

Трудовое право и право социального обеспечения

Э. Н. Бондаренко  
Д. В. Иванов



**КОНФИДЕНЦИАЛЬНАЯ  
ИНФОРМАЦИЯ  
В ТРУДОВЫХ  
ОТНОШЕНИЯХ**

**Дмитрий Викторович Иванов  
Эльвира Николаевна Бондаренко  
Конфиденциальная информация  
в трудовых отношениях  
Серия «Трудовое право и право  
социального обеспечения»**

[http://www.litres.ru/pages/biblio\\_book/?art=11221121](http://www.litres.ru/pages/biblio_book/?art=11221121)  
*Э.Н. Бондаренко, Д.В. Иванов. Конфиденциальная информация в трудовых отношениях:  
Юридический центр-Пресс; Санкт-Петербург; 2012  
ISBN 978-5-94201-636-4*

**Аннотация**

Книга посвящена мало разработанным в науке трудового права проблемам конфиденциальной информации в трудовых отношениях: индивидуальных и коллективных. Предпринята попытка исследовать коллизии норм, регулирующих данные отношения, в том числе в связи с введением в действие части четвертой ГК РФ. Рассматриваются общие вопросы понятия и видов конфиденциальной информации, имеющей значение для трудовых отношений; ответственность субъектов трудовых отношений за невыполнение обязанностей по ее сохранности.

Для научных работников, преподавателей высших учебных заведений, аспирантов и студентов вузов, а также всех интересующихся вопросами трудового права.

# Содержание

|                                                                                       |    |
|---------------------------------------------------------------------------------------|----|
| Принятые сокращения                                                                   | 5  |
| Предисловие                                                                           | 6  |
| Глава 1                                                                               | 7  |
| 1.1. Понятие конфиденциальной информации                                              | 7  |
| 1.2. Виды и основные источники правового регулирования<br>конфиденциальной информации | 16 |
| Государственная тайна                                                                 | 19 |
| Служебная тайна                                                                       | 21 |
| Коммерческая тайна                                                                    | 24 |
| Конец ознакомительного фрагмента.                                                     | 27 |

# **Э. Н. Бондаренко, Д. В. Иванов**

## **Конфиденциальная информация в трудовых отношениях**

**Рецензенты:**

**Ю. П. Орловский**, доктор юридических наук, профессор, заслуженный деятель науки  
РФ

**А. М. Рабец**, доктор юридических наук, профессор, заслуженный деятель науки РФ

© Э. Н. Бондаренко, 2012

© Д. В. Иванов, 2012

© ООО «Юридический центр-Пресс», 2012

## **Принятые сокращения**

ВС РФ – Верховный Суд Российской Федерации

ГК РФ – Гражданский кодекс Российской Федерации

Гостайна – государственная тайна

Закон об информации – Федеральный закон от 27.07.2006 г. № 149-ФЗ «Об информации, информационных технологиях и о защите информации»

Закон о персональных данных – Федеральный закон от 27.07.2006 г. № 152-ФЗ «О персональных данных»

КоАП РФ – Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях

СЗ РФ – Собрание законодательства Российской Федерации

ТК РФ – Трудовой кодекс Российской Федерации

УПК РФ – Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации

ФЗ РФ – Федеральный закон Российской Федерации

ФЗ-5485–1 – Закон РФ от 21 июля 1993 г. № 5485–1 «О государственной тайне»

## Предисловие

Темпы развития России характеризуются значительными экономическими и политическими преобразованиями. Это сопровождается существенными изменениями законодательства, направленного на адекватное правовое регулирование происходящих реформ. В сфере трудового законодательства определенным итогом изменений явилось принятие Трудового кодекса Российской Федерации, по-новому регулирующего трудовые и непосредственно связанные с ними отношения. В условиях рынка и конкуренции возникают проблемы, связанные с обеспечением безопасности не только физических и юридических лиц, их имущественной собственности, но и информации, имеющей коммерческое значение, иных сведений, в частности, о результатах интеллектуальной деятельности: секретах производства, служебных секретах производства и др.

Информация – важнейший продукт общественного производства, постоянно нарастаемый ресурс человечества; сегодня это наиболее ценный и ходовой объект в международных экономических отношениях. На международном уровне сформировалась система взглядов на информацию как на ценнейший ресурс жизнеобеспечения общества, имеющий социальное значение.

Практика применения ГК РФ, ТК РФ, федеральных законов «О государственной тайне» от 21 июля 1993 г. № 5485–1, «Об информации, информационных технологиях и о защите информации» от 27 июля 2006 г. № 149-ФЗ, «О персональных данных» от 27 июля 2006 г. № 152-ФЗ, «О коммерческой тайне» и других нормативных правовых актов показала несоответствие их отдельных положений, очертила круг вопросов, требующих более четкого законодательного регулирования, выявила пробелы в законодательстве, т. е. отсутствие должного правового регулирования отдельных групп трудовых правоотношений. Последнее, в частности, проявилось в сфере правового регулирования коммерческой и служебной тайны в трудовых отношениях.

С принятием законов, непосредственно посвященных регулированию общественных отношений в сфере информации, Трудового кодекса Российской Федерации, содержащего главу 14, а также введением в действие части четвертой ГК РФ возник ряд проблем, связанных с необходимостью определения основополагающих понятий в данной области, согласования подходов к регулированию этих отношений в различных отраслях законодательства. Что касается трудового права, то, очевидно, можно констатировать на этот счет наличие определенного пробела в науке. Отсюда целесообразность и необходимость исследования поставленных вопросов.

# Глава 1

## Понятие, виды и источники правового регулирования конфиденциальной информации

### 1.1. Понятие конфиденциальной информации

В условиях рынка и конкуренции возникают проблемы, связанные с обеспечением безопасности не только физических и юридических лиц, их имущественной собственности, но и информации, имеющей коммерческое значение, иных сведений, в частности, о результатах интеллектуальной деятельности: секретах производства, служебных секретах производства и др.

Информация обладает рядом присущих ей свойств.

Полезность информации состоит в том, что она создает субъекту выгодные условия для принятия оперативного решения и получения эффективного результата.

В свою очередь, полезность информации (особенно коммерческой) зависит от своевременного ее доведения до субъекта предпринимательства. Например, из-за несвоевременного поступления полезных по своему содержанию сведений упускается возможность заключить выгодную торговую или иную сделку. Результат – время упущено, информация теряет свою полезность.

Критерии полезности и своевременности тесно взаимосвязаны и взаимозависимы с критерием достоверности оцениваемой информации. Недостоверные сведения сводят к нулевому эффекту своевременность и кажущуюся их полезность для субъекта предпринимательства.

Ценность информации – это комплексный показатель ее качества, мера пригодности для принятия решений в конкретной сфере. Отсюда коммерческая ценность информации – это показатель ее пригодности (полезности) для принятия решений в коммерческой деятельности. Ценность информации складывается из достоверности, актуальности, полноты, полезности и своевременности информации.<sup>1</sup>

Для предпринимательской деятельности, а значит, и для трудовых отношений (т. е. предпринимателя – работодателя), особое значение имеет коммерческая информация. В зарубежной экономической литературе предпринимательская информация рассматривается не в качестве средства достижения положительного результата (прибыли), а, прежде всего, как условие, способствующее или препятствующее его наступлению (например, в законодательстве Великобритании<sup>2</sup> иностранные юристы выделяют такое понятие, как «бизнес-информация»).

По мнению английских правоведов (Ли, Мартина, Хейда), в рыночной экономике информация также является товаром, и ее получение, хранение, передача и использование должны подчиняться законам товарно-денежных отношений. Каждый собственник имеет право охранять свои интересы и защищать необходимую информацию, получая при этом определенную свободу предпринимательства. Право на тайну означает ограничение государственного вмешательства в экономическую жизнь предприятия и защиту его интересов при взаимодействии с другими субъектами рыночных отношений. Главное назначение биз-

---

<sup>1</sup> Зенин И. А., Моргунова Е. А., Погуляев В. В. Что такое информация и как ее защищать // Закон. 2002. № 12. С. 15–19.

<sup>2</sup> См.: Власова О. Законодательство Великобритании: охрана коммерческой тайны и другой конфиденциальной информации // Хозяйство и право. 1998. № 8. С. 111–116.

нес-информации – обеспечивать предприятию экономические преимущества в конкурентной борьбе.<sup>3</sup>

Информация как понятие имеет различные аспекты изучения. В переводе с латинского «informatio» – разъяснение, изложение, уведомление, истолкование, представление, иначе говоря, сведения о чем-либо, являющиеся объектом сбора, хранения и переработки. Такое определение дается в экономическом словаре.<sup>4</sup>

В конце 50-х годов один из основоположников кибернетики – Норберт Винер определил информацию как «обозначение содержания, полученного из внешнего мира в процессе нашего приспособления к нему и приспособления к нему наших чувств. Процесс получения и использования информации является процессом нашего приспособления к случайностям внешней среды и нашей жизнедеятельности в этой среде».<sup>5</sup> В данном определении ученый впервые затрагивает проблему неполноты получаемой индивидом информации, с одной стороны, и необходимость защиты сведений от «случайностей внешней среды» – с другой.

Правовое понятие информации дано в п. 1 ст. 2 Федерального закона «Об информации, информационных технологиях и о защите информации» от 27 июля 2006 г. № 149-ФЗ<sup>6</sup> (далее – Закон об информации): информация – сведения (сообщения, данные) независимо от формы их представления. В п. 1 ст. 5 указанного Закона говорится о том, что информация может являться объектом публичных, гражданских и иных правовых отношений. Надо сказать, что предполагаются некоторые изменения терминологии, предусмотренные проектом Федерального закона № 404643–5 «О внесении изменений в некоторые законодательные акты Российской Федерации в связи с принятием Федерального закона "Об информации, информационных технологиях и о защите информации", рассмотренного в первом чтении Государственной Думой РФ 6 октября 2010 г., а именно слова «конфиденциальная информация» заменить словами «информация, в отношении которой установлено требование об обеспечении ее конфиденциальности,» либо словами «информация ограниченного доступа».<sup>7</sup>

Информация может свободно использоваться любым лицом и передаваться одним лицом другому лицу, если федеральными законами не установлены ограничения доступа к информации либо иные требования к порядку ее предоставления или распространения. Таким образом, термин «информация» становится универсальным, он обозначает любые сведения о ком-либо или о чем-либо, получаемые из любого источника в любой форме: письменной, устной, визуальной и т. п. В данном определении сведения понимаются как реальные объекты социальной жизни: лица, предметы, факты, события, явления, процессы. Эти сведения могут служить и объектом познания, и ресурсом пополнения информационной базы: с одной стороны, сведения могут быть получены в результате исследования окружающей действительности и приобщены к уже существующей объективной системе знаний о мире, а с другой – быть объектом поиска, производимого конкретным потребителем для достижения его целей.

Кроме того, при взаимодействии информации и общества происходит изменение социальных регуляторов (морали, права), а также структурное изменение всего общества под воздействием технических и технологических процессов. Повсеместное внедрение информационных технологий и основанных на них информационных телекоммуникационных сетей привело к формированию глобального межгосударственного информационного виртуаль-

---

<sup>3</sup> Информационные технологии в бизнесе. СПб., 2002. С. 15–27.

<sup>4</sup> Краткий экономический словарь / Под ред. А. Н. Азриляна. М.: Институт новой экономики. 2006. С. 286–287.

<sup>5</sup> Винер Н. Кибернетика и общество. М.: Изд-во иностр. лит., 1958. С.31.

<sup>6</sup> СЗ РФ. 2006. № 31 (ч. 1). Ст. 3448.

<sup>7</sup> Справочная система «КонсультантПлюс».

ного пространства, в котором информация вращается в непривычной для традиционного права электронной форме.

Таким образом, усиление информационной зависимости человека от растущего объема потребляемой информации требует упорядочения и системной организации самой информации, в том числе с помощью норм права.<sup>8</sup>

Родоначальником отдельного информационно-правового направления сначала советского, а ныне российского правоведения стал А. Б. Венгеров. Он выделил определенные признаки (свойства) информации, принципиально значимые для правового опосредования отношений по поводу информации (информационных отношений). К ним, в частности, относятся известная самостоятельность информации по отношению к своему носителю; возможность многократного использования одной и той же информации; ее неисчерпаемость при потреблении; сохранение передаваемой информации у передающего субъекта (этим признаком информация принципиально отличается от вещных материальных объектов); способность к сохранению, агрегированию, интегрированию, накоплению, «сжатию»; количественная определенность; системность.<sup>9</sup>

Качество современного уровня правового регулирования отношений по поводу информации во многом определяется степенью учета законодателем этих признаков (свойств).

Первое российское легальное определение понятия «информация» было дано в Федеральном законе «Об информации, информатизации и защите информации» от 20 февраля 1995 г. № 24-ФЗ,<sup>10</sup> в ст. 2 которого говорилось, что информация – это сведения о лицах, предметах, фактах, событиях, явлениях и процессах независимо от формы их предоставления. В действующем Федеральном законе «Об информации, информационных технологиях и о защите информации» от 27 июля 2006 г. № 152-ФЗ определение информации, как выше говорилось, представлено в более общем виде. Информацией являются любые сведения (сообщения, данные) независимо от формы их предоставления.

Пункт 3 ст. 5 Закона об информации содержит классификацию информации в зависимости от порядка ее предоставления или распространения. Так, по этому основанию информация подразделяется на свободно распространяемую; предоставляемую по соглашению лиц, участвующих в соответствующих отношениях; информацию, которая в соответствии с федеральными законами подлежит предоставлению или распространению; информацию, распространение которой в Российской Федерации ограничивается или запрещается, например, информация, составляющая государственную или коммерческую тайну. В п. 2 этой статьи приводится разделение информации в зависимости от категории доступа к ней. По этому основанию информация может быть общедоступной; ограниченного доступа.

Основы правового режима информации ограниченного доступа были установлены в ст. 10 Федерального закона от 20 февраля 1995 г. № 24-ФЗ «Об информации, информатизации и защите информации». Часть 2 ст. 10 определяла два базовых типа информации ограниченного доступа: информация, отнесенная к государственной тайне (т. е. секретная), и конфиденциальная информация.

Отдельную категорию охраняемой законом информации в российском законодательстве составляют конфиденциальная информация и персональные данные.

Ограничение доступа к информации устанавливается федеральными законами в целях защиты основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, обеспечения обороны страны и безопасности государства (п. 1 ст. 9 Закона

---

<sup>8</sup> Ковалева Н. Н., Холодная Е. В. Комментарий к Федеральному закону от 27 июля 2006 г. № 149-ФЗ «Об информации, информационных технологиях и о защите информации» // Справочная система «КонсультантПлюс».

<sup>9</sup> Российская юридическая энциклопедия. М.: Издательский дом ИНФРА-М, 1999. С. 382–383.

<sup>10</sup> СЗРФ. 1995. № 8. Ст. 609.

об информации). Таким образом, конфиденциальной может быть любая информация, могущая повлечь указанные последствия. Конфиденциальная информация может выражаться не только в секретах производства, сведениях, недоступных для других, но и быть тайной. Российское законодательство устанавливает различные виды тайны: государственную, коммерческую, служебную, профессиональную, иную, а также персональные данные. Регулированию отношений, связанных с персональными данными, посвящен специальный Федеральный закон «О персональных данных», принятый 27 июля 2006 г. № 152-ФЗ<sup>11</sup> (далее – Закон о персональных данных).

Конфиденциальная информация определена в п. 7 ст. 2 Закона об информации через требование не передавать такую информацию третьим лицам без согласия ее обладателя. Надо сказать, что ее режим довольно резко критикуется в литературе как весьма неопределенный. Федеральный закон от 27 июля 2006 г. № 149-ФЗ «Об информации, информационных технологиях и о защите информации» использует лишь самые общие нормативные установки, например: «Федеральными законами устанавливаются условия отнесения информации к сведениям, составляющим коммерческую тайну, служебную тайну и иную тайну, обязательность соблюдения конфиденциальности такой информации, а также ответственность за ее разглашение» (ч. 4 ст. 9).<sup>12</sup>

Само слово «конфиденциальность» в переводе с латинского означает «доверие» (т. е. передавая такую информацию, мы надеемся на ее сохранность и нераспространение, так как ее разглашение может нанести сторонам определенный ущерб). Это определение небезупречно. Вряд ли можно согласиться с определением конфиденциальной информации опять-таки через информацию с ограниченным доступом, не содержащую государственную тайну,<sup>13</sup> во-первых, потому, что такое определение оказывается в замкнутом круге: нельзя определять подобное подобным; во-вторых, государственная тайна – это тоже конфиденциальная информация.

Возникает вопрос и о соотношении конфиденциальной информации и информации ограниченного доступа. Понятие информации, находящейся в ограниченном обороте, очень «молодое» даже по меркам российского информационного права, пишет С. В. Комлев. Впервые это понятие было введено в Федеральный закон «О кредитных историях». Несмотря на то что смысловое содержание понятия информации, находящейся в ограниченном обороте, активно использовалось и ранее, законодатель официально ввел его в российскую правовую систему только в начале 2005 г. Согласно ч. 4 ст. 7 указанного законодательного акта совокупность информации, содержащейся в титульной, основной и дополнительной (закрытой) частях кредитных историй, является ограниченно оборотоспособным объектом. Представляется не только достаточно удобным, но и обоснованным и возможным распространить этот термин на весь спектр информации, хоть и не относящейся к государственной тайне, но свободное распространение которой нанесет существенный вред общественным отношениям. Под информацией, находящейся в ограниченном обороте, следует понимать информацию, обладатель которой принимает меры к ее охране и защите и свободное распространение которой может нарушить права и свободы человека или затронуть его законные интересы, а также может нанести вред экономическим интересам организации.

К информации, находящейся в ограниченном обороте, относятся сведения, составляющие:

<sup>11</sup> СЗ РФ. 2006. № 31 (ч. 1). Ст. 3451.

<sup>12</sup> Шевердяев С. Н. Конституционно-правовой режим информации ограниченного доступа // Конституционное и муниципальное право. 2007. № 1.

<sup>13</sup> Королев А. Н., Плешакова О. В. Комментарий к федеральному закону «Об информации, информационных технологиях и о защите информации» // Справочная система «КонсультантПлюс».

1) коммерческую тайну; 2) аудиторскую тайну; 3) банковскую тайну; 4) налоговую тайну; 5) тайну страхования; 6) тайну связи; 7) тайну завещания; 8) адвокатскую тайну; 9) врачебную тайну; 10) тайну усыновления ребенка; 11) содержание кредитных историй физических, юридических лиц и индивидуальных предпринимателей.

Из приведенного перечня видно, что информация, находящаяся в ограниченном обороте, встречается во многих сферах общественной жизни. Информация, находящаяся в ограниченном обороте, характеризуется следующими признаками: она не является государственной тайной; в информации содержатся сведения, свободный оборот которых может нанести ущерб обладателю данных сведений или лицу, сведения о котором содержатся в информации. Собственник или законный обладатель принимает меры по охране и защите информации.<sup>14</sup>

Надо сказать, что действующее законодательство, точно не определяя конфиденциальную информацию, тем самым затрудняет и понимание соотношения безусловно близких и взаимозависимых категорий, в том числе конфиденциальной информации и информации ограниченного доступа, коммерческой, служебной, профессиональной, иной тайны, секретов производства, служебных произведений. Этому препятствует разнотерминология различных нормативных правовых актов, регулирующих рассматриваемые отношения, а в некоторых случаях и коллизия некоторых норм законов, о чем более подробно ниже, когда речь пойдет о конкретных видах конфиденциальной информации. Анализируя нормативные правовые акты, имеющие прямое отношение к рассматриваемому вопросу, можно констатировать, что информация разделяется на 1) общедоступную; 2) информацию ограниченного доступа (терминология ст. 7 и 9 Закона, которая, как можно судить по тексту, тождественна сведениям конфиденциального характера (терминология Указа Президента РФ от 6 марта 1997 г. в ред. Указа Президента РФ от 23 сентября 2005 г.). В свою очередь, информация ограниченного доступа (сведения конфиденциального характера) подразделяется на персональные данные, коммерческую, служебную, профессиональную и иные тайны. Особняком стоит государственная тайна, хотя она, разумеется, представляет собой конфиденциальные сведения.

Заслуживает внимания мнение Е. К. Волчинской, которая полагает, что можно выделить несколько условий, необходимых и достаточных для установления режимов конфиденциальности:

- заинтересованность субъекта в ограничении доступа к информации, свидетельствующая о том, что конкретная информация представляет для него ценность (в моральном, материальном или ином аспекте);

- наличие интереса (права) других субъектов на получение и/или использование этой информации, т. е. обладатель, реализуя свой интерес, не должен нарушать законные права других субъектов на получение информации;

- право ограничивать доступ к информации может распространяться только на информацию, полученную законным путем, в том числе самостоятельно, по договору, в дар и т. д.;

- информация, доступ к которой ограничивается, не должна быть общеизвестной;

- обладатель информации, к которой он хочет ограничить доступ, должен обеспечить необходимые меры защиты этой информации – установить режим тайны.<sup>15</sup>

Указом Президента Российской Федерации от 6 марта 1997 г. № 188 (в редакции Указа Президента РФ от 23 сентября 2005 г. № 1111 установлен перечень сведений конфиденциального характера:

---

<sup>14</sup> Комлев С. В. Российское законодательство об информации, находящейся в ограниченном обороте // Правовые вопросы связи. 2005. № 1.

<sup>15</sup> Волчинская Е. К. Коммерческая тайна в системе конфиденциальной информации // Информационное право. 2005. № 3.

1. Сведения о фактах, событиях и обстоятельствах частной жизни гражданина, позволяющие идентифицировать его личность (персональные данные), за исключением сведений, подлежащих распространению в средствах массовой информации в установленных федеральными законами случаях.

2. Сведения, составляющие тайну следствия и судопроизводства, а также сведения о защищаемых лицах и мерах государственной защиты, осуществляемой в соответствии с Федеральным законом от 20 августа 2004 г. № 119-ФЗ «О государственной защите потерпевших, свидетелей и иных участников уголовного судопроизводства» и другими нормативными правовыми актами Российской Федерации.

3. Служебные сведения, доступ к которым ограничен органами государственной власти в соответствии с Гражданским кодексом Российской Федерации и федеральными законами (служебная тайна).

4. Сведения, связанные с профессиональной деятельностью, доступ к которым ограничен в соответствии с Конституцией Российской Федерации и федеральными законами (врачебная, нотариальная, адвокатская тайна, тайна переписки, телефонных переговоров, почтовых отправлений, телеграфных или иных сообщений и т. д.).

5. Сведения, связанные с коммерческой деятельностью, доступ к которым ограничен в соответствии с Гражданским кодексом Российской Федерации и федеральными законами (коммерческая тайна).

6. Сведения о сущности изобретения, полезной модели или промышленного образца до официальной публикации информации о них.<sup>16</sup>

Согласно ст. 5 Закона «О коммерческой тайне» от 29 июля 2004 года к сведениям, которые не могут составлять коммерческую тайну, относятся перечисленные в п. 1–11:

1) содержащихся в учредительных документах юридического лица, документах, подтверждающих факт внесения записей о юридических лицах и об индивидуальных предпринимателях в соответствующие государственные реестры;

2) содержащихся в документах, дающих право на осуществление предпринимательской деятельности;

3) о составе имущества государственного или муниципального унитарного предприятия, государственного учреждения и об использовании ими средств соответствующих бюджетов;

4) о загрязнении окружающей среды, состоянии противопожарной безопасности, санитарно-эпидемиологической и радиационной обстановке, безопасности пищевых продуктов и других факторах, оказывающих негативное воздействие на обеспечение безопасного функционирования производственных объектов, безопасности каждого гражданина и безопасности населения в целом;

5) о численности, о составе работников, о системе оплаты труда, об условиях труда, в том числе об охране труда, о показателях производственного травматизма и профессиональной заболеваемости и о наличии свободных рабочих мест;

6) о задолженности работодателей по выплате заработной платы и по иным социальным выплатам;

7) о нарушениях законодательства Российской Федерации и фактах привлечения к ответственности за совершение этих нарушений;

8) об условиях конкурсов или аукционов по приватизации объектов государственной или муниципальной собственности;

---

<sup>16</sup> СЗ РФ. 1997. № 10. Ст. 1127.

9) о размерах и структуре доходов некоммерческих организаций, о размерах и составе их имущества, об их расходах, о численности и об оплате труда их работников, об использовании безвозмездного труда граждан в деятельности некоммерческой организации;

10) о перечне лиц, имеющих право действовать без доверенности от имени юридического лица;

11) обязательность раскрытия которых или недопустимость ограничения доступа к которым установлена иными федеральными законами.<sup>17</sup>

Отнесение информации к конфиденциальной осуществляется в порядке, установленном законодательством Российской Федерации, а именно ст. 9 Закона об информации. В соответствии с ним «Федеральными законами устанавливаются условия отнесения информации к сведениям, составляющим коммерческую тайну служебную тайну и иную тайну обязанность соблюдения конфиденциальности такой информации, а также ответственность за ее разглашение» (п. 4). Понятие конфиденциальной информации достаточно широкое, поскольку к этой категории, надо полагать, относятся все виды информации ограниченного доступа, защищаемой законом, – коммерческая, профессиональная и другие тайны, а также некоторые иные сведения, в отношении которых установлен режим конфиденциальности.

Перечень сведений, составляющих конфиденциальную информацию, не подлежит расширенному толкованию. Поэтому произвольное отнесение кем-либо к разряду конфиденциальной другой, не предусмотренной перечнем информации не влечет за собой правовых последствий. Общедоступной информацией являются общеизвестные сведения и иная информация, доступ к которой не ограничен. Установлению правового режима общедоступной информации посвящена ст. 7 Закона об информации. К общедоступной информации относятся общеизвестные сведения и иная информация, доступ к которой не ограничен. Общедоступная информация может использоваться любыми лицами по их усмотрению при соблюдении установленных федеральными законами ограничений в отношении распространения такой информации. Владелец информации, ставшей общедоступной по его решению, вправе требовать от лиц, распространяющих такую информацию, указывать свое имя в качестве источника такой информации.

В п. 1 ст. 6 Закона об информации дано понятие «владелец информации», под которым понимается физическое, юридическое лицо, Российская Федерация, ее субъект, муниципальное образование, которые либо своими силами создали информацию, либо приобрели на основании закона или договора право предоставлять или ограничивать возможность других лиц получать и использовать определенную информацию. Обращает на себя внимание, однако, что из этого перечисления выпадают организации без образования юридического лица, что отнюдь небезразлично для трудовых отношений, т. к. эти организации могут быть работодателями (ст. 20 ТК РФ).

Предметом обладания являются сведения независимо от формы их предоставления.

В прежнем законодательстве субъект, осуществляющий права собственности в отношении информационных ресурсов, информационных систем, технологий и средств их обеспечения лишь в части владения и пользования ими, а также реализующий полномочия распоряжения в пределах, установленных Законом, именовался владельцем указанных объектов.

С точки зрения трудового права небезынтересно определить, при каких обстоятельствах как та, так и другая сторона трудового договора может обладать конфиденциальной информацией, и какого именно вида.

Исходя из содержания ст. 6 Закона об информации, работодатель – безусловный владелец как производственной, технической, экономической, организационной и другой конфиденциальной информации, так и информации, касающейся работника, необходимой рабо-

---

<sup>17</sup> СЗ РФ. 2004. № 32. Ст. 3283.

тодателю в силу исполнения работником своей трудовой функции (ст. 65, 88 ТК РФ). Работник также может быть обладателем производственной и прочей информации, во-первых, потому, что она может быть доверена ему работодателем как необходимая для выполнения трудовой функции, во-вторых, работнику могут принадлежать результаты интеллектуальной деятельности, созданные в процессе трудовой деятельности, как-то: изобретения; полезные модели; промышленные образцы и т. п. (ст. 1225 ГК РФ). Кроме того, в силу главы 14 ТК РФ и Закона «О персональных данных» от 27 июля 2006 г. № 152-ФЗ работник – физическое лицо является субъектом персональных данных (п. 1 ст. 3).

Однако при этом надо иметь в виду следующее.

Согласно главе 70 части четвертой ГК РФ, в отличие от недействующего ныне Закона об авторских правах 1993 г., по-иному решаются вопросы авторских прав на служебные произведения. В свое время в ст. 14 Закона об авторском праве служебные произведения делились на произведения, созданные «в порядке выполнения служебных обязанностей» и «в порядке служебного задания» работодателя. Эти два положения отличаются друг от друга тем, что при выполнении служебного задания работнику дается прямое указание о создании определенного произведения, причем такое указание может не вытекать из его служебных обязанностей и находиться за рамками таких обязанностей. В п. 1 ст. 1295 ГК РФ понятие служебного произведения сужено таким образом, что под него подпадают лишь произведения, созданные в пределах установленных для работника трудовых обязанностей, и взаимоотношения работника и работодателя по поводу служебного задания должны регулироваться дополнительным соглашением.

Любые условия, касающиеся взаимоотношений между работником (автором) и работодателем по поводу служебного произведения, могут быть согласованы как в трудовом, так и в ином договоре (абз. 1 п. 2 ст. 1295 ГК РФ). Хотя служебные произведения создаются в рамках трудовых отношений, следует согласиться с мнением В. А. Дозорцева, что трудовой договор в этом случае является основанием заключения гражданско-правового договора, поскольку субъективные гражданские права, включая право на получение автором вознаграждения от работодателя, могут предоставляться только по гражданско-правовому договору.<sup>18</sup>

Если продолжать рассматривать фигуру обладателя информации, то необходимо сказать, что в Законе об информации появляется особый субъект правоотношений в сфере информации – оператор информационной системы. Определение его понятия впервые дано в Законе «О персональных данных», в п. 2 ст. 3 которого сказано, что оператор – государственный орган, муниципальный орган, юридическое или физическое лицо, организующие и (или) осуществляющие обработку персональных данных, а также определяющие цели и содержание обработки персональных данных. По общему правилу, оператором считается собственник используемых при этом технических средств, хотя в ч. 5 ст. 14 Закона об информации содержится исключение из этого правила, сделанное в отношении государственных информационных систем: при создании такой системы ее оператором может быть и лицо, с которым этот собственник заключил договор об эксплуатации информационной системы. Если информационная система не является государственной или муниципальной, то порядок ее создания и эксплуатации определяется ее оператором (ч. 6 ст. 13 Закона об информации). Поэтому прежде чем привлечь оператора к оказанию услуг по эксплуатации информационной системы и заключить с ним соответствующий договор, важно ознакомиться с его

---

<sup>18</sup> Дозорцев В. А. Интеллектуальные права: Понятие. Система. Задачи кодификации: Сб. ст. / Исследовательский центр частного права. М.: «Статут», 2003. С. 297–298.

внутренними правилами или положениями (которые обычно включаются в условия договора и поэтому имеют юридическую силу для сторон).<sup>19</sup>

Исходя из содержания п. 2 ст. 3 Закона об информации, работодатель, независимо от того, физическое он или юридическое лицо, является оператором, поскольку он обладает определенными информационными сведениями, в частности о работнике, и, как минимум, осуществляет деятельность по их обработке.

С учетом высказанных соображений можно предложить для обсуждения следующее определение понятия конфиденциальной информации.

Под конфиденциальной информацией следует понимать легально полученную информацию, которая в силу закона или иного акта, имеющего юридическое значение, доступна строго определенному кругу лиц и в отношении которой установлен режим определенного рода секретности.

---

<sup>19</sup> Хохлов Е. Б. Комментарий к новому закону об информации // Корпоративный юрист. 2007. № 1.

## **1.2. Виды и основные источники правового регулирования конфиденциальной информации**

Статья 4 Закона об информации устанавливает, что законодательство Российской Федерации об информации, информационных технологиях и о защите информации основывается на Конституции Российской Федерации, международных договорах Российской Федерации и состоит из настоящего Федерального закона и других регулирующих отношения по использованию информации федеральных законов.

Основные направления правовой регламентации информационных отношений – конституционное и гражданско-правовое. Как продолжение свободы мысли и слова, которая закреплена в ч. 1 ст. 29 Конституции РФ, ч. 4 ст. 29 Конституции РФ закрепляет право каждого свободно искать, получать, передавать, производить и распространять информацию любым законным способом. Перечень сведений, составляющих государственную тайну, определяется соответствующим федеральным законом. Этому праву корреспондирует общая обязанность органов государственной власти и местного самоуправления, располагающих такого рода информацией, предоставлять ее по соответствующим запросам. Возможные исключения из этого общего правила должны обязательно иметь форму федерального закона (ч. 3 ст. 55 Конституции РФ). Статья 42 Конституции РФ говорит о праве каждого на достоверную информацию о состоянии окружающей среды. Статья 19 Основ законодательства РФ «Об охране здоровья граждан» конкретизирует это установление закреплением определенного механизма реализации прав граждан на информацию о факторах, влияющих на их здоровье.

27 июля 2006 г. был принят Федеральный закон № 149-ФЗ «Об информации, информационных технологиях и о защите информации»,<sup>20</sup> который регулирует отношения при осуществлении права на поиск, получение, передачу, производство и распространение информации, при применении информационных технологий, а также при обеспечении защиты информации, за исключением отношений в области охраны результатов интеллектуальной деятельности и приравненных к ним средств индивидуализации.

Федеральным законом от 27 июля 2006 г. № 152-ФЗ «О персональных данных», целью которого является обеспечение защиты прав и свобод человека и гражданина при обработке его персональных данных, в том числе защиты прав на неприкосновенность частной жизни, личную и семейную тайну, установлено, что законодательство Российской Федерации в области персональных данных основывается на Конституции РФ и международных договорах РФ и состоит из настоящего Федерального закона и других определяющих случаи и особенности обработки персональных данных федеральных законов.

На основании и во исполнение федеральных законов государственные органы в пределах своих полномочий могут принимать нормативные правовые акты по отдельным вопросам, касающимся обработки персональных данных, которые не должны содержать положения, ограничивающие права субъектов персональных данных. Указанные нормативные правовые акты подлежат официальному опубликованию, за исключением нормативных правовых актов или отдельных их положений, содержащих сведения, доступ к которым ограничен федеральными законами.

Нельзя обойти молчанием Федеральный закон «О коммерческой тайне» № 98-ФЗ,<sup>21</sup> принятый 29 июля 2004 г. и приведенный в соответствие с частью четвертой ГК РФ в ред.

---

<sup>20</sup> СЗ РФ. 2006. № 31 (ч. 1). Ст. 3448.

<sup>21</sup> Там же. 2004. № 32. Ст. 3283.

Закона от 24 июля 2007 г. Поскольку условие о коммерческой тайне – одно из возможных условий трудового договора, в соответствующей части работы мы останавливаемся на нем более подробно.

Иные федеральные законы также могут регулировать деятельность, касающуюся информации, информационных технологий и защиты информации в том или ином аспекте. Так, глава 13 Кодекса РФ об административных правонарушениях от 30 декабря 2001 г. № 195-ФЗ (в ред. от 26 июля 2006 г.) устанавливает ответственность за административные правонарушения в области связи и информации.

В соответствии с Федеральным законом РФ от 27 декабря 1991 г. № 2124-1 «О средствах массовой информации»<sup>22</sup> (с изм. и доп., вступающими в силу с 10.11.2011) поиск, получение, производство и распространение массовой информации, учреждение ее средств, владение, пользование и распоряжение ими, изготовление, приобретение, хранение и эксплуатация технических устройств и оборудования, сырья и материалов, предназначенных для производства и распространения продукции средств массовой информации, не подлежат ограничениям, за исключением предусмотренных соответствующим законодательством РФ. В числе нормативных правовых актов, частично регулирующих рассматриваемые отношения, можно назвать и Закон от 22 октября 2004 г. № 125-ФЗ «Об архивном деле в Российской Федерации».<sup>23</sup> Пользователь архивных документов имеет право использовать, передавать, распространять информацию, содержащуюся в них, а также копии архивных документов для любых законных целей и любым законным способом.

По ходу изложения материала мы будем обращаться и к другим законам Российской Федерации.

Кроме того, приняты и иные нормативные правовые акты в данной области.

Указ Президента РФ от 20 января 1994 г. № 170 «Об основах государственной политики в сфере информатизации» (в ред. от 9 июля 1997 г.) установил, что основными направлениями государственной политики в сфере информатизации являются: обеспечение единства государственных стандартов в сфере информатизации, их соответствие международным рекомендациям и требованиям. Выше приведен Указ Президента Российской Федерации от 6 марта 1997 г. № 188 (в редакции Указа Президента РФ от 23 сентября 2005 г. № 1111), которым установлен перечень сведений конфиденциального характера.

«Стратегия развития информационного общества в Российской Федерации» (утв. Президентом РФ 7.02.2008 № Пр-212 (РГ 16.02.2008) представляет собой совокупность официальных взглядов на цели, задачи, принципы и основные направления ее обеспечения и служит основой для формирования государственной политики и подготовки предложений по совершенствованию правового, методического, научно-технического и организационного обеспечения информационной безопасности Российской Федерации, а также для разработки ее целевых программ.

Российская Федерация является участником международных договоров, касающихся информации, информационных технологий и защиты информации. В качестве примеров можно привести следующие документы: Европейская конвенция об информации относительно иностранного законодательства (ETS № 62) (заключена в Лондоне 7 июня 1968 г.); Соглашение о межгосударственном обмене научно-технической информацией и Соглашение об обмене экономической информацией (заключены в Минске 26 июня 1992 г.); Соглашение о сотрудничестве в области информации (заключено в Бишкеке 9 октября 1992 г.); Соглашение об обмене информацией в области внешнеэкономической деятельности (заключено в Москве 24 сентября 1993 г.); Конвенция о сотрудничестве в области культуры, образо-

---

<sup>22</sup> Ведомости СНД и ВС РФ. 1992. № 7. Ст. 300.

<sup>23</sup> СЗ РФ. 2004. № 43. Ст. 4169.

вания, науки и информации в Черноморском регионе (заключена в Стамбуле 6 марта 1993 г.); Соглашение о сотрудничестве в формировании информационных ресурсов и систем, реализации межгосударственных программ государств – участников Содружества Независимых Государств в сфере информатизации (заключено в Москве 24 декабря 1999 г.); Конвенция о преступности в сфере компьютерной информации (ETS № 185) (заключена в Будапеште 23 ноября 2001 г.); Соглашение между Министерством информационных технологий и связи Российской Федерации и Министерством экономики и труда Федеративной Республики Германия о сотрудничестве в области информационных технологий и связи (заключено в Ганновере 11 апреля 2005 г.); Соглашение между Правительством Российской Федерации и Правительством Союза Мьянма о взаимной защите секретной информации (заключено в Москве 3 апреля 2006 г.) и др.<sup>24</sup>

Подводя краткий итог проделанному исследованию, можно сделать следующие выводы.

Отношения по поводу информации, и, что для нас важно, конфиденциальной информации, регулируются правом. При этом информация как таковая и конфиденциальная информация являются предметом регулирования различных отраслей права и разноотраслевых нормативных правовых актов, важнейшее место среди которых занимает Конституция РФ.

Россия – субъект международных правоотношений по поводу информации.

Легальное понятие информации и конфиденциальной информации в последние годы подверглось существенному изменению. Тем не менее, можно констатировать, что определение понятия конфиденциальной информации отсутствует; более того, содержание этого понятия в различных федеральных законах противоречиво.

Конфиденциальная информация может быть предметом трудового договора, и с учетом ее значения для субъектов трудового договора и для государства, в этом качестве она заслуживает быть предметом исследования.

Обладателями конфиденциальной информации всегда являются работодатель и работник, причем последний обладает не только сведениями о себе (персональными данными), но в силу трудового договора может хранить секреты производства и иные тайны.

*Виды конфиденциальной информации.* Выше уже говорилось, что в законодательстве насчитывается около сорока видов тайны (некоторые авторы говорят о тридцати,<sup>25</sup> другие – вообще «об обилии тайн в российском законодательстве...»<sup>26</sup>), точнее, видов конфиденциальной информации (потому что далеко не в каждом нормативном правовом акте говорится именно о тайне. Во многих случаях речь идет о сведениях, сохранять которые вменено в обязанность определенных лиц. Ниже об этом будет сказано более подробно). Имея в виду возможность любого вида конфиденциальной информации, связанной с трудовыми отношениями, войти в число условий трудового договора, мы, тем не менее, останавливаемся лишь на тех, о которых говорится в Трудовом кодексе РФ, а именно государственной, служебной, коммерческой и иной охраняемой законом тайны (ст. 57, 81, 243 ТК РФ). Повторим, все эти виды тайны относятся к конфиденциальной информации; однако заметим следующее.

Как говорилось выше, существует значительное количество источников, регулирующих правоотношения, связанные с конфиденциальной информацией, но в них либо вовсе отсутствует, либо нет единого определения понятия того или иного ее вида (например, коммерческая тайна).

---

<sup>24</sup> Королев А. Н., Плешакова О. В. Комментарий к Федеральному закону от 27 июля 2006 г. № 149-ФЗ «Об информации, информационных технологиях и о защите информации» // Справочная система «КонсультантПлюс».

<sup>25</sup> Лопатин В. Н. Концепция развития законодательства в сфере обеспечения информационной безопасности Российской Федерации (проект). М., 1998. С. 155.

<sup>26</sup> Шевердяев С. Н. Конституционно-правовой режим информации ограниченного доступа // Конституционное и муниципальное право. 2007. № 1.

Кроме того, и это, возможно, главное, Трудовой кодекс оперирует понятиями тех или иных видов тайны, но не определяет их. Между тем совершенно ясно, что в качестве условия трудового договора любой вид конфиденциальной информации должен быть предельно конкретизирован. В противном случае вменить в обязанность и требовать ее исполнения от субъекта трудового договора нет оснований. Поэтому определения данных понятий должны быть даны для целей трудового законодательства. В настоящей работе предпринята попытка дать определение коммерческой и служебной тайны и показать их как возможные условия трудового договора. Государственная тайна, как было уже сказано, определена в законе. Что касается так называемой «иной» тайны, то под ней мы подразумеваем профессиональную тайну, и некоторые ее разновидности будут ниже рассмотрены в том качестве, в каком это соответствует цели работы.

Итак, ориентируясь на Трудовой кодекс, мы последовательно останавливаемся на государственной тайне; служебной тайне; коммерческой тайне; профессиональной тайне.

## Государственная тайна

*Государственная тайна* – это защищаемые государством сведения в области его военной, внешнеполитической, экономической, разведывательной, контрразведывательной и оперативно-розыскной деятельности, распространение которых может нанести ущерб безопасности Российской Федерации.<sup>27</sup>

Государственная тайна связана с понятием безопасности государства. Носителями сведений, составляющих государственную тайну, являются материальные объекты, в том числе физические поля, в которых сведения, составляющие государственную тайну находят свое отображение в виде символов, образов, сигналов, технических решений и процессов.

*Система защиты государственной тайны* – совокупность органов защиты государственной тайны, используемых ими средств и методов защиты сведений, составляющих государственную тайну, и их носителей, а также мероприятий, проводимых в этих целях.

Доступ к государственной тайне рассматривается как процедура оформления прав граждан на доступ к сведениям, составляющим государственную тайну, а для предприятий, организаций, учреждений – на проведение работ с использованием таких сведений.

В целях обеспечения защиты государственной тайны на территории страны Правительством Российской Федерации принято Постановление Правительства РФ от 6 февраля 2010 г. № 63 «Об утверждении Инструкции о порядке допуска должностных лиц и граждан Российской Федерации к государственной тайне»,<sup>28</sup> в котором, в частности, говорится: «Граждане, которым оформляется допуск к государственной тайне, представляют собственноручно заполненную анкету (форма 4), документы, удостоверяющие личность и подтверждающие сведения, указанные в анкете (паспорт, военный билет, трудовую книжку, свидетельство о рождении, свидетельство о заключении (расторжении) брака, диплом об образовании и т. п.), а также справку об отсутствии медицинских противопоказаний для работы со сведениями, составляющими государственную тайну. Форму и порядок получения справки устанавливает федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный в области здравоохранения и социального развития» (ст. 28). Допуск граждан к государственной тайне предусматривает:

а) принятие на себя обязательств перед государством по нераспространению доверенных им сведений, составляющих государственную тайну;

---

<sup>27</sup> Закон РФ от 21 июля 1993 г. № 5485–1 «О государственной тайне» (ст. 2) //СЗ РФ. 1997. № 41. С. 8220–8235.

<sup>28</sup> СЗ РФ. 2010. № 7. Ст. 762.

б) письменное согласие на частичные, временные ограничения их прав в соответствии со ст. 24 Закона Российской Федерации «О государственной тайне»;

в) письменное согласие на проведение в отношении их полномочными органами проверочных мероприятий;

г) определение видов, размеров и порядка предоставления социальных гарантий, предусмотренных законодательства Российской Федерации;

д) ознакомление с нормами законодательства Российской Федерации о государственной тайне, предусматривающими ответственность за его нарушение;

е) принятие руководителем организации решения (в письменном виде) о допуске оформляемого гражданина к сведениям, составляющим государственную тайну (ст. 7).

Правовой институт государственной тайны имеет три составляющие:

– сведения, относимые к определенному типу тайны (а также принципы и критерии, по которым сведения классифицируются как тайна);

– режим секретности (конфиденциальности) – механизм ограничения доступа к указанным сведениям, т. е. механизм их защиты;

– санкции за неправомерное получение и/или распространение этих сведений.<sup>29</sup>

К средствам защиты информации отнесены не только собственно средства, защищающие информацию от несанкционированного доступа, от утечки по техническим каналам и т. п., но и защищенные технические средства, т. е. технические средства с реализованными в них средствами защиты, а также средства, позволяющие контролировать эффективность защиты информации, т. е. эффективность функционирования средств защиты.

Средства защиты информации должны иметь сертификат, удостоверяющий их соответствие требованиям по защите сведений соответствующей степени секретности.

Перечень сведений, составляющих государственную тайну, – это совокупность категорий сведений, в соответствии с которыми сведения относятся к государственной тайне и засекречиваются на основаниях и в порядке, установленных федеральным законодательством.<sup>30</sup>

В ст. 5 Закона РФ «О государственной тайне» дан перечень сведений, могущих составлять государственную тайну.

1. Сведения в военной области (о содержании стратегических и оперативных планов, о планах строительства Вооруженных Сил РФ, о разработке, производстве, утилизации ядерных боеприпасов, о дислокации, степени готовности, защищенности режимных и особо важных объектов и т. д.);

2. Сведения в области экономики, науки и техники (о содержании планов подготовки России и ее отдельных регионов к возможным военным действиям, о силах и средствах гражданской обороны, об объемах и планах государственного оборонного заказа, о достижениях науки и техники, имеющих важное оборонное или экономическое значение, влияющих на безопасность государства, и т. д.);

3. Сведения в области внешней политики и экономики (о внешнеполитической, внешнеэкономической деятельности РФ, о финансовой политике в отношении иностранных государств);

4. Сведения в области разведывательной, контрразведывательной и оперативно-розыскной деятельности (о силах, средствах и результатах разведывательной и оперативно-розыскной деятельности, о методах и средствах защиты секретной информации, об

---

<sup>29</sup> Государственная тайна в Российской Федерации / Под ред. М. А. Вуса. СПб.: Издательство Санкт-Петербургского университета, 2000. С. 19–20.

<sup>30</sup> Закон РФ от 21 июля 1993 г. № 5485–1 «О государственной тайне» (ст. 2).

организации и о фактическом состоянии защиты государственной тайны, о защите Государственной границы России и т. д.).

В число сведений, которые не подлежат отнесению к государственной тайне, входят данные о чрезвычайных происшествиях и катастрофах, угрожающих безопасности и здоровью граждан, о состоянии экологии, здравоохранения, санитарии, демографии, образования, культуры, сельского хозяйства, а также о состоянии преступности, о привилегиях, компенсациях и социальных гарантиях, о фактах нарушения прав и свобод человека и гражданина и др.

Должностные лица, принявшие неправомерные решения о засекречивании перечисленных сведений либо о включении их в этих целях в носители сведений, составляющих государственную тайну, несут уголовную, административную или дисциплинарную ответственность в зависимости от причиненного обществу, государству и гражданам материального и морального ущерба. Граждане вправе обжаловать такие решения в суд.

Трудовое законодательство также содержит нормы, направленные на защиту государственной тайны.

В Законе «О государственной тайне» и Инструкции о порядке допуска должностных лиц и граждан Российской Федерации к государственной тайне» установлен особый правовой статус лиц, допущенных к работе со сведениями, составляющими государственную тайну.

К источникам правового регулирования трудовых отношений лиц, допущенных к государственной тайне, относятся, прежде всего, ФЗ-5485–1, Постановление Правительства РФ от 6 февраля 2010 г. № 63 «Об утверждении Инструкции о порядке допуска должностных лиц и граждан Российской Федерации к государственной тайне»,<sup>31</sup> Постановление Правительства РФ от 18 сентября 2006 г. № 573 (ред. от 6 июня 2008 г.) «О предоставлении социальных гарантий гражданам, допущенным к государственной тайне на постоянной основе, и сотрудникам структурных подразделений по защите государственной тайны» (вместе с «Правилами выплаты ежемесячных процентных надбавок к должностному окладу (тарифной ставке) граждан, допущенных к государственной тайне на постоянной основе, и сотрудников структурных подразделений по защите государственной тайны»).

## Служебная тайна

Служебная тайна была определена в ст. 139 ГК РФ через признаки: 1) когда информация имеет действительную или потенциальную коммерческую ценность в силу неизвестности ее третьим лицам, 2) к ней нет свободного доступа на законном основании, и, 3) обладатель информации принимает меры к охране ее конфиденциальности. Сведения, которые не могут составлять служебную или коммерческую тайну, определяются законом и иными правовыми актами. С введением в действие Части четвертой ГК РФ ст. 139, как известно, утратила силу. В ТК РФ в связи с этим изменений не произошло. О служебной тайне говорится в Указе Президента РФ от 6 марта 1997 г. № 188 «Об утверждении сведений конфиденциального характера»: служебные сведения, доступ к которым ограничен органами государственной власти в соответствии с Гражданским кодексом Российской Федерации и федеральными законами (служебная тайна). О порядке отнесения сведений к служебной (в частности) тайне сказано в законе «Об информации...»:

Статья 9. Ограничение доступа к информации. Федеральными законами устанавливаются условия отнесения информации к сведениям, составляющим коммерческую тайну, слу-

---

<sup>31</sup> СЗ РФ. 2010. № 7. Ст. 762.

жебную тайну и иную тайну, обязательность соблюдения конфиденциальности такой информации, а также ответственность за ее разглашение.

Еще одну разновидность конфиденциальной информации, которая могла быть отнесена к служебной тайне (если бы она имела четкие признаки определения), имеет в виду Федеральный закон от 27 июля 2004 г. № 79-ФЗ (в ред. от 29 марта 2008 г.) «О государственной гражданской службе Российской Федерации»,<sup>32</sup> в п. 7 ст. 15 которого в числе основных обязанностей госслужащего значится: не разглашать сведения, составляющие государственную и иную охраняемую федеральным законом тайну, а также сведения, ставшие ему известными в связи с исполнением должностных обязанностей, в том числе сведения, касающиеся частной жизни и здоровья граждан или затрагивающие их честь и достоинство. К служебной тайне принято относить информацию о деятельности государственных органов (управления, контролирующих, правоохранительных и т. д.) и их служащих, представляющую не коммерческий, а государственный интерес. Руководитель государственного органа несет ответственность за охрану служебной тайны и устанавливает состав информации, доступ к которой ограничивается в интересах обеспечения реализации функций государственного органа.

Аналогичная обязанность есть и у муниципальных служащих: не разглашать сведения, составляющие государственную и иную охраняемую федеральными законами тайну, а также сведения, ставшие ему известными в связи с исполнением должностных обязанностей, в том числе сведения, касающиеся частной жизни и здоровья граждан или затрагивающие их честь и достоинство (п. 6 ст. 12 Федерального закона от 2 марта 2007 г. № 25-ФЗ «О муниципальной службе в Российской Федерации» (ред. от 21.11.2011)).<sup>33</sup> Руководителем муниципального органа определяется состав служебной тайны, ограничение распространения которой диктуется служебной необходимостью. Служебную тайну составляет несекретная информация, которая касается деятельности муниципального органа и доступ граждан к которой ограничивается в интересах обеспечения функций муниципальным органом.

Часть четвертая ГК РФ ввела новое понятие: служебный секрет производства. Согласно ст. 1470 Закона: 1. Исключительное право на секрет производства, созданный работником в связи с выполнением своих трудовых обязанностей или конкретного задания работодателя (служебный секрет производства), принадлежит работодателю. 2. Гражданин, которому в связи с выполнением своих трудовых обязанностей или конкретного задания работодателя стал известен секрет производства, обязан сохранять конфиденциальность полученных сведений до прекращения действия исключительного права на секрет производства.

Возникает неизбежный вопрос о соотношении служебной тайны и служебного секрета производства. Между этими понятиями есть общее. Как то, так и другое может быть содержанием трудовых обязанностей работника, заключившего трудовой договор с работодателем. И служебная тайна, и служебный секрет производства – конфиденциальные сведения, за разглашение которых наступает юридическая ответственность.

Однако, на наш взгляд, это разные понятия, и служебная тайна как таковая сохраняет свое значение для трудовых отношений.

В гражданском праве термин «служебный» применяется в ином, более широком смысле, когда в некоторых случаях «служебными» называются такие объекты, которые созданы в связи с трудовой функцией работника, хотя и вне рамок этой трудовой функции, считают некоторые специалисты в области гражданского права. Так, по трудовому праву авторские произведения (и исполнения) могут быть служебными, а изобретения служеб-

---

<sup>32</sup> СЗ РФ. 2004. № 31. Ст. 3215.

<sup>33</sup> СЗ РФ. 2007. № 10. Ст. 1152.

ными считать нельзя. Результаты трудовой деятельности относятся к «служебным» только в том случае, если работник обязан был создать их по трудовому договору. Иные результаты – в рамках трудового права – нельзя именовать «служебными», хотя они могут возникнуть в связи с выполнением работником его трудовой функции.<sup>34</sup>

В ст. 1295 ГК РФ предусмотрено, что авторские права на произведение науки, литературы или искусства, созданное в пределах установленных для работника (автора) трудовых обязанностей (служебное произведение), принадлежат автору, в то время как исключительное право на такое произведение принадлежит работодателю (если трудовым или иным договором между работодателем и автором не предусмотрено иное). Но исключительное право, в отличие от других авторских прав, с самого момента создания служебного произведения в соответствии с законом считается переданным работодателю (п. 3 ст. 1228 ГК РФ).<sup>35</sup>

Наконец, служебная тайна, в отличие от служебного секрета производства, может не иметь (и чаще всего не имеет) отношения к личности работника, достоянием которого она стала в силу занятия определенной должности, и он, как правило, дает подписку в той или иной форме о ее неразглашении.

В настоящее время имеются два наиболее известных законопроекта о служебной тайне, один из которых был разработан Минэкономразвития РФ и обсуждался в октябре 2003 г.,<sup>36</sup> другой представлен от имени группы депутатов Государственной Думы РФ и был внесен в Думу сначала в декабре 2004 г., затем в апреле 2006 г. Текст проекта Федерального закона «О служебной тайне» доступен в Справочной правовой системе «Консультант-Плюс» (проект № 124871–4).

Понятие служебной тайны в депутатском законопроекте хотя и недостаточно совершенно, все же отработано лучше: «Сведения, составляющие служебную тайну (служебная тайна), – конфиденциальные сведения, образующиеся в процессе управленческой деятельности органа или организации, распространение которых препятствует реализации органом или организацией предоставленных ему полномочий либо иным образом отрицательно сказывается на их реализации, а также конфиденциальные сведения, полученные органом или организацией в соответствии с их компетенцией в установленном законодательством порядке».

Законопроект Минэкономразвития РФ, в отличие от депутатского законопроекта устанавливает степени конфиденциальности сведений, отнесенных к служебной тайне (ст. 8): документам, содержащим сведения, составляющие служебную тайну, присваивается гриф «Конфиденциально» или «Для служебного пользования». Гриф «Конфиденциально» налагается на лица, получившие доступ к соответствующим документам, обязанность не ссылаться на них, не публиковать и не разглашать в иных формах, не комментировать их содержание и факт их существования. Правом доступа к документам с грифом «Конфиденциально» обладают все должностные лица органа государственной власти или органа местного самоуправления, где создан указанный документ, а также иные лица, получившие доступ к документу в соответствии с настоящим Федеральным законом. Гриф «Для служебного пользования» отличается тем, что правом доступа к документам с таким грифом пользуются только лица, определенные руководителем органа власти по представлению уполномоченного должностного лица.

<sup>34</sup> Гаврилов Э. П. Права на служебные результаты интеллектуальной деятельности и секреты производства // Хозяйство и право. 2007. № 10.

<sup>35</sup> См., напр.: Авторские права на служебные и иные произведения, созданные на средства других лиц (ст. 1295–1298). Комментарий к части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации (поглавный) / Под ред. А. Л. Маковского. М.: Статут, 2008.

<sup>36</sup> [http://eschool.sibirp.ru/ibs/editor/uploads/files/mod\\_structure\\_41/semiNearl\\_13](http://eschool.sibirp.ru/ibs/editor/uploads/files/mod_structure_41/semiNearl_13)

Что касается положений обоих законопроектов о режиме передачи и доступа к служебной информации, а также общих норм о контроле и ответственности, то здесь значительной специфики и каких-либо особенно оригинальных положений не наблюдается.<sup>37</sup> Для трудового права соображения авторов законопроектов, конечно, интересны, однако нельзя не отметить, что данные законопроекты не рассчитаны на трудовые отношения.

Обобщая положения, содержащиеся в нормативных правовых актах, и стремясь выделить тайну как служебную, можно попытаться определить ее следующим образом. Служебная тайна – это конфиденциальные сведения, полученные в результате трудовой деятельности работника или ставшие ему известными в связи с исполнением должностных обязанностей, в том числе касающиеся частной жизни и здоровья граждан или затрагивающие их честь и достоинство, в соответствии с нормативно определяемым перечнем, не относящиеся к государственной тайне, доступ к которым ограничен органами государственной власти федеральными законами.

## Коммерческая тайна

В Трудовом кодексе РФ коммерческая тайна упоминается в ст. 57, 81, 243.

Закон, регулирующий отношения, связанные с коммерческой тайной, претерпевший значительные изменения в связи с введением в действие Части четвертой ГК РФ,<sup>38</sup> – Федеральный закон РФ от 29 июля 2004 г. № 98-ФЗ «О коммерческой тайне».<sup>39</sup>

Коммерческая тайна, безусловно, отличается от государственной тайны: она не определена перечнем, поскольку всегда разная применительно к различным организациям. Сроки действия коммерческой тайны определяются в каждом конкретном случае лицом, подписавшим документ, в виде определенной даты, или «бессрочно», или «до заключения контракта». Государственная тайна подлежит защите со стороны государства соответствующими органами, а коммерческая тайна – службой безопасности предприятия. При этом следует иметь в виду, что коммерческие секреты могут быть государственными секретами, однако государственные секреты не могут быть коммерческой тайной, поскольку в противном случае шла бы торговля государственными интересами.<sup>40</sup>

Понятие «коммерческая тайна» сравнительно недавно появилось в российском законодательстве, точнее, это произошло 12 июня 1990 г., когда был принят Закон «О предприятиях и предпринимательской деятельности».<sup>41</sup>

В литературе по поводу определения понятия «коммерческая тайна» высказывались различные мнения: экономист М. Г. Лапуста,<sup>42</sup> авторы экономических словарей А. Н. Азрилиян,<sup>43</sup> Б. А. Райзберг<sup>44</sup> и другие ученые.

Однако законы, принятые позднее, изменили ситуацию в этом вопросе.

---

<sup>37</sup> Шевердяев С. Н. Конституционно-правовой режим информации ограниченного доступа // Конституционное и муниципальное право. 2007. № 1.

<sup>38</sup> Федеральный закон от 18 декабря 2006 г. № 231-ФЗ «О введении в действие Части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации» // СЗ РФ. 2006. № 52 (ч. 1). Ст. 5497.

<sup>39</sup> СЗ РФ. 2004. № 32. Ст. 3283.

<sup>40</sup> Соловьев Э. Я. Коммерческая тайна и ее защита. М.: Издательство «Ось-89», 2001. С. 5.

<sup>41</sup> В связи с принятием части первой Гражданского кодекса Российской Федерации данный Закон утратил силу с 1 января 1995 г.

<sup>42</sup> Справочник директора предприятия / Под ред. М. Г. Лапуста. М.: ИНФРА-М. 1998. С. 635.

<sup>43</sup> Краткий экономический словарь / Под ред. А. Н. Азрилияна. М.: Институт новой экономики, 2006. С. 286–287.

<sup>44</sup> Райзберг Б. А., Лозовский Л. Ш., Стародубцева Е. Б. Современный экономический словарь. М.: ИНФРА-М, 2004. С. 177.

Федеральные законы «О коммерческой тайне» в ред. от 24 июля 2007 г. № 98-ФЗ, «Об информации, информационных технологиях и о защите информации» от 27 июля 2006 г. № 149-ФЗ<sup>45</sup> и вступившая в силу с 1 января 2008 г. ч. 4 ГК РФ ввели новые понятия и изменили содержание прежних, относящихся к данному вопросу. Статья 139 ГК РФ, определявшая коммерческую тайну, утратила силу. В п. 1 ст. 3 Закона «О коммерческой тайне» она определяется как «режим конфиденциальности информации, позволяющий ее обладателю при существующих или возможных обстоятельствах увеличить доходы, избежать неоправданных расходов, сохранить положение на рынке товаров, работ, услуг или получить иную коммерческую выгоду». Статья 1225 главы 69 части четвертой ГК РФ в числе результатов интеллектуальной деятельности и средств индивидуализации называет секреты производства (ноу-хау). Они признаются как сведения любого характера (производственные, технические, экономические, организационные и др.), в том числе о результатах интеллектуальной деятельности в научно-технической сфере, а также сведения о способах осуществления профессиональной деятельности, которые имеют действительную или потенциальную коммерческую ценность в силу неизвестности их третьим лицам, к которым у третьих лиц нет свободного доступа на законном основании и в отношении которых обладателем таких сведений введен режим коммерческой тайны (ст. 1465).

Что же касается трудового законодательства, то в нем в связи с введением в действие части четвертой ГК РФ изменений, касающихся коммерческой тайны, не произошло.

В Трудовом кодексе не содержится собственного определения понятия коммерческой тайны (в необходимых случаях субсидиарно применялись действовавшая ранее ст. 139 ГК РФ и определение, которое было дано в первоначальной редакции Закона «О коммерческой тайне»). Поэтому следует уяснить содержание понятия «секреты производства (ноу-хау)» и соотнести его с понятием «коммерческая тайна», которое наряду с ним осталось в законодательстве и, что для нас особенно важно, – в Трудовом кодексе РФ.

При анализе указанных определений интересующих нас понятий можно прийти к следующим выводам.

Прежде всего, обращает на себя внимание несоответствие в определении коммерческой тайны по Закону «О коммерческой тайне» и по соответствующим статьям части четвертой ГК РФ. Согласно п. 1 ст. 3 закона № 98-ФЗ коммерческая тайна – это *режим* конфиденциальности информации (а не сама информация). В п. 2 этой же статьи коммерческая тайна, по сути дела, отождествляется с секретами производства: «информация, составляющая коммерческую тайну (секрет производства)...». Из содержания же ст. 1465 ГК РФ следует, что любая информация, в отношении которой введен режим конфиденциальности, относится к секретам производства. В литературе справедливо отмечается, что в связи с этим широко используемые в законодательстве и в практической деятельности выражения «сведения, относящиеся к коммерческой тайне», «информация, составляющая коммерческую тайну» стали некорректными. Даже определения ст. 3 Закона № 98-ФЗ, пишет О. А. Яковлева, содержат внутреннее противоречие. С одной стороны, коммерческая тайна, как уже было сказано, определена как режим конфиденциальности (п. 1 ст. 3). С другой стороны, в п. 2 той же статьи определяется термин «информация, составляющая коммерческую тайну (секрет производства)». Если в последнее определение подставить значение термина «коммерческая тайна» из п. 1 ст. 3 Закона № 98-ФЗ, получается бессмыслица: «...информация, составляющая режим конфиденциальности информации...». В связи с этим представляется целесообразным соответствующее изменение действующих нормативных актов, в частно-

<sup>45</sup> СЗ РФ. 2006. № 31 (ч. 1). Ст. 3448.

сти Закона № 98-ФЗ, ст. 183 Уголовного кодекса РФ, Трудового кодекса РФ и еще целого ряда нормативных актов.<sup>46</sup>

Кроме того, «если сегодня Закон регулирует отношения, связанные с *отнесением информации к коммерческой тайне, ее передачей и охраной конфиденциальности*, то с 1 января 2008 г. предметом данного Закона являются отношения, связанные только с *установлением, изменением и прекращением режима коммерческой тайны в отношении секретов производства (ноу-хау)*», считает В. Н. Лопатин.<sup>47</sup> Таким образом, сфера отношений, регулируемых Законом «О коммерческой тайне», значительно сокращается. Иным образом теперь определяется и характер информации, составляющей коммерческую тайну. Часть 1 ст. 1 Закона «О коммерческой тайне» в новой редакции указывает, что данный Закон регулирует отношения, связанные с установлением, изменением и прекращением режима коммерческой тайны в отношении информации, составляющей секрет производства (ноу-хау). Вряд ли можно признать удачной эту формулировку. По мнению Р. Е. Головацкого и Я. Карнакова,<sup>48</sup> новые нормы существенно сужают сферу действия Закона, ограничивая ее защитой лишь секретов производства, что само по себе является несколько странным. Ведь в таком случае в число конфиденциальной не попадает информация, которая не связана с производственной деятельностью, но которую на практике относят к конфиденциальной (например, сведения о заседаниях органов управления организации, о заказчиках, партнерах, методах изучения рынка и т. д.).

Действующая редакция закона рассматривает секреты производства как одну из разновидностей информации, составляющей коммерческую тайну, что представляется более логичным.

---

<sup>46</sup> Яковлева О. А. Коммерческая тайна по-новому // Финансовые и бухгалтерские консультации. 2009. № 4.

<sup>47</sup> Лопатин В. Н. Ноу-хау вместо коммерческой тайны // Информационное право. 2007. № 1.

<sup>48</sup> Головацкий Р. Е., Карнаков Я. Коммерческая тайна: новеллы правового регулирования // Корпоративный юрист. 2007. № 6.

## **Конец ознакомительного фрагмента.**

Текст предоставлен ООО «ЛитРес».

Прочитайте эту книгу целиком, [купив полную легальную версию](#) на ЛитРес.

Безопасно оплатить книгу можно банковской картой Visa, MasterCard, Maestro, со счета мобильного телефона, с платежного терминала, в салоне МТС или Связной, через PayPal, WebMoney, Яндекс.Деньги, QIWI Кошелек, бонусными картами или другим удобным Вам способом.