

На правах рукописи

Северин Виталий Андреевич

**ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ И ОБЕСПЕЧЕНИЕ  
ОХРАНЫ КОММЕРЧЕСКОЙ ТАЙНЫ В РОССИИ**

Специальность 12 00.03 – гражданское право;  
предпринимательское право, семенное право;  
международное частное право



Автореферат  
диссертации на соискание ученой степени  
доктора юридических наук

A handwritten signature in black ink is positioned below the text. The signature is written in a cursive style and appears to read 'Северин'.

Москва – 2007

Работа выполнена на юридическом факультете Московского государственного университета имени М.В. Ломоносова

Научный консультант. Заслуженный юрист Российской Федерации,  
доктор юридических наук, профессор  
Пугинский Борис Иванович

Официальные оппоненты: Заслуженный профессор  
Московского университета,  
доктор юридических наук, профессор  
Зенин Иван Александрович

доктор юридических наук, профессор  
Лопатин Владимир Николаевич

доктор юридических наук, профессор  
Андреева Любовь Васильевна

Ведущая организация: Институт государства и права  
Российской Академии наук

Защита состоится 13 июня 2007 года в 15 часов 15 минут на заседании диссертационного совета Д 501.001.99 при Московском государственном университете им. М.В. Ломоносова по адресу: 119992, г. Москва, ГСП-2, Ленинские горы, МГУ, 1-й корпус гуманитарных факультетов, юридический факультет.

С диссертацией можно ознакомиться в научной библиотеке Московского государственного университета им. М.В. Ломоносова по адресу: 119992, г. Москва, ГСП-2, Ленинские горы, МГУ, 2-й корпус гуманитарных факультетов.

Автореферат разослан 10 мая 2007 года

Ученый секретарь диссертационного совета  
кандидат юридических наук, доцент



В.А. Чибисов

## Общая характеристика работы

**Актуальность темы исследования** В результате произошедших в России в последние два десятилетия фундаментальных изменений в области экономических отношений в полной мере встал вопрос об эффективной защите коммерческими организациями в новой обстановке своих частных интересов в области коммерческой тайны. С упрочением позиций наук гражданского и коммерческого права, определивших основную часть правовых основ рыночной экономики, все более отчетливо проявляется тенденция усиления внимания ученых к исследованию в качестве самостоятельной проблемы коммерчески значимой информации (КЗИ), разработке ключевых аспектов становления и развития правового института коммерческой тайны и формированию теории правового регулирования обращения КЗИ и охраны ее конфиденциальности.

Длительное отсутствие в стране надлежащего законодательства и недочеты действующего Закона о коммерческой тайне от 29 июля 2004 г. привели к накоплению большого числа нерешенных проблем, возникновение которых объясняется сложным комплексом взаимосвязей государственных и частных интересов, касающихся использования и охраны конфиденциальности информации производственно-технического и коммерческого характера, включая интересы отечественных и иностранных партнеров и конкурентов. Подобная тенденция в определенной мере сохраняется и после введения в действие названного Закона, вступления в силу нового базового Закона об информации, информационных технологиях и о защите информации от 27 июля 2006 г., и части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) от 18 декабря 2006 г., существенно укрепивших правовую базу рыночных отношений, в частности, закрепившей за обладателем исключительное право на секрет производства (ноу-хау) и его защиту с использованием режима коммерческой тайны.

Развитие рыночного хозяйства затрудняет известная осторожность цивилистов в подходе к выделению отдельных проблем, обладающих высокой актуальностью, что влечет появление публикаций, не выходящих подчас далее комментария к положениям Закона о коммерческой тайне без научного анализа использования организациями правовых возможностей для защиты КЗИ в процессе ее обращения. Нельзя также не заметить, что принципы обеспечения национальной безопасности сформулированы в Доктрине информационной безопасности Российской Федерации без должного учета частных интересов предпринимателей, которые оказались перед лицом многих вызовов и угроз их бизнесу. Показательно, что среди различных форм недобросовестной конкуренции особое место занимает противоправное завладение производственными и коммерческими секретами в целях последующего несанкционированного их использования при производстве и реализации продукции, выполнении работ и оказании услуг. Правонарушения, совершаемые в сфере обращения КЗИ, реально наносят значительный ущерб экономике. На практике происходит явная недооценка вредных последствий, причиняемых этими правонарушениями экономическим интересам организаций. Упущения и недостатки в борьбе с этими нарушениями связаны с тем, что значительное их число не попадает в поле зрения правоохранительных структур, в том числе в коммерческих организациях. Материальный ущерб, причиняемый такими нарушениями, в должной мере не возмещается.

Одной из наиболее существенных причин такого рода явлений, как представляется, выступает то, что в условиях разгосударствления экономики, расширения внешнеэкономических связей и самостоятельного ведения предпринимательской деятельности малый и средний бизнес в силу объективных и субъективных причин практически оказался неспособным защищать свою КЗИ. Коммерческие организации лишились необходимой поддержки государства после разделения массива секретной информации на государственную и коммерческую тайны.

КЗИ приобрела в рыночной экономике огромную ценность, как в прямом, так и переносном смысле. Ее доля потребления значительно выше всех традиционных продуктов интеллектуальной деятельности и иных видов информации с ограниченным доступом. Информация, обрабатываемая в организациях, «овеществляется» во всех факторах общественного производства и составляет необходимый и обязательный элемент деятельности по производству и реализации товаров (работ, услуг). КЗИ способствует наращиванию объемов товарооборота, развитию товарного рынка и ускорению процессов оборота торгового капитала. Учитывая важность КЗИ для ведения бизнеса, укрепления экономики страны в ее охране заинтересованы не только субъекты коммерческой деятельности, но и государство в целом. Между тем используемые организациями силы и средства не отвечают возросшим требованиям защиты КЗИ, новым формам промышленного шпионажа, осуществляемого конкурентами, как на внутригосударственном, так и международном уровне.

Учитывая высокие темпы развития информатизации, значительно возросшую «цену» ущерба, причиняемого организациям в связи с неправомерным использованием, разглашением (утечкой) КЗИ и невыполнением договорных обязательств по поводу охраны такой информации, сокращение числа нарушений в сфере обращения КЗИ имеет не только серьезное правовое, но и большое экономическое значение, превращаясь, по существу, в общегосударственную проблему развития высокотехнологичной цивилизованной экономики России.

Следует отметить, что определенный опыт теоретического анализа вопросов правового регулирования КЗИ и охраны ее конфиденциальности в стране имеется. Эти проблемы в разное время в той или иной мере исследовались в работах многих ученых. Вопросы коммерческой тайны в основном рассматривались в пределах следующих проблем: формирования теоретико-методических основ защиты информации в информационных и телекоммуникационных системах от несанкционированного доступа (В.С. Анашин, В.А. Васенин, В.А. Герасименко, А.А. Грушо, П.Д. Зегжда, А.А. Малюк, В.А. Носов, Э.А. Применко, В.И. Ярочкин, В.В. Ященко и др.), обеспечения экономической безопасности фирм и корпоративных образований (Л.И. Абалкин, Н.П. Вашекин, Э.Я. Вольнец-Руссет, М.А. Вус, Р.М. Гасанов, М.И. Дзалиев, М.В. Докучаев, М.И. Лугачев, П.С. Никулин, В.К. Сенчагов, М.К. Старовойтов, А.Д. Урсул, В.М. Чаплыгин, А.Г. Шаваев и др.), обеспечения информационной безопасности личности, общества и государства (Г.В. Емельянов, В.Н. Лопатин, В.А. Рубанов, В.А. Садовничий, А.А. Стрельцов, Д.С. Черешкин, В.П. Шерстюк и др.), исследования информации как объекта гражданских прав и гражданско-правовых способов ее защиты (В.М. Богданов, Ф.Н. Боташева, С.Н. Веретенникова, В.В. Злобин, Е.В. Измайлова, А.В. Коломиец, И.И. Салихов, О.Ю. Сидорова, А.А. Сытников и др.), обоснования коммерческой тайны в составе нетрадиционных объектов интеллектуальной собственности.

(В А Дозорцев, А П Сергеев и др) и правового режима защиты ноу-хау (И А Зинин, М С Зельцер, В В Погуляев, И В Строганова, и др) либо в рамках информационного права (И Л Бачило, Ю М Батурин, О А Гаврилов, О А Городов, В А Копылов, В П Лопатин, М М Рассолов, М А Федоров и др) и комплексного обеспечения безопасности информации (А И Алексенцев, Г В Виталиев, И К Корнеев, А А Левин, А Ф Мохов, Э Я Соловьев, Е А Степанов, А А Фатьянов, А А Шиверский и др)

Признавая несомненные заслуги названных авторов в освещении вопросов коммерческой тайны, вместе с тем нельзя не заметить, что комплексных исследований данной проблематики не предпринималось, что обусловило наличие вполне объяснимых пробелов в теории, и как следствие, нерешенность значимой группы вопросов применения правовых средств в сфере обращения КЗИ, организационного, правового и научно-методического обеспечения деятельности по охране конфиденциальности информации. Поэтому разработка теоретических аспектов темы является актуальной в теоретическом плане. Не меньшую значимость она представляет и в практическом отношении. В пользу такого вывода свидетельствует включение проблем конфиденциальности и правовой защиты информации в число приоритетных направлений научных исследований в области информационной безопасности Российской Федерации<sup>1</sup>, одобренных секцией по информационной безопасности Научного совета при Совете Безопасности Российской Федерации.

Предпринятое исследование позволило сформулировать научные положения и принципы, характеризующие особенности формирования и реализации механизмов правового регулирования обращения КЗИ и обеспечения охраны ее конфиденциальности. При исследовании данной проблемы, учитывая уникальный характер организации работы с документами ограниченного пользования в советский период, было признано необходимым изучение советского опыта и его использование применительно к условиям деятельности российских коммерческих организаций, с учетом дальнейшего совершенствования законодательства о коммерческой тайне. Названные обстоятельства предопределили содержательную направленность исследования, результаты которого составили основу настоящей диссертации.

**Объектом диссертационного исследования** являлся процесс становления и развития правового института коммерческой тайны, его роль и место в обеспечении охраны конфиденциальности информации в системе частного права России.

**В качестве предмета исследования** выступали закономерности, определяющие основы теории, методологии, методики и технологии формирования и реализации механизмов правового регулирования коммерчески значимой информации и охраны ее конфиденциальности в гражданском (торговом) обороте.

**Целью настоящего исследования** являлась разработка научно обоснованных положений, выводов и рекомендаций, направленных на повышение эффективности механизма правового регулирования КЗИ, принципов и методов организационного, правового и научно-методического обеспечения деятельности по охране конфиденциальности информации, обрабатываемой в частных коммерческих организациях.

<sup>1</sup> - См. Глобальная информатизация и безопасность России. М: МГУ, 2001. С. 339 – 348.

**Основными задачами** при этом выступали разработка содержания правового института коммерческой тайны как составной части наук частного права, регулирующего КЗИ в сфере предпринимательства, определение сущности и форм проявления КЗИ в различных сферах гражданского (торгового) оборота при производстве и реализации товаров (работ, услуг), связанных с эволюцией законодательного регулирования КЗИ в России, изучение советского опыта правового регулирования отношений по поводу КЗИ и его использование для развития современного российского законодательства о коммерческой тайне, анализ применения правовых средств в сфере обращения КЗИ в рамках трудовых и гражданско-правовых, в том числе корпоративных отношений, связанных с использованием информации и охраной ее конфиденциальности, характеристика организационного обеспечения деятельности по установлению режима коммерческой тайны на уровне отдельной организации, обоснование основных направлений, принципов и методов правового и научно-методического обеспечения деятельности по охране конфиденциальности информации

**Методология и информационная база исследования.** Основу методологии работы составляет материалистическая диалектика, общенаучные методы, комплексный подход к изучаемым явлениям и процессам. Нормативной базой исследования являлись Конституция РФ, гражданское, торговое и информационное законодательство, иные правовые акты, касающиеся вопросов использования информации и обеспечения охраны ее конфиденциальности в сфере предпринимательства

В ходе исследования применялись системный подход к изучению обращения КЗИ, конкретно-исторический, сравнительно-правовой и социологические методы. С помощью анкетирования и в форме интервью были опрошены руководители ряда предприятий и подразделений, менеджеры, юрисконсульты, специалисты служб безопасности, работники отдельных организаций, допустивших нарушения режима конфиденциальности информации, — всего свыше 1000 чел за период с 1980 по 2006 г. За этот же период более чем на 100 предприятиях, которым оказывались с участием диссертанта юридические услуги, были изучены материалы хозяйственной и дисциплинарной практики, связанной с неправомерным использованием и разглашением (утечкой) КЗИ контрагентами и работниками. Выводы и положения, содержащиеся в диссертации, основываются на материалах практики правового регулирования обращения КЗИ в организациях, анализе деятельности по охране конфиденциальности информации

При подготовке работы учитывались теоретические разработки, относящиеся к объекту и предмету исследования, содержащиеся в трудах Л И Абалкина, Л В Андреевой, И Л Бачило, М И Брагинского, Ю Е Булатецкого, В В Витрянского, О А Гаврилова, В П Грибанова, Е П Губина, И К Дмитриевой, В А Дозорцева, И А Зенина, Т В Кашаниной, Н В Козловой, А С Комарова, В Н Кудрявцева, А М Куренного, В Н Лопатина, А Л Маковского, М Н Марченко, С Д Могилевского, Б И Пугинского, М П Ринга, М Г Розенберга, В А Рубанова, В А Садовниченко, Д Н Сафинуллина, В К Сенчагова, А П Сергеева, А А Стрельцова, Е А Суханова, Ю К Толстого, В А Томсинова, А Е Шерстобитова, В П Шерстюка, И С Шиткиной, Р О Халфиной, В Б Ястребова, В В Ященко и других ученых

Наряду с юридической литературой, относящейся к частному праву, в диссертации использованы результаты научных разработок в области публичного

права (конституционное, административное, уголовное и информационное право, криминология и др.), теории государства и права, истории отечественного государства и права, философии, экономики, управления, социологии, психологии, обеспечения экономической и информационной безопасности

Исследовательские материалы, положенные в основу диссертации, являются итогом многолетней работы автора в области научной, педагогической и хозяйственной деятельности, связанной с обращением информации и охраной ее конфиденциальности, в качестве исполнителя и руководителя ряда научно-исследовательских работ, начальника подразделения научно-производственного объединения (с 1980 по 1991 г.), генерального директора юридической фирмы, преподавателя учебных дисциплин по коммерческому праву, основам правоохранения, правовой и организационной защите информации

**Научная новизна исследования** определяется тем, что впервые разработан комплекс проблем правового регулирования обращения КЗИ и обеспечения деятельности по охране ее конфиденциальности как самостоятельное направление в науке частного права. Обобщение отечественного опыта позволило выявить сущность обращения КЗИ в рыночной экономике и правовые средства, которые используются в этом процессе, разработать научные и практические принципы и методы охраны конфиденциальности информации в современный период

В диссертации освещаются, прежде всего, те аспекты проблемы, которые по своей теоретической и практической значимости представляются наиболее тесно связанными с формированием механизма правовой защищенности информационных интересов российского предпринимательства. Отличительной чертой настоящего исследования является его направленность на рассмотрение проблем правового регулирования обращения КЗИ и охраны ее конфиденциальности как единого, взаимосвязанного комплекса вопросов, характеризующих состояние и перспективы развития законодательного, корпоративного, договорного регулирования и использования иных правовых средств в сфере обращения КЗИ, организационного, правового и научно-методического обеспечения деятельности по охране конфиденциальности информации. Более конкретно новизну характеризуют **основные положения, выносимые на защиту:**

1. Объектом наук частного права предлагается считать деятельность коммерческих организаций и индивидуальных предпринимателей в гражданском (торговом) обороте, связанную с производством (получением), использованием, передачей и охраной конфиденциальности информации технического, технологического и коммерческого (делового) характера, имеющей коммерческую значимость для их бизнеса. Охрана частных интересов организаций по поводу КЗИ обеспечивается с помощью правового института коммерческой тайны, который выполняет в экономике две важнейшие функции – регулирует гражданский (торговый) оборот КЗИ и определяет пределы (границы) возможной и дозволенной деятельности организаций по применению правовых средств, связанной с защитой их интересов

Обращение КЗИ и обеспечение охраны ее конфиденциальности должны рассматриваться системно в качестве единого правового института, поскольку, с одной стороны, имеют тенденцию к нормативно организованной интеграции в самостоятельный институт коммерческой тайны, а с другой стороны, влияют на

иные виды гражданских правоотношений в области предпринимательской деятельности

2 Обосновывается вывод, что для разработки концепции механизмов правового регулирования обращения КЗИ и охраны ее конфиденциальности наиболее эффективным является использованный в диссертации системный подход («теория, методология, методика, технология») в познании конкретных явлений и процессов, происходящих в сфере обращения КЗИ, позволяющий осуществить переход от общих теоретических положений к разработке конкретных методик и технологий решения прикладных задач, определению действий организаций по охране конфиденциальной информации

Применение системного подхода позволяет обосновать необходимость введения в научный оборот правовой категории «коммерчески значимая информация», определить состояние и тенденции развития законодательства о коммерческой тайне, использования правовых средств, форм и методов обеспечения режима КЗИ

3 Показывается, что характеристика механизмов правового регулирования обращения КЗИ и охраны ее конфиденциальности требует учета влияния базисных явлений собственности в рыночной экономике, связанных с частными интересами предпринимателей, на процесс появления такого рода информации и урегулирования отношений по поводу ее использования и охраны. Наличие государственных (публичных) и частных интересов в экономических отношениях объективно обуславливает существование двух различных видов информации с ограниченным доступом, адекватно отражающей интересы собственников в гражданском обороте. Разделение всего массива информации с учетом собственника, заинтересованного в ее рациональном использовании и защите, способствовало решению задач правового регулирования действующих в стране экономических секретов, а также использования и защиты КЗИ в интересах предпринимателей. При этом ограничение на доступ к информации обеспечивается путем установления правового режима секретности (государственная тайна) или конфиденциальности (коммерческая тайна), которые регулируют правовые отношения по поводу использования и защиты информации в экономическом обороте

4 Установлено, что правовые отношения между субъектами государственной и частной собственности по поводу использования в экономическом обороте информационных ресурсов являются основополагающим фактором формирования механизмов защиты информации с ограниченным доступом. Наряду с этим изменения, произошедшие в информационной инфраструктуре рыночной экономики, непосредственно влияют на деятельность коммерческих организаций, требуя в условиях конкуренции решения задач по обеспечению их экономической безопасности

5 Обосновывается вывод о том, что формирование рыночных условий (конкурентность, стремление к максимизации прибыли и др.) влияет на развитие КЗИ, а благодаря новаторству предпринимателей обеспечивается ее «воспроизводство». Данные обстоятельства должны учитываться при формировании и реализации механизмов правового регулирования КЗИ и обеспечения ее охраны. Они требуют дальнейшего совершенствования законодательной базы, определяющей рамки возможного и дозволенного поведения субъектов при выборе правовых механизмов использования КЗИ и



охраны ее конфиденциальности, прежде всего – Закона о коммерческой тайне, имея в виду усиление его частноправовых начал

6 Установлены регулятивные возможности и связь между правовыми средствами, используемыми при обращении КЗИ в рамках корпоративных, трудовых и гражданско-правовых отношений. Они позволяют учитывать при решении задач по охране конфиденциальности информации виды и условия нарушений, связанных с разглашением (утечкой) КЗИ, обусловленные особенностями лиц, совершающих такие правонарушения, и учитывать их в предупредительной работе по обеспечению информационной безопасности организаций

7 Частная организация выступает собственником своих информационных ресурсов, которые являются объектом гражданского права и могут быть предметом коммерческих сделок. Поэтому КЗИ не может быть использована вопреки частным интересам другими субъектами, включая и государство, что предполагает возможность ее относительного обособления в рамках организации. Вместе с тем показывается, что деятельность организаций по установлению режима коммерческой тайны и его организационному, правовому и научно-методическому обеспечению должна адекватно отражать существующие угрозы ее безопасности, что обуславливает параметры системы мер по охране конфиденциальности информации

8 Показывается, что функционирование механизмов правового регулирования обращения КЗИ и охраны ее конфиденциальности должно рассматриваться как неотъемлемая составная часть предпринимательской деятельности организации, направленной на получение прибыли. При таком подходе любые достижения и промахи, связанные с установлением режима коммерческой тайны и его обеспечением, будут непосредственно отражаться на уровне доходов организации и материальном благополучии каждого работника. На основе сочетания личных и корпоративных интересов у работников должна формироваться внутренняя потребность в защите ценной для организации информации, поскольку ее разглашение (утечка) влияет на уровень их материального вознаграждения и получения иных благ

9 Для предотвращения и нейтрализации угроз безопасности необходима диагностика кризисных ситуаций организации, включающая мониторинг факторов, вызывающих угрозы. В этих целях в диссертации предлагаются основные параметры системы, позволяющей решать задачи оперативного выявления угроз безопасности, оценки и прогнозирования ситуаций в наиболее важных сферах деятельности организаций, где сосредоточена КЗИ, установления причин и обстоятельств, способствующих совершению правонарушений в сфере обращения КЗИ, и выдачи рекомендаций субъектам по их предупреждению и пресечению. Решение этой задачи, по мнению диссертанта, может быть достигнуто путем разработки комплексно-целевой программы создания и внедрения автоматизированной системы управления мониторингом угроз информационной безопасности коммерческих организаций с применением юридического инструментария и методик для проведения контрольной деятельности и аналитических исследований в сфере обращения КЗИ. Сопровождение (мониторинг) процессов обращения КЗИ позволит организациям своевременно вносить изменения в те положения, которыми руководствуются юридические

службы и подразделения службы безопасности при решении стоящих перед ними задач по охране конфиденциальности информации

**Теоретическая и практическая значимость результатов исследования.** Рассмотренные в диссертации выводы и положения представляют собой комплексное научное учение о КЗИ и ее защите. В работе раскрыт механизм правовой защиты КЗИ, который ранее в специальной литературе не исследовался. Практическое значение исследования состоит в том, что автором проведена разработка ряда положений, связанных с внесением изменений и дополнений в Закон о коммерческой тайне и иные правовые акты, раскрыты особенности проявления КЗИ в различных сферах предпринимательства, учет которых, связан с эффективностью установления и обеспечения режима коммерческой тайны в предпринимательских организациях, дана характеристика практического использования организациями различных правовых средств при обращении КЗИ, обоснованы предложения по формированию договорных условий об охране конфиденциальности информации, определены направления деятельности организаций по установлению режима коммерческой тайны и параметры построения системы безопасности, разработана методика определения степени конфиденциальности КЗИ и реализации мер по установлению режима коммерческой тайны, обоснована классификация причин и обстоятельств, способствующих нарушениям режима коммерческой тайны, дана характеристика системы мер, принимаемых организациями по выявлению и предупреждению нарушений в сфере обращения КЗИ, определены содержание и направления осуществления предупредительной деятельности, разработаны способы и приемы ведения контрольной деятельности и методика аналитических исследований в сфере обращения КЗИ.

В диссертации значительное внимание уделено разработке предложений по реализации положений Доктрины информационной безопасности РФ в части установления и обеспечения режима коммерческой тайны в организациях, по совершенствованию корпоративного и договорного регулирования отношений при обращении КЗИ. Материалы исследования могут быть использованы в учебном процессе при подготовке учебных программ, учебников и пособий.

**Апробация и внедрение результатов исследования.** Разработанные методология, научные принципы, методы и методики, изложенные в работе, являлись предметом обсуждения в период с 1980 по 2007 гг на международных и отечественных научно-практических конференциях и семинарах. Результаты исследования получили отражение в 42 научных и учебно-методических работах, в том числе монография «Коммерческая тайна в России» М, 2007 – 38,5 п л, учебные пособия «Коммерческое право России» (в соавторстве) М, 1999 – 9,0 п л, «Правовое обеспечение информационной безопасности предприятия» М, 2000 – 12,0 п л, статьях в журналах, научных трудах вузов и отраслевых институтов, в частности, МГУ им М В Ломоносова, Российском государственном гуманитарном университете, Институте государства и права РАН, Московском государственном инженерно-физическом институте, докладах и сообщениях перед сотрудниками правоохранительных органов, работниками юридических служб и подразделений безопасности предприятий.

Содержащиеся в диссертации предложения были внедрены на ряде предприятий системы ВПК и в коммерческих структурах. Выводы и практические рекомендации докладывались на заседаниях Межведомственного

координационного Совета по проблемам защиты информации в АСУ и ЭВТ (НПО «Кибернетика») и Межведомственной рабочей группы при Гостехкомиссии РФ по разработке законопроектов в области защиты информации, в управлении информационной безопасности аппарата Совета Безопасности Российской Федерации, на заседаниях Координационного Совета МГУ по проблемам информационной безопасности, при разработке Федеральной программы по проблемам информационной безопасности, программы профессиональной подготовки лиц, получающих дополнительную квалификацию «Специалист по правовому обеспечению информационной безопасности предприятия», при создании Межведомственного учебно-методического центра по информационной безопасности, в которых автор принимал участие в качестве члена рабочих групп, эксперта, руководителя одного из направлений Общеуниверситетской программы МГУ по научным проблемам информационной безопасности

Материалы исследований, а также полученные результаты и выводы используются в учебном процессе более 15 лет. В течение последних трех лет автор ведет спецкурс «Право на информацию и ее защита в коммерческих организациях» на юридическом факультете МГУ им. М.В. Ломоносова

Структура диссертации обусловлена предметом, целями и задачами исследования и состоит из введения, пяти глав, объединяющих 20 параграфов, заключения, списка литературных источников, использованных при подготовке диссертации, и двух приложений

### **Основное содержание работы**

Во введении обосновывается выбор темы, ее актуальность, степень разработанности, определяются цель, задачи, объект и предмет исследования, научная новизна и методологическая основа, формулируются выносимые на защиту положения, приводятся сведения об опубликованных автором по теме диссертации материалах, а также о внедрении в практику основных научных результатов диссертации

Глава 1 «Теоретические основы правового института коммерческой тайны в России» посвящена изложению теоретико-методологических и историко-правовых проблем охраны коммерческой тайны в России, характеристике понятия и сущности обращения КЗИ в рыночной экономике, анализу опыта регулирования информации с ограниченным доступом в советский период и современных тенденций развития законодательства о коммерческой тайне

Исследование вопросов становления и развития института коммерческой тайны, определение его места в формировании механизмов правового регулирования обращения КЗИ и охраны ее конфиденциальности в коммерческих организациях в настоящее время следует рассматривать в качестве самостоятельного направления правовых наук частного права, достижения которых призваны содействовать утверждению цивилизованных форм рыночных отношений в нашей стране. Это обусловлено, *во-первых*, происходящей в России информационной революцией, логика развития которой требует, с одной стороны, максимально полного использования в целях упрочения экономической базы государства новейших технологий, внедрения в социальную практику достижений

науки и опыта экономически грамотного хозяйствования, а с другой стороны, всемерного ограждения интересов отечественного бизнеса от нездоровой конкуренции, пресечения любых попыток незаконного заимствования информации *Во-вторых*, экономическими интересами коммерческих организаций, объективными потребностями формирования рыночной экономики, конституционного признания и защиты частной собственности, осуществления предпринимательской деятельности, становления конкурентной среды в сфере производства и реализации товаров (работ, услуг), режим которых устанавливается, в основном, нормами гражданского и коммерческого права, во многом определяющими перспективы развития института коммерческой тайны, являющегося их составной частью

Использование КЗИ и обеспечение ее конфиденциальности рассматриваются в диссертации системно в составе правового института в качестве единого правообразующего фактора, поскольку, с одной стороны, имеют тенденцию к нормативно организованной интеграции в самостоятельный институт коммерческой тайны, а с другой стороны, влияют на иные виды гражданских правоотношений в области предпринимательства. Предлагаемая в диссертации концепция правового регулирования обращения КЗИ и охраны ее конфиденциальности рассматривается как совокупность объединенных внутренним единством положений

1) характеризующих теоретико-методологические аспекты исследования правового института коммерческой тайны как составной части правовых наук частного права, прежде всего, гражданского и коммерческого права, историко-правовые предпосылки и эволюционный характер появления КЗИ и ее законодательного регулирования в экономическом обороте,

2) раскрывающих понятие и сущность КЗИ, формы ее проявления в гражданском и торговом обороте в связи с производством и реализацией товаров, выполнением работ и оказанием услуг,

3) отражающих опыт правового регулирования отношений по поводу защиты информации в периоды, предшествующие современному этапу, и перспективы развития российского законодательства о коммерческой тайне,

4) характеризующих возможности использования правовых средств в сфере обращения КЗИ в рамках корпоративных, трудовых и гражданско-правовых отношений, связанных с охраной конфиденциальности информации,

5) характеризующих организационное обеспечение деятельности по установлению режима коммерческой тайны в коммерческой организации,

6) раскрывающих основные направления правового и научно-методического обеспечения деятельности по охране конфиденциальности информации

В диссертации дается развернутая интерпретация каждого из названных элементов концепции, их значения для создания совершенной, отвечающей современным требованиям системы правового регулирования, необходимого для обеспечения жизнеспособности института коммерческой тайны.

*Изучение историко-правовых аспектов охраны коммерческой тайны в России*, позволило определить влияние основных факторов, обусловивших особенности эволюции института коммерческой тайны на различных этапах развития российской государственности в рамках периодизации, принятые в науке истории государства и права России *Во-первых*, это влияние «формационного» и

«цивилизационного» подходов, объясняющих эволюционный характер общества, возможность возникновения института коммерческой тайны в силу появления товарно-денежных отношений и частной собственности (главный критерий) *Во-вторых*, это влияние последствий научно-технической, информационной и торговой революций на содержание форм и методов защиты КЗИ *В-третьих*, это влияние экономических и политических реалий на развитие рыночных отношений (поощрение конкуренции, необратимость процессов приватизации, гарантии защиты частной собственности и др.) и правовую оценку нарушений в области защиты КЗИ *В-четвертых*, это влияние хозяйственной ситуации, складывающейся в организациях, на прибыльность (убыточность) деятельности и формирование условий, обеспечивающих право на защиту КЗИ

В работе подробно освещаются результаты исследования специфики хозяйственной деятельности на каждом из этапов истории России. Так, *на первом этапе* с момента возникновения феодального государства и права до крестьянской реформы (IX в. – 1861 г.) характерными были межгосударственные торговые договорные отношения (Н.М. Карамзин, Л.И. Семенникова), позволявшие сторонам защищать национальные интересы путем введения запрета на разглашение сведений, составлявших государственную тайну. В последующем появляются договоры, предусматривавшие условия по защите торговых и профессиональных секретов о местах закупки товаров, материальном положении участников и др., содержащейся в торговых книгах, тайна которых охранялась законом (В. Розенберг). С разделением труда и возникновением мануфактурного производства появляется понятие «промысловой тайны», а с ростом крупных предприятий и возникновением конкуренции — «фабричной тайны». Начиная с этого периода коммерческие тайны начали приносить деньги, которые давали власть торговцам и банкирам (Р.М. Гасанов).

*На втором этапе* в период утверждения капитализма в России (1861–1917 гг.) происходит понимание того, что использование КЗИ является средством увеличения прибыли предприятий, служит защитой их частных интересов и требует адекватной правовой охраны. Понятие «промысловая тайна» было введено в рыночный оборот как средство защиты предпринимателей от недобросовестной конкуренции и прочно утвердилось в законодательных актах Российской империи. Оно включало различные виды промышленной или фабричной тайны, а также торговой (коммерческой) тайны (В. Розенберг). Под промышленной тайной понималось привнесение чего-либо нового в процесс создания благ фабричным секретом считался не только предмет патента, но и всякая особенность производства. Торговая тайна включала элементы индивидуальности ведения торговли. Правовая охрана тайны, не связанной с «телесным предметом», считалась одной из труднейших проблем законодательства того времени. Промысловая тайна была призвана защищать интересы предпринимателей от разглашения информации, имевшей для них коммерческую значимость. По существу, она стала исходной базой современного понятия «коммерческая тайна» и раскрываемого диссертантом более объемного по содержанию термина КЗИ.

*На третьем этапе* в период существования Советского государства (1917–1991 гг.), когда была уничтожена частная собственность и значительно ослаблены товарно-денежные отношения, произошла трансформация понятия «промысловой тайны» и ее фактическая идентификация с понятием

государственной и служебной тайны, с приобретением новых функций по защите государственных интересов на уровне предприятий. Изменение внешней формы тайны частично отразилось и на ее содержании. Промышленные тайны по-прежнему были востребованы государством, поскольку наращивание экономической мощи не могло обойтись без использования новых технологий и техники. Степень секретности такой информации, определялась в зависимости от ее значимости для интересов государства. Коммерческая тайна не имела внутреннего хождения между предприятиями и использовалась во внешнеэкономических отношениях.

В 30-х годах в нашей стране были сформированы основные параметры системы защиты государственных секретов. В послевоенный период, вплоть до 1985 года, происходил процесс постепенного усиления режима секретности и наращивания объема секретной информации. Это объясняется существованием объективных причин использования в оборонном комплексе достижений научно-технической революции, состоянием «холодной войны» с Западом и действием субъективных «перестраховочных» факторов на уровне министерств и предприятий, когда информация о нововведениях технического и технологического характера надолго становилась закрытой и труднодоступной для специалистов, что отрицательно сказывалось на развитии экономики. В этот период на предприятиях была создана надежная система защиты государственных секретов, которая во многом теперь заимствована современными частными службами безопасности для защиты интересов предпринимателей.

Политические и экономические изменения, произошедшие в СССР в период «перестройки» (1985 – 1991 гг.), явились причиной возрождения института коммерческой тайны. Впервые были сняты ограничения на большой массив информации, ранее использовавшейся в закрытом режиме, и внесены коррективы в систему защиты секретов. Реформы, проводившиеся в этот период, не смогли решить главную проблему – легализацию частной собственности на законодательном уровне, которой по-прежнему монопольно владело государство, что обуславливало существование однополярной государственной системы режима секретности на любую информацию. В диссертации на базе конкретных исследовательских данных показано, что с приходом в СССР зарубежного капитала начали регулироваться отношения по поводу использования и охраны КЗИ, конверсия оборонных предприятий, в свою очередь, способствовала переводу части государственных секретов в разряд коммерческой тайны. Вместе с тем нерешенность фундаментальных вопросов собственности отражалась на содержании законопроектных работ по регулированию КЗИ, которые были направлены на обновление существующей государственной системы режима секретности без учета возрождения частной формы собственности. Достаточно сказать, что в 1990 – 1991 гг. было принято свыше 16 законов СССР и 8 законов РСФСР, в которых содержались нормы о защите КЗИ, но только законы о собственности, о предприятиях и предпринимательской деятельности заложили основу для нового законодательства России в этой сфере.

В советский период в рамках понятия «государственные секреты» наличествовала охраняемая информация технического, технологического и иного характера, использование которой позволяло предприятиям получать прибыль в интересах государства. Для ее защиты применялись различные формы, методы и правовые средства в единой системе защиты государственных секретов.

Результаты анализа этого периода, предпринятого автором, позволили установить особенности регулирования правоотношений в сфере охраны государственных секретов и получить значимые данные о защите информации на предприятиях. Правовая охрана государственных секретов от разглашения была урегулирована уголовным законодательством, а отношений по обеспечению режима секретности – административным правом. Защита секретов представляла собой иерархическую административную систему, основанной на властном подчинении. Правовой статус субъектов в сфере охраны государственных секретов определялся не Конституцией и законами СССР, а высшими партийными органами и правительством страны. Административные нормы предписывали субъектам определенные варианты поведения.

В диссертации содержится характеристика состояния защиты секретов и проанализированы формы, методы и правовые средства решения проблем совершенствования режима секретности в тот период, использование которых является актуальным и сегодня. Вместе с тем сравнительный анализ показывает, что недостатки защиты государственных секретов в советский период в полной мере повторяются сегодня в процессе деятельности коммерческих организаций по охране конфиденциальности КЗИ.

*На четвертом этапе* – в период возврата к рыночной экономике (с 1992 г. по настоящее время) – характерным является переход от социализма к капитализму, от плановой экономической системы к рыночным отношениям, что обуславливает коренные изменения регулирования обращения КЗИ и охрану ее конфиденциальности. Перераспределение объемов охраняемой информации между государством и хозяйствующими субъектами внесло изменения в теорию и практику защиты секретов. Сегодня сформированы законодательные основы гражданско-правового регулирования коммерческой тайны. Законом не установлено исключительное право на информацию, составляющей коммерческую тайну, а действует лишь фактическая монополия лица на такую информацию после установления им правового режима. Поэтому организации вынуждены применять по своему усмотрению различные правовые средства, регулирующие обращение и защиту КЗИ. За последние 15 лет существующий в стране механизм защиты КЗИ еще не в полной мере сформировался применительно к изменившимся условиям рыночной экономики. Анализ практики деятельности хозяйствующих субъектов позволил прийти к заключению, что она продолжает отражать годами складывавшиеся в стране отношения в сфере защиты государственных секретов, которой присущи известные пороки административно-командной системы. Полученные результаты исследования позволили сделать следующие выводы:

- 1) Эволюционный характер формирования товарно-денежных отношений и утверждение частной собственности в России оказали влияние на степень урегулирования правом КЗИ в исторической ретроспективе.
- 2) Наличие государственных (публичных) и частных интересов (С.С. Алексеев, А.В. Малько, Е.А. Суханов, Е.П. Губин, С.В. Михайлов и др.) в предпринимательских отношениях объективно обуславливает существование различных видов информации с ограниченным доступом, адекватно отражающей интересы собственников в гражданском (торговом) обороте.
- 3) Ограничение на доступ к информации (так называемая «секретность») обеспечивается путем установления режима секретности (государственная тайна) или конфиденциальности (коммерческая тайна) и регулирует, по существу,

правовые отношения по поводу использования и защиты информации в экономическом обороте

4) Появлению на рынке новых товаров предшествует использование предпринимателем ранее никому не известной информации технического, технологического и делового характера, имеющей коммерческую значимость и определяющей уровень дохода, который напрямую зависит от новаторства предпринимателей (Й. А. Шумпетер) и степени активности использования КЗИ

5) Общественные отношения по поводу использования и защиты КЗИ, непосредственно связаны с частными интересами предпринимателей, которые нуждаются в охране. На практике в концентрированной форме охрана частного интереса обеспечивается защитой коммерческой тайны

6) Функционирование механизма правового регулирования обращения КЗИ и охраны ее конфиденциальности должно рассматриваться как неотъемлемая часть предпринимательской деятельности, направленной на получение прибыли

7) Деятельность по охране конфиденциальности информации должна быть построена на принципах самофинансирования и экономической целесообразности, что позволит решить проблему засекречивания информации, осуществления достаточных, связанных с ее защитой, мероприятий и созданию механизма противодействия неоправданной секретности

Исследование признаков, свойственных информации, используемой в рыночной экономике, дает основание утверждать, что в качестве *коммерчески значимой информации следует считать совокупность сведений технического, технологического и делового характера, составляющих коммерческую тайну, включая и секреты производства (ноу-хау), которые участвуют в гражданском (торговом) обороте с учетом присущих им особенностей гражданско-правового режима и являются связующим звеном во всех направлениях деятельности организаций*

Как показало исследование, объективно коммерческая тайна возникает в процессе производства конкурентоспособного товара или осуществления иной деятельности, содержащей элементы новизны, основывающейся на использовании КЗИ. Производитель получает преимущество на рынке благодаря использованию прогрессивных технологий, методов и приемов, сведения о которых не известны конкурентам. В результате предприниматель, заботясь об увеличении своей прибыли, вынужден засекречивать определенные сведения, которые попадают под гриф коммерческой тайны, и ограничивать доступ к ним. Таким образом, можно говорить об объективном процессе возникновения коммерческой тайны на любом этапе жизненного цикла производства товаров (работ, услуг), что обусловлено конкуренцией в условиях рыночной экономики

Автором выявлены формы существования коммерческой тайны в процессе производства и обмена товаров (работ и услуг) на основе такой классификации, которая с наибольшей полнотой отражает специфику факторов, определяющих необходимость выделения и закрытия сведений, делающих товар конкурентоспособным. Выделяются обеспечивающие, обслуживающие, вспомогательные и основные процессы производства товаров. Сведения об экономических, материальных и организационных условиях производства, процессах, связанных с созданием основного вида продукции и ее реализацией, позволяют установить наиболее уязвимые участки производства и сбыта товаров, где необходимо выделять и защищать КЗИ. Они могут быть связаны с подбором и



расстановкой кадров, планированием и финансированием развития производства, выполнением НИОКР, разработкой технологий, испытанием опытных образцов и реализацией готовой продукции

Установлено, что секрет привлекательности и конкурентоспособности товаров заложен в технических и технологических особенностях их производства и организации сбыта. Большое внимание в диссертации уделено анализу обеспечения безопасности при выполнении НИОКР и совершения коммерческих сделок, где сосредоточена КЗИ, обладающая экономической ценностью. Автор приходит к выводу о том, что ноу-хау характеризует научно-техническую и технологическую стороны производства, а коммерческая информация — управленческую, финансовую и другую деятельность, позволяющие успешно вести бизнес. Следовательно, в сфере общественного производства на этапе разработки и освоения новой техники КЗИ проявляется в форме технических и технологических секретов (ноу-хау), а на этапе обмена (купли-продажи) товаров — в форме коммерческих секретов, которые охраняются институтом коммерческой тайны.

Установлена связь КЗИ с различными процессами коммерческой деятельности в торговом обороте на примере совершения внешнеторговой сделки (М.Г. Розенберг, Э.Я. Вольнец-Руссет), которая по многим параметрам является более сложной в правовом отношении, чем внутренняя коммерческая сделка (Л.В. Андреева, И.В. Цветков). Такой подход позволил учесть специфику различных этапов сделки, определяющих необходимость выделения и закрытия сведений, использование которых способствует формированию конкурентной стратегии продвижения товаров на рынке. В диссертации рассмотрены правовая сущность основных этапов внешнеторговой сделки (А.С. Комаров, И.Н. Герчикова), реализация которых требует учета сторонами взаимных коммерческих интересов и исключения случаев, ведущих к потере конфиденциальности КЗИ.

Для становления рыночной экономики России характерным является постоянное совершенствование гражданского и торгового законодательства, что получает свое выражение в том числе и в упрочении правовых начал в сфере обращения КЗИ. Дозволительный метод регулирования открывает простор практическим действиям организаций во взаимоотношениях их с контрагентами, партнерами и иными лицами по поводу использования и охраны конфиденциальности КЗИ.

По мере накопления организациями опыта в сфере обращения КЗИ встает вопрос о совершенствовании правовой базы использования гражданско-правовых и других средств, придания ей свойства надежной системы установления эффективного правового режима коммерческой тайны и его организационного, правового и методического обеспечения, учитывающей несомненную специфику по сравнению с иными объектами гражданского права. В диссертации сформулированы положения, определяющие пути решения целевых задач, выявлены признаки, раскрывающие комплексный и самостоятельный характер существования института коммерческой тайны в системе частного права.

Правовое регулирование обращения КЗИ охватывает систему правовых норм, относящихся к различным отраслям частного права, регулирующих обращение и защиту КЗИ. В юридической науке к частному праву (С.С. Алексеев, Е.А. Суханов, Б.И. Пугинский) относят гражданское, коммерческое и частично трудовое право, а также некоторые другие отрасли права, среди которых,

безусловно, важное место занимает предпринимательское право, как комплексная интегрированная отрасль права (Е.П. Губин, В.Ф. Попондопуло). Автором формулируется вывод о том, что правовое регулирование обращения КЗИ и охрана ее конфиденциальности осуществляются в рамках названных отраслей частного права и комплексной отрасли предпринимательского права, и раскрывается содержание соответствующих правовых норм, аккумулируемых названными отраслями права.

Среди вопросов дискуссионного характера специального внимания, по мнению диссертанта, заслуживает вопрос о самостоятельности института коммерческой тайны. В этой связи в работе выделяется наличие двух основных взаимоисключающих подходов при отнесении информации, составляющей коммерческую тайну, к объектам исключительных прав.<sup>1</sup> *Первый подход*, наиболее последовательно представлен В.А. Дозорцевым, который исходит из отнесения прав на информацию, основанных на конфиденциальности, к системе исключительных прав, включающей не только традиционные результаты интеллектуальной деятельности, но и нетрадиционные, типа ноу-хау. *Второй подход* аргументирован и последовательно проводится в трудах И.А. Зенина и ряда других ученых. По мнению И.А. Зенина, на ноу-хау, в состав которой включается неохраямая конфиденциальная научно-техническая, коммерческая, финансовая и иная информация, не существует исключительного права, а есть лишь фактическая монополия.

Признавая правомерность существования в науке различных подходов относительно включения конфиденциальности информации в систему исключительных прав, диссертант, исходя из работ ведущих специалистов, считает целесообразным выделение правовых отношений по поводу обращения КЗИ в самостоятельный институт коммерческой тайны. В этой связи в работе формулируются следующие положения:

1) Задача укрепления правовой базы регулирования КЗИ допускает использование различных решений. Вместе с тем отнесение института коммерческой тайны к системе исключительных прав не вполне обоснованно. Большинство ученых (И.Л. Бачило, Э.П. Гаврилов, И.А. Зенин, В.Н. Лопатин, А.П. Сергеев) считают, что институты гражданского права, опосредующие интеллектуальную собственность и ее результаты, закрепляют право на легальную монополию совершения различных действий по использованию и распоряжению результатами творчества, тогда как институт коммерческой тайны, наоборот, закрепляет право на КЗИ только при выполнении обладателем определенных условий неизвестности и охраноспособности такой информации, т.е. установлении фактической монополии. В противном случае лицо лишено возможности доказывать свое право на КЗИ.

2) Обращение КЗИ имеет определенные особенности. Предметом регулирования КЗИ являются многообразные отношения по поводу ее производства (получения), использования, хранения и передачи с соблюдением условия конфиденциальности. Часто регулирование этих отношений выходит за рамки гражданско-правовых. В этих случаях используются иные правовые средства установления и обеспечения режима коммерческой тайны.

3) Цель выделения сферы обращения КЗИ как самостоятельной области правового регулирования состоит в том, чтобы упорядочить законодательное,

<sup>1</sup> - В диссертации рассматриваются также позиции авторов, сочетающих элементы этих двух подходов.

корпоративное и договорное регулирование в этой сфере на основе изучения правовой практики, для устранения имеющихся пробелов и согласовать применение правовых средств, с тем чтобы их использование соответствовало решению хозяйственных задач

4) Институт коммерческой тайны выполняет важные функции в экономическом обороте легализует право юридических лиц и индивидуальных предпринимателей на КЗИ, устанавливает правовой режим обращения КЗИ, позволяет на законном основании использовать такую информацию, защищает права на КЗИ с использованием норм гражданского, трудового, уголовного и иных отраслей права

5) Решение проблем организационно-правового обеспечения деятельности по охране конфиденциальности информации требует создания развитой теоретической базы регулирования обращения КЗИ, которая сегодня фактически отсутствует. В диссертации разработаны предложения по совершенствованию практики правотворчества и реализации норм в этой сфере отношений

Автором проанализированы тенденции реализации Закона о коммерческой тайне и сделан вывод о том, что формирование механизма прав организаций на КЗИ, и обеспечение их безопасности сопряжено на практике с определенными трудностями. В этой связи выделены проблемы совершенствования законодательства о коммерческой тайне и предложены пути их решения. Ряд проблем имеет общетеоретический характер и касается усиления частноправовых начал данного Закона. Их решение позволит выработать единый подход к механизмам правового регулирования и защиты КЗИ. Автор предлагает восполнить пробел, связанный с частноправовым подходом к определению понятия «коммерческая тайна», закрепить в Законе положение о том, что обладателем коммерческой тайны может быть только коммерческая организация и индивидуальные предприниматели, а не любые лица, отразить в Законе особенности правового статуса работников, контрагентов, государственных органов и их должностных лиц, которым не предоставлено право распоряжения КЗИ, скорректировать само понятие коммерческой тайны, сформулировать его как любую коммерчески значимую информацию, определяемую и защищаемую коммерческой организацией или индивидуальным предпринимателем на законном основании, используемую указанными лицами в предпринимательской деятельности с целью получения прибыли, ввести в Закон понятие «коммерчески значимая информация»

Теоретический и практический интерес представляют основанные на полученных в ходе проведенного исследования данных предложения о закреплении в Законе принципов разработки структуры и содержания перечня информации, составляющей коммерческую тайну, о правомерности правил допуска граждан к КЗИ, разрабатываемых организациями, связанных с получением добровольного согласия лица на проведение в отношении него проверочных мероприятий и закрепления в Законе оснований для отказа гражданину в допуске к коммерческой тайне, об определении обязанностей работодателя по оплате труда работников, выполняющих обязанности по защите КЗИ, определению критериев оценки ущерба, причиненного вследствие разглашения (утечки) КЗИ по вине работника, о взаимоотношении организаций с государственными и муниципальными органами власти по поводу предоставления им КЗИ, о предоставлении права истребования информации, содержащей коммерческую

тайну, только государственным органам, выполняющим судебные, надзорные и контрольные функции по отношению к организациям на основании федерального закона

В главе 2 «Использование правовых средств при обращении коммерчески значимой информации» рассматриваются понятие и характеристика регулятивной и операциональной сторон правовых средств, применяемых при обращении КЗИ, а также предложения об улучшении практики их использования коммерческими организациями

При определении совокупности признаков, составляющих содержание понятия «правовые средства», используемого в сфере обращения КЗИ, автор исходил из концепции правовых средств, являющихся составной частью общего понятия категории «правовое регулирование», сформировавшейся в течение последних десятилетий в юридической науке (С С Алексеев, Б И Пугинский, А В Малько и др.) *Понятие правовых средств, используемых организациями, их роль и место в механизме правового регулирования обращения КЗИ и охраны ее конфиденциальности* раскрывается автором, как совокупность признаков

1) позволяющих определить значимость правовых средств как универсальных правовых инструментов в реализации целей организации, обусловленных ее частными интересами, устанавливающих по усмотрению организаций их право на КЗИ в пределах, допускаемых законом, с учетом факторов и степени воздействия внешней среды, определяющих правоотношения организации с государством, контрагентами, конкурентами и работниками по поводу КЗИ,

2) определяющих требования к содержанию трудовых прав и обязанностей работодателей и работников и иных лиц в сфере обращения КЗИ и их реализацию с использованием мер юридической ответственности,

3) закрепляющих в гражданско-правовом договоре по инициативе и усмотрению сторон субъективные гражданские права и обязанности по поводу использования, передачи и охраны КЗИ и обеспечивающих их реализацию с использованием способов защиты гражданских прав на КЗИ,

4) характеризующих порядок установления режима обращения КЗИ и систему режимных мер, обеспечивающих участие юридической службы и службы безопасности, производственных подразделений в реализации таких мер и фиксирующих круг их полномочий, отражающих особенности защиты информации, переданной в связи с выполнением государственного заказа,

5) имеющих значение для выявления нарушений установленного режима коммерческой тайны с использованием методов контрольной и аналитической работы, понимания причин и обстоятельств, способствующих совершению правонарушений, осуществления предупредительной деятельности в целях обеспечения безопасности организации

*Первая группа признаков* представляет информацию о выборе, моделировании и формировании на уровне конкретной организации механизма корпоративного регулирования КЗИ, представляющего собой систему правовых средств, включающую корпоративные акты, договор и иные средства, субъективные права и юридические обязанности и их реализацию. Она отражает степень закрепления в учредительных документах и иных корпоративных актах права организации на КЗИ и ее защиту, раскрывает взаимоотношения организации

с учредителями (участниками) общества, показывает возможность использования по усмотрению организации позитивных обязываний, запретов, дозволений, содержащихся в нормах гражданского, трудового, административного и уголовного законодательства, исходя из закрепленных субъективных прав и обязанностей в сфере обращения КЗИ, не противоречащих интересам личности, общества и государства. Показывается необходимость разработки системы правовых средств, используемых в сфере обращения КЗИ, применительно к формирующемуся в рамках частного права институту коммерческой тайны, когда на практике организации пытаются достичь своих частных целей с помощью конкретных средств, установленных законодательством.

*Вторая группа признаков* показывает «внутреннюю» среду обращения КЗИ в организации при возникновении и прекращении трудовых правоотношений по поводу защиты КЗИ. Она раскрывает взаимные права и обязанности работника и работодателя в этой сфере деятельности, позволяет учитывать факторы, определяющие появление возможных каналов утечки КЗИ, обусловленные совершаемыми нарушениями в этой сфере и особенностями личности нарушителей. Знание этих факторов имеет непосредственное значение для выявления, предупреждения и пресечения правонарушений в рассматриваемой сфере деятельности организации.

*Третья группа признаков* характеризует «внешнюю» среду обращения КЗИ при взаимоотношении организации с контрагентами и иными лицами, органами государственной власти и местного самоуправления в рамках договорных и внедоговорных обязательств. Она позволяет свободно использовать не только правовые средства, определяемые законами и иными правовыми актами, но и знать те, которые порождаются усмотрением самих субъектов, прежде всего, в рамках договора. Эта группа признаков позволяет учитывать, что свобода принятия организацией решений в сфере обращения КЗИ ограничена в законе определенными пределами усмотрения, порядок действий при применении конкретных средств урегулирован нормами права. В случаях злоупотребления правом на КЗИ, использования недозволённых способов ее получения либо разглашения (утечки), пресечение неправомерных действий лиц осуществляется по усмотрению организации в рамках предоставленных законом возможностей.

*Четвертая группа признаков* базируется на наличии неразрывной связи между угрозой безопасности организации и объемом (направлениями) устанавливаемого по ее усмотрению режима конфиденциальности КЗИ в рамках предусмотренных законом. Эту взаимосвязь важно учитывать при определении сведений, составляющих КЗИ, урегулировании порядка допуска и доступа граждан и юридических лиц к КЗИ, планировании режимных мер обеспечения технологических процессов производства товаров и сложившейся деловой практики их реализации, выполнении конфиденциальных работ, включая заказы для государственных нужд, и оказании услуг другим лицам по охране КЗИ в пределах, допускаемых законом.

*Пятая группа признаков* непосредственно связана с правовым обеспечением информационной безопасности организации, которое осуществляется путем выявления в ходе проведения контрольной и аналитической работы нарушений обращения КЗИ, установления возможных каналов утечки КЗИ, анализа причин и обстоятельств, ее обуславливающих, разработки и реализации предупредительных мер на различных этапах производства и продажи изделий, в местах наибольшего

сосредоточения коммерческих секретов Эта группа признаков раскрывает особенности технологии «связывания» и реализации субъективных прав и обязанностей между лицами внутри организации и при исполнении ими обязательств с контрагентами, касающихся сохранности КЗИ

Изучение практики деятельности коммерческих организаций позволило диссертанту определить, какие правовые средства могут быть использованы в сфере обращения КЗИ, какие из них имеют доминирующий характер в технологической цепочке охраны конфиденциальности КЗИ и выработать на этой основе рекомендации правового характера и правоприменительного характера

По мере уменьшения масштабов государственного правового воздействия на экономику и увеличения степени самостоятельности организаций остро встал вопрос *о корпоративном регулировании* хозяйственной деятельности, связанной с обращением КЗИ Исследование показало, что сегодня любая коммерческая организация, в зависимости от масштабов ее деятельности, имеет собственную систему корпоративного регулирования, включающей механизмы регулирования и защиты КЗИ

Формирование механизмов корпоративного регулирования обращения КЗИ рассматривается в работе как сложный процесс учета факторов воздействия внешней среды на хозяйственную деятельность организации и выработки в этой связи адекватных мер противодействия угрозам Существенное значение при этом имеет правильный выбор актов корпоративного права, использование которых позволит эффективно регулировать правоотношения, возникающие при обращении КЗИ, а также использовать регулятивные свойства обычаев, деловых обыкновений и прецедентов, выражающих содержание общедозволительного метода регулирования в этой сфере

По мнению автора, механизм права организаций на КЗИ формируется на основе концепции общих дозволений и запретов (С С Алексеев), содержащихся в нормах действующего законодательства, и конкретных дозволений, запретов и позитивных обязанностей, установленных Законом о коммерческой тайне, иными правовыми актами, регулирующими процесс обращения КЗИ На основе исследования их соотношения, высказываются соображения об определении преимущественных способов правового регулирования, характерных для обращения КЗИ Субъективное право организации на КЗИ образуют три возможных правомочия право требования исполнения или соблюдения юридической обязанности от работников и других лиц, право на совершение собственных активных действий, имеющих юридическое значение, и право на защиту субъективных гражданских прав в связи с их нарушением Названные правомочия в различных комбинациях в зависимости от области регулирования отдельных направлений и участков, где сосредоточены коммерческие секреты, находят свое выражение в конкретных по названию и назначению корпоративных актах

В диссертации рассматриваются акты общего характера, регулирующие управленческие и финансовые вопросы, закрепляющие права и обязанности, определяющие поведение лиц при обращении КЗИ, специальные корпоративные акты, регламентирующие конкретные правила обращения КЗИ, в частности, перечень сведений, составляющих коммерческую тайну, условия обеспечения сохранности коммерческой тайны, порядок действия разрешительной системы и другие

Установлено, что корпоративное регулирование сферы обращения КЗИ отражает общую концепцию воздействия норм корпоративного права на процесс управления организацией и ее имуществом и создает необходимые предпосылки для обеспечения охраны конфиденциальности информации в рамках трудовых и гражданско-правовых отношений. Оно выполняет *регулятивную* (устанавливает и уточняет взаимные субъективные права и юридические обязанности по поводу КЗИ), *конкретизирующую* (уточняет общие положения Закона о коммерческой тайне применительно к конкретной ситуации, сложившейся при обращении КЗИ), *правовосполнительную* (по необходимости и усмотрению организации осуществляет урегулирование отношений по поводу КЗИ, которые не охвачены нормами действующего законодательства) функции. Реализация названных функций позволяет организациям значительно расширить границы гражданско-правового регулирования и охраны КЗИ.

Специальное внимание в системе правовых средств, используемых организациями в сфере обращения КЗИ, в работе уделено *нормам трудового права*. Исследование позволило констатировать, что наличие норм в Трудовом кодексе (ТК РФ) не означает их обязательное и прямое действие при регулировании трудовых отношений по поводу использования и защиты КЗИ. Для этого в организациях формируется определенный механизм правового регулирования. Регламентация трудовых отношений по поводу КЗИ нормами трудового права в организации образует определенный порядок (В. Н. Смирнов), который является составной частью этого механизма. Такой порядок поддерживается не только правилами внутреннего трудового распорядка, но и иными корпоративными нормами.

Механизм приводится в действие благодаря закреплению в трудовом договоре конкретных субъективных прав и обязанностей работодателя и работника. Его функционирование обеспечивается в результате фактического поведения сторон, возникающего на отдельных участках производственной деятельности, где обращается КЗИ.

Вместе с тем отмечается, что закрепление диспозитивной нормы в ТК РФ (ч 3 ст 57), установившей возможность включения в трудовой договор условия о защите КЗИ, изменило прежнюю ситуацию, когда регулирование осуществлялось только на основании корпоративных актов. ТК РФ предусматривает основание для увольнения работника за разглашение коммерческой тайны, ставшей ему известной в связи с исполнением трудовых обязанностей (подп «в» п 6 ст 81). Сложившийся корпоративный подход организаций по поводу использования и охраны КЗИ в рамках трудовых отношений получил свое законодательное закрепление, что соответствует принципам трудового права в условиях рыночной экономики и открывает новые возможности для защиты частных интересов.

Факультативный характер применения норм трудового права в рассматриваемой сфере определяет их роль в механизме правового регулирования обращения КЗИ и охраны ее конфиденциальности, которая, по мнению диссертанта, включает совокупность признаков: 1) определяющих сущность трудовых отношений в механизме корпоративного регулирования обращения и охраны КЗИ, 2) раскрывающих формы и методы использования правовых средств при проведении проверочных мероприятий в отношении принимаемых на работу лиц, допускаемых к КЗИ, а также в процессе их трудовой деятельности, 3) характеризующих содержание регулирования допуска и доступа лиц к КЗИ,

4) объясняющих особенности формирования условий по охране конфиденциальности КЗИ, включаемых в трудовой договор, и определения прав и обязанностей работодателя и работника при обращении КЗИ

Исходя из конституционных принципов уважения прав и свобод человека и гражданина, неприкосновенности частной жизни, в работе обоснованы положения, позволяющие судить о законности действий администрации при проведении проверочных мероприятий в отношении лиц, поступающих на работу, и в процессе их трудовой деятельности, о правильности выбора правовых средств, используемых для сбора и проверки данных на таких лиц, о содержании правовых актов, устанавливающих порядок допуска и доступа лиц к КЗИ, о правомочности отказа гражданину в приеме на работу, о процедуре согласования условий по охране конфиденциальности информации в трудовом договоре и определения прав и обязанностей работодателя и работника. Одновременно вносятся предложения об улучшении практики использования правовых средств для решения указанных задач

Отмечается, что ТК РФ, Законом о коммерческой тайне и иными правовыми актами не установлены процедуры проверки лиц, допускаемых к КЗИ. Каждая организация устанавливает свои правила, которые не всегда соответствуют закону. Анализ содержания проверочных мероприятий по допуску лиц к КЗИ показывает, что многие из них связаны с вторжением в личную жизнь граждан и поэтому требуют их письменного согласия, и внесения дополнений в законодательство. В диссертации даны рекомендации по формированию содержания таких условий, соблюдение которых необходимо для обеспечения неразглашения коммерческой тайны.

Существенное значение для характеристики правовых средств, как показало предпринятое исследование, имеет определение *роли и места гражданско-правовых средств в механизме правового регулирования обращения КЗИ и охраны ее конфиденциальности*. В этой связи были установлены их признаки: 1) раскрывающие этапы договорного регулирования отношений в информационной сфере по поводу производства, получения, использования, передачи информации и охраны ее конфиденциальности в процессе обращения, 2) определяющие основные черты формирования структуры и инфраструктуры информационного рынка в России, включая различные виды коммерческой информации, 3) дифференцирующие договоры на обращение КЗИ по группам в зависимости от специфики регулируемых ими отношений.

Исследуемая сфера обращения КЗИ является частью общей информационной сферы хозяйствующих субъектов, где обращается открытая и закрытая информация по поводу которой, в различные исторические периоды нашей страны существовали те или иные договорные отношения, в том числе охраны конфиденциальности информации. Выделены основные три этапа договорного регулирования отношений в информационной сфере.

*Первый этап* (с 60-х гг XX в.) характеризуется созданием и освоением в производстве новой техники и технологии. Объектом договорных отношений была продукция научных организаций. В договорной практике, начиная с 80-х годов, широко использовались типовые договоры на создание (передачу) научно-технической продукции, что позволяло предприятиям конструировать различные виды договоров на выполнение подрядных работ (услуг) в этой области. Основными видами были договоры на создание научно-технической продукции, на



проведение научно-исследовательских и опытно-конструкторских (технологических) работ, на передачу (тиражирование) научно-технической продукции *Второй этап* (с 80-х гг) договорного регулирования был связан с широким внедрением в различные отрасли народного хозяйства электронно-вычислительной техники и программных средств А.Е. Шерстобитов предложил научно обоснованную типизацию гражданско-правовых договоров в сфере информатики, включающей договоры на разработку и передачу программных средств, на оказание научно-технических услуг пользователям программных средств, на выполнение информационно-вычислительных работ (услуг), которые до сих пор используются в коммерческой практике *Третий этап* (с 90-х гг) связан с обособлением нового вида общественных отношений – информационных (Е.А. Суханов) и освоением экономикой информационного ресурса как товара (И.Л. Бачило)

В русле задач исследования была разработана *классификация договоров в сфере обращения КЗИ* на основе общей классификации, принятой в гражданском праве (Е.А. Суханов, А.П. Сергеев, Ю.К. Толстой), выделения договоров в предпринимательском (Е.П. Губин) и коммерческом праве (Б.И. Пугинский), в зависимости от целевого назначения информации в гражданском (торговом) обороте. Установлено, что в большинстве случаев информационные отношения регулируются с помощью договоров на оказание информационных услуг, реже с помощью договоров подряда на выполнение работ. Договор на выполнение НИОКР практически не претерпел существенных изменений с советского периода относительно соблюдения требований конфиденциальности. Договор купли-продажи информационных продуктов, за исключением купли-продажи технических систем накопления и обработки информации на ЭВМ, информационных технологий, практически не используется. Причина кроется в несовершенстве законодательства, регулирующего информационные отношения, непонимании участниками рынка сущности информации и недооценке ее коммерческой значимости.

Анализ структуры информационного рынка позволил сформулировать дифференцированный подход к выделению *договоров в сфере обращения КЗИ*, в основе которого лежат критерии их отграничения от общегражданских, предпринимательских и торговых договоров, а также сходства с договорами, регулирующими информационные отношения, формирующиеся под влиянием определенных факторов, в качестве которых в работе названы следующие основания классификации:

- 1) Связь договоров в сфере обращения КЗИ с классификациями договоров, принятыми в частном праве
- 2) Отношение договоров, регулирующие сферу обращения КЗИ, как части и целого процесса договорного регулирования информационной сферы коммерческих организаций
- 3) Идентичность подходов к типизации договоров, которые предложены наукой частного права, выработаны практикой регулирования информационных отношений и обращения КЗИ
- 4) Связь этапов цикла производства и реализации товаров с этапами использования КЗИ, обуславливающая степень необходимости соблюдения условий охраны ее конфиденциальности

5) Субъектный состав договорных отношений по поводу КЗИ представлен коммерческими организациями и индивидуальными предпринимателями, которые устанавливают или приобретают по договору на нее фактическую монополию

6) Определенный контингент работников, участвующих в заключении договоров и исполнении обязательств при обращении КЗИ

По мнению автора, договорные отношения, осложненные элементом соблюдения условия конфиденциальности, отражают специфику их регулирования при обращении КЗИ. Причем условие конфиденциальности по усмотрению сторон в различной степени сопровождает договорный процесс производства и реализации товаров (работ, услуг), в зависимости от целей использования КЗИ. В диссертации обосновывается вывод о *формирующихся видах договорных отношений в сфере обращения КЗИ*, обусловленных действием названных выше факторов. *Первая группа договоров*, предметом которых является получение КЗИ технического, технологического и коммерческого характера. Таковы договоры на выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ, на проведение маркетинговых исследований. *Вторая группа* – это договоры на передачу информационных продуктов, содержащих КЗИ. Это договоры на передачу секрета производства (ноу-хау) и коммерческой информации. *Третья группа* составляют договоры на оказание информационных услуг с использованием КЗИ. *Четвертая группа* договоров носит комплексный характер. Системообразующим в ней является договор коммерческой концессии, связанный с предоставлением пользователю возможности использования КЗИ путем передачи ему документации и осуществления информационного обслуживания.

В диссертации представлена разработанная на основании материалов исследования *методика формирования договорных условий о конфиденциальности информации*. Формирование условий договора в сфере обращения КЗИ требует учета отношений по передаче информации (А.Е. Шерстобитов). Заключению любого договора предшествуют преддоговорные контакты сторон, причем часто с оформлением соглашения о неразглашении конфиденциальной информации. На этапе оформления договора стороны вырабатывают общие критерии обеспечения конфиденциальности информации, которые определяют содержание совместного заключения о наличии условий обеспечения конфиденциальности, плана мероприятий. Названные и другие документы, выработанные практикой, могут быть использованы по усмотрению сторон для обеспечения конфиденциальности любой группы договоров в сфере обращения КЗИ. Содержание этих документов зависит от предмета конкретного договора. На этапе исполнения обязательств разрабатываются совместные методические документы о проверке соблюдения условий конфиденциальности.

В главе значительное место занимают рекомендации по разработке и исполнению условий конфиденциальности на этапах выполнения НИОКР и маркетинговых исследований, передачи информации в рамках оказываемых услуг. При этом особое внимание уделяется необходимости учета «*фактора рассеивания*» информации о создаваемом образце продукции, подробная характеристика которого освещается в работе.

В главе 3 «*Организационное обеспечение деятельности по охране конфиденциальности информации*» раскрываются угрозы интересам коммерческой организации и основные параметры построения системы ее

безопасности, обобщается опыт защиты секретной информации в советский период, исследуется порядок осуществления организацией права на установление режима коммерческой тайны, рассматривается разработанная автором методика определения степени конфиденциальности КЗИ и система мер по установлению режима коммерческой тайны

В силу того, что доктрина информационной безопасности РФ не выделяет угрозы интересам организаций и меры по их предупреждению, организации самостоятельно полностью формируют собственную систему безопасности, включающую ее организационное, правовое и методическое обеспечение. Учитывая теоретическое и в еще большей степени практическое значение проблемы, автором сформулированы цели, принципы и условия создания системы безопасности организации. Показано, что общие угрозы национальным интересам России, действующие в информационной сфере, оказывают дестабилизирующее влияние на безопасность организаций. Внешние угрозы могут проявляться в результате правотворческой и правоприменительной деятельности государственных органов и органов местного самоуправления, недостаточно учитывающих интересы организаций, особенности взаимодействия с контрагентами. На уровне хозяйственных связей действуют конкретные угрозы, возникающие вследствие нарушений работниками режима КЗИ и контрагентами своих обязательств на каналах возможной ее утечки. Внутренние угрозы напрямую связаны с «человеческим фактором» и представляют наибольшую опасность для организаций.

Существенное значение для понимания угроз имеет учет дестабилизирующих факторов (А.И. Алексенцев), что проявляется в первую очередь в нарушении делового ритма хозяйственной деятельности, а также в ряде иных негативных явлений и процессов. Установлены типичные дестабилизирующие факторы, анализ которых, позволяет выявлять возможные угрозы безопасности и осуществлять адекватные меры противодействия. Учитывая связь дестабилизирующих факторов с угрозами в работе, предлагается решение широкого круга задач обеспечения защиты КЗИ, в частности, предложен алгоритм разработки системы сбора и анализа данных об источниках угроз на ранних стадиях их возникновения, обоснованы параметры предлагаемой системы и контуры комплексно-целевой программы автоматизации функций установления режима коммерческой тайны (сбор и анализ информации для включения в перечень сведений, составляющих коммерческую тайну, создание разрешительной системы), обозначены предпосылки достижения основного результата автоматизации функций, связанных с обеспечением режима обращения КЗИ (выявление и оценка угроз, возможных каналов утечки КЗИ), моделирования мер по предупреждению угроз, позволяющего в автоматизированном режиме осуществлять выдачу рекомендаций субъектам по использованию правовых средств. Предлагаемая система может выполнять функции справочно-информационного обслуживания и управления системой защиты КЗИ.

Отдельные элементы *советской системы защиты секретов* обнаруживают тесную связь с сегодняшней практикой защиты информации, прежде всего крупных коммерческих организаций. В советский период действовал хорошо отлаженный механизм обеспечения режима секретности и охраны государственной тайны, в рамках которого осуществлялась защита сведений технического и технологического характера, что позволяло обеспечить на ранней стадии

предотвращение разглашения (утечки) охраняемой информации Обеспечение режима секретности (ОРС) проводимых работ представляло специфическую область государственного управления, имело многоуровневый характер и осуществлялось в процессе решения хозяйственных задач, и не сводилось только к деятельности режимно-секретных органов (РСО) Субъекты, в зависимости от возложенных на них функций, осуществляли планирование мероприятий по ОРС и контроль за их выполнением Деятельность субъектов была объединена внутренним единством и обусловлена хозяйственной деятельностью предприятий

Важная роль в обеспечении охраны государственных секретов была отведена министерствам и ведомствам, которые в рамках отраслевой компетенции объединяли усилия подчиненных им предприятий, создавали необходимые финансовые, трудовые и производственные условия для сохранения секретов и вносили элементы стабильности в обеспечение правопорядка в этой сфере В работе отмечается, что основными направлениями их деятельности являлись подбор, расстановка и обучение кадров, планирование режимных мероприятий, разработка показателей отчетности о защите секретов, осуществление мер по повышению ответственности за ОРС Такой подход объясняется действием единого административно-правового режима, установленного в сфере защиты государственных секретов на всей территории страны

Показано значение деятельности местных органов власти и правоохранительных органов, администрации предприятий и общественных организаций по сохранению государственных секретов Обосновывается особая роль руководителей предприятий и структурных подразделений, непосредственно занимающихся организацией защиты секретов в процессе производства и реализации продукции, подбором и расстановкой кадров, осуществленном контроле и воспитательно-профилактической работой, применением системы стимулирования, что является характерным для современных коммерческих структур

*Права организации на установление режима коммерческой тайны* обусловлены их фактической монополией на КЗИ и осуществляются по инициативе обладателя с использованием собственных сил и средств Реализация этого права связана с созданием организационных структур, профессионально обеспечивающих безопасность организации Управление процессом осуществляется на основе сочетания административных методов руководства, учета фактора самоуправления трудовых коллективов, взаимного согласования их интересов и установления отношений с контрагентами по защите КЗИ Система безопасности организаций строится в основном по линейному принципу с наличием вертикальных и горизонтальных связей Структурными звеньями этой системы являются совет директоров и правление общества или генеральный директор и его заместитель по вопросам безопасности; совет безопасности общества, постоянно действующая техническая комиссия, служба безопасности (СБ), подразделения, которые наделены соответствующими полномочиями в этой сфере

В работе раскрывается структура и функции СБ, осуществляющей координацию звеньев, обеспечивающих безопасность организации, содержание деятельности подразделений конфиденциального делопроизводства, режима, анализа, специальной связи и охраны по защите КЗИ, и рекомендации по ее совершенствованию Подчеркивается необходимость юридических,

организационных и материальных гарантий, позволяющих оперативно вести работу по выявлению, предупреждению и пресечению правонарушений на объекты защиты частных интересов, связанных с использованием КЗИ

Оптимальный выбор организационной структуры безопасности коммерческой организации обусловлен особенностями управления процессом установления режима коммерческой тайны и его обеспечения на малом, среднем и крупном предприятии. Определение оптимальных параметров СБ (ее структуры, задач и функций) зависит от направлений деятельности и участков, где обращается КЗИ, и тех угроз, которые представляют опасность для организации. На основании данных об угрозах автор считает, что реализация мероприятий по обеспечению безопасности не может быть возложена лишь на одну СБ. Достижение эффективности результатов этой работы возможно только при взаимодействии СБ со всеми подразделениями и участии работников организации.

Типовых методик, позволяющих определить наиболее приемлемую структуру СБ для организаций, не существует. В каждом случае она индивидуальна. Практически этот вопрос решается применительно к отдельной организации с учетом ее направлений деятельности. Объем обстоятельств, имеющих общий характер, влияющих на определение организационной структуры СБ, сравнительно невелик. К ним главным образом относятся особенности хозяйственной деятельности организации, виды и характер проявления угроз безопасности ее интересам, специфика причинного комплекса лежащих в основе собственных конкретной организации правонарушений в информационной сфере. Существенным для решения указанных задач является учет требуемой совокупности мероприятий, связанных с использованием различных правовых средств. И, наконец, ресурсный потенциал организации, определяющий возможности выполнения мероприятий по обеспечению безопасности.

При выборе структуры СБ учитывается специфика малых, средних и крупных организаций. Существующие различия объясняются лишь объемом хозяйственных связей и договоров, количественными параметрами, и, прежде всего, численностью работников, занятых реализацией мер по обеспечению безопасности.

Обосновывается вывод о существенном влиянии «фактора ущерба» и «фактора времени» на *определение и изменение степени конфиденциальности КЗИ*. Ущерб от разглашения (утечки) КЗИ чаще всего связан с нематериальными потерями вследствие правонарушений, а иногда и правонарушений, но без учета хозяйственной ситуации, действий либо бездействия субъектов. Это проявляется в срыве переговоров и заключении невыгодного договора, невыполнении обязательств и др. Оценка размеров ущерба производится расчетным и (или) экспертным путем. Важно учитывать ущерб от необоснованного засекречивания информации, который включает непосредственные затраты на засекречивание КЗИ и ущерб обществу от невозможности ее использования в экономике. Сопоставление возможного ущерба при разглашении (утечке) сведений, с одной стороны, и отрицательных последствий засекречивания — с другой, позволяет определить важность защиты информации, которая может быть определена по градации категорий ущерба. Предлагается различать три категории ущерба: коммерческая тайна (КТ) первой категории (ущерб), КТ второй категории (крупный ущерб), КТ третьей категории (тяжкие последствия в виде банкротства).

организации) Предельный размер ущерба определяется индивидуально каждой организацией Повышение категории ущерба связано с уровнем охраны КЗИ и увеличением затрат Фактор времени связан с коммерческим интересом к информации и обуславливает степень ее охраны

Рассматривается процедура установления категорий сведений, составляющих коммерческую тайну, выраженных в обобщенном виде без привязки к конкретному образцу изделия, коммерческой сделке и т п , которые включаются в Перечень сведений, составляющих коммерческую тайну (далее – Перечень) *Первый этап* предполагает составление списка сведений, использование которых позволит организации быть конкурентоспособной и стабильно получать прибыль *Второй этап* состоит в оценке ущерба организации при разглашении (утечке) КЗИ в случаях открытого использования сведений *Третий этап* посвящен проверке того, не являются ли включенные в Перечень сведения общеизвестными и общедоступными на законных основаниях *Четвертый этап* связан с проверкой возможностей организации осуществлять меры по защите сведений, доступ к которым ограничен *Пятый этап* заключается в проверке того, что рассматриваемые сведения не могут составлять коммерческую тайну Законодательством предусмотрено, что сведения, содержащие государственную и иную тайну, учредительные и другие документы не могут составлять коммерческую тайну *Шестой этап* состоит в проверке того, что относимые к коммерческой тайне сведения не касаются негативной деятельности организации, способной причинить ущерб личности, обществу и государству Речь идет о сведениях, касающихся злоупотреблений в коммерческих интересах, уклонения от выполнения договорных обязательств либо уплаты налогов, недобросовестной конкуренции и другие

Разработана методика определения степени конфиденциальности сведений, содержащихся в работах, документах и изделиях Предлагается учитывать критерии и признаки, лежащие в основе использования методики Выделяются *общий критерий*, характеризующий ущерб при попадании сведений к конкурентам, и *частные критерии*, включающие характер сведений и их относимость к защищаемым сферам деятельности, важность сведений, возможность защиты сведений и материальные затраты на их защиту Содержание частных критериев раскрывается отдельными признаками

*Характер сведений*, составляющих КЗИ, зависит от выбора направлений деятельности организации и отражения их в Перечне *Критерий важности* КЗИ, характеризуется актуальностью, новизной, объемом и степенью обобщенности сведений *Критерий защиты* сведений раскрывается такими *признаками*, как уязвимость КЗИ от конкурентной разведки, осведомленность и устремления конкурентов к защищаемой КЗИ, опасность разглашения (утечки) КЗИ со стороны работников Выделенные критерии и признаки составляют основу методики, позволяющей обоснованно подходить к определению степени конфиденциальности КЗИ, что связано с определением границ устанавливаемого режима коммерческой тайны и содержанием мероприятий по обеспечению безопасности организации

*Меры, устанавливающие режим коммерческой тайны*, составляют одно из обязательных условий достижения необходимого уровня защищенности коммерческой тайны Их содержание и объем определяются организацией исходя из правомочия на собственные действия (В Н Лопатин, А П Сергеев), которые реализуются по усмотрению субъектов в виде мероприятий Понятие «мера»

применительно к режиму коммерческой тайны означает способ воздействия на участников обращения КЗИ путем определения границ (пределов) дозволенного и разрешительного порядка ее использования и охраны конфиденциальности. Под мероприятием по защите информации понимается совокупность действий по разработке и практическому применению методов и технологий защиты информации, имеющих целью решение отдельных задач по установлению и обеспечению режима коммерческой тайны.

Установлено, что в любой организации, где обращается КЗИ, действует своя *система режимных мер*. Она состоит из двух основных групп мер, *устанавливающих* режим коммерческой тайны до начала производства и реализации товаров (работ, услуг), и мер, *обеспечивающих* установленный режим конфиденциальности КЗИ в процессе ее обращения. *Первая группа мер*, по сути, образует режим КЗИ, и включает *мероприятия подготовительного характера*: изучение хозяйственной ситуации, определение перечня сведений, составляющих коммерческую тайну, закрепление корпоративных требований к лицам, допускаемым к КЗИ, установление порядка учета, хранения и обращения конфиденциальных документов и изделий, разработка мер по противодействию конкурентной деятельности, оформление трудовых и гражданско-правовых отношений по поводу защиты КЗИ. *Вторая группа мер* включает *мероприятия обеспечительного характера* по мониторингу угроз и возможных каналов утечки КЗИ, установлению причин нарушений при обращении такой информации и обстоятельств, им способствующих, предупреждению правонарушений путем проведения контроля за выполнением требований установленного режима и аналитических исследований.

Структура, состав и содержание мер, направленных на установление режима коммерческой тайны, обусловлены объемом охраняемой КЗИ и уровнем противодействия угрозам, а также наличием ресурсов, используемых для обеспечения безопасности, что определяет выбор мер и их комплексное применение.

**Глава 4 «Правовое обеспечение деятельности по охране конфиденциальности информации»** посвящена характеристике нарушений режима коммерческой тайны и их связи с возможными каналами утечки информации, причин и обстоятельств, им способствующих, и мер по их предупреждению в сфере обращения КЗИ.

Исходной системой базовых положений для определения понятия «правовое обеспечение деятельности по охране конфиденциальности информации» является концепция правового режима ноу-хау, сформулированная И.А. Зениным, и получившая развитие в работах В.В. Погуляева, З.Ф. Гайнуллиной, М.С. Зельцер и др. авторов *Под правовым обеспечением частных интересов организаций в сфере обращения КЗИ*. Диссертантом понимается комплекс правовых средств, предусмотренных нормами гражданского, трудового, уголовного и иных отраслей права, способствующих ограждению имущественной сферы обладателя коммерческой тайны от третьих лиц, включая контрагентов и работников, с которыми установлены договорные отношения. При этом подчеркивается, что его эффективность зависит от методологического аппарата изучения особенностей нарушений режима КЗИ, причин и обстоятельств, им способствующих, и мер по их

предупреждению с использованием выводов правовых наук, изучающих публично-правовую сферу

Автором излагаются соображения, которые определяют основные характеристики методологического механизма правового обеспечения. Для получения *характеристики нарушений режима КЗИ* в работе в качестве исходных были использованы теоретические положения, разработанные В. Б. Ястребовым, которые уточнены диссертантом применительно к задачам исследования и рассматриваются, как совокупность признаков: 1) раскрывающих распространенность, структуру нарушений режима КЗИ, в которой наряду с традиционными структурными элементами представлено распределение нарушений и особенности их проявления на каналах возможной утечки информации, 2) характеризующих сферы профессиональной деятельности работников – исполнителей конфиденциальных документов и работ, в которых наблюдаются проявления нарушений режима КЗИ, показывающих среду, в которой могут быть совершены такие нарушения, 3) отражающих личностные особенности лиц, допускающих нарушения режима КЗИ, 4) имеющих значение для понимания причин нарушений режима КЗИ и осуществления предупредительной деятельности.

Касаясь причин и условий нарушений режима КЗИ, которые выражаются в невыполнении или ненадлежащем выполнении работниками служебных обязанностей и условий договорных обязательств партнерами, автор исследует роль деятельности администрации организаций по обеспечению знания ситуации и оказанию влияния на нее, практику реагирования на нарушения режима КЗИ.

Предпринятое исследование позволило разработать *классификацию возможных каналов утечки информации* в зависимости от проявления типичных, а также иных часто повторяемых, нарушений, совершаемых работниками организаций, контрагентами и иными лицами при обращении КЗИ. Поскольку функционирование канала утечки в рамках информационных потоков происходит в силу неконтролируемого распространения защищаемой информации в результате ее разглашения, несанкционированного доступа и получения конкурентной разведкой с учетом сложившихся хозяйственных связей, в ходе изучения работы охраняемых служб было уделено специальное внимание определению возможностей хозяйствующих субъектов противостоять связанным с указанными факторами нарушениям режима КЗИ, использованию данных их распространенности в превентивных целях. Отдельно проанализированы нарушения хозяйственной деятельности, связанные с использованием коммуникационных технических систем, демаскирующих признаки объекта, по которым определяется использование охраняемой информации и степень ее защиты. Особое внимание уделено анализу процессов, ведущих к возможной утечке КЗИ, образующейся вследствие действия «человеческого фактора».

На основе анализа факторов, влияющих на совершение нарушений режима КЗИ, ведущих к утечке такой информации, были выделены четыре группы проблем: 1) сложности, наблюдающиеся при решении задач по защите коммерческих секретов, требующие оперативного реагирования со стороны администрации и служб безопасности на изменения в хозяйственной практике работы организаций, 2) противоречия между требованиями, предъявляемыми к подбору и расстановке кадров в подразделениях, работники которых подлежат оформлению на допуск к КЗИ, включая работников службы безопасности, и



состоянием современной практики их выполнения, 3) несоответствия между содержанием функций отдельных категорий работников служб безопасности и объективными возможностями их выполнения 4) недостатки в системе реализации ответственности за невыполнение или ненадлежащее выполнение служебных обязанностей и обязательств, связанных с защитой КЗИ

Указанными обстоятельствами не исчерпывается совокупность явлений, способствующих утечке информации. Однако они дают представление о тех процессах, которые тесно связаны с нарушениями режима КЗИ. В дальнейшем их характеристика дополнена анализом обстоятельств, выступающих в качестве самостоятельного звена в системе причин нарушений режима КЗИ.

Установлено, что в реальной действительности обстоятельства, в которых находят отражение общие и конкретные причины нарушений режима КЗИ, однотипны по своему содержанию. В зависимости от среды, в которой они себя проявляют, в работе были выделены три группы обстоятельств.

Группа обстоятельств организационно-управленческого характера. Их понятием объединяются конкретные недостатки в управлении процессом обеспечения режима КЗИ, обуславливающие отсутствие должного порядка и дисциплины в трудовых коллективах, связанных с сохранением коммерческих секретов. Это несовершенство структуры управления режимным обеспечением работ, недостатки в подборе, расстановке и обучении работников, допущенных к КЗИ, неудовлетворительная постановка учета и отчетности, отсутствие регулярных проверок документов и работ, содержащих КЗИ, неудовлетворительный контроль за обеспечением установленного режима, недостатки корпоративного планирования и финансирования работ при обращении КЗИ, включая стимулирование работников.

Группа обстоятельств воспитательного характера связана с недостатками формирования у работников чувства «фирменного патриотизма» и уважения частных интересов собственника, отсутствием дифференцированного индивидуального подхода к воспитанию работников и должного материального стимулирования. Группа обстоятельств правового характера объединяет недостатки правового регулирования и использования правовых средств при обращении КЗИ на корпоративном уровне.

Объяснение причин нарушений режима КЗИ не ограничивается только названными обстоятельствами. Рассмотрение этой проблемы осуществлено и на индивидуальном уровне, имея в виду, что причинами таких нарушений может быть рассогласование поведения человека с социальной средой (В.Н. Кудрявцев). Анализируется поведение работника, имеющего доступ к КЗИ, которое противоречит интересам собственника.

Характеристика правонарушителей режима КЗИ представляет собой определенную совокупность признаков, свойств, связей, отношений, характеризующих лицо, выполняющее конфиденциальные работы, виновно нарушающее режимные требования, влияющих на его антикорпоративное поведение, выражающееся в невыполнении или ненадлежащем выполнении трудовых обязанностей. Первичная «клеточка» нарушения режима КЗИ, являясь частью социальных отклонений, имеющих место в обществе, — поступок работника, нарушающего нормы при обращении такой информации.

Вместе с тем они могут рассматриваться в качестве информационной модели конкретного типа личности правонарушителя, то есть абстрактного описания

комплекса его особенностей, которые имеют значение для понимания причин этого вида правонарушений, организации и проведения предупредительной работы. Опираясь на них, администрация в состоянии существенно расширить свои возможности по выбору эффективных мер предупреждения нарушений требований защиты КЗИ.

*Предупреждение правонарушений в сфере обращения КЗИ* должно являться в современных условиях главным направлением обеспечения экономической безопасности корпоративных образований, однако пока еще такого свойства не обрело. Между тем формируемая в России стратегия инновационного прорыва, предпринимаемые усилия по вхождению России во Всемирную торговую организацию, требуют безотлагательного кардинального изменения положения дел в этой области.

При разработке понятия «предупреждение правонарушений в сфере обращения КЗИ», представленного в диссертации, были учтены, во-первых, общепринятые в науке понятия юридического конфликта и предупреждения социальных отклонений, с учетом развитых организационных форм общей и специальной профилактики, во-вторых, органическая включенность предупреждения правонарушений в этой сфере в деятельность организации, требующая его рассмотрения с учетом взаимосвязи с поведением работников на корпоративном и индивидуальном уровне.

Автор поддерживает и развивает в диссертации позицию В. П. Казмирчука, считавшего, что «предупреждение определенного конфликта заключается в воздействии на его элементы объект, субъектов, мотивы их поведения, используемые силы и средства до возникновения противоборства», и разделяет взгляды М. Н. Марченко, признающего, что «при капитализме, к которому мы возвращаемся, главное противоречие, давно уже установленное экономистами и философами, – между общественным характером труда и частным присвоением его результатов» является фундаментальной причиной правонарушений, в том числе и связанных с использованием КЗИ. Профилактика юридических конфликтов, возникающих в организациях, по объему шире, чем предупреждение правонарушений при обращении КЗИ.

В диссертации предметно показано, что предупреждение правонарушений при обращении КЗИ охватывает профилактику проступков в этой сфере, которая направлена на предотвращение нарушений норм корпоративного и трудового права и договорных обязательств, регулирующих процесс передачи, использования и охраны КЗИ внутри организации и при взаимоотношении с контрагентами. Предметом профилактики преступлений является предупреждение преступных проявлений, предусмотренных ст. 183, 272–274 УК РФ, выявление и устранение причин, их порождающих, и обстоятельств, им способствующих. Профилактика проступков и преступлений в сфере обращения КЗИ осуществляется комплексно в рамках коммерческой организации и относится к области корпоративного управления, имеет иерархический характер и осуществляется в процессе решения общих задач производственной деятельности, и специализированных задач, решаемых службой безопасности и юридическим отделом.

Структурно система предупреждения правонарушений используется в большинстве организаций при обращении КЗИ и включает определение субъектов профилактики и наделение их полномочиями, установление содержания объектов профилактики, реализация мероприятий и применение мер ответственности к

виновным, оценка эффективности профилактики и разработка дополнительных мер по совершенствованию системы предупреждения

С учетом правового статуса субъектов профилактики в работе рассматривается деятельность 1) государственных органов и органов местного самоуправления, решения которых носят обязательный характер для организаций (общесоциальный уровень предупреждения), 2) правоохранительных органов (специальное предупреждение), 3) юридических лиц, реализуемая учредителями (акционерами), администрацией (общий неспециализированный уровень предупреждения), 4) службы безопасности (специализированный корпоративный уровень предупреждения) Деятельность субъектов профилактики объединена внутренним единством и обусловлена условиями рыночной экономики

Объектами профилактики в сфере обращения КЗИ являются процессы, происходящие в социальной среде, рассматриваемые в диссертации, как обстоятельства организационно-управленческого, воспитательного и правового характера, обуславливающие возникновение правонарушений и способствующие их совершению, а также отдельные работники, осведомленные в коммерческой тайне, допускающие нарушения, вследствие недобросовестного выполнения своих обязанностей

Определение содержания профилактики связано с разработкой мер предупреждения нарушений в этой сфере Охватываемые данной системой меры являются достаточно многочисленными, они различаются по целям, уровням применения, масштабам, степени правового урегулирования, характеру осуществления Система мер предупреждения правонарушений в организациях, где циркулирует КЗИ, являясь частью общей системы предупреждения правонарушений, совершаемых в трудовых коллективах, состоит из общесоциальных и специальных мер, осуществляемых на уровне общества (отраслей экономики), социальных групп (коммерческих организаций) и индивидуума (работника, имеющего доступ к КЗИ)

*К общесоциальным мерам предупреждения* относятся меры, направленные на укрепление стабильности трудового коллектива, уменьшение текучести кадров среди работников, осведомленных в КЗИ, профилактики правонарушений с использованием правовых средств, изучение общественного мнения трудового коллектива и его правильное формирование с учетом частных и личных интересов

Общие меры предупреждения оказывают непосредственное воздействие на устранение ошибок и недостатков, допускаемых при разрешении противоречий в сфере сохранности коммерческих секретов, на искоренение негативных явлений из жизни общества в связи с переходом к рыночной экономике, способствующих проявлению нарушений режима КЗИ Специальные меры предупреждения правонарушений в сфере обращения КЗИ непосредственно направлены на устранение порождающих их причин и условий Эти меры реализуются правоохранительными органами и службами безопасности организаций Раскрывается значение индивидуальной профилактики, направленной на устранение деформированных потребностей, интересов, ценностных ориентаций работников, имеющих доступ к КЗИ

Рассматриваются меры организационно-управленческого, воспитательного и правового характера, которые дают достаточно полное представление о содержании профилактики в сфере обращения КЗИ Действие мер организационно-управленческого характера направлено на наведение должного порядка,

повышение уровня трудовой и договорной дисциплины при обращении КЗИ. Отмечается необходимость предупреждения нарушений в хозяйственной деятельности и корпоративном управлении, имеющих связь с правонарушениями в сфере обращения КЗИ.

Реализация мер воспитательного характера в рамках предупреждения правонарушений в сфере обращения КЗИ предусматривает повышение уровня правовых знаний и правовой культуры работников, имеющих доступ к КЗИ. Решение этой проблемы заключается в использовании таких форм воспитания, которые бы отвечали условиям развития российского капитализма (С.М. Меншиков) с учетом мотивации труда работников, осуществляемой с применением административных, экономических и социально-психологических методов (С.А. Шапиро), составляющих основу воспитательно-профилактической работы по воздействию на нарушения в сфере обращения КЗИ.

Меры правового характера занимают особое место в числе других мер предупреждения. Первоочередными из них являются совершенствование регулирования деятельности по предупреждению утечки КЗИ и улучшение практики применения норм, регулирующих обращение такой информации. В работе содержатся рекомендации по воздействию с помощью норм права на различные факторы неблагоприятного развития хозяйственной ситуации, негативно отражающихся на состоянии безопасности организации, закреплению прав и обязанностей субъектов профилактики, совершенствованию практики внедрения систем материального и морального стимулирования.

**В главе 5 «Научно-методическое обеспечение деятельности по охране конфиденциальности информации»** исследуются система и методы контроля, организация и методика аналитических исследований в сфере обращения КЗИ. Обосновывается вывод о том, что осуществление контроля за соблюдением режима коммерческой тайны и проведение аналитических исследований в сфере обращения КЗИ, выступают необходимым направлением деятельности по выявлению и предупреждению правонарушений, связанных с разглашением (утечкой) информации, и требуют применения научных методов для получения знания о процессах, происходящих в этой сфере.

*Контроль в сфере обращения КЗИ* связан с функцией управления в хозяйственной деятельности (В.Г. Афанасьев, А.П. Алехин, Е.А. Кочерин). Определена система теоретических положений, позволившая раскрыть специфику организации контроля, его техники на корпоративном уровне управления при обращении КЗИ, с учетом сложившихся новых управленческих технологий, включающих контроль в число важнейших средств достижения целей коммерческой организации (Е.П. Губин, М.Г. Ионцев). В числе особенностей названы, во-первых, объективная необходимость контроля, обусловленного факторами развития производства. Во-вторых, контроль осуществляется по указанию собственника, который наделяет органы управления и отдельных лиц полномочиями по реализации контроля над трудовым процессом, включая сферу обращения КЗИ. В-третьих, контроль как неотъемлемая часть деятельности, связан с принятием решений по обеспечению безопасности организации.

Такой подход позволил избежать методологической ошибки, когда контроль связывается только с деятельностью службы безопасности и рассматривается лишь

как средство обнаружения недостатков в данной сфере. Исследуются возможности контроля, как средства активного побуждения к дозволительным действиям лиц, вовлеченных в сферу обращения КЗИ, как инструмента получения данных о состоянии производственных процессов и совершения коммерческих сделок, связанных с использованием КЗИ и ее охраной.

В работе на системной основе рассматриваются объект и субъект контроля, внутренний и внешний контроль, линейный, функциональный и операционный типы контроля, определяются цели, задачи и функции контроля. Результаты исследования позволили выявить характерные недостатки контроля, в частности, нарушения принципа системного и комплексного подхода к проведению контроля в сфере обращения КЗИ, отсутствие ориентированности на учет изменений хозяйственной ситуации и направленность не на предупреждение, а на фиксацию допущенных нарушений.

В ходе исследования установлено, что в организациях применяются различные виды и формы контроля, выбор которых зависит от целей, определяемых собственником. Распространенными являются плановые, разовые, внезапные, сплошные, выборочные, целевые и комплексные проверки, особенности которых нужно учитывать при создании систем контроля с использованием сил и средств, обеспечивающих реализацию контрольной функции. Проанализированы стадии контроля, связанные с фиксацией состояния контролируемого объекта в данный период времени, проверкой его соответствия требованиям корпоративных норм и реализацией полученных данных для корректирующего воздействия на объект контроля.

На основании полученных исследовательских данных сделан вывод, что проектируемая система контроля в организациях должна быть уникальной, поскольку создается для конкретного объекта контроля, и должна включать разработку распорядительно-методических документов, используемых в ходе контроля на различных уровнях управления, определение сфер и направлений контроля, закрепление правомочий субъектов, осуществляющих контроль в сфере обращения КЗИ.

В диссертации содержится характеристика систем контроля, которые являются частью общих систем контроля, описывающих систему управления организации с помощью сбалансированных показателей ее деятельности, раскрывается содержание отдельных систем контроля, предназначенных для наблюдения за исполнением требований обеспечения режима конфиденциальности работ, и исполнением конфиденциальных документов, показывается связь разработки систем контроля с технологией его проведения, включающей выбор процедуры отбора данных о состоянии контролируемого объекта. Предлагается использование на практике юридического инструментария для определения состояния безопасности контролируемого объекта с помощью общих (стратегический, тактический, предварительный, направляющий, фильтрующий и последующий контроль) и частных (наблюдение, устный опрос, анкетирование, сравнение и др.) методов. В этой связи подчеркивается необходимость их комплексного применения с учетом таких критериев оценки, как характер выявленных каналов утечки информации и меры, принятые по их предупреждению, количество допущенных нарушений режима, и адекватное реагирование руководства по их пресечению, соответствие содержания мер,

направленных на установление и обеспечение режима коммерческой тайны, фактически сложившейся хозяйственной ситуации, уровень управления системой безопасности и его соответствие целям организации

Учитывая потенциальную возможность получения конкурентами КЗИ способами промышленного шпионажа, в диссертации особое внимание уделяется *аналитической работе*, содержанием которой является поиск и объяснение фактов правонарушений, совершаемых в этой сфере на ранней стадии их обнаружения, в ходе проведения контрольной работы, и разработка адекватных мер по предупреждению разглашения ценных сведений. Отдельно раскрываются способы и приемы выполнения аналитической работы в сфере обращения КЗИ, составляющие ее методологический аппарат. Исследование показало, что для проведения аналитической работы в сфере обращения КЗИ, используются различные организационные структуры. В отдельных крупных и средних организациях для выполнения такой работы создаются специальные штатные подразделения (В. П. Васечкин, М. И. Дзлиев, А. Д. Урсул), в то время как на малых предприятиях, она выполняется нештатными работниками. Отмечается, что большинство подразделений, ведущих аналитическую работу в этой сфере, используют опыт аналогичных структур, действовавших в советский период, что указывает на существование преемственности в кадровом и методическом обеспечении этой деятельности, имеющей выраженную специфику в рамках правовой работы.

Автором на основании материалов исследования сформулированы основные задачи аналитической работы в современный период, в числе которых, изучение и оценка производственной и коммерческой деятельности организации с целью противодействия угрозам, анализ нарушений режима КЗИ, сбор и анализ данных об устремлениях и осведомленности конкурирующих фирм, позволяющих им получить конкурентные преимущества. Отдельно в работе выделены и обоснованы типичные функции аналитических подразделений, связанные с подготовкой предложений к проектам технической документации на выполнение НИОКР, согласованием договорных условий по охране конфиденциальности информации, изучением осведомленности конкурентов о результатах НИОКР и способах продвижения товаров на рынок.

В диссертации содержатся предложения по совершенствованию аналитической работы, направленные на формирование банка данных о состоянии обеспечения безопасности организации и научно-методическое сопровождение разработки автоматизированной системы управления режимным обеспечением работ, включая мониторинг обеспечения безопасности организации.

Вместе с тем, на основе теоретических выводов и положений, которые были получены на основании результатов предпринятого исследования, разработан комплекс методик по предотвращению несанкционированного доступа к КЗИ. Это преимущественно методики выявления возможных каналов утечки информации и изучения системы предупреждения нарушений в сфере обращения КЗИ, информационной защиты подразделений, насыщенных охраняемой информацией, которая является предметом устремлений конкурентов, работников-исполнителей, обладающих или могущих обладать такой информацией, с учетом ее основных параметров (важности, полноты и качества), работников, инициативно предпринимающих противоправные усилия по получению КЗИ в обход

разрешительной системы доступа к такой информации. В данной части работы содержатся соответствующие предложения по рассредоточению наиболее важных сведений, составляющих коммерческую тайну в пространстве (например, при выполнении НИОКР, заключении коммерческой сделки и т.д.) и по лицам, среди работников, выполняющих трудовые функции, с целью затруднения получения конкурентами полного объема информации о параметрах нового изделия, способах продвижения товара на рынок.

Имея в виду, что в современных условиях без использования передовых технологий практически невозможно обеспечить полноценную защиту КЗИ, в работе освещаются условия применения в этих целях различных методов и ЭВМ для решения задач: 1) установления работников-исполнителей, заинтересованных и предпринимающих попытки завладения охраняемой информацией, 2) рассредоточения охраняемой информации по отдельным документам и базам данных (БД) ЭВМ и введения, ограничительных мер на доступ к ним исполнителей, 3) ограничения количества документов, содержащих КЗИ по часто повторяющимся признакам, раскрывающих охраняемые параметры, 4) отслеживания динамики изменений объема охраняемой информации, числа и состояния ее носителей и осуществления предупредительной деятельности в сфере охраны конфиденциальности КЗИ (своевременное ограничение доступа исполнителей к КЗИ, рассредоточение информации в пространстве и по лицам), при условии постоянного обновления БД ЭВМ.

Укреплению правовых основ охраны КЗИ, как показало исследование, должен способствовать учет в правовом регулировании дифференциации создаваемых систем защиты информации в зависимости от ее видов и типичных особенностей, что подтверждают результаты исследования, связанных с этим вопросом на примере процесса разработки и выхода на рынок новой модели автомобиля. При этом отмечается, что наибольшее сосредоточение КЗИ технического и технологического характера на стадиях конструкторской и технологической подготовки производства. На этих же стадиях, по сравнению с другими, задействована большая часть работников, допущенных к КЗИ. Выделяется совокупность КЗИ на стадии реализации продукции, включающей сведения о результатах маркетинговых исследований, о ценовой политике, о создании разветвленной сбытовой сети реализации автомобилей и о построении организационных структур управления организациями, работающими в этом секторе бизнеса.

Предлагается алгоритм выявления возможных каналов утечки информации и изучения системы предупреждения нарушений при обращении КЗИ, формулируются предложения по созданию совершенной системы правового обеспечения защиты КЗИ, отвечающей реалиям современной хозяйственной практики и социальной действительности.

**В заключении подводятся итоги проведенного исследования и обобщаются основные выводы по теме диссертации.**

## Список опубликованных работ по теме диссертации

- 1 Коммерческая тайна в России Монография М ИКД «Зерцало-М», 2007 (38,5 п л)
- 2 Правовое обеспечение информационной безопасности предприятия Учебно-практическое пособие М Городец, 2000 (12,0 п л)
- 3 Коммерческое право России Учебно-методическое пособие / Под ред проф Б И Пугинского (в соавторстве) М Городец, 1999 (9,0 п л)
- 4 Регулирование коммерчески значимой информации в торговом обороте // Актуальные проблемы коммерческого права Сб статей / Под ред проф Б И Пугинского М ИКД «Зерцало-М», 2002 (1,5 п л)
- 5 Использование правовых средств в сфере обращения коммерчески значимой информации // Актуальные проблемы коммерческого права Сб статей Вып 2 / Под ред проф Б И Пугинского М ИКД «Зерцало-М», 2005 (1,5 п л)
- 6 Договоры на обращение коммерчески значимой информации // Актуальные проблемы коммерческого права Сб статей / Под ред проф Б И Пугинского М ИКД «Зерцало-М», 2007 (1,5 п л)
- 7 Функционирование разрешительной системы объединения // Сб материалов отраслевой научной конференции (в соавторстве) М РИО НПО «Взлет» 1981 (0,35 п л)
- 8 Роль разрешительной системы в предупреждении преступлений на предприятиях // Сб тезисов и докладов 2-й науч конференции молодых ученых и специалистов «Социальное управление и вопросы борьбы с преступностью» (в соавторстве) М Академия МВД СССР, 1981 (0,4 п л)
- 9 Причины нарушений технологической дисциплины при производстве радиоэлектронной аппаратуры // Специальная радиоэлектроника Вып 11 М , Всесоюзный институт межотраслевой информации, 1984 (0,5 п л)
- 10 Договорные отношения с контрагентами по защите информации // Сб науч трудов Минск НИИ экономики и информации по радиоэлектронике, 1985 (1,0 п л)
- 11 Разработка условий по обеспечению режима секретности совместных работ // Сб науч трудов Минск НИИЭИР, 1985 (0,5 п л)
- 12 Совершенствование аналитической работы на предприятиях отрасли // Сб науч трудов молодых ученых и специалистов Часть 4 / Под ред проф К А Пупкова М РИО НПО «Взлет», 1987 (0,6 п л)
- 13 К вопросу о разработке АСУРО // Сб докладов межотраслевой научной конференции «Защита информации на объектах ЭВТ» (в соавторстве) М ЦНИИ «Монолит», 1988 (0,4 п л)
- 14 Вопросы программно-математического обеспечения АСУРО // Сб докладов научн конференции (в соавторстве) М ЦНИИ «Монолит», 1988 (0,3 п л)
- 15 Технические средства АСУРО // Сб докладов науч конференции (в соавторстве) М ЦНИИ «Монолит», 1988 (0,2 п л)
- 16 Моделирование системы защиты информации // Сб материалов отраслевой научн конференции «Моделирование – 4» М РИО НПО «Взлет», 1989 (0,2 п л)



- 17 Характеристика нарушителей режима секретности опыт социологического исследования // Информационный бюллетень № 2-90/16 М, Министерство радиопромышленности СССР, 1990 (0,8 п л )
- 18 Правовое регулирование охраны государственных секретов в СССР // Советское государство и право 1991 № 1 (0,9 п л )
- 19 Правовые проблемы защиты охраняемой информации в СССР // Сб науч трудов М НПО «Кибернетика», 1991 (0,8 п л )
- 20 Основы правоведения и правового регулирования защиты информации // Программа курса Государственный комитет РФ по высшему образованию М РГГУ, 1994 (1,2 п л )
- 21 Договор об оказании рекламных услуг // Законодательство 1998 № 12 (0,5 п л )
- 22 Проблемы правового регулирования и защиты информации в Российской Федерации // Сб материалов науч конференции МГУ «Системная аналитика и проблемы принятия решений» М Изд-во «Университетский гуманитарный лицей», 1999 (0,3 п л )
- 23 Услуги информационного характера, обеспечивающие коммерческую деятельность // Законодательство 2000 № 1 (0,9 п л )
- 24 Правовые проблемы обеспечения информационной безопасности в Российской Федерации // Вестн Моск ун-та Серия 11 «Право» 2000 № 4 (0,6 п л )
- 25 Правовое регулирование информационных отношений // Вестн Моск ун-та Серия 11 «Право» 2000 № 5 (0,9 п л )
- 26 Правовое регулирование коммерчески ценной информации // Законодательство 2000 № 9 (0,5 п л )
- 27 Правовая защищенность коммерчески ценной информации // Вестн Моск ун-та Серия 11 «Право» 2001 № 6 (0,9 п л )
- 28 Информационная безопасность предприятия правовые проблемы и методология исследования // Безопасность информационных технологий Московский государственный инженерно-физический институт (технический университет) М, 2001 № 1 (0,9 п л )
- 29 Правовые проблемы информационной безопасности предприятия // Юрист 2001 № 6 (0,9 п л )
- 30 Регулирование договорных отношений в информационной сфере // Сб материалов Второй Московской международной конференции и выставки «Информационное обеспечение предпринимательства БИНФО–2001» М НП «Национальное деловое партнерство «Альянс Медиа», 2001 (0,6 п л )
- 31 Регулирование коммерческой информации в сфере информационной безопасности предприятия // Сб науч трудов Всероссийской научно-практической конференции, 22-24 мая 2001 Екатеринбург Уральская государственная юридическая академия, 2002 (0,6 п л )
- 32 Правовые проблемы защищенности интересов предприятий в информационной сфере // Сб науч трудов 4-й ежегодной международной конференции «Построение стратегического общества через образование и науку» Влияние информационных технологий на национальную безопасность, Москва 25-27 июня 2001 г М МГУ, 2002 (1,5 п л )
- 33 Регулирование доступа к коммерчески значимой информации граждан и юридических лиц // Материалы 3-й Всероссийской конференции

«Информационная безопасность России в условиях глобального информационного общества» Москва, 7-8 февраля 2002 г М Бизнес и безопасность в России, 2002 (0,5 п л)

34 Правовой механизм регулирования коммерчески значимой информации в торговом обороте // Юрист 2002 № 10 (0,9 п л)

35 К вопросу о коммерческой тайне // Законодательство 2004 № 12 (0,7 п л)

36 Проблемы формирования правового института коммерческой тайны в России // Информационное общество 2005 № 1 (0,8 п л)

37 Проблемы законодательного регулирования коммерчески значимой информации // Юрист 2005 № 6 (0,9 п л)

38 Эволюция законодательства о коммерчески значимой информации в России // Вестн Моск ун-та Серия 11 «Право» 2005 № 4 (0,9 п л)

39 Право на информацию и ее защита в коммерческих организациях // Программа спецкурса М Изд -во МГУ, 2005 (1,4 п л)

40 Правовая подготовка специалистов в области информационной безопасности организаций // Научные труды Вып 5 В трех томах Т 1 / Российская академия юридических наук М Издательская группа «Юрист», 2005 (0,3 п л)

41 Развитие законодательства о коммерческой тайне // Право и государство теория и практика 2006 № 1 (1,5 п л)

42 Формирование условий конфиденциальности при выполнении НИОКР // Законодательство 2007 № 1 (0,9 п л)