

Эволюция коммерческой тайны в Соединенных Штатах Америки

© 2011 Д.Р. Пескова

кандидат экономических наук, доцент

Башкирская академия государственной службы и управления
при Президенте Республики Башкортостан, г. Уфа

E-mail: peskovaD@yandex.ru

В статье рассмотрен процесс становления коммерческой тайны в экономике США. Показано, что значимость коммерческой тайны как инструмента защиты информации особенно возрастает в период бурного инновационного развития страны, а также в условиях активизации теневой экономической деятельности.

Ключевые слова: коммерческая тайна, защита информации, патент, эволюция экономики.

В условиях развития рыночных отношений, нестабильного рыночного равновесия повышается роль института коммерческой тайны в предпринимательской деятельности, поэтому актуально выявление полезного для российской экономики опыта стран, достигших успехов в данной области.

Наиболее близко к российскому пониманию определение коммерческой тайны в американском законодательстве. Америка - одна из немногих стран мира, принявших специальные законы о коммерческой тайне.

Когда в начале XVII в. Англия только начала колонизировать североамериканский континент, никто и не подозревал, что в будущем Америка превратится в мировую экономическую сверхдержаву. Первоначально передача технологий из имперской Британии в колонии строго не контролировалась и особой политики в плане индустриального развития и инноваций не разрабатывалось, так как предполагалось, что в лучшем случае колонии превратятся в сырьевые придатки и рынки сбыта Британского Королевства. Экономико-технологические отношения между Англией и североамериканскими колониями формировались на протяжении около ста семидесяти лет колониального режима, охватывая периоды, когда Империя позволяла своим опытным ремесленникам, а иногда даже и принуждала их иммигрировать в Новый Свет, что происходило на начальных этапах освоения Америки, но начиная со второй половины XVIII в. вследствие возрастающей конкуренции между новыми колониями и Британией Королевское министерство торговли запретило передачу технологий в Северную Америку в целях торможения ее индустриального развития¹. Можно даже сказать, что изменения в отношениях метрополии и колоний по поводу коммерческих секретов сыгра-

ли немаловажную роль в процессе отделения североамериканских штатов.

Британские акционерные компании, финансировавшие освоение Нового Света, понимали, что для обеспечения прибыльности своей деятельности необходимо стимулировать работников покинуть обжитые места в Англии и уехать в Америку. Чтобы сделать Америку привлекательной для широкого круга потенциальных иммигрантов, первая волна переселенцев должна была включать квалифицированных работников: ремесленников, торговцев, строителей и специалистов различных других профессий, которые бы могли организовать рыночную структуру и инфраструктуру наподобие британской. Следует отметить неравномерность заселения американского континента носителями технологических и коммерческих новшеств: большинство из них сконцентрировались на Северо-Востоке, в то время как Юг оставался в большей мере сельскохозяйственным и экономически отсталым. Развитие производства колоний, появление собственных технологий на базе привезенных из Англии подтолкнуло переселенцев к мысли об экономической самодостаточности и возможности политической независимости от метрополии, что впоследствии привело к Войне за независимость 1775-1783 гг.

Подражая Старому Свету, в середине XVII в. колониальное правительство стало выпускать патенты². Крайне заинтересованные в привлечении абсолютно всех возможных технологий и коммерческих секретов, американские власти не проводили экспертизу новизны изобретения. Несмотря на это, использование патентов было мало распространено. Стремление к выживанию, развитию, совершенствованию, присущее американским поселенцам, каждого из которых привела в Новый Свет своя причина (одних привлекала

возможность обогатиться, других же гнала с родины опасность наказания за преступления), сформировало двойственность экономической политики в области коммерческой тайны того времени. С одной стороны, власти стремились к расширенному экономическому развитию, расцвету технологий и бизнеса посредством ноу-хау и изобретений, а с другой - американцы принципиально отстаивали ограничения монополии в любом виде. К тому же экономическая эффективность патентов была минимальной.

Политика имперской Британии касательно процесса проникновения коммерчески ценной информации в Северную Америку зеркально отражала путаницу в определении отношений между метрополией и периферией. Если бы колонии рассматривались как непосредственная часть Британского Королевства, то к ним следовало бы применять одинаковые правила и инструкции по движению интеллектуальной собственности, как и внутри континентальной Англии. Если же признавалось, что колонии составляют конкуренцию метрополии, то надо было вводить ограничения, как при взаимоотношениях с иностранными государствами. В XVII и первой половине XVIII в. метрополия стимулировала развитие колоний как за счет английских технологий, так и привлекая коммерческие секреты других государств³.

К середине XVIII в. амбивалентность королевской экономической политики исчезла с признанием привилегированности положения британских производителей относительно колониальных. Логика меркантилизма учила, что возвращение в метрополию квалифицированных производителей улучшит состояние торгового баланса Британии. Были введены жесточайшие ограничения по миграции ценных трудовых ресурсов в Новый Свет. Более того, Лондон стал диктовать, какие отрасли и этапы производства могут существовать в колониях. Например, разрешалось развитие обрабатывающих отраслей, но только до состояния полуготовности товаров, готовый же товарный вид продукция могла принимать только на производственных площадях Британских Островов.

Американцы все острее чувствовали дефицит знаний и технологий. В стране нарастала потребность в коммерческих секретах для дальнейшего развития, однако отсутствовала легальная возможность их приобрести, так как система профессионального образования еще не сложилась. Поэтому была использована нелегальная схема удовлетворения потребности в инновациях, т.е. промышленный шпионаж. Множество американских агентов прочесывали Англию, Ирландию и Шотландию в поисках квалифици-

рованных мастеров, готовых нарушить британские законы и иммигрировать в Америку, прихватив чертеж производственного устройства или станка. Любые рабочие руки пользовались громадным спросом на всей территории США, а если к ним прилагалась еще и голова с техническими знаниями, то втрое⁴. И если в Европе распространение машин привело к безработице, то в Америке существовал настолько сильный недостаток рабочей силы, что от появления машин и технических совершенствований выигрывали все: и рабочие, и предприниматели, и потребители готовых товаров. В Новом Свете не существовало такого понятия, как антагонизм рабочей силы и капитала, они взаимно дополняли друг друга, и оба фактора были востребованы.

Изобилие и дешевизна ресурсов в Америке того времени при условии приобретения ноу-хау, коммерческих секретов и современного оборудования привели к повышению конкурентоспособности американских товаров даже на иностранных рынках.

В течение непродолжительного периода времени правительство Штатов поддерживало международный промышленный шпионаж, обеспечивая носителей новой технологической информации наделами земли и материальным поощрением. Однако в 1790 г. был принят патентный закон, четко прописывающий необходимость проведения экспертизы подлинности и новизны. Власти перестали играть активную роль в привлечении квалифицированных трудовых ресурсов. Отпала необходимость в использовании материального стимула для притягивания мигрантов, так как Новый Свет уже доказал свою привлекательность⁵. В то же время промышленное пиратство законом не преследовалось.

Индустриализация в Америке имела отличный от Великобритании характер. Условия, определяющиеся изобилием сырья, недостатком трудовых ресурсов и капиталов, а также иные вкусы и предпочтения потребителей сформировали национальный американский рынок.

В первой половине XIX в. особенно остро стали разгораться споры между свободными предпринимателями и общественными деятелями, с одной стороны, и изобретателями, сторонниками политики протекционизма и лидеров индустрии - с другой в отношении легитимности коммерческих секретов. Приверженцы свободного обмена знаниями и инновациями оказались в выигрыше. Отказ в ограничении промышленного шпионажа, игнорирование английских запретов на эмиграцию квалифицированных работников и экспорт оборудования показали практическую нежизнеспособность полити-

ки, препятствующей свободному обмену знаниями. Американская экономика развивалась быстрее и эффективнее, чем в какой-либо другой стране того времени. Современники и историки экономики придумали массу социальных, политических и культурных факторов, объясняющих данное явление. Одни говорят о беспрецедентном всплеске предпринимательской способности американцев, другие указывают, что экономическое чудо Америки возможно было только благодаря эксплуатации рабского труда. Немаловажной составляющей экономического роста США начала XIX в. была тайная передача и использование ноу-хау и коммерчески ценных знаний всего мира. В экономической истории США отсутствует этап ремесленных гильдий, поэтому развитие получили лишь самые эффективные и адаптированные к национальным условиям технологии и знания, так как развивались они только методом естественного отбора, самостоятельно, без принуждения. Мигранты приезжали в страну, организовывали бизнес, нередко при поддержке властей, но патентовать свое изобретение не спешили. Этому есть несколько объяснений. Во-первых, получение патента стоило денег, во-вторых, охрана патента осуществлялась чисто номинально и вследствие этого обнародование сущности изобретения привело бы к очередному витку коммерческого шпионажа.

В США долгое время коммерческая тайна охранялась на основе различных статей гражданского и уголовного законодательства. Нелегальное приобретение коммерческой тайны признавалось актом недобросовестной конкуренции или нарушением контрактных обязательств⁶. По мере усложнения обстоятельств преступлений в сфере коммерческой тайны и их учащения в 1979 г. был принят Единообразный закон “О коммерческой тайне” (Uniform Trade Secret Act). В законе дано официальное определение коммерческой тайны и указаны условия, при которых использование коммерческой тайны третьими лицами считается преступлением. Коммерческая тайна определяется как информация (включая формулы, модели, программы, механизмы, способы, технологии) или технология, обладающая самостоятельной экономической ценностью (действительной или потенциальной) и недоступна для других лиц, которые могли бы извлечь экономическую выгоду из ее использования или разглашения, и в отношении которой приняты меры по защите ее секретности. Законодательно определяются три обязательных признака коммерческой тайны: коммерческая ценность информации, ее закрытость и охраняемость (т. е. обладатель коммерческой тайны должен принимать

действенные меры к защите такой информации). Данные признаки стали основными для последующих международных соглашений в области охраны коммерческой тайны. В частности, они указаны в Северо-Американском соглашении о свободной торговле (NAFTA) и соглашении Всемирной торговой организации о торговых аспектах интеллектуальной собственности (TRIPS); 41 штат США утвердил единообразный закон “О коммерческой тайне”⁷.

В отличие от законодательства о патентах, которое запрещает любое несанкционированное использование охраняемого патентом объекта, закон о коммерческой тайне не препятствует использованию коммерческой тайны, но запрещает методы ее незаконного приобретения. Коммерческая тайна не считается нарушенной в случаях, когда другой предприниматель самостоятельно разработал подобную технологию, применил методы обратного технического анализа или почерпнул информацию из открытых источников. Это означает, что закон защищает коммерческую тайну только в случае, если собственник принял адекватные меры. Товары, подающиеся обратному инжинирингу, должны охраняться патентом или конструктивно предусматривать защиту от нарушения целостности с целью копирования⁸.

С учетом увеличивающейся ценности коммерческих секретов и сложности их защиты в 1996 г. был принят Акт об экономическом шпионаже, согласно которому кража коммерческих секретов приравнена к федеральному уголовному преступлению, с административным наказанием в виде штрафа до 10 млн. долл. США и уголовным сроком до 15 лет⁹. Как видим, американские меры ответственности за преступления в сфере коммерческой тайны разительно отличаются от российских. Так, согласно Уголовному кодексу Российской Федерации за преступления, предусмотренные ст. 183 “Незаконные получение и разглашение сведений, составляющих коммерческую, налоговую или банковскую тайну”, наказываются максимальным штрафом до 200 тыс. руб. либо лишением свободы в случае особо тяжких последствий до 10 лет¹⁰.

Проведенный анализ процесса эволюции коммерческой тайны в США позволяет выделить следующие стимулирующие закономерности становления законодательства о коммерческой тайне: во-первых, это ускорение темпов инновационной активности; во-вторых, активизация теневой экономической деятельности в сфере коммерческой тайны, увеличение количества преступлений и усложнение их обстоятельств, что неизбежно требует специального законода-

тельства. Различные государства по-разному ввели в свою экономическую систему институт коммерческой тайны. США пошли по пути детализации и максимальной регламентации всей сферы использования коммерческой тайны, американская конфиденциальная информация спрятана под крепчайшими стенами законодательства, как федерального, так и на уровне отдельных штатов. Более того, США стимулировали и другие страны действовать по их примеру.

¹ *Harshwardhan K.* Trade secrets: A Secret Still to Unveil // *J. of Intellectual Property Rights*. Vol. 13. May. 2008.

² *Levine D.* The Impact of Trade Secrecy on Public Transparency. *The Law and Theory of Trade Secrecy: A HANDBOOK OF CONTEMPORARY RESEARCH* / Rochelle C. Dreyfuss, Katherine J. Strandburg, eds. Edward Elgar Publishing, 2010. URL: http://papers.ssrn.com/sol3/papers.cfm?abstract_id=1467723.

³ Например, технологии водяных мельниц разработаны в Дании и Нидерландах. Однако в силу практической полезности этого устройства оно было построено почти в каждом поселении в Новой Англии.

⁴ *Harshwardhan K.* Op. cit.

⁵ В 20-х гг. XIX в. средняя ставка заработной платы основного рабочего в Америке была в 2 раза выше, чем в Англии и в 4 раза выше, чем во Франции (*Ионова О.В.* Правовая охрана деловых секретов за рубежом: обзорная информация. М., 1993).

⁶ *Halligan M.R.* Recent Developments in Trade Secret Laws // *John Marshall Review of Intellectual Property Law*. Vol. 6. January. 2006.

⁷ *Соловьев Э.Я.* Коммерческая тайна и ее защита. М., 2001.

⁸ Практика защиты коммерческой тайны в США. М., 1992.

⁹ *Соловьев Э.Я.* Указ. соч.

¹⁰ Уголовный кодекс Российской Федерации от 13 июня 1996 г. № 63-ФЗ: [ред. 29 дек. 2010 г.]. URL: <http://www.u-kodeks.ru>.

Поступила в редакцию 04.12.2010 г.