

0-777377

ЦЕНТР ПРАВОВОЙ  
ИНФОРМАЦИИ  
ЮРИДИЧЕСКИЙ ФАКУЛЬТЕТ  
Н Г У

*На правах рукописи*

**КЛЕБАНОВ Лев Романович**

**УГОЛОВНАЯ ОТВЕТСТВЕННОСТЬ  
ЗА НЕЗАКОННОЕ ПОЛУЧЕНИЕ  
И РАЗГЛАШЕНИЕ СВЕДЕНИЙ,  
СОСТАВЛЯЮЩИХ КОММЕРЧЕСКУЮ  
ИЛИ БАНКОВСКУЮ ТАЙНУ**

Специальность 12.00.08 – уголовное право и криминология;  
уголовно-исполнительное право

**АВТОРЕФЕРАТ**  
диссертации на соискание ученой степени  
кандидата юридических наук

Москва — 2001

Диссертация выполнена в секторе уголовного права и криминологии Института государства и права Российской Академии наук.

Научный руководитель: доктор юридических наук,  
профессор А.В.Наумов

Официальные оппоненты: доктор юридических наук,  
профессор П.С.Яни  
кандидат юридических наук,  
доцент М.А.Кауфман

Ведущая организация: Нижегородская академия МВД РФ.

Защита состоится «6» июня 2001 года в 14 час. на заседании диссертационного совета Д.002.002.04 в Институте государства и права РАН по адресу: 119841, г. Москва, ул. Знаменка, 10.

С диссертацией можно ознакомиться в библиотеке Института государства и права РАН.

Автореферат разослан «25» апреля 2001 го

НАУЧНАЯ БИБЛИОТЕКА КГУ



0000556291

Ученый секретарь  
диссертационного совета

кандидат юридических наук

С.В.Полубинская

*С. В. Полубинская*

## І. ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА РАБОТЫ

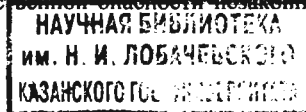
### Актуальность темы диссертационного исследования

Современный период развития цивилизации характеризуется переходом к новому типу общества - обществу информационному. Внедрение и развитие информационных технологий создают предпосылки для качественно нового витка цивилизации и предоставляют уникальные возможности для экономико-политических систем, общества, государства и граждан. Информация становится наиболее ценным товаром, уже превышающим по стоимости природные, финансовые, трудовые и иные ресурсы. Глобальные компьютерные сети «опутали» земной шар, создав своеобразное киберпространство, виртуальный мир, в котором действуют свои собственные правила. Естественно, что в таких условиях резко возрастает значимость защиты информации, прежде всего той, доступ к которой ограничен ее конфиденциальным характером. В России актуальность этой проблемы обусловлена резкой и болезненной сменой общественно-политической формации, формированием нового информационного пространства, появлением неизвестных ранее видов тайн, охраняемых законом, и отсутствием эффективной системы мер их обеспечения. Среди новых видов тайн следует выделить коммерческую и банковскую, обеспечение которых является показателем демократичности любого общества. Коммерческая тайна охраняет интересы субъектов экономической деятельности в процессе их функционирования на рынке. Банковская тайна выступает, прежде всего, гарантом финансовых интересов граждан, содержа в секрете сведения об их операциях, счетах, вкладах и т.п.

Статья 183 УК РФ предусматривает уголовную ответственность за незаконные получение и разглашение сведений, составляющих коммерческую или банковскую тайну. Включение в УК такой нормы свидетельствует об обеспокоенности законодателя положением дел с защитой уголовно-правовыми средствами данных видов тайн. Общественная опасность незаконных получения и разглашения сведений, составляющих коммерческую или банковскую тайну, заключается в том, что, имея такую информацию, заинтересованные лица могут

совершить против ее обладателей любое преступление (экономическое, против личности, против собственности и др.), одержать победу в экономической борьбе, раскрыть важные технологические или производственные секреты и существенно понизить конкурентоспособность предприятий, подорвать устойчивость кредитных организаций и т.п. Незаконное получение и разглашение сведений, составляющих коммерческую или банковскую тайну, имеют довольно широкое распространение на территории нашей страны. Мизерные данные официальной статистики по такого рода делам объясняются достаточно высокой латентностью таких преступлений. В то же время социологический опрос, проведенный диссертантом среди лиц, чья деятельность так или иначе связана с предупреждением и расследованием правонарушений в сфере экономической деятельности или обеспечением экономической и информационной безопасности, - сотрудников органов внутренних дел (следователи и оперативные сотрудники уголовного розыска), ФСБ, государственной налоговой службы, таможенной службы, сотрудников охранно-детективного объединения «Аргус» (одной из ведущих структур на рынке охранно-детективных услуг), бизнесменов, сотрудников служб безопасности ряда компаний, показал, что 47 % опрошенных признают незаконное получение и разглашение сведений, составляющих коммерческую или банковскую тайну, широко распространенными в России, а 41 % опрошенных указали, что в той или иной мере встречались в своей профессиональной деятельности с данными преступлениями.

В отечественной и зарубежной литературе проблемам незаконного получения и разглашения сведений, составляющих коммерческую или банковскую тайну, посвящены работы Ж.Бержье, Р.М.Гасанова, А.Г.Шаваева, С.А.Диева, А.А.Шиверского, Л.Корнеева, А.А.Левина, П.Швейзера, И.Б.Ткачука, Э.Соловьева, А.В.Крысина, Л.Д.Гаухмана, С.В. Максимова, Н.А.Лопашенко, Б.В.Волженкина, В.И.Ярочкина, А.Ф.Жигалова, П.С.Яни и других исследователей. В диссертации использовались также труды ученых по общим и смежным с данной проблематикой вопросам (О.М.Олейник, И.Л.Петрухина, Г.А.Тосуняна, А.М.Экмалияна, А.Ю.Викулина и др.). Все эти работы помогли диссертанту определить степень общественной опасности незаконных получения и разгла-



шения сведений, составляющих коммерческую или банковскую тайну, обосновать необходимость включения нормы об ответственности за данные преступления в УК РФ, определить основные источники угроз безопасности информации, составляющей коммерческую или банковскую тайну. Однако в указанных работах недостаточно освещается уголовно-правовой аспект проблемы, а отсутствие тщательного уголовно-правового анализа нормы об ответственности за незаконные получение и разглашение сведений, составляющих коммерческую или банковскую тайну, в свою очередь, затрудняет применение ее положений на практике.

В связи с этим тема настоящего диссертационного исследования представляется весьма актуальной как в практическом, так и в теоретическом плане.

### **Цели и задачи исследования**

Целями диссертационного исследования являются: проведение уголовно-правового анализа незаконных получения и разглашения сведений, составляющих коммерческую или банковскую тайну; выявление степени общественной опасности данных деяний для личности, общества, государства; доказывание их широкой распространенности в России; выработка предложений и рекомендаций по совершенствованию содержания и редакции уголовно-правовой нормы, предусматривающей ответственность за незаконные получение и разглашение сведений, составляющих коммерческую или банковскую тайну.

Задачами настоящего диссертационного исследования являются:

- выявление и изучение основных источников угроз безопасности информации, составляющей коммерческую или банковскую тайну;
- анализ наиболее значимых криминогенных детерминант незаконных получения и разглашения сведений, составляющих коммерческую или банковскую тайну;
- изучение элементов (объект, объективная сторона, субъект, субъективная сторона) составов незаконных получения, разглашения или использования сведений, составляющих коммерческую или банковскую тайну;
- изучение основ гражданского, банковского, административного законодательства, регулирующих отношения, возникающие по поводу коммерческой

или банковской тайны, как составляющих содержание бланкетной диспозиции уголовно-правовой нормы об ответственности за незаконные получение и разглашение сведений, составляющих коммерческую или банковскую тайну;

- историко-правовое и сравнительно-правовое исследование вопросов, связанных с установлением уголовной ответственности за незаконные получение и разглашение сведений, составляющих коммерческую или банковскую тайну.

**Объектом** исследования является правовая защита общественных отношений, связанных с созданием, распространением, преобразованием и потреблением информации, составляющей коммерческую или банковскую тайну.

**Предметом** исследования являются нормы российского и зарубежного уголовного законодательства об ответственности за незаконные получение и разглашение сведений, составляющих коммерческую или банковскую тайну, в т.ч. и соответствующие нормы российского дореволюционного (до октября 1917 г.) и советского законодательства; нормы других отраслей права о коммерческой и банковской тайне; иная информация об объекте исследования, представленная в теории уголовного права, а также собранный по теме практический материал, отраженный в монографиях, статьях и материалах периодической печати.

#### **Методология и методика исследования**

Методологической основой исследования является доктрина современного уголовного права, основанная на приоритете общечеловеческих ценностей. В качестве методов исследования диссертантом использованы следующие: логико-юридический (догматический), сравнительно-правовой, историко-правовой, конкретно-социологический (анкетирование по специально разработанной анкете).

**На защиту выносятся следующие положения:**

- социальная обусловленность уголовной ответственности за незаконные получение и разглашение сведений, составляющих коммерческую или банковскую тайну;

- основные источники угроз безопасности информации, составляющей коммерческую или банковскую тайну: 1) иностранные спецслужбы; 2) иностран-

ранные рыночные конкуренты; 3) российские рыночные конкуренты; 4) организованные преступные группировки; 5) отдельные представители российских государственных правоохранительных и контролирующих органов; 6) отдельные представители частных детективных и охранных предприятий;

- негативные общественно-политические, экономические, социальные факторы, являющиеся криминогенными детерминантами, способствующими совершению незаконных получения и разглашения сведений, составляющих коммерческую или банковскую тайну;

- характеристика объекта незаконных получения и разглашения сведений, составляющих коммерческую или банковскую тайну, а также иных элементов данного состава преступления;

- понятие незаконных получения, разглашения и использования сведений, составляющих коммерческую или банковскую тайну;

- пути совершенствования уголовного законодательства в целях усиления борьбы с незаконными получением и разглашением сведений, составляющих коммерческую или банковскую тайну;

- необходимость комплексного подхода к профилактике незаконных получения и разглашения сведений, составляющих коммерческую или банковскую тайну, включающего меры правового, организационного, технического, экономического и иного характера.

**Научная новизна работы.** Предпринята одна из первых попыток в современной российской уголовно-правовой науке:

- обосновать высокую общественную опасность незаконных получения и разглашения сведений, составляющих коммерческую или банковскую тайну, что служит основанием криминализации указанных действий;

- охарактеризовать основные источники угроз безопасности информации, составляющей коммерческую или банковскую тайну;

- выявить наиболее распространенные криминогенные детерминанты, способствующие совершению незаконных получения и разглашения сведений, составляющих коммерческую или банковскую тайну;

- дать самостоятельную характеристику объекта данного преступления;

- проанализировать элементы состава данного преступления и дать определение незаконных получения, разглашения, использования сведений, составляющих коммерческую или банковскую тайну;
- провести сравнительно-правовое и историко-правовое исследование проблем уголовной ответственности за незаконные получение и разглашение сведений, составляющих коммерческую или банковскую тайну;
- сформулировать предложения по дальнейшему совершенствованию уголовного законодательства в целях повышения эффективности борьбы с незаконным получением и разглашением сведений, составляющих коммерческую или банковскую тайну;
- обосновать необходимость комплексного подхода как средства профилактики рассматриваемого преступления.

#### **Теоретическая и практическая значимость исследования**

Изложенные в диссертации положения, выводы и предложения могут быть использованы:

- в законотворческой деятельности по совершенствованию действующего уголовного законодательства, а также при подготовке руководящих разъяснений Верховным Судом РФ, ведомственных нормативных актов;
- в деятельности правоохранительных органов, осуществляющих борьбу с рассматриваемым преступлением, в деятельности негосударственных структур обеспечения экономической и информационной безопасности при профилактике незаконных получения и разглашения сведений, составляющих коммерческую или банковскую тайну;
- в учебном процессе: по курсам «Уголовное право» (Особенная часть), «Преступления в сфере экономической деятельности», «Правовые основы защиты конфиденциальной информации» в юридических вузах, при подготовке и переподготовке сотрудников правоохранительных органов, руководителей служб безопасности предприятий и кредитных организаций, а также частных детективно-охранных предприятий, информационных работников;
- в научно-исследовательской деятельности - при проведении дальнейших исследований уголовно-правовых и криминологических проблем незаконных

получения и разглашения сведений, составляющих коммерческую или банковскую тайну.

### **Апробация результатов исследования**

Основные теоретические положения, выводы и предложения были отражены в научных публикациях диссертанта; в научном докладе, представленном на соискание Государственной научной стипендии (стипендия присуждена постановлением Президиума РАН № 77 от 11.04.2000 г.); в работе, представленной на Всероссийский конкурс научных работ молодых ученых, проводившийся Вольным экономическим обществом России с мая по сентябрь 2000 г. (работа заняла I место); на лекционных и семинарских занятиях по уголовному праву со студентами Государственного Университета - Высшая школа экономики.

### **Структура и объем диссертации**

Диссертационное исследование состоит из введения, двух глав (пяти параграфов), заключения, списка литературы и приложения. Диссертация выполнена в объеме, соответствующем требованиям ВАК.

## **II. СОДЕРЖАНИЕ РАБОТЫ**

Во **введении** автор обосновывает выбор и актуальность темы, научную новизну проведенного диссертационного исследования, его теоретическую и практическую значимость. Раскрыты цели и задачи исследования, его объект и предмет, методология и методика, сформулированы основные положения, выносимые на защиту, приведены сведения об апробации полученных в ходе исследования результатов.

**Первая глава** «Социальная обусловленность установления уголовной ответственности за незаконные получение и разглашение сведений, составляющих коммерческую или банковскую тайну» посвящена обоснованию высокой степени общественной опасности рассматриваемых преступлений, определению важной роли коммерческой и банковской тайны в современном мире, доказыванию распространенности незаконных получения и разглашения сведений, составляющих коммерческую или банковскую тайну, анализу эволюции

отечественного законодательства об ответственности за анализируемое преступление с учетом изменения политико-экономической обстановки.

В первом параграфе «Основные источники угроз безопасности информации, составляющей коммерческую или банковскую тайну, и криминогенные детерминанты незаконных получения и разглашения сведений, составляющих коммерческую или банковскую тайну» автор определяет основные источники угроз безопасности информации, составляющей коммерческую или банковскую тайну; обосновывает особую значимость сохранности коммерческой и банковской тайны для обеспечения интересов физических и юридических лиц, общества, государства; доказывает распространенность анализируемого преступления в России, несмотря на почти полное отсутствие данных официальной статистики по делам такого рода; приводит наиболее распространенные криминогенные детерминанты незаконных получения и разглашения сведений, составляющих коммерческую или банковскую тайну, способствующие его совершению.

Применительно к рассматриваемой в диссертации проблеме, с учетом специфики объектов уголовно-правовой охраны, под *безопасностью информации, составляющей коммерческую или банковскую тайну, автор понимает состояние защищенности данной информации от угроз преступных посягательств, где посягательствами являются незаконные получение и разглашение сведений, составляющих коммерческую или банковскую тайну. Под угрозами безопасности информации, составляющей коммерческую или банковскую тайну, понимаются угрозы незаконных получения и разглашения сведений, составляющих эти виды тайн. Под источниками угроз безопасности данной информации понимаются те, от кого исходит угроза совершения анализируемого преступления.* По данным упомянутого социологического опроса угроза совершения рассматриваемого преступления исходит от а) иностранных спецслужб - 16 %; б) иностранных рыночных конкурентов - 15 %; в) российских рыночных конкурентов - 44,4 %; г) организованных преступных группировок - 48 %; д) отдельных представителей российских государственных правоохранительных и контрольных органов - 27,3 %; е) отдельных представителей частных детективных

и охранных предприятий - 12,5 %; ж) иных лиц и организаций - 4,5 %. Комментируя эти данные, автор доказывает, что опасность, исходящая от иностранных спецслужб и иностранных рыночных конкурентов, явно недооценивается. С окончанием «холодной войны» и крушением СССР противоречия между ведущими индустриальными державами только усилились, противоборство между странами смещается из военной сферы в экономическую, что, в свою очередь, ориентирует разведывательные и контрразведывательные службы различных государств на оказание поддержки национальным предприятиям в изучении среды их жизнедеятельности на рынках, где им противостоят зарубежные конкуренты. Экономический шпионаж, направленный на получение коммерческих и банковских тайн предприятий-конкурентов, в какой-то мере стал конкурировать с военно-политическим шпионажем в деятельности ведущих спецслужб мира.

Организованные преступные группировки чрезвычайно активно занимаются разведывательной деятельностью, в связи с чем сбор и передача информации в юридической литературе уже выделяются в качестве обязательного признака организованной преступности. Контроль за субъектами экономической деятельности, над финансовыми потоками, успешное противодействие правоохранительным органам, тщательная подготовка, планирование и совершение различных преступлений немыслимы в современной обстановке без активной разведки. В настоящее время подавляющее большинство организованных преступных группировок имеют в своем составе разведывательно-информационные службы, техническое оснащение которых нередко превосходит оснащение правоохранительных органов. Имея информацию, составляющую коммерческую или банковскую тайну, организованные преступные группировки в состоянии совершить против ее обладателей и иных законных владельцев любые преступления, включая корыстные, корыстно-насильственные, экономические и т.п.

На внутренних рынках отечественные предприниматели также используют друг против друга методы недобросовестной конкуренции в виде незаконных получения, разглашения и использования сведений, составляющих коммерче-

скую или банковскую тайну. Получение, использование, разглашение научно-технической, производственной или торговой информации, в том числе коммерческой тайны, без согласия ее владельца прямо предусмотрены Законом РФ «О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках» в качестве одной из форм недобросовестной конкуренции. На вопрос о том, как часто отечественные предприниматели и банкиры прибегают к незаконным получению и разглашению сведений, составляющих коммерческую или банковскую тайну, как способу недобросовестной конкуренции, респонденты ответили следующим образом: а) прибегают довольно часто - 62,5 % опрошенных; б) прибегают довольно редко - 4,5 %; в) не прибегают вовсе - 0 %; г) это их единственный способ получения информации о конкурентах - 12,5 %; д) затрудняюсь ответить - 23 %.

В связи с исполнением государственными правоохранительными и контролирующими органами своих обязанностей, в частности, по обеспечению законности в экономической и банковской сферах, сотрудникам этих органов и организаций могут стать известны сведения, составляющие коммерческую или банковскую тайну, в связи с чем должностные лица и иные сотрудники данных органов становятся носителями весьма ценной информации, что, в свою очередь, делает их объектами пристального внимания со стороны заинтересованных в такой информации лиц (конкуренты, представители оргпреступности и т.п.). Предоставление конфиденциальной информации чиновниками представляет собой опасную завуалированную форму коррупции, имеющую самое широкое распространение в нашей стране<sup>1</sup>. По мнению респондентов, одним из наиболее распространенных незаконных способов получения информации, составляющей коммерческую или банковскую тайну, является ее получение у государственных чиновников, имеющих такие сведения (55,7 % опрошенных). Отдельные представители частных детективных и охранных структур, зачастую злоупотребляя предоставленными им полномочиями, занимаются незаконным получением сведений, составляющих коммерческую или банковскую тайну.

---

<sup>1</sup> См.: Углубление социального контроля преступности - одна из предпосылок решения социально-экономических проблем (материалы круглого стола) // Государство и право. - 1999. - № 9. - С. 64.

Необходимо усиление контроля государства за соблюдением законности в сфере частной детективной и охранной деятельности.

Основными криминогенными детерминантами, способствующими совершению рассматриваемого преступления, по нашему мнению, являются: 1) неполнота и противоречия законодательной базы, регламентирующей отношения, возникающие по поводу банковской и коммерческой тайны; 2) широкий, а до недавнего времени бесконтрольный оборот специальной техники для негласного получения информации; 3) недостатки в области обеспечения компьютерной информационной безопасности; 4) коррумпированность чиновников, «торгующих» сведениями, составляющими коммерческую или банковскую тайну, которыми они располагают в силу своих служебных обязанностей; 5) недостаточная правовая подготовка сотрудников органов и организаций, обязанных расследовать анализируемое преступление либо предотвращать его совершение; 6) неудовлетворительная деятельность служб безопасности кредитных организаций и предприятий либо их отсутствие; 7) незнание персоналом (в том числе руководством) предприятия или кредитной организации основ экономической и информационной безопасности; 8) халатное отношение сотрудников предприятий или кредитных организаций к обязанностям хранить коммерческую или банковскую тайну, в результате чего происходит «утечка» такой информации; 9) неэффективная кадровая политика, в результате которой на работу в кредитную организацию или на предприятие принимаются «агенты-информаторы»; 10) отток многих профессиональных сотрудников спецслужб и правоохранительных органов в разведслужбы криминальных структур; 11) неудовлетворенность части бывших и действующих сотрудников предприятий и кредитных организаций своим материальным положением, которая вызывает у них решимость «продать» информацию, составляющую коммерческую или банковскую тайну, заинтересованным лицам (по мнению итальянских психологов, из всех служащих любой фирмы 25 % честные и добросовестные сотрудники, 25 % ожидают удобного случая для разглашения секретов и 50 % будут действовать в

зависимости от обстоятельств)<sup>1</sup>; 12) нежелание потерпевших обращаться в правоохранительные органы за защитой из-за опасений дальнейших утечек информации в ходе следствия и судебного разбирательства, что причинит еще больший ущерб; 13) иные негативные факторы, способствующие совершению анализируемого преступления.

Профилактика анализируемого преступления должна основываться на комплексном подходе, включающем организационные, технические, правовые, идеологические, социально-экономические меры профилактики, осуществляемые на уровне государства, юридических и физических лиц, заинтересованных в сохранности информации, составляющей коммерческую или банковскую тайну.

Во втором параграфе «История развития отечественного уголовного законодательства об ответственности за незаконные получение и разглашение сведений, составляющих коммерческую или банковскую тайну» автор анализирует российское уголовное законодательство в период до Октябрьской революции, советское и постсоветское законодательство, посвященное вопросам регламентации отношений, возникающих по поводу коммерческой и банковской тайны.

Впервые нормы об уголовной ответственности за подобные деяния были включены в Уложение о наказаниях уголовных и исправительных 1845 г. (в ред. 1885 г.). Ст. 1157 устанавливала уголовно-правовую охрану тайны кредитных установлений (аналог банковской тайны), ст. 1187 - торговой тайны, ст. 1355 - фабричного секрета (производственной тайны). Помимо вышеуказанных норм, Уложение содержало ст. 1316 об ответственности маклера за преждевременную огласку торговой сделки против воли продавца или покупателя, а также ст. 1157<sup>2</sup> - об ответственности за разглашение налоговой тайны. Появление данных норм в уголовном законодательстве России того времени обусловлено становлением новых экономических отношений, которые нуждались в правовой защи-

---

<sup>1</sup> См.: Стрельченко Ю.А. Обеспечение информационной безопасности банков. - М., 1994. - С. 41.

те, хотя некоторые из ранее рассмотренных выше норм содержались уже в редакции 1845 г.

Уголовное Уложение 1903 г. содержало целую главу «Об оглашении тайн», в которой было шесть статей (541-546). Ст. 543 предусматривала ответственность рабочих и служащих за разглашение фабричных секретов. Ст. 544 запрещала служащим банков, акционерных обществ, иных кредитных заведений разглашать сведения, которые составляют тайну этих банков, обществ, заведений. Ст. 545 предусматривала ответственность за разглашение коммерческой тайны. В начале XX в. российская правовая наука уже рассматривала собирание конфиденциальной информации как одну из форм недобросовестной конкуренции. Так, Г.Ф.Шершеневич отмечал, что «проявлением недобросовестной конкуренции признается разузнавание чужих коммерческих тайн, подкупом ли служащих, подсылкою ли подставных рабочих»<sup>1</sup>. Послеоктябрьский период в России характеризуется весьма негативным отношением государства к коммерческой тайне, которая в то время понималась как орудие сокрытия финансовых мошенничеств частного капитала. В итоге институт коммерческой тайны был упразднен Положением о рабочем контроле. Что же касается тайны банковской, то в законодательстве советского периода такого понятия не существовало, а вместо него употребляли термин «тайна вклада». Впервые тайна вклада была упомянута в декрете СНК РСФСР «Об отмене ограничений денежного обращения и мерах к развитию переводной операции». Нормы, устанавливающие тайну вклада, содержались также и в других правовых актах. Однако ни один Уголовный кодекс РСФСР не содержал отдельной нормы, предусматривавшей ответственность за посягательства на сведения, составляющие тайну вклада. В целом же уголовное законодательство советского периода защищало только государственную, военную и служебную тайну.

С началом общественно-политических преобразований в нашей стране и переходом экономики на рыночные рельсы институты коммерческой и банковской тайны вновь получают законодательное закрепление в таких нормативных

---

<sup>1</sup> См.: Шершеневич Г.Ф. Курс торгового права. - Т. 2. - СПб.: Издание Бр. Башмаковых, 1908. - С. 116.

актах, как Закон СССР от 4.06.1990 г. «О предприятиях в СССР», Основы гражданского законодательства Союза ССР и союзных республик от 31.05.1991 г., Закон РСФСР «О предприятиях и предпринимательской деятельности» от 25.12.1990 г., Закон «О банках и банковской деятельности в РСФСР» (в ред. ФЗ от 3.02.1996 г.) и т.п. В настоящее время отношения, возникающие по поводу коммерческой и банковской тайны, регулируются множеством нормативно-правовых актов, среди которых и уголовный закон. Как показывает историко-правовой анализ, институты коммерческой и банковской тайны востребованы лишь в условиях демократического общества, ориентированного на построение рыночной экономики. Примечательно, что установление уголовной ответственности за анализируемое преступление поддерживают 78 % опрошенных, не поддерживают - 10% и затруднились ответить - 12%.

**Вторая глава** «Уголовно-правовая характеристика незаконных получения и разглашения сведений, составляющих коммерческую или банковскую тайну» посвящена анализу состава преступления, которое, в свою очередь, состоит из двух самостоятельных составов: незаконного получения сведений, составляющих коммерческую или банковскую тайну, и незаконных разглашения или использования таких сведений. Рассматриваются понятия и признаки коммерческой и банковской тайны посредством изучения норм законодательства России и зарубежных стран, вырабатываются рекомендации по совершенствованию нормы об уголовной ответственности за незаконные получение, разглашение, использование сведений, составляющих коммерческую или банковскую тайну.

**В первом параграфе** «Объективные признаки незаконных получения и разглашения сведений, составляющих коммерческую или банковскую тайну» рассматриваются объект и объективная сторона анализируемого преступления.

Поскольку составы рассматриваемых преступлений содержатся в гл. 22 «Преступления в сфере экономической деятельности» раздела VIII «Преступления в сфере экономики», то, исходя из принципиально новой структуры УК и следуя логике законодателя, родовым объектом рассматриваемых преступлений должна являться система общественных отношений, обеспечивающих нормальное функционирование экономики страны как единого народнохозяйственного

комплекса, видовым же объектом должны выступать общественные отношения, возникающие по поводу осуществления нормальной экономической деятельности по производству, распределению, обмену и потреблению материальных благ и услуг. Однако такое определение объекта рассматриваемых преступлений базируется, по мнению диссертанта, на традиционном понимании значения институтов коммерческой и банковской тайны, согласно которому такие сведения имеют сугубо экономическое значение и являются лишь средством обеспечения добросовестной конкуренции. По мнению автора, нормы, охраняющие различные виды тайн, регулируют новый вид общественных отношений - информационные отношения. *Информационные отношения - это совокупность общественных отношений, складывающихся между уполномоченными субъектами по поводу создания, распространения, преобразования и потребления информации.* Информационные отношения, в свою очередь, включают в себя: а) *общественные отношения, возникающие по поводу информационных процессов, т.е. процессов создания, сбора, обработки, накопления, хранения, поиска, получения, распространения и потребления информации;* б) *общественные отношения, возникающие по поводу процессов создания и применения информационных систем, информационных технологий и средств их обеспечения, средств и механизмов информационной безопасности*<sup>1</sup>.

Информация, являясь ядром информационных отношений, представляет собой сведения о лицах, предметах, фактах, событиях, явлениях и процессах, независимо от формы их представления. Исходя из категорий доступа, установленных законом, информация подразделяется на открытую и с ограниченным доступом, а последняя подразделяется на информацию, отнесенную к государственной тайне, и конфиденциальную информацию. К конфиденциальной информации, согласно законодательству, относятся: персональные данные (сведения о фактах, событиях, обстоятельствах частной жизни гражданина, позволяющие идентифицировать его личность); сведения, составляющие тайну следствия и судопроизводства; сведения, связанные с профессиональной деятельностью (врачебная, нотариальная тайна и т.д.); сведения о сущности изобретения,

---

<sup>1</sup> См.: Копылов В.А. Информационное право. - М.: Юрист, 1997. - С. 6, 21-30.

полезной модели или промышленного образца до официальной публикации о них; служебная тайна; коммерческая тайна.

*Коммерческая тайна - это научно-техническая, технологическая, коммерческая, организационная или иная используемая в экономической деятельности информация, включая ноу-хау (секреты производства), обладающая действительной или потенциальной коммерческой ценностью в силу ее неизвестности третьим лицам, к которой нет свободного доступа на законном основании и обладатель которой принимает меры к охране ее конфиденциальности.* В целом такое понятие отражает подходы к определению коммерческой тайны в законодательстве России (как в действующем, так и в разрабатываемом), а также согласуется с определением коммерческой тайны в законодательстве зарубежных стран (например, Германии и США).

Банковская тайна также является одним из видов конфиденциальной информации. В настоящее время понятие банковской тайны определяется двумя противоречащими друг другу нормативными актами: ст. 857 ГК РФ и ст. 26 Закона «О банках и банковской деятельности», и относительно того, какому закону следует отдать предпочтение, существуют весьма существенные расхождения. Исходя из необходимости руководствоваться теми нормами, которые в наибольшей степени учитывают интересы клиентов и корреспондентов кредитной организации, в частности права и свободы человека и гражданина, автор определяет *банковскую тайну как защищаемые кредитной организацией сведения об операциях, счетах и вкладах ее клиентов и корреспондентов, а также иные устанавливаемые кредитной организацией на основании федеральных законов в их интересах сведения, по которым можно идентифицировать клиентов и корреспондентов кредитной организации<sup>1</sup>, включая персональные данные.*

В результате анализа объекта рассматриваемого преступления и с учетом необходимости определения его действительного места в системе Особенной части, диссертант пришел к следующим выводам:

<sup>1</sup> См.: Тосунян Г.А., Викулин А.Ю., Экмалян А.М. Банковское право Российской Федерации. Общая часть / Под общ. ред. академика Б.Н.Топорнина. - М.: Юрист, 1999. - С. 231-232.

1) *Родовым объектом* незаконных получения, разглашения, использования сведений, составляющих коммерческую или банковскую тайну, является система общественных отношений, обеспечивающих нормальное функционирование экономики страны как единого народнохозяйственного комплекса.

2) *Видовым объектом* рассматриваемых преступлений выступает система общественных отношений, возникающих по поводу осуществления нормальной экономической деятельности по производству, распределению, обмену и потреблению материальных благ и услуг.

3) *Непосредственными объектами* рассматриваемых преступлений являются: а) общественные отношения, возникающие между уполномоченными субъектами по поводу создания, распространения, преобразования и потребления информации, составляющей коммерческую тайну; б) общественные отношения, возникающие между уполномоченными субъектами по поводу создания, распространения, преобразования и потребления информации, составляющей банковскую тайну.

4) *Особенность состава* ст. 183 в его нынешней редакции в том, что, являясь двуобъектным, он содержит два основных непосредственных объекта, так как институты коммерческой и банковской тайны хотя и имеют множество точек соприкосновения, являются совершенно самостоятельными.

5) Не исключено, что в будущем, учитывая особую ценность информационных ресурсов, законодатель включит в УК отдельный раздел «Преступления в сфере конфиденциальной информации», где будут содержаться отдельные нормы об ответственности за посягательства на коммерческую и на банковскую тайну, учитывая самостоятельный характер непосредственных объектов рассматриваемых преступлений. *Родовым же их объектом будет совокупность общественных отношений, возникающих между уполномоченными субъектами по поводу создания, распространения, преобразования и потребления конфиденциальной информации.*

6) *Предметами* рассматриваемых преступлений могут быть документы, составляющие коммерческую или банковскую тайну, а также иные предметы материального мира, в которых коммерческая (банковская) тайна находит свое

отображение в виде символов, образов, сигналов, технических решений, процессов и т.п.

Характеризуя *объективную сторону* каждого из входящих в ст. 183 составов преступления, автор дает следующие определения этого элемента состава:

а) *Незаконное получение сведений, составляющих коммерческую или банковскую тайну* (ч. 1 ст. 183), - это совершение действий, непосредственно направленных на завладение этими сведениями любым незаконным (преступным или иным противоправным) способом, в результате которых такие сведения стали известны лицу, не имеющему право на ознакомление с ними. Под *незаконным способом* собирания следует понимать не только преступный, но и иной противоправный способ, посягающий на общественные отношения, складывающиеся по поводу создания, преобразования, распространения, потребления информации, составляющей коммерческую или банковскую тайну, и, в частности, установленный законом порядок получения таких сведений. Признак *незаконности* должен определяться не только объективной, но и субъективной противоправностью: лицо, собирающее искомые сведения определенным способом, не имеет ни действительного, ни предполагаемого права на применение данного способа (а в ряде случаев на доступ к информации вообще) и осознает это. Предложения считать деяние, предусмотренное ч. 1 ст. 183, преступным лишь в случае собирания сведений исключительно *преступным путем*, представляются автору не совсем корректными, так как цель данной статьи УК заключается именно в охране самой информации, а не только в криминализации способа, которым эта информация добывается.

б) *Незаконное разглашение сведений, составляющих коммерческую или банковскую тайну* (ч. 2 ст. 183), - это совершенное в нарушение закона или/и договора без согласия собственника или иного законного владельца такой информации, общественно опасное деяние, в результате которого эта информация стала известна лицу, не имеющему право на ознакомление с ней.

в) *Незаконное использование сведений, составляющих коммерческую или банковскую тайну* (ч. 2 ст. 183), - это непосредственное принятие различных решений или и осуществление действий на основании этой информации, со-

*вершенное в нарушение закона и/или договора без согласия собственника или иного законного владельца такой информации.* Незаконное использование может осуществляться в различных формах: совершение действий, направленных на повышение конкурентоспособности продукции, на противодействие сбыту товаров конкурента, на срыв переговоров, применение информации в иных технических, организационных, производственных целях и т.п. Обязанность воздержаться от незаконных разглашения или использования может вытекать: а) *напрямую из закона* (Законы «О банках и банковской деятельности», «Об основах налоговой системы», Таможенный Кодекс, «О товарных биржах и биржевой торговле» и т.д.); б) *из трудового договора (контракта), гражданско-правового договора и иных соглашений (договоров)* о недопустимости незаконных разглашения или использования сведений, составляющих коммерческую или банковскую тайну.

Незаконность разглашения и использования законодатель связывает и с отсутствием согласия владельца информации, составляющей коммерческую или банковскую тайну. Однако понятием «владелец» охватывается как собственник информации, реализующий в полном объеме полномочия владения, пользования, распоряжения информацией в пределах, установленных законом, так и иной законный владелец, реализующий данную триаду полномочий в пределах, установленных законом и собственником. Кроме того, возможны ситуации, когда разглашение или использование, пусть и с согласия собственника, может повредить правам и законным интересам других лиц (тех же законных владельцев такой информации), которые не давали свое согласие на разглашение или использование информации и перед которыми собственник имеет соответствующие обязательства. В связи с этим автор считает, что в диспозиции ч. 2 ст. 183 слова «без согласия их (сведений, составляющих коммерческую или банковскую тайну - Л.К.) владельца» следует заменить на формулировку «без согласия их собственника или иного законного владельца» («без согласия собственника или иного законного владельца такой информации»).

Незаконные разглашение и использование являются преступлениями с материальным составом: обязательным признаком их объективной стороны явля-

ется наступление общественно опасных последствий в виде крупного ущерба. Однако понятие такого ущерба законодателем не определено, поэтому данный признак является оценочным и будет определяться в зависимости от конкретных обстоятельств дела с учетом фактических размеров ущерба, финансового состояния или имущественного положения потерпевшего и иных обстоятельств содеянного. Преступные последствия данного преступления могут выражаться в виде прямого реального ущерба, упущенной выгоды, вызванной потерей клиентуры, спада производства, в причинении вреда здоровью различной тяжести и т.п., иными словами говоря, ущерб от преступления может рассматриваться как подлежащий денежной оценке и как такой оценке не подлежащий.

В рамках такой классификации следует выделить прежде всего *материальный имущественный ущерб (реальный ущерб)*, включающий: а) расходы, которые лицо, чье право нарушено, произвело или должно произвести для восстановления нарушенного права; б) утрату или повреждение имущества; а также *упущенную выгоду* - неполученные доходы). Если исходить из традиционного понимания институтов коммерческой и банковской тайны, согласно которым эта информация имеет лишь экономический характер, то следовало при определении преступных последствий исходить только из стоимостного критерия материального имущественного ущерба. Однако, как уже упоминалось, последствия незаконных разглашения или использования могут и не подлежать экономической (стоимостной) оценке, а следовательно определять преступный результат как «ущерб», придавая ему сугубо экономический характер, не совсем корректно. По мнению диссертанта, целесообразно определить преступный результат не как «крупный ущерб», а как «тяжкие последствия». Причем понятием «тяжкие последствия» охватывались бы и материальный имущественный ущерб и иные виды вреда. Вместе с тем, чтобы максимально снизить возможность субъективного подхода при оценке преступных последствий, автор предлагает внести следующее примечание к норме, устанавливающей ответственность за незаконные разглашение или использование сведений, составляющих коммерческую или банковскую тайну: *«Последствия в виде материального имущественного ущерба признаются тяжкими, если он в пятьсот раз превы-*

шает минимальный размер оплаты труда». Принимая во внимание необходимость учитывать и иные обстоятельства дела при определении тяжести последствий, необходимо включить в качестве примечания также следующее положение: «При признании последствий тяжкими должны учитываться иные обстоятельства совершения преступления». На возможность такого учета уже указывали некоторые исследователи<sup>1</sup>. В качестве иных видов вреда (ущерба), не подлежащего денежной оценке, можно рассматривать также и совершение преступлений средней тяжести, тяжких, особо тяжких преступлений и т.д.

Во втором параграфе «Субъективные признаки незаконных получения и разглашения сведений, составляющих коммерческую или банковскую тайну» автор анализирует субъект и субъективную сторону каждого из входящих в состав ст. 183 УК преступлений.

Субъектом незаконного получения сведений, составляющих коммерческую или банковскую тайну, может быть любое физическое вменяемое лицо, достигшее шестнадцатилетнего возраста, которому неизвестны сведения, составляющие коммерческую или банковскую тайну. Как правило, такими субъектами являются лица, которые не имеют право на доступ к такой информации и право на ознакомление с такой информацией вообще; не являются собственниками или иными законными владельцами такой информации (третьи лица). Однако субъектом данного деяния может быть и лицо, которое при определенных обстоятельствах (например, осуществление должностных полномочий) имеет право на доступ к такой информации, но в момент совершения преступления такие основания отсутствовали. В этих случаях возможна квалификация действий виновного по совокупности преступлений, предусмотренных ч. 1 ст. 183 УК и статьями об ответственности за должностные (превышение должностных и полномочий, злоупотребление должностными полномочиями) и иные преступления.

Определенные трудности возникают с определением субъекта незаконных разглашения или использования. Большинство исследователей в качестве субъекта

---

<sup>1</sup> См.: Жигалов А.Ф. Коммерческая или банковская тайна в российском уголовном законодательстве: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. - Н.Новгород, 2000. - С. 22.

екта данных преступлений выделяют лишь тех лиц, которым такие сведения стали известны на законном основании в связи с выполнением служебных, трудовых, профессиональных, гражданско-правовых обязанностей и которые обязаны не допускать незаконных разглашения или использования сведений, составляющих коммерческую или банковскую тайну, что установлено законом или договором. Однако существует точка зрения, согласно которой субъектом данных преступлений может быть любое лицо. И та и другая позиция имеют свои достоинства и недостатки: если придерживаться первой точки зрения, то уголовной ответственности не подлежат недобросовестные конкуренты, которые разглашают и используют сведения, составляющие коммерческую или банковскую тайну в качестве одной из форм недобросовестной конкуренции, и которые не связаны с собственником или иным законным владельцем такой информации ни служебными, ни трудовыми, ни гражданско-правовыми обязанностями. Но, с другой стороны, даже гражданско-правовая ответственность за разглашение коммерческой тайны в виде возмещения убытков наступает лишь в том случае, если такие действия совершены вопреки трудовому договору (контракту) или гражданско-правовому договору, и установление уголовной ответственности для любых лиц за преступления, предусмотренные ч. 2 ст. 183, может стать проявлением излишней криминализации тех деяний, которые даже не влекут столь строгую меру гражданско-правовой ответственности.

Сравнительно-правовое и историко-правовое исследование данного вопроса также не дает однозначного ответа на него: российское дореволюционное уголовное законодательство устанавливало ответственность за разглашение фабричной, торговой тайны, тайны кредитных установлений и т.п. лишь для тех лиц, кому такие сведения стали известны в связи с исполнением служебных и профессиональных обязанностей; законодательство некоторых стран СНГ (Беларуси и Таджикистана) занимает аналогичную позицию, прямо указывая на признаки специального субъекта; законодательство же некоторых стран дальнего зарубежья, например Германии и Испании, предусматривает ответственность любых лиц за разглашение коммерческой тайны, а не только тех, кому инфор-

мация стала известна в связи с исполнением профессиональных или служебных обязанностей.

По мнению автора, в качестве субъектов незаконных разглашения и использования следует рассматривать лишь тех лиц, которым сведения, составляющие коммерческую или банковскую тайну, стали известны в связи с выполнением трудовых, служебных, профессиональных, гражданско-правовых и иных обязанностей и которые они обязаны не разглашать и не использовать вопреки закону и/или договору. Опираясь на данную точку зрения, предлагаются новые формулировки норм об ответственности за незаконные разглашение и использование сведений, составляющих коммерческую или банковскую тайну. Вышеуказанная характеристика субъекта не допустит излишней криминализации тех деяний, за которые предусмотрена ответственность в нормах других отраслей права.

*Субъективная сторона* рассматриваемых преступлений характеризуется только умышленной виной: прямым умыслом по отношению к собиранию сведений, составляющих коммерческую или банковскую тайну, и прямым или косвенным умыслом по отношению к незаконным разглашению или использованию таких сведений. Указанные в диспозициях ч. 1 и 2 ст. 183 УК РФ цели незаконного собирания сведений, составляющих коммерческую или банковскую тайну, а также мотивы незаконных разглашения или использования таких сведений являются обязательными признаками субъективной стороны рассматриваемых преступлений. Однако учитывая, что субъектом незаконного получения выступает лицо, которое не имеет права доступа к такой информации, а субъектом ч. 2 ст. 183 - лица, которым такая информация стала известна в связи с исполнением своих профессиональных, трудовых, служебных, гражданско-правовых и иных обязанностей, автор предлагает исключить из диспозиции ч. 1 ст. 183 такой признак субъективной стороны получения, как специальную цель: цель разглашения либо незаконного использования сведений, составляющих коммерческую или банковскую тайну. Вместо данных целей автор предлагает включить такой признак, как корыстную или иную личную заинтересованность при собирании данных сведений.

Учитывая все вышесказанное в третьем параграфе «Проблемы совершенствования уголовно-правовой нормы, предусматривающей ответственность за незаконные получение и разглашение сведений, составляющих коммерческую или банковскую тайну», автор предлагает изменить формулировки действующей нормы ст. 183 и, принимая во внимание самостоятельность всех трех деяний (получения, разглашения, использования), предусмотреть ответственность за каждое из них в рамках отдельных норм в следующей редакции:

*Статья 183 «Незаконное получение сведений, составляющих коммерческую или банковскую тайну»*

*1. Собираание сведений, составляющих коммерческую или банковскую тайну, путем похищения документов, подкупа или угроз, а равно иным незаконным способом, совершенное из корыстной или иной личной заинтересованности, в результате которого такие сведения стали известны виновному, - наказывается ...*

*2. То же деяние, совершенное:*

- а) лицом с использованием своего служебного положения;*
- б) с использованием специальных технических средств, предназначенных для негласного получения информации;*
- в) группой лиц по предварительному сговору или организованной группой, - наказывается ...*

*Статья 183<sup>1</sup> «Незаконное разглашение сведений, составляющих коммерческую или банковскую тайну»*

*1. Незаконное разглашение сведений, составляющих коммерческую или банковскую тайну, совершенное без согласия собственника или иного законного владельца такой информации, из корыстной или иной личной заинтересованности лицом, которое должно хранить такие сведения в силу служебных, трудовых, профессиональных, гражданско-правовых и иных обязанностей, повлекшее тяжкие последствия, - наказывается ...*

*2. То же деяние, совершенное:*

- а) группой лиц по предварительному сговору или организованной группой;*

*б) должностным лицом, которому сведения, составляющие коммерческую или банковскую тайну, стали известны в связи с осуществлением должностных полномочий (обязанностей), - наказывается ...*

*Статья 183<sup>2</sup> «Незаконное использование сведений, составляющих коммерческую или банковскую тайну»*

*1. Незаконное использование сведений, составляющих коммерческую или банковскую тайну, совершенное без согласия собственника или иного законного владельца такой информации, из корыстной или иной личной заинтересованности лицом, которое должно не допускать использования таких сведений в силу служебных, трудовых, профессиональных, гражданско-правовых и иных обязанностей, повлекшее тяжкие последствия, - наказывается ...*

*Квалифицирующие признаки незаконного использования аналогичны признакам незаконного разглашения.*

*Примечания: 1. Лицом, которое должно хранить сведения, составляющие коммерческую или банковскую тайну, или должно не допускать использование таких сведений в силу служебных, трудовых, профессиональных, гражданско-правовых и иных обязанностей, признается лицо, которому такие сведения стали известны в связи с выполнением вышеуказанных обязанностей и которое должно не разглашать и не использовать их вопреки закону и/или договору.*  
*2. Последствия в виде материального имущественного ущерба признаются тяжкими, если он в пятьсот раз превышает минимальный размер оплаты труда. При признании последствий тяжкими должны учитываться иные обстоятельства совершения преступления.*

Автор также предлагает внести определенные дополнения в иные нормативно-правовые акты, регламентирующие отношения, связанные с коммерческой и банковской тайной.

В заключении работы формулируются основные выводы исследования, наиболее значимые из которых изложены в тексте настоящего автореферата при характеристике соответствующих разделов работы.

Основные положения диссертационного исследования опубликованы в следующих работах автора:

1. Незаконные получение и разглашение сведений, составляющих коммерческую или банковскую тайну: некоторые особенности в современных российских условиях // Статьи и тезисы докладов аспирантов и соискателей ИГП РАН. - М., 2000 (0,4 п.л.).

2. Угроза информации, составляющей коммерческую или банковскую тайну, со стороны организованных преступных группировок // Материалы конференции «Государство и право на рубеже веков». - М., 2001 (0,2 п.л.).

3. Некоторые вопросы совершенствования средств уголовно-правовой охраны информации, составляющей коммерческую или банковскую тайну // Материалы конференции «Уголовно-правовые и криминологические проблемы борьбы с преступлениями в сфере экономики». - М., 2001 (0,1 п.л.).

4. Уголовно-правовая охрана информации, составляющей коммерческую или банковскую тайну, от проявлений организованной преступности и коррупции // Материалы конференции «Предупреждение организованной и коррупционной преступности средствами различных отраслей права». - Екатеринбург, 2001 (в печати) (0,2 п.л.).

5. Защита конфиденциальных информационных ресурсов российских предприятий от посягательств из-за рубежа как необходимое условие экономического благополучия России в XXI веке // Труды Вольного Экономического общества. - М., 2001 (в печати) (0,4 п.л.).

---

Объем 1,75 печ. л.

Зак. 245

Тираж 100 экз.

---

АНО «Издательство МСХА»  
127550, Москва, ул. Тимирязевская, 44





