

УДК 349.2

Щерба Ольга Сергеевна

аспирант.

Национальный центр законодательства и правовых исследований

Республики Беларусь

olga_shcherba@mail.ru

Olga S. Shcherba

graduate student of the National center of the legislation

and legal researches of Republic of Belarus

olga_shcherba@mail.ru

Права и обязанности нанимателя при организации труда работника по созданию условий для соблюдения конфиденциальной информации

The rights and the employer's obligations at labor organization of the worker for creation of conditions for observance of confidential information

***Аннотация.** Статья посвящена рассмотрению прав и обязанностей нанимателя при организации труда работника по созданию условий для соблюдения конфиденциальной информации в Республике Беларусь. В статье проанализированы научные взгляды по определению нанимателя как субъекта трудового права, а также нормативные правовые акты Республики Беларусь, регламентирующие специальные права и обязанности нанимателя при организации труда работника по созданию условий для соблюдения конфиденциальной информации. Автором на основании анализа действующего законодательства Республики Беларусь предложено внести изменения в статьи 12,55 Трудового кодекса Республики Беларусь.*

***Ключевые слова:** права нанимателя, обязанности нанимателя, конфиденциальная информация, коммерческая тайна, врачебная тайна, нотариальная тайна, налоговая тайна.*

***Annotation.** Article is devoted to consideration of the rights and the employer's obligations at labor organization of the worker for creation of conditions for observance of confidential information in Republic of Belarus. In article scientific views by definition of the employer as subject of a labor law, and also the regulations of Republic of Belarus regulating the special rights and the employer's obligations at labor organization of the worker for creation of conditions for observance of confidential information are analysed. The author on the basis of the analysis of the current legislation of Republic of Belarus it is offered to make changes in article 12,55 of the Labour code of Republic of Belarus.*

***Key words:** rights of the employer, employer's duty, confidential information, trade secret, medical secret, notarial secret, tax secret.*

Владение информацией во все времена давало преимущества той стороне, которая располагала более точными и обширными сведениями. Обладатели

такой информации всячески стремились сохранить ее в тайне как можно дольше. Нельзя не согласиться с тем, что тайна присутствовала на всех стадиях развития человеческого общества, и точно определить момент ее зарождения вряд ли представляется возможным [1].

Одним из приоритетных направлений в развитии современных информационных технологий, производств и других сфер деятельности является обеспечение сохранения конфиденциальной информации в тайне.

Наиболее активно исследованием правовой природы конфиденциальной информации занимались российские правоведы: Э.Н. Бондаренко, В.Н. Лопатин, А.А. Фатьянов и другие.

В Республике Беларусь отдельные вопросы правового регулирования и организации защиты конфиденциальной информации были рассмотрены в работах А.И. Лукашова, Г.Н. Мухина и других, однако комплексного исследования прав и обязанностей нанимателя при организации труда работника по созданию условий для соблюдения конфиденциальной информации до настоящего времени не проводилось.

Из содержания абзаца 6 части 1 статьи 1 Трудового кодекса Республики Беларусь следует, что наниматель – это юридическое или физическое лицо, которому законодательством предоставлено право заключения и прекращения трудового договора.

Правовое положение юридического лица закреплено в главе 4 Гражданского кодекса Республики Беларусь.

В научной литературе неоднократно отмечалось, что, несмотря на легальную возможность физического лица выступать в трудовом правоотношении нанимателем, Трудовой кодекс Республики Беларусь не содержит перечня физических лиц, которые могут использовать труд наемных работников [2, с.320].

Анализ трудового законодательства позволяет сделать вывод, что физическое лицо может выступать в качестве нанимателя при применении наемного труда в своем домашнем хозяйстве для оказания физическому лицу технической помощи в литературной, иной творческой деятельности и других видов услуг, предусмотренных законодательством (глава 26 Трудового кодекса Республики Беларусь «Особенности регулирования труда домашних работников»).

Отметим, что индивидуальные предприниматели, нотариусы, адвокаты, вправе предоставлять работу гражданам по трудовым и (или) гражданско-правовым договорам [3].

Для характеристики способности лица быть субъектом трудового права используются различные термины. В настоящее время наиболее употребительным является термин «трудовая правосубъектность», содержание которого определяется тремя структурными элементами: трудовая правоспособность, трудовая дееспособность и трудовая деликтоспособность. Вместе с тем, для обозначения способности лица быть субъектом трудового права применяется термин «трудовая право-дееспособность». При этом зачастую термины трудовая правосубъектность и трудовая право-дееспособность

используются как синонимы. В научной литературе высказываются и иные точки зрения [2, с.306].

Основные статутные права нанимателя как субъекта трудового права закреплены в статье 12 Трудового кодекса Республики Беларусь [4].

Анализ актов действующего законодательства Республики Беларусь позволяет сделать вывод, что специальные права нанимателя при организации труда работников по созданию условий для соблюдения конфиденциальной информации закреплены и в иных нормативных правовых актах.

Исходя из норм Закона Республики Беларусь от 5 января 2013 г. № 16-3 «О коммерческой тайне» следует, что к субъективным правам нанимателя, являющегося владельцем коммерческой тайны относятся следующие права:

- изменять или отменять режим коммерческой тайны;
- изменять состав сведений, составляющих коммерческую тайну;
- использовать сведения, составляющие коммерческую тайну;
- разрешать или запрещать доступ других лиц к коммерческой тайне, изменять порядок и условия доступа к ней, если иное не установлено настоящим Законом и иными законодательными актами;
- распоряжаться сведениями, составляющими коммерческую тайну;
- применять предусмотренные гражданским законодательством способы защиты от действий (бездействия) лиц, нарушающих режим коммерческой тайны или создающих угрозу такого нарушения [5].

Владелец коммерческой тайны может передать все или часть сведений, составляющих коммерческую тайну, другому лицу по договору, обязательным условием которого является обеспечение конфиденциальности передаваемых сведений.

Нанимателю, для того чтобы защитить сведения, составляющие коммерческую тайну, необходимо установить таким сведениям режим коммерческой тайны.

В соответствии с частью 1 статьи 8 Закона Республики Беларусь от 5 января 2013 г. № 16-3 «О коммерческой тайне» режим коммерческой тайны считается установленным после определения состава сведений, подлежащих охране в режиме коммерческой тайны, и принятия лицом, правомерно обладающим такими сведениями, совокупности мер, необходимых для обеспечения их конфиденциальности [5].

Необходимость определения нанимателем состава сведений, составляющих коммерческую тайну, обусловлена непосредственно следующим:

Во-первых, наниматель, являющийся владельцем коммерческой тайны может обладать сведениями любого характера (технического, производственного, организационного, коммерческого, финансового и иного), в том числе секретами производства (ноу-хау), которые дают ему превосходство по сравнению с другими конкурентами на рынке товаров, работ и услуг. Разглашение и (или) незаконное использование сведений, составляющих коммерческую тайну, может повлечь для нанимателя убытки, тем самым будут нарушены или создадут угрозу его правам, как владельца коммерческой тайны.

Поэтому в Законе Республики Беларусь от 5 января 2013 г. № 16-3 «О коммерческой тайне» названы требования, предъявляемые к сведениям, в отношении которых может быть установлен режим коммерческой тайны и перечень сведений, которые не могут составлять коммерческую тайну.

Во-вторых, без определения состава сведений, составляющих коммерческую тайну невозможно реализовать право нанимателя разрешить или запретить доступ того или иного работника к коммерческой тайне.

В-третьих, отказ работника от подписания по требованию нанимателя обязательства о неразглашении коммерческой тайны или разглашение коммерческой тайны работником, имеющим доступ к ней, являются основанием для прекращения трудовых отношений.

В-четвертых, сведения, составляющие коммерческую тайну охраняются законом и за их разглашение предусмотрена административная или уголовная ответственность.

Все вышеперечисленное обуславливает первоочередную необходимость определения нанимателем, являющегося владельцем коммерческой тайны состава сведений, составляющих коммерческую тайну. Перечень сведений, составляющих коммерческую тайну, утверждается приказом руководителя организации.

Локальный нормативный правовой акт приобретает для работника обязательную силу лишь только после ознакомления с ним работника под роспись. При этом работник, ознакомившись с перечнем сведений, составляющих коммерческую тайну, будет четко знать, что именно он обязан не разглашать.

Помимо определения сведений, составляющих коммерческую тайну нанимателю необходимо принять совокупность мер, необходимых для обеспечения их конфиденциальности. Меры, которые включаются в режим коммерческой тайны закреплены в статье 8 Закона Республики Беларусь от 5 января 2013 г. № 16-3 «О коммерческой тайне» [5].

Владелец коммерческой тайны обязан поддерживать установленный им режим коммерческой тайны, принимать меры, необходимые и достаточные для обеспечения конфиденциальности сведений, составляющих коммерческую тайну. Для выполнения этих обязанностей владелец коммерческой тайны вправе:

- требовать от лиц, в том числе от государственных органов, получивших доступ к коммерческой тайне, исполнения предусмотренных настоящим Законом и (или) договором обязательств по соблюдению конфиденциальности сведений, составляющих коммерческую тайну;

- требовать от лиц, получивших возможность ознакомления со сведениями, составляющими коммерческую тайну, в результате случайности либо действий других лиц, которые не имели права предоставлять доступ к коммерческой тайне, соблюдения конфиденциальности этих сведений;

- совершать иные действия для обеспечения конфиденциальности сведений, составляющих коммерческую тайну [5].

Пожалуй, одним из основополагающих прав нанимателя, являющегося

владельцем коммерческой тайны и (или) получившего доступ к коммерческой тайне третьих лиц является право нанимателя разрешать или запрещать доступ работников к коммерческой тайне, а также право применять предусмотренные гражданским законодательством способы защиты от действий (бездействия) лиц, нарушающих режим коммерческой тайны или создающих угрозу такого нарушения.

Наниматель, являющийся владельцем коммерческой тайны и (или) получившего доступ к коммерческой тайне третьих имеет не только права, но и обязанности по организации труда работника по созданию условий для соблюдения конфиденциальной информации, которые обязательны им для исполнения и регламентированы законодательными актами Республики Беларусь.

Основные статутные обязанности нанимателя как субъекта трудового права закреплены в статьях 54, 55 Трудового кодекса Республики Беларусь.

В статье 54 Трудового кодекса Республики Беларусь закреплены общие обязанности нанимателя при приеме на работу.

В статье 55 Трудового кодекса Республики Беларусь закреплены общие обязанности нанимателя при организации труда работника, в том числе обязанность нанимателя создавать работнику необходимые условия для соблюдения установленного режима коммерческой тайны.

Обязанности нанимателя, являющегося владельцем коммерческой тайны и (или) получившего доступ к коммерческой тайне третьих лиц, в отношении со своими работниками закреплены в Законе Республики Беларусь от 5 января 2013 г. № 16-3 «О коммерческой тайне» (статья 15) [5], в примерной форме контракта нанимателя с работником (пункт 7.14-1), утвержденной постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 2 августа 1999 г. № 1180 (ред. от 05.03.2016 г.) [6], а также в примерной форме трудового договора (пункт 10.17-1), утвержденной постановлением Министерства труда Республики Беларусь от 27 декабря 1999 г. № 155 (ред. от 15.05.2013 г.) [7].

Из анализа статьи 15 Закона Республики Беларусь от 5 января 2013 г. № 16-3 «О коммерческой тайне» следует, что наниматель, являющийся владельцем коммерческой тайны и (или) получивший доступ к коммерческой тайне третьих лиц, обязан:

- ознакомить работников, которым доступ к коммерческой тайне необходим для выполнения трудовых (служебных) обязанностей, с категориями сведений, составляющих коммерческую тайну нанимателя, и (или) сведений, составляющих коммерческую тайну третьих лиц, к которым наниматель получил доступ (без раскрытия содержания этих сведений);

- ознакомить работников, получающих доступ к коммерческой тайне, с установленным им режимом коммерческой тайны и мерами ответственности за его нарушение, а также за разглашение сведений, составляющих коммерческую тайну нанимателя, и (или) сведений, составляющих коммерческую тайну третьих лиц, к которым наниматель получил доступ;

- создать работникам необходимые условия для соблюдения установленного им режима коммерческой тайны;

- осуществлять иные действия, предусмотренные Законом и иными законодательными актами [5].

В соответствии с частью 13 статьи 46 Закона Республики Беларусь от 18 июня 1993 г. № 2435-ХІІ (ред. от 16.06.2014 г.) «О здравоохранении» организации здравоохранения обеспечивают хранение медицинских документов в соответствии с требованиями сохранения врачебной тайны [8].

Из анализа части 1 статьи 13 Закона Республики Беларусь от 18 июля 2004 г. № 305-З (ред. от 05.01.2016 г.) «О нотариате и нотариальной деятельности» следует, что в нотариальных конторах, нотариальных бюро должны быть созданы все необходимые условия для надлежащего нотариального обслуживания граждан и юридических лиц, соблюдения нотариальной тайны, а также обеспечения сохранности документов, образовавшихся в результате деятельности нотариусов, до передачи таких документов на хранение в нотариальный архив [9].

Согласно подпункту 1.11. статьи 82 Налогового кодекса Республики Беларусь (Общая часть) налоговые органы и их должностные лица обязаны соблюдать налоговую тайну и правила хранения сведений о плательщиках (иных обязанных лицах) [10].

Порядок хранения сведений, составляющих налоговую тайну, доступа к ним и их разглашения регламентируется Положением о порядке хранения сведений, составляющих налоговую тайну, доступа к ним и их разглашения, утвержденным постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 16 сентября 2004 г. № 1149 (ред. от 14.02.2013 г.) [11].

Обзор нормативных правовых актов Республики Беларусь, затрагивающих вопросы конфиденциальной информации свидетельствует о том, что, в связи с многообразием существующих тайн, права и обязанности нанимателя при организации труда работника по созданию условий по обеспечению конфиденциальности сведений, составляющих коммерческую или иную охраняемую законом тайну, закреплены в различных нормативных правовых актах.

В целях защиты прав и законных интересов нанимателя при осуществлении предусмотренных законодательными актами действий по обеспечению конфиденциальности сведений, составляющих коммерческую или иную охраняемую законом тайну предлагаем дополнить статью 12 «Основные права нанимателей» Трудового кодекса Республики Беларусь пунктом 8, изложив его в следующей редакции: «8) определять состав сведений, составляющих охраняемую законом тайну; разрешать или запрещать работнику доступ к сведениям, составляющим охраняемую законом тайну; требовать от работника, получившего доступ к сведениям, составляющим охраняемую законом тайну исполнения обязательств по соблюдению конфиденциальности сведений, а также осуществлять иные предусмотренные законодательными актами действия для обеспечения конфиденциальности сведений, составляющих охраняемую законом тайну».

В целях защиты прав и законных интересов работника на создание ему необходимых условий по обеспечению конфиденциальности сведений,

составляющих коммерческую или иную охраняемую законом тайну предлагаем внести изменение в пункт 16-1 части 1 статьи 55 «Обязанности нанимателей при организации труда работников» Трудового кодекса Республики Беларусь, изложив его в следующей редакции: «16-1) ознакомить работника с составом сведений, составляющих охраняемую законом тайну и мерами ответственности за их нарушение и (или) разглашение; создавать работнику необходимые условия для соблюдения установленного режима коммерческой тайны или иной охраняемой законом тайны;».

Литература:

1. Зиганишина, Е.А. Охрана коммерческой тайны: становление института / Е.А. Зиганишина // Консультант Плюс: Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. Минск., 2010.

2. Курс трудового права. Общая часть: учебное пособие / А.А. Войтик (и др.); под общ. ред. О.С. Курылевой и К.Л. Томашевского. Минск: Тесей, 2010. – 602 с.

3. О Фонде социальной защиты населения Министерства труда и социальной защиты [Электронный ресурс]: Указ Президента Республики Беларусь, 16 янв.2009г., № 40 // ЭТАЛОН. Законодательство Республики Беларусь / Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. Минск., 2015.

4. Трудовой кодекс Республики Беларусь [Электронный ресурс] : 26 июля 1999 г., № 296-3 : принят Палатой представителей 8 июня 1999 г. : одобр. Советом Респ. 30 июня 1999 г. : в ред. Закона Респ. Беларусь от 4 июня 2015 г. // ЭТАЛОН. Законодательство Республики Беларусь / Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. Минск., 2015.

5. О коммерческой тайне [Электронный ресурс]: Закон Респ. Беларусь, 05 января 2013 г., № 16-3 // ЭТАЛОН. Законодательство Республики Беларусь / Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. Минск., 2013.

6. Об утверждении Примерной формы контракта нанимателя с работником [Электронный ресурс]: Постановление Совета Министров Респ. Беларусь, 02 авг. 1999 г., № 1180 // ЭТАЛОН. Законодательство Республики Беларусь / Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. Минск., 2016.

7. Об утверждении Примерной формы трудового договора [Электронный ресурс]: Постановление Министерства труда Респ. Беларусь, 27 дек. 1999 г., № 155 // ЭТАЛОН. Законодательство Республики Беларусь / Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. Минск., 2013.

8. О здравоохранении [Электронный ресурс]: Закон Респ. Беларусь, 18 июня 1993 г., № 2435-XII // ЭТАЛОН. Законодательство Республики Беларусь / Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. Минск., 2014.

9. О нотариате и нотариальной деятельности [Электронный ресурс]: Закон Респ. Беларусь, 18 июля 2004 г., № 305-3 // ЭТАЛОН. Законодательство Республики Беларусь / Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. Минск., 2016.

10. Налоговый кодекс Республики Беларусь (Общая часть) [Электронный ресурс] : принят Палатой представителей 15 ноября 2002 г. : одобр. Совет

Респ. 2 декабря 2002 г.: с изм. от 13 июня 2016 г. № 372-3 // ЭТАЛОН. Законодательство Республики Беларусь / Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. Минск., 2016.

11. Об утверждении Положения о порядке хранения сведений, составляющих налоговую тайну, доступа к ним и их разглашения [Электронный ресурс]: Постановление Совета Министров Респ. Беларусь, 16 сент. 2004 г., № 1149 // ЭТАЛОН. Законодательство Республики Беларусь / Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. Минск., 2016.

Literature:

1. Ziganshina, E.A. Protection of a trade secret: formation of institute / E.A. Ziganshina//Consultant Plus: Belarus. Technology 3000 [An electronic resource] / LLC Yurspekt, National. center legal inform. Republic Belarus. Minsk., 2010.

2. Course of a labor law. General part: education guidance / A.A. Voytik (etc.); under a general edition of O. S. Kuryleva and K. L. Tomashevsky. Minsk: Theseus, 2010. 602 pages.

3. About Social Security Fund of the population of the Ministry of Labour and Social Protection [An electronic resource]: Presidential decree of Republic of Belarus, 16 yanv.2009g., No. 40//STANDARD. Legislation of Republic of Belarus / National. center legal inform. Republic Belarus. Minsk., 2015.

4. Labor code of Republic of Belarus [An electronic resource]: On July 26, 1999, No. 296-Z: it is accepted by the House of Representatives on June 8, 1999: одобр. Council of Republic on June 30, 1999: in an edition. The law of Republic Belarus of June 4, 2015//the STANDARD. Legislation of Republic of Belarus / National. center legal inform. Republic Belarus. Minsk., 2015.

5. About a trade secret [An electronic resource]: Law of Republic Belarus, on January 05, 2013, No. 16-Z//STANDARD. Legislation of Republic of Belarus / National. center legal inform. Republic Belarus. Minsk., 2013.

6. About the statement of the Approximate form of the contract of the employer with the worker [An electronic resource]: Resolution of Council of ministers of Republic Belarus, 02 Aug. 1999, No. 1180//STANDARD. Legislation of Republic of Belarus / National. center legal inform. Republic Belarus. Minsk., 2016.

7. About the statement of the Approximate form of the employment contract [An electronic resource]: Resolution of the Ministry of Labour of Republic Belarus, 27 Dec. 1999, No. 155//STANDARD. Legislation of Republic of Belarus / National. center legal inform. Republic Belarus. Minsk., 2013.

8. About health care [An electronic resource]: Law of Republic Belarus, on June 18, 1993, No. 2435-XII//STANDARD. Legislation of Republic of Belarus / National. center legal inform. Republic Belarus. Minsk., 2014.

9. About a notariate and notarial activity [An electronic resource]: Law of Republic Belarus, on July 18, 2004, No. 305-Z//STANDARD. Legislation of Republic of Belarus / National. center legal inform. Republic Belarus. Mins., 2016.

10. Tax code of Republic of Belarus (General part) [An electronic resource]: it is accepted by the House of Representatives on November 15, 2002: одобр. Council of Republic on December 2, 2002: with amendment of June 13, 2016 No. 372-Z//the STANDARD. Legislation of Republic of Belarus / National. center legal inform.

Republic Belarus. Minsk., 2016.

11. About the adoption of the Provision on an order of storage of the data which are a tax secret, access to them and their disclosure [An electronic resource]: Resolution of Council of ministers of Republic Belarus, 16 Saint. 2004, No. 1149//STANDARD. Legislation of Republic of Belarus / National. center legal inform. Republic Belarus. Minsk., 2016.