

На правах рукописи

СЕРБИН ИГОРЬ СЕРГЕЕВИЧ

**КРИМИНАЛИСТИЧЕСКОЕ ОБЕСПЕЧЕНИЕ
ЗАЩИТЫ КОММЕРЧЕСКОЙ ТАЙНЫ**

Специальность 12.00.09 – уголовный процесс, криминалистика
и судебная экспертиза; оперативно-розыскная деятельность

АВТОРЕФЕРАТ

на соискание ученой степени
кандидата юридических наук

КРАСНОДАР – 2009

Диссертация выполнена на кафедре криминалистики ФГОУ ВПО «Кубанский государственный аграрный университет»

Научный руководитель: доктор юридических наук,
профессор
Топорков Анатолий Алексеевич

Официальные оппоненты: доктор юридических наук,
профессор
Маликов Сергей Владимирович
кандидат юридических наук, доцент
Гусев Алексей Васильевич

Ведущая организация: **Московский пограничный институт
ФСБ России**

Защита состоится « 18 » декабря 2009 г. в 10⁰⁰ час на заседании диссертационного совета ДМ 220.038.11 ФГОУ ВПО «Кубанский государственный аграрный университет» по адресу: 350044, г. Краснодар, ул. Калинина, 13, юридический факультет КГАУ, ауд. 215 главного корпуса.

С диссертацией можно ознакомиться в библиотеке ФГОУ ВПО «Кубанский государственный аграрный университет» и на сайте <http://www.kubagro.ru>

Автореферат разослан «12» ноября 2009 г.

Ученый секретарь
диссертационного совета

А.В. Шульга

I. ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА

Актуальность темы диссертационного исследования. Для современной практики борьбы с преступными посягательствами на сведения, составляющие коммерческую тайну, задача криминалистического обеспечения расследования этого вида преступлений относится к числу крайне важных. Ведущее место в этом процессе должно быть отведено криминалистическому описанию особенностей преступных посягательств, а также разработке оптимальных приемов их расследования.

По данным МВД РФ, в 2007 г. в России зарегистрировано 244 преступления, предусмотренных ст. 183 УК РФ (Незаконное получение и разглашение сведений, составляющих коммерческую, налоговую или банковскую тайну).

В то же время даже беглый анализ правоохранительной практики показывает, что в действительности число преступных посягательств указанного вида на конфиденциальную коммерческую информацию, совершаемых в России, намного превышает приведенные показатели. Отсутствие сведений об этом в статистических данных объясняется тем, что реальные факты противоправных деяний указанного вида в большинстве случаев не получают правовой оценки по вине собственников информации, не фиксируются в качестве преступлений и не расследуются вовсе, либо расследуются некачественно.

О реальном масштабе неучтенных посягательств на информацию, потенциально составляющую коммерческую тайну, можно судить по косвенным признакам, а именно: по количеству преступлений других видов, для совершения которых использовались незаконно полученные сведения названного характера.

Достаточно указать хотя бы на статистику хищений денежных средств путем незаконного перевода денег со счета на счет через компьютерную сеть, с использованием поддельных пластиковых карт, аккредитивов и банковских

чеков. Практика свидетельствует, что подготовка к таким преступлениям включает в себя добывание информации (о защитных кодах и номерах карт, корреспондентских счетах, с которых производятся выплаты по чеку и т.д.), которая составляет коммерческую (и банковскую) тайну.

Часть посягательств на коммерческую тайну скрыта в статистике преступлений в сфере компьютерной информации. Речь идет о случаях, когда сведения, составляющие коммерческую тайну, имеют форму компьютерной информации.

По данным МВД РФ, общее количество зарегистрированных в 2007 году преступлений в сфере компьютерной информации составило – 3520. Из них к деяниям, предусмотренным ст. 272 УК РФ (Неправомерный доступ к компьютерной информации), относились 2337 случаев.

Основные проблемы криминалистического плана, возникающие в настоящее время при расследовании данного вида преступных посягательств, связаны с отсутствием методических рекомендаций по организации мер криминалистического предупреждения и расследованию этого вида преступлений.

Тема криминалистического обеспечения защиты коммерческой тайны в нынешней России относится к числу слабо разработанных. Это объясняется, во-первых, сравнительно недавним включением названной информации в число объектов уголовно-правовой защиты. Уголовная ответственность за незаконное получение сведений, составляющих коммерческую тайну, установлена УК РФ 1996 года. Во-вторых, интерес правоохранительных органов к предупреждению и расследованию преступлений, посягающих на коммерческую тайну, существенно снижен в связи с тем, что право на отнесение информации к сведениям, составляющим коммерческую тайну, предоставлено обладателю такой информации (ч. 1 ст. 4 Федерального закона «О коммерческой тайне»), т. е. коммерческой организации либо индивидуальному предпринимателю. Это обстоятельство порождает представление о том, что выявление преступлений указанного вида также, в

первую очередь, дело самого обладателя коммерческой тайны. Ныне имеющиеся теоретические работы в сфере защиты сведений, составляющих коммерческую тайну, в основном посвящены рассмотрению правовых и организационных сторон проблемы. Исследования криминалистических аспектов выявления, предупреждения и расследования преступлений указанной категории, в настоящее время практически отсутствуют.

Имеющиеся рекомендации по расследованию незаконного получения сведений, составляющих коммерческую тайну, не учитывают последних изменений законодательства и современный характер преступлений данного вида.

Указанные обстоятельства определяют актуальность избранной темы диссертационного исследования.

Цели и задачи диссертационного исследования. Научная цель - теоретическое исследование, криминалистический анализ особенностей современных преступных посягательств на сведения, составляющие коммерческую тайну. Прикладная цель диссертационного исследования – разработка и обоснование предложений и рекомендаций правового, организационного, тактического и методического характера, направленных на повышение эффективности расследования преступных посягательств на сведения, составляющие коммерческую тайну.

В соответствии с целью определены следующие *задачи* исследования:

- анализ действующего законодательства в сфере защиты коммерческой тайны;
- исследование обязанностей обладателя коммерческой тайны в организации защиты конфиденциальной информации и особенностей его взаимодействия с органами дознания и следствия;
- анализ существующей правоприменительной практики и современных криминалистических, организационных и тактических методов выявления, пресечения и расследования незаконного получения сведений, составляющих коммерческую тайну;

- определение круга элементов криминалистической характеристики незаконного получения сведений, составляющих коммерческую тайну;
- формирование перечня и анализ типичных следственных ситуаций, складывающихся на первоначально этапе расследования незаконного получения сведений, составляющих коммерческую тайну;
- разработка типовых программ расследования, вытекающих из следственных ситуаций первоначального этапа расследования.

Объект и предмет диссертационного исследования. *Объектом* диссертационного исследования являются общественные отношения, связанные с обеспечением защиты коммерческой тайны от преступных посягательств, деятельность обладателя коммерческой тайны, направленная на защиту конфиденциальной информации, деятельность субъектов, причастных к совершению преступлений данного вида, а также деятельность правоохранительных органов по раскрытию, расследованию и предупреждению преступлений данного вида.

Предмет исследования составляют правовые положения, а также содержание и закономерности оптимизации и повышения эффективности органов дознания и следствия при расследовании незаконного получения сведений, составляющих коммерческую тайну.

Методологическую основу настоящей работы составили диалектический метод познания объективной действительности, а также ряд общенаучных методов исследования: формально-логический, сравнительно-правовой, наблюдение, анкетирование, моделирование, статистический анализ и др.

Теоретической базой исследования стали работы ведущих ученых-криминалистов: Т.В. Аверьяновой, Р.С. Белкина, А.Н. Васильева, Л.Г. Видонова, С.И. Винокурова, И.А. Возгина, Т.С. Волчецкой, А.Ф. Волынского, В.К. Гавло, И.Ф. Герасимова, В.Д. Зеленского, Е.П.Ищенко, В.П. Лаврова, В.Я. Колдина, А.Н. Колесниченко, В.Е. Коноваловой, Ю.Г. Корухова, И.М. Лузгина, М.Ш. Махтаева, Г.М.

Меретукова, С.П. Митричева, В.А. Образцова, И.Ф. Пантелеева, Н.С. Полевого, Е.Р. Россинской, Н.А. Селиванова, В.В. Степанова, Л.А. Сергеева, П.Т. Скорченко, В.Г. Танасевича, А.А. Топоркова, В.И. Шиканова, Н.П. Яблокова, И.Н. Якимова и других ученых.

Нормативную основу настоящего исследования составляют: положения Конституции Российской Федерации, Уголовный кодекс Российской Федерации, Гражданский кодекс Российской Федерации, Трудовой кодекс Российской Федерации, другие федеральные законы, указы Президента РФ и Государственные стандарты Российской Федерации.

Эмпирическая база исследования. Эмпирическую базу исследования составляют: официальные статистические данные, материалы практики следственных и судебных органов г. Москвы и Московской области в объеме 100 уголовных дел, результаты экспертного опроса 100 практических работников (следователей МВД и прокуратуры, сотрудников негосударственных служб безопасности) указанного региона. Наряду с этим соискатель использовал результаты аналогичных эмпирических исследований, полученные ранее другими авторами.

При подготовке диссертации были использованы материалы официальных Интернет-сайтов Генеральной прокуратуры РФ, МВД России и ФСБ России по теме исследования.

Научная новизна диссертационного исследования определяется тем, что оно представляет собой одно из первых комплексных исследований проблемы выявления, предупреждения и расследования преступных посягательств на сведения, составляющие коммерческую тайну, выполненное системно с уголовно-процессуальной и криминалистической позиций.

В диссертации впервые рассмотрены процессуальные и организационные особенности взаимодействия субъектов государственной и негосударственной защиты коммерческой тайны на этапах предупреждения нарушений режима коммерческой тайны и возбуждения уголовного дела.

Изучены особенности использования обладателем коммерческой тайны средств и методов криминалистики в целях предупреждения противоправных посягательств на конфиденциальные сведения.

Процесс обеспечения коммерческой тайны представлен в качестве единой системы обязательных действий режимного характера со стороны обладателя охраняемых законом сведений и процедуры уголовно-процессуального расследования фактов незаконного получения и разглашения сведений, составляющих коммерческую тайну.

Основные положения, выносимые на защиту.

1. Содержание, способы и условия криминалистического обеспечения защиты коммерческой тайны определяются наличием трех признаков предмета посягательства: материального, информативного и достоверительного. Материальность коммерческой тайны выражается в фиксации (документировании) составляющих ее сведений на материальном носителе. В соответствии с признаком информативности предмет преступного посягательства обязательно является носителем информации, содержащей коммерческую тайну. Достоверительный признак (гриф «Коммерческая тайна» с указанием ее обладателя) является свидетельством включения конкретного документа (предмета) в систему охранительных отношений. Отсутствие хотя бы одного из названных признаков означает отсутствие в событии признаков преступления, предусмотренного ст. 183 УК РФ.

2. Обладатель коммерческой тайны является обязательным субъектом ее защиты. В числе законодательно установленных обязанностей обеспечения защиты охраняемых сведений их обладатель реализует меры предупреждения нарушений режима коммерческой тайны, а также проводит внутреннее расследование по фактам нарушения режима коммерческой тайны. В процессе выполнения обеих указанных выше задач служба безопасности организации – обладателя коммерческой тайны, использует средства и методы криминалистики

3. Выбор способа незаконного получения сведений, составляющих коммерческую тайну, обусловлен свойствами предмета посягательства, обстоятельствами совершения преступления и особенностями личности преступника, закономерно связанных между собой.

4. Способы незаконного получения сведений, составляющих коммерческую тайну, классифицируются тремя основными группами. Критериями дифференциации этих способов являются: получение информации вместе с ее материальным носителем, получение сведений без завладения документом (предметом), а также получение сведений путем технического наблюдения в результате перехвата информации или несанкционированного доступа к сведениям, содержащимся в средствах вычислительной техники и электронных банках данных.

5. Субъекты незаконного получения сведений, составляющих коммерческую тайну, представляют собой две основные группы и девять подгрупп. В качестве критериев разграничения субъектов посягательства использованы их роль в организации и совершении преступления, причастность к формальным и неформальным организациям и сообществам, наличие трудовых или иных договорных отношений с обладателем коммерческой тайны, нахождение на службе в правоохранительных органах, контролирурующих и иных государственных организациях, обусловившее получение доступа к коммерческой тайне в связи с исполнением служебных обязанностей.

6. Заявлению обладателя коммерческой тайны в правоохранительные органы о преступном посягательстве на охраняемую законом информацию в большинстве случаев предшествует проведение внутреннего расследования, материалы которого используются при решении вопроса о возбуждении уголовного дела и могут оказать существенную помощь следователю в выдвижении версий, организации и планировании расследования.

7. Типичные следственные ситуации, складывающиеся на первоначальном этапе расследования незаконного получения сведений, составляющих коммерческую тайну, определяются следующими факторами:

а) отсутствие документа по месту хранения, обнаруженное лицом, ответственным за документ или в результате очередной проверки службой безопасности (защиты информации);

б) обнаружение документа или его копии в распоряжении посторонних лиц и организаций;

в) поступление документа в организацию от посторонних лиц после его утраты при невыясненных обстоятельствах;

г) появление конфиденциальных сведений, циркулировавших в защищаемом помещении, в распоряжении посторонних лиц и организаций;

д) обнаружение технических устройств перехвата информации или признаков их функционирования в защищаемом помещении или на прилегающей территории.

8. На основе результатов диссертационного исследования автором разработан с учетом выявленных особенностей совершения и расследования незаконного получения сведений, составляющих коммерческую тайну, комплекс организационно-тактических рекомендаций, призванных способствовать оптимизации деятельности следователя в соответствующих типичных следственных ситуациях.

Теоретическая и практическая значимость исследования состоит в том, что оно вносит определенный вклад в решение комплекса актуальных криминалистических вопросов, а также в развитие положений криминалистики, посвященных методике расследования преступлений. Результаты исследования могут служить теоретической основой для дальнейших научных разработок в сфере криминалистического обеспечения коммерческой тайны, а также для подготовки методических рекомендаций практическим работникам. Помимо этого прикладная практическая значимость работы определяется ее прикладным характером, отвечающим

потребностям следственной практики, и заключается в том, что разработанные диссертантом предложения и рекомендации могут быть использованы в деятельности правоохранительных органов.

Апробация результатов диссертационного исследования.

Принципиальные положения, разработанные и обоснованные в настоящем диссертационном исследовании, докладывались и обсуждались следующих на международных, всероссийских, и межвузовских научных и научно-практических конференциях:

- Всероссийской научной конференции «Актуальные проблемы юридических и экономических наук» (г. Москва, 12-13 февраля 2009 г., Московский экономико-правовой институт);

- 2-й Всероссийской научно-практической конференции «Модернизация образования в современном мире» (г. Тамбов, 19 июня 2009 г., Тамбовский филиал Московской открытой социальной академии);

По теме диссертационного исследования автором опубликованы: Монография «Криминалистическое обеспечение защиты коммерческой тайны» объемом, 9,5 п.л. и 4 научных статьи, в том числе одна публикация в издании, рекомендованном ВАК Министерства образования и науки РФ, - юридическом журнале «Lex Russia» (№ 1 за 2006 год), общим объемом 4,7 п.л.

Диссертационное исследование обсуждалось на кафедре криминалистики Кубанского государственного аграрного университета.

Результаты диссертационного исследования внедрены в учебном процессе: Кубанского государственного аграрного университета; Военного университета Министерства обороны РФ; Академии ФСБ России; Института подготовки оперативного состава Академии ФСБ России.

Структура работы определена предметом, целью и задачами исследования. Диссертация состоит из введения, трех глав, объединяющих девять параграфов, заключения, списка использованной литературы и пяти приложений.

I. ОСНОВНОЕ СОДЕРЖАНИЕ

Работа состоит из введения, трех глав, из которых первая и третья содержат по два, а вторая пять параграфов, заключения, списка использованной литературы и приложений.

Во введении обосновывается актуальность темы, определяется цель исследования, излагаются его задачи, объект и предмет, описываются методологическая и информационная база исследования, раскрывается научная новизна и формулируются основные положения, выносимые на защиту, приводятся сведения о теоретической и практической значимости, а также данные об апробации результатов исследования.

Глава первая «Законодательство Российской Федерации о защите коммерческой тайны» раскрывает понятие коммерческой тайны, как объекта, который охраняется системой норма права и защищается государственными и негосударственными структурами с использованием средств и методов криминалистики.

В первом параграфе «Понятие коммерческой тайны и источники ее законодательного регулирования в Российской Федерации» проблемы законодательного обеспечения коммерческой тайны рассматриваются как объект регулирования совокупности нормативных правовых актов, различных по юридической силе и направленности правового воздействия. Автором предложено разграничение названных актов по юридической силе на семь групп, в числе которых: федеральные конституционные и федеральные законы, акты Президента РФ, Постановления Правительства, акты субъектов федерации, ведомственные нормативные акты, локальные (внутренние) нормативные акты обладателей коммерческой тайны.

По направленности правового воздействия соискатель предложил выделить среди этих актов нормативные правовые акты общего действия, регулирующие отношения по поводу коммерческой тайны наряду с другими объектами, и нормативные правовые акты специального действия, имеющие

задачу обеспечить охрану исключительно конфиденциальной информации, имеющей действительную или потенциальную коммерческую ценность в силу неизвестности ее третьим лицам.

Автором дано системное описание положений правовых актов различных отраслей законодательства, регулирующих отношения в сфере обеспечения коммерческой тайны, описан механизм реализации указанного регулирования нормами: конституционного законодательства; законодательства о государственной службе; гражданского права; законодательства о труде и занятости населения; информации и информатизации; безопасности и охраны правопорядка; уголовного права; уголовного процесса; законодательства об административных правонарушениях и административной ответственности.

Выделены нормативные правовые акты общего и специального действия.

Обосновывается вывод о том, что предмет незаконного собирания сведений, составляющих коммерческую тайну, должен обладать тремя обязательными признаками (материальным, информативным и достоверительным) и дано их детальное описание.

Автором высказано и обосновано утверждение о том, что формальная оценка коммерческой тайны должна соответствовать их фактическому содержанию. По этой причине обоснованность отнесения информации к коммерческой тайне по признаку ее коммерческой ценности в случаях рассмотрения преступных посягательств или гражданско–правовых деликтов должна быть подтверждена соответствующими доказательствами, а также заключением компетентного специалиста или эксперта.

Во втором параграфе «Субъекты государственной и негосударственной защиты коммерческой тайны» дается описание двух основных групп субъектов защиты коммерческой тайны: государства в лице его органов, и обладателей коммерческой тайны в лице уполномоченных ими структур.

Исследуется состав обеих групп субъектов, их задачи и полномочия, установленные законами Российской Федерации, указами Президента, постановлениями Правительства Российской Федерации, распорядительными актами ведомств, а также внутренними (локальными) нормативными актами организаций - обладателей конфиденциальной информации.

Соискатель рассматривает режимные мероприятия организационного, гражданско-правового, технического (программно-технического) характера, выполняемые обладателем информации, содержащей коммерческую тайну, в качестве мер предупреждения (профилактики) противоправных посягательств. Обосновывает утверждение, что установление режима коммерческой тайны (в предусмотренных законом случаях, например ч. 2 ст. 7 Федерального закона «О противодействии легализации (отмыванию) доходов, полученных преступным путем, и финансированию терроризма») является не только правом, но и обязанностью обладателя сведений соответствующего содержания.

Автор предлагает конкретизировать содержание мер режимного характера путем включения в число «других, не противоречащих законодательству Российской Федерации мер» предусмотренных ч. 4 ст. 10 Федерального закона «О коммерческой тайне» проведение внутреннего (служебного) расследования по фактам посягательств на конфиденциальную информацию.

Приводится разработанный автором перечень обстоятельств, предопределяющих необходимость проведения внутреннего (служебного) расследования, впервые названа обязанность обладателя сведений собирать доказательства правонарушений для их использования:

- в случаях, предусмотренных Гражданским процессуальным и Трудовым кодексами РФ;
- при необходимости установить грань между гражданско-правовым деликтом, дисциплинарным нарушением (нарушением режима коммерческой

тайны не приведем к ее разглашению либо не повлекшим нанесения вреда или неосторожным разглашением этой информации работником при отсутствии в его действиях состава преступления);

- для получения дополнительной проверочной информации в случаях событий неустановленного происхождения, таких, как утрата (в том числе временная, с последующим обнаружением) документа либо предмета, содержащего коммерческую тайну, при обстоятельствах, не исключающих факта похищения либо неправомерного ознакомления с охраняемыми сведениями либо их копирования;

- для принятия решения об обращении с заявлением о преступном посягательстве на сведения, составляющие коммерческую тайну, в правоохранительные органы.

Автором исследуются особенности создания штатных и нештатных структур безопасности организации в целях защиты коммерческой тайны.

Указываются направления участия службы безопасности в организации предупреждений противоправных посягательства на коммерческую тайну, а также основания использования ею в названных целях средств и методов криминалистики.

Делается вывод о том, что служба безопасности организации является полноправным и необходимым субъектом защиты коммерческой тайны.

Во второй главе «Криминалистическая характеристика преступных посягательств на коммерческую тайну» изложены исходные теоретические положения криминалистической характеристики преступления, определены роль и место криминалистической характеристики вида преступления в системе криминалистического обеспечения расследования. Исследованы особенности элементов криминалистической характеристики незаконного получения сведений, составляющих коммерческую тайну.

В *первом параграфе* «Понятие, содержание и структура криминалистической характеристики незаконного получения сведений, оставляющих коммерческую тайну» соискателем проанализированы

различные подходы к определению понятия и сущности криминалистической характеристики вида преступлений, в том числе отнесение названной научной категории к разряду *модельной системы; информационной модели; идеальной модели; системы данных; системы обобщенных фактических данных; системы особенностей вида преступлений; системы описания криминалистически значимых признаков преступлений; системы информации*. По результатам анализа сделан вывод о том, что ни один из приведенных подходов не противоречит друг другу, поскольку их авторы всего лишь акцентируют внимание на какой-либо одной из граней понятия, не отрицая других признаков целого.

Предложено собственное определение общего понятия криминалистической характеристики вида преступления и криминалистической характеристики незаконного получения сведений, составляющих коммерческую тайну.

Криминалистическая характеристика преступления рассматривается соискателем как ответ на насущные потребности практики. В первую очередь как средство совершенствования методик расследования преступлений, как более совершенный инструмент для выявления и фиксации конкретных криминалистически значимых признаков преступлений, которые способствуют их раскрытию на качественно новом уровне.

Приводятся обоснованные доводы против взглядов на криминалистическую характеристику, как на «криминалистический фантом». В качестве основного аргумента соискатель использует то обстоятельство, что ключевым моментом для оценки роли и значения криминалистической характеристики преступлений следует считать «проверку теории практикой», а именно: постоянное фактическое использование названной характеристики в целях подготовки методик расследования преступлений.

Соискатель исследует роль и значение *системных и модельных* качеств криминалистической характеристики, первые из которых предопределены задачей более глубокого выявления закономерных зависимостей составных

частей криминалистического описания преступления, а вторые - отражают возможность ее использования в качестве инструмента собирания, накопления и переработки информации в процессе мысленного конструирования информационных моделей вероятностных и достоверных сведений, необходимых для расследования преступлений. Эти качества позволяют считать криминалистическую характеристику преступления наиболее совершенной формой системного описания существенных сторон, свойств, закономерностей преступных посягательств, имеющих значение для их расследования и профилактики.

Согласно собственным воззрениям соискателя криминалистическая характеристика незаконного получения сведений, составляющих коммерческую тайну рассматривается в качестве системы сведений, имеющих значение для раскрытия и расследования преступлений этого вида, описывающих незаконное получение сведений, составляющих коммерческую тайну, как результат действий преступника, которые могут быть совершены определенным числом вероятных способов, зависящих от свойств предмета посягательства, обстоятельств совершения преступления и особенностей личности преступника, закономерно связанных между собой.

Параграф содержит обоснование оптимальной структуры видовой криминалистической характеристики незаконного получения сведений, составляющих коммерческую тайну.

Во втором параграфе «Предмет преступного посягательства» обосновывается выбор предмета преступного посягательства в качестве исходного элемента для «разворачивания» (создания) криминалистической характеристики вида преступлений.

Согласно воззрениям автора, свойства названного элемента при незаконном получении сведений, составляющих коммерческую тайну, в значительной мере определяют ход и направление расследования, а в некоторых случаях и сам факт проведения расследования. Например, отсутствие в похищенном документе информации, соответствующей

формально имеющемуся на нем грифу «коммерческая тайна», влечет за собой прекращение расследования, поскольку речь идет об отсутствии признака состава преступления, определяющего одно из оснований уголовной ответственности.

Указывается на прямую зависимость между содержанием информации и действиями преступника, которая имеет существенное значение для установления субъекта преступления (по принципу: ищи, кому выгодно), а также для выявления закономерных связей между предметом преступного посягательства и другими элементами криминалистической характеристики.

Параграф содержит классификацию видов информационной составляющей типового предмета посягательства при незаконном получении коммерческой тайны, которые относятся к сферам: производства; научно-технической деятельности; финансового обеспечения коммерческой деятельности; сбыта и снабжения; управления организацией; банковской деятельности; обеспечения безопасности.

Дается описание типичных связей и отношений, обусловленных свойствами предмета преступления.

Третий параграф «Способы незаконного получения сведений, составляющих коммерческую тайну» содержит разработанное автором криминалистическое описание способов незаконного получения сведений, составляющих коммерческую тайну, в числе которых:

1) получение сведений путем завладения документом, в котором они содержатся.

2) получение конфиденциальной информации путем завладения предметом (веществом), продуктом производства, сведения о котором составляют коммерческую тайну.

3) получение сведений без завладения документом (от умышленно разглашающих информацию осведомленных лиц; от осведомленных лиц, разглашающих сведения по неосторожности; получение сведений путем разведывательного опроса и внедрения специальных сотрудников; получения

сведений путем технического наблюдения; получение сведений в результате перехвата информации, циркулирующей в технических средствах, помещениях, средствах транспорта; получение конфиденциальной информации в результате несанкционированного доступа к сведениям, содержащимся в средствах вычислительной техники и электронных банках данных).

Дается описание типичных подготовительных действий к незаконному получению информации, типичных особенностей перечисленных выше способов незаконного получения информации, маскировочных действий, которые применяют лица, незаконно получающие информацию, и возникающих при этом следов.

Параграф содержит описание современных технических средств и способов перехвата информации с их использованием, а также следов применения указанных средств.

В четвертом параграфе «Личность преступника» автором исследуются особенности влияния на личность преступника субъектов, организующих незаконное собирание коммерческой тайны. Автором предложена классификация указанных субъектов, из числа которых он выделил: организации конкуренты (отечественные и иностранные); организации, занимающиеся сбором информации на коммерческой основе, так называемые «информационные брокеры» (иностранные, отечественные); разведывательные органы иностранных государств; криминальные элементы (преступные сообщества и группы). Соискатель предложил собственное описание указанных субъектов, целей и особенностей их деятельности.

Впервые разработана классификация лиц, посягающих на коммерческую тайну, по признаку наличия правовых отношений с обладателем указанных сведений. По этому признаку выделены:

а) лица, состоящие в трудовых отношениях с организацией – обладателем коммерческой тайны и получившие доступ к конфиденциальным сведениям в связи с исполнением должностных обязанностей;

б) лица, ранее состоявших в трудовых отношениях с организацией (уволенные по различным основаниям, в т.ч. пенсионеры) и имеющие правовые обязательства по сохранению тайны;

в) лица, состоящие в трудовых отношениях с организацией - контрагентом собственника конфиденциальных сведений;

г) служащие правоохранительных, контролирующих и иных государственных организаций, получившие доступ к коммерческой тайне в связи с исполнением служебных обязанностей; д) посторонние лица, не состоящие с обладателем коммерческой тайны в каких-либо правовых отношениях (преступники – одиночки, участники организованных преступных групп и сообществ; сотрудники и агенты организаций, занимающихся «бизнес - разведкой», в том числе покупкой коммерческих тайн; сотрудники и агенты подразделений корпоративной разведки организаций-конкурентов, а также спецслужб, ведущих экономическую разведку).

Соискателем предложено разработанное описание типичных мотивов и целей преступления. Делается вывод о том, что типичными целями использования незаконно полученных конфиденциальных сведений организациями, как показывает изучение, являются:

- 1) получение конкурентных преимуществ;
- 2) «перехват» у конкурента выгодных договоров, контрактов и сделок;
- 3) разрушение или поглощение конкурента;
- 4) организация альтернативного «дела» с использованием незаконно добытых сведений;
- 5) сбыт конфиденциальной информации «чистом виде» похитителями и «информационными брокерами» (посредниками);
- 6) подготовка к совершению других преступлений (вымогательству, изготовлению и использованию поддельных кредитных карт, хищению с банковских счетов и т.д.);

7) разрушение системы защиты конфиденциальных сведений как самоцель.

Отмечается связь между целью и криминалистически значимыми особенностями преступных действий указанного вида.

Пятый параграф «Обстановка незаконного получения сведений, составляющих коммерческую тайну» содержит авторское описание системы взаимодействующих между собой объектов, явлений и процессов, характеризующих условия места и времени, вещественные, производственно-бытовые и иные условия окружающей среды, складывающиеся в момент преступления, влияющие на способ и механизм его совершения, проявляющиеся в различного рода следах, позволяющих судить об особенностях этой системы и содержания преступления.

Изучение мест похищения (утраты) документов по названным основаниям позволило автору объединить их в семь групп.

Типизировано фактическое описание таких элементов обстановки совершения преступления, как «время незаконного собирания сведений», «обстоятельства, способствующие незаконному завладению носителями конфиденциальной информации» и «условия, способствующие незаконному получению информации путем перехвата информации, циркулирующей в технических средствах и помещениях».

Обосновывается существенное значение учета элементов обстановки совершения преступления для выбора направления расследования. Отмечается, что тот или иной способ незаконного собирания сведений, составляющих коммерческую тайну (как и способы совершения других преступлений) возможен лишь при наличии определенных условий окружающей среды. В то же время совершение преступления вносит в окружающую обстановку изменения, характерные для конкретного способа незаконного получения конфиденциальных сведений. Обнаружение отдельных элементов обстановки совершения преступления либо их совокупности используется практикой для более направленного поиска

недостающих доказательств, выявления условий, способствовавших незаконным способам получения сведений, составляющих коммерческую тайну.

Отмечаются типичные взаимообусловленные связи между обстановкой совершения преступления и другими элементами криминалистической характеристики незаконного получения сведений, содержащих коммерческую тайну.

Исследуются элементы обстановки незаконного получения сведений, содержащих коммерческую тайну (место незаконного собирания сведений, составляющих коммерческую тайну; время незаконного собирания сведений, составляющих коммерческую тайну; обстоятельства, способствующие незаконному завладению носителями конфиденциальной информации; условия, способствующие незаконному получению информации путем перехвата информации, циркулирующей в технических средствах и помещениях).

В третьей главе «Особенности расследования незаконного получения сведений, составляющих коммерческую тайну» рассматриваются особенности возбуждения уголовного дела по признакам незаконного получения сведений, составляющих коммерческую тайну, использование ситуационного моделирования в целях расследования, типичные следственные ситуации первоначального этапа расследования и программы их разрешения.

В первом параграфе «Возбуждение уголовного дела, особенности этапа предварительной проверки» автор дает описание поводов для возбуждения уголовного дела по фактам незаконного получения сведений, содержащих коммерческую тайну. Отмечает, что заявления о незаконном получении сведений, составляющих коммерческую тайну, как правило, поступают от собственника конфиденциальной информации, на которую совершено посягательство.

Излагаются разработанные автором рекомендации о выполнении на первоначальном этапе расследования действий, обусловленных спецификой преступлений дел указанного вида, в частности:

- об ознакомлении с характером деятельности организации (предприятия), условиями и режимом работы участка конфиденциального делопроизводства, конкретных лиц;

- о собирании ориентирующих данных о предполагаемых нарушителях правил конфиденциального делопроизводства, их связях, поведении.

Сформулированы вопросы, на которые должна положительно ответить проверка сообщения о преступлении, проводящаяся в порядке ст. 144 УПК РФ:

- имеет ли предполагаемый предмет преступного посягательства статус документа, установленный ст.ст. 3 и 10 Федерального закона «О коммерческой тайне».

- составляет ли содержащаяся в документе информация коммерческую тайну, имеющую действительную или потенциальную коммерческую ценность (в соответствии с ч. 2 ст. 3 Федерального закона «О коммерческой тайне»), и не относится ли она к сведениям, которые не могут составлять коммерческую тайну (в соответствии со ст. 5 названного закона). Для проверки обоснованности отнесения информации к категории коммерческой тайны целесообразно ознакомиться с соответствующими доводами и экономическими расчетами собственника, а также получить заключение незаинтересованных специалистов о том, находилась ли информация в исключительном владении их законного обладателя в силу их неизвестности третьим лицам и обладала ли она коммерческой ценностью. После возбуждения уголовного дела в указанных целях следует назначить экспертизу по определению конфиденциальности сведений, содержащихся в документе.

- включен ли предполагаемый предмет преступного посягательства в систему охранительных отношений – в режим коммерческой тайны, имеет ли

предусмотренные ч. 5 ст. 10 Федерального закона «О коммерческой тайне» реквизиты: регистрационный номер, гриф «Коммерческая тайна» с указанием обладателя информации.

Обращено внимание на то, что отсутствие положительного ответа хотя бы один из этих вопросов лишает носитель информации качества предмета преступного посягательства (в указанном случае уголовное дело не может быть возбуждено по причине отсутствия в деянии состава преступления (ст. 24 УПК РФ).

Автором отмечено, что первоначальная информация о незаконном получении сведений, составляющих коммерческую тайну, как правило, поступает в правоохранительные органы из служб безопасности негосударственных организаций в качестве материалов проведенного последними внутренних (служебных) расследований.

В связи с тем, что посягательства указанного вида еще не проявили себя репрезентативно для обобщения правоприменительной практики, а реальная степень их общественной опасности достаточно велика, высказано предложение об использовании в качестве источника эмпирических данных практики указанных выше служебных расследований, которые имеют самостоятельную ценность для целей криминалистики независимо от того, использовались ли они в уголовном процессе.

Отмечено, что для организации расследования фактов незаконного получения сведений, составляющих коммерческую тайну, существенное значение имеет наличие информации о связи этого противоправного деяния с другими преступлениями, к числу которых относятся:

1. незаконное разглашение сведений, составляющих коммерческую тайну, без согласия их владельца лицом, которому она была доверена или стала известна по службе или работе (ч. 2 ст. 183 УК РФ);

2. неправомерный доступ к компьютерной информации, в случаях, когда эта информация содержит сведения, составляющие коммерческую тайну (ст. 272 УК РФ);

3. завладение носителем конфиденциальной информации (в частности, имеющим материальную ценность, например, ноутбуком) путем кражи (ст. 158 УК РФ), грабежа (ст. 161 УК РФ), разбоя (ст. 162 УК РФ).

4. нарушение тайны переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных или иных сообщений (ст. 138 УК РФ) и Нарушение неприкосновенности жилища (ст. 139 УК РФ) в процессе незаконного собирания сведений, составляющих коммерческую тайну, путем технического наблюдения.

5. действия лиц государственных организаций и органов местного самоуправления, ответственных за документ, а также членов комиссии по проверке наличия конфиденциальных документов, маскирующих факт недостачи конфиденциальных материалов путем служебного подлога (ст. 292 УК РФ) и т.д.

Представлена точка зрения автора на роль и место метода мысленного моделирования в процессе управления расследованием, в том числе ситуационного моделирования, его связи типичными ситуационными факторами, для которых разработаны оптимальный алгоритм или программа по их разрешению.

Во *втором параграфе* «Типичные следственные ситуации первоначального этапа расследования и программы действий по их разрешению» автор дает собственное описание типичных следственных ситуаций первоначального этапа расследования преступных посягательств на коммерческую тайну, связанных с похищением конфиденциальных документов, а также с получением сведений, составляющих коммерческую тайну, путем технического наблюдения.

Обосновывается, что для первоначального этапа расследования по фактам похищения конфиденциальных документов в условиях неочевидности характерны следующие типичные следственные ситуации:

1) обнаружена недостача документа по месту хранения, обстоятельства выхода из законного владения неизвестны;

2) документ обнаружен вне установленного места хранения с признаками возможного ознакомления посторонними;

3) документ поступил в распоряжение законного обладателя или правоохранительных органов от посторонних лиц после выхода из законного владения при невыясненных обстоятельствах.

Излагаются разработанные автором программы действий следователя для разрешения указанных ситуаций, типичные следственные версии, перечень задач, которые предстоит решить следователю и вопросов, на которые необходимо получить ответы.

Излагаются разработанные автором типичные следственные ситуации, характерные для первоначального этапа расследования незаконного собирания сведений путем перехвата конфиденциальной информации, циркулирующей в технических средствах и помещениях. В их числе:

1) Сведения, составляющие коммерческую тайну, незаконно получены посторонним лицом (организацией). Обстоятельства выхода информации из законного владения неизвестны. Имеются основания полагать, что они собраны путем перехвата информации, циркулирующей в технических средствах и помещениях.

2) В технических средствах или помещениях обнаружено электронное устройство перехвата информации, внедренное при невыясненных обстоятельствах.

Излагаются разработанные автором типичные следственные версии, перечень задач, которые предстоит решить следователю и вопросов, на которые необходимо получить ответы для разрешения указанных ситуаций. Предлагается программа действий следователя и дается описание особенностей и целей их выполнения.

В заключении диссертации формулируются общие выводы, сделанные в результате проведенного исследования. Обобщаются предложения автора по совершенствованию расследования незаконного собирания сведений, содержащих коммерческую тайну.

Основные научные положения диссертации опубликованы в следующих работах:

I. В ведущих рецензируемых журналах и изданиях, включенных в перечень, сформированный Высшей аттестационной комиссией:

1. Топорков А.А., Сербин И.С. Коммерческая тайна и условия ее защиты по российскому законодательству // LEX RUSSICA. Научные труды МГЮА. – М., № 1. 2006. – С. 78-90. 1 п.л.

II. В монографических изданиях:

2. Сербин И.С. Криминалистическое обеспечение защиты коммерческой тайны. Монография. – М.: Изд-во Юрлитинформ, 2008. 9,5 п.л.

III. В других научных журналах и изданиях:

3. Топорков А.А., Сербин И.С. Правовые и организационные основы защиты коммерческой тайны // Право и практика. Научные труды Кировского филиала МГЮА. – Киров, № 1. 2005, – С. 239-243. 1 п.л.;

4. Сербин И.С. Незаконное собирание сведений, составляющих коммерческую тайну: характеристика личности преступника // Криминалистика, экспертиза, розыск. Сб. научных статей. Саратовский юридический институт МВД РФ. – Саратов, 2007, – С. 344-351. 1 п.л.;

5. Топорков А.А., Сербин И.С. Роль и место предмета преступного посягательства в разработке криминалистической характеристики незаконного получения сведений, составляющих коммерческую тайну // Актуальные проблемы юридических и экономических наук. Сб. материалов Всероссийской научной конференции «Актуальные проблемы юридических наук» 12-13 февраля 2009 г. Москва. – С. 108-117. 0,7 п.л.

Подписано в печать 28.10.2009г

Бумага офсетная.

Печать офисная

Усл. печ. л. 1,1

Тираж 150

Заказ

Типография Кубанского государственного аграрного университета
350044, г. Краснодар, ул. Калинина, 13