**Προστασία των εμπορικών και βιομηχανικών απορρήτων (άρθρα 16 – 18 ν. 146/1914).**

**Α. Εισαγωγικές παρατηρήσεις**

Τα εμπορικά και βιομηχανικά απόρρητα έχουν μεγάλη εμπορική αξία για την επιχείρηση καθώς το εμπορικό της προβάδισμα μπορεί να αποδοθεί (και) στην αξιοποίηση των απορρήτων αυτών. Τα εμπορικά και βιομηχανικά απόρρητα αποτελούν άϋλα αγαθά και έχουν τη δυνατότητα να συμβάλλουν άμεσα στην ανάπτυξη μίας επιχείρησης, αποτελώντας βασική παράμετρο της ανταγωνιστικής της επιτυχίας, με αποτέλεσμα να έχουν σημαντική αυτοτελή περιουσιακή αξία. Το σημαντικό πλεονέκτημα που προσδίδουν στον κάτοχο τους καθιστούν τα απόρρητα στόχους των ανταγωνιστών που προσπαθούν να τα αποκτήσουν με κάθε τρόπο. Για το λόγο αυτό, ο νόμος παρέχει ποινική και αστική προστασία υπέρ του νόμιμου δικαιούχου του εμπορικού και βιομηχανικού απορρήτου έναντι προσβολών αυτού από τρίτους.

**Β. Αντικειμενικό πεδίο εφαρμογής.**

1. **Έννοια του εμπορικού και βιομηχανικού απορρήτου**

Ο ν. 146/1914 δεν προβλέπει ορισμό του απορρήτου. Στη θεωρία έχουν διατυπωθεί διάφορες απόψεις σχετικά με το ζήτημα αυτό (: θεωρία της βουλήσεως, θεωρία του συμφέροντος και συνδυαστική άποψη). Κατά την ορθότερη άποψη (: συνδυαστική θεωρία), απαιτείται για το χαρακτηρισμό ενός γεγονότος ως απορρήτου τόσο το στοιχείο της βουλήσεως, όσο και το στοιχείου του οικονομικού συμφέροντος. Επομένως, απόρρητο μπορεί να θεωρηθεί κάθε γεγονός που σχετίζεται με ορισμένη επιχείρηση, γνωστό μόνο σε στενά καθορισμένο κύκλο προσώπων υποχρέων προς τήρηση της μυστικότητας και το οποίο κατά τη βούληση του κυρίου της επιχείρησης πρέπει να παραμείνει μυστικό, λόγω υπάρξεως δικαιολογημένου οικονομικού συμφέροντος του προς τήρηση της μυστικότητας. Τα απόρρητα διακρίνονται σε εμπορικά και βιομηχανικά.

1. **Εμπορικά απόρρητα.**

Εμπορικά απόρρητα αποτελούν τα απόρρητα εμπορικής φύσεως και οργάνωσης της επιχείρησης όπως: κατάλογοι πελατών, κατάλογοι πηγών προμήθειας, μέθοδοι κοστολόγησης και υπολογισμού ή διαμόρφωσης των τιμών, ο ισολογισμός πριν από τη δημοσίευση του, μία νέα εμπορική μέθοδος διαθέσεως ενός παλαιού προϊόντος, προσφορές για την ανάληψη έργων στα πλαίσια μειοδοτικών διαγωνισμών πριν από την υποβολή τους, σχέδια συγχωνεύσεως.

1. **Τα βιομηχανικά απόρρητα.**

Τα βιομηχανικά απόρρητα έχουν τεχνικό χαρακτήρα και ως τέτοια θεωρούνται λ.χ. η τεχνογνωσία, χημικοί τύποι που δεν προστατεύονται με δίπλωμα ευρεσιτεχνίας, τεχνολογικές μέθοδοι, μέθοδοι παρασκευής χημικών, φαρμακευτικών ή καλλυντικών ιδιοσκευασμάτων, πρότυπα, σχέδια κατασκευής, υποδείγματα, το λογισμικό κ.τ.λ.

1. **Μη αποκάλυψη του απορρήτου.**

Τα αποκαλυφθέντα από τον φορέα τους ή από κάποιο τρίτο απόρρητα χάνουν το χαρακτήρα του απορρήτου για το μέλλον και δεν προστατεύονται πλέον. Τα απόρρητα θεωρούνται ότι έχουν αποκαλυφθεί και χάνουν τον χαρακτήρα τους ως απορρήτων για το μέλλον, καθώς και την εκ του χαρακτήρα αυτού πηγάζουσα προστασία, όταν ο καθένας μπορεί να έχει πρόσβαση σε αυτά, χωρίς να υποβληθεί σε ιδιαίτερες δυσκολίες.

Τα εμπορικά και βιομηχανικά απόρρητα δεν είναι απαραίτητο να είναι «νέα» κατά την έννοια του δικαίου της ευρεσιτεχνίας, προκειμένου να στοιχειοθετηθεί η έννοα τους και να υπαχθούν στην προστασία που παρέχει ο ν. 146/1914. Επομένως, ως απόρρητο μπορεί να προστατευθεί και η αποτελεσματική χρησιμοποίηση γνωστής ήδη διαδικασίας παραγωγής, υπό την προϋπόθεση βέβαια ότι η χρησιμοποίηση της τηρείται μυστική. Η βούληση του φορέα της επιχείρησης να προστατεύσει μία κοινοτυπία ως εμπορικό και βιομηχανικό απόρρητο ελέγχεται ως καταχρηστική άσκηση δικαιώματος.

Η βούληση του φορέα για μη αποκάλυψη του απορρήτου, ως στοιχείο της έννοιας του μπορεί να εκδηλώνεται άμεσα ή να συνάγεται έμμεσα από τις περιστάσεις. Σε περίπτωση αμφιβολίας γίνεται δεκτό ότι βούληση διαφύλαξης της μυστικότητας υπάρχει, όταν κάποιο εμπορικής, οργανωτικής ή τεχνικής φύσεως στοιχείο, το οποίο χρησιμοποιείται στην επιχείρηση, δεν εμφανίζεται προς τα έξω ως χρησιμοποιούμενο σε αυτήν. Ύπαρξη συμφέροντος για τη διατήρηση της μυστικότητας του απορρήτου ως στοιχείο του απορρήτου υφίσταται, όταν η αποκάλυψη του απορρήτου δύναται να οδηγήσει σε βλάβη της ίδιας της επιχείρησης και να ενισχύσει τη θέση των ανταγωνιστών.

**Γ. Η παράνομη πράξη**

Στις διατάξεις των άρθρων 16-18 ν. 146/1914 τυποποιούνται ως παράνομες πράξεις: (α) η παράνομη ανακοίνωση απορρήτου από εργαζόμενο κατά τη διάρκεια της απασχολήσεως του (άρθρο 16 παρ.1 )· (β) η παράνομη χρησιμοποίηση η ανακοίνωση απορρήτου (άρθρο 16 παρ. 2) · η παράνομη χρησιμοποίηση ή εμπιστευμένων σχεδίων ή τεχνικών κανόνων (άρθρο 17) και (δ) η επιχείρηση εξώθησης άλλου στην τέλεση των πράξεων που προβλέπονται στα άρθρα 16 παρ. 1 και 17 (άρθρο 18 παρ. 2).

1. **Η παράνομη ανακοίνωση απορρήτου από εργαζόμενο κατά τη διάρκεια της απασχολήσεως.**

Ενεργητικό υποκείμενο της παράνομης πράξης είναι υπάλληλος, εργάτης ή μαθητευόμενος σε εμπορικό ή βιομηχανικό κατάστημα ή επιχείρηση. Η παράνομη συμπεριφορά του δράστη συνίσταται στην (α) ανακοίνωση σε τρίτους χωρίς δικαίωμα, (β) κατά το χρονικό διάστημα της υπηρεσίας του, (γ) απορρήτων εμπιστευμένων ή άλλως περιελθόντων στην αντίληψη του υποκειμένου.

Ανακοίνωση συνιστά ή (έστω και μερική) γνωστοποίηση με κάθε τρόπο, δηλ. είτε με πράξη είτε με παράλειψη, υπό την έννοια της μη παρεμπόδισης τρίτου να επιτύχει πρόσβαση σε απόρρητο παρά την ύπαρξη σχετικής υποχρέωσης του δράστη να αποτρέψει τρίτον να πληροφορηθεί το απόρρητο. Άνευ δικαιώματος γίνεται η ανακοίνωση του απορρήτου, όταν δεν υπάρχει νόμιμη εξουσία για τη γνωστοποίηση του απορρήτου, όπως λ.χ. δυνάμει παροχής σχετικής αδείας από το φορέα του απορρήτου ή για λόγους δημόσιας τάξεως. Κρίσιμη επίσης, είναι η ύπαρξη εργασιακής σχέσεως ή ενεργούς συμβάσεως απασχόλησης του δράστη, χωρίς να έχει σημασία εάν κατά τη διάρκεια της υφιστάμενης εργασιακής σχέσεως υπάρχουν διακοπές πραγματικής υπηρεσίας (π.χ. λόγω άδειας ή ασθένειας).

Το καθήκον εχεμύθειας επιβάλλεται στον εργαζόμενο με την παρ. 1 του άρθρου 16 και αφορά σε δύο περιπτώσεις: (α) η πρώτη αφορά στα απόρρητα της επιχείρησης που ο κύριος της επιχείρησης ανακοίνωσε εμπιστευτικά στον εργαζόμενο, (β) η δεύτερη αφορά τα απόρρητα που περιήλθαν στην αντίληψη του εργαζόμενου με άλλο τρόπο στο πλαίσιο της σχέσεως εργασίας του με την επιχείρηση, υπό την έννοια ότι χωρίς την ύπαρξη της συγκεκριμένης σχέσεως εργασίας δεν θα μπορούσε να περιέλθει σε γνώση του δράστη.

1. **Η παράνομη χρησιμοποίηση η ανακοίνωση απορρήτου (άρθρο 16 παρ. 2)**

Στην περίπτωση αυτή ενεργητικό υποκείμενο του εγκλήματος της απαγορευμένης χρησιμοποίησης ή ανακοίνωσης απορρήτων μπορεί να είναι οποιοσδήποτε, δηλ. πρόσωπα των οποίων τα καθήκοντα δεν τους φέρουν σε επαφή με το απόρρητο της επιχείρησης. Επομένως υποκείμενα μπορούν να είναι ανεξάρτητοι συνεργάτες της επιχείρησης, οποιοσδήποτε τρίτος, πρώην εργαζόμενοι της επιχείρησης κτλ.

Παράνομη πράξη είναι η οικονομική εκμετάλλευση του απορρήτου είτε για λογαριασμό του δράστη είτε για τρίτο (π.χ. μίσθωση, χρήση του απορρήτου κτλ.). Ο δράστης θα πρέπει να έχει λάβει γνώση του απορρήτου είτε με ανακοίνωση από εργαζόμενο – ο οποίος διέπραξε την παράνομη πράξη του άρθρου 16 παρ. 1 – είτε με δική του ενέργεια, η οποία αντίκειται στο νόμο (λ.χ. με κλοπή) ή στα χρηστά ήθη (π.χ. απόσπαση της γνώσης από το προσωπικό με δόλιο τρόπο).

1. **Παράνομη χρησιμοποίηση ή εμπιστευμένων σχεδίων ή τεχνικών κανόνων (άρθρο 17)**

Ενεργητικό υποκείμενο της παράνομης πράξεως μπορεί να είναι πρόσωπο που βρίσκεται σε συναλλακτική σχέση με τον φορέα των απορρήτων. Τέτοια είναι λ.χ. η περίπτωση ενός πελάτη, στον οποίον αποκαλύπτεται το απόρρητο λόγω της ύπαρξης ορισμένης σχέσεως συναλλαγής (π.χ. αρχιτεκτονικά σχέδια επί κατασκευής οικοδομήματος) ή ενός πελάτη που αγοράζει λογισμικό (software) και αντί να το χρησιμοποιήσει όπως συμφωνήθηκε, το αντιγράφει και το πωλεί σε τρίτους. Εάν αυτός που προβαίνει άνευ νόμιμης εξουσίας σε ανακοίνωση εμπιστευμένων σχεδίων ή τεχνικών κανόνων βρίσκεται σε εργασιακή σχέση με τον προσβαλλόμενο, αποκλείεται ως δράστης της παράνομης ενέργειας του άρθρου 17 και για την πράξη του εφαρμόζεται το άρθρο 16 εδ. α’ ν. 146/1914.

Το άρθρο 17 προστατεύει μία επιχείρηση κατά την εξωτερική της δραστηριότητα. Η χρησιμοποίηση ή ανακοίνωση των εμπιστευμένων σχεδίων ή τεχνικών κανόνων πρέπει να γίνεται από το δράστη άνευ νόμιμης εξουσίας προς ίδιον όφελος και με τρόπο που είναι διαφορετικός από τα συμφωνηθέντα ή να προβεί σε αποκάλυψη του προς τρίτο παραβαίνοντας τη σχέση εμπιστοσύνης που διαμορφώθηκε συμβατικά ή από τις περιστάσεις.

Ειδικώς όσον αφορά τη σχέση εμπιστοσύνης: για τη στοιχειοθέτηση της παράνομης πράξεως του άρθρου 17 θα πρέπει τα σχέδια ή οι κανόνες της τεχνικής φύσεως να είναι εμπιστευμένα στο δράστη, δηλ. να υπάρχει σχέση εμπιστοσύνης μεταξύ του κυρίου της επιχείρησης και του τρίτου, με περιεχόμενο τη διαφύλαξη του απορρήτου και την απαγόρευση χρήσης του κατά τρόπο που παραβιάζει τα συμφωνηθέντα.

1. **Η επιχείρηση εξώθησης άλλου στην τέλεση των πράξεων που προβλέπονται στα άρθρα 16 παρ. 1 και 17 (άρθρο 18 παρ. 2).**

Ενεργητικό υποκείμενο μπορεί να είναι οποιοσδήποτε, χωρίς να χρειάζεται να έχει συγκεκριμένη ιδιότητα. Για την τέλεση της πράξης απαιτείται η προσπάθεια του δράστη να εξωθήσει άλλον σε πράξη που αντίκειται στις διατάξεις των άρθρων 16 παρ. 1 και 17 ν. 146/1914. Η εξώθηση έχει την έννοια της πρόσκλησης σε ένα οποιοδήποτε πρόσωπο της απόφασης να εκτελέσει την πράξη και ειδικότερα την παρότρυνση, ενθάρρυνση, καθώς και κάθε δυναμική προσπάθεια επενέργειας πάνω στη βούληση άλλου που δεν του αφήνει περιθώρια διαφορετικής επιλογής. Δεν αποτελούν εξώθηση οι πράξεις που έχουν απλώς προπαρασκευαστικό χαρακτήρα, π.χ. όταν ο τρίτος ρωτά έναν υπάλληλο της εταιρείας το όνομα του προγράμματος που χρησιμοποιεί ή εταιρεία ή αν εκείνος έχει πρόσβαση σε αυτό. Σε κάθε περίπτωση, απαραίτητη είναι η ύπαρξη αιτιώδους συνάφειας μεταξύ της εξωθήσεως και της ηθελημένης πράξεως.

**Δ. Συμπληρωματικά.**

Η ρύθμιση των άρθρων 16-18 ν. 146/1914 είναι στενή και δεν καλύπτει όλες τις περιπτώσεις, όπως ιδίως τη βιομηχανική κατασκοπία με σύγχρονα τεχνολογικά μέσα, η οποία δεν αφορά μόνο την υποκλοπή απορρήτων αλλά και άλλου είδους πληροφορίες. Στις περιπτώσεις που δεν καλύπτονται από τις ειδικές διατάξεις των άρθρων 16-18 ν. 146/1914, προστασία μπορεί να παρασχεθεί δυνάμει της γενικής ρήτρας του άρθρου 1 ν. 146/1914.