

Directiva privind secretul comercial

În *Jurnalul Oficial al UE* / 15.06.2016 a fost publicată **Directiva 943/2016/UE privind protecția know-how-ului și a informațiilor de afaceri nedivulgate (secrete comerciale) împotriva dobândirii, utilizării și divulgării ilegale** (denumită în continuare "Directiva"). Acest act normativ are ca scop armonizarea legislației privind protecția secretelor comerciale pe teritoriul Uniunii Europene. Obiectul său este constituit din norme referitoare la protecția împotriva dobândirii, utilizării și divulgării ilegale de secrete comerciale. Persoanele vizate de protecția instituită prin actul normativ european sunt persoanele fizice sau juridice care dețin controlul legal asupra unui secret comercial.

Directiva definește secretul comercial ca fiind o informație care îndeplinește, în mod cumulativ, următoarele condiții:

- informația nu este cunoscută la nivel general și nici nu este ușor accesibilă;
- informația are valoare comercială prin faptul că este secretă;
- deținătorul informației a luat unele măsuri rezonabile în scopul păstrării caracterului secret.

Odată calificată o informație ca fiind secret comercial, este restricționată dobândirea acesteia prin accesul neautorizat sau fotocopierea oricăror documente care se află în mod legal sub controlul deținătorului secretului comercial. De asemenea, este interzisă intrarea în posesia unor astfel de informații prin furt, mită, înșelăciune, încălcarea unui acord de confidențialitate sau orice alt comportament care contravine practicilor comerciale loiale.

În opinia noastră, autoritățile legislative ale Uniunii Europene au decis crearea unui cadru legal care înlesnește protecția secretelor comerciale pentru a facilita folosirea acestora în interiorul companiilor deținătoare, fără a exista riscul ca ele să fie "răspândite" de cei care intră în posesia lor datorită colaborării cu cei care le dețin. De asemenea, Directiva sancționează divulgarea secretelor comerciale atât în ipoteza în care fapta a fost săvârșită cu intenție, cât și atunci când aceasta a fost comisă prin neglijență gravă.

Un aspect important ce merită menționat face referire la **sanționarea persoanelor care folosesc secrete comerciale** având cunoștința de fapt că informația

respectivă a fost obținută de la o altă persoană care a divulgat secretul comercial respectiv în mod ilegal. Cu alte cuvinte, sancțiunile se întind dincolo de cei care dezvăluie informațiile protejate de Directivă, anume la persoanele care folosesc secretele comerciale știind că nu le-au obținut cu acordul deținătorului lor.



Cu titlu de excepție, statele membre sunt obligate să permită utilizarea și divulgarea secretelor comerciale, printre altele, în cazul în care se facilitează exercitarea legitimă a dreptului la libertatea de exprimare și de informare ori când se scoate la iveală o abatere, o faptă reprobabilă sau o activitate ilegală a deținătorului secretului comercial iar cel care a divulgat informația a acționat în interes public. În opinia noastră, această prevedere susține intenția organelor de conducere ale Uniunii Europene de a consolida, în cât mai multe domenii, conceptul de “whistleblower”. Termenul este prezent și în legislația națională, mai exact în materia dreptului concurenței, unde Legea 21/1996 definește categoria avertizorilor de concurență.

În ceea ce privește măsurile pe care trebuie sau pot să le întreprindă statele membre, Directiva impune acestora crearea cadrului legal necesar pentru a permite instanțelor judecătorești luarea unor măsuri provizorii, cu scopul de a se limita prejudiciul adus deținătorului informațiilor considerate secret comercial.

În același sens, o informație relevantă constă în caracterul sancțiunilor impus de Directivă, caracter ce NU este de natură penală, ci doar de natură contravențională. În afara sancțiunilor pecuniare însă, instanțele judecătorești vor putea dispune măsuri ca: retragerea de pe piață a mărfurilor care încalcă drepturile de proprietate intelectuală, eliminarea caracteristicilor ilicite ale mărfurilor și chiar distrugerea mărfurilor care încalcă drepturile de proprietate intelectuală ori a documentelor care conțin secrete comerciale.

Statele membre au obligația de a transpune, în legislația națională, prevederile Directivei până la data de **9 iunie 2018**.

EU Directive on Trade Secrets

The *Official Journal of the European Union* of 15 June 2016 has published Directive (EU) 2016/943 on the protection of undisclosed know-how and business information (trade secrets) against their unlawful acquisition, use and disclosure (hereinafter referred to as the “Directive”). This legislative act aims at harmonising the legislation regarding the protection of trade secrets throughout the European Union. The subject matter of the Directive consists of rules for the protection against the unlawful acquisition, use and disclosure of trade secrets. The persons benefiting from the protection instituted by this legislative act are natural and legal entities holding control over trade secrets.

The Directive defines “trade secret” as being the information which meets all of the following requirements:

- it should be neither generally known nor readily accessible;
- it should have commercial value because it is secret;
- it should be subject to reasonable steps undertaken by the person lawfully in control of the information with a view to keeping it secret.

Once the information has been classified as trade secret, it may not be acquired through unauthorised access to or photocopying of any documents which are under the legal control of the trade secret holder. Likewise, the acquisition of this type of information by such means as theft, bribe, deceit, infringement of confidentiality agreement or any other behaviour running counter fair trade practices shall be forbidden.

In our opinion, the legislative bodies of the European Union have decided to create a legal framework which should facilitate the protection of trade secrets so as to render their use easier within the companies holding such secrets without fearing any risk of having them disseminated by the persons coming into their possession as a result of collaboration. The Directive also lays out sanctions for the disclosure of trade secrets both when such disclosure has been intended and when it has been committed through gross negligence.

An important aspect which is worth mentioning refers to the application of sanctions to persons that, at the time of the acquisition, use or disclosure of a trade secret, knew or ought to have known that it had been obtained directly or indirectly from another person who was using or disclosing the trade secret unlawfully. Therefore, sanctions shall also be applied to the persons using trade secrets despite being aware that such secrets have been obtained without the secret holder’s approval.

As an exception, Member States shall allow for the use and disclosure of trade secrets when, among others, such use or disclosure has been carried out for exercising the right to freedom of expression and information, or for revealing misconduct, wrongdoing or illegal activity, provided that the revealing person has acted with a view to protecting the general public interest. In our opinion, this provision supports the leading bodies of the European Union in consolidating the concept of “whistleblower” in as many domains as possible. This concept also exists in the national legislation, particularly in the antitrust law, *i.e.* Law 21/1996, which defines the category of persons “blowing the whistle” on anticompetitive practices.

As regards the measures which should be or can be undertaken by Member States, the Directive requires them to be part of a legal framework that permits the relevant judicial authorities to take provisional measures towards limiting the damage caused to trade secret holders.

Noteworthy is also the fact that the Directive does not impose any criminal penalty because the sanctions which it requires to be applied refer only to non-compliance with its provisions. However, aside from penalty payments, the competent judicial authorities may apply corrective measures such as withdrawal of the goods infringing intellectual property rights from the market, deprivation of the infringing goods of their infringing quality, and even the destruction of the infringing goods or of the documents containing trade secrets.

Member States shall transpose the provisions of this Directive into the national legislation by the 9th of June 2018.

Legal News este o selecție a unor elemente de noutate legislativă, cu scop strict informativ. Nu este considerată consiliere profesională și, drept urmare, Duncea Ștefănescu / DS Tax Advisory Services nu își asumă nici o responsabilitate în acest sens. Pentru întrebări suplimentare în ceea ce privește problemele expuse, vă rugăm nu ezitați să ne contactați.

Legal News contains a selection of the latest major issues occurred in the Romanian legislative framework, is intended only to provide information and, hence, shall not be deemed to provide professional advice or consultancy. Therefore, we assume no responsibility in this respect. Should you require any information related to the foregoing, please do not hesitate to contact us.

Legal News contient une sélection des nouveautés de la législation roumaine, fournies uniquement à titre informatif. Les résumés ne peuvent en aucun cas se substituer aux textes législatifs, ni être assimilés à des conseils juridiques. Nous déclinons donc toute responsabilité vis à vis des interprétations que pourraient faire nos lecteurs. N'hésitez pas à nous contacter si vous avez besoin de renseignements complémentaires.



Dacă doriți să vă abonați gratuit la newsletter-ele noastre, vă rugăm trimiteți un mesaj la adresa news@duncea-stefanescu.ro, specificând numele, prenumele, funcția Dvs. și denumirea societății.

If you wish to get free subscription to our newsletters, please send a message to news@duncea-stefanescu.ro, specifying your full name and title, as well as the name of your company.

Si vous désirez vous abonner gratuitement aux bulletins d'information, nous vous prions d'envoyer un message à l'adresse news@duncea-stefanescu.ro, en spécifiant le nom, le prénom, votre fonction et la dénomination de la société.

C O N T A C T

Adriana Duncea
Co-Managing Partner



Cosmin Ștefănescu
Co-Managing Partner



Str. Economu Cezărescu, nr. 31B
Sector 6, Bucharest, Romania

Tel: +4 031 228 88 50
Fax: +4 031 228 88 51

contact@duncea-stefanescu.ro
www.duncea-stefanescu.ro