

商业秘密遭侵犯成企业创新“绊脚石” 该怎样保护企业“不能说的秘密”

《工人日报》 卢越

“我之前去了一趟景德镇，景德镇烧瓷主要有72道工序，但这些工序中隐藏的技术秘密可能是72乘以10甚至20都不止。”近日，在最高人民检察院举行的第38次检察开放日暨商业秘密司法保护检察论坛上，中国人民大学知识产权学院院长、中国法学会知识产权法学研究会会长刘春田举出上述例子。

“现行商业秘密立法必须完善和加强。”全国人大代表，中国科学院大学公管学院、知识产权学院教授马一德表示，我国应尽快整理现行商业秘密保护相关内容，制定一部专门的商业秘密法。

商业秘密遭侵犯成企业创新“绊脚石”

研发成果被盗、产品配方外泄、员工“携密”跳槽……近年来，围绕商业秘密的保护与争夺引发的纷争不断，商业秘密频遭侵犯成为阻碍企业科技创新的“绊脚石”。

根据反不正当竞争法，商业秘密是指不为公众所知悉、具有商业价值并经权利人采取相应保密措施的技术信息、经营信息等商业信息。按照民法典规定，商业秘密连同作品、发明、商标等共同成为知识产权保护的客体。

“商业秘密犹如冰山在海面下的部分，虽然不显山不露水，但是在现代企业竞争当中往往更加重要。”刘春田说，“比如芯片产业的龙头企业台积电，其知识财产90%以上是通过商业秘密的形式获得保护的。”

“在知识产权保护格局中，商业秘密是企业最核心和最具竞争力的无形财富。”马一德指出，有统计数据显示，当前科技公司大约60%的创新成果最先是以技术秘密的方式存在的。

不过，从刑事案件统计的数据来看，侵犯商业秘密案件属于“小众”——从2018年到2020年3年间，全国检察机关共起诉商业秘密刑事案件98件196人，起诉数仅占全国同期知识产权刑事案件的0.65%。

“案件数量少就说明商业秘密不重要了吗？恰恰相

反。”最高人民检察院知识产权检察办公室副主任宋建立指出，法律之所以保护商业秘密，就是要激励和鼓励企业创新，如果对商业秘密侵权行为放纵，就挫伤了企业创新的积极性，阻碍了技术进步和经济社会的发展。

超八成案件涉及企业员工或前员工

尽管侵犯商业秘密案件量不大，但增幅明显。据介绍，2019年以侵犯商业秘密罪起诉的案件数和人数，比2018年分别上升了51.9%和60.7%。

宋建立坦言，“这类案件办理难度较大，急需在证据的认定和法律适用上统一认识。”宋建立举出一组数据——3年来侵犯商业秘密刑事案件不批准逮捕122人，不捕率为38.9%。其中因证据不足而不批捕的为103人，占不捕情形的84%。

论坛当天发布的一起典型案例说明了证据收集不易。

在华顿信息技术有限公司侵犯商业秘密案中，李甲、李某波、李某明先后入职中软融鑫公司，李甲、李某明在任职期间出资成立同业竞争公司上海华顿公司。后李某明、李某波先后离职加入上海华顿公司，李甲仍留在中软融鑫公司工作，但参与上海华顿公司运营。2013年至2016年，三人多次将中软融鑫公司软件模型资料等提供给华顿公司，给权利人造成损失150余万元。

热播剧中女主角被前男友手机定位引发讨论 “查岗神器”乱象调查 不少涉嫌侵权

《现代快报》 季雨

在日前热播的《理智派生活》中，女主角秦岚偶然发现，自己的手机被男友装上了定位App，对方多次根据App寻找自己的所在地。现实中，在手机应用市场里，也有多款手机定位App被网友称为“查岗神器”。那么，私自安装定位软件有何法律风险？记者就此展开调查。

定位软件不仅可定位，还能查看交通方式

现实生活中，类似App是否像电视剧里演的那么神奇？

记者打开手机应用市场，以“定位”为关键词进行搜索，出现了数十款候选App。这些App大多以“守护亲友安全”“24小时守护”“家庭定位”为营销卖点。其中，最热门的一款有近10万次的下载量。

在一款主打情侣家庭手机定位器实时GPS的软件中，记者使用手机号注册后成功进入界面，但必须在系统设置的“位置”中选择“始终允许”。完成安装后，记者邀请另一名朋友重复上述操作。将定位权限打开

后，双方就可以共享实时位置了。这款定位App不仅可以随时关注好友位置，还能查看好友的交通方式、手机电量，如果成为会员，还可以查看亲友30天内的轨迹，更有伪装来电等高级功能。

记者又下载了另外2款手机定位App，都需要使用者互加好友，并同时打开定位权限，才能实现共享。记者发现，安装过程都不算复杂，只要拿到想定位的人的手机，并有一定时间，完全可以操作。此外，大多数手机定位App都需要付费使用，费用每月数十元至上百元不等。

侵入手机App获取用户位置信息涉嫌侵权

江苏省信息网络安全协会首席专家、南京理工大学教授李干目称，除了特定部门运用的技术手段外，目前手机App定位，基本上都要在对方手机上获取隐私位置的权限才能动态跟踪。大部分声称可以神不知鬼不觉、不需要手机操作即可实现的动态跟踪，都是诈骗行为。

“大家在下载使用App时，尽量下载正规公司开发的软件，避免下载病毒软件。同时，要谨慎授予权限。”李干目建议，如果想彻底消除自己在某应用上留下的信息，要在相关App上注销账户，然后再卸载。

手机如果被他人安装了定位软件，该如何应对？江苏舜点律师事务所律师衡晓春表示，如果在手机机主不知情的情况下，擅自安装定位软件，涉嫌侵犯公民个人信息。“按照刑法规定，违反国家有关规定，向他人出售或者提供公民个人信息，情节严重的，处三年以下有期徒刑或者拘役，并处或者单处罚金；情节特别严重的，处三年以上七年以下有期徒刑，并处罚金。”不仅如此，民法典也明确，自然人的个人信息受法律保护。

对于手机定位犯罪，警方非常重视。南京市公安局网络安全保卫支队官方微博@南京网警巡查执法曾

检察机关在办案中，申请有专门知识的人并同步辅助审查了海量的证据，就涉案软件商业秘密非公知性、同一性，以及目标代码与源代码的对应关系等关键问题，多次询问知识产权鉴定机构，最后确保收集证据全面、合法。

该案也反映出侵犯商业秘密犯罪的另一特点——宋建立介绍，据不完全统计，80%以上的案件涉及企业员工或者前员工，涉案人员多集中在核心技术岗位和高级管理岗位，学历普遍比较高。

“一些企业对商业秘密的日常管理比较薄弱。”宋建立指出，“比如往往在规章制度或者劳动合同中笼统规定了员工负有保密义务，但对于哪些是商业秘密不做界定。一旦发生纠纷，企业的商业秘密就很难认定。”

专家呼吁立法专门保护商业秘密

在近几年的全国两会上，马一德持续呼吁对商业秘密保护专门立法，“商业秘密立法必须完善和加强。”

马一德介绍，现行知识产权立法集中于专利法、商标法和著作权法，而我国商业秘密保护只散见于反不正当竞争法、合同法、劳动合同法和刑法以及两高司法解释，缺乏系统性构建，也没有形成系统的市场行为规制法律体系。

“加强商业秘密立法是规范市场竞争秩序的需要。”马一德表示，由于互联网、云储存、大数据和人工智能等新兴技术的兴起，盗用商业秘密成本显著降低，不法行为日益猖獗，部分企业商业秘密保护意识偏低，商业秘密纠纷不断发生。

“面对行业竞争秩序失范，大多数企业都迫切需要完善现行商业秘密立法，最大限度地来保护商业秘密权利人的合法权益。”马一德说，应尽快整理现行商业秘密保护相关内容，包括司法解释、部门规章和地方立法经验，制定一部专门的商业秘密法，“这既符合我国市场竞争的秩序，同时也是完善我国知识产权体系的需求。”

普法，手机定位涉及个人隐私，一般公司或个人没有权利查看。江苏警方也表示，作为一种新型犯罪案件，非法侵入手机App获取用户位置信息，对如何有效防范黑客攻击、如何有效保护每个App用户合法权益，既敲响了警钟，又提出全新挑战，应引起监管部门、App服务商和手机用户的高度重视。

技术定位侵犯公民信息，警方重拳出击

近年来，全国各地与技术定位相关的案件时有发生，各地警方重拳出击。

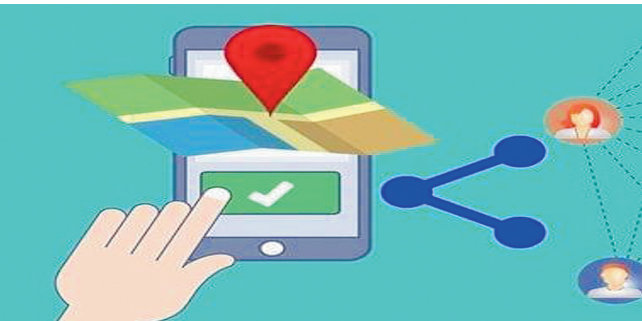
2018年1月20日，南京市公安局鼓楼分局接到一起报警，一男子称有几个非法讨债人员利用一款手机App定位软件——App神探，实时定位了自己的聊天账号位置。他正被堵门讨债，人身安全受到威胁，请求救助。

报警人是在南京做生意的陈某，因欠了债，当晚在盐仓桥附近一家饭店被讨债人员发现并围住。民警到场进行调查。陈某说，他愿意还钱，但他想搞清楚讨债人是怎么找到他的。讨债人说，陈某平时爱用一款知名手机聊天工具，他们就从网上买了一款针对该聊天工具的定位软件，很快定位出他在盐仓桥一家饭店。

果然，民警在其中一名讨债人手机里找到这款定位软件，能对多款主流聊天工具进行实时定位。这一情况引起南京警方网安部门的重视，对其开发者、销售者、使用者等展开侦查。

2018年3月26日，南京警方派员赶往青海省海东市，在当地警方支持下，从一处工棚里抓获了App神探开发销售者吴某。此外，还有9人因频繁使用该软件非法定位他人位置，也被南京警方抓获。

据悉，这是国内破获的首例非法侵入手机App获取用户位置信息，为调查公司、讨债公司乃至涉黑涉恶团伙提供人员追踪、技术定位的侵犯公民个人信息刑事案件。



图源网络，图文无关