

IOLAW → Het best bewaarde bedrijfsgeheim is wellicht de receptuur van Coca-Cola. Immers, het succes van dit recept is te danken aan het feit dat wij dit recept niet kennen. Daar zit de waarde in. Sinds oktober 2018 is de Wet bescherming bedrijfsgeheimen (Wbb) in werking getreden, als uitwerking van de verplichting om als land een effectieve beschermingsregeling voor bedrijfsgeheimen te hebben. Maar wat is precies een bedrijfsgeheim en wat kun je eraan hebben?

Bescherming van bedrijfsgeheimen

HET BEDRIJFSGEHEIM

Informatie kan als bedrijfsgeheim worden gezien als voldaan is aan drie voorwaarden:

- × De informatie is geheim in die zin dat zij niet algemeen bekend is bij, of gemakkelijk toegankelijk is voor, degenen binnen de kringen die zich gewoonlijk bezighouden met dergelijke informatie;
- × De handelswaarde ontleent zij aan het feit dat zij geheim is, en
- × Zij is door degene die daar rechtmatig over beschikt onderworpen aan redelijke maatregelen, gezien de omstandigheden, om deze geheim te houden.

Onder het begrip bedrijfsgeheim kan van alles vallen: van technologische informatie, zoals fabricagemethoden of recepturen, tot commerciële informatie, zoals bedrijfsplannen of marktstrategieën.

Of informatie handelswaarde bezit doordat zij geheim is, zou vastgesteld kunnen worden door de volgende vraag te beantwoorden: zou het onrechtmatig door een derde verkrijgen, gebruiken of openbaar maken van mijn informatie schadelijk kunnen zijn voor mijn zakelijke of financiële belangen, strategische positie of concurrentievermogen? Bij een bevestigend antwoord is er sprake van informatie die handelswaarde bezit.

Tenslotte kan bij de derde eis gedacht worden aan contractuele regelingen, waaronder geheimhoudingsbedingen in arbeidsovereenkomsten en feitelijke maatregelen als het op slot doen van kasten. Denk ook aan technische maatregelen die bijvoorbeeld de toegang tot informatie beperken tot alleen sleutelfiguren binnen een onderneming of het gebruik van encryptie om digitale bestanden te beveiligen.

ONRECHTMATIG GEBRUIK

De houder van een bedrijfsgeheim kan zich verzetten tegen het onrechtmatige gebruik van 'zijn' bedrijfsgeheim. Hieronder valt het onrechtmatig verkrijgen of onrechtmatig openbaarmaken (d.w.z. door in strijd te handelen met een contractuele verplichting of indien diegene op het moment van het verkrijgen had moeten weten dat het bedrijfsgeheim direct of indirect van een ander werd verkregen die daar niet over had mogen beschikken). Eveneens valt onder onrechtmatig gebruik het produceren, aanbieden of in de handel brengen van inbreukmakende goederen (hiervoor is vereist dat diegene wist of had moeten weten dat het bedrijfsgeheim onrechtmatig werd gebruikt).

MAATREGELEN TREFFEN

De Wbb geeft de houder van een bedrijfsgeheim een aantal handvatten om op te treden tegen vermeende inbreukmakers. Voorbeelden van vorderingen zijn: verbod tot gebruik,

inbeslagname, recall, vernietiging van de inbreukmakende goederen of documenten en schadevergoeding.

In het geval dat de inbreuk tot een gerechtelijke procedure leidt, heeft de rechter de bevoegdheid om de toegang tot processtukken voor bepaalde personen te beperken. Hiermee kan de vertrouwelijkheid worden gewaarborgd.

VOORDELEN T.O.V. EEN OCTROOI

Het evidente voordeel van het houden van een bedrijfsgeheim t.o.v. het aanvragen van een octrooi, is dat de octrooi-aanvraag openbaar wordt gemaakt in de registers. Het bedrijfsgeheim blijft in principe geheim. Een ander voordeel is dat bedrijfsgeheimen niet enkel technische uitvindingen beschermen, ook niet-technische informatie kan bescherming genieten. Daarbij hoeft u als bedrijf geen kosten te maken voor een aanvraag. Hierdoor kan het beschermingsregime omtrent bedrijfsgeheimen voor kleinere, innovatieve ondernemingen voordeliger zijn dan het aanvragen van octrooi.

SOFTWARE ALS BEDRIJFSGEHEIM?

In veel gevallen zal software niet als bedrijfsgeheim hebben te gelden. Functionaliteit van software is vaak via reverse-engineering te achterhalen. Het verkrijgen van een bedrijfsgeheim via reverse-engineering is uitgezonderd in de Wbb. Wel kan het handig zijn om in de ontwikkelfase al zoveel mogelijk te doen om alle informatie m.b.t. de software geheim te houden en bij contact met derden een geheimhoudingsovereenkomst te tekenen.

CONCLUSIE

Denkt u de nieuwe Coca-Cola te zijn, zorg er dan voor dat aan de drie voorwaarden zijn voldaan die vereist zijn voor een bedrijfsgeheim. Anders kan de cola na onrechtmatig gebruik toch een stuk bitterder smaken...

Yasar Celebi en Kimberly Friesen zijn advocaat bij CMS te Amsterdam, sectie Intellectuele Eigendom, Technologie en Privacy. E-mail kimberly.friesen@cms-dsb.com, yasar.celebi@cms-dsb.com, www.cms.law. Met dank aan Merel van Straten.

