

'Know how' bescherming bij innovatie een must

Vandaag de dag wordt know how wel de munteenheid van de nieuwe economie genoemd.

Know how is voor ondernemingen vaak een zeer belangrijke en ook beschermingswaardige asset.

Technische vindingen, onderscheidingstekens, een nieuw design van producten kunnen over het algemeen beschermd worden door intellectuele eigendomsrechten.

Maar lang niet altijd wordt daarmee specifieke, belangrijke, en aan allerlei vindingen ten grondslag liggende, know how mede beschermd.

Know how is eigenlijk een bedrijfsgeheim (ook wel vertrouwelijke informatie genoemd). Bij een bedrijfsgeheim gaat het om informatie die 1) (in haar geheel dan wel in de juiste samenstelling en ordening van haar bestanddelen) niet algemeen bekend is bij -of gemakkelijk toegankelijk is voor personen binnen de kringen die zich gewoonlijk bezighouden met de desbetreffende soort informatie, 2) handelswaarde heeft en 3) door de persoon die rechtmatig over de informatie beschikt onderworpen is aan redelijke maatregelen (in aanmerking genomen de omstandigheden) om deze geheim te houden.

Bescherming know how

Iedere onderneming zal maatregelen moeten treffen om know how te beschermen tegen onbedoelde overname door derden. Welke maatregelen passend zijn is uiteraard afhankelijk van de specifieke situatie en de soort know how die moet worden beschermd. De meest simpele maatregelen zijn het goed beveiligen van computerbe-

standen én, tegenwoordig bijna ouderwets, waar mogelijk het fysiek beperken van de toegang tot know how door middel van een goed slot op de deur.

Geheimhoudingsbeding

Uiterst relevant is ook dat in arbeidsovereenkomsten van werknemers, die toegang hebben tot know how, naast een non-concurrentie beding en een relatiebeding, een geheimhoudingsbeding wordt opgenomen. Uit de rechtspraak blijkt dat ex-werknemers die niet gebonden zijn aan een concurrentie- of relatiebeding in principe mogen concurreren met hun voormalige werkgever. Een geheimhoudingsbeding is natuurlijk ook van belang bij het inhuren van derden.

Een geheimhoudingsbeding moet heel goed en secuur worden geformuleerd. Van belang is dat exact wordt omschreven op welke know how het beding betrekking heeft. In diverse rechtszaken heeft de rechter een geheimhoudingsbeding niet van toepassing verklaard omdat het zo ruim was opgesteld dat het zelfs betrekking heeft op 'feiten van algemene bekendheid', en dat kan en mag niet.

Europese Richtlijn ter bescherming van know how

Op dit moment is er in Nederland, evenals in vele andere landen, nog geen specifieke wetgeving die ziet op de bescherming van know how. Daar komt binnenkort verandering in. In juni 2016 is een Europese Richtlijn vastgesteld die het ondernemen makkelijker moet maken om effectief op te treden tegen derden die know how van een onderneming ongeautoriseerd gebruiken. Die derden worden in de richtlijn 'inbreukmakers' genoemd. De EU-lidstaten moeten deze richtlijn binnen twee jaar na vaststelling implementeren in hun eigen wetgeving.

In de nabije toekomst kan een onderneming bij (dreigende) inbreuk bijvoorbeeld beslag leggen op -of afgifte vorderen van goederen die zijn ontwikkeld of geproduceerd met behulp van onrechtmatig verkregen know how. Een rechter mag -op verzoek van een onderneming- eveneens



diverse maatregelen treffen. Zo kan een verbod worden opgelegd op het gebruik van bepaalde know how of de teruggave dan wel de vernietiging worden geboden van documenten, voorwerpen en/of elektronische bestanden, die de know how bevatten.

De onderneming van wie de know how onrechtmatig is toegeëigend kan van de inbreukmaker ook schadevergoeding vorderen voor de door de onderneming geleden reputatie- of economische schade.

Daarbij is een onderneming gerechtigd in een procedure aan de rechter te vragen om bepaalde stukken als vertrouwelijk te behandelen. Als de rechter het verzoek honoreert is de know how niet terug te vinden in de openbare uitspraak. In dat geval krijgen ook de partijen en de advocaten een (nog striktere) verplichting tot geheimhouding opgelegd.

Conclusie

Over afzienbare tijd krijgen alle EU-landen (vergelijkbare) wetgeving die beoogt de innovatieve industrie een krachtiger en wettelijke vorm van bescherming van hun know how te bieden. Die wetgeving zal er hopelijk ook voor zorgen dat er voorzichtiger -en met meer respect- met know how van anderen zal worden omgegaan.

Mw. Mr. M.C.H.I. van der Dussen (foto) is advocaat en partner bij CMS te Utrecht, sectie Intellectuele Eigendom, Technologie, Media en Telecommunicatie. E-mail: marcoline.vanderdussen@cms-dsb.com.

