

嘗試界定侵害營業秘密罪之未遂犯

—從美國經濟間諜法思考

陳秉訓 *

目 次

壹、前言	二、規範體系
貳、潛在之侵害營業秘密罪未遂犯案例	三、著手犯之意義
一、類型一：離職員工夥同現職員工竊取營業秘密	四、著手竊取營業秘密行為之案例
二、類型二：員工離職時擅自帶走業務上得知之營業秘密	肆、建構侵害營業秘密罪未遂犯理論之嘗試
三、類型三：員工於在職期間非法使用營業秘密	一、從我國刑法未遂犯規範來思考
四、「未遂犯」問題	二、危險之認定
參、美國經濟間諜法之借鏡	三、中止犯之可能性
一、研究價值	四、量刑之考量
	五、發展未遂犯概念之實益
	伍、結論

關鍵詞：營業秘密、侵害營業秘密罪、未遂犯、美國經濟間諜法、法律上不能

Keywords：Trade Secret, Criminal Misappropriation of Trade Secrets, Criminal Attempt, United States' Economic Espionage Act, Legal Impossibility

* 國立政治大學科技管理與智慧財產研究所副教授，美國聖路易華盛頓大學法學院法律博士。通訊用 email：cstr@nccu.edu.tw。本研究經國立政治大學商學院自主研究計畫經費補助。

摘 要

本文在探索營業秘密法之侵害營業秘密罪未遂犯。研究的靈感來自於，如果被告有意竊取營業秘密，儘管其竊得的資訊最後被法院認定不合營業秘密之三要件，則該被告可否以「未遂犯」論。本文嘗試處理三項議題：（1）潛在之侵害營業秘密罪未遂犯案例調查：以侵害營業秘密罪的刑事判決，歸納犯罪模式的類型；（2）美國經濟間諜法（Economic Espionage Act, EEA）之著手犯（類似未遂犯）概念及相關司法判決分析：整理與歸納涉及 18 U.S.C. § 1831(a)(4) 及 18 U.S.C. § 1832(a)(4) 的相關判決，以勾勒 EEA 著手犯認定的全貌；（3）建構侵害營業秘密罪未遂犯之理論體系：意在承襲國內刑法學者的理論或見解，進而在營業秘密侵害的情境下，思索未遂犯成立的認定。本文建議若竊取者有意圖竊取營業秘密，且客觀上受害單位有採取合理保密措施以保護營業用資訊時，即使該竊取者竊得之資訊未能被法院視為營業秘密，仍可判該竊取者構成未遂犯。

An Attempt to Define Criminal Attempts of Trade Secret Infringement: An Idea from the United States' Economic Espionage Act

Chen, Ping-Hsun

Abstract

This article seeks to illustrate criminal attempts of trade secret misappropriation under Article 13-1 and 13-2 of the Trade Secrets Act. The research idea originates from a question of whether a person intending to steal a trade secret should be found guilty for a criminal attempt even though the stolen information does not meet the definition of a trade secret. Therefore, this article discusses three issues. The first issue is to uncover potential attempt cases based on previous trade secret cases and to categorize different criminal activities. The second issue relates to the United States'