

ALBERT ESTRADA I CUADRAS

**EL SECRETO EMPRESARIAL  
UNA PERSPECTIVA JURÍDICO-PENAL**

Prólogo de  
Jesús-María Silva Sánchez

**Marcial Pons**

MADRID | BARCELONA | BUENOS AIRES | SÃO PAULO

2017

# ÍNDICE

	Pág.
<b>PRÓLOGO</b> .....	13
<b>NOTA PRELIMINAR</b> .....	15
<b>ACRÓNIMOS</b> .....	17
<b>CAPÍTULO I. INTRODUCCIÓN</b> .....	19
<b>CAPÍTULO II. DETERMINACIÓN DEL BIEN JURÍDICO PENAL- MENTE PROTEGIDO</b> .....	31
1. INTERPRETACIONES POSIBLES .....	33
1.1. La libertad de voluntad del titular del secreto empresarial .....	34
1.2. El patrimonio.....	38
1.3. La competencia (leal) como institución.....	44
2. TOMA DE POSTURA .....	49
<b>CAPÍTULO III. EL CONCEPTO (JURÍDICO-PENAL) DE SECRETO EMPRESARIAL</b> .....	51
1. INFORMACIÓN RELACIONADA CON EL EJERCICIO LE- GAL DE UNA ACTIVIDAD EMPRESARIAL .....	54
1.1. Secreto de empresa frente a secreto empresarial.....	55
1.2. Información relacionada con el ejercicio ilegal de una activi- dad empresarial en un mercado legal .....	57
1.3. Ejemplos de información considerada secreto empresarial.....	62
2. LA AUSENCIA DE NOTORIEDAD DE LA INFORMACIÓN ...	66
2.1. Introducción.....	66
2.2. El carácter <i>relativo</i> del secreto .....	67
2.3. Criterios incorrectos de delimitación entre lo <i>público</i> y lo <i>se- creto</i> .....	70

	Pág.
2.3.1. Criterios cuantitativos .....	70
2.3.2. Criterios cualitativos erróneos .....	73
2.4. Concreción del modelo de distinción correcto .....	74
2.4.1. El público relevante.....	75
2.4.1.1. ¿El competidor medio o el competidor individualmente considerado? .....	78
2.4.1.2. ¿Competidor medio actual o potencial?.....	79
2.4.2. Condiciones de accesibilidad determinantes del carácter secreto o público de la información .....	80
2.4.2.1. La dificultad en el acceso legítimo a la información: acceso independiente .....	80
2.4.2.2. La pérdida de control sobre la información por parte del legítimo titular: acceso por comunicación directa o indirecta.....	90
2.5. La prueba del carácter secreto de la información .....	91
3. INTERÉS OBJETIVO EN EL MANTENIMIENTO DEL SECRETO DE LA INFORMACIÓN.....	92
3.1. Introducción.....	92
3.2. La teoría del interés frente a la teoría de la voluntad.....	94
3.3. Contenido del requisito.....	98
3.4. Alcance del requisito .....	101
3.5. Prueba del requisito .....	102
4. LA VOLUNTAD DE MANTENER EL CARÁCTER SECRETO DE LA INFORMACIÓN POR PARTE DE SU LEGÍTIMO TITULAR.....	105
4.1. Introducción .....	105
4.2. La superada <i>reconocibilidad objetiva</i> de la voluntad de secreto ...	106
4.3. La inaceptable <i>presunción</i> de la voluntad de secreto por parte del legítimo titular .....	108
4.4. La manifestación de la voluntad de secreto como <i>medida de autoprotección</i> inexigible en la configuración del concepto de secreto empresarial .....	110
4.5. La tesis correcta: la configuración puramente objetiva del concepto de secreto empresarial.....	113
5. LA EXCLUSIVIDAD EN LA DETENTACIÓN DE LA INFORMACIÓN .....	114
6. EL USO PREVIO DE LA INFORMACIÓN .....	117
7. LAS MEDIDAS DE PROTECCIÓN DEL CARÁCTER SECRETO DE LA INFORMACIÓN.....	118
8. ¿CONCEPTO UNITARIO O CONCEPTO PENAL AUTÓNOMO DE SECRETO EMPRESARIAL? .....	121

	Pág.
8.1. Estado de la cuestión.....	122
8.2. ¿Conveniencia de un concepto penal autónomo de secreto empresarial?.....	126
8.3. Criterios para la graduación de la reacción punitiva.....	130
8.3.1. La tipología de la información: secretos industriales – secretos comerciales – secretos organizativos, relacionales o de gestión.....	131
8.3.2. El interés objetivo <i>cualeficado</i> en el mantenimiento de la reserva .....	133
8.3.3. El criterio correcto: el valor patrimonial de la información.....	134
EXCURSO: LOS LISTADOS DE CLIENTES .....	135
<b>CAPÍTULO IV. DETERMINACIÓN DE LAS POSICIONES LEGÍTIMAS DE DOMINIO SOBRE EL SECRETO EMPRESARIAL.....</b>	<b>139</b>
1. CRITERIOS DE ATRIBUCIÓN DE LOS DERECHOS DE PROPIEDAD INTELECTUAL E INDUSTRIAL .....	141
2. CRITERIOS DE RECONOCIMIENTO JURÍDICO-PRIVADO DE EXPECTATIVAS DE EXCLUSIÓN RESPECTO DE LA INFORMACIÓN OBJETO DE PROPIEDAD INTELECTUAL O INDUSTRIAL CONSTITUTIVA DE SECRETO EMPRESARIAL .....	151
2.1. Reconocimiento jurídico-privado de expectativas de reserva frente a contrapartes contractuales.....	154
2.2. Reconocimiento jurídico-privado de expectativas de reserva frente a terceros .....	161
2.3. Reconocimiento jurídico-privado de expectativas frente a los cotitulares .....	162
3. CRITERIOS DE RECONOCIMIENTO JURÍDICO-PRIVADO DE EXPECTATIVAS DE EXCLUSIÓN RESPECTO DE LA INFORMACIÓN CONSTITUTIVA DE SECRETO EMPRESARIAL NO CALIFICABLE DE OBJETO DE LA PROPIEDAD INTELECTUAL O INDUSTRIAL .....	163
<b>CAPÍTULO V. RECAPITULACIÓN.....</b>	<b>171</b>
<b>JURISPRUDENCIA CITADA.....</b>	<b>179</b>
<b>ANEXO .....</b>	<b>187</b>
<b>BIBLIOGRAFÍA CITADA.....</b>	<b>193</b>