



# ANGOLO LEGALE SVIZZERA

di Riccardo Geiser

## GLI ELEMENTI CHIAVE DI UN NDA UNA LINEA GUIDA PER ORIENTARSI NELLA GIUNGLA DEGLI ACCORDI DI SEGRETEZZA

Laddove nel corso di una collaborazione vengano divulgati dei segreti commerciali e/o del *know-how* di una e/o dell'altra parte è opportuna, se non persino imperativa, la stipula di un NDA (*non disclosure agreement*), ovvero di un accordo di segretezza.

Su internet si trovano accordi di segretezza "di tutti i colori". Pertanto, i responsabili delle aziende che intendono concludere tale accordo prima di avviare una collaborazione, sono tentati a scaricare un modello e modificarlo per i propri fini. In mancanza della sensibilità necessaria in materia di NDAs, questo approccio può sfociare in una posizione contrattuale che non tutela la confidenzialità in maniera ottimale.

A prescindere dal fatto che ogni fattispecie richiede una revisione customizzata alla luce delle particolari esigenze del caso concreto, gli "elementi chiave" da tenere d'occhio in ogni NDA sono i seguenti:

- (1) L'accordo deve pronunciarsi sulla questione se gli obblighi di segretezza sono reciproci (se entrambe le parti sono destinatarie di informazioni confidenziali), o se si applicano soltanto ad una delle parti contraenti (se soltanto una delle parti è destinataria di informazioni confidenziali).
- (2) Definizione delle parti contraenti, dei loro rappresentanti (ad es. i membri di organi societari o gli impiegati) e, di conseguenza, delle parti terze ai sensi dell'accordo (vedi punto 6); è opportuno precisare che le società di gruppo sono ritenute parti terze.
- (3) Va definita la natura della collaborazione e, contestualmente, va stabilito il divieto di utilizzare le informazioni confidenziali per altri fini da quelli della collaborazione.
- (4) Definizione delle informazioni che sottostanno agli obblighi di segretezza, idealmente precisando anche la forma di tali informazioni (ad es. orale, scritta, elettronica).
- (5) Esclusione delle informazioni non ritenute confidenziali – di regola si tratta di informazioni che (i) erano già di pubblico dominio o che lo sono diventate per fatto non imputabile alla parte destinataria, (ii) erano già legalmente in possesso della parte destinataria al momento della stipula dell'NDA, (iii) sono state comunicate alla parte destinataria da parti terze senza violazione di obblighi di segretezza, o che (iv) sono state sviluppate indipendentemente dalla parte destinataria senza aver utilizzato delle informazioni confidenziali.
- (6) Va stabilito il divieto di divulgazione delle informazioni confidenziali a parti terze (previa autorizzazione scritta della parte interessata).
- (7) Limitazione della divulgazione di informazioni confidenziali ai rappresentanti della parte destinataria che devono aver conoscenza di tali ai fini della collaborazione, a condizione che anche loro accettino esplicitamente gli obblighi di segretezza.
- (8) Definizione del livello di cura che la parte destinataria deve esercitare per tutelare le informazioni (ad es. misure di protezione tecniche e/o organizzative).
- (9) Può essere stipulata una penale per violazioni dell'NDA; anche se consigliabile da un punto di vista legale (in particolare perché un danno per violazione di segretezza è difficile da quantificare e provare), da un punto di vista commerciale, una penale può essere difficile da negoziare.
- (10) Accordo sul modo di procedere nel caso in cui la parte destinataria sia obbligata per legge a divulgare delle informazioni confidenziali (ad es. dinanzi ad un tribunale); di regola viene stabilito un obbligo di notifica immediata al fine di permettere alla parte interessata di adottare misure adeguate (ad es. l'ottenimento di provvedimenti cautelari).
- (11) Definizione della durata dell'accordo (che di regola è congruente con la durata della collaborazione) e degli obblighi di confidenzialità; è opportuno precisare che quest'ultimi "sopravvivono" il termine dell'NDA, ma idealmente vanno limitati nel tempo.
- (12) Vanno stabiliti degli obblighi di restituzione e di distruzione delle informazioni confidenziali dopo il termine dell'NDA.