

Залимбаева И.В.
м.ю.н., преподаватель кафедры гражданского и трудового права
КарГУ им.Е.А.Букетова

Смагулова А.
студентка 2 курса юридического факультета
КарГУ им.Е.А.Букетова

Правовой институт коммерческой тайны в Республике Казахстан.

С течением времени разные виды «сырья» были актуальны в своё время. В 21 веке информация стала новым «сырьем» для мировой экономики и политики. Наиболее развитые страны мира используют «информацию» как источник и умело применяют её в своих целях. *Согласно закону Республики Казахстан «О доступе к информации»*, информация - сведения о лицах, предметах, фактах, событиях, явлениях и процессах, полученные или созданные обладателем информации, зафиксированные на любом носителе и имеющие реквизиты, позволяющие ее идентифицировать [1].

Актуальность данной темы основывается на том факте, что правовой институт коммерческой тайны является неотъемлемым атрибутом рыночной экономики. В процессе осуществления предпринимательской деятельности, накапливается большое количество разнообразной информации, имеющей значение для успешного развития бизнеса. В современных условиях информационного общества информация приобретает значение важнейшего ресурса, без которого немислимо нормальное функционирование ни отдельного предпринимателя, ни государства в целом. Более того, с развитием и совершенствованием информационных технологий, информация приобретает характер одного из важнейших видов товара на рынке.

Одним из видов информации является коммерческая тайна. Одной из важнейших проблем законодательства Республики Казахстан на данный момент является отсутствие обособленного института «коммерческого права», который мог бы обеспечить

упорядоченное, и главное, глубокое изучение вопросов данной темы. Для начала мы бы хотели отметить, что можно подразумевать под коммерческим правом. Коммерческое право представляет собой - «совокупность общих и специальных норм гражданского права, регулирующих отношения между лицами, осуществляющие предпринимательскую деятельность или с их участием. Следовательно, оно не претендует на самостоятельность в качестве отрасли права, это составная часть гражданского права [2, С. 28]». В современном мире люди не могут отказаться от возможности завладеть чужой информацией или тайной, для своих собственных целей. И нельзя сказать, что такого не было в еще более ранние времена, вполне можно предположить, что еще наши предки, скрывали от своих собратьев способы добычи еды или огня, боясь того, что его открытие могут присвоить себе.

С течением времени люди стали осваивать производительный труд и переходить к открытиям вещей материального мира. Вот отсюда и можно начать вопрос «коммерческой тайны». Конкурировали и целые государства. Исторических примеров тому немало: в античный и средневековый периоды продолжительное время лишь жители отдельных стран владели секретами производства фарфора, пороха, шелка, стали, изготовления ремесленных изделий на ткацких станках и др. «В средневековом производстве секреты ремесла основывались на эмпирическом опыте. Их эмпирическая природа исключала быстрые изменения, и она же, не отделяя рецептуру технологических процессов от личной практики и длительного ремесленного, полностью эмпирического обучения, способствовала сохранению ремесленной тайны» [3, С. 34].

Во времена быстрого роста промышленности, вопрос коммерческой тайны встал достаточно остро, потому в этот период начинает появляться технологически и экономически значимая информация. Здесь хотелось бы вспомнить высказывание В. Розенберга о том, что промысловая тайна вытекает из сущности строя, основанного на свободе конкуренции как на соревновании сил, способностей и труда каждого конкурента, но не на использовании работы соперника, потому что в противном случае речь идет о недобросовестной

конкуренции [4]. Исторически для защиты неизвестной новой, экономически ценной информации были выработаны два способа, которые можно рассматривать в качестве предпосылки признания коммерческой тайны в праве. Первый способ - это возведение информации в ранг государственных секретов. Например, в Венеции, государством принимались меры в отношении охраны секретов стеклодувов, ограничивалась свобода их передвижения. Или в Китае, так же издавна, государством запрещалось под угрозой смерти раскрывать, в частности, секреты производства фарфора [5, С. 24]. Второй способ - предоставление привилегий первоначальным создателям информации на определенное время. Одним из условий получения привилегий была конфиденциальность информации, то есть она не должна была быть общеизвестной, что предполагало ее новизну. В результате получения привилегии надобность в мерах охраны конфиденциальности отпадала, так как другим условием было раскрытие информации для общества. Появление этого способа, историки связывают с развитием системы охраны секретов производства как продуктов творчества, посредством получения патентов (юридической монополии) [6]. Здесь стоило бы опираться на слова Шершеневича Г.Ф.: «Если бы не было патентов, то фабриканты старались бы держать изобретения в секрете, и оно долго было бы недоступно для промышленности» [7, С. 85]. Но можно отметить, что изобретатели технических новшеств прибегали к механизму патентов лишь при невозможности сохранить сущность изобретения в тайне [8].

В разные эпохи создавались специальные правовые нормы, защищающие интересы производителей или целых государств от возможной утечки секретов. Еще в Древнем Риме зародились книги, в которые владельцы могли вносить тайны предприятия, а сообщить должны были только государству в целях правосудия и уточнения налогов. В современном казахстанском законодательстве имеются ряд норм, регулирующих данный вопрос. Так, например, в пункте 1 статьи 126 ГК РК дается понятие «коммерческой тайны»: Гражданским законодательством защищается информация, составляющая служебную или коммерческую тайну, в случае, когда

информация имеет действительную или потенциальную коммерческую ценность в силу неизвестности ее третьим лицам, к ней нет свободного доступа на законном основании, и обладатель информации принимает меры к охране ее конфиденциальности [9]. Отсюда видно, что оно совмещено с понятием «служебной тайны». Согласно п.1 статьи 10 Закона РК «О бухгалтерском учете и финансовой отчетности»: «Содержание первичных документов и регистров бухгалтерского учета является информацией, составляющей коммерческую тайну, доступ к которой предоставляется лишь лицам, которые имеют разрешение руководства или предпринимателя, а также должностным лицам государственных органов в соответствии с законодательством Казахстана [10]».

Первые нормы, направленные на защиту коммерческой тайны, стали появляться в конце XIX-начале XX в.в.. В частности, появились нормы, направленные на предотвращение несанкционированного получения, раскрытия конфиденциальной предпринимательской информации [6]. При этом понятие коммерческой тайны разрабатывалось в рамках государственных усилий по борьбе с недобросовестной конкуренцией. В 1883 году были заложены правовые основы защиты от недобросовестной конкуренции Парижской конвенцией по охране промышленной собственности, где к объектам охраны промышленной собственности было отнесено пресечение недобросовестной конкуренции [11]. В литературе первое законодательное обеспечение коммерческой тайны, авторы связывают с принятием в штате Нью-Йорк, в 1893 году, Закона «Об охране секретов производства». Но одним из важнейших шагов в этом вопросе можно считать установление коммерческой тайны как «секрета фирмы» в Законе «О недобросовестной конкуренции» 1909 г., где довольно полно прописаны нормы, защищающие тайну предприятий. Таким образом, можно считать, что вопрос коммерческой тайны на западе решен по большей части, применяются нормы, защищающие её и отгораживающие от нарушений. Но можно прийти к одному не утешающему выводу: отдельного нормативного акта, регулирующего коммерческие отношения нет. Отсюда и следует открытый характер данного вопроса для гражданского права на данный момент.

Хотим отметить, что имеется проект правового акта о «коммерческой тайне», который включает в себя 10 статей. Правовой акт до сих пор находится на стадии разработки и обсуждения. И в данной статье мы бы хотели предложить введение основных положений данного правового акта. Субъектами «коммерческого права» выступают следующие виды лиц: юридические лица, граждане-предприниматели и специальные субъекты. Третья группа лиц вызывает наибольший интерес, потому как она включает в себя еще два вида: 1) специальные субъекты, которые не участвуют в совершение сделок, а только создают все условия для их совершения; 2) предпринимательские организации или индивидуальные предприниматели, которые непосредственно занимаются заключением сделок. Сам институт коммерческой тайны будет охватывать не само гражданское право, а его отдельные институты такие как: трудовое, предпринимательское, банковское право. То есть, область его распространения будет достаточно велика как для отдельного института. Если задуматься, данный правовой институт будет отвечать за немаловажные процессы в экономической сфере страны, что необходимо для её крепкого становления и развития.

Рассуждая об ответственности за нарушение коммерческой тайны, стоит подумать о диспозитивности гражданского права и месте самого института среди остальных. На наш взгляд, самым оптимальным для возмещения материального ущерба, будет не только восстановление материальных потерь, но и возмещение морального ущерба, так же в денежном эквиваленте. Стоит рассмотреть введение нормы, которая защищает коммерческую тайну не только после регистрации предприятия, но и до его создания. Если нарушение будет связано с работниками данного предприятия, то здесь можно применить дисциплинарные взыскания. При особо крупном материальном ущербе, который был причинен предприятию и ущерб, в результате которого репутация предприятия была поставлена под сомнение на рынке, стоит предусмотреть уголовную ответственность. Так же хотелось бы отметить, что стоит рассмотреть включение в трудовой договор между работниками и работодателями, как одно из основных условий, не разглашение коммерческой тайны

при непосредственной работе с ней, которое будет наказываться так же взысканиями с субъекта трудовых правоотношений.

Таким образом, мы пришли к следующему выводу. Само принятие такого правового акта будет огромным шагом к развитию международной торговли в Казахстане, но данный правовой акт не должен стать окончательной точкой в плане изучения проблемы коммерческого права. Само понятие «коммерческая тайна» должно быть рассмотрено более подробно в ходе совершенствования института коммерческого права, где, в первую очередь, стоит рассмотреть понятие «тайны». И, на наш взгляд, наиболее полное содержание имеет понятие тайны, сформулированное И.В. Смольковой, которая на основе анализа научных источников выделяет следующие признаки тайны. К ним относятся: 1) тайна есть, прежде всего, сведения, информация; 2) сведения должны быть известны или доверены узкому кругу лиц; 3) сведения могут быть известны или доверены определенным субъектам в силу их профессиональной или служебной деятельности, осуществления определенных поручений; 4) сведения не подлежат разглашению (огласке); 5) разглашение сведений (информации) может повлечь наступление негативных последствий (материальный или моральный ущерб ее собственнику, владельцу, пользователю или иному лицу); 6) на лицах, которым доверена информация, не подлежащая оглашению, лежит правовая обязанность ее хранить; 7) за разглашение этих сведений устанавливается законом юридическая ответственность. Эти критерии позволили И.В. Смольковой сформулировать понятие тайны следующим образом: «С содержательной стороны тайна может быть определена как особым образом охраняемый законом блок секретной или конфиденциальной информации (сведений) известной или доверенной узкому кругу субъектов в силу исполнения служебных, профессиональных и иных обязанностей или отдельных поручений, разглашение которых может повлечь ответственность» [12]. В определении наиболее развернуто показано само значение тайны, но не показаны последствия её разглашения.

В современном обществе защита коммерческой тайны является почти основным условием успеха компании в целом.

Потому, как после её разглашения, или попадания в чужие руки, компания может потерять довольно крупную сумму денег или даже обанкротиться. Поэтому, делая вывод, мы хотим сказать о том, что на данный момент в казахстанском законодательстве присутствует пробел в базе правовых актов, который бы обеспечил защиту коммерческой тайны, и предпринимателей в частности. Сейчас имеются лишь определенные нормы, которые могут лишь частично объяснить само понятие коммерческой тайны и очень часто её употребляют с иными, не относящимися к ней терминами. Например, информация в целом и информация, которая используется в коммерческой тайне. Первое определение не только шире, но и ответственность за его распространение явно другая, чем во втором случае. В связи с этим мы бы хотели обратить внимание на актуальность этой проблемы, ведь после её решения Республика Казахстан сможет еще на шаг приблизиться к развитым странам, которые давно используют свой опыт в данном вопросе.

Список литературы:

1. Закон Республики Казахстан «О доступе к информации» от 16.11.2015 г. (с изменениями и дополнениями от 28.12.2016 г.).
2. Садовничий В.А. Классический университетский учебник, 384 с.
3. Нарышкина Р. Л. США государство и частный сектор. М.: Юр. лит., 1976 г., 128 с.
4. Розенберг В. Промысловая тайна. С-Петербург: Типография Министерства финансов, 1910 г., 68 с.
5. Залеская М. В. Недобросовестная конкуренция: некоторые проблемы неправомерного получения, использования и разглашения конфиденциальной коммерческой информации //Законодательство и экономика. 1998 г, No 5 (171), С. 23-34.
6. Омарова А.Б. Гражданско-правовые проблемы института коммерческой тайны в Республике Казахстан, 138 с.
7. Шершеневич Г. Ф. Курс торгового права. Т. 2. Изде 4е. СПб,1908 г., 625с.
8. В. А. Деружинский, В. В. Деружинский. Основы коммерческой тайны. Практическое пособие для предпринимателей. Минск, 1994 г., 126 с.
9. Гражданский кодекс РК от 27.12.94 г. (с изменениями и дополнениями по состоянию на 26.07.2016 г.).
10. Закон Республики Казахстан от 28 февраля 2007 года «О бухгалтерском учете и финансовой отчетности» (с изменениями и дополнениями по состоянию на 09.04.2016 г.).

11. Парижская конвенция по охране промышленной собственности от 20 марта 1883 г., с. изм. // Интеллектуальная собственность (в 2-х книгах). Кн. 2. Промышленная собственность / Сост. и коммент. В. Ф. Чигир. –Мн.: Амалфея, 1997 г., С.7-51.

12. Смолькова, И. В. Проблемы охраняемой законом тайны в уголовном процессе, 404 с.

Ильсова М.Т

доцент кафедры гражданского и трудового права

Жагалов Р.Б

*м.ю.н., преподаватель кафедры гражданского
и трудового права*

Принципы адвокатской этики

В юридической литературе большое внимание уделяется проблеме сочетания и взаимодействия таких важнейших социальных регуляторов, как мораль и право. Эта проблема имеет большое значение в сферах правотворчества и правоприменения. Особую остроту она приобретает при осуществлении правосудия, когда правовые критерии оценки конфликтных ситуаций оказываются недостаточными и обращение к совести, чести, нравственному долгу не только естественно, но и неизбежно. Одним из первых русских юристов, привлечших внимание к этой проблеме, был А. Ф. Кони. Ему принадлежит труд под названием «Нравственные начала в уголовном процессе», к которому и поныне с благодарностью обращаются специалисты. [1, 22]

И общество, и государство уже давно осознали необходимость введения дополнительного, нравственного критерия, которому должно соответствовать лицо, профессионально осуществляющее защиту прав и законных интересов граждан. В ходе великих реформ середины XIX века правительство Александра II в целях поднятия престижа адвокатуры, роста доверия общества к адвокатам, повышения эффективности деятельности адвокатуры разработало и законодательно закрепило в Судебных уставах 1864 года требования к претендентам на статус адвоката. Претенденту,