

ПРИНЦИП КОНФИДЕНЦИАЛЬНОСТИ В МЕЖДУНАРОДНОМ КОММЕРЧЕСКОМ АРБИТРАЖЕ

О. Г. Гаврилова

Конфиденциальность всегда рассматривалась как одно из преимуществ международного коммерческого арбитража по сравнению с разрешением споров в государственных судах.

В доктрине и в арбитражной практике сложилось два противоположных подхода к данной проблеме. Согласно классическому подходу, существует «подразумеваемая конфиденциальность, вытекающая из частноправовой природы арбитража» (*Dolling-Baker v Merret* (1990), *Hassneh Insurance Co of Israel v Mew* (1993)). Такого подхода придерживаются Англия, Швейцария, Франция. Однако последней тенденцией в развитии международного коммерческого арбитража выступает отказ от презумпции конфиденциальности и введение ряда исключений для данного принципа (*Esso Australia Resources Limited v Plowman* (1994), *Al Trade Finance v Bulgarian Trade Bank* (2000)). Такой подход характерен для стран англо-саксонской системы права (Австралия, США).

В решениях арбитражных институтов, а также в регламентах некоторых из них нашли закрепление следующие исключения из принципа конфиденциальности: необходимость защиты своих прав, защита правосудия или публичного интереса, наличие явного или подразумеваемого согласия другой стороны, необходимость исполнения судебного определения.

Лишь некоторые арбитражные регламенты в той или иной мере регулируют вопросы конфиденциальности (регламенты ВОИС, Лондонского международного арбитражного суда, Миланской палаты международного и национального арбитража, Международного арбитражного центра Дубая). Выбирая тот или иной регламент при составлении арбитражной оговорки, сторонам необходимо учитывать сферу действия положения о конфиденциальности данного арбитражного регламента, а именно: на кого и на что распространяется обязанность соблюдать конфиденциальность. Единого подхода к данному вопросу в арбитражной практике не сложилось. Как правило, обязанность соблюдать конфиденциальность распространяется на арбитражный институт, арбитров, экспертов, свидетелей и лишь в некоторых случаях на стороны. Предметом положения о конфиденциальности может быть сам факт арбитражного разбирательства, процессуальные и иные документы, существо спора, имена участников разбирательства, решения арбитражного суда.

Регламент Международного арбитражного суда при Белорусской торгово-промышленной палате регулирует вопросы конфиденциальности лишь в самом общем виде. В ст. 13 Регламента «конфиденциальность рассмотрения дел» закреплена как принцип, который далее раскрывается в ст. 16 Регламента: «Разбирательство дела ведётся конфиденциально, если состав суда по просьбе или с согласия сторон не принял решения рассмотреть его публично. Члены президиума МАС, другие его постоянные сотрудники и запасные арбитры могут присутствовать в закрытом заседании. Суд может допустить на закрытые заседания также указанных стороной лиц (кроме представителей, действующих на основании доверенности), но не более двух с каждой стороны. Участники закрытых заседаний обязаны хранить в тайне всю полученную по делу информацию, о чём предупреждаются единоличным арбитром или арбитром-председателем». Аналогичные положения содержит в ст. 12 и 16 Регламент Международной палаты арбитров при Союзе юристов. Таким образом, арбитражные институты Республики Беларусь скорее придерживаются классического подхода и не содержат детальной регламентации вопросов конфиденциальности.

Отсутствие закрепления в выше указанных регламентах средств правовой защиты, которыми может воспользоваться сторона в случае нарушения конфиденциальности, также может вызывать практические трудности. В мировой арбитражной практике встречаются следующие средства защиты – судебный запрет, меры по предварительному обеспечению иска и возмещение убытков. Однако стороны, как правило, сталкиваются с проблемой обоснования необходимости применения судом той или иной меры, доказывания наличия и размера убытков, а также причинной связи между нарушением конфиденциальности и убытками. Нередко арбитражные суды ссылаются на отсутствие у них компетенции на рассмотрение спора о конфиденциальности в случаях, когда их регламенты не содержат правового регулирования данного вопроса.

Во избежание проблем, которые могут возникнуть в связи с нарушением конфиденциальности, сторонам договора можно порекомендовать следующее: включать положение о конфиденциальности в договор; заключать отдельное соглашение о конфиденциальности; при составлении арбитражной оговорки выбирать регламент, который содержит наиболее детальную регламентацию обязанности соблюдать конфиденциальность.

Литература

1. *Lawrence T.* Confidentiality and disclosure of the proceedings // *Litigation and arbitration.* 2009. P. 14-19.

2. *Crookenden S.* Who should decide arbitration confidentiality issues // *Arbitration International*. Volume 25. № 4. 2009. P. 603-614.
3. *Kyriaki N.* Confidentiality in International Commercial Arbitration / Berlin: Springer Verlag , 2010. P. 28-41.