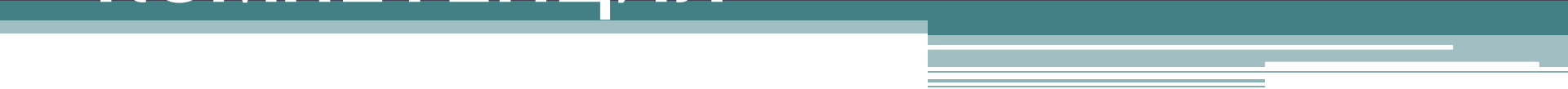


ФОРМИРОВАНИЕ СОСТАВА АРБИТРАЖНОГО СУДА И ЕГО КОМПЕТЕНЦИЯ



ВОПРОСЫ ТЕМЫ

1. Требования, предъявляемые к арбитрам.
Независимость и беспристрастность
арбитров
2. Права и обязанности арбитров
3. Порядок назначения арбитров
4. Прекращение полномочий арбитра
5. Компетенция состава арбитража для
рассмотрения спора

Вопрос 1. Требования, предъявляемые к арбитрам

- Количество арбитров

В соответствии со ст. 16 Закона РБ о МАС количественный состав международного арбитражного суда для разрешения спора определяется соглашением сторон, а при отсутствии такого соглашения включает трех арбитров.

Ст. 16 воспроизводит положения ст. 10 Типового закона ЮНСИТРАЛ. Предпочтение коллегии из трех человек в типовом законе было отдано потому, что такова наиболее распространенная практика в области МКА.

Стороны свободны в выборе арбитров и могут назначить в качестве таковых любое дееспособное физическое лицо. В то же время свобода сторон в выборе арбитров может быть ограничена:

- Законодательством
- Арбитражным регламентом
- Самими сторонами

- Национальность арбитра

В соответствии с частью 1 ст. 17 Закона РБ о МАС никто не может быть лишен права стать арбитром из-за его гражданства или подданства, если стороны не договорились об ином.

Эта норма носит диспозитивный характер. Стороны вправе договориться между собой, гражданами каких государств могут являться арбитры, признанные разрешить их спор, в том числе и предусмотреть выступление в качестве третьего арбитра гражданина иной страны, нежели тех, к которым принадлежат стороны.

- Квалификация арбитра
- Знание арбитром языка арбитражного разбирательства
- Возможность для арбитра участвовать в рассмотрении спора
- Иные требования (например, хорошие коммуникативные и организационные навыки)

«Правила этики международных арбитров», принятые в 1987 г. Международной ассоциацией юристов (International Bar Association - IBA), устанавливают, что арбитр вправе принять назначение только тогда, когда он уверен, что будет способен выполнять свои функции без предубеждения, обладает необходимыми профессиональными познаниями, владеет языком арбитражного разбирательства и в состоянии уделить арбитражу то время и внимание, какого вправе ожидать стороны.

Независимость и беспристрастность арбитров.

Данное требование отражено в арбитражном законодательстве практически всех стран, в том числе в РБ (ст. 18 Закона о МАС), а также в регламентах всех арбитражных учреждений. Практически всегда условие о независимости и беспристрастности арбитров относится к числу императивных требований, которые стороны не могут изменить своим соглашением.

Независимость арбитра понимается как отсутствие денежных и иных связей между ним и одним из сторон.

Беспристрастность арбитра связана с отсутствием у него предрасположенности по отношению к определенной стороне или существу спора. Предрасположенность эта может быть явной или скрытой.

Обязанность арбитра раскрыть определенные обстоятельства

Для достижения беспристрастности и независимости регламенты устанавливают своевременное раскрытие арбитрами любых обстоятельств, которые могут объективно вызвать сомнения в их независимости и беспристрастности. Обычно еще до своего назначения потенциальный арбитр обязан письменно изложить все обстоятельства, которые могут объективно вызвать сомнения в их независимости и беспристрастности. Эта обязанность сохраняется за арбитром и в течение всего процесса.

Вопрос 2. Права и обязанности арбитров

Права и обязанности, предусмотренные сторонами

Право арбитров рассмотреть спор и вынести по нему решение существует только в силу соглашения сторон.

Стороны свободны в предоставлении арбитрам прав и возложении на них обязанностей до тех пор, пока такие права и обязанности не противоречат применимому процессуальному закону или императивным нормам соответствующего регламента. В любое время в ходе процесса стороны могут договориться между собой об изменении прав или обязанностей арбитров.

Права и обязанности, предусмотренные арбитражными регламентами

- **Права:** определение языка арбитражного разбирательства, применимого права, установление процессуальных сроков, истребование доказательств, назначение экспертов и т.п.
- **Обязанности:** обязанность равного отношения к сторонам; обязанность раскрыть все обстоятельства, которые могут вызвать обоснованные сомнения в независимости и беспристрастности; завершение рассмотрения спора в определенный срок; вынесение мотивированного решения; сохранение конфиденциальности и т.п.

Права и обязанности, предусмотренные ЗАКОНОМ

Право, действующее в месте проведения арбитража, и право, регулирующее арбитражное соглашение, могут в ряде случаев расширять или, напротив, сужать права, предоставленные арбитрам сторонами или регламентом арбитражного учреждения.

Важнейшей обязанностью арбитров является равное отношение к сторонам и предоставление им всех возможностей для изложения своей позиции (ст. 24 Закона о МАС).

Законодательство многих государств предусматривает в качестве основной обязанности арбитра обязанность действовать с надлежащей ответственностью и исполнять свои функции с надлежащей заботой. В некоторых странах допускается взыскание с арбитров убытков, причиненных сторонам умышленно или в результате грубой неосторожности. Другие страны, напротив, предоставляют арбитрам иммунитет от судебного преследования, поскольку из функции рассматриваются в качестве квазисудебных.

Моральные обязанности

Правила этики международных арбитров Международной ассоциации юристов:

обязанность уделить процессу столько времени и внимания, сколько стороны вправе ожидать сообразно с обстоятельствами дела,

запрет

- принимать от сторон какие-либо подарки,
- заключать соглашение по поводу гонорара с одной из сторон,
- участвовать в каких-либо действиях, направленных против вынесенного арбитражного решения, «за исключением случаев, когда арбитр считает своим долгом раскрыть существенные нарушения или обман со стороны других арбитров.

Вопрос 3. Порядок назначения арбитров

- Порядок назначения арбитров регулируются ст. 17 Закона о МАС. Ее исходный принцип состоит в признании права сторон самим договориться о процедуре формирования состава арбитража (ч.2). В ней также изложены положения, восполняющие их волю в случае отсутствия такой договоренности (ч.3). Если согласованная сторонами или установленная в законе процедура не приводит к надлежащему образованию третейского суда, предусматривается возможность назначения арбитров Президентом (Председателем) БелТПП (ч.3,4). Затем оговорены критерии, которыми призван руководствоваться названный орган при осуществлении подобных назначений (ч.5).

- Стороны могут по взаимному соглашению определить порядок назначения арбитра или арбитров при условии соблюдения положений частей третьей, четвертой и пятой настоящей статьи (ч. 2 ст. 17 Закона о МАС).

При этом стороны не вправе исключать в своем соглашении возможности любой из них обратиться в надлежащих случаях к соответствующему органу на основании ч.4 ст. 17 с просьбой принять необходимые меры, равно как и не могут отступить от правил ч. 5 ст. 17 о недопустимости обжалования решения данного органа.

Стороны не вправе отступать также от императивного требования беспристрастности и независимости арбитров.

Часть 3 ст. 17 Закона о МАС

В отсутствие соглашения по вопросам, предусмотренным частью второй настоящей статьи:

- при составе международного арбитражного суда из трех арбитров истец называет одного арбитра в исковом заявлении, ответчик сообщает о втором арбитра в ответе на иск, а два назначенных таким образом арбитра избирают третьего (арбитра-председателя). Если стороны не назначат арбитров до истечения 30 дней с момента получения ответчиком копии искового заявления или если два арбитра в течение 10 дней не выберут третьего, назначение состава постоянно действующего международного арбитражного суда производит председатель данного суда, а назначение состава международного арбитражного суда для рассмотрения конкретного спора – президент Белорусской торгово-промышленной палаты, если соглашением сторон или международным договором не установлено иное;
- при единоличном составе международного арбитражного суда, если стороны не договорятся об арбитра в течение 30 дней с момента, когда ответчик получил или считается получившим исковое заявление, назначение арбитра постоянно действующего международного арбитражного суда производит председатель данного суда, а назначение арбитра международного арбитражного суда для рассмотрения конкретного спора – президент Белорусской торгово-промышленной палаты, если соглашением сторон или международным договором не установлено иное.

- Если при согласованном сторонами порядке назначения арбитра в соответствии с частью второй настоящей статьи одна из сторон не соблюдает этот порядок, либо стороны или два арбитра не могут достичь соглашения в соответствии с предусмотренным порядком, либо третье лицо не выполняет какую-либо функцию, возложенную на него в рамках согласованного порядка назначения арбитра, необходимые меры в отношении состава постоянно действующего международного арбитражного суда принимает председатель данного суда, а в отношении состава международного арбитражного суда для рассмотрения конкретного спора – президент Белорусской торгово-промышленной палаты, если соглашением сторон или международным договором не установлено иное (ч. 4 ст. 17 Закона о МАС)
- При назначении арбитра председатель постоянно действующего международного арбитражного суда или президент Белорусской торгово-промышленной палаты учитывают все требования, соблюдение которых обеспечивает назначение квалифицированного, независимого и беспристрастного арбитра. Решение, принятое в соответствии с частями второй, третьей и четвертой настоящей статьи, обжалованию не подлежит (ч. 5 ст. 17 Закона о МАС)

Вопрос 4. Прекращение полномочий арбитра

Прекращение полномочий арбитра возможно в случае его отвода, самоотвода, смерти, серьезной болезни, невыполнения возложенных на него функций и по иным причинам.

Законом РБ о МАС урегулированы вопросы об отводе арбитра (ст. 18 и 19) и прекращении полномочий арбитра (ст. 20).

Статья 18. Основания для отвода арбитра, эксперта, переводчика

- Отвод арбитра может быть заявлен лишь в случае, если существуют обстоятельства, вызывающие обоснованные сомнения относительно его беспристрастности или независимости, либо если он не обладает квалификацией, обусловленной соглашением сторон. Сторона может заявить отвод арбитра, которого она назначила или в назначении которого принимала участие, только в связи с обстоятельствами, ставшими ей известными после его назначения.
- Лицо, узнав о возможном назначении (избрании) его арбитром, обязано сообщить об обстоятельствах, которые могут вызвать обоснованные сомнения относительно его беспристрастности, независимости или компетентности. Если арбитр не сделал этого до назначения (избрания), он обязан сообщить сторонам о любых таких обстоятельствах как можно ранее в ходе производства по делу.
- Арбитр может заявить самоотвод.
- По основаниям, указанным в части первой настоящей статьи, могут быть отведены также эксперты и переводчики.

Статья 19. Порядок отвода арбитра, эксперта, переводчика

- Стороны могут по взаимному соглашению определить порядок отвода арбитра, эксперта, переводчика.
- При отсутствии договоренности о порядке отвода арбитра заинтересованная сторона подает составу международного арбитражного суда письменное мотивированное заявление о таком отводе. Для подачи заявления об отводе арбитра устанавливается пятнадцатидневный срок, исчисляемый со дня, когда стороне стало известно о назначении соответствующего арбитра или о наличии оснований для его отвода. Если арбитр, которому заявлен отвод, не сообщает о самоотводе, а также если другая сторона не согласна с самоотводом, вопрос решается двумя остальными арбитрами состава международного арбитражного суда до начала разбирательства дела. Если они не придут к соглашению до начала разбирательства дела или если отвод заявлен против двух и более арбитров либо единоличного арбитра, вопрос об отводе арбитра (арбитров) постоянно действующего международного арбитражного суда решает председатель данного суда, а об отводе арбитра (арбитров) международного арбитражного суда для рассмотрения конкретного спора – президент Белорусской торгово-промышленной палаты в течение пяти дней.
-
- На время рассмотрения вопроса об отводе арбитра (арбитров), эксперта и переводчика разбирательство дела международным арбитражным судом откладывается.
- Постановление председателя постоянно действующего международного арбитражного суда, решение президента Белорусской торгово-промышленной палаты, определение состава международного арбитражного суда об отводе арбитра (арбитров), эксперта, переводчика обжалованию не подлежат.

Статья 20. Прекращение полномочий арбитра

- Арбитр обязан отказаться от принятия полномочий или осуществления соответствующих функций, если он оказался юридически или фактически не способным выполнять их либо по иным причинам допускает значительную задержку производства по делу. Полномочия арбитра прекращаются также по соглашению сторон. Если соглашения достичь не удалось, любая сторона по спору в постоянно действующем международном арбитражном суде может обратиться к председателю данного суда, а сторона по спору в международном арбитражном суде для рассмотрения конкретного спора – к президенту Белорусской торгово-промышленной палаты с просьбой о принятии решения о прекращении полномочий арбитра. Решение по данному вопросу обжалованию не подлежит.
- Иные случаи прекращения полномочий арбитра постоянно действующего международного арбитражного суда определяются арбитражным регламентом.
- Полномочия арбитров, единоличного арбитра также прекращаются в случае их отвода или самоотвода.

- В силу ст. 41 Закона о МАС полномочия состава международного арбитражного суда прекращаются одновременно с окончанием разбирательства дела, за исключением полномочий, предусмотренных ст. 42 (полномочия по исправлению и толкованию решения, вынесению дополнительного решения) и ст. 43 (полномочия по возобновлению разбирательства дела и некоторые иные в случае обжалования решения МАС в компетентный суд).

Статья 21 Закона РБ о МАС. Замена арбитра

- Если полномочия арбитра прекращаются по основаниям и в порядке, предусмотренных статьями [18–20](#) настоящего Закона, другой арбитр назначается в соответствии с порядком, который применялся при назначении заменяемого арбитра.

Статья 15 Типового Закона ЮНСИТРАЛ. Назначение нового арбитра

- Если мандат арбитра прекращает действовать на основании статьи 13 или 14, или ввиду того, что арбитр сам отказывается от должности по любой иной причине, или ввиду того, что его мандат отменяется соглашением сторон, а равно в любом другом случае прекращения действия мандата арбитра, новый арбитр назначается в соответствии с правилами, которые были применимы к назначению заменяемого арбитра.

Вопрос 5. Компетенция состава арбитража для рассмотрения спора

- Для того, чтобы иметь право рассмотреть спор, арбитраж должен обладать необходимой для этого компетенцией.
- Будучи основанным на соглашении сторон, арбитраж может рассматривать только те споры, которые стороны согласились передать на его разрешение.
- Составу арбитража принадлежит право на определение собственной компетенции, что закреплено в международных и национальных нормативных актах (теория «компетенция компетенции»), в частности, в ст. 22 и 23 Закона РБ о МАС.

Ст. 22 Закона РБ о МАС, ч.1

- Состав международного арбитражного суда может сам вынести постановление о своей компетенции, в том числе по любым возражениям относительно наличия или действительности арбитражного соглашения. При этом арбитражная оговорка, являющаяся частью договора, рассматривается как соглашение, не зависящее от других условий договора. Вынесение составом международного арбитражного суда решения о недействительности договора само по себе не влечет недействительности арбитражной оговорки.

Ст. 16 ТЗ, п .1.

- 1) Арбитражный суд может сам вынести постановление о своей компетенции, в том числе по любым возражениям относительно наличия или действительности арбитражного соглашения. Для этой цели арбитражная оговорка, являющаяся частью договора, должна трактоваться как соглашение, не зависящее от других условий договора. Вынесение арбитражным судом решения о недействительности договора не влечет за собой "ipso jure" недействительность арбитражной оговорки.

Ст. 22 Закона РБ о МАС, ч.2-4

Заявление стороны об отсутствии у состава международного арбитражного суда компетенции может быть сделано не позднее представления возражений по иску. Назначение стороной арбитра или ее участие в назначении арбитра не лишает сторону права сделать такое заявление.

Заявление о том, что состав международного арбитражного суда превышает пределы своей компетенции, должно быть сделано сразу после того, как вопрос, который, по мнению стороны, выходит за эти пределы, будет поставлен в ходе разбирательства дела. Состав международного арбитражного суда может в любом из этих случаев принять заявление, сделанное позднее, если он признает причину задержки уважительной.

По заявлению, указанному в частях второй и третьей настоящей статьи, состав международного арбитражного суда принимает определение до вынесения решения по существу спора.

Ст. 16 ТЗ

2) Заявление об отсутствии у арбитражного суда компетенции может быть сделано не позднее представления возражений по иску. Назначение стороной арбитра или ее участие в назначении арбитра не лишает сторону права сделать такое заявление. Заявление о том, что арбитражный суд превышает пределы своей компетенции, должно быть сделано как только вопрос, который, по мнению стороны, выходит за эти пределы, будет поставлен в ходе арбитражного разбирательства. Арбитражный суд может в любом из этих случаев принять заявление, сделанное позднее, если он сочтет задержку оправданной.

3) Арбитражный суд может вынести постановление по заявлению, указанному в пункте 2 настоящей статьи, либо, как по вопросу предварительного характера, либо в решении по существу спора.

Ст. 22 Закона РБ о МАС, 5-6

- Если состав постоянно действующего международного арбитражного суда признает себя компетентным, любая сторона в течение 15 дней после получения уведомления об этом может просить президиум данного суда принять окончательное постановление по вопросу о компетенции.
- На время разрешения вопроса о компетенции международного арбитражного суда разбирательство дела приостанавливается.

Ст. 16 ТЗ

Если арбитражный суд постановит как по вопросу предварительного характера, что он обладает компетенцией, любая сторона может в течение тридцати дней после получения уведомления об этом постановлении просить суд или иной орган, указанный в статье 6, принять решение по данному вопросу; такое решение не подлежит никакому обжалованию; пока такая просьба ожидает своего разрешения, арбитражный суд может продолжать арбитражное разбирательство и вынести арбитражное решение.