

ПОНЯТИЕ  
МЕЖДУНАРОДНОГО  
КОММЕРЧЕСКОГО  
АРБИТРАЖА.  
ИСТОЧНИКИ ЕГО  
ПРАВОВОГО  
РЕГУЛИРОВАНИЯ

# ВОПРОСЫ ТЕМЫ:

1. Понятие международного коммерческого арбитража и его правовая природа
2. Международный коммерческий арбитраж и иные способы рассмотрения споров
3. Виды международного коммерческого арбитража
4. Международно-правовое регулирование международного коммерческого арбитража
5. Регулирование международного коммерческого арбитража в Республике Беларусь
6. Частные источники международного коммерческого арбитража

## ВОПРОС 1. ПОНЯТИЕ МКА И ЕГО ПРАВОВАЯ ПРИРОДА

- Под *международным коммерческим арбитражем* понимается способ разрешения споров между сторонами из различных государств или сторонами с «иностраннным элементом» назначаемыми ими самими нейтральными арбитрами или арбитром, чье решение имеет обязательную силу.
- Для полного представления о понятии МКА необходимо уяснить, что в теории понимается под терминами «арбитраж», «международный» и «коммерческий».

## АРБИТРАЖ РАССМАТРИВАЕТСЯ КАК:

- ⦿ форма разрешения правовых споров, осуществляемого не государственными судами, а физическими лицами, избранными сторонами спора или назначенными в порядке, согласованном сторонами или предусмотренном законом, международным договором
- ⦿ третейский суд как орган альтернативной юрисдикции (МАС при БелТПП)
- ⦿ состав третейского суда, рассматривающий конкретный спор

# ТЕОРИИ ПРАВОВОЙ ПРИРОДЫ АРБИТРАЖА:

- ◉ договорная (консенсуальная);

Соглашение о передаче спора в арбитражный суд - это гражданско-правовой договор, который порождает для сторон гражданско-правовые обязательства, в том числе обязательств о подчиниться арбитражному решению. Стороны как бы заранее отказываются от своего права и признают право другой стороны в споре, если таковым будет решение третейского суда.

- ◉ процессуальная (юрисдикционная);

Арбитражный суд - особая форма государственного правосудия, все элементы и стадии арбитражного разбирательства, включая и соглашение о передаче спора в арбитраж, являются предметом процессуального права, а вынесенное арбитражное решение тождественно решению государственного суда.

Основное практическое значение договорной теории состоит в решении всех вопросов организации и деятельности арбитражного суда на базе гражданского права. процессуальная теория наоборот, ведет к применению по всем вопросам, касающимся третейского суда, процессуального права.

- ◉ смешанная (*sui generis*)

Эта теория сочетает материально-правовые и процессуально-правовые элементы. Арбитраж базируется на гражданско-правовом договоре, который имеет процессуальные последствия.

# АРБИТРАЖ ЯВЛЯЕТСЯ МЕЖДУНАРОДНЫМ

если присутствует некий иностранный элемент. Например, различна национальность сторон, участвующих в деле, или, по крайней мере, присутствует иной «иностраннный элемент» в виде иностранных инвестиций в коммерческих организациях с иностранными инвестициями.

Пунктом 3 статьи 1 Типового закона ЮНСИТРАЛ 1985 о международном торговом арбитраже определено, что арбитраж является международным, если:

- a) коммерческие предприятия сторон арбитражного соглашения в момент его заключения находятся в различных государствах; или*
- b) одно из следующих мест находится за пределами государства, в котором стороны имеют свои коммерческие предприятия:*
  - i) место арбитража, если оно определено в арбитражном соглашении или в соответствии с ним;*
  - ii) любое место, где должна быть исполнена значительная часть обязательств, вытекающих из торговых отношений, или место, с которым наиболее тесно связан предмет спора; или*
- c) стороны прямо выраженным образом договорились о том, что предмет арбитражного соглашения связан более чем с одной страной.*

- Нью-Йоркская конвенция 1958 г. не содержит четкого определения международного характера арбитража.
- Европейская конвенция 1961 г. согласно п. (b) ст. 1 применяется к арбитражным процессам и решениям, основанным на соглашениях как физических, так и юридических лиц, которые имеют постоянное местожительство или местонахождение в различных договаривающихся государствах, о разрешении споров, возникающих при осуществлении операций по внешней торговле.

## Особенность Республики Беларусь:

- В соответствии с ч. 2 ст. 4 Закона РБ от 9 июля 1999 г. «О международном арбитражном (третейском) суде» в международный арбитражный суд, создаваемый в соответствии с правом Республики Беларусь или находящийся на территории Республики Беларусь, по соглашению сторон могут передаваться не только гражданско-правовые споры между любыми субъектами права, возникающие при осуществлении внешнеторговых и иных видов международных экономических связей, если местонахождение или местожительство хотя бы одного из них находится за границей Республики Беларусь, но также и иные споры экономического характера, если соглашением сторон предусмотрена передача спора на разрешение международного арбитражного суда и если это не запрещено законодательством Республики Беларусь.



# ТЕРМИН «КОММЕРЧЕСКИЙ»

- Типовой закон ЮНСИТРАЛ 1985 г. содержит примечание к названию ст. 1 "Сфера применения":
  - <\*> Термин "торговый" следует толковать широко, с тем чтобы он охватывал вопросы, вытекающие из всех отношений торгового характера, как договорных, так и не договорных. Отношения торгового характера включают следующие сделки, не ограничиваясь ими: любые торговые сделки о поставке товаров или услуг или обмене товарами или услугами; соглашения о распределении, торговое представительство; факторные операции; лизинг; инжиниринг; строительство промышленных объектов; предоставление консультативных услуг; купля-продажа лицензий; инвестирование; финансирование; банковские услуги; страхование; соглашения об эксплуатации или концессии; совместные предприятия и другие формы промышленного или предпринимательского сотрудничества; перевозка товаров и пассажиров по воздуху, морем, по железным и автомобильным дорогам.

Данная характеристика арбитража позволяет отличать МКА от

- третейского разбирательства гражданско-правовых споров граждан, а также граждан и юридических лиц (приложение 3 к ГПК «Положение о третейском суде»)
- международного «публичного» арбитража.

## ВОПРОС 2. МЕЖДУНАРОДНЫЙ КОММЕРЧЕСКИЙ АРБИТРАЖ И ИНЫЕ СПОСОБЫ РАССМОТРЕНИЯ СПОРОВ

- ◉ преимущества МКА по сравнению с порядком разрешения споров в государственных судах;
- ◉ МКА и иные альтернативные способы рассмотрения споров

# ПРЕИМУЩЕСТВА ПО СРАВНЕНИЮ С ПОРЯДКОМ РАЗРЕШЕНИЯ СПОРОВ В ГОСУДАРСТВЕННЫХ СУДАХ

- ◉ Более активная роль сторон в самой процедуре третейского судопроизводства:
  - Назначение арбитров;
  - Возможность установления иных правил, чем те, которые предусмотрены диспозитивными нормами законодательства о МКА
- ◉ Окончателъность арбитражного решения
- ◉ Ограниченный перечень оснований для отказа в принудительном исполнении арбитражных решений
- ◉ Конфиденциальность
- ◉ Возможность исполнения в большем количестве государств по сравнению с судебными решениями государственных судов
- ◉ Меньшая стоимость МКА
- ◉ Скорость рассмотрения дела в МКА

## НЕДОСТАТКИ МЕЖДУНАРОДНОГО КОММЕРЧЕСКОГО АРБИТРАЖА

- Отсутствие возможности обжалования арбитражного решения
- Ограниченные полномочия арбитров
- Невозможность соединения исковых требований
- Арбитраж далеко не всегда гарантирует отсутствие судебного процесса

# ВЗАИМОДЕЙСТВИЕ МЕЖДУНАРОДНОГО КОММЕРЧЕСКОГО АРБИТРАЖА И ГОСУДАРСТВЕННЫХ СУДОВ

Статья 5 Типового закона ЮНСИТРАЛ

Пределы вмешательства суда

*По вопросам, регулируемым настоящим Законом, никакое судебное вмешательство не должно иметь места, кроме как в случаях, когда оно предусмотрено в настоящем Законе.*

На компетентные государственные суды возложены функции:

- 1) по оказанию арбитражным судам необходимого содействия:
  - a. вопросы, связанные с принятием обеспечительных мер (ст. 17 ТЗ и последующие статьи новой редакции ТЗ)
  - b. вопросы, касающиеся получения доказательств (ст. 27 ТЗ)
  - c. вопросы содействия государственного суда в принудительном исполнении арбитражного решения (ст. 35 ТЗ)
- b) по осуществлению (в известных пределах) контроля за их работой:
  - a) проверка постановления третейского суда, вынесенного как по вопросу предварительного характера, о наличии у него компетенции по рассмотрению спора (ст. 16 ТЗ)
  - b) рассмотрение ходатайства об отмене арбитражного решения (ст. 34 ТЗ)
  - c) рассмотрение возражений против обращения решений МКА к принудительному исполнению (ст. 36 ТЗ)

# МЕЖДУНАРОДНЫЙ КОММЕРЧЕСКИЙ АРБИТРАЖ И ИНЫЕ АЛЬТЕРНАТИВНЫЕ СПОСОБЫ РАССМОТРЕНИЯ СПОРОВ

- ◉ *Переговоры*
  - ◉ *Медиацция*
  - ◉ *Примирительные процедуры (консилиация)*
  - ◉ *Мини-процессы*
- 
- ◉ Результатом медиации, консилиации и мини-процесса является фактический новый договор, исполнение которого зависит от доброй воли сторон.
  - ◉ Если в результате применения иных альтернативных способов рассмотрения споров не был найден компромисс, любая из сторон вправе заявить о прекращении этих процедур в любое время.

## ВОПРОС 3. ВИДЫ МЕЖДУНАРОДНОГО КОММЕРЧЕСКОГО АРБИТРАЖА

### 1. Институционный арбитраж (постоянно действующий международный арбитражный суд)

#### Характерные черты:

- создан при торгово-промышленных палатах, биржах, ассоциациях, союзах, обществах и любых других организациях, в том числе международных;
- наличие постоянно действующего административного органа, выполняющего также технические, консультативные и контрольные функции;
- наличие положения о нем (или устава, регламента, устанавливающего правила процесса);
- существование списка арбитров.

#### Основные арбитражные учреждения:

- ✓ Арбитражный суд Международной торговой палаты
- ✓ Лондонский международный арбитражный суд
- ✓ Американской арбитражной ассоциации
- ✓ Арбитражный институт Стокгольмской торговой палаты
- ✓ Международный центр по разрешению инвестиционных споров
- ✓ Центр арбитража и медиации ВОИС

#### В Республике Беларусь действуют:

- ❖ Международный арбитражный суд при БелТПП
- ❖ Международный арбитражный (третейский) суд «Палата арбитров при Союзе юристов»

## 2. Арбитраж ad hoc (изолированный, международный арбитражный суд для рассмотрения конкретного спора), который характеризуется тем, что:

- образуется сторонами для рассмотрения конкретного спора и прекращает свое существование после прекращения спора;
- стороны избирают место проведения арбитражного разбирательства, устанавливают правила назначения арбитров;
- стороны пользуются практически неограниченной автономией для определения процедуры: они могут детально определить правила либо взять за основу регламент постоянно действующего суда либо типового регламента.

- По характеру компетенции выделяют арбитражные суды общей компетенции и специализированные арбитражные суды (например, Морская арбитражная комиссия при Торгово-промышленной палате Российской Федерации и Спортивный арбитражный суд в Лозанне).

## ВОПРОС 4. МЕЖДУНАРОДНО-ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ МЕЖДУНАРОДНОГО КОММЕРЧЕСКОГО АРБИТРАЖА

### ◉ *Международные документы ненормативного характера*

1. Типовой закон ЮНСИТРАЛ о международном торговом арбитраже (1985 г., с изменениями, принятыми в 2006 г.)
2. Арбитражный регламент ЮНСИТРАЛ (1976 г.)
3. Комментарий ЮНСИТРАЛ по организации арбитражного разбирательства (1996 г.)

### ◉ *Международные конвенции*

1. Нью-Йоркская конвенция о признании и приведении в исполнение иностранных арбитражных решений (1958 г.)
2. Вашингтонская конвенция о порядке разрешения инвестиционных споров между государствами и иностранными инвесторами (1965 г.)
3. Европейская (Женевская) конвенция о внешнеторговом арбитраже (1961 г.)

### ◉ *Двусторонние соглашения*

Беларусь не заключила двусторонних соглашений по вопросам международного коммерческого арбитража. Положения об арбитражном порядке рассмотрения споров содержатся, как правило, в двусторонних соглашениях по охране и защите инвестиций.

# ВОПРОС 5. РЕГУЛИРОВАНИЕ МЕЖДУНАРОДНОГО КОММЕРЧЕСКОГО АРБИТРАЖА В РЕСПУБЛИКЕ БЕЛАРУСЬ

- Закон РБ от 9 июля 1999 г. N 279-З "О международном арбитражном (третейском) суде"

Основные отличия от Типового закона ЮНСИТРАЛ:

1. Закон РБ действует в отношении международного и внутреннего арбитража
  2. Закон РБ содержит регламентацию порядка создания постоянно действующего международного арбитражного суда
  3. Закон РБ имеет ряд небольших особенностей:
- а) РБ (ст. 12), в отличие от Типового закона ЮНСИТРАЛ, регламентирует связь между арбитражным соглашением и порядком рассмотрения спора, устанавливает, что если стороны предусмотрели в арбитражном соглашении передачу спора на рассмотрение постоянно действующего международного арбитражного суда, то таким образом при отсутствии соглашения об ином они согласовали и порядок рассмотрения спора в соответствии с арбитражным регламентом;
- б) Закон РБ(ст. 15), в отличие от Типового закона ЮНСИТРАЛ, регулирует вопрос, связанный с арбитражными расходами;
- в) Типовой закон указывает, что при отсутствии соглашения о процедуре назначения арбитров между сторонами, если два арбитра в течение тридцати дней с момента их назначения не договорятся о выборе третьего арбитра, то такой арбитр назначается судом или иным органом; в Законе же РБ(ст. 17) указанный срок составляет десять дней;
- г) Типовой закон предусматривает, что сторона, заявляющая отвод, может в течение 30 дней по получении уведомления о решении об отклонении отвода просить суд или иной орган принять решение об отводе, при этом, пока такая просьба ожидает своего разрешения, арбитражный суд, включая арбитра, которому заявлен отвод, может продолжать арбитражное разбирательство и вынести арбитражное решение; в Законе же РБ (ст. 19) во время рассмотрения вопроса об отводе арбитра (арбитров) разбирательство дела международным арбитражным судом откладывается;
- д) Типовой закон ЮНСИТРАЛ подчеркивает, что если арбитр дает согласие на прекращение ему мандата, то это не предполагает его пристрастности и зависимости либо отсутствия необходимой квалификации и т.д.; в Законе РБ(ст. 20) указанное положение не урегулировано;
- е) Типовой закон ЮНСИТРАЛ предусматривает, что при обращении в суд или иной орган по вопросу о компетенции на период, пока такая просьба ожидает своего разрешения, арбитражный суд может продолжать арбитражное разбирательство и вынести арбитражное решение; в Законе же РБ (ст. 22) предусмотрено, что на время разрешения вопроса о компетенции международного арбитражного суда разбирательство дела приостанавливается;
- ж) в Типовом законе указывается на возможность действия арбитражного суда в качестве дружеского посредника, в Законе РБ о согласительной (примирительной) процедуре ничего не говорится;
- з) Закон РБ, в отличие от Типового закона ЮНСИТРАЛ, не регламентирует основания для отказа в признании или приведении в исполнение иностранных арбитражных решений;
- и) в Законе РБ (ст. 37), в отличие от Типового закона ЮНСИТРАЛ, присутствует регламентация порядка установления содержания норм иностранного права;
- к) в Законе РБ (ст. 41), в отличие от Типового закона, подчеркивается, что решение международного арбитражного суда является окончательным и вступает в законную силу с момента его вынесения.

- ◉ Постановление Совета Министров Республики Беларусь от 29 мая 2009 г. № 698 «О государственной регистрации постоянно действующих международных арбитражных (третейских) судов»
- ◉ Постановление Министерства юстиции Республики Беларусь от 13.07.2009 № 52 «О некоторых вопросах, связанных с государственной регистрацией постоянно действующих международных арбитражных (третейских) судов»
- ◉ ХПК
  - Глава 28 Производство по делам о признании и приведении в исполнение решений иностранных судов и иностранных арбитражных решений
  - Глава 29 Производство по делам об обжаловании решений международных арбитражных (третейских) судов, находящихся на территории Республики Беларусь, и о выдаче исполнительного документа
- ◉ Постановление Пленума Высшего Хозяйственного Суда Республики Беларусь от 29.06.2006 № 10 «О порядке рассмотрения хозяйственными судами дел о признании и приведении в исполнение решений иностранных судов и иностранных арбитражных решений, об обжаловании решений международных арбитражных (третейских) судов, находящихся на территории Республики Беларусь, и о выдаче исполнительного документа»

## ВОПРОС 6. ЧАСТНЫЕ ИСТОЧНИКИ МКА

- Типовые арбитражные соглашения
- Арбитражные регламенты