

ВЛИЯНИЕ МЕЖДУНАРОДНЫХ ОРГАНИЗАЦИЙ НА РАЗВИТИЕ ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ В СФЕРЕ МЕЖДУНАРОДНОГО КОММЕРЧЕСКОГО АРБИТРАЖА

© 2016 Ситкарева Елена Витальевна

кандидат юридических наук, доцент кафедры гражданского права
и процесса и международного частного права
Российский университет дружбы народов
117437, г. Москва, ул. Миклухо-Маклая, д. 6
E-mail: sitkareva_ev@pfur.ru

Исследуется влияние деятельности международных организаций на формирование нормативных источников, регулирующих процедуру разрешения споров в международном коммерческом арбитраже, а также актов, имеющих рекомендательный характер, но применяемых сторонами спора и арбитрами. Показывается значение данной деятельности в реформировании российского права в рассматриваемой сфере отношений. Отмечается прогрессивность проведенной в России реформы в сфере арбитража. Раскрываются новейшие тенденции развития правового регулирования в сфере арбитража.

Ключевые слова: международный коммерческий арбитраж, ЮНСИТРАЛ, ИСС, ИВА, Руководящие принципы относительно конфликта интересов, Правила независимости и беспристрастности арбитров.

В современном бизнес-сообществе международный коммерческий арбитраж является наиболее универсальным и востребованным способом разрешения частноправовых споров трансграничного характера. Отмечается, что, заключая арбитражное соглашение, стороны ориентируются прежде всего на особенности процедуры и состав арбитров конкретного арбитражного института¹, понимая, что независимо от юрисдикции, где будет рассматриваться спор, они получат практически единообразный подход к общему порядку разрешения спора, возможность исполнить данное решение в иностранной юрисдикции. Конечно, никто не будет оспаривать тот факт, что в каждой отдельной стране законодательство, регулирующее деятельность международного коммерческого арбитража, имеет определенные особенности. Тем не менее мы имеем полное право утверждать, что к настоящему моменту удалось прийти к высокой степени унификации в рассматриваемой сфере правового регулирования. Как же этого удалось достичь? Определяющая роль в данном процессе принадлежит международным организациям, как межгосударственным, так и иного уровня.

Невозможно объять необъятное, поэтому в настоящей статье мы рассмотрим лишь некоторые наиболее яркие и характерные примеры.

Можно выделить несколько направлений или способов, посредством которых международные

организации оказывают влияние на развитие правового регулирования в сфере международного коммерческого арбитража. Прежде всего, это международные соглашения, которые заключаются как на универсальном, так и на региональном уровне. Невозможно переоценить роль разработанной в рамках ЮНСИТРАЛ Конвенции ООН 1958 г. о признании и приведении в исполнение иностранных арбитражных решений (Нью-Йоркская конвенция)², к которой ежегодно присоединяются все новые и новые государства. Стандарты международного арбитража, которые заложены в конвенции и соблюдение которых является принципиальным и достаточным для исполнения решения в иностранной юрисдикции, находят отражение в иных правовых актах.

Принятие Нью-Йоркской конвенции оказало влияние и на разработку Европейской конвенции о внешнеторговом арбитраже 1961 г., в преамбуле которой прямо указано, что, собравшись под эгидой Европейской экономической комиссии Организации Объединенных Наций, констатируя, что 10 июня 1958 г. на Конференции Организации Объединенных Наций по международному торговому арбитражу была подписана Конвенция о признании и приведении в исполнение иностранных арбитражных решений, желая содействовать развитию европейской торговли путем устранения, по мере возможности, некоторых затруднений в функционировании внешнеторгового арбитра-

ража в отношениях между физическими и юридическими лицами различных европейских стран³, государства подписали указанную конвенцию.

ЮНСИТРАЛ продолжает активную нормотворческую деятельность. Некоторое время назад основным направлением стала защита прав инвесторов. Были разработаны вступившие в силу с 1 апреля 2014 г. Правила ЮНСИТРАЛ о прозрачности в контексте арбитражных разбирательств между инвесторами и государствами на основе международных договоров ("Правила о прозрачности"). Правила о прозрачности представляют собой свод процессуальных норм, касающихся предания гласности имеющейся информации об арбитражных разбирательствах между инвесторами и государствами, связанных с инвестиционными международными договорами. Декларация оставалась бы таковой, если бы не был создан механизм ее реализации. В связке с Правилами принята Конвенция ООН о прозрачности в контексте арбитражных разбирательств между инвесторами и государствами на основе международных договоров (Нью-Йорк, 2014 г.) (Маврикийская конвенция о прозрачности). Это документ, посредством которого участники инвестиционных международных договоров выражают свое согласие применять указанные правила. Конвенция является эффективным и гибким механизмом регистрации такого согласия. Вместе с Правилами о прозрачности Конвенция учитывает как публичные интересы в таких арбитражных разбирательствах, так и интересы участников в справедливом и эффективном урегулировании споров⁴.

Давно известный и зарекомендовавший себя как действенный способ унификации - создание модельных актов, которые предлагаются международными организациями в целях совершенствования национального законодательства в той или иной сфере отношений. Беспрецедентным является Типовой закон ЮНСИТРАЛ о международном торговом арбитраже 1985 г., ставший основой для реформирования законодательства на сегодняшний день в общей сложности в 103 правовых системах в 73 государствах⁵. Текст Типового закона был модифицирован в 2006 г., поскольку требовалось учесть особенности, появившиеся с течением времени при разрешении споров в арбитраже, и отразить новые тенденции развития правового регулирования. В частности, изменился подход к арбитражному соглашению (ст. 7

Типового закона), который стал менее формальным и позволяет теперь охватить различные ситуации, складывающиеся в правоприменительной практике. Так, и российский законодатель пошел по предложенному пути (правда, старт занял практически 10 лет). Реформа арбитража, проведенная в 2016 г. в России, восприняла широкую редакцию ст. 7 Типового закона. Следует отметить, что соответствующие изменения были внесены не только в Закон РФ от 7 июля 1993 г. № 5338-1 "О международном коммерческом арбитраже" (действует сейчас в редакции от 29 декабря 2015 г.). Типовой закон ЮНСИТРАЛ оказал непосредственное влияние и на правовое регулирование третейского разбирательства внутренних споров, а именно на содержание Федерального закона от 29 декабря 2015 г. № 382-ФЗ "Об арбитраже (третейском разбирательстве) в Российской Федерации" (справедливости ради следует отметить, что и Федеральный закон от 24 июля 2002 г. № 102-ФЗ "О третейских судах в Российской Федерации" был основан на Типовом законе ЮНСИТРАЛ, возможно, даже в большей степени, чем пришедший ему на смену).

Кроме того, Арбитражный регламент ЮНСИТРАЛ⁶ часто служит основой для процедуры рассмотрения спора в институциональных арбитражах. Так, если проанализировать регламенты многих арбитражных институтов, можно отметить общую структуру и отдельные общие подходы, что, собственно, объяснимо тем вкладом, который вносит ЮНСИТРАЛ в дело унификации правового регулирования арбитража в мире. Зачастую встречаются иные подходы, когда непосредственно Регламент ЮНСИТРАЛ используется арбитражным институтом в качестве регламента, по которому будет рассматриваться спор, при администрировании указанного разбирательства данным арбитражным институтом⁷.

В международном арбитраже большое значение имеют не только нормативные предписания, но и положения иной правовой природы - так называемые акты рекомендательного характера. Причем речь идет о праве, применимом не только к существу спора, но и непосредственно к процедуре разрешения спора. Здесь ведущую роль в разработке таких актов следует отдать ИВА (International Bar Association) - Международной ассоциации юристов. Кроме стандартов, принципов и этических основ оказания правовой помощи в рамках ассоциации разрабатываются руко-

водящие правила в сфере арбитража⁸, в частности:

- Руководящие принципы относительно конфликта интересов;
- Руководящие принципы относительно представительства сторон;
- Правила по получению доказательств;
- Руководящие принципы по составлению международных арбитражных оговорок.

В России Руководящие принципы Международной ассоциации юристов относительно конфликта интересов в международном коммерческом арбитраже послужили основой разработки Правил о независимости и беспристрастности третейских судей, которые были утверждены Приказом президента Торговой промышленной палаты РФ⁹ и рекомендованы к применению Президиумом Международного коммерческого арбитражного суда при ТПП РФ и Правлением Российского центра содействия третейскому разбирательству. Наряду с международным опытом в Правилах учтен накопленный российский правоприменительный опыт, исходя из важного значения правовых предписаний, действующих в месте третейского разбирательства. Правила носят рекомендательный характер и подлежат применению с учетом соглашения сторон, правил третейского разбирательства и норм применимого права.

Принцип независимости и беспристрастности арбитров не может не являться определяющим при оценке решения как легитимного, подлежащего исполнению. Он закреплен как в нормативных актах международного уровня, так и в национальном законодательстве. Более того, мы видим рекомендации по его реализации, в том числе и в актах рекомендательного характера. В результате проведенной в России реформы арбитража 2016 г. появляется новый правовой механизм соблюдения принципа независимости и беспристрастности арбитров.

В соответствии со ст. 12, 18 Федерального закона от 29 декабря 2015 г. № 382-ФЗ "Об арбитраже (третейском разбирательстве) в Российской Федерации" и ст. 12 Закона РФ от 7 июля 1993 г. № 5338-1 "О международном коммерческом арбитраже" при проведении на территории Российской Федерации третейских разбирательств арбитры должны являться беспристрастными и независимыми. В случае обращения к какому-либо лицу в связи с его возможным из-

браением (назначением) арбитром это лицо должно сообщить о любых обстоятельствах, которые могут вызвать обоснованные сомнения относительно его беспристрастности и независимости. Обязанность арбитра без промедления сообщать о таких обстоятельствах сохраняется на протяжении всего арбитража.

Учитывая, что, согласно подп. 8) п. 4 ст. 45 Федерального закона от 29 декабря 2015 г. № 382-ФЗ "Об арбитраже (третейском разбирательстве) в Российской Федерации", Правила постоянно действующего арбитражного учреждения должны содержать положения, предусматривающие, в числе прочего, применимые правила о беспристрастности и независимости арбитров, устанавливающие также требования к обеспечению беспристрастности и независимости арбитров (в том числе путем отсылки), а п. 12 ст. 7 указанного закона закрепляет, что Правила арбитража, на которые ссылается арбитражное соглашение, рассматриваются в качестве неотъемлемой части арбитражного соглашения, теперь положения Правил (на которые будет ссылка в Регламенте или которые будут специально разработаны) являются обязательными к применению как арбитражным учреждением, самими арбитрами (третейскими судьями), так и лицами, участвующими в деле, а также государственными судами при рассмотрении соответствующих вопросов.

Несоответствие состава третейского суда федеральному закону или соглашению сторон может повлечь отмену арбитражного решения или отказ в выдаче исполнительного листа. Правила призваны исключить неоднозначное понимание и определение сторонами, арбитрами и иными лицами обстоятельств, с которыми закон связывает необходимость отказа от принятия полномочий арбитра, обязанность по раскрытию соответствующей информации, а также оснований для отвода арбитра; кроме того, они полезны в целях недопущения и пресечения попыток процессуальных злоупотреблений, связанных с заявлением сторонами арбитража необоснованных отводов как с точки зрения соблюдения установленных сроков, так и по существу.

Нельзя в настоящей статье обойти вниманием роль ИСС - Международной торговой палаты в формировании источников в сфере арбитража. Основанный в 1923 г. Международный арбитражный суд ИСС стал инициатором деятельности, которая впоследствии привела к принятию как

Нью-Йоркской конвенции, так и многих иных международных актов. Практика разрешения споров в Арбитражном суде ИСС связана, прежде всего, с крупными многогранными спорами с участниками из разных стран, различных правовых традиций. Данный опыт находит отражение в многочисленных рекомендациях¹⁰, разрабатываемых в рамках ИСС. Примечательно, что такие рекомендации полезны не только при обращении в Арбитражный суд ИСС, но и являются авторитетным источником при разрешении споров в иных арбитражных институтах. В частности, в 2014 г. разработан документ, получивший название "Эффективное управление арбитражем: рекомендации для юристов компании и иных представителей сторон". Как указано, рекомендации могут быть полезны в любом арбитраже, не только по Регламенту ИСС, но и по делам с любой ценой иска. Поскольку арбитражное соглашение реализуется посредством активного участия сторон в арбитраже, указанные договоренности являются частью процедуры, тест на соблюдение которой решение проходит, в том числе и на стадии исполнения.

Новейшим трендом международного арбитража является снижение сроков и расходов на рассмотрение дела. В этой связи ключевым решением проблемы может стать повсеместное применение арбитража онлайн. Именно поэтому в настоящее время ЮНСИТРАЛ активно занимается вопросом урегулирования проведения арбитража онлайн¹¹. В состав Рабочей группы III (Урегулирование споров в режиме онлайн) входят все государства - члены Комиссии. 29 февраля - 4 марта 2016 г. в Нью-Йорке была проведена 33-я сессия. В работе сессии приняла участие, в числе прочих, и Российская Федерация. Высокая заинтересованность как государств, так и негосударственных организаций подтверждается участием в работе сессии представителей в качестве наблюдателей таких государств, как Египет, Ирак, Ливия, Нидерланды, Румыния, Саудовская Аравия и Сирийская Арабская Республика, а также не являющихся членами ООН образований и государств (Святой Престол). На сессии также присутствовали наблюдатели от Европейского союза (ЕС). Наблюдателями были представлены межправительственные организации: Всемирная организация интеллектуальной собственности (ВОИС) и многие неправительственные организации, осуществляющие свою

деятельность в сфере арбитража: Азиатско-тихоокеанская региональная группа по арбитражу (АПРАГ), Американская ассоциация адвокатов (ААА), Ассоциация адвокатов штата Нью-Йорк (ААШНЙ), Ассоциация права стран Азии и Тихого океана (АПСАТО), Высший институт арбитров (ВИА), Европейская ассоциация студентов-юристов (ЕЛСА), Иерусалимский арбитражный центр (ИАЦ), Институт международного коммерческого права (юридический факультет Университета Пейс) (ИМКП), Интернет-организация адвокатов (ИОА), Исследовательский центр по вопросам публичного права (ИЦПП), Китайская международная экономическая и торговая арбитражная комиссия (КМЭТАК), Китайское общество частного международного права (КОЧМП), Международная ассоциация технического права (МАТП), Международный центр по урегулированию споров при Американской арбитражной ассоциации (МЦУС/ААА), Национальный центр информационных технологий и разрешения споров (НЦИТРС). Итогом работы комиссии стал документ, получивший название "Технические комментарии по урегулированию споров в режиме онлайн" (2016) (Technical Notes on Online Dispute Resolution) - по мнению рабочей группы этот документ должен носить характер необязывающего описательного документа, отражающего элементы и принципы процедуры УСО.

Приведенные примеры, конечно, не могут в полной мере проиллюстрировать вклад международных организаций в развитие правового регулирования порядка разрешения споров трансграничного характера в частноправовой сфере при обращении в арбитраж. Тем не менее даже беглый взгляд позволяет сделать вывод о том, что на международном уровне ведется активная деятельность по совершенствованию процедур арбитражного разбирательства, причем используются все известные правовые инструменты.

¹ См.: *Артемяева Ю.А.* Альтернативное разрешение споров // В мире права. 2011. № 1. С. 28-34; *Ивановская Н.В.* Оказание услуг по альтернативному разрешению споров общественными организациями в зарубежных странах // Черные дыры в российском законодательстве. 2013. № 2. С. 131-133; *Ермакова Е.П.* Международный коммерческий арбитраж в Перу // Сравнительное право и проблемы частноправового регулирования в России и зарубежных странах : сб. ст. Всероссий. конф., 24 янв. 2014 г. Москва, 2014. С. 63-72; *Ситкарева Е.В.* Антиисковые меры: роль и место в россий-

кой правоприменительной практике // Пробелы в российском законодательстве. 2016. № 6. С. 62-65.

² Конвенция о признании и приведении в исполнение иностранных арбитражных решений (Нью-Йорк, 1958 год). URL: http://www.uncitral.org/uncitral/ru/uncitral_texts/arbitration.html.

³ Европейская конвенция о внешнеторговом арбитраже (Заключена в г. Женеве 21 апр. 1961 г.) // Вестник ВАС РФ. 1993. № 10.

⁴ Официальная страница ЮНСИТРАЛ. URL: http://www.uncitral.org/uncitral/ru/uncitral_texts/arbitration/2014Transparency_Convention.html.

⁵ Статус текстов: Типовой закон ЮНСИТРАЛ о международном торговом арбитраже (1985 год). URL: http://www.uncitral.org/uncitral/ru/uncitral_texts/arbitration/1985Model_arbitration_status.html.

⁶ Арбитражный регламент ЮНСИТРАЛ. URL: http://www.uncitral.org/uncitral/ru/uncitral_texts/arbitration/2010Arbitration_rules.html.

⁷ Например, Положение о порядке администрирования арбитражных разбирательств РАА. URL: http://arbitrations.ru/upload/medialibrary/c1e/raa_regulations_for_administering_disputes_under_uncitral_rus.pdf.

⁸ Правила Международной ассоциации юристов. URL: http://www.ibanet.org/Publications/publications_IBA_guides_and_free_materials.aspx.

⁹ О Правилах о беспристрастности и независимости третейских судей : приказ ТПП РФ от 27 авг. 2010 г. № 39. Доступ из справ.-правовой системы "КонсультантПлюс".

¹⁰ Рекомендации Арбитражной комиссии ICC. URL: <http://www.iccwbo.org/about-icc/policy-commissions/arbitration/commission-rules,-reports-and-guidelines>.

¹¹ Доклад Рабочей группы III (Урегулирование споров в режиме онлайн) о работе ее тридцать третьей сессии (Нью-Йорк, 29 февр. - 4 марта 2016 г.). URL: <https://documents-dds-ny.un.org/doc/UNDOC/GEN/V16/014/75/PDF/V1601475.pdf?OpenElement>.

Поступила в редакцию 06.08.2016 г.