

ТРЕТЕЙСКОЕ РАССМОТРЕНИЕ – ПРОЦЕССУАЛЬНЫЕ АСПЕКТЫ

ЕЛЕНА ПЕРЕПЕЛИНСКАЯ, член Правления Украинской арбитражной ассоциации, советник юридической фирмы «Саенко Харенко»

АНДРЕЙ ЖУКОВ, председатель Третейского суда при Ассоциации украинских банков, заместитель председателя Третейской палаты Украины

6 марта 2013 года в помещении Киевского регионального центра Национальной академии правовых наук Украины в г. Киеве состоялся Круглый стол на тему «Третейское рассмотрение – процессуальные аспекты, практика приведения в исполнение решений третейских судов и международных арбитражей». Организаторами мероприятия выступили Третейская палата Украины, Украинская Арбитражная Ассоциация, Научно-исследовательский институт частного права и предпринимательства НАПрН Украины и МКАС при ТПП Украины.

В работе Круглого стола приняли участие более пятидесяти человек, включая председателей третейских судов и МКАС при ТПП Украины, арбитров и третейских судей, судей государственных судов, в том числе, Верховного суда Украины, Высшего специализированного суда по рассмотрению гражданских и уголовных дел, Высшего хозяйственного суда Украины, представители профильных ассоциаций, а также юристы, адвокаты и ученые.

В ходе Круглого стола участники обсудили процессуальные аспекты третейского рассмотрения – от формирования состава суда до вынесения решений, практику отмены решений третейских судов и международного арбитража, применение норм относительно определения компетенции третейских судов и международных арбитражей, нарушений процедуры, а также практику исполнения решений третейских судов и международных арбитражей.

Первую секцию круглого стола открыл главный научный сотрудник Научно-исследовательского института частного права и предпринимательства НАПрН Украины, доктор юридических наук, академик НАПрН Украины г. Притыка Д. Н., который рассказал об истории принятия Закона Украины «О третейских судах», а также изменений к нему. Господин Притыка рассказал также о взаимосвязи норм Законов Украины «О третейских судах» и «О международном коммерческом арбитраже» с положениями Типового закона ЮНСИТРАЛ «О международном торговом арбитраже».



Переводя дискуссию в плоскость применения Закона Украины «О третейских судах» на практике и современную практику третейского рассмотрения, председатель постоянно действующего Третейского суда при Украинском национальном комитете Международной Торговой Палаты, заместитель председателя Третейской палаты Украины г. **Шепель Т. П.**, рассказал о новеллах, которые появились в регламенте и практике возглавляемого им третейского суда, например, о проведении слушаний при помощи средств видеосвязи. Господин Шепель привел пример недопустимого способа обеспечения иска в государственном суде (путем запрета исполнения решений третейского суда).

В ходе этой секции участники уделили особенное внимание применению норм законодательства, относительно компетенции третейских судов и арбитражей, вопросам отвода государственного суда по неподсудности при наличии арбитражного или третейского соглашения. На примере реальных дел обсуждались проблемы усовершенствования судебной практики относительно такого основоположного принципа третейского рассмотрения, как «компетенция компетенции», **который предусматривает возможность рассмотрения третейскими судами дел по искам о признании недействительными договоров, содержащих третейские оговорки, а также по искам о признании третейских оговорок недействительными.**



Особенное беспокойство участников вызвала судебная практика рассмотрения государственными судами исков при наличии третейских оговорок и возражений ответчиков против такого рассмотрения. Ведь такие иски государственные суды должны оставлять без рассмотрения или прекращать производство по делу на основании п. 6 ч. 1 ст. 207 ГПК, п. 5 ч. 1 ст. 80 ХПК соответственно.

В этом контексте председатель постоянно действующего Третейского суда при Ассоциации украинских банков, заместитель председателя Третейской палаты Украины, г. **Жуков А. Н.**, подчеркнул важность выводов, приведенных в Решении Конституционного Суда Украины от 10.01.2008 № 1-3/2008 года о том, что «заключение сторонами третейского соглашения не является нарушением права истца на обращение в суд за защитой, так как соглашение о передаче дела на рассмотрение третейского суда не является отказом от права на обращение в суд, а является одним из способов реализации права на

защиту его прав». Такой договор может быть заключен как до, так и после возникновения спора. КСУ также подтвердил, что «третейское рассмотрение споров является отдельным способом защиты прав». Аналогичные выводы были изложены в постановлении Верховного суда Украины от 06.06.2012 года (реестр № 2497643)

В ходе дискуссии по данному вопросу Судья Верховного суда Украины г. Шицкий И. Б. выразил свою позицию относительно упомянутого решения КСУ. А судья Высшего хозяйственного суда Украины г. Кот А. В. прокомментировал несколько решений ВХСУ по этому вопросу.

Во время второй секции круглого стола г. Жуков затронул вопрос компетенции третейских судов рассматривать иски к потребителям, о прекращении договоров, об обращении взыскания на предмет ипотеки, обратил внимание на проблему апелляционного обжалования определений о выдаче исполнительных документов на решение третейских судов, предложил поддержать позицию ВССУ, изложенную в информационном письме ВССУ от 27.09.2012 исх. № 10-1358/0/4-12, о недопустимости такого обжалования, но по другим основаниям, чем это указано в данном письме ВССУ. По его мнению, должник не имеет права на апелляционное обжалование определений о выдаче исполнительного документа потому, что законом не предусмотрена ни возможность обжалования, ни основания для отмены определений о выдаче исполнительного документа на решение третейского суда. В тоже время процессуальными кодексами предусмотрена возможность и основания признания не подлежащим исполнению именно исполнительного документа, а не отмены определения о выдаче исполнительного документа.

Господин Жуков высказался также за использование в судебной практике общепринятых международных норм в сфере арбитража, в случае, когда в действующем Законе Украины «О третейских судах» есть определенные пробелы или же его положения требуют разъяснения, например, относительно права сторон выбирать место рассмотрения спора.

Участники Круглого стола обсудили типичную ошибку некоторых государственных судов относительно оценки ими правил формирования состава третейского суда. Часто правило о формировании состава третейского суда для рассмотрения конкретного спора (суд *ad hoc*) только путем выбора третейских судей применяется государственными судами при оценке порядка формирования состава суда



в постоянно действующем третейском суде, где возможно не только выборы третейских судей сторонами спора, но и их назначение председателем суда.

В ходе дискуссий обращалось внимание на то, что согласно Закону Украины «О третейских судах» решения третейского суда может быть отменено по ограниченному перечню процессуальных оснований, в связи с чем, решение третейского суда не может быть отменено по существу или по процессуальным основаниям, не предусмотренным законом.

Председатель Третейской палаты Украины г. **Михальский Ю. А.** выразил благодарность судьям государственных судов за участие и обсуждение практики третейского рассмотрения споров и за принятие во внимание мнения Третейской палаты при подготовке постановлений пленума ВССУ от 30.03.2012 в части, касающейся третейского рассмотрения споров.

Председатель МКАС при ТПП Украины г. **Селивон Н. Ф.** обратил внимание участников на пробелы в гражданском процессуальном законодательстве Украины относительно регулирования процедуры оспаривания арбитражных решений, а также отметил ее принципиальные отличительные черты от процедуры обжалования решений третейских судов. Кроме того, анализируя судебную практику за несколько лет, прошедших после внесения изменений в Закон Украины «О международном коммерческом арбитраже», согласно которым полномочия по рассмотрению ходатайств об отмене арбитражных решений были переданы от апелляционных судов общим судам первой инстанции, г. Селивон высказался за возвращение этих полномочий общим апелляционным судам.

Это предложение было поддержано и другими участниками Круглого стола. В частности, Президент Украинской Арбитражной Ассоциации г-жа **Т. В. Слипачук**, отметила, что наличие трех судебных инстанций в процедуре отмены арбитражных решений и процедуре признания и приведения в исполнение арбитражных решений существенно мешает развитию международного арбитража в Украине, т.к. это значительно нивелирует преимущества рассмотрения споров в арбитраже для бизнеса.

На другой аспект этой проблемы обратила внимание член Правления Украинской Арбитражной Ассоциации, советник ЮФ «Саенко Харенко» г-жа **Е. С. Перепелинская**. В частности, указанные выше изменения к Закону Украины «О международном коммерческом арбитраже» коснулись и оспаривания постановлений арбитражного суда по вопросам компетенции, вынесенных как по вопросам предварительного характера. На сегодня единственным компетентным органом по рассмотрению заявлений об отмене таких постановлений, которыми подтверждается наличие у арбитражного суда компетенции разрешать переданный ему спор или отдельный вопрос, является общий местный суд по месту арбитража. Причем, согласно Закону Украины «О международном коммерческом арбитраже», решения такого суда не подлежат обжалованию. Это, в свою очередь, существенно мешает продвижению Украины как места арбитража.

В ходе третьей секции круглого стола председатель постоянно действующего Третейского суда при Всеукраинском Финансовом Союзе, член президиума Третейской палаты Украины г. **Филимонов О. Б.**, привел примеры неправильного применения положений процессуального законодательства и норм Закона Украины «О третейских судах» в судебных разбирательствах по заявлениям об отмене решений третейских судов. Среди прочего, он отметил случаи рассмотрения таких заявлений некомпетентными судами,

случаи привлечения в качестве ответчиков учредителя соответствующего третейского суда, случаи истребования у третейского суда материалов дела в качестве обеспечения доказательств в делах, несвязанных с обжалованием или исполнением решения третейского суда.

Также арбитр МКАС при ТПП Украины и председатель постоянно действующего третейского суда при ТПП Украины г-жа Т. Г. Захарченко отметила проблему ошибочного применения государственными судами положений Закона Украины «О третейских судах» к вопросам международного коммерческого арбитража.

Арбитр МКАС при ТПП Украины, а также Немецкого арбитражного института, адвокат «Harald Giebner & Colleagues» (Германия) г-жа В. И. Суржикова рассказала о позитивной практике немецких судов относительно признания и исполнения решений МКАС при ТПП Украины. Сравнивая практику немецких и украинских судов в вопросах поддержки и контроля арбитража, она подчеркнула важность применения государственными судами основоположных принципов арбитражного соглашения от других условий договора, а также дерогационного эффекта арбитражного соглашения для компетенции государственных судов.

Другие участники поддержали важность соблюдения этих принципов украинскими государственными судами для развития третейского рассмотрения и арбитража в Украине.

По результатам круглого стола организаторами Круглого стола была подготовлена резолюция по обсуждаемым вопросам.

ОБЗОР ЛИТЕРАТУРЫ



А. Г. Быков: Человек, Ученый, Учитель. — М.: Стартап, 2013. — 416 с.

ISBN 978-5-9904334-2-7

Книга издана к 75-летию со дня рождения выдающегося ученого, преподавателя, доктора юридических наук, профессора Анатолия Григорьевича Быкова.

Первая часть книги состоит из воспоминаний об Анатолии Григорьевиче его друзей, коллег, близких. Вторая часть книги состоит из двух статей, носящих принципиальный, фундаментальный характер для становления и развития предпринимательского права. Третья часть включает извлечения из трудов, вышедших в свет до изменений политического и экономического строя нашей страны, но не потерявших своей актуальности до сих пор. В частности, это книги «План и хозяйственный договор», «Автотранспортное право» и другие. Заключительную часть книги составляют избранные статьи Анатолия Григорьевича, многие из которых были написаны в последние годы жизни и представляют особенный интерес для современного читателя.