

## МЕЖДУНАРОДНЫЙ АРБИТРАЖ

## Об арбитраже замолвите слово

Для популяризации украинской арбитражной юрисдикции необходимо ее продвижение как места арбитража в целом

Елена ПЕРЕПЕЛИНСКАЯ • Специально для «Юридической практики»

В последнее время тема международного арбитража становится все более популярной и вызывает все больший интерес у практикующих юристов Украины. Однако для того чтобы практиковать в сфере международного арбитража, одного лишь желания и активной рекламы своих услуг явно недостаточно.

Оставляя в стороне вопросы квалификации и этики, очевидно, что объем работы украинских юристов в сфере международного арбитража зависит от таких факторов, как (1) количество споров с участием украинских сторон/украинского бизнеса в целом; (2) количество арбитражей на Украине; (3) количество арбитражей, связанных с Украиной каким-либо иным образом.

При этом если на первый фактор юристам повлиять довольно сложно, поскольку возникновение спора лежит в коммерческой плоскости, то в отношении 2-го и 3-го факторов ситуация совершенно иная. И она напрямую зависит от украинских юристов, привлекаемых к согласованию условий договора. Именно на этапе заключения договора в большинстве случаев определяется, каким юристам (украинским или иностранным) в случае возникновения спора «достанется» арбитраж.

Очевидно, что согласование арбитража на Украине с применимым украинским правом значительно повышает шансы украинских юристов быть привлеченными для защиты интересов одной из сторон. Однако такое предложение редко вызывает энтузиазм у иностранной стороны, которая предпочитает арбитраж в своей юрисдикции или изначально настаивает на согласовании одного из известных международных арбитражных центров в качестве компромиссного варианта. Причины такого недоверия к арбитражу на Украине могут быть разные. Наиболее распространенная — сомнения в уровне «дружественности» Украины как юрисдикции к международному арбитражу в целом. «Дружественность» измеряется развитостью арбитражного и процессуального законодательства в его поддержку и проарбитражным характером практики государственных судов в делах, связанных с арбитражем.

## Процессу ищут совершенство

Наше арбитражное законодательство — Закон Украины «О международном коммерческом арбитраже» (Закон о МКА) — основано на Типовом законе ЮНСИТРАЛ о международном торговом арбитраже в редакции 1985 года. И, следуя последнему, допускает вмешательство государственных судов в вопросы, регулированные Законом о МКА, только в случаях, прямо предусмотренных этим законом:

1) исполнение арбитражного решения на территории Украины независимо от того, в какой стране оно вынесено (статьи 35, 36);

2) оспаривание окончательного арбитражного решения, вынесеного на Украине (часть 2 статьи 34, часть 2 статьи 6);

3) принятие решения в отношении постановления арбитражного суда о своей компетенции, вынесенного по вопросу предварительного характера, если место арбитража — на Украине (часть 3 статьи 16, часть 2 статьи 6);

4) обращение в государственный суд за обеспечительными мерами в поддержку арбитражного разбирательства — независимо от места арбитража (статья 9);

5) исполнение арбитражного соглашения в случае обращения одной из сторон в государственный суд по сути спора (статья 8).

Данный список является исчерпывающим и охватывает все функции государственных судов по содействию и контролю в отношении международного арбитража. Согласно статье 5 Закона о МКА, никакое иное судебное вмешательство в отношении вопросов, регулированных данным законом, не должно иметь место. Из этого следует, что, например, вопрос действительности и исполнимости арбитражного соглашения (оговорки) может оцениваться государственным судом только в случаях обращения к нему по одному из указанных выше пяти вопросов. Иными словами, судебное оспаривание действительности арбитражного соглашения одной из сторон ни в коем случае не может быть самостоятельным предметом исковых требований.

Подобные иски являются противозаконными в силу указанных выше положений Закона о МКА. Более того, арбитражная оговорка, как и любая пророгационная оговорка, уже в силу своей природы, не может быть самостоятельным предметом спора. А потому появление на Украине практики предъявления исков о признании недействительными арбитражных соглашений значительно подрывает доверие иностранного бизнеса к Украине именно в сфере международного арбитража.

Положения Закона о МКА в отношении перечисленных функций государственных судов по содействию и контролю в отношении арбитража устанавливают определенные процессуальные права сторон и условия их реализации. Но, чтобы воспользоваться ими на практике, необходимы соответствующие процессуальные нормы, регулирующие судопроизводство по таким категориям дел. В настоящее время Гражданский процессуальный кодекс (ГПК) Украины содержит положения в отношении первой и, частично, второй и пятой категорий дел, а Хозяйственный процессуальный кодекс Украины содержит лишь одну норму (пункт 5 части 1 статьи 80), постоянно подвергаемую критике, в отношении пятой категории. Таким образом, процессуальное законодательство Украины в поддержку арбитража требует значительного усовершенствования, и как раз в этом направлении нашему парламенту еще многое нужно сделать.

## Как «продвигают» арбитраж на Украине

Отсутствие и несовершенство соответствующих процессуальных норм порождает проблемы с формированием «проарбитражной» судебной практики на Украине. И хотя именно в этой сфере в течение многих лет активно применялась аналогия процесса (например, в отношении исполнения и отмены арбитражных решений), получить обеспечительные меры без соответствующих процессуальных норм практически нереально.

С 19 октября с.г. вступили в силу изменения в ГПК, которые предусматривают возможность принятия обеспечительных мер в процедуре признания и приведения в исполнение арбитражных решений, что является значительным шагом вперед в развитии украинского законодательства в этой сфере, и остается надеяться, что практика применения новых норм будет также соответствовать международным стандартам. Большую роль при этом будут играть и украинские юристы, привлеченные к подобным разбирательствам.

Помимо активного участия в формировании судебной практики по всем связанным



**Согласование арбитража на Украине с применимым украинским правом повышает шансы украинских юристов быть привлеченными для защиты интересов одной из сторон**

ным с арбитражем вопросам, именно украинские юристы вносят свой «вклад» в формирование негативного образа Украины в данной сфере. Кто-то пишет негативные статьи, кто-то выступает с разгромными докладами на конференциях, а кто-то просто делится с иностранными коллегами в частной беседе украинскими «ужасами» в данной сфере. Причем, как правило, приводится какой-то один особо вопиющий пример из судебной или арбитражной практики, который преподносится как иллюстрация общего правила, на самом деле таковой не является. После чего делается общий вывод, что на Украине с арбитражем все плохо. И самое парадоксальное, что зачастую это делают люди, заявляющие, что они серьезно занимаются международным арбитражем на Украине. Что и говорить, с таким подходом развивать и продвигать Украину как «проарбитражную» юрисдикцию, мягко говоря, проблематично.

Почему-то от многих арбитражных специалистов на Украине ускользает простая истина: если вы действительно хотите заниматься международным арбитражем, нужно развивать и совершенствовать арбитражные законодательство и практику на Украине, а также активно продвигать именно нашу юрисдикцию как место арбитража.

## КОММЕНТАРИИ

## Научный прогресс увеличит скорость



**Вячеслав ПЕТРАШЕНКО,**  
адвокат,  
МЮФ «Петерка  
и Партнеры»

Поскольку Закон «О международном коммерческом арбитраже» разработан и принят на основе Модельного закона ЮНСИТРАЛ, законодательство о международном арбитраже уже достаточно развито. Если раньше одним из глобальных преимуществ арбитражной процедуры перед обычными судами были быстрые сроки и разумные затраты, сегодня в этом отношении различие менее заметно. Это является серьезным фактором в развитии альтернативных механизмов разрешения споров, таких, как медиация. Поэтому оптимизации сроков и затрат арбитражной процедуры мог бы быть дан новый импульс.

Из практических моментов работы МКАС можно отметить, что сегодня канцелярия МКАС направляет документы сторонам обычной почтой, что приводит к некоторому увеличению сроков. Поэтому можно было бы оптимизировать отправку некоторых документов сторонам по факсу или электронной почте.

## Отдельная компетенция



**Ольга ПРОСЯНЮК,**  
руководитель  
судебного  
департамента  
АО «АФ «АКТИО»

Основным заданием в рамках развития МКАС является совершенствование практики и законодательства, которые касаются отдельных стадий арбитражного рассмотрения и взаимодействия с государственными судами. Необходимо ликвидировать некоторые пробелы, возникающие в процессе правоприменения. В частности, соответствующим дополнением в ГПК было бы более четкое урегулирование процедуры рассмотрения в суде общей юрисдикции ходатайств об обжаловании решений МКАС и заявлений о принудительном исполнении решений этого арбитражного органа на территории Украины. Кроме того, целесообразно возложить отдельные функции содействия и контроля арбитража на апелляционные суды. Также есть вопросы касательно компетенции арбитража в отдельных категориях споров. В законодательстве существует коллизия относительно подведомственности корпоративных споров, проблемными являются и арбитражные дела, в которых одна из сторон — банкрот.