

Универсальное приспособление

Выбирая арбитраж ad hoc, стороны имеют возможность «приспособить» арбитражный процесс к нюансам своего конкретного дела

Елена ПЕРЕПЕЛИНСКАЯ • Специально для «Юридической практики»



Когда стороны внешне экономического контракта, обсуждая арбитражную оговорку, не могут договориться о выборе той или иной арбитражной инстанции либо же по каким-либо причинам не хотят передавать свои будущие споры в арбитраж, администрируемый постоянно действующей арбитражной институцией, свой выбор они останавливают на арбитраже ad hoc.

В этом случае ожидаемый сторонами арбитражный процесс может быть более гибким, стороны менее стеснены рамками регламента арбитражной институции и не связаны ее положением о расходах или, например, списком арбитров, поэтому возможности «приспособить» арбитражный процесс к нюансам своего конкретного дела намного шире. Все что нужно — это сформировать состав арбитражного суда, который и будет вести (администрировать) процесс и разрешать все возникающие в нем процессуальные вопросы. А если же речь идет о вопросах, связанных с формированием самого состава, например, назначение, отвод, замена арбитра, прекращение его мандата, то для их решения существуют особые механизмы, установленные законодательством места арбитража или же согласованными сторонами правилами.

Среди украинского бизнеса эта опция не столь популярна, хотя все условия для ее реализации на Украине есть.

Необходимые нормы

Закон Украины «О международном коммерческом арбитраже» (Закон о МКА), как и Типовой закон Комиссии ООН по праву международной торговли (ЮНСИТРАЛ) о международном торговом арбитраже, содержит необходимый минимум норм, позволяющих провести арбитраж ad hoc на Украине. Даже если стороны не смогли договориться о применении какого-либо регламента или правил, регулирующих вопросы, связанные с составом арбитражного суда, они могут воспользоваться положениями Закона о МКА — пунктами 3 и 4 статьи 11, пунктом 3 статьи 13, статьями 14, 15 — и обратиться за содействием к президенту Торгово-промышленной палаты (ТПП) Украины, который в соответствии с пунктом 1 статьи 6 Закона о МКА является компетентным органом для выполнения соответствующих функций.

За годы функционирования Международного коммерческого арбитражного суда (МКАС) и Международной арбитражной комиссии (МАК) при ТПП Украины, регламенты которых также возлагают ряд функций, связанных с формированием состава арбитражного суда, именно на президента ТПП Украины, накоплен определенный опыт в этих вопросах.

Компетентный орган

Наше государство является участником Европейской конвенции о внешнеторговом арбитраже, принятой в г. Женеве (Европейская конвенция). И хотя применение данного международного договора на Украине ограничено, он сохраняет свое значение именно для арбитража ad hoc. Украина является одним из подписантов Европейской конвенции, и последняя применяется в своей первоначальной редакции, если местонахождение контрагента украин-

ской стороны в государстве-участнике этой конвенции. Изначально Украина указала в качестве компетентной торгово-промышленной палаты Всесоюзную торговую палату. В 1994 году Украина направила депозитарию конвенции сообщение о том, что в результате ликвидации Всесоюзной торгово-

промышленной палаты функции, указанные в статье IV Конвенции, будут в дальнейшем осуществляться ТПП Украины. Соответственно, именно президент ТПП Украины является компетентным органом для осуществления описанных выше функций согласно Европейской конвенции.

Игра по своим правилам

Стороны могут согласовать правила содействия арбитражу ad hoc и передать функции по назначению, отводу, замене арбитров, прекращению их мандата, а также по иному содействию арбитражному разби-

рательству какому-либо органу. В настоящее время многие арбитражные институции разработали отдельные правила, позволяющие им выступать в качестве такого органа по соглашению сторон. Большинство из них предусматривают содействие в рамках арбитража ad hoc по наиболее широко используемому регламенту ЮНСИТРАЛ.

Помимо содействия с формированием состава, преимуществом обращения к подобным правилам является также и получение организационного содействия, объем которого зависит от выбранных сторонами правил. Например, консультации в отношении размера гонораров арбитров или помощь в организации слушания (помещение, переводчик, звукозаписывающая аппаратура и т.д.). Однако с практической точки зрения наиболее важным для украинских сторон, учитывая действующее на Украине валютное регулирование, является содействие в отношении получения аванса арбитражных расходов и его дальнейшего перечисления с учетом установленного распределения таких расходов. Во многих странах с более либеральным валютным законодательством эта проблема так остро не стоит, и арбитры могут без проблем открывать счета в банках, на которые стороны беспрепятственно могут перечислить свои доли аванса на покрытие арбитражных расходов. Когда в состав арбитражного суда входит арбитр, работающий в юридической фирме, для целей арбитражного разбирательства часто используются счета, открытые самой юридической фирмой. Дальнейшее распределение этих средств (для покрытия расходов, уплаты гонораров арбитров или, например, возврата стороне(ам) неиспользованного остатка суммы) также не вызывает особых практических проблем и требует лишь соблюдения налогового законодательства. Однако на Украине, впрочем, как и во многих других странах СНГ, организовать это не так просто. Именно поэтому очень важно иметь возможность обратиться к компетентному органу за содействием в этих вопросах. Это также один из факторов выбора в пользу того или иного компетентного органа содействия арбитражу ad hoc.

Международная арбитражная практика, а также внимание, которое уделяется арбитражу ad hoc арбитражными институциями и организациями, в том числе в части разработки и пересмотра правил содействия арбитражу ad hoc, свидетельствуют о значительной роли последнего и его популярности среди пользователей арбитража в целом. А потому украинским компаниям также стоит о нем помнить.

ПЕРЕПЕЛИНСКАЯ Елена — советник ЮФ Sayenko Kharenko, г. Киев



Внимание, уделяемое арбитражу ad hoc арбитражными институциями и организациями, свидетельствует о его популярности среди пользователей арбитража в целом

вой палаты функции, указанные в статье IV Конвенции, будут в дальнейшем осуществляться ТПП Украины. Соответственно, именно президент ТПП Украины является компетентным органом для осуществления описанных выше функций согласно Европейской конвенции.

Пункт 2 статьи IV первоначальной редакции Европейской конвенции устанавливает, что органом по назначению арбитров является председатель компетентной торговой палаты страны, в которой на момент подачи просьбы о передаче дела в арбитраж проживает или имеет свое местонахождение не назначившая арбитра сторона. Это правило равным образом применяется и к замещению арбитров, назначенных в описанном выше порядке. Кроме того, за содействием к председателю

оказанию содействия Международным коммерческим арбитражным судом при Торгово-промышленной палате Российской Федерации арбитражу в соответствии с Арбитражным регламентом ЮНСИТРАЛ (в действии с 1 января 2000 года), Международный коммерческий арбитражный суд при Торгово-промышленной палате Украины (правила по оказанию содействия Международным коммерческим арбитражным судом при Торгово-промышленной палате Украины арбитражу в соответствии с арбитражным регламентом ЮНСИТРАЛ, которые вступили в силу с 2011 года).

В настоящее время в рамках Украинской Арбитражной Ассоциации также ведется работа по подготовке правил содействия арбитражу ad hoc.

ИНСТИТУЦИИ

При содействии

К арбитражным институциям, разработавшим отдельные правила, которые позволяют им выступать в качестве такого органа содействия в рамках арбитража ad hoc, относятся, например, Международный арбитражный суд Международной торговой палаты (Rules of ICC as Appointing Authority in UNCITRAL or other Ad Hoc Arbitration Proceedings (в действии с 1 января 2004 года), Арбитражный институт Торговой палаты Стокгольма (процедура и услуги в соответствии с арбитражным регламентом (в действии с 15 октября 2011 года), Международный коммерческий арбитражный суд при Торгово-промышленной палате Российской Федерации (правила по

РЕКЛАМА

Legal Marketing
Solutions



СТРАТЕГИЯ И
МАРКЕТИНГОВОЕ
ПЛАНИРОВАНИЕ



PR И РАБОТА СО СМИ



РАЗВИТИЕ БИЗНЕСА И
ВЗАИМООТНОШЕНИЯ С
КЛИЕНТАМИ (CRM)



МАРКЕТИНГОВЫЕ
ИССЛЕДОВАНИЯ

+380 44 279 2938
info@legmark.com.ua

www.legmark.com.ua