ЗМІСТ

Международный коммерческий арбитраж: учебник

Подивитись анотацію та купити на **jurkniga.ua**

Анотація

Учебник представляет собой первое издание на русском языке, предназначенное как для студентов высших учебных заведений, обучающихся по направлению «Юриспруденция», изучающих международное частное право и международный гражданский процесс, так и для практикующих в России юристов, испытывающих необходимость в углублении своих знаний в сфере международного коммерческого арбитража.

Подробно рассматриваются все вопросы взаимодействия международных коммерческих арбитражей с государственными судами, а также, впервые в русскоязычной литературе, описывается процедура разрешения спора международным арбитражем. В учебнике даны как материалы для обучения, входящие в программу бакалавриата (030500-62), так и сведения, которые предназначены для соискателей степеней магистра (030500-68) частного права и LLM.

В учебнике публикуется глоссарий, содержащий ссылки на параграфы учебника, подробно раскрывающие содержание соответствующих терминов, и приложения, которые облегчат получение профессиональной информации.

ПРЕДИСЛОВИЕ

Уважаемый читатель!

Книга, предлагаемая Вашему вниманию, – итог многолетнего и многогранного труда ее автора – известного ученого, весьма востребованного международного арбитра и активно практикующего адвоката.

В работе, структурированной с учетом программы курса лекций по учебной дисциплине «Международный коммерческий арбитраж», подробно анализируются проблемы, связанные с организацией и осуществлением третейского разбирательства гражданско-правовых споров, осложненных иностранным элементом.

Тщательно изучив отечественную и иностранную доктрины, автор с глубоким знанием дела рассматривает соответствующие нормы международного права и национального законодательства различных государств в их историческом развитии и в интерпретации юрисдикционной практикой.

Для книги характерно не только изобилие материалов конкретных споров, разрешенных международными коммерческими арбитражами в нашей стране и за границей (нередко – с личным участием автора), но и высказанные на ее страницах основанные на опыте автора полезные рекомендации относительно стратегии и тактики поведения сторон в ходе защиты своих интересов в арбитражном процессе. Благодаря этому работа не только является учебником по дисциплине «Международный коммерческий арбитраж» в традиционном понимании, но и приобретает дополнительное качество практического руководства по участию в международном третейском разбирательстве.

Автор сосредоточивает свое внимание на дискуссионных вопросах.

Неудивительно, что в ряде случаев и его собственные суждения могут, в свою очередь, оказаться предметом дискуссии. Однако там, где кончаются научные споры, там кончается наука.

Вне всякого сомнения, книга будет с интересом воспринята не только студенческой аудиторией, но также научным сообществом, судейским корпусом и практикующими юристами.

Заведующий кафедрой
гражданского процесса юридического факультета
Санкт-Петербургского государственного университета,
член-корреспондент РАН, доктор юридических наук,
профессор **В.А. Мусин**

ВВЕДЕНИЕ

Международный коммерческий арбитраж как специальная дисциплина, лежащая на стыке международного частного права и международного гражданского процесса, сейчас преподается во многих российских юридических учебных заведениях. Это обусловлено тем, что в настоящее время, в эпоху глобализации и небывалого в истории развития внешней торговли, существует серьезная необходимость в подготовке молодых правоведов, способных участвовать в рассмотрении внешнеэкономических споров в российских и зарубежных третейских судах.

Со времени подписания Нью-Йоркской конвенции 1958 г. «О признании и приведении в исполнение иностранных арбитражных решений» (далее – Конвенция, Нью-Йоркская конвенция) прошло уже более полувека. В настоящее время в ней участвует большинство государств мира (по информации ЮНСИТРАЛ по состоянию на начало 2012 г. – 146 стран[1]), и количество дел, рассматриваемых международными коммерческими арбитражами, увеличивается год от года. С момента перехода России к рыночной экономике и отказа от монополии внешней торговли количество арбитражных споров с участием российских компаний существенно возросло, причем не только арбитры и коммерсанты, но и судьи в Российской Федерации все чаще сталкиваются с необходимостью применения Конвенции и проблемами, связанными с толкованием ее норм.

В развитие Конвенции приняты международные договоры (прежде всего, Европейская конвенция 1961 г. «О внешнеторговом арбитраже» (Европейская конвенция)) и рекомендован к интеграции в национальные правовые системы Типовой закон ЮНСИТРАЛ 1985 г. «О международном торговом арбитраже» (Типовой закон ЮНСИТРАЛ). Этими актами еще больше расширена сфера применения института международного коммерческого арбитража при рассмотрении споров, осложненных иностранным элементом, регламентирован порядок приведения в исполнение международных арбитражных решений в государстве, на чьей территории они были вынесены, и еще больше ограничены пределы вмешательства государственных судов в споры, уже разрешенные или предполагающиеся к разрешению международным арбитражем.

---

[1] www.uncitral.org

В 1993 г. в Российской Федерации был принят Закон «О международном коммерческом арбитраже» (далее – Закон о МКА), представляющий собой практически дословно русскоязычный текст Типового закона ЮНСИТРАЛ в редакции 1985 г. Таким образом, в самом начале своего независимого развития наша страна приняла законодательство о международном арбитраже, полностью соответствовавшее самым высоким стандартам того времени. Это во многом обусловило устойчивое развитие в течение последних 20 лет Международного коммерческого арбитражного суда при Торгово-промышленной палате Российской Федерации (МКАС при ТПП РФ), причем в этот период развитие в России международного арбитража по ряду причин опережало развитие внутренних третейских судов.

С момента принятия Конвенции мировая практика ее применения, отслеживаемая ЮНСИТРАЛ и многочисленными специальными изданиями, выработала устоявшиеся подходы к толкованию положений Конвенции, в развитых странах Запада сложились достаточно единообразные правила применения правовых механизмов, регламентированных Конвенцией, причем эта практика продолжает развиваться и совершенствоваться. К сожалению, в силу незнакомства российских юристов с этой практикой российские суды долгое время применяли Конвенцию и основанное на ней законодательство не так, как это делают их западные коллеги. К еще большему сожалению, это различие в понимании и толковании российскими и западными судами норм об *автономности арбитражного соглашения*, *окончательности и обязательности* арбитражного решения, нарушении *публичного порядка* как препятствия к признанию и приведению в исполнение иностранного арбитражного решения или к выдаче исполнительного листа на принудительное исполнение решения международного арбитража, вынесенного в России, а также многих других норм Типового закона и Конвенции не преодолено до сих пор.

Одной из причин такой ситуации стала недостаточная подготовка российских юристов в сфере международного арбитража. Несмотря на то, что соответствующий курс сегодня читается практически во всех ведущих юридических учебных заведениях России (отдельно или в составе курса международного частного права), до сих пор на русском языке не было издано ни одного учебника по международному коммерческому арбитражу.

Автор столкнулся с этой проблемой на практике, когда оказалось, что его книга, посвященная Нью-Йоркской конвенции и рассчитанная на опытных юристов-практиков и ученых, но никак не на студентов

и аспирантов, впервые вышедшая в 2001 г. и с тех пор дважды переиздававшаяся, во многих учебных заведениях используется в качестве учебника по международному арбитражу. К сожалению, ни методологически, ни по объему включенной в нее информации, эта книга не может заменить собой полноценный учебник – хотя бы потому, что в ней идет речь только *о признании и приведении в исполнение* решений международных арбитражей, а также об их *оспаривании*, но ничего не говорится о том, *как* они выносятся, что предшествует вынесению арбитражного решения, какие процессуальные и финансовые решения приходится принимать сторонам, подписавшим арбитражное соглашение. Насколько это известно автору, по перечисленным вопросам вообще отсутствуют сколько-нибудь серьезные публикации на русском языке.

Потребность в русскоязычном учебнике, таким образом, очевидна. При этом автор отдавал себе отчет в том, что для российских студентов нельзя просто перевести один из наиболее известных западных учебников по этой дисциплине – слишком велика разница в методике подготовки молодых юристов в России и на Западе, слишком отличаются реалии российского судопроизводства от того, как функционируют западные суды. Преподавая международный арбитраж на протяжении нескольких лет на юридическом факультете им. Сперанского Академии народного хозяйства при Правительстве Российской Федерации (в настоящее время – Российская академия народного хозяйства и государственной службы при Президенте Российской Федерации), а также в Московской высшей школе социальных и экономических наук, автор пришел к убеждению, что российские студенты и даже практикующие юристы оказываются зачастую не готовыми к работе непосредственно с иностранными источниками, даже если эти источники перевести на русский язык.

Тем не менее прежде чем начинать изучение курса международного коммерческого арбитража по этому учебнику, читатель должен понимать, что настоящий учебник никоим образом не пытается ни подменить собой западные издания, ни конкурировать с ними. Речь идет, прежде всего, об учебниках Фушара, Гайара и Голдмана[2] и Редферна и Хантера, причем на последний из них, вернее, на его издание 2009 г., будет сделано особенно много ссылок[3]. И все-таки многие

---

[2] *Fouchard, Gaillard, Goldman*. On International Commercial Arbitration. Kluwer Law International, 1999.

[3] *Redfern A., Hunter M*. On International Commercial Arbitration, Oxford University Press, first published 2009.

понятия, освещенные в этих западных учебниках, но далекие от российских правовых реалий, в этот курс не вошли. Автор настоятельно рекомендует читателям ознакомиться с ними в первоисточнике.

Отметим, что все лучшие русскоязычные учебники по международному частному праву содержат главу, посвященную международному арбитражу, но ввиду недостаточного объема времени, отводимого на его изучение в рамках программы МЧП, все эти учебники ограничиваются лишь самыми общими сведениями о международном коммерческом арбитраже[4]. В наиболее популярном российском учебнике по арбитражному процессу[5] тематика международного коммерческого арбитража раскрыта в разделе, написанном одним из ведущих российских специалистов в этой сфере – к.ю.н., доцентом Е.А. Виноградовой, однако, опять-таки, этот учебник ориентирован на изучение другой учебной дисциплины, вследствие чего в нем отведено недостаточно места для изложения всей полноты специфики международного коммерческого арбитража. Кроме того, Е.А. Виноградова была вынуждена описывать в равной степени российские внутренние третейские суды и международные коммерческие арбитражи, что не позволило ей в рамках объема этого учебника добиться полного отражения специфики последних.

Международный коммерческий арбитраж как комплексная правовая дисциплина требует от учащихся знаний как в сфере международного частного права (вопросы *lex societatis, lex contractus*, коллизионных привязок, автономии воли сторон), так и в сфере гражданского процесса (представление и заверение документов и доверенностей, заявление процессуальных ходатайств, представление доказательств). Именно поэтому его изучение возможно лишь на последней стадии юридического образования, а еще лучше тематика международного коммерческого арбитража осваивается юристами, которые уже начали свою практическую деятельность и смогли осознать недостаточность подготовки, полученной ими в рамках освоения стандартных программ в российских университетах и институтах.

Настоящий учебник в первую очередь рассчитан на юристов, которые планируют работать в России. Поэтому после того, как чи-

---

4 Исключением из этого правила является недавно изданный учебник по международному частному праву профессора Н. Ерпылевой (М.: Юрайт, 2012), где объем материала, посвященного международному коммерческому арбитражу, весьма велик, но материал подан скорее в форме научной дискуссии.

5 См.: Арбитражный процесс: учебник / Отв. ред. проф. В.В. Ярков. М.: Инфотропик Медиа, 2012.

татель получает базовое представление о том или ином составном элементе дисциплины, как его понимают на Западе, упор делается на изучение именно российской судебной практики. Особое внимание уделено изучению Информационного письма Президиума ВАС РФ от 22 декабря 2005 г. № 96, содержащего «Обзор практики рассмотрения арбитражными судами дел о признании и приведении в исполнение решений иностранных судов, об оспаривании решений третейских судов и о выдаче исполнительных листов на принудительное исполнение решений третейских судов» (далее – Обзор) и Постановления Конституционного Суда Российской Федерации от 26 мая 2011 г. № 10-П «По делу о проверке конституционности положений пункта 1 статьи 11 Гражданского кодекса Российской Федерации, пункта 2 статьи 1 Федерального закона "О третейских судах в Российской Федерации", статьи 28 Федерального закона "О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним", пункта 1 статьи 33 и статьи 51 Федерального закона "Об ипотеке (залоге недвижимости)" в связи с запросом Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации». Помимо этих важнейших актов высших российских судов, используются материалы десятков определений и постановлений, вынесенных российскими судами разных инстанций, а также опубликованная практика МКАС при ТПП РФ. Все эти материалы подготовлены *с использованием СПС «КонсультантПлюс»*.

Следует обратить внимание читателей на то, что они держат в своих руках именно *учебник*, а не бесплатное пособие для решения реальных коммерческих споров. Целью написания этой книги, которую ставил перед собой автор, было ознакомление читателей с международным коммерческим арбитражем как комплексной правовой дисциплиной, а не консультирование широких групп заинтересованных лиц по неограниченному кругу абстрактных вопросов. Если у юриста или бизнесмена возникает конкретный вопрос, связанный с международным арбитражем, его следует адресовать специалистам. О том, как выбрать таких специалистов, речь пойдет в § 3.4.

Для упрощения терминологии в учебнике вводится понятие «*приведение в исполнение арбитражного решения*», которое в отношении иностранных арбитражных решений означает *признание и приведение в исполнение* таких решений, а в отношении международных арбитражных решений, вынесенных на территории Российской Федерации – процедуру *выдачи исполнительного листа* на их принудительное исполнение. Другие дефинированные термины перечи-

сляются в Указателе сокращений, следующим непосредственно за содержанием учебника.

И последнее вводное замечание. В настоящем учебнике под одной обложкой соединены сведения, входящие в программу бакалавриата, а также сведения, которые должны изучаться соискателями степеней магистра частного права и LLM. Разделить их на две книги пока не представляется возможным, так как большинство молодых российских юристов, обучающихся по программе магистратуры, соответствующими знаниями, которые должны были быть получены ими в рамках обучения по программе бакалавриата, не владеют. Абзацы и параграфы, содержащие материалы, которые не относятся к курсу бакалавриата, а также контрольные вопросы к таким материалам, выделены вот таким шрифтом.

В приложении к учебнику содержится сокращенный Глоссарий международного коммерческого арбитража[6], в котором разъясняются иностранные термины, используемые в этой сфере юридического бизнеса. В случае, если связанное с термином правовое понятие нашло свое отражение в учебнике, Глоссарий содержит ссылку на его соответствующий параграф.

Материал подготовлен с учетом российской судебной практики по состоянию на 1 марта 2012 г.

---

[6] Полный текст см.: *Карабельников Б.Р.* Глоссарий международного коммерческого арбитража. М.: Статут, 2007.

СОДЕРЖАНИЕ

Предисловие ..... **III**

Об авторе ..... **IV**

Введение ..... **V**

Указатель сокращений ..... **XVIII**

Глава 1. Место международного коммерческого арбитража в системе внешнеэкономических отношений. Взаимодействие между международными арбитражами и государственными судами **1**

§ 1.1. Третейский суд и международный коммерческий арбитраж как правовые явления. Их происхождение 1

§ 1.2. Формирование законодательной основы для современного международного коммерческого арбитража. Источники права в этой сфере 5

§ 1.3. Дефиниция международного коммерческого арбитража. Его место среди правовых дисциплин 15

§ 1.4. Третейские суды и государственное правосудие 17

§ 1.5. Отличия международного арбитража от государственного суда. Преимущества и недостатки 25

§ 1.6. Международные коммерческие арбитражи с участием государства 35

§ 1.7. Взаимодействие международных коммерческих арбитражей и государственных судов: общий подход 39

§ 1.8. Обеспечительные меры 42

§ 1.9. Направление сторон в арбитраж государственным судом, в который был подан иск по существу спора. Преюдициальная сила решений третейских судов 51

§ 1.10. Содействие государственного суда в сборе доказательств, связанных с проведением международного коммерческого арбитража 59

§ 1.11. Формы взаимодействия государственных судов и международных арбитражей, не предусмотренные Законом о МКА 60

Контрольные вопросы к Главе 1 в целом 65

Глава 2. Арбитражное соглашение и арбитрабильность предмета спора 67

§ 2.1. Понятие и роль арбитражного соглашения 67

§ 2.2. Форма арбитражного соглашения 71

§ 2.3. Автономность арбитражного соглашения и принцип «компетенции компетенции» 80

§ 2.4. Правовая природа арбитражного соглашения 89

§ 2.5. Полномочия по подписанию арбитражного соглашения 90

§ 2.6. Распространение действия арбитражного соглашения на лиц, которые его не подписывали 95

§ 2.7. Право, которому подчинено действие арбитражного соглашения 100

§ 2.8. Арбитражные соглашения, которые недействительны, неисполнимы или утратили силу 108

§ 2.9. Соотношение вопросов о действительности арбитражного соглашения и об арбитрабильности предмета спора 120

§ 2.10. Арбитрабильность предмета спора 126

§ 2.11. Виды арбитражных соглашений 145

Контрольные вопросы к Главе 2 в целом 153

Глава 3. Арбитражное разбирательство 155

§ 3.1. Общие подходы 155

§ 3.2. Оценка арбитражного соглашения 156

§ 3.3. Оценка затрат в связи с предстоящим арбитражным разбирательством 162

§ 3.4. Кто будет представлять сторону в ходе арбитражного разбирательства 166

§ 3.5. Использование прав, предоставленных каждой из сторон регламентом соответствующего арбитража – общий анализ 173

§ 3.6. Использование прав, предоставленных каждой из сторон регламентом соответствующего арбитража – выбор и назначение арбитра, конфликт интересов, отводы 183

§ 3.7. Использование прав, предоставленных каждой из сторон регламентом соответствующего арбитража – участие в выработке процессуальной модели разбирательства, заявление процессуальных возражений 202

§ 3.8. Использование прав, предоставленных каждой из сторон регламентом соответствующего арбитража – представление позиции, сбор доказательств и представление экспертных заключений 213

§ 3.9. Использование прав, предоставленных каждой из сторон регламентом соответствующего арбитража – участие в устном слушании 222

§ 3.10. Вынесение арбитражного решения, исправление решения 227

Контрольные вопросы к Главе 3 в целом 238

Глава 4. Процессуальные вопросы приведения в исполнение и оспаривания решений международных арбитражей 239

§ 4.1. Стратегия 239

§ 4.2. Вопрос об отмене арбитражного решения вправе рассматривать только государственный суд по месту его вынесения 244

§ 4.3. Оспаривание отдельных арбитражных решений по вопросу о компетенции состава арбитража 253

§ 4.4. Отказ от права на оспаривание арбитражного решения 255

§ 4.5. Процессуальные вопросы оспаривания решения международного арбитража 257

§ 4.6. Документы, необходимые для приведения в исполнение решения международного арбитража, сроки, размер госпошлины 262

§ 4.7. Подведомственность и подсудность дел о приведении в исполнение решений международных арбитражей в рамках российской судебной системы 273

§ 4.8. Признание арбитражного решения, не требующего приведения в исполнение 276

Контрольные вопросы к Главе 4 в целом 282

Глава 5. Основания для отказа в приведении в исполнение или отмены решения международного арбитража 283

§ 5.1. Общие подходы к правовому регулированию отказа в признании и приведении в исполнение решений международных арбитражей и отмены решений международных арбитражей, вынесенных на территории России 283

§ 5.2. Общая характеристика оснований для отказа в приведении в исполнение или отмены решения международного арбитража, ссылаться на которые по своей инициативе государственный суд не вправе 291

§ 5.3. Основания для отказа в приведении в исполнение или отмены решения международного арбитража, связанные с оспариванием его компетенции 295

§ 5.4. Основания для отказа в приведении в исполнение или отмены решения международного арбитража, связанные с процессуальными недостатками при проведении арбитражного разбирательства 313

§ 5.5. Основания для отказа в приведении в исполнение арбитражного решения, связанные с его оспариванием по месту его вынесения.....328

§ 5.6. Право суда, рассматривающего дело о приведении в исполнение или отмене решения международного коммерческого арбитража, изучать вопросы арбитрабильности и публичного порядка по собственной инициативе.....333

§ 5.7. Основания для отказа в приведении в исполнение или отмены решения международного арбитража, связанные с проблемами арбитрабильности 336

§ 5.8. Основания для отказа в исполнении решения международного арбитража, связанные со ссылкой на нарушение публичного порядка 352

§ 5.9. Приведение в исполнение иностранных арбитражных решений, отмененных по месту их вынесения.....401

§ 5.10. Преюдициальность судебных актов по делам, связанным с оспариванием решений международных коммерческих арбитражей 404

Контрольные вопросы к Главе 5 в целом 406

Заключение..... 407

Рекомендуемая русскоязычная литература.....409

Приложения **417**

Схема 1
ВОПРОСЫ ПРАВА,
РЕГУЛИРУЮЩЕГО ВНЕШНЕЭКОНОМИЧЕСКИЕ СДЕЛКИ 418

Схема 2
ПРОЦЕДУРА РАССМОТРЕНИЯ СПОРОВ,
ВЫТЕКАЮЩИХ ИЗ ВНЕШНЕЭКОНОМИЧЕСКИХ ДОГОВОРОВ..... 419

НЬЮ-ЙОРКСКАЯ КОНВЕНЦИЯ
О ПРИЗНАНИИ И ПРИВЕДЕНИИ В ИСПОЛНЕНИЕ ИНОСТРАННЫХ
АРБИТРАЖНЫХ РЕШЕНИЙ 421

ПРИЛОЖЕНИЕ II
[К ДОКЛАДУ ЮНСИТРАЛ О РАБОТЕ ЕЕ 39-Й СЕССИИ] 427

ЕВРОПЕЙСКАЯ КОНВЕНЦИЯ
О ВНЕШНЕТОРГОВОМ АРБИТРАЖЕ..... 430

ЗАКОН О МЕЖДУНАРОДНОМ КОММЕРЧЕСКОМ АРБИТРАЖЕ 443

ПРИЛОЖЕНИЕ I
[К ДОКЛАДУ ЮНСИТРАЛ О РАБОТЕ ЕЕ 39-Й СЕССИИ] 464

Глоссарий
международного коммерческого арбитража 472

ГЛАВА 1. Место международного коммерческого арбитража в системе внешнеэкономических отношений. Взаимодействие между международными арбитражами и государственными судами

§ 1.1. Третейский суд и международный коммерческий арбитраж как правовые явления. Их происхождение

С самого зарождения государства как феномена общественно-политического устройства жизни людей *право на осуществление правосудия* рассматривалось носителями власти как особая привилегия и часть государственного суверенитета: помимо законов, изданных соответствующим правителем (сувереном), на его территории действовал суд, вершивший правосудие от имени данного правителя. Применение на территории «своего» государства законов, изданных за его пределами, и исполнение решений, принятых иностранными судами, не только не приветствовалось, но и было просто невозможным, рассматривалось как неуважение к собственным властным прерогативам. И в XXI веке, несмотря на процесс глобализации, эти проблемы до сих пор нельзя считать полностью разрешенными.

При этом отметим, что судебные функции государственной власти, как правило, связаны с ее законодательными функциями: суверен (государство) в лице назначенного им судьи вершит правосудие, применяя законы, изданные этим же сувереном (государством). Правда, судить друг друга люди начали задолго до того, как были сформулированы и положены на бумагу (папирус, пергамент) или высечены на камне первые законы, и зачастую и сам суд, и правовые

аргументы победителя основывались не столько на нормах закона или абстрактной справедливости, сколько на *праве сильного*, т.е. на простом физическом принуждении. Надо с сожалением констатировать, что и сегодня, в XXI в., эти же недостатки государственного правосудия (т.е., во-первых, зависимость судебной и законодательной власти от одного и того же носителя государственных регалий и, во-вторых, решение дел в пользу сильных, а не правых) столь же актуальны для некоторых стран, обладающих атомными бомбами, как были актуальны во времена ветхозаветных пророков, несмотря на то что в наше время конституции всех цивилизованных государств формально закрепили отделение друг от друга законодательной, исполнительной и судебной ветвей власти и провозгласили принцип верховенства закона.

Такая ситуация не могла устраивать людей в древности, равно как она не устраивает их и сегодня. Поэтому в качестве альтернативы судам государственным с древнейших времен известны суды третейские, отличающиеся от государственных тем, что функции *третейского судьи (арбитра)* в них осуществляет лицо, не зависящее от государства, в большинстве случаев – избранное самими спорящими сторонами или назначенное с применением согласованной спорящими сторонами процедуры.

История третейского суда не входит в тематику настоящего курса. Отметим лишь, что материала для исследований в этой области более чем достаточно: например, лишь перечень источников, опубликованный г-ном Д. Рэбуком, насчитывает более 40 страниц[7]. Но такие исследования более относятся к истории права, нежели к практике его применения.

Тем не менее для того, чтобы у читателя сложилось правильное представление о происхождении современных третейских судов в целом и международных коммерческих арбитражей в частности, необходимо уделить еще некоторое внимание их истории.

Третейские суды до новейшего времени не опирались на возможность принудительного исполнения их решений, так как их решения не приравнивались к решениям государственных судов, чье принудительное исполнение гарантируется всей силой того государства, на чьей территории они вынесены. Эта проблема третейского правосудия до сих пор является одной из наиболее серьезных, хотя, разумеется, в XX в. были найдены правовые механизмы, в рамках которых

---

[7] *Roebuck D.*, Sources for the History of Arbitration, (1998) 14 Arb Intl.

решения третейских судов стали приводиться в исполнение государственными судами.

Однако и в глубокой древности существовали чисто правовые механизмы, с помощью которых можно было понудить сторону, проигравшую спор, исполнить решение третейского суда.

Так, например, римскому праву был известен механизм *compromissum sub poena*, в соответствии с которым стороны правоотношения заключали между собой два соглашения: во-первых, соглашение о том, что все споры, вытекающие из их правоотношения, будут рассмотрены третейским судом, и, во-вторых, если решение третейского суда не будет добровольно исполнено проигравшей спор стороной, то эта сторона уплатит победителю в разбирательстве крупный штраф. Такие штрафы без проблем взыскивались государственными судами Древнего Рима, которые таким образом обеспечивали обязательность исполнения решений третейских судов, не вникая в их содержание и не пересматривая их по существу[8].

Позже, в Средние века, гражданский оборот сильно сократился по сравнению с временами Древнего Рима, и вместо хозяйственных споров предметом третейского разбирательства стали споры политические. Очень часто вместо того, чтобы разрешать конфликты силой оружия, феодалы прибегали к третейскому суду, где в роли арбитра выступал другой авторитетный феодал[9] или духовное лицо, например епископ. В случае, если решение третейского судьи не исполнялось добровольно, он мог принять соответствующие меры. Например, если он был королем или герцогом, он мог объявить войну стороне, которая не исполнила его решение. У духовных лиц было «духовное оружие» – анафема (проклятие и отлучение от церкви) и интердикт (запрет на совершение религиозных обрядов). В Средние века такое оружие было эффективнее мечей и стрел[10].

Далее, по мере развития хозяйственных связей, потребности в третейском правосудии стали только расти. Средневековое производство было организовано по *цеховому* принципу, в рамках которого на территории некоего города или государства определенным ремеслом мог заниматься только член соответствующего сообщества ремесленников. Цех выступал в роли, как сказали бы теперь, саморегулируемой организации, вступить в него можно было, лишь пройдя

---

8 *David R.*, Arbitration in International Trade, Economica, 1984, P. 84 and 85.

9 *Гарро А.* Людовик Святой и его королевство. СПб., 2002. С. 189.

10 *Левандовский* А. Карл Великий. М.: Молодая гвардия, 1999. С. 47.

обучение у одного из его членов и сдав строгий профессиональный экзамен. Но нас в наибольшей степени должно интересовать то, что члены цеха приносили клятву верности, которая, в частности, включала в себя обязательство безоговорочного подчинения вердикту третейского суда, вынесенному в ходе рассмотрения внутрицеховых споров[11]. Нарушивший решение такого суда ремесленник навсегда изгонялся из корпорации, и у него уже не было шансов продолжить работу по специальности.

По мере развития межгосударственных экономических связей цеха и профессиональные корпорации перешагнули государственные границы. Еще задолго до заключения межгосударственных соглашений о правовой помощи член купеческой корпорации или банкир, оказавшийся за границей, мог получить товар или кредит, просто доказав свою принадлежность к определенному торговому сословию: гарантией его добросовестности являлось поручительство коллег и, не в последнюю очередь, обязательство исполнить решение третейского суда в случае возникновения спора. Таким образом, вердикты третейских судов по гражданским спорам вышли за рамки государственных границ. Метод обеспечения принудительности решения был тот же: страх быть изгнанным из профессионального сообщества.

Именно цеховые сообщества первыми оценили *преимущества третейского разбирательства перед государственным судом*. Во-первых, третейскими судьями были наиболее уважаемые члены цеха, профессионалы с безупречной репутацией, которые гораздо лучше любого государственного судьи понимали специфику того или иного ремесла. Во-вторых, минимизировались риски, связанные с коррупцией, так как третейскими судьями становились лишь самые достойные среди коллег. В-третьих, обязательность и окончательность решения третейского суда обеспечивалась угрозой изгнания из профессионального сообщества гораздо эффективнее, чем если бы это решение взялся исполнять государственный судебный пристав. При этом в ряде случаев решения, выносимые цеховыми третейскими судами, принимались во внимание и зарубежными коллегами, т.е. перешагивали через государственные границы – отметим, что в рамках современного права эта проблема теоретически была решена только в 1958 г. с принятием Нью-Йоркской конвенции, а на практике до сих пор остается не решенной в ряде государств. С момента, когда ре-

---

[11] *Пиренн А.* Средневековые города Бельгии. СПб., 2001. С. 156, 391; *Ле Гофф Ж.* Цивилизация средневекового Запада. Сретенск: МЦФИ, 2000. С. 271.

шения третейских судов, вынесенные за рубежом, стали исполняться в других государствах, возникла новая разновидность третейского суда – международный коммерческий арбитраж.

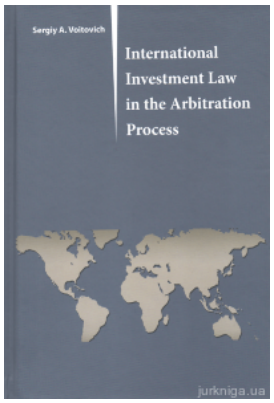
Отметим, что средневековые методы обеспечения обязательности исполнения решения цехового третейского суда оказались очень эффективными и живучими. Например, Устав Международного олимпийского комитета предусматривает исключение из соревнований тех его членов, которые откажутся добровольно исполнить решение международного Спортивного арбитражного суда в Лозанне (CAS), аналогичные положения мы встретим в уставах спортивных федераций, проводящих соревнования по олимпийским видам спорта.

Другим примером может послужить санкция, предусмотренная Уставом Федерации ассоциаций масел, семян и жиров (FOSFA), одной из крупнейших организаций, объединяющей торговцев сельскохозяйственной продукцией. Если кто-то из ее членов не исполнит решение третейского суда FOSFA, об этом будет сообщено всем участникам, и вряд ли у нарушителя останутся хоть какие-нибудь шансы продолжить свой бизнес.

Книги, які можуть вас зацікавити

Міжнародне приватне (колізійне) право України: правосуб'єктність осіб (теоретико-методологічні аспекти)

Цивільний кодекс України: постатейний покажчик правових позицій Верховного Суду - Великої Палати та Касаційного цивільного суду (практика 2021 року)



International Investment Law in the Arbitration Process

Перейти до галузі права
Міжнародний арбітраж

ЮРКНИГА
від теорії до практики

Перейти на сайт →