Содержание

Общие положения арбитражного производства 3

Конвенция "О признании и приведении в исполнение иностранных арбитражных решений" 11

Процессуальные аспекты 14

Общие правила составления арбитражного соглашения 19

Заключение 21

Список литературы 22

# Общие положения арбитражного производства

Многоплановые экономические и политические изменения, обрушившиеся на Российское государство, уже перестают удивлять кого-либо своим темпом и натиском. Меняется материальное право, в корне претерпевают изменения внешнеэкономические и внутрихозяйственные связи, создаются миллионы новых коммерческих структур и банков, крушатся стереотипы постсоветского процессуального законодательства, не имеющего возможности эффективно удовлетворять потребности нового общества в защите гражданских прав. Уже почти четыре года, предприниматели и юридические лица имеют возможность обращаться за разрешением споров в сфере экономики и управления в арбитражные суды нашей страны, которые, как предполагалось, должны стать достойным веянием происходящих экономических преобразований, и преодолеть синдром "административно-государственной закомлексованности", коей была заражена социалистическая судебная система. Кое-что на этой ниве, бесспорно удалось, в чем-то арбитражные суды и по сей день остаются на принципах юридического неведения, что скорее вызвано деспотичностью российских законов и слишком рьяным стремлением субъектов экономических правоотношений перебросить все тяжести собственной казуистики в залы суда, не желая воспользоваться бесценным нареченным опытом "Ubi concordia, ibi victoria est" (Где согласие, там победа).

Впрочем, иногда консенсус хронически не вписывается в число жизненно важных интересов лица, и оно вынуждено обращается к разумению интернациональной богини Фемиды, в поисках правды и справедливости. Конечно, когда разногласия договорного, управленческого, экономического характера возникли между сторонами пребывающими на территории одного государства или, тем паче, субъекта данного государства, то эти лица, в соответствии с общим правилом подсудности (ст. 25 Арбитражного Процессуального Кодекса РФ) предъявляют иск в арбитражный суд субъекта Российской Федерации по месту нахождения ответчика, а в случаях, предусмотренных ст. ст. 26-29 АПК РФ по месту исполнения договора, месту нахождения заявителя (установление факта имеющего юридическое значение), по месту нахождения должника (дела о банкротстве), по месту нахождения спорного недвижимого имущества; либо устанавливают, путем включения соответствующей записи в договор или составлением единого документа, договорную подсудность (ст. 30 АПК РФ), то есть договариваются о передаче какого-либо конкретного спора или общих разногласий, на рассмотрение определенного арбитражного суда, к примеру Московского. Гораздо меньшей популярностью у российских деловых людей пользуются третейские суды, создаваемые по инициативе участников правоотношения, или действующие, как постоянные. На мой взгляд, это вызвано не только определенной степенью недоверия к полупрофессиональным арбитрам, назначаемым по возникновении противоречивой ситуации, но и недостаточно продуманным и разъясненным механизмом исполнения решений такого суда.

Однако, экономика и бизнес все чаще размывают государственные границы, привлекая к развитию товарно-денежных отношений все страны и континенты, и как следствие, заставляют адвокатов и профессиональных юрисконсультов заботится о разрешении возможных разногласий между партнерами по предпринимательской деятельности. Как правило, в семидесяти процентах случаев контрактной юридической практики, местом разрешения экономического спора между представителями России и иностранных государств становился постоянно действующий арбитраж (арбитражный суд) при Торгово-Промышленной Палате, располагающийся в городе Стокгольм Шведского Королевства.

Данная традиция берет свое начало с эпохальных "перестроечных" изменений в нашей стране, и чем она обоснована, пояснить достаточно сложно. С одной стороны, шведский арбитражный суд - орган конечно же объективный и опытный, способный решать сложные дела, но ничем не гарантирующий, что к примеру, юридический случай, происшедший в отношениях российской и зарубежной фирм на территории нашего государства, будет понят и оценен арбитрами должным образом, так как российское хозяйственное право не всегда находит правильной трактовки за пределами "родных пенат"; к тому же механизм исполнения "шведского решения" на территории России оставался для предпринимателей недосягаемой тайной, хотя и оценивался как максимально возможный. С другой же стороны, географическая и социальная красота Швеции привлекательна, как повод перенести процессуальные заботы и чаяния на ее просторы, тем самым обезопасив себя от бесчисленных скитаний по кабинетам и канцеляриям родных судебных коридоров. И наконец, еще одним весомым фактором такой договорной подсудности, стало хроническое нежелание иностранных партнеров становится участниками арбитражных разбирательств в РФ, в силу сомнения в объективности судей, неумелой оценки правил материального и процессуального законодательства в контексте российской жизни, возможности в одностороннем порядке разрабатывать арбитражную оговорку договора.

Стокгольмский арбитраж - обязательное участие в процессе адвоката из страны-партнера по сделке(!), решение спора исключительно на позициях международных конвенций и иностранного права, и расторжение договора в случае выигранного российской стороной арбитражного процесса (!!!).

В настоящее время, подобные правовые нонсенсы встречаются не часто, но в то же время вопросы о том, что делать в отношениях с инопартнером, в случае возникновения экономических разногласий, и, какой арбитражный суд лучше избрать при подготовке арбитражного соглашения, с учетом наиболее простого исполнения решения в стране одного из субъектов договора, не теряют актуальности и требуют соответствующих пояснений.

Вступивший в действие с 1 июля 1995 года Арбитражный Процессуальный Кодекс РФ, установил в п. 6 ст. 22 обязанность арбитражных судов рассматривать подведомственные им дела с участием иностранных организаций и граждан-предпринимателей. Порядок производства по делам с участием иностранных лиц определен в статьях 210-215 АПК РФ, и подразумевает, что арбитражные суды РФ рассматривают дела с участием иностранных лиц (ст. 212 АПК РФ):

1. если ответчик находится, а гражданин имеет место жительства на территории РФ,
2. если филиал или представительство иностранного лица находится на территории РФ,
3. если ответчик имеет имущество на территории РФ,
4. если иск вытекает из договора, по которому исполнение должно иметь место или имело место на территории РФ,
5. если по делу о возмещении вреда, причиненного имуществу, действие или иное обстоятельство, послужившее основанием для предъявления требования о возмещении вреда, имело место на территории РФ,
6. если иск вытекает из неосновательного обогащения, имевшего место на территории РФ,
7. если по делу о защите чести, достоинства и деловой репутации истец находится в РФ,
8. если имеется соглашение об этом между организацией или гражданином РФ и иностранным лицом.

Дела связанные с установлением прав владения на земельные участки и иное недвижимое имущество, если это не связано с лишением владения, рассматриваются по месту нахождения недвижимого имущества.

Дела по искам к перевозчикам, вытекающим из договора перевозки, рассматриваются по месту нахождения органа транспорта.

Дело, принятое арбитражным судом к рассмотрению с соблюдением правил АПК, разрешается им по существу, хотя бы в ходе производства в связи с изменением места нахождения лиц, участвующих в деле, или иными обстоятельствами оно стало подсудно суду другого государства.

Арбитражный суд, в соответствии со ст. 214 АПК РФ, оставляет иск без рассмотрения или прекращает производство по делу, если компетентный суд иностранного государства, принявший дело к рассмотрению до предъявления иска в арбитражный суд в РФ, рассматривает дело по спору между теми же лицами, о том же предмете и по тем же основаниям или принял по этому делу решение, вступившее в законную силу. Если будущее или принятое иностранным судом решение не подлежит признанию или исполнению, либо прерогатива вынесения решения по соответствующему делу принадлежит арбитражному суду Российской Федерации, указанные выше последствия не могут применяться.

Следовательно, при наличии обоюдного согласия сторон и соблюдении соответствующих процессуальных процедур, спор между иностранным лицом и российской организацией (гражданином-предпринимателем) может быть рассмотрен на территории РФ. Однако, противоречия АПК по данному вопросу (о них речь пойдет ниже), и не достижение должной арбитражной оговорки, вполне могут стать поводом для того, чтобы возможные споры между предпринимателями разных государств переместились за пределы России. Как поступить в этом случае, и что делать с решением, полученным из арбитражей других стран, если требуется его исполнение в России, попытаюсь объяснить максимально точно.

Прежде всего коммерсантам необходимо наиболее полно оценить состояние своего заморского партнера, это можно сделать с помощью профессионального бизнес-адвоката или обратившись к специалистам торгового (коммерческого) представительства государства, которое он представляет. Если данная фирма или гражданин имеют хотя бы частичку деловой репутации в месте своего происхождения, то информация о состоянии активности и данные о правовых гарантиях существования (размер уставного капитала, номер и дата государственной регистрации и т.д.), почти наверняка будет предоставлена. Это действие необходимо для того, чтобы обеспечить ту самую арбитражную оговорку договора, да и весь договор в целом, солидным потенциалом исполнения, так как на моей памяти были случаи, когда жертвами обмана "липовых" иностранных организаций становились не только начинающие бизнесмены, но и государственные органы и крупные предприятия: бывший радужный партнер укрывался в неизвестном направлении, оставляя неосведомленных российских товарищей наедине со светлой надеждой и верой в чудо.

Что касается самого арбитражного соглашения, то его непосредственная ценность в возможности бескровно исполнить решение того суда, которому стороны поспешили засвидетельствовать свое почтение, путем обязательной записи в договоре (если данный арбитраж будет решать только споры по указанному договору) или составлением отдельного арбитражного соглашения, четко указывающего какие споры, кто и с чьим участием будет разрешать. Причем, я рекомендую заранее озаботиться составлением соглашения или оговорки, не ожидая наступления "юридического криза", так как некоторые споры между сторонами имеют основание окончательно разлаживать взаимоотношения, вплоть до полного "замораживания" общения.

Как один из вариантов арбитража - обращение за разрешением спора между контрагентами в Международную Торговую Палату (на основании достигнутого соглашения), которая назначает двух арбитров из государств, под юрисдикцией которых находятся стороны спора, и независимого арбитра-представителя другого государства. Можно прибегнуть к помощи третейских судов при торговых палатах различных государств, в том числе Международного Коммерческого Арбитражного Суда при Торгово-Промышленной Палате РФ. В этом случае процесс признания решения в России будет происходить по правилам признания решений третейских судов, в соответствии с Гражданским Процессуальным Кодексом РСФСР. Однако, несмотря на демократизацию российской системы по разрешению экономических разногласий и споров, открыт вопрос о том, что делать с арбитражным решением, полученным из заморских государств?

# Конвенция "О признании и приведении в исполнение иностранных арбитражных решений"

В силу того, что Российская Федерация провозгласила себя государственным правопреемником СССР, на ее территории действует Конвенция "О признании и приведении в исполнение иностранных арбитражных решений", вступившая в действие 22 ноября 1960 года. Применительно к России, указанная Конвенция устанавливается с двумя оговорками:

а) Государство применяет Конвенцию в отношении признания и приведения в исполнение решений, вынесенных на территории другого Договаривающегося Государства.

б) В отношении решений вынесенных на территории недоговаривающихся государств, государство применяет Конвенцию только в той мере, в которой данные государства признают режим взаимности.

Необходимо отметить, что к Конвенции присоединились более 80 стран, в числе которых США, Алжир, Аргентина, Австрия, Бельгия, Канада, Китай, Кипр, Куба, Дания, Эквадор, Египет, Германия, Финляндия, Франция, Индия, Ирландия, Израиль, Италия, Япония, Нидерланды, Пакистан, Норвегия, Польша, Сингапур, Испания, Соединенное Королевство, Швейцария, Швеция, и другие Договаривающиеся Государства.

Как следует применять Конвенцию в отношениях между сторонами? Прежде всего, указанный документ направлен в отношении признания и приведения в исполнение арбитражных решений, вынесенных на территории иного государства, чем то, где испрашивается решение. То есть, непосредственной зависимости от того, является ли хотя бы одна из сторон в споре (а ими могут быть физические и юридические лица) верноподданной государства, где вынесено арбитражное решение, Конвенция не содержит, и как следствие допускает территориальную договорную подсудность. Согласно п. 2 ст. 1 Конвенции, термин "арбитражные решения" трактуется не только в отношении решений вынесенных арбитрами, специально назначенными по каждому отдельному делу, но и в отношении решений постоянных арбитражных органов, к которым стороны обратились. Поскольку не каждая страна - участник Конвенции имеет на своей территории постоянно действующие арбитражные суды, стороны могут обратится в ответствующий назначаемый орган, специально оговоренный в соглашении между ними, решение которого подлежит государственному признанию и (или) исполнению в соответствии с процессуальным законодательством того государства, где оно вынесено, а впоследствии на территории договаривающегося, согласно Конвенции, государства - места нахождения участвовавшей в споре стороны. Именно процедура первоначального государственного признания арбитражного решения, на территории той страны, где решение вынесено - основная гарантия того, что впоследствии решение будет признано в РФ, так как ст. 214 АПК РФ устанавливает в качестве альтернативного "дома справедливости" именно компетентный суд иностранного государства.

Как уже было несколько раз отмечено, любое арбитражное разбирательство начинается с соответствующего предварительного соглашения, подлежащего заключению сторонами в письменном виде, как статьи в соответствующем договоре (арбитражная оговорка), если речь идет только о разрешении разногласий по данному договору, или в виде отдельного договора (арбитражное соглашение), если стороны не намерены ограничивать взаимное сотрудничество условиями отдельного договора. В таком соглашении, стороны обязаны указать процедуру назначения арбитража (если речь идет не о государственном арбитражном суде), место нахождение арбитража, указание споров, которые подлежат разрешению в арбитражном порядке, установить взаимное признание соответствующего арбитражного решения, установить правовые нормы, в соответствии с которыми арбитраж будет обосновывать собственное решение, и иные основания рассмотрения споров во взаимоотношениях. На Западе весьма распространена практика, когда не включение соответствующего арбитражного соглашения в договор, не является препятствием для рассмотрения разногласий в арбитраже, для этого достаточно любого письменного упоминания именно о том, что стороны передают на его рассмотрение возникший между ними спор, причем подобное упоминание может содержаться в виде письменного или телеграфного сообщения, акцептованной, но письменно не утвержденной сторонами, оферты, посредством компьютерной связи и других сообщений.

В том случае, если одна из сторон - участников арбитражного соглашения передает материалы спора в государственное судебное учреждение страны, то в соответствии с п. 3 ст. 2 Конвенции, суд Договаривающегося Государства должен по просьбе одной из сторон, направить предъявленный иск и полученные материалы в соответствующий арбитраж, если не найдет, что вышеупомянутое арбитражное соглашение недействительно, утратило силу или не может быть исполнено. Как правило, действие по признанию недействительным арбитражного соглашения основано на прямом противоречии данного соглашения нормам международного права, или заведомо ложных сведений содержащихся в нем. Если же, дело передается в суд, то процедура признания и исполнения решения на территории РФ будет происходить в соответствии с Гражданским Процессуальным Кодексом РСФСР и международной процедурой признания судебных решений по гражданским делам, но в этом случае могут возникнуть проблемы с подведомственностью экономического спора суду общей юрисдикции РФ.

# Процессуальные аспекты

Процессуальные аспекты арбитражного разбирательства в Договаривающихся Государствах определяются регламентами, указанными в процессуальном законодательстве страны - месте соответствующего разбирательства, регламентом деятельности назначенного арбитража, соглашением сторон (в случае назначения непрофессиональных арбитров). Во всех этих случаях, арбитраж обязан учитывать условия заключенного арбитражного соглашения, как основополагающие для нахождения правового компромисса. Иностранные арбитражные решения будут иметь стимул исполнения на территории другого государства, и в случае компетентного подхода к спору, основанного на невмешательстве во внутрихозяйственную ситуацию другого государства, правильной трактовки материального права, применяемого при разрешении спора, соблюдении всех процессуальных формальностей и особенностей законодательства государства, на территории которого происходит арбитраж.

После того, как арбитраж вынес решение по спору, необходимо обратиться в компетентные государственные органы по месту нахождения которых вынесено соответствующее решение, с целью исполнения процедуры регистрации и государственного признания вынесенного решения, если решение не было принято компетентным государственным арбитражным судом, и процессуальное законодательство государства предусматривает подобную процедуру. В основном, это судебные ведомства или их подразделения, исполняющие "аппаратные" функции. В том случае, когда решение было вынесено компетентным государственным арбитражным органом (судом), подобная процедура не требуется. Получив соответствующе заверенную бумагу, подтверждающую, что государство, на территории которого вынесено арбитражное решение, действительно признает решение законным и обоснованным, обязательно сделайте перевод решения на язык того государства, где требуется его признание и исполнение. Согласно п. 2 ст. 4 Конвенции, такой перевод необходимо заверить у официального или присяжного переводчика, или в дипломатическом или консульском учреждении. Для того, чтобы получить желаемое признание и исполнение иностранного арбитражного решения в России, стороне, заинтересованной в этом, необходимо составить ходатайство (просьбу) о признании и приведении решения в исполнения, приложив к ней, в соответствии с п. 1 ст. 4 Конвенции, должным образом заверенное подлинное арбитражное решение или должным образом заверенную копию такового, подлинное соглашение сторон о передаче спора на рассмотрение арбитража, вынесшего решение или должным образом заверенную копию такового. Для большей убедительности, было бы неплохо произвести процедуру легализации документа в соответствии с международными правилами, но обязательность этого условия Конвенцией не установлена.

Поскольку, согласно п. 9 ч. 1 ст. 10 Федерального Конституционного Закона РФ "Об Арбитражных Судах в Российской Федерации" Высший Арбитражный Суд РФ решает в пределах своей компетенции вопросы, вытекающие из международных договоров РФ, предъявлять полученное решение следует в данную инстанцию. Именно Высший Арбитражный Суд, руководствуясь Конвенцией, международными соглашениями, законодательством РФ, арбитражным соглашением сторон и компетенцией арбитражного суда иностранного государства, вынесшего решение (еще раз напомню, что процедура этого признания в ВАС РФ будет возможна основании вынесения или признания решения компетентным государственным судом), будет решать вопрос о признании и приведении в исполнение на территории РФ полученного решения. Правда, в некоторых случаях, когда иностранный арбитраж представляет собой структуру третейского суда (к примеру, при Торгово-Промышленной Палате государства), на основании российского закона "О международном коммерческом арбитраже" и ГПК РСФСР, Вам придется явиться в Верховный Суд РФ с аналогичной целью.

В признании и исполнении иностранных арбитражных решений на территории иного государства, чем - то, где указанное решение было вынесено, может быть отказано по ходатайству той стороны, против которой это решение направлено, в соответствии с основаниями предусмотренными ст. 5 Конвенции. Эти основания таковы:

1. стороны в арбитражном соглашении были по применимому к ним закону в какой-либо мере недееспособны или это соглашение недействительно по закону, которому стороны это соглашение подчинили, а при отсутствии такого указания - по закону страны, где
2. решение было вынесено;
3. сторона, против которой вынесено решение, не была должным образом проинформирована (уведомлена) о назначении арбитра или об арбитражном разбирательстве, или по другим объективным причинам не могла представить свои объяснения;
4. указанное решение по спору, не предусмотренному или не попадающему под условия арбитражного соглашения или арбитражной оговорки в договоре, или содержит постановления по вопросам, выходящим за пределы арбитражного соглашения сторон, с тем, однако, что если постановления по вопросам, охватываемым арбитражным соглашением или оговоркой, могут быть отделены от тех, которые не охватываются таким соглашением или оговоркой, то та часть арбитражного решения, которая содержит постановления по вопросам, охватываемым арбитражным соглашением или арбитражной оговоркой в договоре, может быть признана и приведена в исполнение;
5. состав арбитражного органа или арбитражный процесс не соответствовали соглашению сторон или, при отсутствии такового;
6. не соответствовали закону той страны, где имел место арбитраж;
7. решение еще не стало окончательным для сторон или было отменено или приостановлено компетентной властью страны, где оно было вынесено, или страны, закон которой применяется.

В вышеозначенных случаях, сторона ходатайствующая об отказе в признании и исполнении иностранного арбитражного решения, обязана представить в орган, рассматривающий возможность признания и исполнения решения (в нашем случае, в Высший Арбитражный Суд или Верховный Суд), доказательства, подтверждающие правомерность ходатайства и наличие оснований для отказа.

Кроме того, в признании и исполнении иностранного арбитражного решения может быть отказано, если компетентная власть страны, в которой испрашивается признание и приведение в исполнение, найдет что: объект спора не может быть предметом арбитражного разбирательства по законам этой страны, или в случае, если признание и приведение в исполнение этого решения противоречат публичному порядку этой страны. На территории РФ, компетентный суд имеет право одностороннего "вето" на решения, полученные из зарубежных стран, если обоснованно посчитает их признание и исполнение, противоречащими действующим правилам АПК и ГПК и законодательству.

# Общие правила составления арбитражного соглашения

Чтобы не допустить подобных промахов, нельзя недооценивать значимость составленного сторонами предварительного арбитражного соглашения. При этом следует придерживаться следующих правил, которые обычно рекомендую клиентам, обращающимся за юридической поддержкой в ситуации, когда становится очевидной потенциальная возможность арбитражного общения с иностранной стороной.

 1.Не допускайте давления на Вас инопартнера, никогда не подписывайте арбитражных соглашений и оговорок, предусматривающих решение спора по законам, которые Вам неизвестны. Обязательно привлекайте к составлению подобного соглашения профессионального юриста или адвоката.

 2.Попытайтесь при подготовке арбитражного соглашения, применить своеобразную систему "сдержек и противовесов", то есть не переносить в далекие страны разногласия по тем правоотношениям, которые вполне могут быть решены в России. Выбирайте арбитраж, в зависимости от территориального развития правоотношения, от гибкости законодательной системы в области развиваемого правоотношения. В исключительных случаях, заключите соглашение, предусматривающее договорную подсудность, как в РФ, так и за ее пределами.

 3.При установлении в арбитражном соглашении или оговорке прерогативного арбитражного органа, компетентного рассматривать споры между сторонами, удосужтесь определить его статус, государственное значение, порядок производства. Если порядок производства в арбитраже должен устанавливаться по соглашению сторон, то до мельчайших подробностей оговорите этот порядок в арбитражном соглашении, и старайтесь неукоснительно следовать ему при непосредственном разбирательстве.

 4.Не устанавливайте в арбитражном соглашении, если спор будет рассматриваться за рубежом, подведомственность в вынесении решений арбитражем, за пределами, обусловленными действующим арбитражным процессуальным законодательством РФ.

 5.Обращайтесь за признанием и приведением в исполнение решения иностранного арбитража, только когда оно вступит в окончательную законную силу, то есть истекут сроки возможного обжалования или дальнейшего производства по делу.

# Заключение

На сегодняшний день, российское и международное законодательство вполне определенно установили возможность адекватного разрешения спора между сторонами из двух государств на основании договорной подсудности и общего правила подсудности, фактически не проигнорированного АПК РФ по делам с участием иностранных лиц. Возможность выбирать арбитраж и свобода договора по этому поводу, дают возможность сторонам проявлять должную фантазию и определенные факторы сложившихся взаимоотношений. На мой взгляд, учитывая опыт сегодняшней ситуации в хозяйственном праве России, нашим организациям и гражданам гораздо более оптимально было бы искать правды в родных арбитражных судах, поскольку те имеют возможность и следить за практикой споров, и трактовать юридические нормы по канонам жизни общества. Но как известно, ничто не может удержать людей от задуманного, и возможно, что с развитием и ростом внешней торговли и деятельностью иностранных компаний в нашем государстве, многие споры "уйдут" из арбитражных судов в зарубежье, а у Высшего Арбитражного Суда появится еще одна немаловажная забота.

# Список литературы

1. Конвенция "О признании и приведении в исполнение иностранных арбитражных решений"
2. Арбитражно процессуальный кодекс Российской Федерации