

Международный коммерческий Арбитраж

1. Понятие, значение и способы арбитражного разбирательства международных коммерческих споров

Международные коммерческие споры в очень редких случаях рассматриваются государственными судами общей компетенции, а рассматриваются в негосударственных (третейских) коммерческих арбитражных судах

Арбитражное разбирательство лучше, чем судебное, как с точки зрения сроков и порядка рассмотрения споров, так и с точки зрения размеров необходимых для этого материальных затрат. Решения арбитража, в отличие от решений суда, как правило, являются окончательными и обжалованию не подлежат, не публикуются, а если и публикуются, то без указания имен и названий участников спора (конфиденциальность).

Согласительная процедура может реализована при наличии дружеских отношений между участниками сделки. Но если стороны соглашаются на арбитраж, то это, скорее всего, означает, что они намереваются занять противоположную

В контракте **арбитражная оговорка** обязательна для сторон, и уклониться от передачи спора в арбитраж при ее наличии они не могут. В виде отдельного соглашения, подписываемого сторонами (**третейская запись**), или содержаться в обмене письмами, телеграммами, факсимильными сообщениями и т. д. Выбор арбитражного органа, с указанием его точного наименования, а также применимого материального права. В большинстве случаев в соглашении могут быть также определены число арбитров и порядок их выбора, место, язык, характер арбитражного разбирательства и т. п.

Стороны договариваются также о применении **lex mercatoria** (права международной торговли), а также принципов, общих для двух или нескольких правовых систем, или приходят к соглашению о решении дела по справедливости (при неадекватности норм национального права конкретного государства, при нежелании заранее обеспечить преимущество противнику если статут сделки будет регулироваться его национальным правом).

Стороны вправе свободно избрать любой институционный арбитраж в качестве органа, который будет рассматривать возникшие между ними споры, если не будет противоречить регламенту данного арбитража или международному договору, заключенному между соответствующими странами. Подавляющее большинство предпринимателей исходят из того, что спор должен рассматриваться в третейском суде страны ответчика. Обычно оговариваются два арбитражных органа — страны продавца и страны покупателя — с соответствующим распределением компетенции между ними. **Типовая арбитражная оговорка** носит факультативный характер и применяется в каждом конкретном случае исключительно по взаимной договоренности сторон. Типовая арбитражная оговорка, как правило, содержится в соглашениях, заключаемых торговыми палатами и/или арбитражными ассоциациями различных государств друг с другом. Обычно устанавливает, что рассмотрение спора будет проводиться в определенном, постоянно действующем третейском суде по месту нахождения ответчика или же в ином арбитраже, созданном для рассмотрения спора в стране ответчика.

Изолированные (ad hoc) арбитражные суды

Создаются непосредственно участниками контракта для рассмотрения одного конкретного спора. Стороны сами определяют порядок создания такого суда, согласовывают кандидатуру арбитра или поручают его назначение третьему лицу, а также устанавливают правила рассмотрения дела. Они могут не оговаривать в контракте вопросы его образования и деятельности. Достаточно указать в соглашении, что арбитраж будет функционировать, например, в соответствии с одним из разработанных под эгидой ООН регламентов для арбитражей ad hoc.

Институционные (постоянно действующие)

арбитражи

Создаются при национальных торгово-промышленных или торговых палатах, биржах, организациях и ассоциациях предпринимателей. Они действуют на основе специальных регламентов, имеют собственные правила процедуры и списки арбитров, из которых стороны праве выбирать тех, которые будут рассматривать спор между ними. Среди институционных арбитражных судов наиболее известными и авторитетными являются, в частности, Арбитражный суд Международной торговой палаты в Париже, Арбитражный институт Торговой палаты Стокгольма, Лондонский международный третейский суд, Американская арбитражная ассоциация. В нашей стране функционируют Международный коммерческий арбитражный суд (МКАС) и Морская арбитражная комиссия (МАК) при Торгово-промышленной палате (ТПП) Российской Федерации в г. Москве.

Нормативное регулирование деятельности

арбитражных органов

Регламенты судов утверждаются органами или организациями, при которых создаются институционные арбитражи, и содержат положения, касающиеся их компетенции, организации и деятельности, порядка разбирательства дела, процедуры вынесения решений и т. д.

При проведении арбитража *ad hoc* стороны пользуются значительно большей свободой в выборе процедуры рассмотрения спора. Они могут, во-первых, самостоятельно определить и детально оговорить весь порядок рассмотрения дела в арбитражной оговорке. Во-вторых, они вправе установить, что все возможные споры будут разрешаться в соответствии с регламентом какого-либо институционного арбитражного органа. Наконец, в-третьих, стороны могут договориться о применении одного из регламентов, разработанных под эгидой ООН специально для арбитражей *ad hoc*.

Наибольшее распространение в международной деловой практике получил Арбитражный регламент **ЮНСИТРАЛ** **Генеральной ассамблеи ООН** резолюцией 31/98 от 15 декабря 1976 г. Приемлем для стран с различными правовыми, социальными и экономическими системами, также Арбитражный регламент **Европейской экономической комиссии ООН** 1966г., Правила международного торгового арбитража **Экономической комиссии ООН для Азии и Дальнего Востока** 1966г. ЮНСИТРАЛ подготовила и приняла также *Согласительный регламент*, рекомендованный Генеральной Ассамблеей ООН к практическому использованию 4 декабря 1980 г.

Закон о международном коммерческом арбитраже в РФ

Принят 7 июля 1993 г. Он состоит из 8 разделов, 36 статей и содержит два приложения, применяется если место арбитража находится на территории Российской Федерации". в Законе достаточно подробно регламентируются вопросы, определяющие правила подготовки арбитражного соглашения и предъявления иска; порядок формирования и компетенцию третейского суда; процедуру ведения и прекращения арбитражного разбирательства; правила вынесения решения, его оспаривания, признания и приведения в исполнение. Закон 1993 г.

Исключает какое-либо вмешательство государственного суда в деятельность международного коммерческого арбитража, кроме тех случаев, когда такое вмешательство предусмотрено самим Законом (рассмотрение судом заявлений о компетенции арбитражного органа, о наличии и действительности арбитражного соглашения; просьб о принятии обеспечительных мер; ходатайств об отмене арбитражного решения).

Признание и приведение в исполнение арбитражных решений

- Нью-Йоркской конвенции 1958 г. По п. 1 ст. I Конвенции она применяется к арбитражным решениям, вынесенным "на территории государства иного, чем то государство, где испрашивается признание и приведение в исполнение таких решений». В настоящее время ее участниками является около 120 государств мира, включая Россию. Участник Конвенции признает арбитражные решения как обязательные и приводит их в исполнение в соответствии с процессуальными нормами той территории, где испрашивается признание.

Признание и приведение в исполнение арбитражных решений В РФ

- Ст. 35 Закона РФ "О международном коммерческом арбитраже" 1993 г. "арбитражное решение, независимо от того, в какой стране оно было вынесено, признается обязательным и приводится в исполнение". Перечень оснований для отказа практически совпадает с перечнем оснований, предусмотренных в Нью-йоркской Конвенции 1958 г. В законе РФ "Об исполнительном производстве" от 27 июля 1997 г. установлено, что исполнительные листы, выдаваемые судами на основании решений Международного коммерческого арбитража и иных третейских судов, могут быть предъявлены к исполнению в течение шести месяцев.

Если в тексте контракта упоминание о применимом праве к договору отсутствует, то на практике применяют право страны, с которой договор наиболее тесно связан (ст.1211 ГК РФ). Такой страной считают страну, где находится место жительства или основное место деятельности стороны, которая осуществляет исполнение договора.

Обычно такой стороной признаются:

- 1) продавец - в договоре купли-продажи;
- 2) арендодатель - в договоре аренды;
- 3) подрядчик - в договоре подряда;
- 4) перевозчик - в договоре перевозки;
- 5) страховщик - в договоре страхования;
- 6) комиссионер - в договоре комиссии;
- 7) залогодатель - в договоре о залоге.