

Один из основных отличительных признаков преуспевающей компании — наличие большого количества гражданско-правовых договоров, а также деловых партнеров, выступающих контрагентами по таким соглашениям. Когда подписывается очередной договор, неизбежно встает вопрос о его надлежащем исполнении. Однако реалии жизни каждого генерального директора показывают, что факты неисполнения либо ненадлежащего исполнения договорных обязательств встречаются довольно часто.

Сергей Малков,
директор Центра правового обеспечения транспортной деятельности, к. ю. н., доцент, федеральный эксперт,
<http://legalcentre-spb.ru>



Третейское разбирательство: доводы «ЗА» и «ПРОТИВ»



Причинами таких нарушений могут быть как финансовые трудности стороны-должника, не позволяющие ей исполнить свои обязательства надлежащим образом, так и элементарная недобросовестность самих контрагентов либо непорядочность их деловых партнеров. Но ведь каждому предпринимателю хотелось бы, чтобы подобных случаев, омрачающих его жизнь, было значительно меньше. Насколько это представляется

возможным. А потому предвидение вероятности негативного развития событий, связанных с реализацией условий договора, и совершение действий, направленных на оптимизацию процесса защиты и восстановления нарушенных прав и законных интересов организации, могут оказать мудрому руководителю существенную помощь в его стремлении уберечь свою компанию от нежелательных последствий.

О ПОРЯДКЕ И СПОСОБАХ РАЗРЕШЕНИЯ СПОРОВ

Стороны, составляя проект гражданско-правового договора, в разделе, посвященном порядку рассмотрения споров, обычно указывают, что возможные разногласия будут разрешаться переговорным путем, а в случае, если уладить возникшие противоречия не представляется возможным, хозяйственный спор передается на рассмотрение в соответствующий арбитражный суд. Иногда участники хозяйственных договоров предусматривают и претензионный порядок досудебного урегулирования разногласий, который должен предшествовать передаче спора на разрешение в арбитраж.

Каков же алгоритм развития событий, если подписанный договор одной из сторон не исполняется? В большинстве случаев сторона, права которой были нарушены, обращается с исковым заявлением в арбитражный суд.

Однако восстановить свои права по принципу «здесь и сейчас» удастся далеко не всегда. Недобросовестный контрагент, оперируя только легитимными механизмами, установленными арбитражным процессуальным законодательством, имеет возможность существенно затянуть процесс принятия и вступления в силу решения арбитражного суда, ведь закон предоставляет ему такие права.

Отстаивая свои корпоративные интересы, ваш процессуальный противник после завершения производства в арбитражном суде первой инстанции может последовательно обжаловать принятое решение в апелляционной и кассационной инстанциях, что потребует дополнительных временных и иных затрат. Не исключается и стадия надзорного производства по делу. Вместе с тем хозяйственная деятельность предприятия не может быть приостановлена, ведь компания, терпящая убытки, и сама несет договорные финансовые обязательства перед контрагентами.

Возникает вопрос: как хозяйствующему субъекту оптимизировать процесс восстановления нарушенных имущественных прав еще на стадии разработки и подписания договора? В этом отношении заслуживает внимания такой альтернативный способ разрешения споров, как третейское разбирательство.

О КОМПЕТЕНЦИИ ТРЕТЕЙСКИХ СУДОВ

Третейский суд — это негосударственный орган, который рассматривает споры, вытекающие из гражданских правоотношений. В основе такого судопроизводства лежит третейское соглашение, благодаря которому

у третейского суда возникают полномочия по рассмотрению конкретного спора.

Как предусмотрено статьей 3 Федерального закона от 24.07.2002 года № 102-ФЗ «О третейских судах в Российской Федерации» (Федеральный закон о третейских судах), в России могут образовываться постоянно действующие третейские суды и третейские суды для разрешения конкретного спора (ad hoc — для частного случая). Постоянно действующие третейские суды образуются торговыми палатами, организаторами торговли, осуществляющими свою деятельность в соответствии с Федеральным законом «Об организованных торгах», общественными объединениями предпринимателей и потребителей, иными организациями — юридическими лицами, созданными в соответствии с законодательством, а также их объединениями (ассоциациями, союзами) и действуют при этих структурах.

Пункт 1 статьи 11 Гражданского кодекса Российской Федерации (ГК РФ) устанавливает, что защиту нарушенных или оспоренных гражданских прав, наряду с судами общей юрисдикции и арбитражными судами, могут осуществлять и третейские суды.

Основными законодательными правовыми актами, устанавливающими правовое положение третейских судов в нашей стране, являются Федеральный закон о третейских судах и Закон Российской Федерации от 07.07.1993 года № 5338-1 «О международном коммерческом арбитраже» (Закон о международном коммерческом арбитраже). Заметим, что Федеральный закон о третейских судах и действующий Арбитражный

процессуальный кодекс Российской Федерации (АПК РФ) были приняты в один день — 24 июля 2002 года. И это — не простое совпадение. Принимая законодательные акты, регламентирующие рассмотрение экономических споров в государственных и негосударственных судах, законодатель подчеркнул возможность и значимость альтернативного способа рассмотрения споров определенного вида: на основании пункта 2 статьи 1 Федерального закона о третейских судах в такой суд может по соглашению сторон третейского разбирательства передаваться любой спор, вытекающий из гражданских правоотношений. К подобным отношениям статья 2 ГК РФ относит следующие: правовое положение участников гражданского оборота, основания возникновения и порядок осуществления права собственности и других вещных прав, прав на результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации (интеллектуальных прав), отношения, связанные с участием в корпоративных организациях или с управлением ими (корпоративные отношения), договорные и иные обязательства, другие имущественные и личные неимущественные отношения, основанные на равенстве, автономии воли и имущественной самостоятельности участников, а также отношения между лицами, осуществляющими предпринимательскую деятельность, или с их участием.

В некоторых случаях законодательством могут устанавливаться категории дел, которые не могут быть переданы на рассмотрение третейского суда. К таким делам, в частности, согласно пункту 3 статьи 33 Федерального закона

от 26.10.2002 года № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)», относятся дела о банкротстве.

Международный коммерческий арбитраж — это разновидность третейских судов. В соответствии с пунктом 2 статьи 1 Зако-

на о международном коммерческом арбитраже в данный суд могут по соглашению сторон передаваться:

- споры в рамках договорных и других гражданско-правовых отношений, возникающие при осуществлении внешнеторговых и иных видов международных экономических связей, если коммерческое предприятие хотя бы одной из сторон находится за границей;
- споры предприятий с иностранными инвестициями и международных объединений и организаций, созданных на территории Российской Федерации, между собой, споры между их участниками, а также их споры с другими субъектами права Российской Федерации.

Следует отметить, что подведомственность международного коммерческого арбитража значительно уже, чем третейского суда, осуществляющего свою деятельность на основании Федерального закона о третейских судах, так как в компетенцию международного коммерческого арбитража входит рассмотрение споров с участием иностранного субъекта. При этом обычные третейские суды могут принимать к рассмотрению «любые споры, вытекающие из гражданских правоотношений», в том числе и дела с участием

иностранных юридических и физических лиц. На данное обстоятельство, в частности, указывалось в пункте 16 информационного письма Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 22.12.2005 года № 96 «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» (информационное письмо ВАС РФ).

ОСНОВНЫЕ ПРЕИМУЩЕСТВА ТРЕТЕЙСКОГО РАЗБИРАТЕЛЬСТВА

1. Оперативность разрешения спора

Одним из основных преимуществ, благодаря которому третейское разбирательство значительно выигрывает по сравнению с рассмотрением дел в арбитражах или судах общей юрисдикции, является его оперативность. И это не удивительно. Ни для кого не секрет, что государственные суды перегружены, что негативно влияет как на сроки, так и на качество рассмотрения отдельных дел. К тому же в третейском разбирательстве отсутствует длинная цепочка стадий рассмотрения дела, сменяющих друг друга (первая инстанция — апелляция — кассация — надзор), как это предусмотрено арбитражным процессуальным или гражданским процессуальным законодательствами. В соответствии с положениями Федерального закона о третейских судах такой суд принимает решение, исследовав обстоятельства рассматриваемого дела. Каких-либо стадий обжалования решений третейских судов законодательство не предусматривает.

Вместе с тем, согласно положениям главы VII Федерального закона о третейских судах, а также главы 46 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации (ГПК РФ) и главы 30 АПК РФ, решения третейских судов

могут быть оспорены в компетентный суд. Статья 40 Федерального закона о третейских судах устанавливает, что оспаривание возможно в случае, если в третейском соглашении не предусмотрено, что решение третейского суда является окончательным. Так, в пункте 9 информационного письма ВАС РФ отмечалось, что арбитражный суд прекращает производство по делу об отмене решения третейского суда на основании пункта 1 части 1 статьи 150 АПК РФ, в соответствии с которым дело не подлежит рассмотрению в арбитражном суде в случае, если установит наличие в третейском соглашении положения о том, что решение третейского суда является окончательным. Если же такого условия в третейском соглашении нет, то оспорить решение третейского суда возможно.

Статьей 42 Федерального закона о третейских судах предусмотрены основания для отмены решения третейского суда. Так, оно может быть отменено компетентным судом лишь в случаях, если:

- 1) сторона, подавшая заявление об отмене решения третейского суда, представит доказательства того, что:
 - третейское соглашение является недействительным по основаниям, предусмотренным федеральным законодательством;
 - решение третейского суда вынесено по спору, не предусмотренному третейским соглашением или не подпадающему под его условия, либо содержит постановления по вопросам, выходящим за пределы третейского соглашения. Если постановления третейского суда по вопросам, которые охватываются третейским соглашением, могут

быть отделены от постановлений по вопросам, которые не охватываются таким соглашением, то может быть отменена только та часть решения третейского суда, которая содержит постановления по вопросам, не охватываемым третейским соглашением;

— состав третейского суда или третейское разбирательство не соответствовали положениям Федерального закона о третейских судах;

— сторона, против которой принято решение третейского суда, не была должным образом уведомлена об избрании (назначении) третейских судей или о времени и месте заседания третейского суда либо по другим причинам не могла представить третейскому суду свои объяснения;

2) компетентный суд установит, что:

— спор, рассмотренный третейским судом, в соответствии с федеральным законом не может быть предметом третейского разбирательства;

— решение третейского суда нарушает основополагающие принципы российского права.

В случае отмены решения третейского суда любая из сторон вправе в соответствии с третейским соглашением вновь обратиться в данный суд, за исключением случаев, когда:

1) решение третейского суда отменено полностью или частично вследствие недействительности третейского соглашения;

2) решение принято по спору, не предусмотренному третейским соглашением или не подпадающему под его условия;

3) решение содержит постановления по вопросам, не охватываемым третейским соглашением.

В указанных случаях спор дальнейшему рассмотрению в третейском суде не подлежит (статья 43 Федерального закона о третейских судах).

Оперативности третейского разбирательства способствуют и правила о сроках исполнения решения третейского суда, содержащиеся в статье 44 Федерального закона о третейских судах. В соответствии с названной законодательной нормой решение третейского суда исполняется добровольно в порядке и в сроки, которые установлены в данном решении. Если же в решении третейского суда срок не установлен, то оно подлежит немедленному исполнению. Здесь же следует подчеркнуть, что законодатель установил и механизм принудительного исполнения решения третейского суда, если данное решение не исполнено добровольно в установленный срок.

2. Конфиденциальность

Еще одним безусловным преимуществом третейского разбирательства является принцип конфиденциальности, установленный статьей 18 Федерального закона о третейских судах. Данный принцип раскрывается в пункте 4 статьи 27 рассматриваемого федерального закона: если стороны не договорились об ином, то состав третейского суда рассматривает дело в закрытом заседании. Согласно статье 22, третейский судья не вправе разглашать сведения, ставшие известными ему в ходе третейского разбирательства, без согласия сторон или их правопреемников. Кроме того, он не может быть допрошен в качестве свидетеля о сведениях, ставших ему известными в ходе третейского разбирательства.



Напротив, в арбитражном и гражданском судопроизводстве установлены принципы, в соответствии с которыми разбирательство дел во всех государственных судах открытое. Закрытое рассмотрение дел допускается при наличии строго определенных обстоятельств (статьи 11 АПК РФ и 10 ГПК РФ).

Здесь же отметим, что не каждому предпринимателю придется по душе принцип гласности при рассмотрении «пикантных обстоятельств» определенных дел в государственных судебных органах. Именно в таких ситуациях третейское разбирательство и выглядит наиболее удобным.

3. Право избрания (назначения) третейских судей спорящими сторонами

Согласно статье 2 Федерального закона о третейских судах, третейский судья — физическое лицо, избранное сторонами или назначенное в согласованном сторонами порядке для разрешения спора в третейском суде. Исходя из положений закона, стороны свободны в избрании (назначении) судей, которые будут рассматривать их дело по существу. При рассмотрении дел в государственных судах стороны таким правом не наделяются. Здесь же, в третейских судах, они могут определить и количество судей для рассмотрения конкретного дела (число должно быть нечетным).

Федеральный закон не содержит требования, по которому каждый из третейских судей, рассматривающих конкретное дело, должен обладать высшим юридическим образованием. Такое требование предъявляется к третейскому судье, рассматривающему спор единолично, а в случае коллегиального разрешения спора — к председателю состава третейского суда (пункт 2 статьи 8). Данное положение вещей представляется вполне оправданным, так как при рассмотрении экономических споров судьям нередко приходится вникать в вопросы, выходящие за рамки юриспруденции. И право избрания (назначения) третейского судьи, являющегося специалистом в конкретной области (строительство, транспорт, иные сферы предпринимательства), только способствует принятию третейским судом объективного решения.

4. Гарантии независимости третейских судей

Статья 8 Федерального закона о третейских судах устанавливает, что третейским судьей избирается (назначается) физическое лицо, способное обеспечить беспристрастное разрешение спора, прямо или косвенно не заинтересованное в исходе дела, являющееся независимым от сторон и давшее согласие на исполнение обязанностей третейского судьи.

Аналогичные положения, закрепляющие принцип независимости судей судебной системы Российской Федерации, содержатся в статье 120 Конституции Российской Федерации и статье 1 Закона Российской Федерации от 26.06.1992 года № 3132-1 «О статусе судей в Российской Федерации». Однако хотелось бы обратить внимание именно на гарантии независимости третейских судей.

Во-первых, третейские судьи, рассматривающие конкретное дело по существу, в отличие от судей судебной системы России, избираются (назначаются) при непосредственном участии обеих спорящих сторон. Таким правом

стороны при рассмотрении дела в государственном суде не наделяются.

Во-вторых, оплата деятельности третейских судей производится самими спорящими сторонами, а не государством: гонорар третейских судей входит в состав расходов, связанных с разрешением спора в третейском суде (статья 15 Федерального закона о третейских судах), и распределение таких расходов производится третейским судом между сторонами (статья 16).

Необходимо признать, что только эти два указанных обстоятельства, а также принцип конфиденциальности третейского разбирательства, о котором говорилось выше, исключают возможность использования «административного ресурса» или какого-либо иного постороннего влияния на объективность принятия третейским судом решения. К сказанному добавим, что в силу пункта 7 статьи 8 федерального закона третейским судьей не может быть физическое лицо, которое в соответствии с его должностным статусом, определенным федеральным законом, не может быть избрано (назначено) третейским судьей.

Важной гарантией независимости третейских судей является и статус решения, принимаемого третейским судом. Если отсутствуют основания для отмены решения третейского суда, перечисленные в статье 42 Федерального закона о третейских судах, данное решение не может быть пересмотрено в государственной судебной инстанции. Согласно пункту 1 статьи 46 вышеназванного закона, при рассмотрении заявления о выдаче исполнительного листа компетентный суд не вправе исследовать

обстоятельства, установленные третейским судом, либо пересматривать решение третейского суда по существу.

Разъясняя арбитражным судам данные положения федерального закона, Президиум Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации в пункте 20 информационного письма отметил: «Арбитражный суд при рассмотрении заявления о выдаче исполнительного листа на принудительное исполнение решения третейского суда не переоценивает фактические обстоятельства, установленные третейским судом». В этом же пункте президиум обращает внимание арбитражных судов на то, что оценка правильности применения норм материального права, исследование доказательств, являвшихся предметом рассмотрения в третейском суде, направлены на пересмотр судебного решения третейского суда по существу и переоценку обстоятельств дела, установленных третейским судом, а поэтому не должны осуществляться арбитражными судами.

5. Определение правил третейского разбирательства

Еще одним преимуществом третейского разбирательства, предоставляемым законом спорящим сторонам, является возможность устанавливать и согласовывать правила рассмотрения спора с их участием. Так, согласно пункту 1 статьи 19 федерального закона, «постоянно действующий третейский суд осуществляет третейское разбирательство в соответствии с правилами постоянно действующего третейского суда, если стороны не договорились о применении других правил третейского

разбирательства». Пункт 2 названной статьи предписывает, что данный суд для разрешения конкретного спора осуществляет третейское разбирательство в соответствии с правилами, согласованными сторонами.

ТРЕТЕЙСКОЕ СОГЛАШЕНИЕ

В завершение хотелось бы рекомендовать руководителям коммерческих предприятий при проведении переговоров с потенциальным контрагентом предусматривать возможность заключения третейского соглашения.

Закон устанавливает, что, как правило, третейское соглашение заключается в письменной форме. Такое соглашение считается заключенным в письменной форме, если оно содержится в документе, подписанном сторонами, в виде так называемой третейской оговорки либо заключено путем обмена письмами, сообщениями по телетайпу, телеграфу или с использованием других средств электронной или иной связи, обеспечивающих фиксацию такого соглашения. Ссылка в договоре на документ, содержащий условие о передаче спора на разрешение третейского суда, является третейским соглашением при условии, что договор заключен в письменной форме и данная ссылка такова, что делает третейское соглашение частью договора.

Представляется, что добросовестной стороне договора более выгодным станет положение третейского соглашения о том, что решение третейского суда является окончательным. Предложите такой вариант развития событий вашему деловому партнеру, и станет ясно, как он намерен исполнять свои обязательства перед вашей компанией. **Д**