

ЮРИДИЧЕСКАЯ ПРАКТИКА

№ 8^{/896}

Проект издательства ЮРИДИЧЕСКАЯ ПРАКТИКА

24 ФЕВРАЛЯ 2015 ГОДА

ГАЗЕТА УКРАИНСКИХ ЮРИСТОВ

WWW.PRAVO.UA

АРБИТРАЖ

Своевременная тенденция

В последнее время наблюдается тенденция к минимизации возможности вмешательства государственных судов в деятельность МКАС

Алексей КОТ
Специально для «Юридической практики»

Одним из мировых трендов развития международного коммерческого арбитража, являющегося альтернативным, а главное — весьма эффективным способом разрешения споров, стало ограничение вмешательства в его деятельность государственных судов. На Украине данная тенденция отображена в статье 5 Закона Украины «О международном коммерческом арбитраже» (Закон). В соответствии с названной нормой по вопросам, которые регулируются указанным Законом, никакое судебное вмешательство не должно иметь места, кроме как в случаях, предусмотренных в этом Законе. Данное правило является определяющим во взаимоотношениях между государственными судами и МКАС, и именно оно должно быть заложено в основу ответа на вопрос, возможен ли тот или иной способ вмешательства в деятельность МКАС в конкретном случае.

Исключительное вмешательство

По сути нормами Закона предусмотрено только несколько случаев вмешательства суда в деятельность МКАС, среди которых — рассмотрение вопросов об отмене арбитражного решения, о признании и исполнении арбитражного решения; принятие решения о наличии или отсутствии компетенции МКАС, если соответствующее постановление принималось арбитром (-ами) как по вопросу предварительного характера. Возможность собирать доказательства и принимать решение о принятии обеспечительных мер нецелесообразно считать вмешательством в деятельность МКАС. Это, скорее, механизмы способствования арбитражу или сторонам → с. 16

Практический запрос



Сергей АЛЕКСЕЕВ: «Сегодня надо дать процессуальную возможность Верховному Суду пересмотреть свое решение, чтобы обеспечить единство судебной практики»

Запрос бизнеса на единство судебной практики будет удовлетворен установлением запрета нижестоящим судам отходить от правовых выводов ВСУ без надлежащей мотивации — народный депутат Сергей Алексеев

Изменения законодательства в соответствии с Законом Украины «Об обеспечении права на справедливый суд» (Закон), принятым Верховным Советом Украины 12 февраля с.г., должны стать отправной точкой для преобразований в судебной сфере. Хотя основная цель Закона — в деблокировании работы органов, отвечающих за формирование и привлечение к ответственности судейского корпуса, очищение системы от дискредитировавших правосудие, часть поправок должна усилить роль Верховного Суда Украины. Об этих и других аспектах изменений, которые ожидают субъектов хозяйственных правоотношений, рассказал народный депутат Украины, заместитель председателя Комитета Верховного Совета Украины по вопросам правовой политики и правосудия Сергей Алексеев. → с. 7

Форпосты рынка

Наша ниша — операции с международным элементом, отмечают партнеры МЮФ Baker & McKenzie Сергей Чорный и Сергей Пионтковский

Международная юридическая фирма Baker & McKenzie работает на Украине с 1992 года, занимая свою уникальную нишу на стыке международных проектов и качественной локальной экспертизы. Причем в последнее время фирма все чаще представляет интересы украинских компаний, привлекая к реализации их международных сделок коллег из зарубежных

офисов. О трансформации и перспективах украинского рынка юруслуг, конкуренции, ценообразовании и прочих финансовых аспектах бизнеса «Юридической практике» рассказали соуправляющие партнеры киевского офиса международной юридической фирмы Baker & McKenzie Сергей Чорный и Сергей Пионтковский. → с. 8



Киевский офис занимает достойное место в глобальной структуре Baker & McKenzie. НА ФОТО: Сергей ЧОРНЫЙ (слева) и Сергей ПИОНТКОВСКИЙ

ISSN 1563-6755



РЕКЛАМА
Реструктуризация кредитной задолженности Клиента на сумму более \$7 400 000

Девелоперская компания заключила кредитный договор с одним из украинских банков на сумму \$7 400 000. В обеспечение кредита поручителями и заемщиком было передано в ипотеку имущество на сумму в несколько раз превышающую сумму займа. После попытки Банка обратить взыскание на все имущество Клиента и поручителей, юристами Аф «Династия» был проведен комплекс юридических мероприятий (в т.ч. 17 судебных процессов). Как следствие: Банк сократил долг на \$3 400 000.

Проектом руководили партнеры фирмы: Денис Миргородский, Евгений Смиуха и Вячеслав Кохляков.

www.dynasty.dp.ua

* office@dynasty.dp.ua

* Днепротроцкий офис т/ф: +38 (056) 375-30-30

* Киевский офис т/ф: +38 (044) 359-06-06

Своевременная тенденция

В последнее время наблюдается тенденция к минимизации возможности вмешательства государственных судов в деятельность МКАС



Алексей
КОТ

← с. 1 в осуществлении арбитражного производства и обеспечении надлежащей защиты нарушенных прав и законных интересов сторон.

Возможность отмены арбитражного решения или принятия решения об отказе

в признании и исполнении арбитражного решения ограничена исключительным кругом оснований, которые касаются прежде всего процессуальных вопросов и не должны предусматривать пересмотра арбитражного решения по сути. Вместе с тем следует признать, что эти основания сформулированы довольно абстрактно и дают широкие возможности для субъективного толкования, как, например, противоречие публичному порядку или принятие решения по спору, который не предусмотрен или выходит за пределы арбитражного соглашения. В указанных случаях действительные пределы вмешательства судов в деятельность арбитража зависят от усмотрения самих же судей.

Исключительность основания

В этой части важное значение имеет толкование термина «публичный порядок», изложенное Пленумом Верховного Суда Украины в постановлении «О практике рассмотрения судами ходатайств о признании и исполнении решений иностранных судов и арбитражей и об отмене решений, постановленных в порядке международного коммерческого арбитража на территории Украины» от 24 декабря 1999 года № 12. Согласно пункту 12 указанного постановления, под публичным порядком следует понимать правопорядок государства, определяющие принципы и основы, которые составляют базис существующего в нем порядка (касаются его независимости, целостности, самостоятельности и неприкосновенности, основных конституционных прав, свобод, гарантий и прочего). Тем не менее данное определение, как, вероятно, и любая иная дефиниция публичного порядка, не может (и не должно!) четко и однозначно определять случаи нарушения этого порядка. Поэтому для недопущения своевольного и безосновательного вмешательства важно понимание государственными судами исключительности такого основания для отмены арбитражного решения или принятия решения

об отказе в его признании и исполнении как несоответствие основам публичного порядка. С другой стороны, следует признать целесообразным принятие соответствующего обобщения и разъяснения высших судебных инстанций, унифицирующих опыт и правовые позиции судов во время рассмотрения указанных вопросов.

Негативный опыт

В качестве негативного опыта судов в этой части можно привести правовую позицию Апелляционного суда г. Киева, выраженную в определении от 18 марта 2014 года по делу № 761/30608/13. В частности, апелляционный суд согласился с заключением суда первой инстанции относительно нарушения публичного порядка Украины обжалуемым решением МКАС при ТПП Украины в связи



Возможность отмены арбитражного решения ограничена исключительным кругом оснований

с неопределенностью медицинского оборудования, на которое должно быть заменено уже поставленное оборудование по договору поставки оборудования, а также в связи с неопределенностью судьбы поставленного оборудования в случае его замены, в связи с взысканием оплаченной суммы стоимости поставленного оборудования, подлежащего замене. При этом суд правильно исходил из того, что обжалуемое арбитражное решение прямо противоречит императивным нормам главы 48 Гражданского кодекса (ГК) Украины, в частности — статье 539 указанного Кодекса.

Вместе с тем норма статьи 539 ГК Украины относительно исполнения альтернативных обязательств вряд ли может считаться определяющим принципом и основанием, составляющими основу существующего в государстве порядка. Кроме того, приравнивание «публичного порядка»

к императивным нормам также не может считаться бесспорным.

Поскольку разрешенные случаи вмешательства судов в деятельность МКАС должны быть указаны именно в Законе Украины «О международном коммерческом арбитраже», необоснованным считается решение судов о расщорке или отсрочке исполнения решения МКАС на основании норм Гражданского процессуального кодекса Украины или же рассмотрение судом отдельного дела о толковании арбитражной оговорки на основании норм ГК Украины о толковании договора с целью создания искусственных препятствий для обращения заинтересованной стороны в МКАС. В целом в отношении вопроса компетенции необходимо поработать (и это задание скорее Высшего специализированного суда Украины по рас-

Согласно пункту 9.1 раздела 9 «Арбитраж» контракта, все споры, которые могут возникнуть из данного контракта или в связи с ним, подлежат рассмотрению в Арбитражном суде Украины при Торгово-промышленной палате г. Киева в соответствии с законодательством и с использованием материального права Украины, решение которого является окончательным и обязательным для обеих сторон. Поскольку сторонами по заключенному контракту не были определены условия и порядок решения споров в судебном порядке в отношении толкования условий контракта и ни одна из сторон не обратилась в суд с указанными требованиями, суд по собственной инициативе осуществил толкование раздела 9 «Арбитраж» контракта и пришел к выводу о том, что решение МКАС при ТПП Украины содержит постановление по вопросам, выходящим за пределы арбитражного соглашения, следовательно, имеются основания для отмены оспариваемого арбитражного решения, предусмотренные частью 2 статьи 34 Закона Украины «О международном коммерческом арбитраже». Согласно частям 1, 2 статьи 213 ГК Украины, толковать условия договора имеют право только стороны договора или суд. При этом следует обозначить, что право толковать условия договора является материальным, а не процессуальным правом стороны.

Аналогичный подход был изложен и в определении Шевченковского районного суда г. Киева от 29 ноября 2012 года по делу № 2610/12466/2012.

Однако вряд ли существуют основания для признания соответствующей правовой позиции судей обоснованной. Не вызывает сомнений тот факт, что МКАС осуществляет правоприменительную деятельность. Как правило, коммерческие споры, которые передаются на разрешение в МКАС, возникают из договоров. В связи с этим МКАС не просто может, но и должен толковать как условия договора, в рамках заключения, выполнения, изменения или прекращения которого возник спор, так и нормы материального права. И для этого нет необходимости подавать заявление о толковании договора стороной, поскольку уже самим фактом заключения арбитражного соглашения соответствующее соглашение было предоставлено.

В контексте ограничения случаев вмешательства судей в деятельность МКАС следует признать заслуживающими внимания предложения о сокращении количества инстанций, рассматривающих вопросы об отмене или признании и исполнении арбитражного решения.

КОТ Алексей — управляющий партнер ЮФ «Антика», арбитр Казахского международного арбитража, арбитр Рижского международного коммерческого арбитража, к.ю.н., г. Киев

НА ПРИМЕРЕ

Столичный стандарт

Киевский райсуд г. Одессы может служить образцом даже для столичных судов

Виталий ДУДИН • «Юридическая практика»

Киевский районный суд г. Одессы является уникальным по многим причинам одновременно. Здание, расположенное по адресу: ул. Варненская, 36, является образцовым для Украины. Понучиться организации работы этого местного суда следует даже судам высших инстанций. В определенной степени можно сказать, что покидать этот суд не хочется, несмотря на причину, по которой вы в него попали.

Так, еще на улице вы замечаете аккуратное здание, приспособленное также для удобства людей с ограниченными возможностями. На входе установлено электронное табло с именами всех судей, в холле находятся филиал банка, электронный киоск, а также буфет, где можно выпить чашечку кофе. Еще одна особенность — бесплатный Wi-Fi. В достаточном количестве имеются скамейки для посетителей. В суде — восемь залов судебного заседания. Отвлечься от рутины позволяют художественные произведения на стенах, а также зимний сад. Кабинеты судей находятся в отдельных судейских блоках со стеклянными дверями. Прогресс в модернизации суда произошел благодаря нынешнему председателю **Сергею Чванкину**, отмечают сотрудники аппарата.

Положительные впечатления оставляют также представители суда. Вежливость и

внимание к проблемам простых людей — вот что отмечают посетители учреждения. Своеобразной визитной карточкой суда можно назвать судебных приставов, одетых в униформу. Для украинских судов это редкость. Открытость для средств массовой информации — главное кредо Киевского райсуда Одессы.

Суд имеет один из лучших веб-сайтов, над наполнением которого регулярно работает пресс-служба. Ресурс освещает как деятельность суда, так и события общенационального значения. На сайте также размещено коллективное фото судей. Это, по словам председателя суда, является определенным достижением. Представители Фемиды не любят публичности и внимания к своей персоне, ссылаясь, в частности, на соображения безопасности.

Ознакомьтесь с фоторепортажем из Киевского райсуда г. Одессы вы сможете в новом выпуске газеты «Судовий вісник» № 2 (106) от 26 февраля 2015 года.



Подписаться на «Судовий вісник — Юридична практика» можно в издательстве ЧАО «Юридическая практика» по тел.: (044) 495-27-27, через ГП «Пресса» (индекс 95902), другие подписные агентства и на сайте: www.portmone.com (рубрика «Общество. Политика»).