

МИНИСТЕРСТВО ОБРАЗОВАНИЯ И НАУКИ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

ФЕДЕРАЛЬНОЕ АГЕНТСТВО ПО ОБРАЗОВАНИЮ

Государственное образовательное учреждение
высшего профессионального образования
«Оренбургский государственный университет»

Л.И. НОСЕНКО

РАЗБИРАТЕЛЬСТВО ГРАЖДАНСКИХ ДЕЛ ТРЕТЕЙСКИМИ СУДАМИ

Рекомендовано Ученым советом государственного образовательного учреждения высшего профессионального образования «Оренбургский государственный университет» в качестве учебного пособия для студентов, обучающихся по программам высшего профессионального образования по специальности 030501 «Юриспруденция».

Оренбург 2007

УДК 347.918(075.8)
ББК 67.410.14я73
Н 84

Рецензент

адвокат некоммерческой организации «Адвокатская Палата
Оренбургской области» И.И. Курячая.

Носенко Л.И.

Разбирательство гражданских дел третейскими судами: учебное пособие/Л.И.
Носенко. – Оренбург: ГОУ ОГУ, 2006. – 112 с.

ISBN.....

В учебное пособие включены: теоретический материал по изучаемому курсу, контрольные вопросы для самостоятельного контроля знаний, итоговые тесты для самопроверки, литература и нормативный материал, позволяющий более глубоко рассмотреть проблемные вопросы. В качестве приложения использованы федеральные законы, на которых базируется весь изучаемый курс.

Настоящее пособие позволит студентам юридических специальностей глубоко изучить особенности рассмотрения гражданских дел третейскими судами.

Н -----

ISBN....

© Носенко Л.И., 2006
© ГОУ ОГУ, 2006

Содержание

3

8.2	Мировое соглашение.....	62
8.3	Решение третейского суда.....	63
8.3.1	Решение третейского суда как заключительная часть судебного разбирательства. Его вынесение и оформление.....	63
8.3.2	Дополнительное решение.....	65
8.3.3	Разъяснение решения.....	66
9	Оспаривание решения третейского суда. Исполнение решения третейского суда.....	67
9.1	Понятие и процедура оспаривания решения третейского суда.....	67
9.2	Последствия отмены решения третейского суда.....	70
9.3	Исполнение решения третейского суда.....	70
10	Итоговые тесты для самоконтроля.....	74
	Список использованных источников.....	86
	Приложение А.....	90
	Приложение Б.....	101

Введение

В условиях формирования правового государства большое значение уделяется верховенству закона. Изменение форм собственности, развитие предпринимательской деятельности надиктовали необходимость обращения в судебные органы за защитой нарушенных или оспариваемых гражданских прав. В результате чего происходит загромождение судов различными категориями дел. Для совершенствования механизма отправления правосудия все чаще говорят об альтернативных формах защиты гражданских прав.

Учитывая то, что российское законодательство предусматривает возможность защиты гражданских прав посредством третейского разбирательства, возникает необходимость изучения и развития данного направления.

Для совершенствования эффективного механизма защиты нарушенного права необходимо ознакомить юристов с деятельностью третейских судов в РФ. Проблемным следует признать и тот факт, что российское законодательство неохотно употребляет термин «арбитраж» при регулировании деятельности внутренних третейских судов. На уровень же внешнеэкономических отношений важно выходить именно с данным термином.

Пополнить познания в данной области, научить разграничению предметной компетенции Международного коммерческого арбитража и внутренних третейских судов РФ призвано настоящее учебное пособие.

Третейское разбирательство является одной из форм разрешения споров участников гражданского оборота, которая избирается по соглашению сторон. Преимущественным является то, что стороны сами избирают судей, опыту и квалификации которых они доверяют.

Третейское разбирательство всегда дешевле в расходах, связанных с защитой нарушенного права. Кроме того, процедура разбирательства происходит в более сокращённые сроки. Учитывая некоторые преимущества третейского разбирательства, граждане все чаще стали обращаться в третейские суды за защитой нарушенных прав.

Все это надиктовало необходимость подготовки юристов, могущих оказать грамотную юридическую помощь в данном вопросе.

Настоящее учебное пособие призвано внести вклад в подготовку более грамотных специалистов в данной области.

1 Общая характеристика альтернативных форм рассмотрения гражданских дел

1.1 Сущность альтернативного разрешения правовых конфликтов

Самой распространённой формой защиты нарушенного права в России является судебная форма.

Она характерна для деятельности государственных судов. Реформирование судебной системы, обновление законодательства, повышение правовой культуры населения стало насыщать суды большим количеством гражданских дел. Это увеличивает расходы государства на судебную систему.

Учитывать нужно то, что зачастую споры бывают элементарно простыми, ничем не обременёнными. Значит, создание альтернативных форм защиты нарушенного права помогло бы разгрузить судебную систему от загромождения простыми делами. Существуют различные формы альтернативного характера. Наиболее распространёнными являются переговоры, посредничество, арбитраж. Особо ярко это прослеживается в трудовом праве при рассмотрении трудовых споров. В России одной из самых известных альтернативных форм является третейское разбирательство (арбитраж). Оно активно применяется при разрешении гражданских дел.

Следует учитывать, что для большинства альтернативных процедур, основанных на соглашении участников спора, характерна определённая степень саморегулирования. В то же время они не должны развиваться вне правовой системы. Их существование невозможно без вмешательства государства, роль которого должна сводиться к признанию внесудебной системы, обеспечению надлежащих условий её функционирования, помощи.

Важно определить, что альтернативные формы, в том числе и третейское разбирательство, должно существовать параллельно деятельности государственных судов. А государственное разбирательство должно присутствовать, когда альтернативное оказалось безуспешным.

Становление развитой системы альтернативного разрешения споров способствует: созданию эффективной системы; снижению объёма судебных дел и затрат, связанных с их рассмотрением; обеспечению быстрого урегулирования конфликтов и погашению их отрицательных последствий; обеспечению доступности разнообразия процессуальных форм.

1.2 Правовая природа третейского разбирательства

Поиски эффективных механизмов урегулирования споров, позволяющих ускорить и упростить разрешение гражданских дел, а также разгрузить государственные суды, осуществлялись российскими юристами на протяжении многих лет. Исторически сложилось, что тяжущимся приходилось прибегать к помощи 3-х лиц, т.е. арбитрам. В дальнейшем эту форму защиты права стали именовать судом. Третейские суды известны с древнейших времен. Они изошли из римского права и распространились с развитием международной торговли. Затем стали очевидны преимущества третейского разбирательства, которыми признаются: простая и быстрая процедура рассмотрения спора, возможность выбора процедуры разбирательства, невысокие расходы, связанные с разбирательством. Положительна конфиденциальность (что важно для сохранения коммерческой тайны) и то, что стороны могут избирать судей самостоятельно.

Удобно то, что сторонам предоставлено право выбора судей. На качество рассмотрения может повлиять то, что судьями могут быть специалисты, глубоко знающие различные направления деятельности, т.е. необязательно юристы.

Таким образом, третейские суды обладают следующими признаками:

- 1) способствуют разрешению гражданско-правовых споров;
- 2) негосударственные по существу;
- 3) избираются сторонами по своей согласованной процессуальной форме;
- 4) разбирательство осуществляется физическими лицами, избранными в качестве судей;
- 5) имеют поддержку государства в форме содействия со стороны государственных судов.

Следует иметь в виду, что третейские суды могут быть как постоянно действующие, так и для рассмотрения конкретного спора (*ad hoc*).

В России действуют международные коммерческие арбитражи и третейские суды. Но в них есть существенные различия:

- во-первых, разные источники правового регулирования;
- во-вторых, различная компетенция в зависимости от статуса сторон.

Если проследить развитие института третейского разбирательства, то следует сказать, что право избирать посредников для решения спорных дел предусматривалось в Уставе гражданского судопроизводства 1864 г. Далее, Декретом о суде №1 1917 г. в России, было закреплено право граждан передавать свои споры о праве гражданском на рассмотрение третейского суда. Во все времена третейское разбирательство предпочитали лица, заинтересованные в том, чтобы их споры не стали достоянием гласности.

В нашей стране, в начале 30-х годов были образованы Морская арбитражная комиссия (создана в РФ в 1930 г.), а затем Внешнеторговая

арбитражная комиссия при Всесоюзной ТПП в 1932 г. (Международный коммерческий арбитражный суд).

До начала 90-х годов арбитражная деятельность регулировалась индивидуальными нормативными актами.

В 1993 г. появляется общее регулирование деятельности международного коммерческого арбитража, так как 7 июня 1993 г. принимается ФЗ «О Международном коммерческом арбитраже. Таким образом, появилось общее регулирование, а как следствие - любое разбирательство в области внешнеэкономических связей гражданско-правового характера в России подчиняется этому закону.

Практика показывает, что иностранные партнеры для разрешения спора в большей степени опираются на устоявшиеся известные институты.

В мире арбитражных центров не так уж много. Это, например, Международный коммерческий арбитражный суд при Международной торговой палате, Стокгольмский арбитражный институт, Американская Арбитражная Ассоциация, Венский арбитражный центр и прочие. С этими центрами у Международных коммерческих арбитражных судов налажены хорошие отношения. Сейчас создаются и новые центры, иногда непосредственно для рассмотрения международных споров.

Исторически третейское разбирательство стало одним из институтов, регулирующих рассмотрение отдельных категории гражданских дел. В современной действительности институт третейского рассмотрения гражданских дел становится все более актуальным.

1.3 Формы третейского разбирательства

Основой третейского разбирательства является вмешательство третьего лица в разрешение правового конфликта. Общим является то, что, выбирая третейского судью, доверяя ему, обращающиеся стороны заранее согласны подчиниться его решению. В России судьи именуются третейскими (согласно ФЗ «О третейских судах Российской Федерации» от 24 июля 2002 года № 102-ФЗ).

За границей такие же третейские суды именуются арбитражными.

Из-за того, что в России существует государственный арбитражный суд, невозможно применять термин «арбитраж» при регулировании внутренней деятельности третейских судов. Поэтому формирование и деятельность третейских судов внутри страны регулируется ФЗ «О третейских судах Российской Федерации». Но на внешний рынок невозможно выходить без термина «арбитраж», поэтому существует необходимость употребления его во внешних экономических отношениях. Поэтому в России существуют и другие законодательные акты, касающиеся организации и деятельности третейских судов, такие как ФЗ «О международном коммерческом арбитраже» - 1993 г. 7

июля (с приложением № 2 Положения о Морской арбитражной комиссии при Торгово-промышленной палате Российской Федерации). Из чего следует, что альтернативные формы разбирательства гражданских дел разнообразны, по сути и содержанию. Рассматривать гражданские дела при участии арбитра в основном возможно при помощи:

- 1) третейских судов (внутреннего характера);
- 2) Морской арбитражной комиссии;
- 3) Международного коммерческого арбитража и др.

1.4 Морская арбитражная комиссия как одна из форм рассмотрения гражданских дел

1.4.1 Общая характеристика деятельности Морской арбитражной комиссии

В 1930 г. в Москве была создана Морская арбитражная комиссия (МАК), ставшая первым постоянно действующим третейским судом в стране и являющаяся сегодня одним из старейших морских арбитражей в мире. Ее образование и развитие диктовались потребностями торгового мореплавания и внешней торговли, в осуществлении которой важнейшая роль принадлежит морскому транспорту. Учреждена она была при Торговой промышленной палате РФ. Она призвана в рамках содействия торговле создавать условия для использования арбитража.

За время существования МАК менялись правила, касающиеся ее организации и деятельности, в том числе в части расширения круга споров, могущих передаваться на ее рассмотрение. В настоящее время ее статус определяется Положением о МАК, являющимся приложением к Закону РФ от 7 июля 1993 г. «О международном коммерческом арбитраже». Будучи разработанным на базе Типового закона, подготовленного Комиссией ООН по праву международной торговли, российский закон отвечает мировым стандартам в части регулирования арбитража как внесудебного, частноправового метода разрешения споров, используемого по договоренности между предпринимателями и различными странами.

Порядок производства дел в Комиссии охватывает в сжатой форме основные фазы арбитражного разбирательства, начиная с назначения арбитров, подачи иска и отзыва на него, включая слушание дела и заканчивая вынесением решения, обязательного для сторон.

В МАК вправе ныне предъявить практически любые гражданско-правовые споры, вытекающие из договорных и других гражданско-правовых отношений, связанные с торговым мореплаванием. Наряду с традиционными спорами возможно рассмотрение договоров перевозки грузов, фрахтования

судов, в том числе при смешанном плавании (река-море), спасания судов, по морской буксировке судов и иных плавающих объектов, рыболовных операций по лоцманской и ледовой проводке, столкновения между судами по морскому страхованию, перестрахованию. Предметом разбирательства могут стать споры, вытекающие из брокерских и агентских соглашений, продажи и ремонта судов, отношений между учредителями совместных предприятий, осуществления морских промыслов и многообразных иных отношений, которые в рыночных условиях могут возникнуть в сфере торгового мореплавания. Заметное место в практике МАК занимают и споры с участием речных пароходств. Например, споры, связанные с причинением повреждений рыболовным сетям и другим орудиям лова. Комиссия решает споры, возникающие в связи с плаванием морских судов и судов внутреннего плавания по международным рекам.

Участниками споров выступают судовладельцы и страховые компании, экспортно-импортные фирмы и другие пользователи транспортных услуг, порты и ремонтные предприятия и т. п. как российские, так и иностранные. В общей сложности Комиссией рассмотрено более 4000 дел, истцами или ответчиками в большинстве из которых выступали лица из более чем 70 стран. В некоторых делах, как истцом, так и ответчиком были иностранцы.

Среди нескольких поколений арбитров МАК имеются видные отечественные ученые, юристы-практики, капитаны дальнего плавания, экономисты и т. д. Как указано в Законе 1993 г., национальность не служит препятствием к назначению в качестве арбитра, что отражается и в работе МАК.

У предприятий, связанных с торговым судоходством, имеются веские основания в интересах обеспечения беспристрастного и квалифицированного разбирательства морских споров договариваться об их передаче в МАК как пользующийся международным признанием центр морского арбитража.

1.4.2 Рассмотрение и разрешение дел Морской арбитражной комиссией

Стороны могут вести свои дела непосредственно или через своих представителей. Все заявления и приложения к ним подаются с копиями для другой стороны. Документы (кроме доказательств) представляются на языке заключённого соглашения или на русском языке. Секретарь комиссии рассылает документы сторонам заказным письмом с уведомлением. В течение 30 дней после получения уведомления. Противоположная сторона должна представить письменные объяснения.

По просьбе стороны председатель Комиссии может установить форму и размер обеспечения иска, а впоследствии по просьбе стороны пересмотреть решение.

Сторонам предлагается избрать арбитров, при задержке срока избрания арбитр может быть назначен председателем комиссии. Допускается подача заявления об отводе арбитров, если имеются сомнения в их беспристрастности. Вопрос об отводе решается председателем комиссии.

Состав арбитража проверяет подготовку дела. Дата первого заседания устанавливается председателем МАК по согласованию со всем составом. О времени и месте заседания стороны извещаются повестками с расчётом на время прибытия сторон к месту заседания. Неявка сторон не препятствует слушанию дела, если до вынесения решения не поступило просьбы об отложении.

Разбирательство осуществляется на русском языке. С согласия сторон оно может быть проведено на другом языке. МАК по просьбе и за счёт просящей стороны обеспечивает её услугами переводчика. Стороны могут договориться о разрешении спора на основе письменных материалов, но если их недостаточно – прибегнуть к обычному слушанию.

По просьбе стороны к участию в процессе могут быть привлечены третьи лица, если сами третьи лица и другая сторона не возражают. Третьи лица могут участвовать в заседании, знакомиться с материалами дела, представлять доказательства. При разбирательстве каждая сторона должна доказать те обстоятельства, на которые она ссылается. По просьбе стороны и по собственной инициативе могут назначить экспертизу. Доказательства оцениваются судьями по внутреннему убеждению.

В заседании ведётся протокол. Стороны на любой стадии до объявления резолютивной части решения могут закончить дело миром. В этом случае по просьбе сторон можно вынести решение в соответствии с достигнутым мировым соглашением.

Решение принимается арбитражным составом на закрытом совещании большинством голосов. Тот, кто не согласен с решением, вправе приложить особое мнение.

В последнем заседании объявляется резолютивная часть решения. По общему правилу, в течение 30 дней должно быть изготовлено мотивированное решение. Оно изготавливается в письменной форме, подписывается составом и скрепляется печатью. По просьбе сторон, заявленной не позднее 10 дней, возможно вынесение дополнительного решения, если окажется, что основное решение не содержит ответа на все требования, выдвигавшиеся сторонами.

Описки и арифметические ошибки могут быть исправлены определением, вынесенным арбитражным составом. Дополнительное решение и определение автоматически становится составной частью основного решения.

Возможно прекращение производства без вынесения решения в случаях:

- отзыва истцом искового заявления;
- в случае заключения мирового соглашения;

- если истец бездействует в течение 6 месяцев. Производство прекращается определением состава арбитража (если состав не сформирован – постановлением председателя МАК).

Контрольные вопросы:

- 1) историческое становление третейского разбирательства;
- 2) сущность альтернативной формы рассмотрения правовых конфликтов;
- 3) правовая природа третейского разбирательства;
- 4) формы третейского разбирательства;
- 5) морская арбитражная комиссия, предметная компетенция;
- 6) морская Арбитражная Комиссия, историческое развитие;
- 7) морская Арбитражная Комиссия, правовое регулирование её деятельности;
- 8) рассмотрение и разрешение гражданских споров в Морской Арбитражной Комиссии.

2 Международный коммерческий арбитраж – один из способов рассмотрения правовых конфликтов

2.1 Развитие Международного коммерческого арбитражного суда. Его значение в сфере защиты нарушенного права

Важным моментом в развитии отечественного арбитража является создание в 1932 г. Внешнеторговой арбитражной комиссии при Всесоюзной торговой палате. В 1936 г. больше половины всех сделок по экспорту, заключённых в СССР содержали в себе оговорку о рассмотрении споров во Внешнеторговой арбитражной комиссии при Всесоюзной торговой палате.

С момента создания до начала Великой отечественной войны Внешнеторговая арбитражная комиссия рассмотрела около 100 споров. Но иностранные исследователи не ожидали такого стремительного развития Российского арбитража.

В послевоенные годы в западной юридической литературе статус и практическая деятельность ВТАК получила разную оценку: от признания самой лучшей в мире до попыток «дисквалификации».

Интенсивно развивающиеся экономические связи между странами СЭВ были объективной предпосылкой значительного увеличения количества ежегодно рассматривающихся дел, которое к концу 80-х достигло 300. В развитии арбитража большую роль сыграла Конвенция о разрешении арбитражным путём гражданско-правовых споров, вытекающих из отношений экономического и научно-технического сотрудничества (Московская конвенция, которая была заключена в 1872 г. между странами, входившими в СЭВ).

В годы разрядки международной напряжённости за рубежом стали чаще появляться исследования, авторы которых стремились оценить деятельность российского арбитража. К этому времени значительно расширился список арбитров.

Авторитет поддерживался и участием в деятельности арбитража известнейших юристов, таких, как: Д.Ф. Рамзайцев, Д.М. Генкин, С.Н. Бравнес, В.С. Поздняков, каждый из которых внёс большой вклад в успешное развитие деятельности ВТАК.

Деятельность российского арбитража регулярно освещалась в журнале «Внешняя торговля» и в специальном журнале Всесоюзной торговой палаты.

Начало современного этапа деятельности Внешнеторгового арбитража (переименованного в 1987 г. в Арбитражный суд) практически совпадает с коренными изменениями в социально-экономической структуре и правовой системе России. Решающим моментом стало принятие 7 июля 1993 г. Закона РФ «О Международном коммерческом арбитраже».

Закон утвердил новое Положение о Международном коммерческом арбитражном суде при Торгово-промышленной палате РФ, чем были устранены сомнения по вопросу о правопреемстве МКАС, действовавшего под эгидой Торгово-промышленной палаты РФ.

1 мая 1995 г. вступил в силу новый Регламент Арбитражного суда, который действует и в настоящее время. Новый Регламент изменил характер списка арбитров, сделав его факультативным, позволяющим избирать арбитров не только из списка. Однако большого распространения это не нашло.

Отказ государства от монополии на внешнеэкономическую деятельность пробудил интерес многочисленных предприятий всех форм собственности к самостоятельной внешнеэкономической деятельности. Увеличение участников внешнеэкономического оборота, иногда не совсем состоявшихся в правовом смысле, надиктовало увеличение споров. Так, в середине 90-х годов в производстве на разных стадиях процесса находилось около 2-х тысяч дел.

В настоящее время количество споров чуть снизилось, особенно после финансового кризиса, разразившегося в августе 1998 г. Правовая реформа, осуществляемая в России, должна дать позитивные результаты в расширении использования в деловой практике альтернативных способов разрешения коммерческих споров. Это сможет быть достигнуто лишь в результате качественной судебной практики. Неоценимую роль может оказать изучение иностранного опыта и международных документов.

Несмотря на усложнение фактического и юридического содержания рассматриваемых споров арбитры должны оперативно, качественно и чётко разрешать конфликты.

2.2 Юрисдикция Международного коммерческого арбитража

По соглашению сторон в Международные коммерческие арбитражи могут представляться две категории споров:

- 1) споры из договорных и иных гражданско-правовых отношений, возникающих при осуществлении внешнеторговых и иных видов международных экономических связей, если коммерческое предприятие хотя бы одной из сторон спора находится за границей;
- 2) споры предприятий с иностранными инвестициями и международных объединений и организаций, созданных на территории РФ, между собой, споры между их участниками, равно их споры с другими субъектами права Российской Федерации.

Международный коммерческий арбитраж принимает к своему рассмотрению споры, подлежащие его юрисдикции в силу международных

договоров РФ, в частности, договоры, предусматривающие исключительную компетенцию соответствующих арбитражных центров в стране ответчика.

Деятельность Международного коммерческого арбитража регулируется ФЗ «О Международном коммерческом арбитраже».

Для судебного разбирательства важно надлежащее уведомление сторон в форме письменных сообщений. Согласно ФЗ «О Международном коммерческом арбитраже» любое письменное сообщение считается полученным, если оно доставлено адресату лично или на его коммерческое предприятие, по его постоянному месту жительства или почтовому адресу. К этому положению приравнивается направление сообщения по последнему известному местонахождению адресата. Сообщение считается полученным в день такой доставки.

При назначении арбитров и согласовании процедуры назначения их сторонами, при неудовлетворении заявления об отводе арбитра, при прекращении полномочий арбитра функцию содействия и контроля выполняет Президент ТПП. При вынесении постановления по заявлению об отсутствии у третейского суда компетенции в рассмотрении спора, равно как и при оспаривании арбитражного решения с целью отмены по ч. 2 ст. 34 ФЗ «О Международном коммерческом арбитраже» функции содействия и контроля выполняются Верховным Судом Республики, краевым, областным, городским и другим по месту нахождения арбитража.

Третейский суд сам выносит решение о своей компетенции. Заявление об отсутствии компетенции у суда может быть сделано не позднее представления возражений по иску.

Заявление о превышении пределов компетенции должно быть сделано тогда, как только возникают вопросы, которые, по мнению стороны, выходили за пределы компетенции. Если заявление задерживается, то принятие его возможно, в случае, когда третейский суд признает задержку оправданной. Постановление о компетенции может быть вынесено как по вопросу предварительного характера, и если решено, что он обладает компетенцией, то любая сторона может в течение 30 дней со дня получения уведомления о постановлении может просить суд (республиканский, краевой, областной, автономного округа) принять решение по данному вопросу. А пока просьба стороны ожидает разрешения, третейский суд может продолжить разбирательство и вынести решение. Суд может распорядиться о принятии обеспечительных мер в отношении предмета спора, по просьбе любой стороны, если сами стороны об ином не договаривались. Равно как может потребовать от любой стороны представления надлежащего обеспечения этих мер.

2.3 Значение арбитражного соглашения для рассмотрения гражданских дел третейскими судами

Арбитражным соглашением признается соглашение сторон о передаче в арбитраж всех или определенных споров, которые возникли или могут возникнуть между ними в связи с каким – либо конкретным правоотношением, независимо от того, носило оно договорный характер или нет.

Юридической практике известны 3 вида арбитражных соглашений: арбитражный договор, арбитражная оговорка и третейская запись.

Арбитражный договор - это самостоятельное соглашение между сторонами об арбитражном разбирательстве споров, которые могут возникнуть в будущем в связи с каким-либо контрактом или группой контрактов, заключенных между этими сторонами.

Арбитражная оговорка – это соглашение сторон об арбитражном порядке разрешения споров, включенное в договор как одно из его условий.

Третейская запись (компромисс) – это отдельное от контракта соглашение между сторонами о разбирательстве в арбитражном порядке уже возникшего между ними спора.

Эта классификация носит достаточно условный характер.

Например, в ФЗ «О Международном коммерческом арбитраже» отсутствует такая классификация. В нем вообще не проводится различие между видами арбитражного соглашения.

Однако арбитражный договор, арбитражная оговорка и третейская запись представляют собой самостоятельные независимые виды арбитражного соглашения. Для того, чтобы обратиться в третейский суд достаточно наличие одного вида соглашения.

Арбитражное соглашение должно быть составлено таким образом, чтобы его форма соответствовала требованиям, установленным законодателем в месте проведения арбитражного разбирательства. Соблюдение формы арбитражного соглашения является одним из важнейших условий признания его действительности.

В российском законодательстве, касаясь международных споров, требования к форме арбитражного соглашения содержится в ФЗ «О международном коммерческом арбитраже». Эти требования соответствуют положениям типового закона ЮНСИТРАЛ и нормам Нью-Йоркской Конвенции 1958 г. «О признании и приведении в исполнение иностранных арбитражных решений». Согласно российскому законодательству арбитражное соглашение может содержаться в виде арбитражной оговорки в договоре, а может в виде отдельного соглашения.

Соглашение заключается в письменной форме, к нему приравнивается оговорка, которая содержится в договоре. Так же признается обмен исковыми заявлениями, письмами, где прослеживается согласие сторон. Для

рассмотрения данного спора посредством третейского разбирательства в договоре можно сослаться на документ, содержащий арбитражную оговорку, и это будет арбитражным соглашением при условии, что договор заключен в письменной форме, а ссылка признает оговорку частью договора.

В Регламенте МКА Суда при Торгово-промышленной палате РФ содержится положение, подтверждающее обязательность соблюдения письменной формы арбитражного соглашения.

Вопросы, касающиеся формы арбитражного соглашения, не оставлены без внимания и в основных международных конвенциях, регулирующих вопросы внешнеторгового арбитража. В некоторых странах достаточно устной формы соглашения, например, согласно Нью-Йоркской Конвенции арбитражное соглашение должно быть заключено в письменной форме.

Европейская Конвенция о внешнеторговом арбитраже 1961 г. в отличие от Нью-Йоркской рекомендует письменную форму, но допускает заключение арбитражного соглашения в устной форме. Так, в п. 2а ст. 1 под арбитражным соглашением понимается арбитражная оговорка в письменной сделке или отдельное арбитражное соглашение, подписанное сторонами или содержащееся в обмене письмами и др. (а в отношении государств, где закон не требует письменной формы – всякое соглашение, заключенное в форме, разрешенной этими законами). С целью устранения противоречий, могущих возникнуть при применении законодательства разных стран, было выработано правило, в соответствии с которым нормы Европейской Конвенции должны превалировать над остальными.

Помимо формы к арбитражному соглашению предъявляются так же иные требования, установленные в применимом к нему праве. Прежде всего, арбитражное соглашение должно быть заключено в отношении споров, вытекающих из правоотношений сторон. Заключать арбитражные соглашения могут только правоспособные стороны, а от имени недееспособной - ее представитель.

В России отсутствуют какие-либо ограничения, связанные с правоспособностью заключения арбитражного соглашения. Их могут заключать российские и иностранные юридические лица, предприятия с иностранными инвестициями, Международные объединения, организации, граждане – индивидуальные предприниматели, физические лица.

Еще одним требованием, предъявляемым к арбитражному соглашению, является допустимость споров в качестве третейского разбирательства. Обычно в законодательстве точно указано, в каких случаях споры подлежат рассмотрению в арбитражном порядке. В соответствии с этим определяется сфера действия арбитражного соглашения.

Согласно Российскому закону «О Международном коммерческом арбитраже» 1993 года предметом арбитражного соглашения могут быть споры из 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, а также споры предприятий с иностранными инвестициями и споры международных объединений и организаций, созданных на территории РФ, между собой, также споры между их участниками, а равно их споры с другими субъектами права РФ.

В Регламенте Международного коммерческого арбитража уточняется, что включают в себя гражданско-правовые отношения, то есть споры, которые могут быть переданы на разрешение, а именно: отношения по купле-продаже, поставке товаров, выполнению работ, оказанию услуг, обмену товарами или услугами, перевозке грузов и пассажиров, торговому представительству и посредничеству.

А во Франции, например, на разрешение арбитража могут быть переданы только коммерческие споры.

Арбитражное соглашение должно быть достаточно определенным, это касается наименования арбитражного учреждения, на рассмотрение которого передается спор.

Немаловажно предусмотреть в арбитражном соглашении и место проведения разбирательства. Место проведения арбитража должно быть удобно для обеих сторон (это может быть и место нахождения одной из сторон контракта, и место ведения деятельности, а может быть избрана и третья сторона).

При выборе места разбирательства нужно уделить внимание правовому фактору, поскольку страна разбирательства может быть удобна с географической точки зрения, но ее арбитражное законодательство может быть устаревшим. Чтобы соблюсти принцип исполнения арбитражного решения, важно привлечь к участию государства Нью-Йоркской конвенции.

Желательно также осуществить выбор языка арбитражного разбирательства. Если стороны такого выбора не делают, то решение о языке должно быть принято арбитрами. Как правило, в этих случаях разбирательство ведется на национальном языке, или на языке, на котором составлялся контракт. При этом возможен перевод на другой язык, но это увеличивает расходы сторон, поскольку, если сторона не владеет языком, на котором осуществляется арбитражное разбирательство, то она обеспечивает переводчика за свой счет.

Каждое арбитражное учреждение имеет собственную арбитражную оговорку. В МКАС она звучит следующим образом: «Все споры, разногласия или требования, возникающие из настоящего договора или в связи с ним, в том числе касающиеся его исполнения, нарушения, прекращения или недействительности, подлежат разрешению в Международном коммерческом арбитражном суде при Торгово-Промышленной Палате РФ в соответствии с его регламентом.

Оговорка Торговой палаты Стокгольма звучит следующим образом: «Любой спор, разногласия или претензия в связи с настоящим контрактом, либо его нарушением, прекращением или недействительностью, будут

окончательно разрешены путем арбитража в соответствии с Регламентом Арбитражного института Торговой палаты Стокгольма».

Чем тщательней продумана и составлена арбитражная оговорка, тем больше шансов избежать проблем, осложняющих и затягивающих арбитражный процесс, а впоследствии и исполняющих судебное решение.

Контрольные вопросы:

- 1) Международный Коммерческий Арбитраж как один из способов рассмотрения правовых конфликтов;
- 2) историческое становление Международного Коммерческого Арбитража;
- 3) предметная компетенция МКА;
- 4) правовое регулирование деятельности МКА;
- 5) арбитражное соглашение, его значение в третейской форме защиты нарушенного права;
- 6) язык третейского разбирательства;
- 7) место третейского разбирательства.

3 Рассмотрение и разрешение гражданских дел в Международном коммерческом арбитраже

3.1 Состав третейского суда

Стороны по своему усмотрению согласовывают число арбитров. Если не определяют число, то назначают 3 арбитра, также они согласовывают и процедуру назначения арбитра: а при отсутствии соглашения каждая сторона назначает одного своего арбитра и двое назначенных определяют третьего. Если в течение 30 дней стороны не договорятся о третьем арбитре, то по просьбе любой из сторон он назначается президентом Торгово-промышленной палаты РФ. Если процедура согласования проходит болезненно, то по любому вопросу любая сторона может просить президента Торгово-промышленной палаты РФ принять необходимые меры для урегулирования спора. Принятое решение по любому из вопросов, отнесенных к его компетенции, не подлежит обжалованию.

Назначенные арбитры не должны вызывать сомнение в беспристрастности или независимости. При возникновении таких обстоятельств после назначения сторона может заявить отвод арбитру, которого она сама назначила согласно процедуре, обозначенной законом.

Стороны могут договориться о прекращении мандата назначения арбитра, если арбитр фактически или юридически не осуществляет свои полномочия.

Замена арбитра осуществляется по общим правилам.

3.2 Рассмотрение спора и вынесение решения

Арбитражное разбирательство производится при равном отношении к сторонам. О процедуре разбирательства стороны договариваются самостоятельно, если договоренности нет, то процедуру определяет суд, включая полномочия на определение допустимости и относимости, существенности и значимости доказательств.

Разбирательство в отношении конкретного спора начинается в день, когда просьба о передаче этого спора в арбитраж получена ответчиком. В срок, согласованный сторонами и обозначенный судом, истец должен заявить исковые требования об обстоятельствах, подтверждающих его требования о спорных вопросах и о требуемом удовлетворении. Ответчик должен заявить возражения. К заявлению важно приложить все документы, подтверждающие

это заявленное требование. В ходе разбирательства любая сторона может изменить или дополнить требования, если суд не сочтет такое изменение нецелесообразным.

Рассмотрение дела может быть проведено как устно, так и лишь на основе представленных документов. О любом слушании стороны уведомляются заблаговременно, также важно позаботиться о том, чтобы у любой из сторон были все копии документов, на основе которых будет проведено разбирательство.

Если истец не представляет свое исковое заявление в срок, согласованный сторонами или обозначенный судом, а иного сторонами не оговорено – суд прекращает разбирательство.

Если ответчик не предоставляет возражений по иску – разбирательство по существу продолжается, т.к. непредставление возражений не расценивается как признание утверждения истца.

Если любая из сторон не является на слушание или не предоставляет документальные доказательства – суд может продолжить рассмотрение и вынести решение, основываясь на представленных доказательствах.

Третейский суд может назначить эксперта для доклада по конкретным вопросам, потребовать от стороны предоставления эксперту любой относящейся к делу информации либо предъявления для досмотра товара или другого имущества (если стороны не договаривались об ином). Если стороны просят, а третейский суд считает необходимым, то после письменного или устного заключения эксперт должен принять участие в слушании, а в этот момент стороны задают ему вопросы.

Если стороны не могут обеспечить себя доказательствами, то третейский суд или сторона с согласия третейского суда может обратиться к компетентному суду РФ с просьбой о содействии в получении доказательств.

Разбирательство производится в соответствии с такими нормами права, которые стороны избрали в качестве применимых к существу спора. Отсыл идет к материальному праву государства разбирательства. Во всех случаях суд принимает решение в соответствии с условиями договора и с учетом торговых обычаев, применимых к данной сделке. Там, где разбирательство осуществлялось коллегией арбитров, решение принимается большинством голосов. Однако вопросы процедуры могут разрешаться председателем третейского суда, если он на это уполномочен.

Разбирательство прекращается решением или постановлением третейского суда, вынесенным арбитром.

Постановление о прекращении третейского разбирательства выносится если:

- 1) истец отказался от требования, если только ответчик не выдвинул возражений против прекращения разбирательства и третейский суд не признает законный интерес ответчика в окончательном урегулировании спора;
- 2) стороны договорились о прекращении разбирательства;

3) суд находит, что продолжение разбирательства стало ненужным или невозможным.

Если дело разрешается по существу, то выносится решение.

Арбитражное решение выносится в письменной форме. В нем обязательно указываются дата и место проведения арбитража с учетом фактора удобства для сторон. В решении должны быть указаны мотивы, на которых основывается вывод о результате, сумма арбитражного сбора и другие расходы, а также распределение их между сторонами.

Если рассмотрение дела носило коллегиальный характер, то достаточно подписи большинства судей с указанием причин отсутствия других подписей.

После вынесения, решение должно быть передано каждой стороне.

После получения решения в течение 30 дней стороны могут просить устранения любых допущенных ошибок. Также можно просить о толковании решения. Эти действия совершаются с уведомления сторон.

Если суд сочтет просьбу оправданной, то должен в течение 30 дней внести исправления или растолковать решение. Письменное приложение становится частью решения. Эти же действия могут быть произведены по инициативе суда.

В течение 30 дней можно просить о вынесении дополнительного решения в отношении требований, заявленных в ходе арбитражного разбирательства, но не нашедших отражения в решении. Дополнительное решение должно быть вынесено в течение 60 дней после получения оправданной просьбы.

Продление обозначенных сроков возможно в необходимых случаях.

3.3 Ограничение по обжалованию решения третейского суда

Поскольку арбитражное решение может быть отменено в государстве, в котором оно принято, огромное значение имеют основания для обжалования или отмены вынесенного решения в государстве места арбитража. Несмотря на то, что в международном арбитраже дело рассматривается опытными и авторитетными арбитрами, нельзя исключить возможность вынесения ошибочных решений, в том числе и в связи с неправильной оценкой фактических обстоятельств дела или неправильным применением права. Некоторые государства допускают возможность отмены вынесенного арбитражного решения по данным основаниям.

Однако это делает бессмысленным саму суть третейского разбирательства. Прибегая к арбитражу, стороны имеют целью сократить тяжбу, принимая на себя риск неправильности решения.

Вместе с тем, нельзя допустить и возможность существования абсурдного решения, вынесенного с нарушением основополагающих принципов арбитражного разбирательства.

Международная практика нашла компромиссы в перечне оснований для отмены установленных в Нью-Йоркской Конвенции, эти же основания отражены в типовом законе ЮНСИТРАЛ о Международном торговом арбитраже, который устанавливает следующие основания для отмены арбитражного решения:

- 1) обжалование в суде арбитражного решения может быть произведено только путем подачи ходатайства об отмене;
- 2) арбитражное решение может быть отменено, если: а) сторона, заявляющая это ходатайство, представит доказательство того, что:
 - одна из сторон в соглашении была в какой-то мере недееспособна, или это соглашение недействительно по закону, которому стороны это соглашение подчинили, а в отсутствии такого указания - по закону данного государства;
 - она не была должным образом уведомлена о назначении арбитража или по другим причинам не могла представить свои объяснения;
 - решение вынесено по спору, не предусмотренному или не подпадающему под условия арбитражного соглашения;
 - содержит постановления по вопросам, выходящим за пределы соглашения, с тем, однако, что если постановления по вопросам, охватываемым арбитражным соглашением, могут быть отделены от тех, которые не охватываются таким соглашением, то может быть отменена только та часть решения, которая содержит постановления по вопросам, не охватываемым соглашением;
 - состав суда или арбитражная процедура не соответствовали соглашению сторон, если только само соглашение не противоречит любому положению настоящего Закона, от которого стороны не могут отступать, или в отсутствии такого соглашения, не соответствовали настоящему Закону;
 - суд определит, что объект спора не может быть предметом арбитражного разбирательства по законам другого государства;
 - арбитражное решение противоречит публичному порядку данного государства.

Арбитражное решение признается обязательным (независимо от того, в какой стране он было вынесено) и при подаче в компетентный суд письменного ходатайства приводится в исполнение, должна представить:

- 1) должным образом заверенное подлинное арбитражное решение или должным образом заверенную копию такового;
- 2) подлинное арбитражное соглашение или должным образом заверенную копию такового. Если арбитражное решение или соглашение изложено на иностранном языке, сторона должна представить должным образом заверенный перевод этих документов на русский язык.

Контрольные вопросы:

- 1) состав третейского суда;
- 2) исковое заявления, требование к оформлению;
- 3) форма третейского разбирательства;
- 4) последствия неявки сторон;
- 5) экспертиза, возможность её проведения;
- 6) содействие суда в получении доказательств;
- 7) нормы, применяемые к существу спора;
- 8) оформление мирового соглашения;
- 9) прекращение третейского разбирательства;
- 10) форма и содержание третейского решения. Дополнительное решение;
- 11) оспаривание арбитражного решения.

4 Правовое положение третейских судов в соответствии с ФЗ «О третейских судах в РФ» 2002 г.

4.1 Понятие третейского суда, его значение в сфере защиты нарушенных прав. Виды внутренних третейских судов

В современных условиях третейское производство является необходимой и эффективной формой защиты нарушенных прав и законных интересов граждан. Не случайно в развитых странах предприниматели предпочитают разрешать свои споры именно в торговых (коммерческих) судах, не входящих в государственную судебную систему и по сути как раз и являющихся третейскими судами.

Процедура третейского разбирательства основана на принципах защиты интересов конкретных участников имущественного оборота, состязательности сторон, быстроты и экономичности разбирательства. Она позволяет самим участникам спора избрать себе судей, квалификации и опыту которых они действительно доверяют. Это гарантирует им защиту их интересов, включая коммерческую тайну, предоставляет более широкие возможности для достижения различных компромиссов, в частности мирового соглашения, а в случае необходимости допускает принудительное исполнение принятого решения. Важнейшими источниками принимаемых решений здесь являются договоры самих сторон и торговые (коммерческие) обычаи и обыкновения.

Третейские суды не находятся в отношениях подчиненности с какими-либо государственными органами, однако признаны и поддерживаемы государством в качестве юрисдикционных (правоприменительных) органов, осуществляющих разбирательство по некоторым категориям споров. Все это обеспечивает перспективное развитие третейского суда.

Под *Третейским судом* понимается суд, постоянно действующий или создаваемый самими сторонами соответствующего спора для его разрешения.

Мы знаем, что тот или иной спор может стать предметом разбирательства в таком суде только при наличии соглашения об этом самих спорящих сторон.¹ В этом его принципиальное отличие от государственного суда, который создается публичной властью в порядке, установленном

¹ О третейских судах в РФ: Постатейный комментарий к федеральному закону «О третейских судах в РФ». – М.: Статут, 2003. – С. 29

законодательством о судопроизводстве, компетенция которого определена процессуальным законом и не зависит от усмотрения сторон рассматриваемого спора.

Ст. 2 ФЗ «О третейских судах в РФ» не дает понятия Третейского суда как постоянно действующего третейского суда или третейского суда, образованного сторонами для решения конкретного спора, но раскрывается через указание на 2 вида: 1) действующий третейский суд; 2) третейский суд, образованный сторонами для разрешения конкретного спора (который в литературе иногда называют изолированным третейским судом).

Обозначенное определение нельзя признать рациональным, поскольку оно не определяет правовой сути, не ограничивает Российские третейские суды от международных и иностранных третейских судов.

То, что законодатель отказался от формулирования в определении третейского суда его правовой сущности свидетельствует о спорности и конкуренции существующих теорий третейского разбирательства.

Как известно, в правоведении сформировано четыре теории, определяющих суть третейского суда: договорная (консенсуальная); процессуальная; смешанная (гибридная); автономная.

В соответствии с гражданским законодательством (ст. 11 ГК) третейские суды по своей значимости стоят в 1 ряду с федеральными судами.

Но в отличие от них третейский суд не является органом судебной власти. Он представляет собой альтернативное правосудие, которое применяется только на основе взаимного соглашения спорящих сторон и осуществляется избранными ими лицами.

В последнее время интерес к данной форме разрешения спора значительно возрос в РФ.

Как мы знаем, третейское разбирательство имеет целый ряд преимуществ по сравнению с длительным дорогостоящим и сложным судебным процессом. Оно является более быстрым, экономичным и характеризуется упрощенной процедурой, основанной, в целом, на усмотрении участников спора, и принципе конфиденциальности. Несмотря на эти особенности, решение третейского суда по своей юридической силе ничем не отличается от решений государственных судов. Оно точно так же в случае необходимости подлежит принудительному исполнению.

Третейское разбирательство позволяет освободить перегруженную судебную систему от значительного количества гражданско-правовых споров. Кроме того, предполагается добровольное исполнение решений третейского суда, поэтому необязательно приводить в действие дорогостоящий государственный механизм принудительного исполнения.

Третейские суды были прочно забыты за годы существования советского государства. Сейчас, безусловно, требуется время для формирования в нашем обществе новых подходов к правовым конфликтам и способам их разрешения.

Всегда нужно иметь в виду, что альтернативное рассмотрение споров не может заменить правосудие, не может и преградить доступ к нему, не конкурирует с ним. Оно должно являться его составной частью.

Альтернативное правосудие в форме третейского разбирательства отвечает интересам любого правового государства, поскольку способствует: созданию эффективной судебной системы; снижению объема судебных дел и затрат, связанных с их рассмотрением; обеспечению быстрого урегулирования конфликтов и погашению их отрицательных последствий; поощрению такого урегулирования конфликтов, которое отвечает интересам сторон; способствует обеспечению доступности и разнообразия процессуальных форм; вытеснению неправомерных, силовых способов разрешения конфликтов.

4.2 Предметная компетенция внутреннего третейского суда РФ

Одной из предпосылок права на обращение в суд за рассмотрением какого-либо гражданско-правового спора является подведомственность данного спора. Подведомственность нужно рассматривать в одном из значений, присущих этому понятию в российской правовой науке. Подведомственность определяется как относимость нуждающихся в государственно-властном разрешении споров о праве и иных дел к ведению различных государственных, общественных, смешанных органов и третейских судов. В теории третейского разбирательства имеется предположение о необходимости обозначения относимости некоторых категорий гражданских дел к компетенции третейского суда термином «Подведомственность».

Другое направление пользуется термином «Подсудность дел третейским судам», иные теоретики говорят о предметной допустимости. Рассуждая, заметим, что дела, относимые к ведению арбитража сложно называть подведомственными, поскольку чаще всего о подведомственности говорят применительно к государственным органам, чья предметная компетенция прямо установлена законом. Теоретически именно такое отнесение той или иной категории дел к ведению конкретного органа позволяет говорить о подведомственности.

Что касается третейских судов, то на их рассмотрение могут быть переданы дела, уже отнесенные к предметной компетенции того или иного государственного органа, если возможность такой передачи прямо указана в законе. Главную роль в передаче дела на рассмотрение играет соглашение сторон.

Для определения предметной компетенции третейских судов не подходит и термин «подсудность», поскольку он обозначает относимость дел именно к компетенции государственных судов, которые разрешают их в соответствующих процессуальных формах, установленных в законе. Само

название термина указывает на судебную систему. Третейские суды частью судебной системы не являются, поэтому говорить о подсудности мы не можем.

Проанализировав имеющиеся точки зрения, можно сделать вывод о том, что правильное вести речь о допустимости рассмотрения спора третейским судом, но в рамках альтернативной подведомственности (т.е. стороны могут сделать выбор между судом государственным или третейским с учетом характера спора, могущего быть предметом рассмотрения третейского суда). Саму допустимость рассмотрения спора третейским судом определяют 2 критерия: предметный характер спора и субъектный состав.

Рассмотрим предмет спора.

В ст. 1 ФЗ Закона «О третейских судах» подчеркнуто, что третейский суд может рассматривать любой спор, вытекающий из гражданских правоотношений, в случае если: об этом достигнуто соглашение сторон третейского разбирательства, и если иное не установлено законом.

Все ли гражданско-правовые споры могут быть переданы на рассмотрение третейского суда? На началах диспозитивности в третейский суд могут передаваться любые гражданско-правовые споры, вытекающие из частноправовых отношений.

Публично-правовые споры, в частности жалобы на действия различных органов государственной или муниципальной власти, например, по поводу государственной регистрации объектов недвижимости, не могут быть предметом третейского разбирательства.

Круг гражданско-правовых отношений, т.е. отношений, составляющих предмет регулирования гражданского права, определен в ст. 2 ГК. В их число, в частности, входят отношения, связанные с осуществлением исключительных прав на результаты интеллектуальной собственности (абз. 1 п. 1 ст. 2 ГК). Поэтому согласно ст. 31 Патентного закона РФ от 23 сентября 1992 г. (Ведомости Съезда народных депутатов РФ и Верховного Совета РФ. 1992. № 43. Ст. 319; Собрание законодательства РФ. 2003. № 6 ст. 505) к компетенции третейских судов могут быть отнесены споры об авторстве на изобретение, полезную модель, промышленный образец; об установлении патентообладателя; о нарушении исключительных прав патентообладателя; о заключении и исполнении лицензионных договоров на использование объекта промышленной собственности; о выплате автору работодателем вознаграждения за объект, созданный в порядке выполнения служебного задания; о выплате предусмотренных компенсаций и другие споры, связанные с охраной удостоверяемых патентом прав.

В соответствии с гражданским законодательством предметом третейского разбирательства не могут стать споры, вытекающие из частноправовых по своей природе отношений, но не входящих в предмет гражданского права. Сюда относятся: семейно-правовые, земельно-правовые, трудовые отношения. Следует иметь в виду, что отношения имущественного характера, отвечающие признакам, перечисленным в ст. 2 ГК РФ, будут являться гражданско-правовыми, даже будучи в той или иной мере

урегулированы нормами семейного или земельного права. В связи с этим, и возникающие из них споры предполагает и должны быть предметом третейского разбирательства (например, споры по поводу раздела имущества между супругами, споры, вытекающие из различных договоров по использованию земельных участков, и некоторых других). Практическим критерием, позволяющим выделить такие споры, можно считать возможность заключения между их участниками мирового соглашения. То есть когда имеется возможность прийти к компромиссному решению.

Кроме того, федеральный закон может устанавливать специальные правила разбирательства некоторых споров, вытекающих из гражданско-правовых отношений, которые исключают применение к ним третейской процедуры. Например, процессуальным законодательством установлено, что споры об установлении юридических фактов и другие дела «особого производства» рассматриваются только судами, входящими в судебную систему (в частности, районным судам); а дела о банкротстве юридических лиц и граждан, подведомственны исключительно арбитражным судам.

Предметом третейского разбирательства не могут быть и жалобы на решения по спорам, связанным с защитой гражданских прав, первоначально принятые в административном порядке (п. 2 ст. 11 ГК), например, жалобы на отказ в регистрации юридического лица или в выдаче патента на изобретение.

Так и обозначается предметная компетенция третейского суда РФ.

4.3 Источники третейского разбирательства

Третейское разбирательство осуществляется на основании Конституции РФ, Федеральных конституционных законов, ФЗ, Указов Президента РФ, Постановлений Правительства, нормативных правовых актов органов исполнительной власти, актов субъектов РФ и органов местного самоуправления. Если международным договором установлены иные правила, то применяется правило международного договора.

Следует обозначить, что представляет собой само понятие «источник права».

Как правило, под источником права принято понимать специальную юридическую категорию, которая используется для обозначения формы внешнего выражения правовых норм. Этому мнению придерживается Ф.М. Раянов.

Однако существуют и другие трактовки этого понятия. Например, Н.И. Матузов и А.В. Малько под источником права предлагают понимать способ выражения воле государственной воли, юридических правил поведения.

Таким образом, сделаем вывод, что под источниками третейского разбирательства нужно понимать различные нормы права, призванные

регулировать третейское разбирательство и торговые обычаи, которые позволяют принимать законное и обоснованное решение.

Источники можно классифицировать по различным основаниям. Наиболее всеобъемлющей и отражающей особенности третейского разбирательства нужно признать следующую классификацию: международные договоры и двусторонние соглашения РФ; Конституция РФ; подзаконные нормативно-правовые акты; положения, регламенты; торговые обычаи.

Среди источников третейского разбирательства важнейшее место занимает *Конституция РФ*. Конституция РФ 1993 г. регламентирует широкий круг вопросов, особенно тех, которые связаны с закреплением основных прав и свобод человека и гражданина.

Хотя нынешняя Конституция не содержит прямого указания на регулирование такого вида альтернативного разбирательства как третейское, тем не менее, она обладает высшей юридической силой, верховенством на территории РФ (ст. 4 Конституции РФ). Будучи актом прямого действия, она указывает на необходимость обращения к нормам Конституции РФ как к основному фундаменту всей правовой системы РФ. Не последнее место в ней занимают третейские суды.

Ст. 6 ФЗ «О Третейских судах в РФ» указывает на нормы, применяемые третейским судом при разрешении споров, среди прочих особое значение уделяет Конституция РФ.

Гл. 7 Конституции РФ «Судебная власть» начинается с указания на то, что правосудие в РФ осуществляется только судом, а также на то, что судебная власть осуществляется посредством гражданского, административного и уголовного судопроизводства. Таким образом, мы делаем вывод о том, что производство по разбирательству гражданских дел третейскими судами не только не охватывается понятием «правосудие», но и подлежит регулированию в ином порядке, т.е. как альтернативная форма рассмотрения гражданских дел. Вот почему третейские суды не нашли своего достойного места в системе судебной власти и соответственно в Конституции.

Среди иных норм Конституции РФ не последнее место занимают следующие статьи, обозначающие то, что человек, его права и свобода являются высшей ценностью (ст. 2 Конституции), значит, допускаются любые формы защиты, которые не противостоят закону.

П. 4 ст. 15 указывает на то, что общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры РФ являются составной частью российской правовой системы. Данное положение Конституции РФ находит дословное отражение в ФЗ «О Третейских судах в РФ» (ст. 1 п. 4, ст. 6 п.2). Конституция РФ является гарантом прав и свобод человека и гражданина. Но осуществление прав и свобод не должно нарушать права и свободы других лиц, кроме того, в ст. 19 Конституции указано, что все равны перед законом и судом, подчеркнуто равенство прав и свобод человека и гражданина, в том числе закреплено право на судебное разбирательство.

П. 2 ст. 24 Конституции РФ обозначил органы государственной власти и органы местного самоуправления и их должностные лица обязаны обеспечить каждому возможность ознакомиться с документами и материалами, непосредственно затрагивающие его права и свободы.

В пункте 2 ст. 45 Конституции подчеркнуто, что каждый вправе защищать свои права и свободы всеми способами, не запрещенными законом. Из анализа дополнительных норм можно сделать вполне правомерный вывод, что одним из законных способов защиты является обращение в третейский суд.

В Конституции РФ (ст. 55) указано, что в РФ не должны издавать законы, отменяющие или умаляющие права и свободы человека и гражданина.

В Конституции РФ и других федеральных законах предусматривается ряд важных принципов организации и осуществления правосудия, требования, предъявляемым к судьям. Эти принципы и начала организации судов конкретизируются и развиваются в текущем законодательстве, в первую очередь в Федеральном конституционном законе «О статусе судей РФ» от 26.06.92 с последующими изменениями. Нормы данного законодательства не имеют непосредственного отношения к судьям третейского суда, но, тем не менее, многие из них подлежат применению при третейском разбирательстве. То есть Федеральный конституционный закон «О статусе судей РФ» устанавливает обязательные требования, предъявляемые к судьям (соблюдение Конституции РФ, поддержание авторитета судебной власти и др.). Эти параметры распространяются и на судей третейского суда. Таким образом, данные положения позволяют отнести данные закон к источникам нашей учебной дисциплины.

К нормативным актам, являющимся источниками третейского разбирательства, следует отнести *ГК РФ*, который допускает защиту гражданских прав посредством третейского судопроизводства. К тому же само рассмотрение гражданских дел происходит со ссылками на нормы материального права, в частности и Гражданского кодекса. Таким образом, мы можем сказать, что нормы СК РФ, ТК РФ можно признавать источниками третейского разбирательства. Особое значение будут иметь нормы *ГПК РФ* и *АПК РФ*, поскольку со ссылкой на нормы обозначенных законных актов производится обжалование решений третейских судов. Следовательно, ряд положений может найти непосредственное отражение в процедуре третейского разбирательства

Далее хотелось бы уделить внимание:

Указам Президента РФ и Постановлениям Правительства. В Конституции они охватываются понятием «иные правовые акты». Имея подзаконный характер, они не могут противоречить ФЗ, а при наличии противоречия должны применяться акты высшей юридической силы (п.5 ст. 3 ГК).

Нормативные правовые акты субъектов РФ и органов местного самоуправления не могут содержать норм гражданского и гражданско-процессуального права, поскольку это законодательство относится к

исключительной федеральной компетенции. Поэтому на основании таких актов не могут разрешаться споры, вытекающие из гражданско-правовых отношений, в том числе, которые входят в компетенцию третейских судов.

В нормативных актах субъектов РФ могут содержаться лишь нормы административно-правового или публично-правового характера, которые в некоторых случаях могут служить основанием для отдельных выводов и положений, имеющих значение для рассмотрения конкретного спора.

Международные договоры согласно Конституции являются составной частью ее правопорядка и источником гражданского и гражданско-процессуального права.

Речь идет как о многосторонних, так и о двухсторонних договорах. Нормы этих договоров могут применяться непосредственно. Хотя в ст. 6 ФЗ «О третейских судах» не упоминаются общепризнанные принципы и нормы международного права, которые согласно Конституции и ГК РФ также являются источниками гражданского права, их обычно используют при толковании и применении тех или иных гражданско-правовых норм.

Особое внимание нужно уделить международным договорам, которые имеют преимущественное право в применении перед нормами национального законодательства (поэтому имеют более высокую юридическую силу, чем законы). Поэтому в случае противоречий между конкретными правилами законов РФ и соответствующими правилами международных договоров должны быть применимы последние.

При разрешении спора, вытекающего из гражданско-правового договора, третейский суд должен опираться на содержание этого договора, выражающего волю его сторон в соответствии с основополагающим принципом свободы договора (п. 1 ст. 421 ГК РФ). Для уяснения содержания конкретного договора используются также принципы его толкования (ст. 43 ГК РФ). Положения договора должны иметь преимущество в применении, перед диспозитивными правилами закона, которые рассчитаны на восполнение недостающей воли сторон.

Вместе с тем, к числу источников нужно отнести *обычаи делового оборота*. Под обычаями делового оборота следует понимать не предусмотренное законодательством или договором, но сложившееся, т. е. достаточно определенное в своем содержании правила поведения, которыми стороны должны руководствоваться при исполнении своих обязательств. Обычаи оборота не применяются, если противоречат нормам права либо условиям договора. Следовательно, по юридической силе они уступают как положениям нормативных актов, так и условиям договора, а поэтому не подлежат учету и применению, если тот или иной вопрос прямо урегулирован законом или договором. Таким образом, их применение допустимо лишь при наличии пробела в регулировании конкретной ситуации. Обычаи делового оборота должны также учитываться при толковании третейским судом условий конкретного договора (ч. 2 ст. 431 ГК).

Обычаи делового оборота нужно отличать от обыкновения и заведенного в отношениях сторон *порядка* (под обыкновением принято понимать сложившееся в предпринимательской практике правило, которым согласились руководствоваться стороны договора и поэтому оно приобрело для них юридическое значение).

Заведенный порядок представляет собой практику взаимоотношений сторон договора, сложившуюся между ними в пределах взаимосвязи.

Аналогия закона – согласно п. 1 ст. 6 ГК РФ состоит в применении к соответствующим отношениям норм гражданского права, регулирующим сходные отношения. Она допустима при наличии определенных условий:

- во-первых, это существование пробела в законе;
- во-вторых, наличие прямого регулирования сходных отношений.

При отсутствии сходного правового регулирования для рассмотрения спора третейский суд может использовать *аналогию права*. Она состоит в определении (квалификации) прав и обязанностей сторон рассматриваемого правоотношения на основе конкретных правовых норм, условий договора или обычаев оборота, исходя из общих начал и смысла законов.

Применять аналогию права допустимо лишь с учетом требований добросовестности, разумности и справедливости.

4.4 Принципы третейского разбирательства

Третейское разбирательство осуществляется на основе принципов законности, конфиденциальности, независимости и беспристрастности третейских судей, диспозитивности, состязательности и равноправия сторон.

Законодательное закрепление принципов третейского разбирательства не сопровождается определением каждого из них.

Они являются принципами именно третейского разбирательства, поскольку определяют пределы и специфику их применения, обусловленную частной, негосударственной природой третейского суда.

Рассмотрим подробнее:

Принцип законности - межотраслевой принцип, имеющий свои особенности в третейском разбирательстве.

Прежде всего, законность выражается в дозволении государством института третейского разбирательства в соответствующем Конституции Российской Федерации Законе.

Легитимность третейского разбирательства основана на конституционно закрепленном праве «свободы действий граждан и их частной автономии»¹. Право каждого на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом

¹Комаров А.С. Основополагающие принципы третейского суда // Вестник Высшего Арбитражного Суда РФ. -2001. - № 4. - С. 87-94.

деятельности провозглашено (ч. 1 ст. 34) Конституцией Российской Федерации. Так, согласно ч. 2 ст. 45 Конституции Российской Федерации «каждый вправе защищать свои права и свободы всеми способами, не запрещенными законом».

Кроме того, в российском законодательстве основными федеральными законами, в которых государство санкционировало третейское разбирательство гражданско-правовых споров, являются: ГК РФ (ст. 11); ГПК РФ (ч. 3 ст. 3); АПК РФ (ч. 6 ст. 4).

В ч. 1 ст. 11 ГК РФ закреплено право на судебную защиту как одну из важнейших гарантий защиты гражданских прав. «Защиту нарушенных или оспоренных гражданских прав осуществляет в соответствии с подведомственностью дел, установленной процессуальным законодательством, суд, арбитражный суд, третейский суд (далее - суд)».

Принятые в 2002 г. новые ГПК РФ и АПК РФ допускают передачу по соглашению сторон на рассмотрение третейского суда подведомственного суду общей юрисдикции или арбитражному суду спора, возникающего из гражданских правоотношений, до принятия судом первой инстанции судебного постановления, которым заканчивается рассмотрение дела по существу, если иное не установлено законом (ч. 3 ст. 3, ч. 4 ГПК). В этом тоже прослеживается законность.

Также правовая позиция Конституционного Суда РФ о конституционности института третейского суда совпадает с трактовкой Европейского Суда по правам человека в вопросе законности третейского разбирательства.

Особенность принципа законности применительно к третейскому разбирательству объясняется его юрисдикционным характером. Третейское разбирательство - юрисдикционная («квазисудебная») деятельность способных «частных лиц» - третейских судей.

В российском процессуальном праве принцип законности трактуется как требование рассматривать дела с применением норм материального права и совершать процессуальные действия в соответствии с правилами, установленными законодательством о судопроизводстве.

Реализация принципа законности процесса в третейском разбирательстве означает:

1) рассмотрение дел в соответствии с нормами (материального) права (ст. 6 комментируемого Закона), а не главное («по справедливости и добросовестности»);

2) осуществление третейского разбирательства по правилам, определенным в соответствии с ФЗ «О третейских судах»¹;

¹ См. комментарий к ст. 19 «Определение правил третейского разбирательства», а также комментарии к ст. 10 «Формирование состава третейского суда»; ст. 20 «Место третейского разбирательства»; ст. 21 «Язык (языки) третейского разбирательства»; ст. 29 «Назначение и проведение экспертизы»; ст. 30 «Протокол заседания третейского суда» и др.

3) исчерпывающий перечень нарушений Закона о третейских судах, при доказанности которых заинтересованной стороной компетентный суд вправе вынести определение об отмене или отказе в исполнении решения третейского суда (ч. 2 ст. 233 и ч. 2 ст. 239 АПК; ч. 2 ст. 422 и ч. 1 ст. 426 ГПК);

4) нарушение решением третейского суда «основополагающих принципов российского права», в том числе вынесение решения по спору, которое не может быть предметом третейского разбирательства в соответствии с федеральным законом будет основанием для отмены или отказа в исполнении решения третейского суда компетентным судом *ex officio* (абз. 4 и 5 п. 1 ст. 42 и абз. 4 и 5 п. 1 ч. 2 ст. 46 комментируемого Закона; п. 2 и 4 ч. 2 ст. 233; п. 2 и 4 ч. 2 ст. 239 АПК; п. 2 и 4 ч. 2 ст. 421 и п. 2 и 4 ч. 2 ст. 426 ГПК).

Конфиденциальность принято относить к важным преимуществам третейского разбирательства. Законодательное закрепление этого преимущества в качестве одного из принципов третейского разбирательства имеет большое практическое значение, заключающееся в установлении законных оснований для отнесения сведений о третейском разбирательстве к специально охраняемой законом тайне¹.

Принцип конфиденциальности третейского разбирательства распространяется также на лиц, избранных или назначенных для рассмотрения спора в третейском суде, но утративших полномочия третейских судей по основаниям, перечисленным в ст. 13 и 38 Закона (в том числе по соглашению сторон; после принятия решения по существу спора или определения о прекращении третейского разбирательства и др.). Конфиденциальность также обеспечивается правилами производства по делам об отмене или исполнении решения третейского суда в компетентном суде. В соответствии с законодательством ч. 2 ст. 232 и ч. 2 ст. 238 АПК, ч. 2 ст. 420 и ч. 2 ст. 425 ГПК при подготовке таких дел к судебному разбирательству судья компетентного суда может истребовать из третейского суда материалы дела только по ходатайству обеих сторон третейского разбирательства (лиц, участвующих в деле).

Независимость и беспристрастность третейских судей — общепризнанный принцип третейского разбирательства, закрепленный в большинстве национальных законов, в международных договорах и в правилах третейского разбирательства.

Третейский судья, осуществляющий третейское разбирательство, должен отвечать требованиям, обеспечивающим реализацию права граждан и их объединений на «справедливое разбирательство дела» «независимым и беспристрастным судом» это подтверждается (ч. 1 ст. 6 Европейской конвенции о правах человека)².

¹ См. Перечень сведений конфиденциального характера, утвержденный Указом Президента РФ от 6 марта 1997 г. № 188.

² См. комментарии к ст. 22 «Конфиденциальность третейского разбирательства».

Поскольку требования независимости и беспристрастности третейского судьи производны от одноименных требований к судьям государственных судов, то совпадают и подходы к основополагающим гарантиям их функциональной деятельности. Никто: ни органы государственной власти, ни учредители постоянно действующих третейских судов, ни их должностные лица или сотрудники - не вправе оказывать влияние на деятельность третейских судей по рассмотрению спора в силу правила ст. 18 Федерального закона «О третейских судах в Российской Федерации».

Существуют и определенные гарантии независимости третейских судей от органов власти. Они установлены в ч. 2 ст. 3 и в ч. 7 ст. 8 Закона «О третейских судах», в котором введены запреты:

1) на образование третейских судов при федеральных органах государственной власти, органах власти субъектов Российской Федерации и органах местного самоуправления;

2) на избрание (назначение) третейским судьей лица, которое не может выполнять такую деятельность в соответствии с его должностным статусом, определенным федеральным законом.

Независимость третейских судей от учредителей постоянно действующих третейских судов также имеет место в отсутствие вмешательства их органов, должностных лиц и сотрудников в деятельность третейских судей по рассмотрению спора и в принятие решения по делу. Само по себе включение лиц в список третейских судей (обязательного или рекомендательного характера) и выплата гонораров за рассмотрение спора не означают зависимости этих лиц от утвердившей такой список и выплачивающей гонорары организации-учредителя постоянно действующего третейского суда.

Независимость третейского судьи от сторон понимают как «отсутствие денежных и иных связей между ним и одной из сторон». Считается, что лицо не может быть избрано (назначено) и принять функции третейского судьи, «если оно имеет прочные деловые связи с одной из сторон либо материально заинтересовано в исходе дела, будучи, например, держателем акций компании, ее должностным лицом или сотрудником и т.п.»¹.

Беспристрастность - «отсутствие у третейского судьи предрасположенности по отношению к определенной стороне или к существу спора».

Именно беспристрастность третейского судьи обеспечивается законодательным закреплением таких требований к третейскому судье, как способность «обеспечить беспристрастное разрешение спора», отсутствие «прямой или косвенной заинтересованности в исходе дела» (ч. 1 ст. 8 ФЗ «О третейских судах»). Этой же цели подчинены правила формирования состава третейских судей, устанавливающие основания для отвода (самоотвода) третейского судьи (ст. 8 и 11 ФЗ).

¹ Брунцева Е.В. Международный коммерческий арбитраж: Учебное пособие для высших юридических учебных заведений. - СПб.: Издательский дом «Сентябрь», 2001. - С. 150.

Между независимостью и беспристрастностью существует функциональная взаимосвязь. Третейские судьи беспристрастны, пока не доказано обратное. Беспристрастность является условием независимости. Необходимо не только, чтобы третейские судьи были независимы, отсутствие их независимости должно быть очевидным¹.

При определении пределов применения принципов независимости и беспристрастности нужно проанализировать понятие третейского судьи. Третейскими судьями следует считать лиц, которые получают предложение о принятии назначения быть третейским судьей²; лиц, уже избранных или назначенных для рассмотрения спора; третейских судей, выполняющих функции третейского судьи по рассмотрению спора вплоть до составления текста окончательного решения третейского суда (ст. 32-36 комментируемого ФЗ «О третейских судах»).

Принцип диспозитивности третейского разбирательства является логическим продолжением одноименного принципа в материальных правоотношениях - свободы гражданско-правовых отношений. Согласно Гражданскому кодексу, «граждане (физические лица) и юридические лица приобретают и осуществляют свои гражданские права своей волей и в своем интересе. Они свободны в установлении своих прав и обязанностей на основе договора и в определении любых не противоречащих законодательству условий договора» (ч. 2 ст. 1 ГК). Именно в соответствии с принципом диспозитивности стороны третейского разбирательства вправе заключить договор о выборе формы защиты субъективных гражданских прав - третейское соглашение.

Автономия воли сторон договора проявляется как в праве на заключение третейского соглашения как основы третейского разбирательства и в праве договариваться о правилах третейского разбирательства. Процессуальный принцип диспозитивности также выражается в праве сторон по своему усмотрению изменять иск, его предмет, пределы.

Отличительная особенность принципа диспозитивности в третейском разбирательстве состоит в преобладании именно диспозитивного начала в правовом регулировании правил третейского разбирательства. Стороны имеют право согласовывать правила третейского разбирательства, начинающегося с момента обращения в третейский суд, продолжающегося при избрании (назначении) третейских судей и при совершении иных процессуальных действий, включая порядок принятия третейским судом решения по существу спора либо определения о прекращении третейского разбирательства по иным основаниям³.

¹ Bramelid and Malmstrom v. Sweden (application 8588/79 8589/79); Report and Opinion of Commission 12 December 1983 (Haydn-Williams J. Arbitration and Human Rights Act 1998. Arbitration // The Journal of the Chartered Institute of Arbitrators. 2001. Vol. 67. N 4. P. 306).

² Fouchard, Gaillard, Goldman. On International Commercial Arbitration. Kluwer Law Publishing. 1999. Para. 1040 (P. 572).

³ В ст. 40 комментируемого Закона сторонам предоставлена также возможность предусмотреть в третейском соглашении, что вынесенное в соответствии с этим соглашением решение третейского суда «не может быть

Пределы применения принципа диспозитивности в третейском разбирательстве определены в ст. 1 ч. 3 ст. 19 ФЗ «О третейских судах в РФ», в соответствии с которым согласованные сторонами правила третейского разбирательства не могут противоречить обязательным положениям Закона о третейских судах. Под «обязательными положениями» комментируемого Закона понимаются такие, которые не предоставляют сторонам права договариваться по отдельным вопросам.

Состязательность и равноправие сторон - два взаимосвязанных принципа процессуального права, имеющих в третейском разбирательстве существенную специфику.

Так же как и в гражданском (арбитражном) процессуальном праве, равноправие сторон является условием состязательности. Однако само равноправие сторон в третейском разбирательстве обусловлено выполнением третейскими судьями возложенной на них обязанности по соблюдению принципа независимости и беспристрастности» как условия «равного отношения к сторонам, предоставления им всех возможностей для изложения своей позиции».

Нарушение арбитрами принципа равного отношения к сторонам может выражаться не только в том, что арбитр относился к одной из сторон предвзято, но и в том, что арбитр не действовал эффективно на основе принципа равноправия сторон.

Несоблюдение правил формирования состава третейского суда и ведение третейского разбирательства с нарушением требований к третейским судьям; непредоставление стороне возможности «представить третейскому суду свои объяснения», в том числе и по причине неуведомления об избрании (назначении) третейских судей или о времени и месте заседания третейского суда, могут являться основаниями для отмены или отказа в принудительном исполнении решения третейского суда (при условии их доказанности заинтересованной стороной).

Договорная в своей основе природа института третейского суда предопределяет диспозитивность правовых основ при определении правил третейского разбирательства. Следствием такого подхода является отсутствие строгой, предписанной законом процессуальной формы третейского разбирательства. Гибкость большинства процессуальных правил третейского

оспорено участвующей в деле стороной путем подачи заявления об отмене решения в компетентный суд». В принципе такое законодательное решение представляется допустимым в свете приведенных выше решений ЕКПЧ и ЕСПЧ при условии соблюдения принципов справедливого третейского разбирательства и сохранении контроля государственного суда на стадии исполнения решения третейского суда. Однако в ГПК и АПК не включены нормы, прямо корреспондирующие ст. 40 комментируемого Закона. В принципе применение этой статьи может иметь место при условии расширительного толкования в судебной практике ч. 2 ст. 418 ГПК и ч. 3 ст. 230 АПК, предусматривающих, что заявление об оспаривании решения третейского суда подается в компетентный суд в срок, не превышающий трех месяцев со дня получения оспариваемого решения стороной, обращающейся с заявлением, «если иное не установлено международным договором или федеральным законом». ' Albert van den Berg. The New York Convention of 1958. Towards a Uniform Judicial Interpretation. 1981, 1994 reprint. P. 378.

разбирательства, а также его конфиденциальный характер обуславливают вариативность меры состязательного начала в третейском суде при неизменности основного постулата состязательного процесса- возложения на стороны обязанности по представлению доказательств.

Контрольные вопросы:

- 1) предмет третейского разбирательства (согласно ФЗ «О третейских судах в РФ» от 2002 г.);
- 2) предметная компетенция третейского суда (в соответствии с ФЗ «О третейских судах в РФ» от 2002 г.);
- 3) конституционный закон как источник третейского разбирательства;
- 4) федеральное законодательство как источник третейского разбирательства;
- 5) подзаконные акты как источник третейского разбирательства;
- 6) международное законодательство и международные договоры их значение в правоприменении при рассмотрении гражданских дел третейскими судами;
- 7) обычаи делового оборота их значение в разбирательстве гражданских дел третейскими судами;
- 8) аналогия закона и аналогия права их значение в третейском разбирательстве;
- 9) место судебной практики при рассмотрении гражданских дел третейскими судами;
- 10) формы третейского разбирательства признаваемые РФ;
- 11) виды третейских судов (согласно ФЗ « О третейских судах РФ»);
- 12) понятие источника права;
- 13) понятие принципов третейского разбирательства;
- 14) реализация принципа законности при рассмотрении гражданских дел третейскими судами;
- 15) принцип независимости и беспристрастности третейских судей;
- 16) принцип диспозитивности третейского разбирательства, сравнение его с принципом диспозитивности в гражданском процессе;
- 17) реализация принципа состязательности и равноправия сторон при рассмотрении гражданских дел третейскими судами;
- 18) преимущества третейского разбирательства;
- 19) предпосылки образования третейских судов.

5 Организация деятельности третейских судов

5.1 Формирование третейских судов. Общая характеристика

В РФ могут образовываться постоянно действующие третейские суды и третейские суды для рассмотрения конкретного спора.

Эти разновидности отличаются друг от друга не только компетенцией, где выделяется общая для определённых категорий споров и частная – исключительно для одного конкретного спора, но и временем существования (продолжительностью). Главное – они отличаются процедурой разбирательства споров, которые они могут разбирать в соответствии с предметной компетенцией и порядком создания.

5.1.1 Порядок и условия формирования постоянно действующих третейских судов

Выделим и разберём порядок создания постоянно действующих третейских судов.

Закон предусматривает создание постоянно действующих третейских судов при организациях - юридических лицах. Сам третейский суд юридическим лицом не является, следовательно, от своего имени не может заключать договоры, связанные с материальным обеспечением его деятельности, не имеет банковского счёта, бухгалтерии и не обладает правом нанимать и увольнять работников. Его основная функция – разбирательство споров, а также оформление и ведение документации. Все хозяйственные, финансовые функции, включая выплату гонорара, выполняет учредитель.

Постоянно действующие третейские суды образуются при юридических лицах, часто при союзах юристов. В некоторых случаях постоянно действующие третейские суды создаются в соответствии с прямым указанием закона (Закон «О биржевых сделках»). Вместе с тем они не создаются при

органах публичной власти, в том числе и наделёнными признаками юридического лица, поскольку в таком случае неизбежно было бы использование публично-властных полномочий, а это противоречило бы природе третейского суда.

К условиям создания постоянно действующего третейского суда относятся:

1) принятие решения о его создании соответствующим органом юридического лица (собранием, правлением, советом директоров и др.). На практике такое решение принимается коллегиальным исполнительным органом (правлением торговой палаты и др.), действующим в соответствии с уставом и иными документами (хотя закон об этом непосредственно ничего не говорит);

2) организация – учредитель утверждает положение о постоянно действующем третейском суде. В нём определяется: статус и компетенция, а также процедура разбирательства; размер третейского сбора; определяются расходы и другое;

1) юридическое лицо – учредитель должно утвердить список третейских судей. Он может иметь обязательный характер (тогда выбор должен быть произведён только из этого списка) или носить рекомендательный характер.

С момента принятия учредителем решения о создании постоянно действующего третейского суда, утверждения Положения о нём и списка судей, суд считается созданным. Какой-то дополнительной регистрации положения о третейском суде или решения о его создании закон не требует.

Главное, что нужно сделать – направить в компетентный суд по территории нахождения третейского суда копии документов, свидетельствующих об образовании. Однако такая передача очень важна, например, для принятия заявления на принудительное исполнение принятых решений, поскольку указанные действия совершаются компетентным судом.

5.1.2 Процесс формирования третейских судов для рассмотрения конкретного спора

Порядок образования третейского суда для разрешения конкретного спора Федеральный закон «О третейских судах в РФ» отдаёт на усмотрение самих спорящих сторон. Однако в соглашении, определяющем этот порядок, не могут содержаться пункты, противоречащие некоторым правилам ФЗ, императивно установленным для формирования третейского суда, поскольку в ином случае нарушались бы определённые принципиальные основы третейского разбирательства споров. В данном случае речь идёт о правилах, определяющих требования, предъявляемые к:

- гражданам, избираемым третейским судьёй (см. п. 1,2 ст. 8 ФЗ);

- количественному составу третейского суда, который должен быть нечётным (п. 1 ст. 9 ФЗ);
- случаям прекращения полномочий третейского суда (п. 1,2 ст. 13 ФЗ);
- случаям замены третейского судьи (ст. 14 ФЗ).

Если же стороны договорились о рассмотрении спора судом *ad hoc*, но не определили соглашением порядок формирования, то этот порядок определяется ФЗ «О третейских судах» (ст. 8-14).

Нормы процессуального права, применяемые в государственных судах, не подлежат применению в третейском разбирательстве, в том числе и по аналогии.

5.2 Значение третейского соглашения для рассмотрения споров

Передача спора на разрешение третейского суда.

Предпосылкой третейского разбирательства является заключенное соглашение, которому должна быть придана письменная форма. Это правило приносит стабильность во взаимоотношения сторон на стадии разрешения между ними споров. Письменная форма подразумевает то, что это соглашение может содержаться в документе, подписанном сторонами, в обмене письмами, сообщениями по телетайпу, телеграфу или при использовании других средств электронной связи. Главное, чтобы соглашение было зафиксировано. Но в отличие от Закона «О международном коммерческом арбитраже» не предусмотрена возможность заключения письменного третейского соглашения путём обмена исковыми заявлениями и отзывом на иск, в которых одна сторона утверждает о наличии соглашения, а другая против этого не возражает.

Если письменная форма не соблюдается, то соглашение считается не заключённым. Иных предпосылок для возбуждения третейского разбирательства нет.

Хотя в ФЗ «О третейских судах в РФ» отсутствует указание на конкретную классификацию, п. 1 ст. 17 упоминает о третейском соглашении в виде оговорки в договоре. Фактически наличие действительного третейского соглашения становится препятствием для рассмотрения спора арбитражным судом при условии, что любая из сторон не позднее представления первого заявления по существу спора в арбитражном суде первой инстанции заявит по этому основанию возражение в отношении рассмотрения дела в арбитражном суде (п. 5 ст. 148 АПК РФ). Новым в российском законодательстве о третейском разбирательстве следует признать то, что предусматривается недействительность третейских оговорок, включенных в договоры присоединения. Определение таких договоров заимствовано из п. 1 ст. 428 ГК РФ. Целью данной нормы признаётся невозможность доминирующей стороны навязать другой стороне третейское разбирательство. Этот подход обоснован, когда истцом является доминирующая сторона, а другая сторона отказывается от третейского разбирательства со ссылкой на недействительность третейской

оговорки. Вместе с этим ссылка составителя договора на недействительность содержащейся в нем оговорки и его отказ от заключения третейского соглашения после возникновения спора в случае, когда на третейском разбирательстве настаивает другая сторона, должна быть логичной. Третейское соглашение в отношении спора, который находится на разрешении в суде общей юрисдикции или арбитражном суде, может быть заключено до принятия решения по спору компетентным судом.

Следует иметь в виду, что при передаче спора в постоянно действующий третейский суд Правила постоянно действующего третейского суда должны рассматриваться в качестве неотъемлемой части третейского соглашения, если, конечно, стороны не договорились об ином.

Соглашение о передаче спора на рассмотрение третейского суда может включать следующие условия:

- наименование сторон и место их жительства;
- предмет спора;
- указание на кандидатуры избранных судей;
- срок разрешения спора;
- место и время составления соглашения.

После заключения соглашения о передаче спора на разрешение третейского суда односторонний отказ от его исполнения не допускается. Исключением является случай, когда эта сторона докажет, что кто-либо и третейских судей заинтересован в исходе дела и что об этом обязательстве ей не было известно при заключении договора.

Правила постоянно действующих третейских судов при Торговой промышленной палате Оренбургской области говорят о том, что соглашение о передаче спора третейскому суду может касаться конкретного спора, определённых или всех без исключения споров (которые возникли или могут возникнуть между сторонами), вытекающих из организационно-правовых отношений, независимо от того, носило ли оно договорной характер. Лица, заключившие соглашение о передаче спора на рассмотрение третейского суда, не вправе отказаться от него до истечения срока, предусмотренного соглашением.

По поводу заключенного соглашения сказано, что допускаются любые способы заключения соглашения, в том числе и различными средствами связи. При этом соглашение должно содержать наименование сторон, их местонахождение, предмет спора. Соглашение признаётся имеющим силу и в том случае, когда суд признает сам договор недействительным в ходе разбирательства.

Допускается выражение соглашения со стороны истца предъявлением иска, а со стороны ответчика – совершением действий, свидетельствующих о добровольном подчинении юрисдикции данного суда (этим может быть признан положительный ответ о согласии подчиниться).

5.3 Расходы, связанные с разрешением споров

5.3.1 Понятие и классификация расходов и споров

Деятельность третейского суда государством не финансируется, однако по экономической сути и составу расходы, связанные с разрешением спора, совпадают с расходами, связанными с деятельностью государственных судов. По составу эти расходы можно разделить на:

- общие, связанные с рассмотрением спора и деятельностью третейского суда;
- дополнительные расходы (издержки) сторон в связи с третейским разбирательством, которые возникают по их инициативе в зависимости от обстоятельств дела.

К *общим расходам* следует отнести гонорары третейских судей, расходы на организационное, материальное и иное обеспечение третейского разбирательства и деятельности суда. К ним относятся также вознаграждение секретариата суда, расходы на аренду помещения, организацию делопроизводства, техническое обеспечение, типографские и почтовые расходы.

Как правило, общие расходы включаются в третейский сбор, который оплачивается при подаче искового заявления.

Размер сбора определяется с учётом экономических расходов. При этом часто размер сбора устанавливается ниже размера государственной пошлины.

Ставки третейского сбора зависят от цены иска. Если постоянно действующий третейский суд образован и действует при юридических лицах, то ставки сбора (и, соответственно, гонораров судей) устанавливаются этой организацией. Главное при определении суммы сбора то, чтобы третейский суд компенсировал все общие расходы, связанные с деятельностью третейского суда.

К *дополнительным расходам* следует отнести: расходы, понесённые третейскими судьями, связанные с участием в третейском разбирательстве, в том числе на оплату проезда к месту рассмотрения; суммы, подлежащие выплате экспертам, переводчикам; расходы, понесённые судьями в связи с осмотром и исследованием письменных и вещественных доказательств на месте их нахождения; расходы, понесённые свидетелями; иные расходы, определяемые третейским судом.

Дополнительные расходы не включаются в третейский сбор и оплачиваются отдельно. Третейский суд может потребовать от стороны внесение аванса на покрытие расходов третейского суда.

Особое место в составе расходов занимают расходы на оплату услуг представителя стороны, в пользу которой состоялось решение.

Закрепилась практика по взысканию расходов за юридические услуги по подготовке и ведению дела, которая соответствует международной практике.

Такие расходы подлежат возмещению той стороне, в пользу которой состоялось решение.

Представляется, что независимо от того, в каком порядке будет определено, как стороны несут расходы, размер третейского сбора целесообразно указывать в регламенте третейского суда или положении о третейских сборах.

Такой подход оправдан тем, что сторонам заранее видно, какие расходы они понесут при рассмотрении, и в каком порядке оплачивается сбор.

Следует отметить, что третейскому разбирательству не характерно освобождение от расходов, исходя из принципа равенства сторон. Это важно, поскольку до уплаты сбора дело остается без движения.

5.3.2 Судейский гонорар

Судейский гонорар определяется с учётом цены иска, сложности спора, времени, затраченного на разбирательство и др. В зависимости от этих обстоятельств, размер гонорара может быть повышен путём увеличения сбора, в зависимости от Правил суда. Если повышение невозможно, вознаграждение может быть повышено организацией, при которой образован суд, по представлению председателя суда за счёт общих расходов. Безусловно, правила об этом должны быть определены в документах, регулирующих деятельность судов.

В третейских судах по рассмотрению конкретного спора как количество судей, так и размер гонорара определяется по договорённости сторон. Как правило, гонорар перечисляется либо на счета судей, либо на счёт председателя авансом, который после принятия решения по делу передаёт гонорар судьям.

При отсутствии договорённости размер определяется составом суда, однако обозначенные в норме критерии должны быть учтены.

5.3.3 Распределение расходов

Правила распределения расходов определяются в Регламенте или Положении о третейских сборах и расходах. Особенность заключается в том, что стороны могут договориться об этом между собой. Если соглашение отсутствует, то по общему правилу они распределяются в зависимости от судьбы иска. Если иск удовлетворён частично, то сбор возлагается на ответчика пропорционально части требований, в которой ему отказано.

В регламенте может быть установлено иное правило, в соответствии с которым суд может взыскать в пользу одной из сторон с другой стороны понесённые излишние расходы, вызванные нецелесообразными или недобросовестными действиями другой, приведшими к затягиванию сроков рассмотрения дела.

Любой вопрос по распределению разрешается третейским судом и излагается в мотивах решения или определения со ссылкой на Регламент или Положение. Возможно, уменьшение размера и частичный возврат сбора в случаях рассмотрения спора единолично судьёй, отзыва иска до первого слушания.

Контрольные вопросы:

- 1) виды третейских судов по ФЗ «О третейских судах в РФ» 2002 г.;
- 2) условия создания постоянно действующего третейского суда;
- 3) порядок образования постоянно действующего третейского суда;
- 4) порядок образования третейского суда для разрешения конкретного спора;
- 5) предпосылка третейского разбирательства;
- 6) условия, которые должны содержаться в третейском соглашении;
- 7) понятие и классификация расходов и сборов;
- 8) судейский гонорар;
- 9) общие расходы на третейское разбирательство;
- 10) дополнительные расходы, связанные с третейским разбирательством;
- 11) правила распределения третейских расходов.

6 Субъекты третейского разбирательства

6.1 Понятие субъектов третейского разбирательства

К субъектам третейского разбирательства следует отнести третейского судью (арбитра); сторон разбираемого спора и других лиц, участвующих в деле.

В понятии «третейского суда» сфокусировано общее понятие о лицах, осуществляющих третейское разбирательство. Данное положение подчёркивает главное в статусности третейского судьи – наделение его разными полномочиями, надиктованными исключительной волей сторон, просящих о третейском разбирательстве. Причём наделение полномочиями может проходить двумя способами – либо через непосредственное избрание третейских судей сторонами, либо через назначение в порядке, который сторонами согласован.

Это положение отражает свободу волеизъявления лиц, передающих свой спор на разрешение третейского суда. В этом кроется одна из основных отличительных особенностей третейского разбирательства от государственного судопроизводства, осуществляемого профессиональными судьями.

Третейским судьёй может быть физическое лицо, причём понятие «физическое лицо» включает в себя не только граждан РФ, но и граждан иных государств, а также лиц без гражданства.

6.2 Суд как основной участник процесса

Также установлено, что судьёй может быть лицо, независимое от сторон и прямо или косвенно не заинтересованное в исходе спора. От избранного в качестве судьи лица необходимо получить согласие на рассмотрение спора. Следует сказать, что судьёй не обязательно должно быть

лицо, имеющее высшее юридическое образование, но единоличный арбитр или председатель состава суда должен его иметь. Это позволяет обеспечивать юридическую чистоту выносимых решений с позиции материального и процессуального права, а так же его принудительную исполнительность.

Стороны сами согласовывают требования, предъявляемые к квалификации судей. Правила третейских судов предусматривают, чтобы третейские судьи, включённые в список, обладали должной квалификацией. Третейским судьёй не может быть физическое лицо, имеющее судимость либо привлечённое к уголовной ответственности. Лицо, претендующее на должность судьи, должно быть дееспособно. Он не должен состоять под опекой или попечительством. Судье предъявляются высокие этические нормы. Требования к нему не могут быть ниже, чем к судьям в государственных судах. А это значит, что судьёй не может быть лицо, полномочия которого в качестве адвоката, нотариуса, следователя, прокурора прекращены в установленном законом порядке, за совершение проступков, несовместимых с профессиональной деятельностью. Третейским судьёй не может стать судья федерального суда и некоторые другие лица, поскольку их должностной статус не позволяет быть избранными в качестве таковых. Такой запрет позволяет исключить возникновение конфликта интересов.

Стороны определяют число судей, которое обязательно должно быть нечетным. Это предусмотрено для того, чтобы возможно было принимать решение большинством голосов. Если стороны не договорились об ином, то избираются 3 судьи.

Если при трех судьях все три голоса расходятся по поводу принимаемого решения, то Правилами можно предусмотреть, что голос председателя имеет решающее значение. Но сторонам предоставлено право передавать спор на рассмотрение судьи единолично. Это правило должно строго выполняться, т. к. его нарушение может послужить основанием к отмене или к отказу в выдаче исполнительного листа на принудительное исполнение решения третейского суда.

Состав третейского суда формируется сторонами путем избирания.

Термин «избрание» употребляется, когда стороны избирают судью либо из списка судей, либо из числа квалифицированных специалистов избранные сторонами судьи избирают председателей третейского суда.

Термин «назначение» употребляется, когда стороны поручают председателю третейского суда за них назначить судей из списка суда, либо когда судьи, избранные сторонами в установленный Регламентом срок не избирают председателя состава, и его назначает в соответствии с Регламентом председатель третейского суда.

Рассматривая вопрос о составе, важно избрать или назначить председателя. Поскольку по сложившейся практике на него возлагаются функции по подготовке и назначению дела к слушанию, организации и ведению устного процесса. Эти же функции возлагаются и на единственного судью.

В регламенте необходимо чётко определить процедуру и сроки формирования состава третейского суда, который должен предусматривать то, что третейский суд формируется в составе трёх судей, если стороны не договорились о том, что дело рассматривается единолично. Определяется порядком формирования состава суда. Истцу по обыкновению предлагается избрать третейского судью со своей стороны, обычно с подачей искового заявления. По его просьбе ему предоставляется список судей. А ответчику список направляется вместе с копией искового заявления. В регламенте рекомендуется предусмотреть, что если ответчик в установленный срок не избирает судью, то его назначает Председатель третейского суда.

Избранные сторонами или назначенные председателем судьи избирают из своего состава председателя. Если они нарушают срок избрания, то он назначается председателем третейского суда. Рекомендуется избирать также и запасных судей, которые впоследствии могут пригодиться, дабы обеспечить непрерывность разбирательства, когда основной судья не сможет участвовать в процессе.

Список третейских судей является, практически, визитной карточкой суда, поскольку в списке содержатся конкретные данные о каждом. Каждая кандидатура подлежит обсуждению по нравственным и деловым качествам, список утверждается президентом Торгово-промышленной палаты.

Если спор подлежит рассмотрению единолично и после обращения одной стороны к другой с предложением об избрании судьи стороны в течение 15 дней не избирают третейского судью, то рассмотрение спора прекращается, и спор может быть передан на рассмотрение в компетентный суд.

6.3 Стороны третейского разбирательства

Стороны третейского разбирательства – организации; юридические лица; граждане, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица и имеющие статус индивидуального предпринимателя, приобретенный в установленном законом порядке, которые предъявили иск в третейский суд в защиту своих прав и интересов, либо те, к которым иск предъявлен.

Иными словами, это тяжущиеся стороны. Поскольку третейский процесс имеет исковой характер, то сторона, которая предъявляет исковое требование в третейский суд, именуется *истцом*. Истец изыскивает возможность защитить нарушенное право или охраняемый законом интерес.

Сторона, к которой предъявлено такое требование, называется *ответчиком* (он призывается к ответу по заявленным требованиям).

Следует отметить, что процессуальное законодательство, регламентирующее порядок разбирательства спора в государственных судах, устанавливает более широкий круг участников гражданского (арбитражного)

процесса. Так, в арбитражном процессе помимо сторон могут участвовать заявители и заинтересованные лица, третьи лица, прокурор, государственные органы и органы местного самоуправления, и иные органы в случаях, предусмотренных арбитражно-процессуальным законодательством.

Главное, что определяет стороны третейского разбирательства – это их добровольность на передачу рассмотрения спора в третейский суд. К тому же мы должны определить их правосубъектность. Касаясь этого вопроса, логически правильно было бы применять нормы гражданского права. Юридическое лицо становится правосубъектным после регистрации в качестве такового. Гражданин становится дееспособным по достижении возраста 18 лет, момента вступления в брак или эмансипации.

Далее у сторон в течение всего процессуального разбирательства имеются равные права и обязанности. Они в полной мере используют принцип диспозитивности.

Например, сторона, представляющая документы не на языке третейского разбирательства, обеспечивает их перевод.

6.4 Особенности участия в третейском разбирательстве других лиц

Закон о третейских судах не упоминает о других лицах, участвующих в деле, за исключением экспертов.

Очевидно, что исходя из сущности и характера третейского разбирательства, в таковом не могут участвовать прокурор, государственные органы и другие. Также в третейском процессе не могут участвовать «заинтересованные лица» и «заявители», поскольку указанные процессуальные фигуры являются участниками специфических судебных процессов, дел особого производства и дел о несостоятельности (банкротстве), т.е. тех судебных процедур, которые находятся вне компетенции третейского суда.

Возникает вопрос о возможности быть участником третейского разбирательства третьих лиц. В ФЗ «О третейских судах в РФ» о третьих лицах ничего не сказано. В то же время невозможно исключить ситуацию, когда при разрешении спора могут быть затронуты права и интересы третьих лиц, в деле не участвующих, но связанных со сторонами по делу материальными правоотношениями (например, в случае заключения всеми указанными лицами единого договора, по которому идёт разбирательство спора в третейском суде, либо по поводу общей собственности).

Процедура вступления указанных лиц в дело рассматривается третейским судом. Закон не упоминает такой возможности. Однако в регламентах некоторых судов, например, при Санкт-Петербургской Торгово-промышленной палате содержится норма, согласно которой «третьи лица вступают в третейское разбирательство только с согласия спорящих сторон».

Для привлечения к разбирательству третьего лица помимо согласия сторон требуется согласие самого привлекаемого.

Предполагается, что в некоторых случаях и без их на то согласия, третьих лиц следовало бы привлекать в процесс (например, участники полного товарищества, которые солидарно несут субсидиарную ответственность своим имуществом по обязательствам товарищества (п. 1 ст. 75 ГК РФ), должны бы подлежать юрисдикции третейского суда на основании арбитражного соглашения, которое заключено от имени товарищества). Однако если рассмотреть этот вопрос с позиции третейского разбирательства в целом, то оно вступает в противоречие с главным правилом третейского разбирательства. Потому что в нашем случае должна обязательно присутствовать добровольность подчинения сторон юрисдикции третейского суда.

Что же касается процессуального правопреемства, то следует отметить, что отсутствует серьёзная теоретическая проработка данного вопроса.

Длящийся характер третейского соглашения проявляется в последовательном возникновении прав и обязанностей участников третейского разбирательства на всех его стадиях вплоть до исполнения решения. Например, праву стороны на обращение в арбитражный суд корреспондирует обязанность другой стороны назначить своего судью или выдвинуть кандидатуру единоличного судьи и др. Таким образом, их последовательная слияемость, а главное, неотделимость друг от друга, не позволяет рассматривать переход прав по третейскому соглашению. Значит, не следовало бы вести речь об уступке прав по третейскому соглашению.

Понятие право (требование), по обязательству допускающее отделимость от других обязательств по договору, нельзя сравнивать с понятием право на обращение в арбитраж, поскольку это право представляет собой предпосылку для возникновения других обязательств по соглашению, что является основополагающим в соглашении.

Права стороны третейского соглашения, проявляющиеся в требовании от другой стороны совершить конкретные действия (что можно назвать обязательством в гражданско-правовом смысле), последовательно возникают при условии выполнения обеими сторонами возложенных на них обязанностей.

Таким образом, на момент появления у стороны права на обращение в третейский суд, не определён статус участников, некоторые из них далее отсутствуют (суд, например). Следовательно, уступка прав по третейскому соглашению, за некоторыми исключениями, невозможна. Недопустимость доказывается и тем, что права и обязанности по соглашению, даже право на обращение в суд, индивидуальны и доверительны. То есть сторона сама доверяет третейскому суду рассмотреть свой спор по существу, заранее предполагая, что не сможет это оспорить. Если в процессуальное разбирательство вступит правопреемник, может быть он не будет доверять данной процедуре. Однако существуют и иные мнения по этим вопросам. Например, профессор Кай Хобер считает, что возможно заменять стороны в

форме универсального правопреемства (при смерти, банкротстве, реорганизации и др.).

На наш взгляд, доверительный характер отношений между сторонами невозможно передать правопреемнику. Следовательно, правильнее было бы продолжать рассмотрение спора через систему государственных судов. Исключением нужно признавать случаи отказа сторон третейского соглашения от сохранения доверительного характера отношений участников третейского разбирательства и соблюдения принципа добровольности волеизъявления сторон. Это может проявиться в возложении на председателя соответствующего суда в соответствии с регламентом назначение судьи, подчинение разбирательства определенной процедуре и др.

Согласно ФЗ «О третейских судах в РФ» в процедуре разбирательства могут принимать участие эксперты и переводчики. Они должны участвовать в деле с учётом воли одной из сторон. Давать законные заключения, и перевод должен быть надлежащим.

Стороны сами оплачивают услуги переводчика и эксперта.

При разбирательстве дела в процессе могут участвовать также свидетели. Их участие имеет большое значение в формировании доказательственной базы.

Контрольные вопросы:

- 1) классификация субъектов третейского разбирательства;
- 2) суд как основной участник третейского разбирательства;
- 3) требования, предъявляемые к третейскому судье;
- 4) стороны третейского разбирательства;
- 5) возможность участия в деле третьих лиц;
- 6) правопреемство в третейском разбирательстве;
- 7) эксперты, переводчики, свидетели как участники третейского разбирательства.

7 Рассмотрение третейского спора

7.1 Предпосылки третейского разбирательства

Если стороны не договорились об ином, третейское разбирательство осуществляется с участием сторон или их представителей. Это положение соответствует ст. 48 ч. 1 ГПК РФ и ст. 59 ч. 1 АПК РФ. Причём следует иметь в виду, что участие в деле лично не лишает стороны права иметь в деле представителей. В этом находит реализацию право каждого гражданина на получение квалифицированной юридической помощи, закреплённое в ст. 48 Конституции РФ.

Полномочия представителя оформляются доверенностью, оформленной надлежащим образом, а также удостоверенной в порядке ст. 185 ГК РФ, а полномочия адвоката - ордером. Поскольку речь может идти о рассмотрении экономических споров, то доверенность должна быть подписана руководителем организации и скреплена печатью (согласно ст. 61 АПК РФ).

Следует заметить, что непредставление документов и иных материалов, в том числе неявка на заседания третейского суда сторон или их представителей, надлежащим образом уведомленных о времени и месте заседания третейского суда, не являются препятствием для третейского разбирательства и принятия решения третейским судом, если причина непредставления документов и иных материалов или неявки сторон на заседание признана судом неуважительной. Эта норма касается как обязанности сторон по доказыванию тех обстоятельств, на которые они ссылаются, так и выполнения сторонами требования суда о предоставлении дополнительных доказательств (в соответствии со ст. 26 ФЗ).

7.1.1 Условия, при которых третейское разбирательство может осуществляться

Предусматриваются два условия, при которых третейское разбирательство может быть осуществлено, а решение принято: *первым условием* является надлежащее уведомление сторон или их представителей, под которым понимается уведомление или в порядке, согласованном сторонами, или в порядке, установленном ст. 4 ФЗ «О третейских судах в РФ».

Вторым условием является признание третейским судом причины непредставления документов или неявки сторон неуважительной. Следовательно, в обязанность третейского суда входит анализ ситуации, её оценка и отражение позиции суда в решении. Непредставление же ответчиком возражений против иска не может рассматриваться как признание требований истца. Это положение основано на презумпции неответственности. Истец должен доказать факты, свидетельствующие о том, что ответчиком допущено нарушение права. Поэтому само по себе отсутствие возражений ответчика без оценки иных, собранных по делу доказательств, не может быть положено в основу положительного для истца решения третейского суда.

Для того, чтобы рассмотреть спор по существу, третейский суд должен разрешить вопрос о своей компетенции. Этот вопрос рассматривается третейским судом неоднократно.

Прежде всего на стадии принятия искового заявления к производству, которая в постоянно действующем третейском суде завершается соответствующим постановлением председателя третейского суда.

После того, как состав суда сформирован, ещё раз определяется с компетенцией. Это важно для придания силы принятому решению суда.

В ходе изучения исковых материалов третейский суд должен убедиться:

- 1) в наличии заключённого между сторонами третейского соглашения;
- 2) в юридической действительности соглашения;
- 3) в том, что третейское соглашение распространяется на данный спор.

Отрицательный ответ на любой из обозначенных параметров исключает компетенцию третейского суда. Если, например, по мнению председателя третейского суда соглашение имеет силу, но недействителен договор, частью которого это соглашение является, исковое заявление следует принять к производству, сформировать арбитражный состав, рассмотреть вопрос о своей компетенции применительно к данному договору.

Если арбитражный состав сочтёт, что соглашение недействительно, он не вправе рассматривать спор по существу и обязан вынести определение о прекращении третейского разбирательства, ввиду отсутствия компетенции третейского суда (по ст. 38 ФЗ).

Если, по мнению состава, *третейское соглашение* действительно, но ничтожен договор, все это оценивается по существу и выносится решение применительно к данному спору.

Суд, убедившись в своей компетенции, главное, не должен выходить за её пределы в момент рассмотрения спора.

7.1.2 Исковое заявление. Требования к его оформлению. Встречный иск

Истец излагает свои требования в исковом заявлении, которое в письменной форме подается в суд. В нем должны быть указаны: дата, наименование сторон, обоснование компетенции третейского суда, требования истца, обстоятельства, на которых основаны требования, доказательства, подтверждающие их, цена иска, перечень прилагаемых к исковому заявлению материалов. Правилами третейского разбирательства могут быть предусмотрены дополнительные основания к оформлению искового заявления. Оно подписывается истцом или представителем (с подтверждением полномочий). В ходе разбирательства стороны вправе изменить и дополнить требования и возражения.

Ответчик вправе представить в третейский суд отзыв на иск, изложив своё несогласие с иском. Оформляется отзыв по правилам и в сроки, которые предусмотрены Правилами третейского разбирательства. Если в Правилах ничего по данному поводу не сказано, то отзыв должен быть представлен до первого заседания третейского суда.

Встречный иск возможно предъявить при условии, что существует взаимная связь встречного требования с требованием истца, а также при условии, что встречный иск может быть рассмотрен третейским судом в соответствии с третейским соглашением. Он может быть предъявлен в любой момент в ходе третейского разбирательства, если какой-либо другой срок сторонами не согласован. Против встречного иска третейским судом принимаются возражения.

7.2 Рассмотрение гражданского дела по существу. Протокол судебного заседания

Само третейское разбирательство проводится в месте, о котором стороны договорились с учётом фактора удобства или обозначенном правилами, на русском языке (если стороны об ином не договорились). Обязательность перевода ложится на нуждающуюся в переводе сторону.

Разбирательство осуществляется по правилам — согласованным сторонами (*ad hoc*) или теми, что действуют в постоянно действующем третейском суде.

Сторонам предоставляются равные возможности для защиты своих прав. Действует правило о том, что каждая сторона должна доказать те обстоятельства, на которые она ссылается как на основания своих требований и возражений.

Суд может лишь предложить сторонам изменить дополнительную доказательственную базу.

Если стороны не договорились об ином, то в заседании третейского суда ведётся протокол. Эта норма диспозитивная, т.е. позволяющая сторонам договариваться о том, должен ли составляться протокол заседания третейского суда. Требования к содержанию и правилам составления протокола законодателем чётко не установлены. По всем этим вопросам стороны и постоянно действующий третейский суд свободны в их установлении.

Договоренность о содержании, порядке ведения протокола и его подписания может быть достигнута в соответствии с общим подходом к определению правил разбирательства.

Обычно в протоколе целесообразно указывать: дату и номер дела; место рассмотрения спора; наименование истца, ответчика и их представителей; состав суда; заявления, ходатайства и результаты их рассмотрения; наиболее важные пояснения сторон. Представляется целесообразным полностью излагать в протоколе резолютивную часть решения. Можно установить, что протокол подписывается составом суда или лицом, которое вело протокол.

Если это предусмотрено правилами или соглашением сторон, то протокол ведётся секретарем либо иным лицом.

Предполагается, что это лицо должно входить в состав суда, поскольку заседания третейского суда преимущественно носят закрытый характер. Постороннее лицо недопустимо вводить в состав суда, поскольку не на члена суда нельзя распространить обязанность неразглашения сведений, полученных в ходе третейского разбирательства и невозможность допроса его в качестве свидетеля.

7.3 Меры обеспечительного характера

Особое внимание нужно уделить вопросу права сторон ходатайствовать о принятии обеспечительных мер.

Предполагая то, что ответчик может принять меры к сокрытию имущества, если узнает о том, что к нему предъявлен иск. Важно принять меры к сохранности, посредством обеспечительных мер — как разновидности правовой гарантии реальности исполнения в будущем вступившего в законную силу судебного акта предотвращения причинения значительного ущерба лицу, обратившемуся за защитой своих прав и законных интересов.

Теория третейского разбирательства выделяет два способа применения обеспечительных мер: 1) диспозитивный; 2) императивный.

Диспозитивный способ заключается в вынесении третейским судом определения об обеспечительных мерах и его добровольном исполнении стороной, в отношении которой оно вынесено. *Императивный способ* заключается в обращении заинтересованной стороны в государственный суд с заявлением об обеспечении иска. В п. 1 ст. 25 ФЗ указано, если стороны не договорились об ином, третейский суд может по просьбе любой стороны распорядиться о принятии какой-либо стороной таких обеспечительных мер в отношении предмета спора, которые он считает необходимыми.

Третейский суд может потребовать от любой стороны предоставить надлежащее обеспечение в связи с обеспечительными мерами.

Исходя из частноправовой природы арбитража, стороны третейского разбирательства вправе добровольно исполнить решение третейского суда об обеспечительных мерах. При этом другая сторона может обеспечить возможные убытки другой стороне (например, путём резервных средств).

Обеспечительные меры в третейском суде могут быть самыми различными, например, предусмотренные ст. 91 АПК РФ, но с учётом специфики третейского разбирательства. Так, третейский суд не может применять такие меры как приостановление взыскания по исполнительному документу, поскольку такие дела неподведомственны третейскому суду. Кроме того, обеспечительные меры третейского суда не могут распространяться на лиц, не являющихся участниками третейского разбирательства, в связи с чем третейский суд не может запретить третьим лицам исполнять обязательства перед одной из сторон.

Следует иметь в виду, что если рассматриваемый спор был подведомствен арбитражному суду, то заявление об обеспечении иска нужно подавать в арбитражный суд (ч. 6 ст. 4, 27 АПК РФ). Соответственно, если суду общей юрисдикции, следовательно, заявление подаётся в суд общей юрисдикции (ч. 3 ст. 22 ГПК РФ).

Заявление об обеспечении иска, рассматриваемого в третейском суде, подаётся стороной в компетентный суд по месту осуществления третейского разбирательства или по месту нахождения имущества, в отношении которого могут быть приняты обеспечительные меры. Обеспечительные меры могут применяться не только в период третейского разбирательства, но и во время рассмотрения заявления о выдаче исполнительного листа на принудительное исполнение решения третейского суда, в период отложения его рассмотрения (ч. 5 ст. 238 АПК РФ).

Согласно ФЗ «О третейских судах в РФ» к заявлению об обеспечении следует приложить доказательства предъявления иска в третейский суд, определение третейского суда о принятии обеспечительных мер, а также доказательства уплаты государственной пошлины в порядке и размерах, установленных федеральным законодательством.

В ч 5 ст. 92 АПК РФ предусмотрен несколько иной круг прилагаемых документов. К их числу отнесены помимо заявления стороны третейского разбирательства об обеспечении иска:

- заверенная председателем постоянно действующего третейского суда или нотариально заверенная копия искового заявления, принятого к рассмотрению;

- заверенная надлежащим образом копия соглашения о третейском разбирательстве;

- документ об оплате государственной пошлины (5-кратный минимальный размер оплаты труда).

Возникает вопрос: следует ли представлять определение третейского суда о принятии обеспечительных мер.

Представляется, чтобы принятие обеспечительных мер имело эффект неожиданности, имеет смысл сторонам сразу обращаться в арбитражный суд.

Поскольку на рассмотрение заявления об обеспечении иска, поданного в третейский суд, распространяются правила АПК РФ, то заявитель не лишён права предоставить встречное заявление, приложив об этом соответствующие документы.

Рассмотрение заявления об обеспечении иска компетентным судом и вынесение определения об обеспечении иска или об отказе осуществляются в порядке, установленном арбитражным или гражданским процессуальным законодательством.

Поскольку в ГПК РФ этот порядок чётко не прописан, рассмотрим на примере АПК РФ. В ст. 90 АПК РФ обеспечительные меры называются срочными и временными. *Срочность* означает безотлагательность разрешения заявления об обеспечительных мерах, а также процедурную упрощённость разрешения данного вопроса.

Временный характер заключается в ограниченности и действия определенным периодом, в зависимости от того, в какой момент заявлено соответствующее ходатайство, удовлетворён иск либо нет.

Наиболее важным является определение условий удовлетворения заявления об обеспечении иска, т.е. арбитражному суду необходимо установить предмет доказывания, в частности, юридические факты, образующие локальный предмет доказывания.

В нашем случае заявитель должен доказать, что непринятие этих мер может затруднить или сделать невозможным исполнение решения третейского суда. Следует иметь в виду, что согласно ч. 2 ст. 91 АПК РФ заявитель должен доказать соразмерность обеспечительных мер заявленному требованию, о защите которого он просит (например, запрет на отгрузку продукции крупному предприятию вряд ли целесообразен по иску на небольшую сумму). Поэтому определение об обеспечительных мерах может выноситься не только на основе достоверно установленных фактов, свидетельствующих о недобросовестности поведения ответчика, но и при доказанности наличия высшей степени вероятности такого поведения. Важно использовать принцип оперативности. Конкретная мера избирается исходя из перечня с. 91 АПК РФ с учётом того, что он является закрытым.

Копии определения (ч. 6 ст. 93 АПК РФ) направляются лицам и органам, на которые возлагаются обязанности по исполнению обеспечительных мер.

Контрольные вопросы:

- 1) предмет третейского разбирательства;
- 2) оформление полномочий представителя;
- 3) условия осуществления третейского разбирательства;
- 4) исковое заявление. Требования к его оформлению;
- 5) требования, предъявляемые к оформлению доверенности;
- 6) встречный иск;
- 7) важность определения компетенции третейского суда;
- 8) процедура рассмотрения гражданского дела по существу;
- 9) протокол судебного заседания. Требования к его оформлению;
- 10) полномочия третейского суда о принятии мер обеспечительного характера.

8 Постановление третейского суда

8.1 Определения третейского суда. Их значение в прекращении третейского разбирательства

Акты третейского суда принимаются в форме решений и определений.

Решение – это акт третейского суда, которым спор разрешён по существу.

Определение – это акт третейского суда, которым спор не разрешается по существу, но разрешается какой-либо вопрос, возникающий в третейском суде по взаимному спору.

Определения могут приниматься третейским судом по различным вопросам, возникающим в ходе третейского разбирательства на всех его этапах. В некоторых случаях это является обязательным:

- 1) о принятии искового заявления и назначении арбитров, о назначении дня и места третейского разбирательства по делу;
- 2) о наличии или отсутствии у третейского суда компетенции рассматривать переданный на его разрешение спор (ст. 17 ФЗ);
- 3) о принятии встречного иска и о его рассмотрении в месте с основным иском в рамках одного дела (ст. 24 ФЗ);
- 4) о принятии обеспечительных мер (ст. 25 ФЗ);
- 5) о назначении экспертизы (ст. 29 ФЗ);
- 6) об отказе в удовлетворении заявления о принятии данного решения (ст. 34 ФЗ);
- 7) о разъяснении решения либо об отказе в разъяснении решения (ст. 35 ФЗ);
- 8) об исправлении описок, опечаток, арифметических ошибок (ст. 36 ФЗ);
- 9) о прекращении третейского разбирательства (ст. 38 ФЗ);

10) о новом рассмотрении дела в случае отмены решения третейского суда компетентным судом и повторного обращения в третейский суд одной из сторон спора (ст. ст. 43 ФЗ).

Определения третейского суда могут быть вынесены в виде протокольного определения и в виде отдельного акта.

Определения, которые необходимо предъявить в какие-либо органы (например, в арбитражный суд о принятии обеспечительных мер) *целесообразно* выносить в виде отдельного акта.

Если оно выносится в виде отдельного акта, то должно содержать дату, место принятия, состав третейского суда, наименование сторон, номер дела, суть вопроса, позиции сторон по вопросу и как именно этот вопрос судом разрешён.

Определение подписывается всеми судьями и выдается сторонам по их просьбе.

В протокольном определении должны быть указаны: суть вопроса, позиции сторон и как этот вопрос разрешён. Если стороны захотят иметь такое определение на руках, то его следует оформить в виде выписки из протокола заседания суда.

Прекращение третейского разбирательства.

Случается, что разбирательство прекращается определением.

Перечень оснований, по которым можно вынести определение о прекращении, является исчерпывающим:

- 1) истец отказывается от своего требования, если ответчик не заявит возражений против разбирательства в связи с наличием у него интереса в разрешении спора по существу.

Отказ оформляется в письменной форме. Заявление должно быть рассмотрено третейским судом на своём заседании, где ответчику представится возможность высказать мнение о целесообразности прекращения третейского разбирательства. Если суд определит наличие у ответчика интереса, то правильное продолжение рассмотрения;

- 2) если стороны достигли соглашения о прекращении третейского разбирательства.

Это соглашение может быть достигнуто на любой стадии процесса до вынесения решения по существу. Соглашение обличается в письменную форму, где стороны обозначают свое согласие.

Суд, получив соглашение, проверяет его оформление и, не вдаваясь в побудительные аспекты, прекращает разбирательство;

- 3) при заключении мирового соглашения о прекращении. Оно отличается от соглашения о прекращении тем, что в первом не могут содержаться условия по предмету спора. А мировое соглашение – это способ разрешения спора по существу, который выработан самими сторонами. Оно обязательно должно быть в письменной форме, но, предположительно, должно содержать сведения об

условиях, размере и сроках исполнения обязательств. Оно утверждается судом;

- 4) если третейский суд вынес определение об отсутствии компетенции для разрешения конкретного спора. Это может возникнуть на начальной стадии разбирательства (п. 2 ст. 17), а также в ходе разбирательства (п. 3 ст. 17);
- 5) ликвидация юридического лица или смерть гражданина, являющегося стороной по делу.

Однако нужно иметь в виду, что о прекращении речь пойдёт, когда спор связан с личностью умершего (ст. 418 ГК РФ). В остальных случаях возможно предусмотреть правопреемство.

6) не рассматривается в суде спор в том случае, когда имеется вступившее в силу решение суда общей юрисдикции, арбитражного суда или третейского суда по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям. Это правило является отражением принципа всеобщей обязательности судебного акта, устанавливающего недопустимость повторного рассмотрения спора, уже разрешенного по существу. Единственное исключение сделано для случаев, когда суд отказывает в выдаче исполнительного листа на принудительное исполнение решения третейского суда (п. 3 ст. 150 АПК РФ и ст. 220 ГПК РФ). В этом случае дело рассматривается по существу (чтобы не нарушить ст. 46 Конституции РФ). В этом случае также оформляется определение о прекращении.

8.2 Мировое соглашение

В процессе разбирательства до вынесения третейским судом решения по существу спора стороны могут заключить мировое соглашение. Оно представляет собой договорённость сторон о порядке и условиях урегулирования разногласий. Мировые соглашения являются результатом компромисса, т.е. взаимных уступок сторон друг другу. Заключая его, стороны исходят из намерения охранять и развивать в последующем сложившиеся между ними хозяйственные отношения.

Заключив соглашение в процессе разбирательства, стороны могут обратиться к третейскому суду с просьбой о его утверждении. В этом случае третейскому суду следует проверить:

- соответствует ли соглашение предмету и основаниям возникшего спора, разрешение которого входило в компетенцию третейского суда;
- является ли соглашение выражением действительной воли сторон;
- соответствует ли соглашение законодательству, и не нарушает ли оно прав третьих лиц.

Если установлено отсутствие оснований, препятствующих принятию мирового соглашения, третейский суд утверждает его. Если сравнивать с АПК РФ, то согласно с АПК РФ (п. 5 ст. 141) арбитражный суд выносит определение об утверждении, а третейский суд должен изложить мировое соглашение в решении. Это связано с тем, что данным решением дело разрешается по существу.

8.3 Решение третейского суда

8.3.1 Решение третейского суда как заключительная часть судебного разбирательства. Его вынесение и оформление

Стороны, заключившие третейское соглашение, принимают на себя обязанность добровольно исполнять решение третейского суда и должны приложить все усилия к тому, чтобы решение было юридически исполнимо. Юридические затруднения с исполнением решения могут возникнуть как при добровольном, так и при принудительном исполнении.

Принятие решения третейским судом – заключительная часть процесса, итог исследования обстоятельств дела и их оценка. Закон устанавливает, что решение принимается большинством голосов судей, входящих в состав третейского суда. Из этого следует, что судьи имеют равные права при решении спора, мнение ни одного из судей не является приоритетным. Равенство судей определяется равенством сторон, их избравшим. Преимущество при голосовании не имеет и председатель третейского суда. Следовательно, при наличии разногласий арбитров решение может быть принято в том случае, если ими будет достигнут компромисс. Для этого и предлагается избирать судей в нечётном количестве, чтобы образовалось большинство.

Как правило, до принятия решения судом должны быть исследованы все обстоятельства дела. Однако нельзя исключить, что в процессе работы над решением арбитры признают необходимым отложить его принятие и провести дополнительные заседания для выяснения или уточнения некоторых обстоятельств. Такое право арбитражу представлено при условии заблаговременного направления сторонам уведомления о времени и месте заседания суда (п. 3 ст. 27 ФЗ).

Определение места принятия решения имеет большое значение для сторон, т.к. от него зависит, в какой именно суд они должны обращаться, если решат оспорить решение. Большое значение имеет также указание в решении дня его принятия, потому что с этого дня исчисляется срок для добровольного исполнения стороной решения третейского суда, по истечении которого в

течение трёх лет сторона может подать заявление о выдаче исполнительного листа (п. 4 ст. 45).

Решение третейского суда излагается в письменной форме и подписывается третейскими судьями, входящими в состав третейского суда, в том числе третейским судьёй, имеющим особое мнение, которое прилагается к решению. В таком случае его мнение удостоверяет факт участия в разбирательстве дела и принятия решения. Особое мнение должно быть объявлено с самим решением, хотя прямого указания на это в законе нет. Юридической силы решения особое мнение не затрагивает, однако очевидно, что сторона, не согласная с решением, может в особом мнении найти аргументы для обоснования своего отношения к решению и обжалованию.

В решении должны быть указаны:

- 1) дата принятия решения;
- 2) место разбирательства;
- 3) состав третейского суда и порядок его формирования;
- 4) наименование адреса сторон и места нахождения организаций, являющихся сторонами третейского разбирательства;
- 5) обоснование компетенции третейского суда;
- 6) требование истца, возражения ответчика, ходатайства сторон;
- 7) обстоятельства дела, установленные третейским судом, доказательства, на которых основаны выводы третейского суда об этих обстоятельствах, законы и иные нормативные акты, которыми он руководствовался при принятии решения.

Резолютивная часть должна содержать выводы третейского суда об удовлетворении или отказе в удовлетворении каждого требования. В резолютивной части указывается сумма расходов, связанных с разрешением спора в третейском суде, распределение указанных расходов между сторонами, а при необходимости – срок и порядок исполнения принятого решения.

Решение объявляется сразу же, что исключает постороннее влияние на судей, которое могло бы быть оказано на них в перерыве между окончанием рассмотрения дела и объявлением решения суда.

По сложным делам трудно, а иногда и невозможно написать сразу весь текст решения. Учитывая это, третейскому суду представлено право объявить только резолютивную часть решения. О форме, в которой объявляются решения, ФЗ умалчивает. Но, например, Регламент третейского суда при Торгово-промышленной палате РФ определяет, что резолютивная часть решения объявляется устно.

Если стороны не согласовали срок для направления решения, мотивированное решение должно быть направлено сторонам в срок, не превышающий 15 дней со дня объявления резолютивной части решения.

Следует иметь в виду, что эта норма диспозитивная, т.е. стороны могут установить и более длительный срок.

8.3.2 Дополнительное решение

По общему правилу решение третейского суда является окончательным. Однако иногда третейский суд при определённых обстоятельствах вправе его дополнить (ст. 34), разъяснить (ст. 35) или исправить (ст. 36). Любая из сторон, уведомив другую сторону, может в течение 10 дней после получения решения третейского суда обратиться в этот же третейский суд с заявлением о принятии дополнительного решения в отношении требований, которые были заявлены в ходе третейского разбирательства, однако не нашли отражения в решении.

Разрешено данное заявление должно быть в течение 10 дней после получения.

Данное правило не должно применяться, если между сторонами отсутствует договорённость о недопустимости инициирования процедуры вынесения дополнительного решения. Это соглашение должно быть письменно подтверждено.

Следует иметь в виду, что инициировать принятие сможет только сторона третейского разбирательства, либо уполномоченный на это представитель, причём в обязательном порядке нужно уведомить об этом другую сторону (отправить копии заказным письмом с уведомлением).

Получив заявление о принятии дополнительного решения, состав третейского суда выносит определение о назначении судебного заседания с указанием места и времени его проведения в пределах 10-дневного срока.

По результатам рассмотрения заявления о принятии дополнительного решения могут быть приняты следующие процессуальные акты:

- 1) определение об отказе в удовлетворении заявления о принятии дополнительного решения;
- 2) дополнительное решение.

При рассмотрении заявления третейский суд не вправе рассматривать и разрешать новые вопросы, которые не исследованы в судебном заседании. Принимая данное решение, третейский суд устраняет неполноту ранее принятого основного решения, если:

- 1) по одному из заявленных требований не было принято решение;
- 2) вопрос о праве стороны разрешён в принципе, но не принято конкретное решение;
- 3) в решении не разрешён вопрос о распределении между сторонами понесённых расходов.

Дополнительное решение является неотъемлемой частью основного решения, приобщается к нему и к материалам дела, а также вручается сторонам третейского разбирательства. На дополнительное решение также может быть выдан исполнительный лист.

8.3.3 Разъяснение решения

Разъяснение решения третейского суда инициируется исключительно стороной. Необходимость в разъяснении решения возникает в случаях нечёткости или противоречивости содержащихся в резолютивной части положений, что влечёт за собой невозможность или затруднительность его исполнения. Главное, суд не должен затрагивать или изменять само решение. То есть суд, разъясняя решение, может лишь изложить его же в более полной, ясной форме.

По результатам рассмотрения заявления о разъяснении третейский суд выносит определение об отказе в разъяснении либо о разъяснении решения.

Последнее является неотъемлемой частью разъясняемого решения. По заявлению любой из сторон и по своей инициативе третейский суд вправе исправить допущенные описки, опечатки, арифметические ошибки.

Об исправлении описок, опечаток, арифметических ошибок третейский суд вносит определение, которое является составной частью решения.

Контрольные вопросы:

- 1) понятие определения третейского суда;
- 2) случаи обязательного вынесения определения третейского суда;
- 3) содержание протокольного определения суда;
- 4) прекращение третейского разбирательства;
- 5) основания для вынесения определения о прекращении третейского разбирательства;
- 6) мировое соглашение. Его значение для третейского разбирательства;
- 7) решение третейского суда. Его значение в прекращении судебного разбирательства;
- 8) форма и содержание решения третейского суда;
- 9) вынесение решения третейского суда;
- 10) понятие решения;
- 11) исправление опечаток, ошибок решения третейского суда;
- 12) дополнительное решение третейского суда.

9 Оспаривание решения третейского суда. Исполнение решения третейского суда

9.1 Понятие и процедура оспаривания решения третейского суда

Если в третейском соглашении не предусмотрено, что решение третейского суда является окончательным, то оно может быть оспорено участвующей в деле стороной путём подачи заявления об отмене решения в компетентный суд в течение 3-х месяцев со дня получения стороной, подавшей заявление, решения третейского суда.

В качестве основания, исключающего оспаривание решения третейского суда в компетентный суд, может быть признано лишь включение сторонами в заключённое ими третейское соглашение условия о том, что решение суда будет являться для них окончательным.

Право на оспаривание принадлежит только сторонам. Оспаривание осуществляется путём подачи заявления об отмене решения в компетентный суд.

Дела об оспаривании решений, принятых по спорам, вытекающим из экономических отношений, а также из предпринимательской деятельности, подведомственны арбитражному суду. В этом случае подаётся заявление в арбитражный суд, на территории которого принято решение третейского суда.

Дела об оспаривании решений третейского суда по спорам, вытекающим из иных правоотношений, подведомственны судам общей юрисдикции.

Рассмотрим на примере АПК РФ.

Заявление подаётся в письменной форме (ст. 231 АПК РФ) и подписывается лицом, оспаривающим решение или его представителем.

В заявлении должны быть указаны:

- 1) наименование арбитражного суда;
- 2) наименование и состав третейского суда;
- 3) наименование сторон третейского разбирательства, их место нахождения или жительства;
- 4) дата и место принятия решения, номер дела;
- 5) дата получения оспариваемого решения;
- 6) требования заявителя об отмене решения третейского суда, основания, по которым оно оспаривается.

К заявлению об отмене важно приложить:

- 1) заверенное подлинное решение третейского суда или заверенную копию (которая может быть заверена председателем третейского суда, а копия решения третейского суда для разрешения конкретного спора – нотариусом);
- 2) подлинное соглашение о третейском разбирательстве или его заверенная копия;
- 3) документы, предоставляемые в обоснование требований об отмене решения;
- 4) документ, подтверждающий оплату государственной пошлины;
- 5) уведомление о вручении или иной документ, подтверждающий направление копии заявления другой стороне;
- 6) доверенность или иной документ, подтверждающий полномочия лица на подписание заявления.

Порядок оспаривания решения третейского суда.

Процедура оспаривания решения третейского суда прописана гл. 46 ГПК РФ «Производство по делам об оспаривании решений третейского суда» и гл. 30 АПК РФ «Производство по делам об оспаривании решений третейского суда и о выдаче исполнительных листов на принудительное исполнение решений третейских судов».

Поскольку основные споры, рассматриваемые третейскими судами, исходят из экономических отношений, рассмотрим на примере АПК РФ (232).

Заявление об оспаривании рассматривается судьёй единолично в срок, не превышающий месяца со дня его поступления в арбитражный суд, включая срок на подготовку дела к судебному разбирательству и вынесения определения.

При подготовке дела к разбирательству по ходатайству сторон судьёй могут быть истребованы из третейского суда материалы дела, решение по которому оспаривается в арбитражном суде. Стороны извещаются о времени и месте заседания. Однако неявка не является препятствием для рассмотрения дела.

В соответствии со ст. 234 (п.п. 1,2) АПК РФ по результатам рассмотрения заявления об отмене решения третейского суда арбитражный суд выносит определение, которое должно содержать:

- 1) сведения об оспариваемом решении третейского суда и о месте его принятия;
- 2) сведения о наименовании и составе третейского суда, принявшего оспариваемое решение;
- 3) наименование сторон третейского разбирательства;
- 4) указание на отмену решения третейского суда полностью или в части либо отказ в удовлетворении требования заявителя полностью или в части.

Определение суда может быть обжаловано в арбитражный суд в кассационной инстанции в течение 1 месяца со дня вынесения.

Основания для отмены решения скоординированы в 2 группы.

Первая охватывает случаи, когда решение оспаривается по мотивам нарушения процедуры разбирательства, причем бремя доказывания возложено на сторону, подавшую в компетентный суд заявление об отмене.

К этой группе относятся:

- 1) недействительность третейского соглашения. Это может быть обусловлено нарушением требований, которым соглашение должно удовлетворять в соответствии с ФЗ «О третейских судах»;
- 2) несоответствие решения третейского суда условиям третейского соглашения;
- 3) нарушение порядка формирования состава третейского суда либо процедуры третейского разбирательства;
- 4) отсутствие у проигравшей стороны возможности представить третейскому суду свои объяснения. Это может быть обусловлено неуведомлением о месте и времени заседания или, например, при отклонении третейским судом своевременно поданного ходатайства об отложении и др.

Вторая группа оснований для отмены включает случаи, когда дефекты решений обусловлены неподведомственностью дела третейскому суду либо противоречием решения основополагающим принципам российского права.

Неподведомственность выражается в том, что спор не может быть предметом третейского разбирательства.

Противоречие решения суда основополагающим принципам права можно констатировать, когда третейский суд своим решением обязывает стороны исполнить сделку, совершённую с целью, заведомо противоречащей основам правопорядка или нравственности (ст. 169 ГК РФ). В этих случаях решение подлежит отмене, независимо от того, имеется ли ссылка именно на эти основания в заявлении проигравшей стороны. То есть у компетентного суда есть право по собственной инициативе проверить обозначенные параметры.

9.2 Последствия отмены решения третейского суда

По общему правилу, отмена решения третейского суда компетентным судом не препятствует сторонам повторно обратиться в суд, если возможность таковой не утрачена. В случае отмены, стороны вправе передать спор на рассмотрение третейского суда (повторно) или обратиться в арбитражный суд или суд общей юрисдикции в порядке, предусмотренном арбитражным процессуальным и гражданским процессуальным законодательством.

В некоторых случаях возможность повторного обращения в третейский суд (после отмены) исключается.

Это происходит, когда решение третейского суда отменено полностью или в части вследствие недействительности соглашения о третейском разбирательстве. Или если оно было принято по спору, не предусмотренному третейским соглашением, или не подпадает под его условия, или содержит постановление по вопросам, не охватываемым соглашением о третейском разбирательстве.

При этих условиях стороны вправе обратиться за разрешением соответствующего спора в суд или арбитражный суд в порядке, предусмотренном процессуальным законодательством.

9.3 Исполнение решения третейского суда

Добровольно принимая на себя обязанности подчиниться принятому решению, стороны принимают на себя обязанности по исполнению решения.

Поскольку по общему правилу решение должно быть исполнено в срок, оговоренный в решении, если же срок не установлен в решении, то оно должно подлежать немедленному исполнению.

Допустимо воспользоваться механизмом принудительного исполнения, если после получения письменного предложения о добровольном исполнении в пределах разумного срока (необходимого для пробега корреспонденции) нет ответа от проигравшей стороны, равно как и нет исполнения.

Принудительное исполнение осуществляется по правилам исполнительного производства, действующим на момент исполнения решения. Заявление о выдаче подаётся в компетентный суд по месту нахождения должника или имущества должника (стороны третейского разбирательства).

Требование к заявлению о выдаче исполнительного листа на принудительное исполнение решения третейского суда по экономическому спору изложено в ст. 237 АПК РФ, где предусмотрено, что заявление должно

быть оформлено в письменной форме и подписано лицом, в пользу которого принято решение.

Заявление должно содержать:

- 1) наименование арбитражного суда, в который подаётся заявление;
- 2) наименование и состав третейского суда, принявшего решение;
- 3) наименование сторон;
- 4) дату и место принятия решения третейского суда;
- 5) требование заявителя о выдаче исполнительного листа на принудительное исполнение решения третейского суда;

В заявлении рекомендуется указать номера телефонов, факсов, адреса электронной почты и иные сведения. Аналогичные требования сформулированы в ст. 424 ГПК РФ, предусматривающие кроме этого, что в заявлении должна быть указана дата получения решения третейского суда стороной, обратившейся с заявлением.

Перечень документов, которые необходимо приложить к заявлению, обозначен в ст. 237 ч. 3 АПК РФ. Так, к ним можно отнести:

- 1) заверенное подлинное решение третейского суда или его заверенная копия;
- 2) подлинник соглашения о третейском разбирательстве или его заверенная копия;
- 3) документ, подтверждающий уплату государственной пошлины;
- 4) уведомление о вручении документов другой стороне третейского разбирательства;
- 5) документы, подтверждающие полномочия представителя.

Такой же перечень фигурирует в ч. 3 ст. 424 ГПК РФ.

Заявление о выдаче исполнительного листа может быть подано не позднее 3-х лет со дня окончания срока добровольного исполнения.

Если срок пропускается, либо если к заявлению не прилагаются документы, заявление возвращается, о чём выносится определение, которое может быть обжаловано. Если подаётся заявление с пропущенным сроком, то в нём должно содержаться ходатайство о восстановлении срока с указанием уважительной причины.

Заявление в соответствии со ст. 238 АПК РФ рассматривается судьёй единолично в течение месяца со дня его поступления в суд, включая срок на подготовку дела к судебному разбирательству и вынесение определения.

Стороны извещаются арбитражным судом о времени и месте судебного заседания. Неявка указанных лиц, извещённых надлежащим образом, не является препятствием для рассмотрения дела. По результатам рассмотрения заявления арбитражный суд выносит определение, которое должно содержать:

- 1) сведения о наименовании и составе третейского суда;
- 2) наименование сторон третейского разбирательства;
- 3) сведения о решении третейского суда о выдаче исполнительного листа, о принудительном исполнении которого ходатайствует заявитель;

4) указание на выдачу или отказ в выдаче.

Определение может быть обжаловано в течение месяца в суд кассационной инстанции со дня вынесения определения (п. 5 ст. 24 АПК РФ).

На основании определения, которым удовлетворяется ходатайство заявителя, арбитражный суд выдаёт исполнительный лист, в котором должны быть указаны:

- 1) наименование арбитражного суда, выдавшего исполнительный лист, наименование и место нахождения третейского суда;
- 2) дело, по которому выдан исполнительный лист, номер дела;
- 3) дата принятия решения третейского суда, подлежащего исполнению;
- 4) наименование взыскателя и должника, их адреса;
- 5) резолютивная часть решения третейского суда;
- 6) дата вступления решения в законную силу;
- 7) дата выдачи исполнительного листа срок его представления к исполнению.

Исполнительный лист подписывается судьёй и заверяется гербовой печатью арбитражного суда (суда общей юрисдикции по ст. ст. 428 – 429 ГПК РФ).

Исполнительный лист может быть предъявлен к исполнению в течение 3-х лет со дня вступления решения третейского суда в законную силу.

Основания для отказа в выдаче исполнительного листа

При рассмотрении заявления о выдаче исполнительного листа компетентный суд не вправе исследовать обстоятельства, установленные третейским судом, либо пересматривать решение по существу.

Компетентный суд должен вынести определение об отказе в случаях, если:

1) Сторона, против которой было принято решение, представит в суд доказательства того, что:

- а) третейское соглашение является недействительным;
- б) решение принято по спору, не предусмотренному третейским соглашением или не подпадающим под его условие, или содержит постановления по вопросам, выходящим за пределы третейского соглашения.

Если в постановлении третейского суда по вопросам, охватываемым третейским соглашением, могут быть отделены от тех, которые не охватываются таким соглашением, то в выдаче исполнительного листа на принудительное исполнение той части решения третейского суда, которая содержит постановления по вопросам, охватываемым третейским соглашением, не может быть отказано;

в) состав третейского суда или третейское разбирательство не соответствовали требованиям ст. ст. 8, 10, 11 или 19 Федерального закона.

г) сторона, против которой было принято решение третейского суда, не была должным образом уведомлена об избрании третейских судей или о

времени и месте третейского разбирательства, либо по другим уважительным причинам не могла представить суду свои объяснения;

2) Если компетентный суд устанавливает, что:

- спор не может быть предметом третейского разбирательства в соответствии с Федеральным законом;

- решение третейского суда нарушает основополагающие принципы российского права.

3) в случае вынесения компетентным судом определения об отказе в выдаче исполнительного листа стороны вправе в соответствии с третейским соглашением обратиться в третейский суд либо компетентный суд с соблюдением правил подведомственности и подсудности.

Контрольные вопросы:

1) процедура оспаривания решения третейского суда;

2) требования, предъявляемые к оформлению заявления для подачи в арбитражный суд в связи с пересмотром арбитражного решения;

3) порядок оспаривания решения третейского суда;

4) требования, предъявляемые к содержанию определения арбитражного суда об отмене арбитражного решения;

5) основания для отмены решения третейского суда;

6) последствия отмены решения третейского суда.

10 Итоговые тесты для самоконтроля

10.1 Формы альтернативного рассмотрения гражданских дел:

- а) переговоры, посредничество, арбитраж;
- б) переговоры, разговоры, арбитраж;
- в) договоры, посредничество, арбитраж.

10.2 Третейское разбирательство и государственные суды взаимосвязаны как:

- а) соподчинённые органы;
- б) альтернативные формы защиты нарушенных прав;
- в) абсолютно разные государственные органы.

10.3 Признаки третейских судов состоят в том, что:

- а) способствуют разграничению гражданских правовых споров, удобны, государственны, избираются сторонами;
- б) способствуют рассмотрению и разрешению гражданских споров, негосударственные по существу, разбирательство осуществляют физические лица, избранные сторонами в качестве судей;
- в) судьи назначаются государством, разбирательство осуществляют физические лица, избранные сторонами в качестве судей.

10.4 Третейские суды могут создаваться как:

- а) временные, полувременные;
- б) постояннодействующие;
- в) постояннодействующие, а также для рассмотрения конкретного спора.

10.5 Морская арбитражная комиссия:

- а) специальный орган третейского суда;
- б) форма разрешения гражданских дел в соответствии с предметной компетенцией;
- в) форма альтернативного рассмотрения всех без исключения гражданских дел.

10.6 Деятельность МАК регламентируется:

- а) Арбитражным процессуальным кодексом и Положением о Международном коммерческом арбитраже;
- б) ФЗ «О Международном Коммерческом арбитраже; и Арбитражным процессуальным кодексом.
- в) ФЗ «О Международном Коммерческом арбитраже» и Положением о Морской Арбитражной комиссии.

10.7 Преимущества третейского разбирательства состоят в:

- а) удобстве расположения третейского суда;
- б) минимальном сроке рассмотрения; возможности самостоятельного выбора судей; конфиденциальности третейского разбирательства;
- в) быстрой третейского разбирательства и возможности выбора решения.

10.8 В каком году была создана Морская арбитражная комиссия?

- а) в 1923;
- б) в 1930;
- в) в 1993.

10.9 Морская арбитражная комиссия рассматривает:

- а) все споры гражданско-правового характера;
- б) споры из договорных и других гражданско-правовых отношений, связанных с торговым мореплаванием;
- в) любые споры международного масштаба.

10.10 Неявка сторон на рассмотрение дела Морской арбитражной комиссии:

- а) не препятствует проведению заседания;
- б) препятствует рассмотрению дела;

в) не препятствует слушанию дела, если до вынесения решения не поступила просьба об отложении.

10.11 Международный коммерческий арбитраж - это:

- а) институт уполномоченного по качеству разбирательства;
- б) Один из способов рассмотрения правовых конфликтов;
- в) негосударственный орган по защите прав потребителей.

10.12 Арбитражное соглашение существует в форме:

- а) арбитражных договоров, арбитражного разговора, арбитражной оговорки;
- б) арбитражных договоров, арбитражной оговорки, третейской записи;
- в) третейской записи, третейской описи, арбитражного договора.

10.13 Основой для передачи дела на рассмотрение арбитражного суда является:

- а) арбитражное соглашение;
- б) арбитражное решение;
- в) джентльменское соглашение.

10.14 МКА может рассматривать:

- а) любые гражданские споры;
- б) споры из договорных отношений и иных видов экономических связей гражданско-правового характера;
- в) споры из договорных отношений уголовно-правового характера.

10.15 Переименование Внешнеторговой арбитражной комиссии в Арбитражный суд произошло:

- а) в 1987 г.;
- б) в 1872 г.;
- в) в 1936 г.

10.16 Третейский суд разрешает спор в соответствии с:

- а) Конституцией РФ;
- б) такими нормами права, которые стороны избрали в качестве применимых к существу спора;
- в) только в соответствии с нормами материального и процессуального права.

10.17 Регламент Международного коммерческого арбитражного суда утверждает:

- а) президент РФ;

- б) торгово-промышленная палата РФ;
- в) председатель Международного коммерческого арбитража.

10.18 ФЗ «О Международном коммерческом арбитраже» применяется:

- а) к деятельности всех третейских судов, имеющих в РФ;
- б) ко всем арбитражным судам;
- в) к Международному коммерческому арбитражу, если место арбитража находится на территории РФ.

10.19 Состав третейского суда:

- а) формируется из председателя ТПП;
- б) назначается государством;
- в) избирается сторонами.

10.20 Основания для отвода арбитра является:

- а) обстоятельства, вызывающие сомнение в беспристрастности, независимости;
- б) обстоятельства, вызывающие сомнение в независимости;
- в) обстоятельства, вызывающие сомнение в беспристрастности.

10.21 Неявка стороны в процессе:

- а) является обязательным основанием для отложения дела;
- б) является обязательным основанием для окончания разбирательства;
- в) не является обязательным основанием для отложения дела.

10.22 Арбитражное решение не должно содержать:

- а) дату и место разбирательства;
- б) обоснование выводов, сумму сбора;
- в) ссылки на решения предыдущих судов.

10.23 Исправление и толкование решения возможно:

- а) в течение 30 дней по получении арбитражного решения;
- б) в течение 60 дней по получении арбитражного решения;
- в) в течение 10 дней по получении арбитражного решения.

10.24 В случае заключения мирового соглашения Международный коммерческий арбитраж:

- а) прекращает разбирательство и фиксирует это урегулирование в виде арбитражного решения на согласованных условиях;
- б) прекращает разбирательство, условия заверяются нотариально;
- в) выносит определение о прекращении третейского разбирательства.

10.25 Оспаривание в суде арбитражного решения может быть произведено:

- а) только путем подачи ходатайства об отмене;
- б) всегда на любых условиях;
- в) оспаривание вообще не возможно.

10.26 В случае отсутствия договоренности о языке разбирательства:

- а) третейский суд определяет язык или языки разбирательства;
- б) президент Торгово-промышленной палаты определяет язык или языки;
- в) отсутствие договоренности недопустимо.

10.27 При вынесении решения коллегией арбитров:

- а) необходимы подписи всех;
- б) главное, чтобы была подпись Председателя третейского суда;
- в) достаточно наличия подписей большинства.

10.28 Третейский суд – это:

- а) суд постоянно действующий или создаваемый самими сторонами соответствующего спора для его разрешения;
- б) постановляющий решение суда от имени государства;
- в) временное образование, имеющее статус юрисдикционного органа. Принимает решение, обязательное для исполнения.

10.29 К преимуществам третейского разбирательства относятся:

- а) минимальный срок рассмотрения спора, низкие третейские сборы, возможность самостоятельного выбора судей, возможность рассмотрения спора в одной инстанции, конфиденциальность третейского разбирательства, место третейского разбирательства может быть определено по соглашению сторон;
- б) низкие третейские сборы, возможность самостоятельного выбора судей, конфиденциальность, решение принимается от имени государства;
- в) минимальный срок рассмотрения спора, низкие третейские сборы, возможность самостоятельного выбора судей, возможность рассмотрения спора в одной инстанции, конфиденциальность третейского разбирательства, место третейского разбирательства может быть определено по соглашению сторон, гласность судебного процесса.

10.30 Предметная компетенция – это то же самое, что:

- а) исключительная подведомственность гражданских дел третейским судам;
- б) альтернативная подсудность гражданских дел третейским судам;
- в) допустимость рассмотрения спора третейским судом, но в рамках альтернативной подведомственности;
- г) всё обозначенное выше.

10.31 Источники третейского разбирательства – это:

- а) нормативные акты, действующие в РФ;
- б) Конституция РФ и федеральные законы, действующие на территории РФ;
- в) различные исторические права, призванные регулировать третейское разбирательство, и торговые обычаи, позволяющие принимать законное и обоснованное решение.

10.32 Аналогия закона допустима при наличии следующих оснований:

- а) существования пробела в законе; наличия прямого регулирования сходных отношений;
- б) существования пробела в законе; существование обычаев делового оборота;
- в) существования пробела в законе; присутствие общих начал и смысла закона.

10.33. К принципам третейского разбирательства относятся:

- а) законность, обоснованность решения, беспристрастность, публичность, диспозитивность, состязательность;
- б) законность, гласность, равноправие сторон, социальная справедливость;
- в) законность, независимость и беспристрастность, конфиденциальность, диспозитивность, состязательность и равноправие сторон.

10.34 Под третейским судом понимается:

- а) компетентный суд;
- б) суд, постоянно действующий или создаваемый самими сторонами соответствующего спора для его разрешения;
- в) избираемый сторонами и действующий в интересах Торгово-промышленной палаты.

10.35 Обычаи делового оборота нужно отличать:

- а) от обыкновений и заведенного в отношении сторон порядка;
- б) от обыкновений;
- в) нет верного ответа.

10.36 Принцип конфиденциальности:

- а) характерен всем судам;
- б) характерен компетентным судам;
- в) характерен третейским судам.

10.37 В РФ действуют:

- а) постоянно действующие третейские суды;
- б) временны третейские суды;
- в) постоянные и для рассмотрения конкретного спора.

10.38 Предпосылкой для третейского разбирательства является:

- а) соглашение о передаче спора на рассмотрение третейского суда;
- б) существующий регламент третейского суда;
- в) Правила третейского суда.

10.39 Расходы, связанные с разрешением спора, классифицируются на:

- а) основные, факультативные;
- б) общие, основные, дополнительные;
- в) общие, дополнительные.

10.40 Третейский судья, разрешающий спор единолично:

- а) должен иметь высшее юридическое образование;
- б) не должен иметь высшее юридическое образование;
- в) нет правильного ответа.

10.41 Требования, предъявляемые к квалификации третейского судьи:

- а) могут быть согласованы сторонами непосредственно или определены правилами третейского разбирательства;
- б) не могут быть согласованы сторонами непосредственно или определены правилами третейского разбирательства;
- в) нет правильного ответа.

10.41 Число третейских судей:

- а) определяется сторонами третейского разбирательства;
- б) всегда 3 человека;
- в) 5 человек.

10.42 Размер гонорара третейских судей:

- а) равен государственной пошлине;
- б) определяется с учётом цены иска, сложности спора, времени, затраченного третейскими судьями;
- в) определяется судьёй.

10.43 Распределение расходов:

- а) должно быть указано в решении или определении суда;
- б) не должно быть указано в решении или определении суда;
- в) нигде не оговаривается.

10.43 К третейским судьям предъявляются те же требования, что и к:

- а) государственным судьям;
- б) установлены кодексом чести третейского судьи;
- в) все обозначенное выше.

10.44 Третейские судьи:

- а) только назначаются;
- б) только избираются;
- в) избираются, но и могут назначаться председателем.

10.45 Стороны в третейском разбирательстве именуются:

- а) истец и ответчик;
- б) взыскатель и должник;
- в) лица, участвующие в деле.

10.46 В третейском разбирательстве могут участвовать:

- а) третьи лица, правопреемники, свидетели;
- б) истцы, ответчики, свидетели, эксперты, переводчики;
- в) все обозначенное выше.

10.47 Стороны:

- а) сами согласовывают требования, предъявляемые к квалификации судей;
- б) не касаются квалификации вообще;
- в) нет верного ответа.

10.48 Стороной третейского разбирательства могут быть:

- а) организации, юридические лица, граждане, осуществляющие предпринимательскую деятельность;
- б) российские и иностранные граждане;
- в) нет правильного ответа.

10.49 Третьи лица:

- а) являются обязательными участниками третейского разбирательства;
- б) не являются участниками третейского разбирательства;
- в) нет правильного ответа.

10.50 Эксперты:

- а) обязательные участники третейского разбирательства;
- б) не являются участниками третейского разбирательства;
- в) нет правильного ответа.

10.51 Переводчики:

- а) обязательные участники третейского разбирательства;
- б) не являются участниками третейского разбирательства;
- в) нет правильного ответа.

10.52 Полномочия представителя в третейском разбирательстве оформляются:

- а) только ордером;
- б) только доверенностью;
- в) ордером и доверенностью одновременно;
- г) могут надлежаще оформленной доверенностью, адвоката – ордером.

10.53 Доверенность оформляется:

- а) в письменной форме;
- б) только в нотариальной;
- в) в письменной форме и должна быть подписана руководителем и заверена печатью.

10.54 Если арбитражный состав сочтёт, что соглашение недействительно:

- а) должен рассмотреть спор и вынести решение по существу;
- б) он не вправе рассмотреть спор по существу и обязан вынести определение о прекращении третейского разбирательства ввиду отсутствия компетенции третейского суда;
- в) нужно склонить стороны к заключению мирового соглашения.

10.55 Протокол судебного заседания:

- а) обязательно ведётся;
- б) необязательно ведётся;
- в) ведётся, если стороны не договорились об ином.

10.56 Чтобы соблюсти конфиденциальность судебного разбирательства:

- а) протокол должно вести постороннее лицо;
- б) должен вестись секретарём или иным лицом, входящим в состав суда;
- в) все обозначенное выше.

10.57 Теория третейского разбирательства выделяет следующие способы применения обеспечительных мер:

- а) императивный;
- б) диспозитивный;
- в) все обозначенное выше.

10.58 О понятии мер обеспечительного характера:

- а) выносятся решение;
- б) выносятся определение;
- в) все обозначенное выше.

10.59 Участие сторон в деле лично:

- а) лишает их возможность иметь в деле представителя;
- б) не лишает их возможности иметь в деле представителя;
- в) нет правильного ответа.

10.60 В ходе судебного разбирательства стороны:

- а) вправе изменить и дополнить требования;
- б) вправе изменить требования, но не дополнять их;
- в) не вправе изменить, а вправе дополнить.

10.61 В протоколе судебного заседания:

- а) указывается все разбирательство до мельчайших подробностей;
- б) указывается дата и номер дела, место рассмотрения спора, наименование сторон, состав суда, заявления, ходатайства, результаты их рассмотрения;
- в) нет четкого ответа.

10.62 Приостановление взыскания по исполнительному документу:

- а) входит в компетенцию третейского суда;
- б) не входит в компетенцию третейского суда;
- в) входит, не в иной формулировке.

10.63 Определение третейского суда:

- а) это акт третейского суда, которым спор прекращается в связи с достижением соглашения между сторонами;
- б) это акт суда, которым спор не разрешается по существу, но разрешается какой-либо вопрос, возникший в третейском суде по данному спору.
- в) это акт третейского суда, которым спор разрешается по существу.

10.64 Решение третейского суда:

- а) нормативный акт третейского суда;
- б) акт третейского суда, которым прекращается третейское разбирательство;
- в) акт третейского суда, которым спор разрешается по существу.

10.65 Определение третейского суда выносится в виде:

- а) отдельного акта;
- б) бывает протокольное;
- в) все обозначенное выше.

10.66 Мировое соглашение:

- а) это способ разрешения спора по существу, который выработан самими сторонами;
- б) это достижение соглашения о прекращении третейского разбирательства без разрешения спора по существу;
- в) все обозначенное выше.

10.67 Определение третейского суда:

- а) подписывается всеми судьями;
- б) достаточно, чтобы было подписано председателем суда и секретарем;
- в) нет верного ответа.

10.68 Стороны третейского разбирательства:

- а) должны исполнять добровольно решения суда;
- б) могут исполнить решение, если они с ним согласны;
- в) нет правильного ответа.

10.69 Решение третейского суда:

- а) оформляется в протоколе;
- б) принимается большинством голосов;
- в) все обозначенное выше.

10.70 Преимущественное право при голосовании имеет:

- а) председатель третейского суда;
- б) секретарь третейского суда;
- в) никто не имеет.

10.71 Место третейского разбирательства:

- а) нужно указывать в решении третейского суда;
- б) в протоколе третейского разбирательства;
- в) все обозначенное выше.

10.72 Решение третейского суда:

- а) объявляется через 3 дня после его принятия;
- б) объявляются сразу же;
- в) нет правильного ответа.

10.73 При рассмотрении заявления о принятии дополнительного решения:

- а) суд вправе рассмотреть и разрешить новые вопросы;
- б) суд не вправе рассмотреть и разрешить новые вопросы;
- в) нет правильного ответа.

10.74 Заявление об отмене решения третейского суда подаётся в суд:

- форме;
- а) в течение 10 дней со дня вынесения решения в окончательной
 - б) в течение 3-х месяцев со дня получения стороной.
 - в) в течение 6 месяцев со дня вынесения решения.

10.75 Основания для отмены решения третейского суда скоординированы:

- а) в 2 группы;
- б) в 3 группы;
- в) в 5 групп.

10.76 Отмена решения третейского суда компетентным судом:

- спора;
- а) не препятствует повторному обращению в суд за разрешением
 - б) препятствует повторному обращению в суд за рассмотрением спора;
 - в) всё перечисленное выше.

10.77 Право на оспаривание решения:

- а) принадлежит всем участвующим в деле лицам;
- б) только сторонам;
- в) всем участникам и прокурору.

10.78 Дела об оспаривании решения третейского суда:

- а) подведомственны арбитражным судам;
- б) подведомственны судам общей юрисдикции;
- в) в зависимости от подведомственности основного спора.

10.79 Заявление об оспаривании рассматривается арбитражным судьёй в срок:

- а) не превышает 10 дней со дня поступления в арбитражный суд;
- б) не превышает месяца со дня поступления в арбитражный суд;
- в) не превышает 3-х месяцев со дня поступления в арбитражный суд.

10.80 Неявка сторон в арбитражное заседание:

- а) не является препятствием для рассмотрения дела;
- б) является препятствием для рассмотрения дела;
- в) нет правильного ответа.

Список использованных источников

1 Регламент Третейского суда для разрешения экономических споров при Торгово-промышленной палате РФ: Постановление Президиума Т.П.П. РФ от 23.10.92, № 80-9.

2 **Акулин, И.И.** Третейский суд в здравоохранении / И.И.Акулин //Третейский суд.-1999. - № 2/3. – С. 24-36.

3 **Акуров, В.Н.** Нарушение третейского соглашения / В.Н. Акуров //Третейский суд. – 2002. - № 2. –С. 89-100.

4 **Балашов, А.Н.** Некоторые проблемы заключения и утверждения мирового соглашения в третейском судопроизводстве / А.Н. Балашов //Третейский суд. – 2001. - № 6. –С. 36-41.

5 **Виноградов, Е.А.** Вопросы третейского разбирательства в «пакете» законопроектов о судебной реформе / Е.А Виноградов / /Третейский суд. – 2002. - № 4. –С. 7-20.

6 **Вицын, А.И.** Третейский суд по русскому праву / А.И. Вицын // Третейский суд. – 2000. - № 1. – С. 67-83.

7 **Вицын, А.И.** Третейский суд по русскому праву / А.И. Вицын // Третейский суд. – 1999. - № 3. - С. 77-89.

8 **Вицын, А.И.** Третейский суд по русскому праву /А.И. Вицын // Третейский суд. – 1999. - № 4-6. - С. 98-115.

9 **Войков, А.Ф.** Торговые третейские суды / А.Ф. Войков // Третейский суд. – 2000. - № 1. С. 57-66.

10 **Волков, А.Ф.** Торговые третейские суды / А.Ф. Волков //Третейский суд. – 2001. - № 4. - С. 76-95.

11 **Волков, А.Ф.** Торговые третейские суды / А.Ф. Волков // Третейский суд. – 1999. - № 4-6. - С. 82-95.

12 **Волков, А.Ф.** Торговые третейские суды / А.Ф. Волков //Третейский суд. 2001. - № 2. - С. 64-73.

13 **Волков, А.Ф.** Торговые третейские суды /А.Ф. Волков //Третейский суд. – 2000. - № 1. -С. 58-66.

14 **Воскобойникова, Т.В.** Третейский суд набирает обороты / Т.В. Воскобойникова // Третейский суд в аграрной сфере. - 2000. - № 3, - С. 10.

15 **Громов, Н.** Применение преюдициальных актов при рассмотрении судами гражданских дел по вновь открывшемуся обстоятельства. / Н. Громов // Законность. - 1998. - № 2.-с.81-85.

16 **Грось, Л.** Новое в гражданском процессуальном законодательстве / Л. Грось // Хозяйство и право. - 1996 г. -№ 7.-с.32-36.

17 **Грешников, П.Я.** Проблемы исполнения решений арбитражных (третейских) судов в Казахстане / П.Я Грешников // Третейский суд. -2001. - № 4.- С. 69-76.

18 **Губин, Е.П.** Особенности рассмотрения в третейском суде при межбанковском финансовом доме с участием публично-правовых образований / Е.П. Губин // Третейский суд.-1999. - № 4. - С. 21-35.

19 **Девяткин, К.И.** Обзор практики третейского суда при Торгово-промышленной палате РФ за 2000 г. / К.И. Девяткин, Н.Л. Добрянская //Третейский суд. – 2001. - № 4. -С. 57-68.

20 **Девяткин, К.И.** Третейское разбирательство споров / К.И. Девяткин // Третейский суд. – 1999. - № 4-6. - С. 3-7.

21 **Девяткин, К.И.** Современное состояние российского законодательства о третейских судах и перспективы его развития / К.И. Девяткин //Третейский суд. – 2002. - № 2. - 2002. - С. 35-39.

22 **Зайцев, А.И.** Диспозитивность - основополагающий принцип третейского судопроизводства / А.И Зайцев // Третейский суд. – 2000. - № 1. - С. 34-40.

23 **Зайцев, А.И.** Проблемы в стадии третейских судов / А.И Зайцев // Третейский суд. – 1999. - № 4-6. - С. 37-52.

24 **Карабельников, Б.** Проблема исполнения решений третейских судов / Б. Карабельников // Юристъ. – 2001. - № 15.-с.28-32.

25 **Киселева, Т.С.** Форма и порядок заключения арбитражного соглашения: сравнительно-правовой анализ / Т.С. Киселев // Третейский суд. – 2002. - № 2. - С. 74-87.

26 Кодекс этики арбитров при разрешении коммерческих споров // Третейский суд. – 1999. - № 3. - С.51-60.

27 **Коеткин, А.А.** Международный коммерческий арбитраж как основной способ разрешения внешнеэкономических споров. Практика разрешения споров арбитражном (третейском суде) / А.А. Коеткин // Третейский суд. – 2002. - № 2. - С. 25-34.

28 **Комаров, А.С.** Основополагающие принципы третейского суда / А.С. Комаров // Вестник ВАС РФ. – 2001. - №4. - С. 90.

29 Комментарий ЮНИСТРАЛ по организации третейского разбирательства // Третейский суд. – 2001. - № 1. -С. 5-11.

30 **Крабельников, Б.Р.** определение конституционного Суда РФ по вопросам деятельности третейских судов / Б.Р. Крабельников // Третейский суд. – 2002. - № 2. - С. 107-119.

31 **Лебедев, М.Ю.** Об отдельных недостатках Примерного регламента Постоянно действующего третейского суда / М.Ю. Лебедев //Третейский суд. – 2001. -№ 2. –С. 22-37.

32 **Морозов, М.Э.** Еще раз о подведомственности дел третейским судам / Б.Э Морозов // Третейский суд. – 2001. - № 2.-С.16-19.

33 **Муранов, А.И.** Некоторые аспекты правила *perpetuatio jurisuictionis* применительно к международному коммерческому арбитражу и государственным судам / А.И Муратов // Третейское судопроизводство. – 2001. - № 6. –С. 71

34 **Носырева, Е.И.** Третейский суд в России и арбитраж в США: факторы развития / Е.И. Носырев // Третейский суд. - 1999. - № 3, - С.44-50.

35 **Носырева, Е.И.** Третейский суд в России и арбитража в США: факторы развития / Е.И Носырев //Третейский суд. -2000. - № 44. - С. 46-50.

36 **Паповян, И.С.** От «третирования» к «четвертованию» / И.С. Паповян // Третейский суд. -2002. - № 2. -С. 56-65.

37 **Пастухов, В.** Некоторые проблемы и перспективы третейского судопроизводства / В. Пастухов //Третейский суд. – 1999. - № 213. – С. 17-23.

38 **Переход, А.И.** Практика рассмотрение кассационных жалоб на определение арбитражного суда о выдачи исполнительных листов на принудительное исполнение решений третейского суда / А.И Переход // Третейский суд. - 2000. - № 2.-с.41-48.

39 **Погалцев, И.В.** Краткий обзор практики разрешения споров Армавирским региональным коммерческим арбитражным судом / И.В Погалцев // Третейский суд. -2001. - № 6. - С 64-70.

40 **Полякова, Ю.А.** Обеспечение иска третейским судам: практика ставит новые вопросы / Ю.А Полякова //Третейский суд. – 1999. - № 1. - С. 25.

41 **Попов, М.** Проблема преюдиции решений и тождественности исков применительно к третейским судам / М. Попов // Третейский суд. – 2001. - № 2. - С. 36-44.

42 **Потехина, А.** Отрывки из воспоминаний адвоката / А. Потехина // Право. -1900. - № 47. – С. 48.

43 **Радченко, В.А.** Социологические исследования третейских судов в аграрной сфере (ТРАС) / В.А Радченко // Третейский суд. – 1999. - № 4-6. - С. 53-63.

44 О практике реализации новых форм уголовного и гражданского судопроизводства: Решение № 2 Совета по судебной реформе при Президенте России от 12.03.97.// Российская юстиция. - 1997. - № 6. - С. 5-6.

45 **Розенберг, М.Г.** Из практики Международного коммерческого арбитражного суда при ТПП РФ / М.Г Розенберг // Третейский суд. – 2001. - № 2. - С. 45-53.

46 **Рудакова, Н.М.** Об опыте работы Центра поддержки предпринимательства / Н.М. Рудакова // Третейский суд. – 2000. - № 1. - С. 53-57.

47 **Скворцов, О.Ю.** Споры, связанные с исполнением решений третейских судов и их деятельностью / О.Ю. Скворцов // Третейский суд. -2001. - № 6. – С. 58-63.

48 **Скворцов, О.Ю.** Проблемы судебного контроля за решениями третейских судов в стадии рассмотрения заявлений о выдаче исполнительных листов / О.Ю. Скворцов // Третейский суд.- 2002. - № 2. – С. 44-50.

49 **Скворцов, О.Ю.** Споры, связанные с исполнением решений третейских судов и их деятельностью / О.Ю. Скворцов //Третейский суд. – 2002. - № 4. - С. 37-56.

50 **Стребков, Л.И.** Образовательная программа по конфликтологии в СПбГУ / Л.И. Стребков //Третейский суд. – 1999. - № 4-6. – С. 78-81.

51 **Суханов, Е.А.** Арбитражное (третейское) соглашение основа третейского разбирательства (природа, содержание форма). Статус третейского суда и процедура разрешения споров в третейском суде / Е.А Суханов // Третейский суд. – 2002. - № ½. - С. 13-24.

52 **Тарасов, В.Н.** Арбитраж во Франции / В.Н Тарасов //Третейский суд. – 2000. - № 1. – С. 50-53.

53 **Тарасов, В.Н.** Арбитраж во Франции / В.Н Тарасов // Третейский суд. 2000. - № 1. - С. 48-53.

54 **Тарасов, В.Н.** Применение видеоконференций в судебной практике / В.Н Тарасов // Третейский суд. 1999. - № 3. - С. 37-40.

55 **Тарасов, В.Н.** рекомендации к составлению третейского соглашения / В.Н Тарасов // Третейский суд. – 1999. - № 4-6. - С. 33-36.

56 **Тарасов, В.Н.** Третейский суд по совести / В.Н Тарасов // Третейский суд. – 200. - № 1. - С. 28-33.

57 **Толпаков, Н.Н.** Стороны третейского разбирательства / Н.Н. Толпаков //Третейский суд. – 1999. - № 2/3. - С. 14-16.

58 Третейская оговорка МКАС // Третейский суд. -2000. - № 1. - С. 42-45.

59 Третейская практика МКАС1 //Третейский суд. - 2000. - № 1. - С. 46-47.

Приложение А (рекомендуемое)

ЗАКОН

О МЕЖДУНАРОДНОМ КОММЕРЧЕСКОМ АРБИТРАЖЕ

Настоящий Закон:

исходит из признания полезности арбитража (третейского суда) как широко применяемого метода разрешения споров, возникающих в сфере международной торговли, и необходимости комплексного урегулирования международного коммерческого арбитража в законодательном порядке;

учитывает положения о таком арбитраже, содержащиеся в международных договорах Российской Федерации, а также в типовом законе, принятом в 1985 году Комиссией ООН по праву международной торговли и одобренном Генеральной Ассамблеей ООН для возможного использования государствами в своем законодательстве.

Раздел I. ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ

Статья 1. Сфера применения

1. Настоящий Закон применяется к международному коммерческому арбитражу, если место арбитража находится на территории Российской Федерации. Однако положения, предусмотренные статьями 8, 9, 35 и 36, применяются и в тех случаях, когда место арбитража находится за границей.

2. В международный коммерческий арбитраж могут по соглашению сторон передаваться: споры из 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, а также

спору предприятий с иностранными инвестициями и международных объединений и организаций, созданных на территории Российской Федерации, между собой, споры между их участниками, а равно их споры с другими субъектами права Российской Федерации.

3. Для целей пункта 2 настоящей статьи:

если сторона имеет более одного коммерческого предприятия, коммерческим предприятием считается то, которое имеет наибольшее отношение к арбитражному соглашению;

если сторона не имеет коммерческого предприятия, принимается во внимание ее постоянное местожительство.

4. Настоящий Закон не затрагивает действия какого-либо другого закона Российской Федерации, в силу которого определенные споры не могут передаваться в арбитраж или могут быть переданы в арбитраж только в соответствии с положениями иными, нежели те, которые содержатся в настоящем Законе.

5. Если международным договором Российской Федерации установлены иные правила, чем те, которые содержатся в российском законодательстве об арбитраже (третейском суде), то применяются правила международного договора.

Статья 2. Определение терминов и правила толкования

Для целей настоящего Закона:

"арбитраж" означает любой арбитраж (третейский суд) независимо от того, образуется ли он специально для рассмотрения отдельного дела или осуществляется постоянно действующим арбитражным учреждением, в частности Международным коммерческим арбитражным судом или Морской арбитражной комиссией при Торгово - промышленной палате Российской Федерации (Приложения I и II к настоящему Закону);

"третейский суд" означает единоличного арбитра или коллегия арбитров (третейских судей);

"суд" означает соответствующий орган судебной системы государства;

когда какое-либо положение настоящего Закона, за исключением статьи 28, предоставляет сторонам возможность принимать решения по определенному вопросу, стороны могут поручить принятие такого решения какому-либо третьему лицу, включая учреждение;

если в каком-либо положении настоящего Закона имеется ссылка на то, что стороны согласились или что они могут согласиться, или в любой другой форме имеется ссылка на соглашение сторон, такое соглашение включает любые арбитражные правила, указанные в этом соглашении;

когда в каком-либо положении настоящего Закона, исключая абзац первый статьи 25 и пункт 2 статьи 32, имеется ссылка на иск, оно применяется также к встречному иску, а когда в нем имеется ссылка на возражение, оно применяется к возражению на такой встречный иск.

Статья 3. Получение письменных сообщений

1. Если стороны не договорились об ином:

любое письменное сообщение считается полученным, если оно доставлено адресату лично или на его коммерческое предприятие, по его постоянному местожительству или почтовому адресу; когда таковые не могут быть установлены путем разумного наведения справок, письменное сообщение считается полученным, если оно направлено по последнему известному местонахождению коммерческого предприятия, постоянному местожительству или почтовому адресу адресата заказным письмом или любым иным образом, предусматривающим регистрацию попытки доставки этого сообщения;

сообщение считается полученным в день такой доставки.

2. Положения настоящей статьи не применяются к сообщениям в ходе производства в судах.

Статья 4. Отказ от права на возражение

Если сторона, которая знает о том, что какое-либо положение настоящего Закона, от которого стороны могут отступать, или какое-либо требование, предусмотренное арбитражным соглашением, не были соблюдены, и тем не менее продолжает участвовать в арбитражном разбирательстве, не заявив возражений против такого несоблюдения без неоправданной задержки, а если для этой цели предусмотрен какой-либо срок, то в течение такого срока она считается отказавшейся от своего права на возражение.

Статья 5. Пределы вмешательства суда

По вопросам, регулируемым настоящим Законом, никакое судебное вмешательство не должно иметь места, кроме как в случаях, когда оно предусмотрено в настоящем Законе.

Статья 6. Органы для выполнения определенных функций содействия и контроля в отношении арбитража

1. Функции, указанные в пунктах 3 и 4 статьи 11, пункте 3 статьи 13 и в статье 14, выполняются Президентом Торгово - промышленной палаты Российской Федерации.

2. Функции, указанные в пункте 3 статьи 16 и в пункте 2 статьи 34, выполняются Верховным Судом республики в составе Российской Федерации, краевым, областным, городским судом, судом автономной области и судом автономного округа по месту арбитража.

Раздел II. АРБИТРАЖНОЕ СОГЛАШЕНИЕ

Статья 7. Определение и форма арбитражного соглашения

1. Арбитражное соглашение - это соглашение сторон о передаче в арбитраж всех или определенных споров, которые возникли или могут возникнуть между ними в связи с каким-либо конкретным правоотношением, независимо от того, носило оно договорный характер или нет. Арбитражное соглашение может быть заключено в виде арбитражной оговорки в договоре или в виде отдельного соглашения.

2. Арбитражное соглашение заключается в письменной форме. Соглашение считается заключенным в письменной форме, если оно содержится в документе, подписанном сторонами, или заключено путем обмена письмами, сообщениями по телетайпу, телеграфу или с использованием иных средств электросвязи, обеспечивающих фиксацию такого соглашения, либо путем обмена исковым заявлением и отзывом на иск, в которых одна из сторон утверждает о наличии соглашения, а другая против этого не возражает. Ссылка в договоре на документ, содержащий арбитражную оговорку, является арбитражным соглашением при условии, что договор заключен в письменной форме и данная ссылка такова, что делает упомянутую оговорку частью договора.

Статья 8. Арбитражное соглашение и предъявление иска по существу спора в суде

1. Суд, в который подан иск по вопросу, являющемуся предметом арбитражного соглашения, должен, если любая из сторон попросит об этом не позднее представления своего первого заявления по существу спора, прекратить производство и направить стороны в арбитраж, если не найдет, что соглашение недействительно, утратило силу или не может быть исполнено.

2. В случае предъявления иска, указанного в пункте 1 настоящей статьи, арбитражное разбирательство может быть тем не менее начато или продолжено и арбитражное решение вынесено, пока пререкания о подсудности ожидают разрешения в суде.

Статья 9. Арбитражное соглашение и обеспечительные меры суда

Обращение стороны в суд до или во время арбитражного разбирательства с просьбой о принятии мер по обеспечению иска и вынесение судом определения о принятии таких мер не являются несовместимыми с арбитражным соглашением.

Раздел III. СОСТАВ ТРЕТЕЙСКОГО СУДА

Статья 10. Число арбитров

1. Стороны могут по своему усмотрению определять число арбитров.
2. Если стороны не определяют этого числа, то назначаются три арбитра.

Статья 11. Назначение арбитров

1. Ни одно лицо не может быть лишено права выступать в качестве арбитра по причине его гражданства, если стороны не договорились об ином.

2. Стороны могут по своему усмотрению согласовать процедуру назначения арбитра или арбитров при условии соблюдения положений пунктов 4 и 5 настоящей статьи.

3. В отсутствие такого соглашения:

при арбитраже с тремя арбитрами каждая сторона назначает одного арбитра, и два назначенных таким образом арбитра назначают третьего арбитра; если сторона не назначит арбитра

в течение 30 дней по получении просьбы об этом от другой стороны или если два арбитра в течение 30 дней с момента их назначения не договорятся о третьем арбитре, по просьбе любой стороны назначение производится органом, указанным в пункте 1 статьи 6;

при арбитраже с единоличным арбитром, если стороны не договорятся об арбитре, по просьбе любой стороны назначение производится органом, указанным в пункте 1 статьи 6.

4. Если при процедуре назначения, согласованной сторонами:

одна из сторон не соблюдает такую процедуру; или

стороны или два арбитра не могут достичь соглашения в соответствии с такой процедурой; или

третье лицо, включая учреждение, не выполняет какую-либо функцию, возложенную на него в соответствии с такой процедурой, -

любая сторона может просить орган, указанный в пункте 1 статьи 6, принять необходимые меры, если только соглашение о процедуре назначения не предусматривает иных способов обеспечения назначения.

5. Решение органа, указанного в пункте 1 статьи 6, по любому из вопросов, которые отнесены к его ведению в соответствии с пунктом 3 или 4 настоящей статьи, не подлежит обжалованию. При назначении арбитра этот орган учитывает любые требования, предъявляемые к квалификации арбитра соглашением сторон, и такие соображения, которые могут обеспечить назначение независимого и беспристрастного арбитра, а в случае назначения единоличного или третьего арбитра принимает также во внимание желательность назначения арбитром лица, не являющегося гражданином тех государств, к которым принадлежат стороны.

Статья 12. Основания для отвода арбитра

1. В случае обращения к какому-либо лицу в связи с его возможным назначением в качестве арбитра это лицо должно сообщить о любых обстоятельствах, которые могут вызвать обоснованные сомнения относительно его беспристрастности или независимости. Арбитр с момента его назначения и в течение всего арбитражного разбирательства должен без промедления сообщать сторонам о любых таких обстоятельствах, если он не уведомил их об этих обстоятельствах ранее.

2. Отвод арбитру может быть заявлен только в том случае, если существуют обстоятельства, вызывающие обоснованные сомнения относительно его беспристрастности или независимости, либо если он не обладает квалификацией, обусловленной соглашением сторон. Сторона может заявить отвод арбитру, которого она назначила или в назначении которого она принимала участие, лишь по причинам, которые стали ей известны после его назначения.

Статья 13. Процедура отвода арбитра

1. Стороны могут по своему усмотрению договориться о процедуре отвода арбитра при условии соблюдения положений пункта 3 настоящей статьи.

2. В отсутствие такой договоренности сторона, намеревающаяся заявить отвод арбитру, должна в течение 15 дней после того, как ей стало известно о формировании третейского суда или о любых обстоятельствах, указанных в пункте 2 статьи 12, в письменной форме сообщить третейскому суду мотивы отвода. Если арбитр, которому заявлен отвод, не берет самоотвод или другая сторона не соглашается с отводом, вопрос об отводе решается третейским судом.

3. Если заявление об отводе при применении любой процедуры, согласованной сторонами, или процедуры, предусмотренной в пункте 2 настоящей статьи, не удовлетворено, сторона, заявляющая отвод, может в течение 30 дней по получении уведомления о решении об отклонении отвода просить орган, указанный в пункте 1 статьи 6, принять решение по отводу; последнее решение не подлежит обжалованию. Пока просьба стороны ожидает своего разрешения, третейский суд, включая арбитра, которому заявлен отвод, может продолжать арбитражное разбирательство и вынести арбитражное решение.

Статья 14. Прекращение полномочий (мандата) арбитра

1. В случае, когда арбитр оказывается юридически или фактически неспособным выполнять свои функции или по иным причинам не осуществляет их без неоправданной задержки, его полномочия (мандат) прекращаются, если арбитр берет самоотвод или стороны договариваются о прекращении мандата. В иных случаях, когда сохраняются разногласия относительно какого-либо из этих оснований, любая сторона может обратиться в орган, указанный в пункте 1 статьи 6, с просьбой разрешить вопрос о прекращении мандата; такое решение не подлежит обжалованию.

2. Самоотвод арбитра или согласие стороны на прекращение его мандата в соответствии с настоящей статьей или пунктом 2 статьи 13 не означает признания любого из оснований, упомянутых в настоящей статье или в пункте 2 статьи 12.

Статья 15. Замена арбитра

Если мандат арбитра прекращается на основании статьи 13 или 14, или ввиду того, что он берет самоотвод по любой иной причине, или ввиду отмены его мандата соглашением сторон, а равно во всяком другом случае прекращения его мандата, другой арбитр назначается в соответствии с правилами, которые были применимы к назначению заменяемого арбитра.

Раздел IV. КОМПЕТЕНЦИЯ ТРЕТЕЙСКОГО СУДА

Статья 16. Право третейского суда на вынесение постановления о своей компетенции

1. Третейский суд может сам вынести постановление о своей компетенции, в том числе по любым возражениям относительно наличия или действительности арбитражного соглашения. Для этой цели арбитражная оговорка, являющаяся частью договора, должна трактоваться как соглашение, не зависящее от других условий договора. Решение третейского суда о том, что договор ничтожен, не влечет за собой в силу закона недействительность арбитражной оговорки.

2. Заявление об отсутствии у третейского суда компетенции может быть сделано не позднее представления возражений по иску. Назначение стороной арбитра или ее участие в назначении арбитра не лишает сторону права сделать такое заявление. Заявление о том, что третейский суд превышает пределы своей компетенции, должно быть сделано, как только вопрос, который, по мнению стороны, выходит за эти пределы, будет поставлен в ходе арбитражного разбирательства. Третейский суд может в любом из этих случаев принять заявление, сделанное позднее, если он сочтет задержку оправданной.

3. Третейский суд может вынести постановление по заявлению, указанному в пункте 2 настоящей статьи, либо как по вопросу предварительного характера, либо в решении по существу спора. Если третейский суд постановит как по вопросу предварительного характера, что он обладает компетенцией, любая сторона может в течение 30 дней после получения уведомления об этом постановлении просить суд, указанный в пункте 2 статьи 6, принять решение по данному вопросу; такое решение не подлежит обжалованию. Пока просьба стороны ожидает своего разрешения, третейский суд может продолжить разбирательство и вынести арбитражное решение.

Статья 17. Полномочие третейского суда распорядиться о принятии обеспечительных мер

Если стороны не договорились об ином, третейский суд может по просьбе любой стороны распорядиться о принятии какой-либо стороной таких обеспечительных мер в отношении предмета спора, которые он считает необходимыми. Третейский суд может потребовать от любой стороны предоставить надлежащее обеспечение в связи с такими мерами.

Раздел V. ВЕДЕНИЕ АРБИТРАЖНОГО РАЗБИРАТЕЛЬСТВА

Статья 18. Равное отношение к сторонам

К сторонам должно быть равное отношение, и каждой стороне должны быть предоставлены все возможности для изложения своей позиции.

Статья 19. Определение правил процедуры

1. При условии соблюдения положений настоящего Закона стороны могут по своему усмотрению договориться о процедуре ведения разбирательства третейским судом.

2. В отсутствие такого соглашения третейский суд может с соблюдением положений настоящего Закона вести арбитражное разбирательство таким образом, какой считает надлежащим. Полномочия, предоставленные третейскому суду, включают полномочия на определение допустимости, относимости, существенности и значимости любого доказательства.

Статья 20. Место арбитража

1. Стороны могут по своему усмотрению договориться о месте арбитража. В отсутствие такой договоренности место арбитража определяется третейским судом с учетом обстоятельств дела, включая фактор удобства для сторон.

2. Несмотря на положения пункта 1 настоящей статьи, третейский суд может, если стороны не договорились об ином, собраться в ином месте, которое он считает надлежащим для проведения

консультаций между арбитрами, заслушивания свидетелей, экспертов или сторон либо для осмотра товаров, другого имущества или документов.

Статья 21. Начало арбитражного разбирательства

Если стороны не договорились об ином, арбитражное разбирательство в отношении конкретного спора начинается в день, когда просьба о передаче этого спора в арбитраж получена ответчиком.

Статья 22. Язык

1. Стороны могут по своему усмотрению договориться о языке или языках, которые будут использоваться в ходе арбитражного разбирательства. В отсутствие такой договоренности третейский суд определяет язык или языки, которые должны использоваться при разбирательстве. Такого рода договоренность или определение, если в них не оговорено иное, относятся к любому письменному заявлению стороны, любому слушанию дела и любому арбитражному решению, постановлению или иному сообщению третейского суда.

2. Третейский суд может распорядиться о том, чтобы любые документальные доказательства сопровождалось переводом на язык или языки, о которых договорились стороны или которые определены третейским судом.

Статья 23. Исковое заявление и возражения по иску

1. В течение срока, согласованного сторонами или определенного третейским судом, истец должен заявить об обстоятельствах, подтверждающих его исковые требования, о спорных вопросах и о требуемом удовлетворении, а ответчик должен заявить свои возражения по этим пунктам, если только стороны не договорились об ином в отношении необходимых реквизитов таких заявлений. Стороны могут представить вместе со своими заявлениями все документы, которые они считают относящимися к делу, или могут сделать ссылку на документы или другие доказательства, которые они представят в дальнейшем.

2. Если стороны не договорились об ином, в ходе арбитражного разбирательства любая сторона может изменить или дополнить свои исковые требования или возражения по иску, если только третейский суд не признает нецелесообразным разрешить такое изменение с учетом допущенной задержки.

Статья 24. Слушание и разбирательство по документам

1. При условии соблюдения любого иного соглашения сторон третейский суд принимает решение о том, проводить ли устное слушание дела для представления доказательств или для устных прений либо осуществлять разбирательство только на основе документов и других материалов. Однако, кроме того случая, когда стороны договорились не проводить устного слушания, третейский суд должен провести такое слушание на соответствующей стадии арбитражного разбирательства, если об этом просит любая из сторон.

2. Сторонам достаточно заблаговременно должно быть направлено уведомление о любом слушании и о любом заседании третейского суда, проводимом в целях осмотра товаров, другого имущества или документов.

3. Все заявления, документы или другая информация, представляемые одной из сторон третейскому суду, должны быть переданы другой стороне. Сторонам должны быть переданы любые заключения экспертов или другие документы, имеющие доказательственное значение, на которых третейский суд может основываться при вынесении своего решения.

Статья 25. Непредоставление документов или неявка стороны

Если стороны не договорились об ином, в тех случаях, когда без указания уважительной причины:

истец не представляет свое исковое заявление, как это требуется в соответствии с пунктом 1 статьи 23, - третейский суд прекращает разбирательство;

ответчик не представляет своих возражений по иску, как это требуется в соответствии с пунктом 1 статьи 23, - третейский суд продолжает разбирательство, не рассматривая такое непредставление само по себе как признание утверждений истца;

любая сторона не является на слушание или не представляет документальные доказательства, - третейский суд может продолжить разбирательство и вынести решение на основе имеющихся у него доказательств.

Статья 26. Эксперт, назначенный третейским судом

1. Если стороны не договорились об ином, третейский суд может:
назначить одного или нескольких экспертов для представления ему доклада по конкретным вопросам, которые определяются третейским судом;
потребовать от стороны предоставления эксперту любой относящейся к делу информации либо предъявления для осмотра, или предоставления возможности осмотра им относящихся к делу документов, товаров или другого имущества.
2. При отсутствии договоренности сторон об ином эксперт, если сторона просит об этом или если третейский суд считает это необходимым, должен после представления своего письменного или устного заключения принять участие в слушании, на котором сторонам предоставляется возможность задавать ему вопросы и представлять специалистов для дачи показаний по спорным вопросам.

Статья 27. Содействие суда в получении доказательств

Третейский суд или сторона с согласия третейского суда могут обратиться к компетентному суду Российской Федерации с просьбой о содействии в получении доказательств. Суд может выполнить эту просьбу, руководствуясь правилами, касающимися обеспечения доказательств, в том числе судебных поручений.

Раздел VI. ВЫНЕСЕНИЕ АРБИТРАЖНОГО РЕШЕНИЯ И ПРЕКРАЩЕНИЕ РАЗБИРАТЕЛЬСТВА

Статья 28. Нормы, применимые к существу спора

1. Третейский суд разрешает спор в соответствии с такими нормами права, которые стороны избрали в качестве применимых к существу спора. Любое указание на право или систему права какого-либо государства должно толковаться как непосредственно отсылающее к материальному праву этого государства, а не к его коллизионным нормам.
2. При отсутствии какого-либо указания сторон третейский суд применяет право, определенное в соответствии с коллизионными нормами, которые он считает применимыми.
3. Во всех случаях третейский суд принимает решение в соответствии с условиями договора и с учетом торговых обычаев, применимых к данной сделке.

Статья 29. Вынесение решения коллегией арбитров

При арбитражном разбирательстве, осуществляемом коллегией арбитров, любое решение третейского суда, если стороны не договорились об ином, должно быть вынесено большинством арбитров. Однако вопросы процедуры могут разрешаться арбитром, являющимся председателем третейского суда, если он будет уполномочен на это сторонами или всеми другими арбитрами.

Статья 30. Мировое соглашение

1. Если в ходе арбитражного разбирательства стороны урегулируют спор, третейский суд прекращает разбирательство и по просьбе сторон и при отсутствии возражений с его стороны фиксирует это урегулирование в виде арбитражного решения на согласованных условиях.
2. Арбитражное решение на согласованных условиях должно быть вынесено в соответствии с положениями статьи 31 и должно содержать указание на то, что оно является арбитражным решением. Такое арбитражное решение имеет ту же силу и подлежит исполнению так же, как и любое другое арбитражное решение по существу спора.

Статья 31. Форма и содержание арбитражного решения

1. Арбитражное решение должно быть вынесено в письменной форме и подписано единоличным арбитром или арбитрами. При арбитражном разбирательстве, осуществляемом коллегией арбитров, достаточно наличия подписей большинства членов третейского суда при условии указания причины отсутствия других подписей.

2. В арбитражном решении должны быть указаны мотивы, на которых оно основано, вывод об удовлетворении или отклонении исковых требований, сумма арбитражного сбора и расходы по делу, их распределение между сторонами.

3. В арбитражном решении должны быть указаны его дата и место арбитража, как оно определено в соответствии с пунктом 1 статьи 20. Арбитражное решение считается вынесенным в этом месте.

4. После вынесения арбитражного решения каждой стороне должна быть передана его копия, подписанная арбитрами в соответствии с пунктом 1 настоящей статьи.

Статья 32. Прекращение арбитражного разбирательства

1. Арбитражное разбирательство прекращается окончательным арбитражным решением или постановлением третейского суда, вынесенным в соответствии с пунктом 2 настоящей статьи.

2. Третейский суд выносит постановление о прекращении арбитражного разбирательства, когда:

истец отказывается от своего требования, если только ответчик не выдвинет возражений против прекращения разбирательства и третейский суд не признает законный интерес ответчика в окончательном урегулировании спора;

стороны договариваются о прекращении разбирательства;

третейский суд находит, что продолжение разбирательства стало по каким-либо причинам ненужным или невозможным.

3. Мандат третейского суда прекращается одновременно с прекращением арбитражного разбирательства, без ущерба, однако, для положений статьи 33 и пункта 4 статьи 34.

Статья 33. Исправление и толкование решения. Дополнительное решение

1. В течение 30 дней по получении арбитражного решения, если сторонами не согласован иной срок:

любая из сторон, уведомив об этом другую сторону, может просить третейский суд исправить любые допущенные в решении ошибки в подсчетах, описки или опечатки либо иные ошибки аналогичного характера;

при наличии соответствующей договоренности между сторонами любая из сторон, уведомив об этом другую сторону, может просить третейский суд дать толкование какого-либо конкретного пункта или части решения.

Третейский суд, если он сочтет просьбу оправданной, должен в течение 30 дней по ее получении внести соответствующие исправления или дать толкование. Такое толкование становится составной частью арбитражного решения.

2. Третейский суд в течение 30 дней, считая с даты арбитражного решения, может по своей инициативе исправить любые ошибки, указанные в абзаце втором пункта 1 настоящей статьи.

3. Если стороны не договорились об ином, любая из сторон, уведомив об этом другую сторону, может в течение 30 дней по получении арбитражного решения просить третейский суд вынести дополнительное решение в отношении требований, которые были заявлены в ходе арбитражного разбирательства, однако не были отражены в решении. Третейский суд, если он сочтет просьбу оправданной, должен в течение 60 дней по ее получении вынести дополнительное арбитражное решение.

4. Третейский суд в случае необходимости может продлить срок, в течение которого он должен исправить ошибки, дать толкование или вынести дополнительное арбитражное решение в соответствии с пунктом 1 или 3 настоящей статьи.

5. Положения статьи 31 должны применяться в отношении исправления или толкования арбитражного решения или в отношении дополнительного арбитражного решения.

Раздел VII. ОСПАРИВАНИЕ АРБИТРАЖНОГО РЕШЕНИЯ

Об отказе в принятии к рассмотрению жалобы о признании неконституционной статьи 34 см. Определение Конституционного Суда РФ от 09.12.1999 N 191-О.

Статья 34. Ходатайство об отмене как исключительное средство оспаривания арбитражного решения

1. Оспаривание в суде арбитражного решения может быть произведено только путем подачи ходатайства об отмене в соответствии с пунктами 2 и 3 настоящей статьи.

Об отказе в принятии к рассмотрению жалобы о признании неконституционным пункта 2 статьи 34 см. Определение Конституционного Суда РФ от 26.10.2000 N 214-О.

2. Арбитражное решение может быть отменено судом, указанным в пункте 2 статьи 6, лишь в случае, если:

1) сторона, заявляющая ходатайство об отмене, представит доказательства того, что:

одна из сторон в арбитражном соглашении, указанном в статье 7, была в какой-либо мере недееспособна, или это соглашение недействительно по закону, которому стороны его подчинили, а при отсутствии такого указания - по закону Российской Федерации; или

она не была должным образом уведомлена о назначении арбитра или об арбитражном разбирательстве, или по другим причинам не могла представить свои объяснения; или

решение вынесено по спору, не предусмотренному арбитражным соглашением или не подпадающему под его условия, или содержит постановления по вопросам, выходящим за пределы арбитражного соглашения, с тем, однако, что если постановления по вопросам, охватываемым арбитражным соглашением, могут быть отделены от тех, которые не охватываются таким соглашением, то может быть отменена только та часть арбитражного решения, которая содержит постановления по вопросам, не охватываемым арбитражным соглашением; или

состав третейского суда или арбитражная процедура не соответствовали соглашению сторон, если только такое соглашение не противоречит любому положению настоящего Закона, от которого стороны не могут отступить, либо в отсутствие такого соглашения не соответствовали настоящему Закону; либо

2) суд определит, что:

объект спора не может быть предметом арбитражного разбирательства по закону Российской Федерации; или

арбитражное решение противоречит публичному порядку Российской Федерации.

3. Ходатайство об отмене не может быть заявлено по истечении трех месяцев со дня получения стороной, заявляющей это ходатайство, арбитражного решения, а в случае, если была подана просьба в соответствии со статьей 33, - со дня вынесения третейским судом решения по этой просьбе.

4. Суд, в который подано ходатайство об отмене арбитражного решения, может, если сочтет это надлежащим и если об этом просит одна из сторон, приостановить на установленный срок производство по этому вопросу, с тем чтобы предоставить третейскому суду возможность возобновить арбитражное разбирательство или предпринять иные действия, которые, по мнению третейского суда, позволят устранить основания для отмены арбитражного решения.

Раздел VIII. ПРИЗНАНИЕ И ПРИВЕДЕНИЕ В ИСПОЛНЕНИЕ АРБИТРАЖНЫХ РЕШЕНИЙ

Об отказе в принятии к рассмотрению жалобы о признании неконституционной статьи 35 см. Определение Конституционного Суда РФ от 09.12.1999 N 191-О.

Статья 35. Признание и приведение в исполнение арбитражного решения

Об отказе в принятии к рассмотрению жалобы о признании неконституционным пункта 1 статьи 35 см. Определение Конституционного Суда РФ от 15.05.2001 N 204-О.

1. Арбитражное решение, независимо от того, в какой стране оно было вынесено, признается обязательным и при подаче в компетентный суд письменного ходатайства проводится в исполнение с учетом положений настоящей статьи и статьи 36.

2. Сторона, основывающаяся на арбитражном решении или ходатайствующая о приведении его в исполнение, должна представить должным образом заверенное подлинное арбитражное решение или должным образом заверенную копию такового, а также подлинное арбитражное соглашение, указанное в статье 7, или должным образом заверенную копию такового. Если арбитражное решение или соглашение изложены на иностранном языке, сторона должна представить должным образом заверенный перевод этих документов на русский язык.

Статья 36. Основания для отказа в признании или приведении в исполнение арбитражного решения

1. В признании или приведении в исполнение арбитражного решения, независимо от того, в какой стране оно было вынесено, может быть отказано лишь:

1) по просьбе стороны, против которой оно направлено, если эта сторона представит компетентному суду, в котором испрашивается признание или приведение в исполнение, доказательства того, что:

одна из сторон в арбитражном соглашении, указанном в статье 7, была в какой-либо мере недееспособна; или

это соглашение недействительно по закону, которому стороны его подчинили, а при отсутствии такого указания - по закону страны, где решение было вынесено; или

сторона, против которой вынесено решение, не была должным образом уведомлена о назначении арбитра или об арбитражном разбирательстве или по другим причинам не могла представить свои объяснения; или

решение вынесено по спору, не предусмотренному арбитражным соглашением или не подпадающему под его условия, или содержит постановления по вопросам, выходящим за пределы арбитражного соглашения, с тем, однако, что если постановления по вопросам, охватываемым арбитражным соглашением, могут быть отделены от тех, которые не охватываются таким соглашением, то та часть арбитражного решения, в которой содержатся постановления по вопросам, охватываемым арбитражным соглашением, может быть признана и приведена в исполнение; или

состав третейского суда или арбитражная процедура не соответствовали соглашению сторон или в отсутствие такового не соответствовали закону той страны, где имел место арбитраж; или

решение еще не стало обязательным для сторон, или было отменено, или его исполнение было приостановлено судом страны, в которой или в соответствии с законом которой оно было вынесено; либо

2) если суд найдет, что:

объект спора не может быть предметом арбитражного разбирательства по закону Российской Федерации; или

признание и приведение в исполнение этого арбитражного решения противоречат публичному порядку Российской Федерации.

2. Если в суде, указанном в абзаце пятом подпункта 1 пункта 1 настоящей статьи, заявлено ходатайство об отмене или приостановлении исполнения арбитражного решения, суд, в котором испрашивается признание или приведение в исполнение, может, если сочтет это надлежащим, отложить вынесение своего решения и может также по ходатайству той стороны, которая просит о признании или приведении в исполнение арбитражного решения, обязать другую сторону представить надлежащее обеспечение.

Президент Российской Федерации
Б.ЕЛЬЦИН

Москва, Дом Советов России.

7 июля 1993 года.

N 5338-1

Приложение I

ПОЛОЖЕНИЕ О МЕЖДУНАРОДНОМ КОММЕРЧЕСКОМ АРБИТРАЖНОМ СУДЕ ПРИ ТОРГОВО - ПРОМЫШЛЕННОЙ ПАЛАТЕ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

1. Международный коммерческий арбитражный суд является самостоятельным постоянно действующим арбитражным учреждением (третейским судом), осуществляющим свою деятельность в соответствии с Законом Российской Федерации "О международном коммерческом арбитраже".

Торгово - промышленная палата Российской Федерации утверждает Регламент Международного коммерческого арбитражного суда, порядок исчисления арбитражного сбора, ставки гонораров арбитров и других расходов суда, оказывает иное содействие его деятельности.

2. В Международный коммерческий арбитражный суд могут по соглашению сторон передаваться:

спору из договорных и иных гражданско - правовых отношений, возникающие при осуществлении внешнеторговых и иных видов международных экономических связей, если коммерческое предприятие хотя бы одной из сторон спора находится за границей, а также

спору предприятий с иностранными инвестициями и международных объединений и организаций, созданных на территории Российской Федерации, между собой, споры между их участниками, а равно их споры с другими субъектами права Российской Федерации.

Гражданско - правовые отношения, споры из которых могут быть переданы на разрешение Международного коммерческого арбитражного суда, включают, в частности, отношения по купле - продаже (поставке) товаров, выполнению работ, оказанию услуг, обмену товарами и (или) услугами, перевозке грузов и пассажиров, торговому представительству и посредничеству, аренде (лизингу), научно - техническому обмену, обмену другими результатами творческой деятельности, сооружению промышленных и иных объектов, лицензионным операциям, инвестициям, кредитно - расчетным

операциям, страхованию, совместному предпринимательству и другим формам промышленной и предпринимательской кооперации.

3. Международный коммерческий арбитражный суд принимает к своему рассмотрению и споры, подлежащие его юрисдикции в силу международных договоров Российской Федерации.

4. Международный коммерческий арбитражный суд при Торгово - промышленной палате Российской Федерации является преемником арбитражного суда при Торгово - промышленной палате СССР, образованного в 1932 году, и, в частности, вправе разрешать споры на основании соглашений сторон о передаче их споров в арбитражный суд при Торгово - промышленной палате СССР.

5. Решение Международного коммерческого арбитражного суда исполняется сторонами в определенные им сроки. Если срок исполнения в решении не указан, оно подлежит немедленному исполнению. Не исполненные в срок решения приводятся в исполнение в соответствии с законом и международными договорами.

6. По делам, подлежащим рассмотрению в Международном коммерческом арбитражном суде, председатель Суда может по просьбе стороны установить размер и форму обеспечения требования.

Приложение II

ПОЛОЖЕНИЕ О МОРСКОЙ АРБИТРАЖНОЙ КОМИССИИ ПРИ ТОРГОВО - ПРОМЫШЛЕННОЙ ПАЛАТЕ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

1. Морская арбитражная комиссия является самостоятельным постоянно действующим арбитражным учреждением (третейским судом), осуществляющим свою деятельность по разрешению споров, отнесенных к ее компетенции статьей 2 настоящего Положения, в соответствии с Законом Российской Федерации "О международном коммерческом арбитраже".

Торгово - промышленная палата Российской Федерации утверждает Регламент Морской арбитражной комиссии, порядок исчисления арбитражного сбора, ставки гонораров арбитров и других расходов Комиссии, оказывает содействие в ее деятельности.

2. Морская арбитражная комиссия разрешает споры, которые вытекают из договорных и других гражданско - правовых отношений, возникающих из торгового мореплавания, независимо от того, являются сторонами таких отношений субъекты российского и иностранного либо только российского или только иностранного права. В частности, Морская арбитражная комиссия разрешает споры, вытекающие из отношений:

1) по фрахтованию судов, морской перевозке грузов, а также перевозке грузов в смешанном плавании (река - море);

2) по морской буксировке судов и иных плавучих объектов;

3) по морскому страхованию и перестрахованию;

4) связанных с куплей-продажей, залогом и ремонтом морских судов и иных плавучих объектов;

5) по лоцманской и ледовой проводке, агентскому и иному обслуживанию морских судов, а также судов внутреннего плавания, поскольку соответствующие операции связаны с плаванием таких судов по морским путям;

6) связанных с использованием судов для осуществления научных исследований, добычи полезных ископаемых, гидротехнических и иных работ;

7) по спасанию морских судов либо морским судном судна внутреннего плавания, а также по спасанию в морских водах судном внутреннего плавания другого судна внутреннего плавания;

8) связанных с подъемом затонувших в море судов и иного имущества;

9) связанных со столкновением морских судов, морского судна и судна внутреннего плавания, судов внутреннего плавания в морских водах, а также с причинением судном повреждений портовым сооружениям, средствам навигационной обстановки и другим объектам;

10) связанных с причинением повреждений рыболовным сетям и другим орудиям лова, а также с иным причинением вреда при осуществлении морского рыбного промысла.

Морская арбитражная комиссия разрешает также споры, возникающие в связи с плаванием морских судов и судов внутреннего плавания по международным рекам, в случаях, указанных в настоящей статье, а равно споры, связанные с осуществлением судами внутреннего плавания заграничных перевозок.

3. Морская арбитражная комиссия принимает к рассмотрению споры при наличии соглашения между сторонами о передаче их на ее разрешение.

Комиссия принимает к рассмотрению также споры, которые стороны обязаны передать на ее разрешение в силу международных договоров Российской Федерации.

4. По делам, подлежащим рассмотрению Морской арбитражной комиссией, председатель Комиссии может по просьбе стороны установить размер и форму обеспечения требования и, в частности, вынести постановление о наложении ареста на находящиеся в российском порту судно или груз другой стороны.

5. Решения Морской арбитражной комиссии исполняются сторонами добровольно. Решение Комиссии, не исполненное стороной добровольно, приводится в исполнение в соответствии с законом и международными договорами.

6. Порядок реализации обеспечения, предоставленного на основании статьи 4 настоящего Положения, устанавливается председателем Морской арбитражной комиссии по вступлении ее решения в законную силу.

7. Морская арбитражная комиссия при Торгово - промышленной палате Российской Федерации является преемником Морской арбитражной комиссии при Торгово - промышленной палате СССР, образованной в 1930 году, и, в частности, вправе разрешать споры на основании соглашений сторон о передаче их споров в Морскую арбитражную комиссию при Торгово - промышленной палате СССР.

Приложение Б (рекомендуемое)

ФЕДЕРАЛЬНЫЙ ЗАКОН

О ТРЕТЕЙСКИХ СУДАХ В РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Принят
Государственной Думой
21 июня 2002 года

Одобен
Советом Федерации
10 июля 2002 года

Глава I. ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ

Статья 1. Сфера применения настоящего Федерального закона

1. Настоящий Федеральный закон регулирует порядок образования и деятельности третейских судов, находящихся на территории Российской Федерации.

2. В третейский суд может по соглашению сторон третейского разбирательства (далее также - стороны) передаваться любой спор, вытекающий из гражданских правоотношений, если иное не установлено федеральным законом.

3. Действие настоящего Федерального закона не распространяется на международный коммерческий арбитраж.

4. Если международным договором Российской Федерации установлен иной порядок образования и деятельности третейских судов, чем предусмотренный настоящим Федеральным законом, то применяются правила международного договора.

Статья 2. Основные понятия, используемые в настоящем Федеральном законе

В настоящем Федеральном законе используются следующие основные понятия:

третейский суд - постоянно действующий третейский суд или третейский суд, образованный сторонами для решения конкретного спора (далее - третейский суд для разрешения конкретного спора);

третейский судья - физическое лицо, избранное сторонами или назначенное в согласованном сторонами порядке для разрешения спора в третейском суде;

третейское разбирательство - процесс разрешения спора в третейском суде и принятия решения третейским судом;

третейское соглашение - соглашение сторон о передаче спора на разрешение третейского суда;

правила постоянно действующего третейского суда - уставы, положения, регламенты, содержащие правила третейского разбирательства и утвержденные организацией - юридическим лицом, образовавшей постоянно действующий третейский суд;

правила третейского разбирательства - нормы, регулирующие порядок разрешения спора в третейском суде, включающий правила обращения в третейский суд, избрания (назначения) третейских судей и процедуру третейского разбирательства;

стороны третейского разбирательства - организации - юридические лица, граждане, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица и имеющие статус индивидуального предпринимателя, приобретенный в установленном законом порядке (далее - граждане - предприниматели), физические лица (далее - граждане), которые предъявили в третейский суд иск в защиту своих прав и интересов либо которым предъявлен иск;

компетентный суд - арбитражный суд субъекта Российской Федерации по спорам, подведомственным арбитражным судам, районный суд по спорам, подведомственным судам общей юрисдикции, в соответствии с подсудностью, установленной арбитражным процессуальным или гражданским процессуальным законодательством Российской Федерации.

Статья 3. Порядок образования и деятельности третейских судов

1. В Российской Федерации могут образовываться постоянно действующие третейские суды и третейские суды для разрешения конкретного спора.

2. Постоянно действующие третейские суды образуются торговыми палатами, биржами, общественными объединениями предпринимателей и потребителей, иными организациями - юридическими лицами, созданными в соответствии с законодательством Российской Федерации, и их объединениями (ассоциациями, союзами) и действуют при этих организациях - юридических лицах.

Постоянно действующие третейские суды не могут быть образованы при федеральных органах государственной власти, органах государственной власти субъектов Российской Федерации и органах местного самоуправления.

3. Постоянно действующий третейский суд считается образованным, когда организация - юридическое лицо:

1) приняла решение об образовании постоянно действующего третейского суда;

2) утвердила положение о постоянно действующем третейском суде;

3) утвердила список третейских судей, который может иметь обязательный или рекомендательный характер для сторон.

4. Организация - юридическое лицо, образовавшая постоянно действующий третейский суд, направляет в компетентный суд, осуществляющий судебную власть на той территории, где расположен постоянно действующий третейский суд, копии документов, свидетельствующих об образовании постоянно действующего третейского суда в соответствии с пунктом 3 настоящей статьи.

5. Порядок образования третейского суда для разрешения конкретного спора определяется по соглашению сторон, которое не может противоречить положениям пунктов 1, 2, 4 и 5 статьи 8, пункта 1 статьи 9, статьи 11, пунктов 1 и 2 статьи 13, статьи 14 настоящего Федерального закона. Если в соглашении сторон порядок образования третейского суда для разрешения конкретного спора не определен, то применяются положения статей 8 - 14 настоящего Федерального закона.

6. Правила третейского разбирательства определяются в соответствии со статьей 19 настоящего Федерального закона.

Статья 4. Получение документов и иных материалов

1. Документы и иные материалы направляются сторонам в согласованном ими порядке и по указанным ими адресам.

2. Если стороны не согласовали иной порядок, то документы и иные материалы направляются по последнему известному месту нахождения организации, являющейся стороной третейского разбирательства, или месту жительства гражданина - предпринимателя либо гражданина, являющегося стороной третейского разбирательства, заказным письмом с уведомлением о вручении или иным способом, предусматривающим фиксацию доставки указанных документов и материалов. Документы и иные материалы считаются полученными в день их доставки, хотя бы адресат по этому адресу не находится или не проживает.

Статья 5. Передача спора на разрешение третейского суда

1. Спор может быть передан на разрешение третейского суда при наличии заключенного между сторонами третейского соглашения.

2. Третейское соглашение может быть заключено сторонами в отношении всех или определенных споров, которые возникли или могут возникнуть между сторонами в связи с каким-либо конкретным правоотношением.

3. Третейское соглашение о разрешении спора по договору, условия которого определены одной из сторон в формулярах или иных стандартных формах и могли быть приняты другой стороной не иначе как путем присоединения к предложенному договору в целом (договор присоединения), действительно, если такое соглашение заключено после возникновения оснований для предъявления иска.

4. Третейское соглашение в отношении спора, который находится на разрешении в суде общей юрисдикции или арбитражном суде, может быть заключено до принятия решения по спору компетентным судом.

Статья 6. Нормы, применяемые третейским судом при разрешении споров

1. Третейский суд разрешает споры на основании Конституции Российской Федерации, федеральных конституционных законов, федеральных законов, нормативных указов Президента Российской Федерации и постановлений Правительства Российской Федерации, нормативных правовых актов федеральных органов исполнительной власти, нормативных правовых актов субъектов Российской Федерации и органов местного самоуправления, международных договоров Российской Федерации и иных нормативных правовых актов, действующих на территории Российской Федерации.

2. Если международным договором Российской Федерации установлены иные правила, чем предусмотренные законом, то применяются правила международного договора.

3. Третейский суд принимает решение в соответствии с условиями договора и с учетом обычаев делового оборота.

4. Если отношения сторон прямо не урегулированы нормами права или соглашением сторон и отсутствует применимый к этим отношениям обычай делового оборота, то третейский суд применяет нормы права, регулирующие сходные отношения, а при отсутствии таких норм разрешает спор, исходя из общих начал и смысла законов, иных нормативных правовых актов.

Глава II. ТРЕТЕЙСКОЕ СОГЛАШЕНИЕ

Статья 7. Форма и содержание третейского соглашения

1. Третейское соглашение заключается в письменной форме. Третейское соглашение считается заключенным в письменной форме, если оно содержится в документе, подписанном сторонами, 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.

2. При несоблюдении правил, предусмотренных пунктом 1 настоящей статьи, третейское соглашение является незаключенным.

3. Если стороны не договорились об ином, то при передаче спора в постоянно действующий третейский суд правила постоянно действующего третейского суда рассматриваются в качестве неотъемлемой части третейского соглашения.

Глава III. СОСТАВ ТРЕТЕЙСКОГО СУДА

Статья 8. Требования, предъявляемые к третейскому судье

1. 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.

2. Третейский судья, разрешающий спор единолично, должен иметь высшее юридическое образование. В случае коллегиального разрешения спора высшее юридическое образование должен иметь председатель состава третейского суда.

3. Требования, предъявляемые к квалификации третейского судьи, могут быть согласованы сторонами непосредственно или определены правилами третейского разбирательства.

4. Третейским судьей не может быть физическое лицо, не обладающее полной дееспособностью либо состоящее под опекой или попечительством.

5. Третейским судьей не может быть физическое лицо, имеющее судимость либо привлеченное к уголовной ответственности.

6. Третейским судьей не может быть физическое лицо, полномочия которого в качестве судьи суда общей юрисдикции или арбитражного суда, адвоката, нотариуса, следователя, прокурора или другого работника правоохранительных органов были прекращены в установленном законом порядке за совершение проступков, не совместимых с его профессиональной деятельностью.

7. Третейским судьей не может быть физическое лицо, которое в соответствии с его должностным статусом, определенным федеральным законом, не может быть избрано (назначено) третейским судьей.

Статья 9. Число третейских судей

1. Стороны могут определить число третейских судей, которое должно быть нечетным.

2. Если стороны не договорились об ином, то для разрешения конкретного спора избираются (назначаются) три третейских судьи.

3. Если правилами постоянно действующего третейского суда не определено число третейских судей, то избираются (назначаются) три третейских судьи.

Статья 10. Формирование состава третейского суда

1. Формирование состава третейского суда производится путем избрания (назначения) третейских судей (третейского судьи).

2. В постоянно действующем третейском суде формирование состава третейского суда производится в порядке, установленном правилами постоянно действующего третейского суда.

3. В третейском суде для разрешения конкретного спора формирование состава третейского суда производится в порядке, согласованном сторонами.

4. Если стороны не договорились об ином, то формирование состава третейского суда для разрешения конкретного спора производится в следующем порядке:

1) при формировании состава третейского суда, состоящего из трех третейских судей, каждая сторона избирает одного третейского судью, а два избранных таким образом третейских судьи избирают третьего третейского судью.

Если одна из сторон не избирает третейского судью в течение 15 дней после получения просьбы об этом от другой стороны или два избранных третейских судьи в течение 15 дней после их избрания не избирают третьего третейского судью, то рассмотрение спора в третейском суде прекращается и данный спор может быть передан на разрешение компетентного суда;

2) если спор подлежит разрешению третейским судьей единолично и после обращения одной стороны к другой с предложением об избрании третейского судьи стороны в течение 15 дней не избирают третейского судью, то рассмотрение спора в третейском суде прекращается и данный спор может быть передан на разрешение компетентного суда.

Статья 11. Основания для отвода третейского судьи

Отвод третейскому судье может быть заявлен в случаях несоблюдения требований, предусмотренных статьей 8 настоящего Федерального закона.

Статья 12. Порядок отвода третейского судьи

1. В случае обращения к какому-либо физическому лицу в связи с его возможным избранием (назначением) третейским судьей указанное лицо должно сообщить о наличии обстоятельств, являющихся основаниями для его отвода в соответствии со статьей 11 настоящего Федерального закона.

В случае, если указанные обстоятельства возникли во время третейского разбирательства, третейский судья должен без промедления сообщить об этом сторонам и заявить самоотвод.

2. Сторона может заявить отвод избранному ею третейскому судье в соответствии со статьей 11 настоящего Федерального закона только в случае, если обстоятельства, являющиеся основаниями для отвода, стали известны стороне после избрания ею отводимого третейского судьи.

3. В постоянно действующем третейском суде процедура отвода третейского судьи может быть определена правилами постоянно действующего третейского суда.

4. В третейском суде для разрешения конкретного спора процедура отвода третейского судьи может быть согласована сторонами.

5. Если процедура отвода третейского судьи не согласована сторонами или не определена правилами постоянно действующего третейского суда, то письменное мотивированное заявление об отводе третейского судьи должно быть подано стороной в течение пяти дней после того, как стороне стало известно о том, что состав третейского суда сформирован и есть основания для отвода третейского судьи в соответствии со статьей 11 настоящего Федерального закона.

Если третейский судья, которому заявлен отвод, не берет самоотвод или другая сторона не согласна с отводом третейского судьи, то вопрос об отводе третейского судьи разрешается другими третейскими судьями, входящими в состав третейского суда, в десятидневный срок с момента получения письменного мотивированного заявления стороны. Вопрос об отводе третейского судьи, разрешающего спор единолично, разрешается этим третейским судьей.

Статья 13. Прекращение полномочий третейского судьи

1. Полномочия третейского судьи могут быть прекращены по соглашению сторон, в связи с самоотводом третейского судьи или отводом третейского судьи по основаниям, предусмотренным статьями 11 и 12 настоящего Федерального закона, а также в случае смерти третейского судьи.

2. Полномочия третейского судьи прекращаются после принятия решения по конкретному делу. В случаях, предусмотренных статьями 34 - 36 настоящего Федерального закона, полномочия третейского судьи возобновляются, а затем прекращаются после совершения процессуальных действий, предусмотренных указанными статьями.

3. Основаниями для прекращения полномочий третейского судьи по соглашению сторон, а также для самоотвода третейского судьи являются юридическая или фактическая неспособность третейского судьи участвовать в рассмотрении спора, иные причины, по которым третейский судья не участвует в рассмотрении спора в течение неоправданно длительного срока.

Статья 14. Замена третейского судьи

В случае прекращения полномочий третейского судьи другой третейский судья избирается (назначается) в соответствии с правилами, которые применялись при избрании (назначении) заменяемого третейского судьи.

Глава IV. РАСХОДЫ, СВЯЗАННЫЕ С РАЗРЕШЕНИЕМ СПОРА В ТРЕТЕЙСКОМ СУДЕ

Статья 15. Состав расходов, связанных с разрешением спора в третейском суде

1. Расходы, связанные с разрешением спора в третейском суде, включают:

- гонорар третейских судей;
- расходы, понесенные третейскими судьями в связи с участием в третейском разбирательстве, в том числе расходы на оплату проезда к месту рассмотрения спора;
- суммы, подлежащие выплате экспертам и переводчикам;
- расходы, понесенные третейскими судьями в связи с осмотром и исследованием письменных и вещественных доказательств на месте их нахождения;
- расходы, понесенные свидетелями;

расходы на оплату услуг представителя стороной, в пользу которой состоялось решение третейского суда;

расходы на организационное, материальное и иное обеспечение третейского разбирательства; иные расходы, определяемые третейским судом.

2. Если правилами постоянно действующего третейского суда не определено, что стороны несут расходы, указанные в пункте 1 настоящей статьи, то такие расходы включаются в состав расходов постоянно действующего третейского суда (третейский сбор).

3. Размер гонорара третейских судей определяется с учетом цены иска, сложности спора, времени, затраченного третейскими судьями на третейское разбирательство, и любых других относящихся к делу обстоятельств.

4. В постоянно действующем третейском суде размер гонорара третейских судей определяется составом третейского суда в соответствии со шкалой гонораров третейских судей, предусмотренной правилами постоянно действующего третейского суда, а при отсутствии таковой - с учетом требований пункта 3 настоящей статьи.

5. В третейском суде для разрешения конкретного спора размер гонорара третейских судей определяется по соглашению сторон, а при отсутствии такового - третейским судом для разрешения конкретного спора с учетом требований пункта 3 настоящей статьи.

Статья 16. Распределение расходов, связанных с разрешением спора в третейском суде

1. Распределение расходов, связанных с разрешением спора в третейском суде, между сторонами производится третейским судом в соответствии с соглашением сторон, а при отсутствии такового - пропорционально удовлетворенным и отклоненным требованиям.

2. Расходы на оплату услуг представителя стороной, в пользу которой состоялось решение третейского суда, а также иные расходы, связанные с третейским разбирательством, могут быть по решению третейского суда отнесены на другую сторону, если требование о возмещении понесенных расходов было заявлено в ходе третейского разбирательства и удовлетворено третейским судом.

3. Распределение расходов, связанных с разрешением спора в третейском суде, указывается в решении или определении третейского суда.

Глава V. ТРЕТЕЙСКОЕ РАЗБИРАТЕЛЬСТВО

Статья 17. Компетенция третейского суда

1. Третейский суд самостоятельно решает вопрос о наличии или об отсутствии у него компетенции рассматривать переданный на его разрешение спор, в том числе в случаях, когда одна из сторон возражает против третейского разбирательства по мотиву отсутствия или недействительности третейского соглашения. Для этой цели третейское соглашение, заключенное в виде оговорки в договоре, должно рассматриваться как не зависящее от других условий договора. Вывод третейского суда о том, что содержащий оговорку договор недействителен, не влечет за собой в силу закона недействительность оговорки.

2. Сторона вправе заявить об отсутствии у третейского суда компетенции рассматривать переданный на его разрешение спор до представления ею первого заявления по существу спора.

3. Сторона вправе заявить о превышении третейским судом его компетенции, если в ходе третейского разбирательства предметом третейского разбирательства станет вопрос, рассмотрение которого не предусмотрено третейским соглашением либо который не может быть предметом третейского разбирательства в соответствии с федеральным законом или правилами третейского разбирательства.

4. Третейский суд обязан рассмотреть заявление, сделанное в соответствии с пунктами 2 и 3 настоящей статьи. По результатам рассмотрения заявления выносится определение.

5. Если третейский суд при рассмотрении вопроса о своей компетенции выносит определение об отсутствии у третейского суда компетенции в рассмотрении спора, то третейский суд не может рассматривать спор по существу.

Статья 18. Принципы третейского разбирательства

Третейское разбирательство осуществляется на основе принципов законности, конфиденциальности, независимости и беспристрастности третейских судей, диспозитивности, состязательности и равноправия сторон.

Статья 19. Определение правил третейского разбирательства

1. 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.

2. Третейский суд для разрешения конкретного спора осуществляет третейское разбирательство в соответствии с правилами, согласованными сторонами.

3. Правила третейского разбирательства, согласованные сторонами в соответствии с пунктами 1 и 2 настоящей статьи, не могут противоречить обязательным положениям настоящего Федерального закона, не предоставляющим сторонам права договариваться по отдельным вопросам.

В части, не согласованной сторонами, не определенной правилами постоянно действующего третейского суда и настоящим Федеральным законом, правила третейского разбирательства определяются третейским судом.

Статья 20. Место третейского разбирательства

1. В третейском суде для разрешения конкретного спора стороны могут по своему усмотрению договориться о месте третейского разбирательства.

Если стороны не договорились об ином, то место третейского разбирательства определяется третейским судом для разрешения конкретного спора с учетом всех обстоятельств дела, включая фактор удобства для сторон.

2. В постоянно действующем третейском суде место третейского разбирательства определяется в соответствии с правилами постоянно действующего третейского суда.

Если в правилах постоянно действующего третейского суда нет указания на место третейского разбирательства либо порядок его определения, то место третейского разбирательства определяется составом третейского суда с учетом всех обстоятельств дела, включая фактор удобства для сторон.

Статья 21. Язык (языки) третейского разбирательства

1. Если стороны не договорились об ином, то третейское разбирательство ведется на русском языке.

2. Сторона, представляющая документы и иные материалы не на языке (языках) третейского разбирательства, обеспечивает их перевод.

3. Третейский суд может потребовать от сторон перевода документов и иных материалов на язык (языки) третейского разбирательства.

Статья 22. Конфиденциальность третейского разбирательства

1. Третейский судья не вправе разглашать сведения, ставшие известными ему в ходе третейского разбирательства, без согласия сторон или их правопреемников.

2. Третейский судья не может быть допрошен в качестве свидетеля о сведениях, ставших ему известными в ходе третейского разбирательства.

Статья 23. Исковое заявление и отзыв на исковое заявление

1. Истец излагает свои требования в исковом заявлении, которое в письменной форме передается в третейский суд. Копия искового заявления передается ответчику.

2. В исковом заявлении должны быть указаны:

- 1) дата искового заявления;
- 2) наименования и места нахождения организаций, являющихся сторонами третейского разбирательства; фамилии, имена, отчества, даты и места рождения, места жительства и места работы граждан - предпринимателей и граждан, являющихся сторонами третейского разбирательства;
- 3) обоснование компетенции третейского суда;
- 4) требования истца;
- 5) обстоятельства, на которых истец основывает свои требования;
- 6) доказательства, подтверждающие основания исковых требований;
- 7) цена иска;
- 8) перечень прилагаемых к исковому заявлению документов и иных материалов.

Исковое заявление должно быть подписано истцом или его представителем. В случае, если исковое заявление подписано представителем истца, к исковому заявлению должны быть приложены доверенность или иной документ, удостоверяющий полномочия представителя.

3. Правилами третейского разбирательства могут быть предусмотрены дополнительные требования к содержанию искового заявления.

4. Ответчик вправе представить истцу и в третейский суд отзыв на исковое заявление, изложив в нем свои возражения против иска. Отзыв на исковое заявление представляется истцу и в третейский суд в порядке и сроки, которые предусмотрены правилами третейского разбирательства.

Если правилами третейского разбирательства срок представления отзыва на исковое заявление не определен, то указанный отзыв представляется до первого заседания третейского суда.

5. В ходе третейского разбирательства сторона вправе изменить или дополнить свои исковые требования или возражения против иска.

Статья 24. Встречный иск и зачет встречных требований

1. Ответчик вправе предъявить истцу встречный иск при условии, что существует взаимная связь встречного требования с требованиями истца, а также при условии, что встречный иск может быть рассмотрен третейским судом в соответствии с третейским соглашением.

2. Встречный иск может быть предъявлен в ходе третейского разбирательства до принятия решения третейским судом, если сторонами не согласован иной срок для предъявления встречного иска.

3. Встречный иск должен удовлетворять требованиям пункта 2 статьи 23 настоящего Федерального закона.

4. Истец вправе представить возражения против встречного иска в порядке и сроки, которые предусмотрены правилами третейского разбирательства.

5. Если стороны не договорились об ином, то ответчик вправе в соответствии с гражданским законодательством Российской Федерации потребовать зачета встречного требования с соблюдением требований пунктов 1 - 4 настоящей статьи.

Статья 25. Полномочия третейского суда распорядиться о принятии обеспечительных мер

1. Если стороны не договорились об ином, то третейский суд может по просьбе любой стороны распорядиться о принятии какой-либо стороной таких обеспечительных мер в отношении предмета спора, которые он считает необходимыми.

2. Третейский суд может потребовать от любой стороны предоставить надлежащее обеспечение в связи с такими мерами.

3. Обращение стороны в компетентный суд с заявлением об обеспечении иска и принятие компетентным судом обеспечительных мер не могут рассматриваться как несовместимые с соглашением о передаче спора в третейский суд или как отказ от такого соглашения.

4. Заявление об обеспечении иска, рассматриваемого в третейском суде, подается стороной в компетентный суд по месту осуществления третейского разбирательства или месту нахождения имущества, в отношении которого могут быть приняты обеспечительные меры.

К заявлению об обеспечении иска прилагаются доказательства предъявления иска в третейский суд, определение третейского суда о принятии обеспечительных мер, а также доказательства уплаты государственной пошлины в порядке и размере, которые установлены федеральным законом.

5. Рассмотрение компетентным судом заявления об обеспечении иска, рассматриваемого в третейском суде, и вынесение им определения об обеспечении иска или об отказе в его обеспечении осуществляются в порядке, установленном арбитражным процессуальным или гражданским процессуальным законодательством Российской Федерации.

6. Определение об обеспечении иска, рассматриваемого в третейском суде, может быть отменено компетентным судом, вынесшим это определение, по заявлению одной из сторон. Решение третейского суда об отказе в удовлетворении исковых требований является основанием для отмены компетентным судом обеспечительных мер.

Статья 26. Представление доказательств

Каждая сторона должна доказать те обстоятельства, на которые она ссылается как на обоснование своих требований и возражений. Третейский суд вправе, если сочтет представленные доказательства недостаточными, предложить сторонам представить дополнительные доказательства.

Статья 27. Участие сторон в заседании третейского суда

1. Каждой стороне должны быть предоставлены равные возможности для изложения своей позиции и защиты своих прав и интересов.

2. Если стороны не договорились об ином, то третейское разбирательство осуществляется в заседании третейского суда с участием сторон или их представителей.

3. Сторонам должно быть заблаговременно направлено уведомление о времени и месте заседания третейского суда. Указанное уведомление направляется и вручается в порядке, предусмотренном статьей 4 настоящего Федерального закона.

Если стороны не договорились об ином, то копии всех документов и иных материалов, а также иная информация, которые представляются третейскому суду одной из сторон, должны быть переданы третейским судом другой стороне. Экспертные заключения, на которых третейский суд основывает свое решение, должны быть переданы третейским судом сторонам.

4. Если стороны не договорились об ином, то состав третейского суда рассматривает дело в закрытом заседании.

Статья 28. Последствия непредставления сторонами документов и иных материалов или неявки сторон

1. Непредставление документов и иных материалов, в том числе неявка на заседание третейского суда сторон или их представителей, надлежащим образом уведомленных о времени и месте заседания третейского суда, не являются препятствием для третейского разбирательства и принятия решения третейским судом, если причина непредставления документов и иных материалов или неявки сторон на заседание третейского суда признана им неубедительной.

2. Непредставление ответчиком возражений против иска не может рассматриваться как признание требований истца.

Статья 29. Назначение и проведение экспертизы

1. Если стороны не договорились об ином, то третейский суд может назначить экспертизу для разъяснения возникающих при разрешении спора вопросов, требующих специальных познаний, и потребовать от любой из сторон представления необходимых для проведения экспертизы документов, иных материалов или предметов.

Если стороны не договорились об ином, то третейский суд может назначить одного или нескольких экспертов.

2. Если стороны не договорились об ином, то кандидатура эксперта, а также вопросы, которые должны быть разъяснены при проведении экспертизы, определяются третейским судом с учетом мнения сторон.

3. Если стороны не договорились об ином, то третейский суд распределяет расходы, понесенные при проведении экспертизы, в соответствии со статьей 16 настоящего Федерального закона.

4. Экспертное заключение представляется в письменной форме.

5. Если стороны не договорились об ином, то эксперт при условии, что об этом просит любая из сторон или третейский суд считает это необходимым, должен после представления экспертного заключения принять участие в заседании третейского суда, на котором сторонам и третейским судьям предоставляется возможность задавать эксперту вопросы, связанные с проведением экспертизы и представленным экспертным заключением.

Статья 30. Протокол заседания третейского суда

Если стороны не договорились об ином, то в заседании третейского суда ведется протокол.

Глава VI. РЕШЕНИЕ ТРЕТЕЙСКОГО СУДА

Статья 31. Обязательность решения третейского суда

Стороны, заключившие третейское соглашение, принимают на себя обязанность добровольно исполнять решение третейского суда. Стороны и третейский суд прилагают все усилия к тому, чтобы решение третейского суда было юридически исполнимо.

Статья 32. Принятие решения третейским судом

1. После исследования обстоятельств дела третейский суд большинством голосов третейских судей, входящих в состав третейского суда, принимает решение.

Решение объявляется в заседании третейского суда. Третейский суд вправе объявить только резолютивную часть решения. В этом случае, если стороны не согласовали срок для направления решения, мотивированное решение должно быть направлено сторонам в срок, не превышающий 15 дней со дня объявления резолютивной части решения.

2. Третейский суд вправе, если признает это необходимым, отложить принятие решения и вызвать стороны на дополнительное заседание при условии соблюдения положений пункта 3 статьи 27 настоящего Федерального закона.

3. По ходатайству сторон третейский суд принимает решение об утверждении мирового соглашения, если мировое соглашение не противоречит законам и иным нормативным правовым актам и не нарушает прав и законных интересов других лиц. Содержание мирового соглашения излагается в решении третейского суда.

4. Решение третейского суда считается принятым в месте третейского разбирательства и в день, когда оно подписано третейскими судьями, входящими в состав третейского суда.

Статья 33. Форма и содержание решения третейского суда

1. Решение третейского суда излагается в письменной форме и подписывается третейскими судьями, входящими в состав третейского суда, в том числе третейским судьей, имеющим особое мнение. Особое мнение третейского судьи прилагается к решению третейского суда. Если третейское разбирательство осуществлялось коллегиально, то решение может быть подписано большинством третейских судей, входящих в состав третейского суда, при условии указания уважительной причины отсутствия подписей других третейских судей.

2. В решении третейского суда должны быть указаны:

1) дата принятия решения, определенная в соответствии с пунктом 4 статьи 32 настоящего Федерального закона;

2) место третейского разбирательства, определенное в соответствии со статьей 20 настоящего Федерального закона;

3) состав третейского суда и порядок его формирования;

4) наименования и места нахождения организаций, являющихся сторонами третейского разбирательства; фамилии, имена, отчества, даты и места рождения, места жительства и места работы граждан - предпринимателей и граждан, являющихся сторонами третейского разбирательства;

5) обоснование компетенции третейского суда;

6) требования истца и возражения ответчика, ходатайства сторон;

7) обстоятельства дела, установленные третейским судом, доказательства, на которых основаны выводы третейского суда об этих обстоятельствах, законы и иные нормативные правовые акты, которыми руководствовался третейский суд при принятии решения.

Резолютивная часть решения должна содержать выводы третейского суда об удовлетворении или отказе в удовлетворении каждого заявленного искового требования. В резолютивной части указываются сумма расходов, связанных с разрешением спора в третейском суде, распределение указанных расходов между сторонами, а при необходимости - срок и порядок исполнения принятого решения.

3. После принятия решения каждой стороне должен быть вручен либо направлен экземпляр решения, оформленного в соответствии с пунктом 1 настоящей статьи.

Статья 34. Дополнительное решение

1. Если стороны не договорились об ином, то любая из сторон, уведомив об этом другую сторону, может в течение 10 дней после получения решения третейского суда обратиться в тот же третейский суд с заявлением о принятии дополнительного решения в отношении требований, которые были заявлены в ходе третейского разбирательства, однако не нашли отражения в решении. Указанное заявление должно быть в течение 10 дней после его получения рассмотрено составом третейского суда, разрешившим спор.

2. По результатам рассмотрения соответствующего заявления принимается либо дополнительное решение, которое является составной частью решения третейского суда, либо определение об отказе в удовлетворении заявления о принятии дополнительного решения.

Статья 35. Разъяснение решения

1. Если стороны не договорились об ином, то любая из сторон, уведомив об этом другую сторону, может в течение 10 дней после получения решения третейского суда обратиться в тот же третейский суд с заявлением о разъяснении решения. Заявление о разъяснении решения должно быть рассмотрено в течение 10 дней после его получения составом третейского суда, разрешившим спор.

2. Третейский суд вправе разъяснить принятое им решение, не изменяя его содержания.

3. По результатам рассмотрения соответствующего заявления выносится либо определение о разъяснении решения, которое является составной частью решения третейского суда, либо определение об отказе в разъяснении решения.

Статья 36. Исправление опечаток, опечаток, арифметических ошибок

1. Третейский суд вправе по заявлению любой из сторон или по своей инициативе исправить допущенные опечатки, опечатки, арифметические ошибки.

2. Об исправлении опечаток, опечаток, арифметических ошибок третейский суд выносит определение, которое является составной частью решения.

Статья 37. Определение третейского суда

По вопросам, не затрагивающим существа спора, третейский суд выносит определение.

Статья 38. Прекращение третейского разбирательства

Третейский суд выносит определение о прекращении третейского разбирательства в случаях, если:

истец отказывается от своего требования, если только ответчик не заявит возражения против прекращения третейского разбирательства в связи с наличием у него законного интереса в разрешении спора по существу;

стороны достигли соглашения о прекращении третейского разбирательства;

третейский суд вынес определение об отсутствии у третейского суда компетенции рассматривать переданный на его разрешение спор;

третейский суд принял решение об утверждении письменного мирового соглашения;

организация, являющаяся стороной третейского разбирательства, ликвидирована;

гражданин - предприниматель либо гражданин, являющийся стороной третейского разбирательства, умер либо объявлен умершим или признан безвестно отсутствующим;

имеется вступившее в законную силу, принятое по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям решение суда общей юрисдикции, арбитражного суда или третейского суда.

Статья 39. Хранение решений и дел

1. Решение третейского суда для разрешения конкретного спора в месячный срок после его принятия направляется вместе с материалами по делу для хранения в компетентный суд.

2. Если правилами постоянно действующего третейского суда не определен иной срок, то рассмотренное в постоянно действующем третейском суде дело хранится в данном третейском суде в течение пяти лет с даты принятия по нему решения.

Глава VII. ОСПАРИВАНИЕ РЕШЕНИЯ ТРЕТЕЙСКОГО СУДА

Статья 40. Оспаривание решения третейского суда в компетентный суд

Если в третейском соглашении не предусмотрено, что решение третейского суда является окончательным, то решение третейского суда может быть оспорено участвующей в деле стороной путем подачи заявления об отмене решения в компетентный суд в течение трех месяцев со дня получения стороной, подавшей заявление, решения третейского суда.

Статья 41. Порядок оспаривания решения третейского суда

Порядок оспаривания решения третейского суда в компетентный суд, рассмотрения компетентным судом заявления об отмене решения третейского суда и принятия решения (определения) об удовлетворении или отказе в удовлетворении заявления определяется

арбитражным процессуальным или гражданским процессуальным законодательством Российской Федерации.

Статья 42. Основания для отмены решения третейского суда

Решение третейского суда 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 настоящим Федеральным законом или иным федеральным законом;

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 статей 8, 10, 11 или 19 настоящего Федерального закона;

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.

Статья 43. Последствия отмены решения третейского суда

В случае отмены решения третейского суда компетентным судом любая из сторон вправе в соответствии с третейским соглашением обратиться в третейский суд. Однако в случае, если решение третейского суда отменено полностью или частично вследствие недействительности третейского соглашения или потому, что решение принято по спору, не предусмотренному третейским соглашением или не подпадающему под его условия, либо содержит постановления по вопросам, не охватываемым третейским соглашением, соответствующий спор дальнейшему рассмотрению в третейском суде не подлежит.

Глава VIII. ИСПОЛНЕНИЕ РЕШЕНИЯ ТРЕТЕЙСКОГО СУДА

Статья 44. Исполнение решения третейского суда

1. Решение третейского суда исполняется добровольно в порядке и сроки, которые установлены в данном решении.

2. Если в решении третейского суда срок не установлен, то оно подлежит немедленному исполнению.

Статья 45. Принудительное исполнение решения третейского суда

1. Если решение третейского суда не исполнено добровольно в установленный срок, то оно подлежит принудительному исполнению. Принудительное исполнение решения третейского суда осуществляется по правилам исполнительного производства, действующим на момент исполнения решения третейского суда, на основе выданного компетентным судом исполнительного листа на принудительное исполнение решения третейского суда (далее - исполнительный лист).

2. Заявление о выдаче исполнительного листа подается в компетентный суд стороной, в пользу которой было вынесено решение.

3. К заявлению о выдаче исполнительного листа прилагаются:

1) оригинал или копия решения третейского суда. Копия решения постоянно действующего третейского суда заверяется председателем этого третейского суда, копия решения третейского суда для разрешения конкретного спора должна быть нотариально удостоверенной;

2) оригинал или копия третейского соглашения, заключенного в соответствии с положениями статьи 7 настоящего Федерального закона;

3) документы, подтверждающие уплату государственной пошлины в порядке и размере, которые установлены федеральным законом.

4. Заявление о выдаче исполнительного листа может быть подано не позднее трех лет со дня окончания срока для добровольного исполнения решения третейского суда.

5. Заявление о выдаче исполнительного листа, которое было подано с пропуском установленного срока либо к которому не были приложены необходимые документы, возвращается компетентным судом без рассмотрения, о чем выносится определение, которое может быть обжаловано в порядке, установленном арбитражным процессуальным или гражданским процессуальным законодательством Российской Федерации.

6. Компетентный суд вправе восстановить срок на подачу заявления о выдаче исполнительного листа, если найдет причины пропуска указанного срока уважительными.

7. Заявление о выдаче исполнительного листа рассматривается судьей компетентного суда единолично в течение одного месяца со дня поступления заявления в компетентный суд. О времени и месте рассмотрения указанного заявления уведомляются стороны, однако неявка сторон или одной стороны не является препятствием к рассмотрению заявления.

8. По результатам рассмотрения заявления о выдаче исполнительного листа компетентный суд выносит определение о выдаче исполнительного листа либо об отказе в выдаче исполнительного листа.

Определение компетентного суда о выдаче исполнительного листа подлежит немедленному исполнению.

9. Определение компетентного суда о выдаче исполнительного листа или об отказе в выдаче исполнительного листа может быть обжаловано в порядке, установленном арбитражным процессуальным или гражданским процессуальным законодательством Российской Федерации.

Статья 46. Основания для отказа в выдаче исполнительного листа

1. При рассмотрении заявления о выдаче исполнительного листа компетентный суд не вправе исследовать обстоятельства, установленные третейским судом, либо пересматривать решение третейского суда по существу.

2. Компетентный суд выносит определение об отказе в выдаче исполнительного листа в случаях, если:

1) сторона, против которой было принято решение третейского суда, представит в компетентный суд доказательства того, что:

третейское соглашение является недействительным, в том числе по основаниям, предусмотренным статьей 7 настоящего Федерального закона;

решение третейского суда принято по спору, не предусмотренному третейским соглашением или не подпадающему под его условия, или содержит постановления по вопросам, выходящим за пределы третейского соглашения. Если постановления третейского суда по вопросам, охватываемым третейским соглашением, могут быть отделены от тех, которые не охватываются таким соглашением, то в выдаче исполнительного листа на принудительное исполнение той части решения третейского суда, которая содержит постановления по вопросам, охватываемым третейским соглашением, не может быть отказано;

состав третейского суда или третейское разбирательство не соответствовали требованиям статей 8, 10, 11 или 19 настоящего Федерального закона;

сторона, против которой было 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 не может быть предметом третейского разбирательства в соответствии с федеральным законом;

решение третейского суда нарушает основополагающие принципы российского права.

3. В случае вынесения компетентным судом определения об отказе в выдаче исполнительного листа стороны вправе в соответствии с третейским соглашением обратиться в третейский суд либо компетентный суд с соблюдением правил подведомственности и подсудности, за исключением случаев, предусмотренных статьей 43 настоящего Федерального закона.

Глава IX. ЗАКЛЮЧИТЕЛЬНЫЕ ПОЛОЖЕНИЯ

Статья 47. Вступление в силу настоящего Федерального закона

1. Настоящий Федеральный закон вступает в силу со дня его официального опубликования.

2. Со дня вступления в силу настоящего Федерального закона признать утратившими силу:

приложение N 3 к Гражданскому процессуальному кодексу РСФСР (Ведомости Верховного Совета РСФСР, 1964, N 24, ст. 407);

Постановление Верховного Совета Российской Федерации от 24 июня 1992 г. N 3115-1 "Об утверждении Временного положения о третейском суде для разрешения экономических споров" (Ведомости Съезда народных депутатов Российской Федерации и Верховного Совета Российской Федерации, 1992, N 30, ст. 1790);

пункт 7 статьи 1 Федерального закона от 16 ноября 1997 г. N 144-ФЗ "О внесении изменений и дополнений в законы и иные правовые акты Российской Федерации в связи с принятием Федерального конституционного закона "Об арбитражных судах в Российской Федерации" и Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации" (Собрание законодательства Российской Федерации, 1997, N 47, ст. 5341).

3. Предложить Президенту Российской Федерации и поручить Правительству Российской Федерации привести свои нормативные правовые акты в соответствие с настоящим Федеральным законом.

Президент
Российской Федерации
В.ПУТИН

Москва, Кремль
24 июля 2002 года
N 102-ФЗ
