



# Арбитражное соглашение

Юрий Бабичев

11 и 13 марта 2020

# Основные источники

---

- Конвенция ООН о признании и приведении в исполнение иностранных арбитражных решений (Нью-Йорк, 1968), статья II
- Закон РФ от 07.07.1993 N 5338-1 «О международном коммерческом арбитраже»
- Федеральный закон от 29.12.2015 N 382-ФЗ «Об арбитраже (третейском разбирательстве) в Российской Федерации»

# Обязательная письменная форма арбитражного соглашения

---

- **Статья II.1 Нью-Йоркской Конвенции**

Каждое Договаривающееся Государство признает

[1] письменное соглашение,

[2] по которому стороны обязуются передавать в арбитраж

[3] все или какие-либо споры,

[4] возникшие или могущие возникнуть

[5] между ними

[6] в связи с каким-либо конкретным договорным или иным правоотношением,

[7] объект которого может быть предметом арбитражного разбирательства.

# Обязательная письменная форма арбитражного соглашения

---

- **Статья II.2 Нью-Йоркской Конвенции**

Термин "письменное соглашение" **включает** (*shall include*) арбитражную оговорку в договоре, или арбитражное соглашение, подписанное сторонами, или содержащееся в **обмене письмами** (*exchange of letters*) или телеграммами.

# ФЗ об арбитраже и Закон о МКА

---

## **Письменная форма соблюдена в следующих случаях:**

- 1) арбитражная оговорка в договоре или в виде отдельного соглашения;
- 2) путем обмена письмами, телеграммами, телексами, телефаксами и иными документами, включая электронные документы, передаваемые по каналам связи, позволяющим достоверно установить, что документ исходит от другой стороны;
- 3) путем обмена процессуальными документами (в том числе исковым заявлением и отзывом на исковое заявление), в которых одна из сторон заявляет о наличии соглашения, а другая против этого не возражает;
- 4) если в договоре содержится ссылка на документ, содержащий арбитражную оговорку, представляет собой арбитражное соглашение, заключенное в письменной форме, при условии, что указанная ссылка позволяет считать такую оговорку частью договора;
- 5) если оно включено в правила организованных торгов или правила клиринга, которые зарегистрированы в соответствии с законодательством РФ;
- 6) для корпоративных споров: путем включения арбитражного соглашения в устав (за исключением ПАО и АО с числом акционеров более 1000)

# Обязательные положения арбитражного соглашения

---

## 1. Выбор арбитража как способа разрешения спора

Примеры потенциально неисполнимых арбитражных соглашений:

- «Все споры по настоящему договору могут быть переданы в МКАС при ТПП РФ в соответствии с его арбитражным регламентом»
- «Все споры по настоящему договору передаются на разрешение в Арбитражный суд г. Москвы или в Арбитражный третейский суд города Москвы»  
(альтернативная оговорка)

# Обязательные положения арбитражного соглашения

---

## 2. Объем соглашения

- Статья 7 Закона об МКА:

*Если стороны не договорились об ином, арбитражное соглашение по спору, возникающему из договора или в связи с ним, распространяется на любые сделки между сторонами третейского соглашения, направленные на исполнение, изменение или расторжение указанного договора.*

*Арбитражное соглашение, содержащееся в договоре, распространяется также на любые споры, связанные с заключением такого договора, его вступлением в силу, изменением, прекращением, действительностью, в том числе и с возвратом сторонами исполненного по договору, признанному недействительным или незаключенным, если иное не следует из самого арбитражного соглашения.*

# Обязательные положения арбитражного соглашения

---

## 3. Отсылка к применимым правилам арбитража и наименование арбитражного учреждения (кроме арбитража ad hoc)

*«Любой спор, разногласие или претензия, вытекающие из настоящего Договора и возникающие в связи с ним, в том числе связанные с его нарушением, заключением, изменением, прекращением или недействительностью, разрешаются путем арбитража, администрируемого Российским арбитражным центром при автономной некоммерческой организации «Российский институт современного арбитража» в соответствии с положениями Арбитражного регламента.»*

# Факультативные положения арбитражного соглашения

---

- **Количество арбитров, порядок их назначения, требования к их квалификации**

*«Третейский суд формируется в составе трех арбитров. [Истец назначает одного арбитра в исковом заявлении. Ответчик назначает второго арбитра в течение 30 (тридцати) календарных дней с момента назначения первого арбитра. Третьего арбитра, являющегося председателем третейского суда, выбирают и назначают два арбитра, избранные сторонами арбитражного разбирательства или назначенные за них, в течение 15 (пятнадцати) календарных дней с момента назначения второго арбитра.]»*

- **Место арбитража**

*«Местом арбитража является Москва, Российская Федерация.»*

- **Язык арбитража**

*«Языком арбитражного разбирательства является русский язык.»*

- **Место проведения устных слушаний**

*«Если стороны не договорились об ином или состав арбитража не решил иначе, устные слушания должны проводиться по следующему адресу: Российская Федерация, г. Москва, Кадашевская набережная д. 14 к. 3»*

# Факультативные положения арбитражного соглашения

---

- **Применимое право**

*«Настоящий Договор (включая арбитражную оговорку ниже) и любые внедоговорные обязательства, возникающие в связи с ним, регулируются и толкуются в соответствии с [XXX] правом»*

или

*«настоящее арбитражное соглашение регулируется и толкуется в соответствии с [XXX] правом»*

# Факультативные положения арбитражного соглашения

---

- **Доарбитражная процедура урегулирования спора (переговоры, медиация)**

*«Все споры, возникающие в связи с настоящим соглашением стороны должны в обязательном порядке урегулировать путем переговоров. Только в том случае, если переговоры не приводят к урегулированию спора в течение 20 дней после направления претензии, спор передается в арбитраж...»*

- **Передача части споров на рассмотрение по ускоренной / упрощенной процедуре**

*«Стороны соглашаются на рассмотрение спора в рамках ускоренной процедуры арбитража в соответствии с главой 7 Арбитражного регламента при цене исковых требований ниже 30 000 000 (тридцати миллионов) рублей для целей арбитража внутренних споров и 500 000 (пятистот тысяч) долларов США для целей международного коммерческого арбитража.*

*Стороны соглашаются, что устные слушания в рамках ускоренной процедуры арбитража не проводятся.»*

# Факультативные положения арбитражного соглашения

---

- **Порядок направления уведомлений**

*«Стороны соглашаются, что для целей направления письменных заявлений, сообщений и иных письменных документов будут использоваться следующие адреса электронной почты:*

*[ наименование Стороны ]: [адрес электронной почты]*  
*[ наименование Стороны ]: [адрес электронной почты]*

*В случае изменения указанного выше адреса электронной почты Сторона обязуется незамедлительно сообщить о таком изменении другой Стороне, а в случае, если арбитраж уже начат, также Российскому арбитражному центру при автономной некоммерческой организации «Российский институт современного арбитража». В ином случае Сторона несет все негативные последствия направления письменных заявлений, сообщений и иных письменных документов по неактуальному адресу электронной почты.»*

# Прямые соглашения

---

- Предусматривают условия, которые не могут быть включены в правила арбитражного учреждения
- Как правило, исключают действие норм российского арбитражного законодательства
- Могут быть заключены только в случае передачи спора в арбитраж, администрируемый арбитражным учреждением

# Условия, по которым допускается заключение прямого соглашения

---

Отказ от содействия государственного суда в назначении, отводе и/или прекращении полномочий арбитров

- «Исключается возможность рассмотрения государственным судом вопроса об отводе арбитров или прекращении их полномочий по иным основаниям»

Отказ от оспаривания компетенции трибунала в государственном суде

- «Исключается подача в компетентный государственный суд заявления о принятии решения об отсутствии у третейского суда компетенции в связи с вынесением третейским судом отдельного постановления по вопросу предварительного характера о наличии у него компетенции.»

# Условия, по которым допускается заключение прямого соглашения

---

Окончателность  
арбитражного решения

- *Арбитражное решение является окончательным и обязательным со дня его принятия и не подлежит отмене.»*

Отказ от устных слушаний

- *«Стороны прямо соглашаются, что устные слушания в рамках арбитража не проводятся.»*

# Соглашения об изменении подсудности

Изменение подсудности дела об отмене приведении в арбитражного решения;

арбитражного решения по месту нахождения стороны

дела об изменении в исполнении подсудности арбитражного решения по категории дел

по месту нахождения Стороны, в пользу

которой будет принято такое арбитражное решение:

- истинно
- по месту

рассмотрен и подлежит принятию арбитражного решения

надлежит принудительное исполнение арбитражного решения

будет подлежать рассмотрению в арбитражном суде

будет подлежать рассмотрению в арбитражном суде

будет подлежать рассмотрению в арбитражном суде

# Пророгационный и дерогационный эффект арбитражного соглашения

---

- Пророгационный эффект арбитражного соглашения
  - Принцип *Kompetenz-Kompetenz*
- Дерогационный эффект арбитражного соглашения
  - Признание арбитражного соглашения
  - Условия, при которых суд отказывается от рассмотрения дела
  - Процессуальные последствия признания арбитражного соглашения

# Пророгационный эффект арбитражного соглашения

---

- Возникновение компетенции третейского суда на рассмотрение споров из правоотношений сторон, охватываемых арбитражным соглашением
- Возникновение у сторон обязанности передать споры, охватываемые арбитражным соглашением, на рассмотрение в арбитраж

# Пророгационный эффект

---

- **Нью-Йоркская Конвенция, статья II:**

*«1. Каждое Договаривающееся Государство признает письменное соглашение, по которому стороны обязуются передавать в арбитраж все или какие-либо споры, возникшие или могущие возникнуть между ними в связи с каким-либо конкретным договором или иным правоотношением, объект которого может быть предметом арбитражного разбирательства. ...*

*3. Суд Договаривающегося Государства, если к нему поступает иск по вопросу, по которому стороны заключили соглашение, должен, по просьбе одной из сторон, направить стороны в арбитраж, если не найдет, что упомянутое соглашение недействительно, утратило силу или не может быть исполнено.»*

# Решение МКАС при ТПП от 22.01.07 по делу № 60/2004

---

*"Рассмотрев вопрос о компетенции МКАС, состав арбитража констатировал, что в соответствии с п. 10.2 контракта от 5 февраля 2003 г. стороны установили, что, в том случае, если стороны не могут прийти к соглашению по возникшему спору или разногласию в течение 20 (двадцати) календарных дней с даты первых переговоров по нему, спор или разногласие подлежит рассмотрению в Международном коммерческом арбитражном суде при Торгово-промышленной палате Российской Федерации, г. Москва, в соответствии с его Регламентом. Поскольку данный спор возник из внешнеэкономической сделки, стороны которой находятся в разных государствах (Россия и Украина), а также учитывая, что истец подал исковое заявление в МКАС и что со стороны ответчика не поступало никаких возражений относительно компетенции данного арбитража, МКАС с учетом ст. ст. 1 и 7 Закона РФ "О международном коммерческом арбитраже", а также руководствуясь § 1 Регламента, признал себя компетентным разрешать настоящий спор".*

# Принцип *Kompetenz-Kompetenz*

---

- **Вопрос о наличии собственной компетенции**
  - состав арбитров вправе сам принять решение о наличии или отсутствии собственной юрисдикции по разрешению спора
- **Очередность принятия решения о компетенции**
  - государственный суд, который рассматривает этот вопрос параллельно с составом арбитров, вначале предоставляет возможность принять решение самим арбитрам

# Дерогационный эффект арбитражного соглашения

---

## Признание арбитражного соглашения и его процессуальные последствия

- Исключение из подсудности государственных судов споров, передаваемых сторонами на разрешение в арбитраж

Закон о МКА, статья 8:

*«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.»*

- Оставление заявления без рассмотрения (п. 5 ч. 1 ст. 148 АПК РФ)
- Условия, при которых суд отказывается от рассмотрения дела
  - Заявление ответчика – стороны арбитражного соглашения
  - Действительность и исполнимость арбитражного соглашения

Решение МКАС при ТПП РФ от 14.11.2001 по делу N 41/2001:

Арбитражное соглашение необязательно должно обладать **абсолютным и исключительным** дерогационным эффектом

# Дерогационный эффект арбитражного соглашения

---

- **Отсутствие возражений в отношении подсудности государственного суда – расторжение арбитражного соглашения?**

Постановление Арбитражного суда Северо-Кавказского округа от 01.03.2017 N Ф08-691/2017 по делу N А63-6097/2016

Отсутствие возражений сторон арбитражного соглашения в отношении компетенции государственного суда при рассмотрении другого спора не свидетельствует о расторжении арбитражного соглашения и о невозможности обращения впоследствии в третейский суд.

Третейское соглашение является сделкой и к такой сделке применяются нормы Гражданского кодекса Российской Федерации, в том числе регулирующие вопросы расторжения договоров.

# Альтернативные арбитражные оговорки

---

- Предоставляют сторонам возможность выбора среди нескольких способов разрешения спора или среди нескольких заранее оговоренных арбитражей
- Виды альтернативных оговорок:
  - Выбор между несколькими арбитражами
  - Выбор между государственным судом и арбитражем (гибридные оговорки)
  - Симметричные и асимметричные арбитражные оговорки

# Альтернативные арбитражные оговорки: подход российских судов

---

## ●Симметричная комбинированная оговорка

- Обзор Арбитражного суда Уральского округа от 07.07.2010*
- «Третейская оговорка, в соответствии с которой спор может быть рассмотрен по выбору истца в определенном третейском суде либо арбитражном суде, не противоречит закону и не может служить основанием для отказа в выдаче исполнительного листа на принудительное исполнение решения третейского суда»*

## ●Асимметричная (диспаритетная) оговорка

- Определение Верховного Суда РФ от 27.05.2015 по делу N 310-ЭС14-5919, А62-1635/2014)*
- «...соглашение о разрешении споров не может наделять лишь одну сторону (продавца) контракта правом на обращение в компетентный государственный суд и лишать вторую сторону (покупателя) подобного права (диспаритетная юрисдикционная оговорка). В случае заключения такого соглашения оно является недействительным в части, закрепляющей неравные процессуальные возможности для его участников в защите своих процессуальных прав, как нарушающее баланс прав сторон. Следовательно, сторона, право которой нарушено таким соглашением о разрешении споров, также вправе выбрать средство разрешения спора на альтернативной основе.»*

# Принцип автономности арбитражного соглашения

---

*Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 10.12.2019 N 53*

*"О выполнении судами Российской Федерации функций содействия и контроля в отношении третейского разбирательства, международного коммерческого арбитража"*

В силу принципа автономности арбитражного соглашения право, применимое к арбитражному соглашению, может отличаться от права, применимого к основному договору, и права, применимого к процедуре арбитража.

При отсутствии выбора сторонами права, применимого к арбитражному соглашению, оно подчинено праву страны, в котором вынесено или должно быть вынесено арбитражное решение в соответствии с арбитражным соглашением.

## Подп. "а" п. 1 ст. V Нью-Йоркской Конвенции

---

В признании и приведении в исполнение арбитражного решения может быть отказано по просьбе той стороны, против которой оно направлено, только если эта сторона представит компетентной власти по месту, где испрашивается признание и приведение в исполнение, доказательства того, что стороны в соглашении, указанном в статье II, были по применимому к ним закону в какой-либо мере недееспособны или это *соглашение недействительно по закону, которому стороны это соглашение подчинили, а при отсутствии такого указания - по закону страны, где решение было вынесено*

# Lex arbitri – если стороны не определили применимое к арбитражной оговорке право

[1] действительность арбитражной оговорки с точки зрения ее содержания, в отсутствие соглашения о применимом праве

[2] действительность арбитражной оговорки с точки зрения ее формы, если этот вопрос должен решаться арбитражем

[3] арбитрабельность спора

[4] процедура арбитража

# Практика судов стран континентальной Европы

---

Если стороны сами не определили применимое к арбитражной оговорке право, то действительность арбитражного соглашения в практике судов стран континентальной Европы определяется в соответствии с правом страны проведения арбитража, а не в соответствии с правом, применимым к основному договору

*Решение Апелляционного суда Швеции от 07.10.2011 N T6798 по делу об отмене решения Арбитражного института Стокгольмской торговой палаты по спору между ООО "Московский ГольфКлуб" (РФ) и публичной компанией "Нордеа Банк" (Швеция)*

*Решение Верховного трибунала г. Мадрида по делу N STSJ MAD 1204/2012*

*"РТК" против "Сони Эрикссон"* (Постановление Президиума ВАС РФ от 19.06.2012 N 1831/12 по делу N А40-49223/11-112-401)

---

- Арбитражная оговорка: спор будет разрешаться в международном арбитраже с местом разбирательства в Лондоне
- Президиум ВАС РФ применил в рассмотренном деле российское право при решении вопроса о действительности арбитражной оговорки (без обоснования выбора).

# *Kabab-Ji SAL v Kout Food Group*

---

- Применимое право: *"This Agreement shall be governed by and construed in accordance with the laws of England"*
- Толкование договора: *"This Agreement consists of... the terms of agreement set forth herein below... It shall be construed as a whole"*
- *"The arbitrator(s) shall apply the provisions contained in the Agreement"*.
- Место арбитража: Париж
- Исполнение на территории Англии
- Английский суд: «доктрина автономности не исключает возможности толкования арбитражного соглашения вместе с остальной частью соглашения в целом, тем более, в тех случаях, когда явное намерение заключается в том, что основное соглашение должно толковаться как единое целое, и когда, как в данном случае, в формулировке арбитражного соглашения отсутствуют основания полагать, что оно должно толковаться в отрыве от остальной части основного соглашения».

# Распространение арбитражного соглашения на третьих лиц

---

- Распространение на лиц, не связанных арбитражным соглашением

*Несколько лиц несут солидарную ответственность по обязательствам, арбитражное соглашение связывает лишь одно из данных лиц*

- Распространение на лиц, не являющихся стороной договора

*Предъявление иска миноритарием о признании недействительной крупной сделки или сделки с заинтересованностью*

# Конструкции привлечения «неподписантов» к участию в арбитраже

---

- Эстоппель
- Представительство
- Правопреемство
- Подразумеваемое согласие стороны
- Доктрина группы компаний
- Снятие корпоративной вуали
- Инкорпорация путем отсылки

## Полезные ссылки

---

- IBA Guidelines for Drafting International Arbitration Clauses  
[https://www.ibanet.org/ENews\\_Archive/IBA\\_27October\\_2010\\_Arbitration\\_Clauses\\_Guidelines.aspx](https://www.ibanet.org/ENews_Archive/IBA_27October_2010_Arbitration_Clauses_Guidelines.aspx)
- The Freshfields Guide to Arbitration Clauses in International Contracts (Third Edition)  
[http://www.kluwerarbitration.com/book-toc?toc=TOC\\_Paulsson\\_2010#](http://www.kluwerarbitration.com/book-toc?toc=TOC_Paulsson_2010#)
- <https://uk.practicallaw.thomsonreuters.com/Browse/Home/Practice/ArbitrationAllJurisdictions?transitionType=Default&contextData=%28sc.Default%29&navId=92BD753979F5C5EC56008A0343903CA8&comp=pluk>



*This document provides a general summary only and is not intended to be comprehensive. Specific legal advice should always be sought in relation to the particular facts of a given situation.*