ИНОСТРАННЫЙ ЭЛЕМЕНТ В МЕЖДУНАРОДНОМ АРБИТРАЖЕ И КОМПЕТЕНЦИЯ ИНОСТРАННЫХ АРБИТРАЖНЫХ УЧРЕЖДЕНИЙ В СПОРАХ БЕЗ ИНОСТРАННОГО ЭЛЕМЕНТА

Конференция III Конкурса Российской арбитражной ассоциации по арбитражу онлайн

24.08.2018

В.С. Раднаев, старший юрист

© Егоров, Пугинский, Афанасьев и партнеры



Иностранный элемент в сделке

- Пластичность объективных элементов: сколько их должно быть и когда?
 - место коммерческого предприятия (place of business) и место исполнения обязательства;
 - на момент заключения договора («at the time of the conclusion of that agreement»), но не обязательно:

I «or the place with which the subject-matter of the dispute is most closely connected»;

или

«[the place of arbitration if determined ... pursuant to, the arbitration agreement] is situated outside the State in which the parties have their places of business»).

Ст.ст. 1(3)(a) и (b) Модельного закона о МКА ЮНСИТРАЛ, ред. 2006 года («Модельный закон»).



Иностранный элемент в сделке (продолжение)

1 Делегирование бремени определения сторонам:

«[the place of arbitration if determined in ... the arbitration agreement] is situated outside the State in which the parties have their places of business»;

«the parties have expressly agreed that the subject matter of the arbitration agreement relates to more than one country».

Ст.ст. 1(3)(b)(i) и (c) Модельного закона



Что именно мы защищаем?

Что именно мы защищаем: дуализм арбитража или суверенные полномочия государства?

Lex arbitri: есть ли разница, если место арбитража в России?

- Различия между регулированием международного и внутреннего арбитража в России минимальны;
- Не исключена передача во внутренний арбитраж споров с иностранным элементом:
 - «Третейский суд разрешает спор ... в случаях, если в соответствии с российским правом стороны могут избрать к своим правоотношениям в качестве применимого иностранное право, в соответствии с нормами права, которые стороны указали в качестве применимых к существу спора, а при отсутствии такого указания в соответствии с нормами материального права, определенными третейским судом в соответствии с коллизионными нормами, которые он считает применимыми»

Пункт 1 ст. 31 Федерального закона «Об арбитраже (третейском разбирательстве) в Российской Федерации» («Закон об арбитраже»)

Что именно мы защищаем? (продолжение)

Что именно мы защищаем: дуализм арбитража или суверенитет?

- Насколько существенна разница между странами после 30 лет существования Модельного закона?
- I Компетентный суд:
 - Обеспечительные меры;
 - Отмена решения, в том числе в случае отсутствия юрисдикции.
- **1** Закон об арбитраже устанавливает обязательность России как места арбитража только для корпоративных споров (п. 7 ст. 7 Закона об арбитраже, п. 8 ст. 7 Закона РФ «О международном коммерческом арбитраже» («Закон об МКА»)).



Достигает ли обход Закона об арбитраже своей цели?

- Место исполнения решения как один из главных факторов выбора места арбитража.
- Нью-Йоркская конвенция: «[Конвенция] применяется также к арбитражным решениям, которые не считаются внутренними решениями в том государстве, где испрашивается их признание и приведение в исполнение» (статья I(1)).
- Регистрация арбитражных учреждений в России.
- Отмена решения и отказ в признании и приведении в исполнение решения: есть ли разница?

СПАСИБО ЗА ВНИМАНИЕ!

119017, Россия, Москва, ул. Большая Ордынка, д. 40, стр. 5

Тел.: +7 (495) 935 80 10 Факс: +7 (495) 935 80 11

www.epam.ru



Виктор Раднаев, Старший юрист, victor_radnaev@epam.ru