



ТОРГОВО-ПРОМЫШЛЕННАЯ ПАЛАТА
РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ



CHAMBER OF COMMERCE AND INDUSTRY
OF THE RUSSIAN FEDERATION

КОММЕРЧЕСКИЙ АРБИТРАЖ

COMMERCIAL ARBITRATION

№ 1(3) • 2020
ЯНВАРЬ – ИЮНЬ

КОММЕРЧЕСКИЙ АРБИТРАЖ



№ 1(3) • 2020
ЯНВАРЬ – ИЮНЬ

КОММЕРЧЕСКИЙ АРБИТРАЖ

№ 1(3) ЯНВАРЬ – ИЮНЬ 2020

No. 1(3) JANUARY – JUNE 2020

COMMERCIAL ARBITRATION

РЕДАКЦИОННЫЙ СОВЕТ

А.А. Костин (председатель)
 А.В. Асосков
 К.П. Бергер
 В.В. Видер
 Н.Г. Вилкова
 Н.И. Гайдаенко Шер
 Д.Б. Дякин
 И.С. Зыкин
 О.М. Козырь
 А.С. Комаров
 А.Л. Маковский
 Д. Пелью
 Д.Н. Подшибякин
 М.Ю. Савранский
 Н.Г. Семилютина
 Р.М. Ходыкин
 В.В. Чубаров

EDITORIAL COUNCIL

Aleksey A. Kostin (Chairman)
 Anton V. Asoskov
 Klaus Peter Berger
 Van Vechten Veeder
 Nina G. Vilkova
 Natalia I. Gaidaenko Schaer
 Dmitry B. Dyakin
 Ivan S. Zykin
 Oksana M. Kozyr
 Aleksander S. Komarov
 Aleksander L. Makovsky
 Dominic Pellew
 Dmitry N. Podshibyakin
 Mikhail Yu. Savransky
 Natalia G. Semilutina
 Roman M. Khodykin
 Vadim V. Chubarov

ГЛАВНЫЙ РЕДАКТОР

А.Н. Жильцов

EDITOR-IN-CHIEF

Aleksey N. Zhiltsov

РЕДАКЦИОННАЯ КОЛЛЕГИЯ

Д.Е. Баранов
 Д.Л. Давыденко
 М.М. Деменкова
 Д.И. Зенькович
 Р.И. Каримуллин
 Н.Л. Кузнецова
 А.А. Лобызов
 (ответственный секретарь)
 М.Н. Любимова
 Д.В. Маренков
 Е.С. Перепелинская
 М.В. Радецкая
 П.Дж. Салас
 Д.А. Хоцанов
 А.В. Шагалов

EDITORIAL BOARD

Dmitry Ye. Baranov
 Dmitry L. Davydenko
 Maria M. Demenkova
 Dmitry I. Zenkovich
 Rustem I. Karimullin
 Natalia L. Kuznetsova
 Aleksey A. Lobyzov
 (Executive Secretary)
 Maria N. Lubimova
 Dmitry V. Marenkov
 Olena S. Perepelynska
 Maria V. Radetskaya
 Peter J. Sahlas
 Dmitry A. Khotsanov
 Anton V. Shagalov

УЧРЕДИТЕЛЬ И ИЗДАТЕЛЬ:
 Торгово-промышленная палата
 Российской Федерации

ESTABLISHED AND PUBLISHED BY
 The Chamber of Commerce and Industry
 of the Russian Federation

Содержание

SUMMARY	5
---------------	---

ПРАКТИКА ТРЕТЕЙСКОГО РАЗБИРАТЕЛЬСТВА

Д.В. Маренков. О частичном непризнании решения МКАС при ТПП РФ в Германии из-за размера неустойки (комментарий к решению Высшего суда Берлина от 7 февраля 2019 г. № 12 Sch 5/18)	15
С.Д. Иванов, Н.С. Челейкин. Процессуальные аспекты применения зачета в арбитражных разбирательствах на территории Российской Федерации	28

КОРПОРАТИВНЫЕ СПОРЫ

Ларс Маркерг. Арбитраж корпоративных споров: немецкие подходы и международные решения для согласования конфликтующих принципов	40
---	----

ВОПРОСЫ МАТЕРИАЛЬНОГО ПРАВА В АРБИТРАЖЕ

А.Г. Архипова. Некоторые проблемы страхования ответственности судовладельцев в судебной и арбитражной практике	61
К.О. Галенский. «Серебряная книга» ФИДИК. Типовые условия по срокам и необходимость их изменения при подчинении договора российскому праву	73
Э.А. Евстигнеев. Причинение вреда источником повышенной опасности. Комментарий к судебной практике	80
О.О. Мельников. Правовая природа договора технологического присоединения к электрической сети в доктрине, законодательстве и практике	91

ВОПРОСЫ ПРИМЕНИМОГО ПРАВА В АРБИТРАЖЕ

Т.С. Любарская. Автономия воли при определении вещного статута по трансграничным обеспечительным сделкам в отношении движимого имущества: краткий обзор российского и зарубежного опыта	102
--	-----

ИНОСТРАННОЕ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВО

С.В. Гландин. Применение украинских санкций украинскими судами в делах с российскими лицами	110
--	-----

ЗАРУБЕЖНЫЙ ОПЫТ

- Азер Алиев, Турхан Исмаилзаде.** Коммерческий арбитраж в Азербайджане: *status quo* и перспективы развития 116
- А.И. Анищенко, В.В. Дубешко.** Особенности отвода арбитров: примеры из практики Торговой палаты г. Стокгольма 132

ДОКУМЕНТ

- А.Н. Жильцов, А.В. Шагалов.** Анонимность при опубликовании арбитражных решений (к изданию русского перевода Миланских правил).... 138
- Руководящие правила для анонимного опубликования арбитражных решений Арбитражной палаты Милана..... 149

ИНТЕРВЬЮ

- Интервью с др. Алис Фремут-Вольф (Dr. Alice Fremuth-Wolf), генеральным секретарем Венского международного арбитражного центра (VIAC)..... 155

СУДЕБНАЯ ПРАКТИКА ПО ВОПРОСАМ ТРЕТЕЙСКОГО РАЗБИРАТЕЛЬСТВА

- И.В. Рачков, К.А. Деева.** Признание и приведение в исполнение решений Китайской международной экономической и торговой арбитражной комиссии ВС РФ 168
- О.С. Кокоз.** Комментарий к некоторым положениям постановления Пленума ВС РФ от 10 декабря 2019 г. № 53 «О выполнении судами Российской Федерации функций содействия и контроля в отношении третейского разбирательства, международного коммерческого арбитража» 178
- М.С. Ковалева.** Последствия отказа от заявления о выдаче исполнительного листа на принудительное исполнение принятых на территории Российской Федерации решений третейских судов и международных коммерческих арбитражей (третейских судов): возможность заявления требования в реестр требований кредиторов должника – ответчика в третейском разбирательстве..... 186

ОСОБОЕ МНЕНИЕ

- С.И. Комарицкий.** Комментарий к Определению ВС РФ от 18 сентября 2019 г. № 307-ЭС19-7534..... 192

ИЗ ПРАКТИКИ МЕЖДУНАРОДНЫХ ТРЕТЕЙСКИХ СУДОВ

- Решение МКАС при ТПП РФ от 15 ноября 2011 г. Дело № 233/2010 (комментарий Д.Л. Давыденко) 199
- Решение МКАС при ТПП РФ от 27 января 2017 г. Дело № 4/2015 (комментарий А.Г. Бенова) 214

Решение МКАС при ТПП РФ от 3 сентября 2018 г. Дело № М-**4/2018 (комментарий <i>М.В. Радецкой</i>)	263
Решение МКАС при ТПП РФ от 14 сентября 2018 г. Дело № М-132/2017 (комментарий <i>М.Н. Любимовой</i>)	299
Решение МАК при ТПП РФ от 25 июня 2015 г. Дело № 1/2015 (комментарий <i>Д.Л. Давыденко</i>)	321

ОБЗОР ЛИТЕРАТУРЫ

А.В. Гребельский. Орудие в руках профессионала: рецензия на книгу Романа Ходькина и Кэрол Мулкахи «Комментарий к Правилам Международной ассоциации юристов о получении доказательств в международном арбитраже»	331
А.В. Егоров. «Журнал РШЧП» – молодой журнал о частном праве России	342

ТРЕТЕЙСКОЕ РАЗБИРАТЕЛЬСТВО: НОВОСТИ

Начала свою работу Комиссия по развитию арбитража и иных альтернативных способов разрешения и урегулирования споров при Московском отделении Ассоциации юристов России	349
--	-----

ИНТЕРВЬЮ



Интервью с др. Алис Фремут-Вольф (Dr. Alice Fremuth-Wolf), генеральным секретарем Венского международного арбитражного центра (VIAC)

1. В 2019 г. Венский международный арбитражный центр (Vienna International Arbitral Centre (VIAC)) получил статус постоянно действующего арбитражного учреждения в соответствии с новым российским арбитражным законодательством. Таким образом, Венский международный арбитражный центр стал первым арбитражным институтом в Европе, получившим соответствующее разрешение. Как прошла процедура аккредитации (получения разрешения)? Что послужило мотивацией для подачи такого заявления в России?

Да, верно. *VIAC* в начале июля 2019 г. получил статус постоянно действующего арбитражного учреждения в Российской Федерации. Мы стали первым арбитражным центром в Европе и вторым в мире (после Гонконгского международного арбитражного центра), получившим подобный статус.

Мы приняли решение подать заявку на получение разрешения в России, так как хотим и в будущем гарантировать для сторон наших разбирательств правовую определенность и исполнимость арбитражных решений *VIAC* в России. Для австрийской экономики Россия традиционно является важным торговым партнером. В 2018 г. объем австрийского экспорта в Россий-

скую Федерацию составил 2,1 миллиарда евро (17-е место), а импорт из России – 3,3 миллиарда евро (12-е место). Тесное экономическое сотрудничество особенно важно, чтобы восстановить доверие между Россией и Европейским союзом. К тому же Австрия и Российская Федерация учредили Сочинский диалог – важную платформу, предоставляющую основу для дискуссий и затрагивающую науку, образование, искусство и спорт.

Сама процедура получения права на осуществление функций постоянно действующего арбитражного учреждения прошла очень профессионально. Мы заранее направили все документы, необходимые согласно закону. В июне 2019 г. меня пригласили на заседание Совета по совершенствованию третейского разбирательства. После общей презентации о *VIAC* и его Правилах члены Совета задали мне ряд дополнительных вопросов, которые в основном касались возможного учреждения филиала в России (для администрирования внутренних российских споров) и специальных правил арбитража для корпоративных споров. Затем Совет единогласно, что нас особенно радует, выдал рекомендацию Министерству юстиции РФ о предоставлении *VIAC* права на осуществление функций постоянно

действующего арбитражного учреждения. 4 июля 2019 г. Министерство юстиции РФ выдало нам разрешение.

VIAC теперь имеет право администрировать международные арбитражные разбирательства с местом арбитража в России, а также некоторые корпоративные споры, не требующие специальных правил. Мы пока изучаем вопрос, будет ли у нас возможность открыть филиал в России и сможем ли мы выполнить требования российского арбитражного законодательства в отношении специальных правил для корпоративных споров.

2. Венский международный арбитражный центр (VIAC) является одним из ведущих арбитражных институтов Европы. Пожалуйста, расскажите об основных этапах его развития. Какие у Вас планы на следующие 5–10 лет?

VIAC был создан Федеральной палатой экономики Австрии в 1974 г. с основной целью, облегчить торговлю между странами социалистического лагеря и Западом и создать нейтральный форум для возникающих коммерческих споров. Эта направленность сохранилась по сей день. *VIAC* по-прежнему пользуется доверием, особенно в странах Центральной и Восточной Европы. Геополитическое расположение Австрии в центре Европы и ее нейтралитет также являются существенными, важными факторами, поддерживающими это состояние доверия. *VIAC* заключил многочисленные соглашения о сотрудничестве с нашими восточными соседями. Мы организуем совместные мероприятия для продвижения арбитража на локальном уровне. Благодаря этому обмену опытом мы заметны на рынке, поэтому нас по-прежнему охотно выбирают как нейтральный арбитражный институт для трансграничных споров. За свою почти 45-летнюю историю *VIAC* успешно администрировал более 1700 арбитражей и поэтому знает потребности рынка в этом регионе.

Другими важными этапами развития *VIAC*, конечно, стали внедрение Австрией Типового закона ЮНСИТРАЛ в 2006 г., и изменение законодательства в 2014 г., согласно которому Верховный суд Австрии является первой и последней инстанцией для решений об отмене арбитражных (третейских) решений — это представляет собой огромное преимущество, так как разбирательства об отмене проводятся очень быстро. В целом государственные суды благоприятно относятся к международному арбитражу и третейским разбирательствам и могут оказывать содействие в рамках арбитража, например при получении доказательств.

Арбитражный регламент *VIAC* (Венские правила) семь раз пересматривался и получал новую редакцию, чтобы соответствовать новеллам законодательства и международным тенденциям развития арбитража. Действующая редакция вступила в силу 1 января 2018 г. (<https://www.viac.eu/en/arbitration/vienna-rules-arbitration>).

В целом Венские правила отличаются гибкостью и стройной структурой, позволяющим сторонам и арбитрам провести разбирательство в соответствии с потребностями конкретного случая. К примеру, сторонам из континентальной Европы не нужно отказываться от привычных им правил; они не будут вынуждены вести разбирательство по, возможно, полностью чуждому им образцу. Основной принцип состоит в том, что обращение со сторонами должно быть справедливым и сторонам должно быть предоставлено право быть заслушанными на каждой стадии разбирательства. Существует также возможность проведения ускоренного разбирательства, о применении которого стороны могут договориться (*opt-in*) независимо от цены иска.

В следующие 5–10 лет мы хотим укреплять наши позиции относительно внутренних третейских разбирательств и далее расширить наше присутствие в Восточной Европе и странах СНГ.

3. Так же как и МКАС при ТПП РФ, Венский международный арбитражный центр недавно получил право администрировать и внутренние споры. Как это влияет на работу Вашего арбитражного центра? Насколько активно австрийские компании пользуются этой новой возможностью?

Да, верно. Компетенция *VIAC* была расширена: с 1 июля 2018 г. мы администрируем не только международные, но и внутренние третейские разбирательства. Существовавшие ранее постоянные третейские суды при палатах экономики (*Wirtschaftskammer*) были упразднены, а текущие дела были переданы в *VIAC*.

Это привело к тому, что мы теперь усиленно популяризируем третейское разбирательство и на национальном уровне, подчеркивая его преимущества по сравнению с государственными судами, в особенности конфиденциальность и возможность выбора арбитров. В случае деликатных споров, а также в ситуациях, когда требуются специальные знания, это важные аспекты, которые являются аргументами в пользу проведения третейского разбирательства и во внутренних спорах без иностранного элемента.

Вместе с тем надо отметить, что государственные суды в Австрии в целом хорошо и эффективно работают. Таким образом, нет необходимости, любой ценой уходить в арбитраж. Напротив, некоторые случаи, в особенности с небольшой суммой иска и когда речь идет исключительно о взыскании задолженности, больше подходят для государственных судов.

4. Какие услуги и преимущества предлагает *VIAC* своим пользователям? Почему *VIAC* является хорошим выбором для компаний из России и стран СНГ при заключении трансграничных договоров? Что нужно знать юристам и предпринимателям, которые впервые имеют дело с *VIAC*?

VIAC – это региональный арбитражный центр, который уделяет особое внимание

торговле между Западом и Востоком, особенно с государствами Центральной и Восточной Европы и со странами СНГ. Этим он отличается от других (глобальных) арбитражных центров, таких как Международная торговая палата (*ICC*). *VIAC* – менее крупная организация, что касается персонала и управления, и поэтому может проще и быстрее реагировать на вопросы пользователей. По срочным вопросам я всегда сама готова помочь. Стороны арбитража и арбитры очень ценят, что наши кейс-менеджеры владеют несколькими языками, в том числе русским, польским, чешским, словацким, итальянским, испанским, французским и, конечно, немецким и английским. Каждое разбирательство курируется определенным кейс-менеджером, который является первым контактным лицом по всем возникающим вопросам. Мы ведем материалы дела и поэтому можем следить за ходом разбирательства с момента передачи дела третейскому суду до вынесения решения. Мы запрашиваем в начале разбирательства авансы для гонораров арбитров и административных расходов, решаем другие вопросы, например связанные с налогом на добавленную стоимость и организацией устного слушания. Президиум *VIAC* состоит из очень опытных и авторитетных арбитров, профессоров, судьи Верховного суда Австрии и представителя австрийского Министерства юстиции, обеспечивающих безупречность и высокое качество решений.

5. Сколько арбитражных разбирательств проходит ежегодно в *VIAC*? Какие виды споров и отрасли экономики в основном представлены? Существует ли типичный предмет арбитражного разбирательства в *VIAC*?

VIAC в настоящее время администрирует от 60 до 70 арбитражей в год.

Разбирательства в *VIAC* отличаются многообразием относительно отраслей и размера участвующих компаний. Сторонами в разбирательствах являются физические лица, малые и средние предприятия,

крупные корпорации, государственные компании и целые государства. Это отражается и на цене иска, которая составляет от нескольких тысяч до более 4 миллиардов евро. Каждое дело независимо от того, является ли оно «большим» или «маленьким», обрабатывается нами с одинаковыми тщательностью и скоростью.

6. Как часто в арбитражах VIAC участвуют государства и государственные корпорации?

Это происходит периодически. В спорах, касающихся приватизации, по определению одной из сторон выступает государство или государственная холдинговая компания. Похожая ситуация во многих арбитражных разбирательствах в сфере поставки энергии и энергетической инфраструктуры.

7. В довольно большом количестве арбитражей, администрируемых VIAC, участвуют стороны из Центральной и Восточной Европы. С чем это связано?

Создание VIAC было обусловлено трехсторонними договоренностями (Trilateral Agreements) между Федеральной палатой экономики Австрии (Wirtschaftskammer Österreich), внешнеторговыми палатами большинства стран Совета экономической взаимопомощи (СЭВ) и Американской арбитражной ассоциацией (American Arbitration Association), которые искали нейтральное арбитражное учреждение для разрешения правовых споров. Поэтому сначала в почти всех арбитражных разбирательствах принимали участие стороны из стран существовавшего тогда социалистического лагеря и их партнеры из других европейских стран. Нам удалось сохранить и укрепить оказанное тогда доверие, поэтому к нам по-прежнему часто обращаются компании из этого региона. Мы поддерживаем хорошие партнерские отношения с локальными арбитражными учреждениями в этих странах.

8. Как часто компании из России и стран СНГ принимают участие в арбитражах VIAC?

В 2015 г. у нас было 7 (из 65), в 2016 г. — 9 (из 124), в 2017 г. — 6 (из 84) и в 2018 г. — 5 (из 120) сторон из России. В целом мы зафиксировали увеличение количества сторон из Восточной Европы и СНГ (в 2017 и 2018 гг. примерно $\frac{1}{3}$ всех сторон). Более подробную статистику Вы найдете на нашем сайте (www.viac.eu) в разделе *Statistics*.

9. Существуют ли какие-либо особенности администрирования дел с участием сторон из стран СНГ? Есть ли у таких разбирательств какие-то отличительные черты?

В общем-то нет. Однако иногда возникают сложности с извещением ответчика.

10. Какую роль в практике VIAC играют санкции, введенные Европейским союзом против России, и российские контрсанкции?

VIAC в настоящее время проводит проверку, касающуюся конкретных лиц и стран, но не предмета спора (товаров). Мы как арбитражное учреждение не проверяем, является ли сделка противоправной или могла ли она быть совершена в контексте санкций. Это задача арбитров. Сложности могут возникнуть в особенности в начале разбирательства, если из-за санкций у одной из сторон появятся проблемы в связи с внесением аванса. VIAC старается совместно со сторонами найти решение, чтобы обеспечить доступ к третейскому суду (access to justice). Кроме того, мы обращаем внимание сторон на то, что после окончания разбирательства в связи с действием санкций мы, вероятно, не сможем вернуть остаток аванса; в таком случае назначается по возможности минимальный аванс. Поэтому мы с самого начала заостряем внимание сторон и арбитров на последствиях санкций. При этом мы документируем все шаги в арбитражном деле.

11. На что предпринимателям и корпоративным юристам следует обратить особое внимание при заключении арбитражного соглашения? Как часто Вам попадаются нечеткие или неверные арбитражные оговорки?

К сожалению, я чересчур часто вижу «патологические» арбитражные оговорки — неясные, неполные или имеющие иные пороки. Поэтому *VIAC* настоятельно рекомендует использовать типовые арбитражные оговорки. Такие стандартные оговорки на немецком и английском языках можно найти на нашем сайте: (<https://www.viac.eu/en/arbitration/arbitration-clause-vienna-rules-2018>). Сейчас мы готовим перевод рекомендуемых арбитражных оговорок на многие другие языки, которые вскоре тоже будут представлены на нашем сайте. Подобные типовые оговорки проверены временем и помогают избежать лишних и предотвратимых затяжных споров о компетенции третейского суда в начале разбирательства. Неопытным сторонам мы не рекомендуем быть чрезмерно креативными при заключении арбитражных оговорок, так как это приводит к неясным или гибридным оговоркам (например, Арбитражный регламент *ICC* и *VIAC* в качестве администрирующего арбитражного учреждения). «Самодельные» арбитражные оговорки на практике, к сожалению, часто оказываются «патологическими» и — в худшем случае — недействительными.

Кроме того, *VIAC* предлагает типовые оговорки для проведения медиации, а также для комбинации медиации и арбитража в тех случаях, когда стороны не возражают против дружественного разрешения спора.

12. Для практикующих юристов и предпринимателей важны факторы времени и расходов: как долго длится арбитражное разбирательство в *VIAC* и сколько это стоит?

Стоимость арбитража очень сильно разнится, так как она зависит от цены иска. В целом административные сборы *VIAC* и гонорары арбитров в сравнении с други-

ми арбитражными центрами разных стран очень умеренные. Для того, чтобы получить представление об этом, можно воспользоваться калькулятором на сайте *VIAC* (<https://www.viac.eu/en/arbitration/cost-calculator>). Наибольшей частью стоимости арбитражного разбирательства, однако, являются расходы на услуги адвоката (адвокатские гонорары). В конце арбитражного разбирательства третейский суд определяет, какая из сторон несет расходы на разбирательство или в каком отношении распределяются эти расходы. При этом арбитры могут принимать во внимание поведение сторон, а также их представителей, в частности, их вклад в разрешение спора эффективным и экономичным способом. Таким образом у третейского суда есть возможность санкционировать поведение сторон, чинящих препятствия для проведения разбирательства. К примеру, третейский суд может установить, что, несмотря на победу одной стороны в разбирательстве, каждая сторона несет свои расходы самостоятельно. Однако, как правило, проигравшая сторона несет все расходы на разбирательство.

Арбитражное разбирательство в среднем длится 15 месяцев с момента передачи дела коллегии арбитров. В разбирательствах с единоличным арбитром средняя продолжительность составляет 10 месяцев. В ускоренных арбитражах арбитр должен вынести решение в течение шести месяцев с момента передачи ему дела.

13. В каких отраслях экономики по Вашему опыту арбитражные оговорки особенно распространены? Где Вы видите потенциал роста?

В основном арбитражные оговорки используются компаниями и отраслями, ориентированными на экспорт. Особенно часто арбитражные соглашения заключаются в договорах о слиянии и присоединении компаний (M&A), трансграничных договорах поставки и подряда, а также — все больше — в контрактах в сфере энер-

гетики, интеллектуальной собственности и информационных технологий (ИТ). Ключевым фактором при этом является наличие трансграничности отношений, так как стороны в основном не стремятся обращаться в суды страны одной из сторон договора, в том числе из-за языкового барьера, а также по причине возможных препятствий для принудительного исполнения решений.

Потенциал роста существует в финансовой отрасли, при крупных строительных проектах, в сфере искусства и предметов роскоши, а также в области технологий и информационных технологий (ИТ).

14. Содержит ли обычно арбитражная оговорка в пользу VIAC также указание на Вену как место арбитража? Или на практике регулярно встречаются оговорки, предусматривающие место арбитража в другой стране?

Примерно в 85% случаев место арбитража — Вена. Вену очень охотно выбирают в качестве места арбитража, потому что австрийское арбитражное право как *lex arbitri* является благоприятным для рассмотрения споров третейскими судами (*arbitration friendly*), а Верховный суд Австрии — единственная инстанция для заявлений об отмене арбитражных решений. Кроме того, пользователи в целом ценят географическое расположение, налаженное транспортное сообщение, безопасность, а также хорошие условия для жизни и пребывания в этом городе. Случается, что арбитражная оговорка не указывает на Вену как место арбитража прямо, но делает это косвенно при помощи ст. 25 Венских правил. Эта норма содержит очень полезное положение для случаев, когда стороны не смогли договориться о месте арбитража или просто забыли об этом: «(1) Стороны могут по своему усмотрению определить место арбитража. Если стороны не договорились и не договариваются об ином, то местом арбитража является г. Вена». Но бывают и случаи, что стороны определяют место арбитража в другой стране.

15. Содержат ли контракты с арбитражной оговоркой в пользу VIAC в основном также оговорку о применении австрийского материального права?

Согласно нашей статистике, в примерно 70% дел применяется австрийское материальное право. Австрийская правовая система имеет хорошую репутацию в мире и является основой многих других правовых систем. На втором месте в нашей статистике немецкое право (8% дел), далее следуют Венская конвенция о договорах международной купли-продажи (5%) и словацкое право (4%). Но, конечно, стороны сами могут определить применимое право и договориться о применении любого права. Если стороны не воспользовались этой возможностью, то третейский суд применяет те нормы права или правила, которые он считает подходящими (п. 2 ст. 27 Венских правил). В отличие от положения ст. 25 Венских правил, согласно которому в отсутствие договоренности сторон об ином месте арбитража является Вена, в отношении применимого материального права не существует подобного положения «по умолчанию» в пользу австрийского права.

16. На каком языке в основном проходят арбитражные разбирательства в VIAC? Были ли дела на русском языке?

В большинстве случаев язык разбирательства — английский, на втором месте — немецкий. Но бывают и арбитражи на других языках, например на русском, сербском, словацком, чешском или польском.

17. Существует ли в VIAC список арбитров, как в арбитражных институтах России, стран СНГ, а также многих государств Восточной Европы? Есть ли какие-либо ограничения в отношении выбора арбитров?

Наш список специалистов (*List of Practitioners*) дает возможность арбитрам представиться на нашем сайте. Но VIAC

оставляет за собой право отклонять заявления о принятии в этот список и исключать из него отдельные записи. Этот список не является обязательным ни для кого, а служит лишь информационным ресурсом для тех, кто предлагает свои услуги в качестве арбитра, и тех, кто ищет подходящих кандидатов для назначения арбитра. Выбор арбитра сторонами или Президиумом *VIAC* не ограничен этим списком.

В настоящее время наш список специалистов содержит данные о 23 российских юристах (гражданах Российской Федерации) и о более чем 70 арбитрах со знанием русского языка.

18. Новая редакция Венских правил вступила в силу 1 января 2018 г. В чем состоят их основные черты? Какие нововведения и изменения имеют особенное значение для практики арбитража?

Причиной принятия новой редакции Венских правил послужило изменение законодательства, согласно которому *VIAC* был уполномочен администрировать не только международные арбитражи, но и внутренние третейские разбирательства. Необходимо было отразить в Правилах это изменение. Но мы приняли решение заодно обновить и дополнить их. В частности, были произведены следующие инновации:

1. Арбитражный и медиативный регламент *VIAC* 2018 г. теперь состоит из трех частей:

- Арбитражного регламента (часть I);
- Медиативного регламента (часть II);
- приложений (часть III).

2. В немецкой версии мы уточнили, что *VIAC* является арбитражным учреждением, а не «третейским судом» (ст. 1 Венских правил).

3. В интересах гендерного равенства было внесено уточнение, что понятия и термины, используемые в Венских правилах для физических лиц, на практике применяются в соответствующих гендер-

ных грамматических формах (ст. 6 Венских правил).

4. Все разбирательства в *VIAC* администрируются с 2018 г. при помощи электронной базы данных; положения о подаче арбитражного иска и доставке были приведены в соответствие с этим нововведением (ст. 7, 12 и 36 Венских правил).

5. Венские правила теперь четко предусматривают, что арбитры и стороны, а также их уполномоченные представители должны проводить разбирательство эффективно и экономично; это также может учитываться при определении расходов и гонораров (п. 6 ст. 16, п. 1 ст. 28, п. 2 ст. 38 Венских правил).

6. У ответчика теперь есть возможность при определенных условиях подать заявление о предоставлении обеспечения арбитражных расходов истцом (п. 6 и 7 ст. 33 Венских правил).

7. Генеральный секретарь может в отдельных случаях увеличивать или уменьшать гонорар арбитров по своему усмотрению до 40% по отношению к таблице гонораров (п. 7 и 10 ст. 44 Венских правил).

8. Типовая арбитражная оговорка была приведена в соответствие с новой редакцией Венских правил (Приложение 1).

9. Кроме того, была обновлена таблица расходов. Регистрационный сбор и административные расходы для случаев с невысокой ценой иска были пересчитаны и снижены. В то же время административные расходы для очень большой цены иска были увеличены, но по-прежнему остаются очень умеренными по сравнению с другими арбитражными центрами (Приложение 3 к Венским правилам).

19. Как часто в арбитражах *VIAC* решение выносит коллегия арбитров, состоящая из трех арбитров? И как часто в разбирательстве участвует единоличный арбитр?

В этом вопросе наблюдается определенный баланс (в 2017 г. в 41% разбирательств участвовала коллегия арбитров и в 59% –

единоличный арбитр; в 2018 г.: 56% и 44% — соответственно). Если о составе третейского суда решение выносит Президиум *VIAC*, он принимает во внимание все обстоятельства дела, включая сумму иска, сложность дела, заинтересованность сторон в быстром и экономичном решении, географическое происхождение (*cultural background*), ожидания сторон и т.д. В качестве ориентира можно рассматривать цену иска в размере одного миллиона евро, начиная с которой обсуждается назначение коллегии арбитров.

20. Как часто арбитражные разбирательства в *VIAC* заканчиваются заключением мирового соглашения? Чем это вызвано?

О причинах, почему стороны отказываются от продолжения разбирательства или почему не оплачивается регистрационный сбор или аванс, мы зачастую узнаем немного. Фактом является то, что примерно половина всех арбитражей заканчивается вынесением арбитражного решения, а около 30% — на основании мирового соглашения. В остальных 20% случаев разбирательство заканчивается, потому что не производится оплата регистрационного сбора или аванса, причем мы не знаем, связано ли это с заключением мирового соглашения или нет.

21. Часто ли на практике используется ускоренное разбирательство (ст. 45 Венских правил)?

VIAC с 2013 г. предоставляет сторонам возможность договориться о проведении ускоренного разбирательства (*opt-in*), такая договоренность должна быть зафиксирована в арбитражном соглашении или достигнута до момента подачи отзыва на иск. Практика показывает, что эта возможность, к сожалению, используется нечасто. У нас пока было немного ускоренных разбирательств. Проблема в том, что старые арбитражные оговорки часто не предусматривают ускоренного разбирательства. Истцы

зачастую после подачи иска были бы заинтересованы в проведении ускоренного разбирательства, но ответчики на этом этапе уже не соглашались с этим. Время покажет, появится ли больше арбитражных оговорок, указывающих на проведение ускоренного разбирательства. В любом случае при заключении арбитражной оговорки следует уделять больше внимания этому вопросу. Мы привержены принципу автономии воли сторон и по-прежнему не хотим навязывать сторонам ускоренное разбирательство, руководствуясь величиной цены иска, если стороны при составлении арбитражной оговорки не отдавали себе отчета в этом.

22. За прошедшие годы ряд международных арбитражных учреждений принял специальные правила о чрезвычайном арбитре (*emergency arbitrator*). Какова позиция *VIAC* относительно введения такой процедуры?

Это было осознанным решением *VIAC*, не вводить положений о чрезвычайном арбитре и в обновленные Венские правила 2018 г., так как в этой сфере по-прежнему много открытых вопросов, особенно в отношении принудительного исполнения таких решений. Однако мы внимательно наблюдаем за развитием событий в этой области, в особенности за деятельностью Рабочей группы II ЮНСИТРАЛ.

23. Гибкость процесса: насколько стороны сами могут формировать арбитражное разбирательство?

Венские правила предполагают высокую степень гибкости арбитража. Почти все процессуальные положения имеют диспозитивный характер и могут быть изменены сторонами. Ограничения содержатся лишь в принципах справедливого разбирательства (*fair trial*) и в праве быть выслушанным в ходе разбирательства, т.е. обращение со сторонами должно быть справедливым и сторонам должно быть предоставлено право быть заслушанными на каждой ста-

дии разбирательства. Если эти принципы нарушены договоренностью сторон, наш Президиум может отказать в проведении разбирательства согласно п. 3 ст. 1 Венских правил. Тем не менее *VIAC* нередко администрирует разбирательства по Арбитражному регламенту ЮНСИТРАЛ. Ограничения есть и в отношении таблицы расходов, т.е. стороны не могут отказаться от предусмотренных административных расходов или предусмотреть иной размер гонораров арбитров. В отношении остальных процессуальных вопросов (количество раундов заявлений, предоставление документов, проведение устного слушания, составление процессуального графика) стороны и их представители могут и должны вносить свой вклад, чтобы обеспечить эффективное разбирательство в соответствии с представлениями обеих сторон.

24. *VIAC* регулярно участвует в конференциях в странах СНГ. Какие планы на будущее у *VIAC* в этом регионе?

Мы провели несколько роуд-шоу (Road show) в Центральной и Восточной Европе и Азии и заключили договоры о сотрудничестве с арбитражными центрами из этих регионов. Мы планируем провести еще один раунд таких роуд-шоу в странах СНГ, чтобы быть более заметными. Как региональному арбитражному центру нам приходится принимать решения в отношении маркетинговых мероприятий. Но в первую очередь мы сохраним высокое качество административных услуг, которые являются важной предпосылкой успеха *VIAC*.

25. В МКАС при ТПП РФ уже много лет существует традиция публиковать отдельные арбитражные решения в анонимизированной форме (в том числе в этом журнале). Есть ли подобная практика в *VIAC*? Возможно ли ознакомиться с арбитражными решениями *VIAC*?

Конечно, всегда существует противоречие между прозрачностью и конфиден-

циальностью. На мой взгляд, публикация арбитражных решений в анонимизированной форме представляет собой определенный баланс, так как позволяет проинформировать общественность о результате спора, предоставляя обзор релевантных и интересных с правовой точки зрения деталей, но исключая конфиденциальные данные и бесполезную информацию.

Согласно Венским правилам (ст. 41) краткое содержание или выдержки из арбитражных решений могут публиковаться в юридических журналах или собственных изданиях *VIAC* в анонимизированной форме, если ни одна из сторон разбирательства не заявляет возражение против опубликования в течение 30 дней со дня доставки арбитражного решения. Когда в 2015 г. *VIAC* впервые опубликовал сборник своих решений (“Selected Arbitral Awards. Vol. 1”), мы подготовили для каждого представленного случая короткую аннотацию (abstract). При этом из соображений осторожности мы тем не менее получили согласие сторон и были готовы внести изменения в проект текста по согласованию со сторонами, если, по их мнению, содержащаяся информация нарушала их права или могла привести к идентификации сторон. При помощи такой трудоемкой процедуры мы позаботились о том, чтобы была сохранена анонимность сторон, и в то же время смогли удовлетворить потребность практикующих юристов в обзоре разрешенных дел и мотивов решений. Мы планируем выпустить второй том сборника решений в 2020 г.

26. Как можно поближе познакомиться с деятельностью *VIAC*? Какую литературу и конференции Вы можете посоветовать?

Желающие узнать больше о нас могут изучить сайт *VIAC* (<https://www.viac.eu/en/about-us>). Среди конференций отмечу *Vienna Arbitration Days* (<https://www.viennaarbitrationdays.at/>) и *GAR Live Vienna* (<http://>

gar.live/vienna2019). Информация о деятельности *VIAC* и арбитраже в Австрии также опубликована в ряде изданий¹.

27. Какова структура *VIAC*? Каким образом и как часто избирается Президиум *VIAC*? Как распределены обязанности? Есть ли у *VIAC* филиалы в других городах Австрии?

VIAC был создан Федеральной палатой экономики Австрии в 1974 г.; она является курирующей организацией для *VIAC*. Федеральная палата экономики Австрии — это публично-правовая организация, а *VIAC* не является самостоятельным субъектом права.

Секретариатом *VIAC* (<https://www.viac.eu/en/about-us/secretariat>) руководит генеральный секретарь и ее заместитель. Секретариат оказывает содействие сторонам и арбитрам при проведении арбитражного разбирательства. Все сотрудники секретариата являются сотрудниками Федеральной палаты экономики Австрии, и к ним подлежат применению строгие положения законодательства о конфиденциальности. Генеральный секретарь и ее заместитель назначаются на три-пять лет Расширенным президиумом Федеральной палаты экономики Австрии по представлению Президиума *VIAC* с возможностью переназначения. При выполнении своих задач они не подлежат каким-либо указаниям.

Президиум (<https://www.viac.eu/en/about-us/viac-board>) состоит в настоящее время из 13 человек и одного почетного члена, которые относятся к числу наиболее известных экспертов в сфере международного арбитража и не являются сотрудни-

ми *VIAC* и Федеральной палаты экономики Австрии. Президиум формируется сроком на три-пять лет Расширенным президиумом Палаты экономики Австрии по представлению председателя *VIAC*. При этом возможно переназначение после истечения названного срока. Следующий Президиум будет избран на срок 2020—2022 гг. Все члены Президиума обязаны выполнять свои функции добросовестно и разумно. Они не подлежат указаниям и обязаны соблюдать конфиденциальность в отношении любой информации, ставшей им известной при исполнении функций в Президиуме.

У *VIAC* нет филиалов в других городах и регионах Австрии. Но иски могут подаваться через палаты экономики федеральных земель Австрии, которые еще до прошлого года обладали компетенцией по администрированию внутренних третейских разбирательств. В таком случае исковые заявления будут переданы в *VIAC*.

28. В ряде стран СНГ в последние годы широко обсуждался вопрос арбитрабельности определенных видов споров (например, корпоративных споров или споров из договоров о государственных закупках). Какой концепт арбитрабельности предусмотрен в австрийском праве?

Согласно § 582 Гражданского уложения Австрии (*österreichische Zivilprozessordnung*) предметом арбитражного соглашения может быть любое имущественное требование (*vermögensrechtlicher Anspruch*). Это значит, что и корпоративные споры полностью арбитрабельны, если они содержат имущественное требование, например споры в связи с учредительным договором, требования о возмещении убытков против генеральных директоров или членов наблюдательного совета, споры об оплате долей общества с ограниченной ответственностью, а также о признании требования участника общества с ограниченной ответственностью, вытекающего из договора займа, в качестве имущественного вклада.

¹ См., например: *Handbook on the Vienna Rules and the Vienna Mediation Rules 2018 / VIAC* (ed.), Vienna: WKÖ Service, 2019; *Selected Arbitral Awards. Vol. 1 / VIAC* (ed.). Vienna: WKÖ Service, 2015; *Fremuth-Wolf A., Dobosz K. Vienna International Arbitral Centre // Arbitration World International Series*, 6th ed. Thomson Reuters, 2018; *Fremuth-Wolf A., Wong V.V., An A., Dobosz K. VIAC Arbitration (Vienna Rules 2018): A Step-by-Step Guide*. Thomson Reuters, 2019; *Austrian Yearbook on International Arbitration*. Vienna: Verlag Manz, 2007—2019.

Иски об оспаривании и о признании ничтожности решений общего собрания участников общества также арбитрабельны. Но арбитражные решения в этой сфере будут обязательными для всех заинтересованных лиц только при соблюдении следующих условий: обязательный характер арбитражного соглашения для всех заинтересованных лиц, обязательство информирования всех сторон, а также их возможность участия в формировании третейского суда. Если эти условия не выполнены, то следует считать, что арбитражное соглашение в отношении оспаривания и признания ничтожности решений общего собрания участников не может быть исполнено. Поэтому в подобных случаях необходимо обращать особенное внимание на составление арбитражного соглашения (например, в уставе).

Требования неимущественного характера являются арбитрабельными, только если стороны способны заключить мировое соглашение в отношении предмета спора. Помимо этого, некоторые области (вопросы) полностью исключены из сферы применения арбитража, к примеру все требования в семейном праве и требования по закону об аренде помещений (Mietrechtsgesetz (MRG)).

29. Что могут делать администрирующее арбитражное учреждение, арбитры и представители сторон, чтобы обеспечить исполнимость арбитражного решения?

В целом арбитрам уже в ходе арбитражного разбирательства стоит обращать внимание на императивные нормы стран, в которых арбитражное решение (предположительно) будет исполняться, чтобы не допустить нарушения публичного порядка, которое поставит под угрозу исполнимость арбитражного решения. Эту тему также следует обсудить со сторонами уже в начале разбирательства.

Представителям необходимо проследить за действительностью их доверенности

и указать арбитрам на возможные сложности и особенности исполнения в странах, где потенциально потребуется принудительное исполнение арбитражного решения.

Сотрудникам арбитражного центра следует уделять особое внимание доставке документов в начале и конце разбирательства, в первую очередь искового заявления и арбитражного решения. Так, доставка ключевой документации, несмотря на наличие электронного файла дела, по-прежнему осуществляется по почте или курьерской службой. При этом четко фиксируется, была ли осуществлена доставка и в какую дату. Таким образом, документируется факт надлежащего оповещения ответчика об арбитражном иске, чтобы у ответчика в деле о признании и исполнении арбитражного решения не было возможности заявить о том, что он не был проинформирован о начале арбитража.

Важно также, чтобы арбитры и арбитражные институты не производили односторонней (ex parte) коммуникации только с одной стороной. Ответы на вопросы одной стороны следует всегда направлять обеим сторонам.

30. Какие суды в Австрии обладают компетенцией в отношении отмены принятых в Австрии арбитражных решений, а также в отношении признания и приведения в исполнение иностранных арбитражных решений?

Компетенцией отмены арбитражных решений после изменения арбитражного законодательства 2013 г. наделен только Верховный суд Австрии (Oberster Gerichtshof).

Признание и приведение в исполнение иностранных арбитражных решений регулируется Законом об исполнительном производстве (Exekutionsordnung), если международное право или право Европейского союза не предусматривают иного. Следовательно, первой инстанцией при признании и приведении в исполнение иностранных арбитражных решений являются районные

суды (Bezirksgerichte) по местонахождению проигравшей стороны. Если заявление касается принудительного исполнения в отношении недвижимости, то компетенцией обладает районный суд, ведущий поземельную книгу (Grundbuch).

31. Австрия внедрила Типовой закон ЮНСИТРАЛ о международном торговом арбитраже. Какие отступления или изменения были при этом допущены?

На мой взгляд, стоит упомянуть следующие отступления от текста Типового закона ЮНСИТРАЛ: положения австрийского Гражданского процессуального уложения применяются как к внутренним, так и к международным арбитражным разбирательствам, при этом их сфера применения не ограничена коммерческими спорами. В области трудовых споров и споров с участием потребителей, однако, существуют специальные положения, что де-факто ведет к тому, что в этой сфере нет или практически нет третейских разбирательств. Пункт 1 ст. 16 Типового закона, касающийся принципа автономности арбитражного соглашения (separability), намеренно не был внедрен. Но это не означает, что австрийское право не признает принципа автономности. Австрийские государственные суды начали применять принцип автономности арбитражного соглашения задолго до внедрения Типового закона в 2006 г., и с тех пор ничего не изменилось. В сфере обеспечительных мер разница с Типовым законом состоит в том, что не допускаются меры *ex parte*, т.е. без заслушивания другой стороны. В отличие от Типового закона в австрийском арбитражном законодательстве, перевод которого на русский язык содержится на нашем сайте, существует теоретическая возможность договориться о четном числе арбитров без последствий для действительности такого арбитражного соглашения. Эти арбитры, однако, должны обязательно назначить председателя. Кроме того, австрийское арбитражное законодательство

содержит положения о формировании третейского суда в делах с множественностью участников, которые отсутствуют в Типовом законе. И в отношении причин, по которым арбитражное решение может быть отменено, есть отличия. С одной стороны, не каждое нарушение применимого материального права и процессуальных норм арбитрами ведет к отмене решения. Эти ошибки должны быть допущены таким образом, чтобы решение противоречило основным ценностям австрийского правопорядка (нарушало публичный порядок). С другой стороны, существует возможность оспаривания арбитражного решения по тем же причинам, на основании которых вступившее в силу судебное решение может быть оспорено путем подачи заявления о возобновлении производства.

32. Австрия относится к странам — участникам Европейской конвенции о внешнеторговом арбитраже (Женева, 21 апреля 1961 г). Какое значение это имеет на практике?

По нашему опыту практическое значение имеет, прежде всего, восстановление «патологических» арбитражных соглашений в соответствии со ст. IV Европейской конвенции. К сожалению, этот инструмент известен мало. Поэтому на нашем сайте мы указываем на эту возможность. В рамках сферы применения Европейской конвенции сторона в случае нечеткого арбитражного соглашения может обратиться к председателю торговой палаты (по местонахождению ответчика или в месте арбитража), который примет обязательное решение о том, в какой арбитражный институт должно быть направлено дело, или о том, что заключено соглашение об арбитраже *ad hoc*. Президент Федеральной палаты экономики Австрии уже многократно принимал решения в отношении таких заявлений. А вот положения об исполнении арбитражных решений, напротив, фактически не имеют значения. Здесь почти исключительно действуют положения Нью-Йоркской конвен-

ции 1958 г., хотя в случае решения, отмененного вследствие нарушения публичного порядка, Европейская конвенция 1961 г. может послужить альтернативой.

33. VIAC также предлагает услуги по администрированию медиации. В чем они состоят и как часто ими пользуются?

VIAC отреагировал на потребности рынка в согласительных средствах урегулирования споров и принял в 2016 г. Медиативный регламент, который помимо Арбитражного регламента является вторым основным документом VIAC. Благодаря этому помимо классического арбитражного разбирательства и медиации мы в состоянии администрировать комбинированные процессы, такие как *Arb-Med-Arb*. Таким образом, мы можем предложить сторонам решения по принципу одного окна (*one-stop-shop*), если после безуспешной медиации они намерены инициировать арбитражное разбирательство или хотят приостановить арбитражное разбирательство для проведения медиации. Если медиация завершилась успехом, то стороны могут вернуться к арбитражному разбирательству и попросить арбитров о вынесении решения с согласованным текстом.

На практике медиация как альтернативный способ разрешения споров пока используется мало. При помощи разъяснений и администрирования известным учреждением мы стараемся увеличить доверие сторон к этой процедуре.

34. Как, по Вашему мнению, будет развиваться международный коммерческий арбитраж в ближайшие годы?

Для международной торговли и товарооборота арбитраж останется важной опорой, обеспечивающей исполнение транс-

граничных договоров при помощи Нью-Йоркской конвенции. Время покажет, сможет ли заключенная летом 2019 г. Сингапурская конвенция о принудительном исполнении медиационных соглашений повторить успех Нью-Йоркской конвенции и какое влияние она окажет на международный коммерческий арбитраж. Подписание Конвенции состоялось 7 августа 2019 г. в Сингапуре. Конвенция вступит в силу спустя шесть месяцев после подписания не менее чем тремя странами. В любом случае она будет стимулом для развития коммерческого арбитража и послужит поводом воспринять всерьез часто встречающуюся критику относительно «времени, стоимости и эффективности» и тоже сделать шаг вперед. Конкуренция оживляет рынок, и сфера разрешения споров — не исключение! Я убеждена, что наличие более широкого выбора не должно автоматически привести к уменьшению количества арбитражей. Скорее будет происходить более осознанный выбор в пользу или против конкретной формы разрешения спора. В любом случае я вижу своей задачей поддерживать качество арбитража на высоком уровне и оказывать сторонам максимальную поддержку, когда они ведут арбитражное разбирательство по Венским правилам. Потому что никто не любит участвовать в спорах, а разбирательства, как правило, являются нагрузкой для компаний, а не удовольствием.

Уважаемая госпожа Фремут-Вольф, большое спасибо за интересные и подробные ответы!

Вопросы и перевод с немецкого языка: Д.В. Маренков, LLM, член Королевского института арбитров (FCIArb), член редакционной коллегии журнала «Коммерческий арбитраж»

