

СОДЕРЖАНИЕ

	<i>Summary</i>	4
Г. В. Севастьянов (Санкт-Петербург)	Дискуссия о содержании принципа независимости и беспристрастности третейских судей.....	7

СУДЫ И ДЕЛО

	Мнение А. А. Костина относительно Запроса ВАС РФ в Конституционный суд РФ от 29.07.2010	9
	Профессиональное мнение Е. А. Виноградовой	12
А. Е. Шерстобитов (Москва)	Перспективы дальнейшего развития альтернативных форм рассмотрения гражданско-правовых споров	24

СУДЕБНАЯ ПРАКТИКА ПО ВОПРОСАМ ТРЕТЕЙСКОГО РАЗБИРАТЕЛЬСТВА

О. Ю. Скворцов (Санкт-Петербург)	Доктрина независимости и беспристрастности третейских судей: тенденции практики Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации... Федеральный арбитражный суд Волго-Вятского округа Постановление от 28 марта 2011 года по делу № А29-4154/2010.....	35 37
	Высший Арбитражный суд Российской Федерации Определение от 02 марта 2011 года № ВАС-11755/10 ... Определение от 24 мая 2011 года № 17020/10	41 45
	Определение от 28 июня 2011 года № 1308/11	50
М. Э. Морозов (Новосибирск)	Беспристрастность и независимость третейских судей в российской судебной практике.....	54

МИРОВЫЕ АРБИТРАЖНЫЕ ЦЕНТРЫ

Никлас Линдстрем (Швеция)	Отвод арбитров. Решения Правления ТПС в 2008–2010 годах.....	60
-------------------------------------	---	----

ПРАКТИКА ТРЕТЕЙСКИХ СУДОВ

Д. Я. Ленчиненко, О. З. Аболонина (Москва)	Практика Постоянно действующего третейского суда при ЗАО «Юридическое общество Фемида» за 2010 г.....	79
--	--	----

МЕЖДУНАРОДНЫЙ КОММЕРЧЕСКИЙ АРБИТРАЖ

В. В. Хвалец (Москва)	Инициатива ICC Russia «Россия как место арбитража»	87
	Исследование 2010 г. по международному арбитражу: Предпочтения в международном арбитраже	89
	Анкета «Россия как место арбитража»	120

ВИЗИТНАЯ КАРТОЧКА

Центр арбитража и посредничества ТПП Российской Федерации	131
Международный коммерческий арбитражный суд	132
Морская арбитражная комиссия.....	133
Третейский суд для разрешения экономических споров при ТПП Российской Федерации.....	134
Спортивный арбитраж при ТПП РФ	135

Коллегия посредников по проведению примирительных процедур	136
Третейский суд при Санкт–Петербургской ТПП	137
Третейский суд «Газпром»	139
Сибирский третейский суд.....	140
Центр развития переговорного процесса и мирных стратегий.....	141

СУДЕБНАЯ МЕДИАЦИЯ (ПРИМИРЕНИЕ)

А. Е. Солохин (Москва)	Особенности и перспективы судебной медиации в России.....	142
	Пояснительная записка к проекту федерального закона «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации в связи с совершенствованием примирительных процедур»	147
	Законопроект ВАС РФ о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации в связи с совершенствованием примирительных процедур.....	150
	Медиация в Арбитражном суде Ростовской области.....	156
	Арбитражный суд Ростовской области Определение от 26 сентября 2011 года по делу № А53–6131/2011	159

ПРИМИРИТЕЛЬНЫЕ ПРОЦЕДУРЫ

Д. Л. Давыденко (Москва)	Содействие примирению сторон в странах западной Европы: обеспечение исполнения медиативных и иных мировых соглашений	162
	О. В. Аллахвердова (Санкт–Петербург)	Возможности медиации при урегулировании споров в сфере бизнеса.....
Е. А. Смольяникова (Москва)	Результаты программы «Развитие альтернативных способов разрешения споров», реализуемой Американской ассоциацией юристов в России	179
Е. В. Попаденко (Вологда)	Правовые основы развития медиативных процедур по уголовным делам	184

ИСТОРИЯ И ТЕОРИЯ

А. И. Зайцев (Саратов)	Третейские записи в договорных грамотах русских князей XIV–XVI веков	190
----------------------------------	--	-----

АРС: НОВОСТИ

Н. В. Зернин (Пермь)	Конференция по медиации и третейскому разбирательству (Самара)	200
	По следам выступлений (о конференции по третейскому разбирательству).....	201
	А. И. Зайцев (Саратов)	80 лет развития АРС кафедрой гражданского процесса Саратовской государственной академии права

ВСЕРОССИЙСКАЯ ПЕРЕПИСЬ ТРЕТЕЙСКИХ СУДОВ	211
ВНИМАНИЮ АВТОРОВ.....	216
ИНФОРМАЦИЯ О ПОДПИСКЕ.....	218

SUMMARY

A. E. Sherstobitov

Prospects for further development of alternative forms of consideration of civil disputes

This article gives a comment on the decision of the Constitutional Court of RF, adopted on 26 May 2011 № 10–P «In a case testing the constitutionality of s. 1 art. 11 of Civil Code RF, s. 2 art. 1 of Federal Law «On arbitration courts in Russian Federation», art. 28 of Federal Law «On state registration of rights to immovable property and transactions with it», s. 1 art. 33 and art. 51 of Federal Law «On hypothec (mortgage)» in connection with the request of the Supreme Arbitration Court RF». Based on the analysis of this decision is the general conclusion that its importance and the role expressed in its legal position for the further development of the arbitration authorization form civil disputes, as well as other alternative forms of consideration is extremely important and useful.

The Constitutional Court of the Russian Federation, first of all, determined that the agreement to refer the dispute to an arbitral tribunal is the realization of the right to freedom of contract, pursuant to a voluntary decision of the arbitral tribunal is the proper implementation of the relevant civil law contract, the decision of the arbitral tribunal has voluntarily executed, shall be subject to compulsory execution on the basis of the competent court of a writ of execution. Second, it emphasized that the approach based on the identification of public law disputes and civil disputes, a decision which entails the registration of rights to real property, does not consider the constitutional and legal nature of the relationships. Mandatory registration of rights to immovable property and transactions can not be regarded as a circumstance precluding the possibility of disputes over the transfer of immovable property for consideration by the arbitration courts. Third, quite accurately expressed as a position on the fact that the arbitral tribunal shall have the right to resolve disputes relating to third parties not involved in the arbitration agreement. Such individuals have to protect their rights the same legal tools that are intended to protect against violations committed in deciding the state court.

Keywords: *commentary, Constitutional Court of RF, arbitration authorization form civil disputes, arbitral tribunal, alternative forms of consideration, agreement to refer the dispute to an arbitral tribunal, freedom of contract, voluntary decision of the arbitral tribunal, enforcement of the decision of the arbitral tribunal, court of competent jurisdiction, the writ, the state registration of rights and transactions, real estate, a third party not involved in the arbitration agreement.*

O. Yu. Skvortsov

The doctrine of independence of arbitration

The article is devoted to problems of independence of arbitration.

Keywords: *Independence of arbitration.*

M. E. Morozov

Impartiality and independence of arbitration courts in Russian judicial practice

The article covers the problems of impartiality and independence of arbitrators and gives the analysis of the existing judicial practice. The author comes to a conclusion that breaking the principles of impartiality and independence is the very reason for negative attitude to arbitration courts in Russia.

Keywords: *arbitration trial, impartiality, independence, principles of the arbitration trial.*

Niklas Lindström

Challenges to Arbitrators. Decisions by the SCC Board during 2008–2010

According to the Arbitration Rules of the Arbitration Institute of the Stockholm Chamber of Commerce as well as the Rules for Expedited Arbitrations of the Arbitration Institute of the Stockholm Chamber of Commerce, every arbitrator must be impartial and independent. If circumstances that give rise to justifiable doubts as to an arbitrator's impartiality or independence exist in a specific case, a party may challenge the arbitrator. Each year the secretariat of the Arbitration Institute of the Stockholm Chamber of Commerce receives various challenges to arbitrators. This article reviews SCC Board decisions regarding challenges to arbitrators during 2008–2010. The article is divided into four main sections, of which the first two briefly overview the relevant legislation and rules, the third puts forward the relevant SCC statistics and the fourth includes a presentation of cases in which the SCC Board has made a decision on a challenge to an arbitrator.

Keywords: *arbitration, arbitrator, Arbitration Institute of the Stockholm Chamber of Commerce, challenge, challenge to arbitrator, SCC, SCC Rules, Swedish Arbitration Act.*

D. Ya. Lenchenenko, O. Z. Abolonina

Practice of the Constantly operating arbitration court at joint–stock company «The Legal society a Themis», 2010

The Constantly operating Arbitration court at Joint–Stock Company «The Legal society a Themis» was formed in January, 2005. In 2010 consideration of the disputes connected with credit contracts was continued.

In the present review we want to draw the readers' attention to the disputes containing unusual declared requirements, and also disputes arising from other contracts, besides the credit ones.

Keywords: *arbitration court, practice.*

A. E. Solokhin

Features and prospects of judicial mediation in Russia

The author researches the features and problems of conciliation of the parties with participation of court in the arbitration process, analyzes the barriers on the way of development of conciliation procedures in Russia, and comes to a conclusion that the existing barriers are surmountable, primarily by introduction of the institute of judicial mediation.

Keywords: *mediation, law on mediation, court mediation, draft law of Superior Court of Arbitration.*

D. L. Davydenko

Assistance to conciliation of the disputing parties in Western Europe: enforcement of settlement agreements

The article deals with the issue of enforcement of settlement agreements in law and practice of certain European states, particularly in France, England, Germany and Italy. The article also contains an analysis of this issue as provided in the EU Directive on Mediation in Civil and Commercial Matters adopted in 2008,

as well as the UNCITRAL Model Law on International Commercial Conciliation. A notable feature of the article is a detailed analysis of French case law on the enforcement of settlement agreements reached when no litigation is pending.

In many European legal systems there are legal mechanisms of rendering directly enforceable out-of-court settlement agreements. Such agreements, whether they are made with involvement of a mediator or not, can with the parties' consent be endowed with executory force (rendered directly enforceable) by act of a court or a notary public. For the development of amicable dispute resolution in Russia it is important to establish similar mechanisms of expedited enforcement of settlement agreements (both resulting from mediation or not) in Russian law.

Keywords: mediated agreement, enforceability, expedited enforcement, settlement agreement, foreign law, mediation, French case law, European law.

O. V. Allakhverdova

Mediation Potential in Business Dispute Resolution

Mediation as an alternative to the court system is of great interest in conflict resolution. The article considers wide possibilities of mediation in business. Mediation can be used in such domains as proprietary company management, accepting mergers, making important administrative decisions, small family and partnership settlements, debt collection, and in any sphere with possible confrontation and conflict.

Keywords: mediation, business areas, conflict, dispute resolution, mediation in business.

E. A. Smolyannikova

«Promoting alternative dispute resolution» programme performed by the American bar association in the RF, overview

The article presents general overview of the programme on ADR, performed by the American bar association in Rostov-on-Don in cooperation with the District court of the Rostov region. The author analyses challenging experience of the Centre and describes possible ways of avoiding difficulties that a mediator can face in the beginning. The article points out several problems preventing the development of mediation in Russia and suggests approaches that could help to move forward.

Keywords: mediation, conciliation, dispute resolution, procedure, parties to a conflict, mediation agreement.

E. V. Popadenko

The legal basis for the development of mediation procedures in criminal cases

The articles provides an integrated scientific understanding of the development of mediation in criminal proceedings, and examines the experience of the experiments on the introduction of mediation in criminal proceedings at the regional level.

Keywords: mediation, conciliation procedure, victim.

A. I. Zaitsev

Arbitration memorandum in the negotiated charter of the Russian princes of the 14th–16th centuries

The article is devoted to the arbitration memorandum in the negotiated charter of the 14th–16th centuries.

Keywords: negotiated charter, arbitration memorandum, approval, properties of the solution, jurisdiction.

Дискуссия о содержании принципа независимости и беспристрастности третейских судей



Г. В. СЕВАСТЬЯНОВ, главный редактор журнала «Третейский суд»

В этом номере «ТС» мы завершаем подборку материалов по теме «арбитрабельность споров о недвижимом имуществе в свете Постановления КС РФ № 10–П от 26.05.2011» и представляем вниманию читателей профессиональные мнения: **Е. А. Виноградовой** и **А. А. Костина** по существу данной проблемы, а также комментарий к тексту Постановления **А. Е. Шерстобитова**.

В сентябре на заседании Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ поставлена логическая точка в рассмотрении двух связанных дел (№ А65–9867 и № А65–9868), послуживших основанием для обращения ВАС РФ с запросом в КС РФ. В результате судебные акты нижестоящих судов — Арбитражного суда республики Татарстан и Федерального арбитражного суда Поволжского округа — оставлены без изменения.

В ходе слушания¹ докладчик (Т. Н. Нешатаева) отметила дополнительную деталь, имевшую место в практике третейских судов и в данном случае. Она указала на невозможность рассмотрения в третейском суде спора с банком, сотрудник которого выступает в качестве третейского судьи, сославшись на нарушение *беспристрастности при разрешении спора*. Смысл позиции ясен: «Никто не может быть судьей в собственном деле». И все же полагаем, что следует уточнить содержание и наименование принципа, отмеченного Т. Н. Нешатаевой, поскольку расширительная трактовка принципов третейского разбирательства может привести к возникновению дополнительных проблем в развитии третейского разбирательства в нашей стране и началу новой долгосрочной дискуссии о пределах контрольных полномочий компетентных государственных судов в этой области.

Тем самым, **обозначен «новый тренд» в усилении контрольных полномочий компетентных судов за деятельностью третейских судов**, что уже находит свое выражение в практике государственных арбитражных судов. Детальный анализ складывающейся судебной практики представлен в обзоре **О. Ю. Скворцова** и статье **М. Э. Морозова**.

Со своей стороны лишь отметим важность того обстоятельства, что при характеристике того или иного принципа третейского разбирательства необходимо принимать во внимание уникальную правовую природу институтов (способов) альтернативного разрешения споров (АРС) и их содержательное отличие от одноименных принципов государственного судопроизводства.

В качестве иллюстрации зададимся вопросом: может ли быть обеспечена беспристрастность и независимость третейских судей при обращении

¹ Видеотрансляция заседания Президиума ВАС РФ представлена на: <http://www.youtube.com/watch?v=wMsqcbqRnKA> (дата посещения — 25.10.2011).

в третейский суд организации, его создавшей? Для ответа на этот вопрос следует уточнить, что представляет собой понятие «третейский суд»? Если **третейский суд — это состав арбитров (независимых и беспристрастных)**, то возможность обращения в третейский суд организации–учредителя должна сохраняться в полной мере. С другой стороны (по закону), третейский суд не имеет отдельной от создавшей его организации правосубъектности и, по сути, сливается с ней. Казалось бы, при этой трактовке компетенция третейского суда может быть поставлена под сомнение. Однако это не так, поскольку в законодательстве речь идет об обеспечении независимости и беспристрастности *именно третейских судей, а не третейского суда* как институционного образования.

Стоит также напомнить, что ранее российскими компетентными судами уже формировались подходы, позволяющие частично пренебречь базовыми принципами третейского разбирательства или, наоборот, чрезмерно расширить их трактовку. Это, например, выражалось в отступлении от окончательности арбитражного решения, возможности оспаривания третейского решения лицами, не участвовавшими в третейском разбирательстве, расширительном толковании так называемых основополагающих принципов российского права и прочем.

Возможно, поэтому в глазах зарубежных коллег Россия не является тем местом, где созданы все необходимые условия для эффективного и стабильного функционирования арбитража. В этой связи принципиально важна **инициатива Российского Национального комитета Международной торговой палаты (ICC Russia)**, выступившего основным организатором полномасштабного исследования (опроса), направленного на выявление ключевых проблем развития международного коммерческого арбитража в нашей стране, который проводится в преддверии международной научно–практической конференции «Россия как место арбитража: за и против». Информация об этих мероприятиях, в том числе **текст исследования** о предпочтениях в международном арбитраже и **анкета**, представлены в этом номере журнала.

По мере развития АРС в России часто возникают вопросы, требующие рационального осмысления. Представляется, что большинство проблем практического, нормативного и доктринального порядка можно решать, не доводя их до критической точки, без обращения в самые высокие судебные инстанции, а с привлечением ведущих российских и зарубежных экспертов в области АРС. Таким образом, в настоящее время существует настоятельная потребность в создании **научно–исследовательского центра, занимающегося концептуальным развитием АРС** в нашей стране.