

СОДЕРЖАНИЕ

	<i>Summary</i>	4
Г. В. Севастьянов (Санкт-Петербург)	«Рейтинг» событий 2011 года	8

СУДЕБНАЯ ПРАКТИКА ПО ВОПРОСАМ ТРЕТЕЙСКОГО РАЗБИРАТЕЛЬСТВА

О. Ю. Скворцов (Санкт-Петербург)	Арбитрабельность корпоративных споров.....	13
	ФАС Московского округа	
	Постановление от 10 октября 2011 г. по делу № А40-35844/11-69-311	16

ПРАКТИКА ТРЕТЕЙСКИХ СУДОВ

Д. Я. Ленчиненко, О. З. Аболонина (Москва)	Практика Постоянно действующего третейского суда при ЗАО «Юридическое общество Фемида» за 2010 г.....	25
И. В. Поганцев, С. С. Костанов (Москва)	Обзор практики Межрегионального арбитражного суда со штаб-квартирой в г. Москве.	35

МЕЖДУНАРОДНЫЙ КОММЕРЧЕСКИЙ АРБИТРАЖ

И. П. Уржумов (Москва)	Диспозитивность процедуры оспаривания решений международных коммерческих арбитражей в праве зарубежных стран	41
А. В. Плахов (Москва)	Глобальное разрешение споров (исследование)	50

МИРОВЫЕ АРБИТРАЖНЫЕ ЦЕНТРЫ

Г. Жукова, В. В. Хвалей (Москва)	Новая редакция Арбитражного регламента ИСС	73
Е. П. Ермакова (Москва)	Развитие института третейских разбирательств в странах Азии и Арабского Востока	92

ИССЛЕДУЕМ ПРОБЛЕМАТИКУ

М. Ю. Чельшев (Казань)	О третейской защите слабой стороны в правоотношении ...	98
----------------------------------	---	----

ТОЧКА ЗРЕНИЯ

Е. В. Михайлова (Самара)	К проблеме подведомственности дел третейским судам.....	107
------------------------------------	---	-----

ВИЗИТНАЯ КАРТОЧКА

Центр арбитража и посредничества ТПП Российской Федерации.....	111
Международный коммерческий арбитражный суд.....	112
Морская арбитражная комиссия.....	113
Третейский суд для разрешения экономических споров при ТПП Российской Федерации.....	114

	Спортивный арбитраж при ТПП РФ.....	115
	Коллегия посредников по проведению примирительных процедур.....	116
Третейский суд при Санкт–Петербургской ТПП		117
Сибирский третейский суд		119
Центр развития переговорного процесса и мирных стратегий		120

ПРИМИРИТЕЛЬНЫЕ ПРОЦЕДУРЫ

Т. В. Быкова (Старый Оскол)	Примирительные процедуры по делам, возникающим из публичных правоотношений.....	121
М. Ю. Лебедев (Саратов)	О корректности выделения беспристрастности и независимости медиатора в качестве принципа проведения процедуры медиации	133
	Пояснительная записка к Типовой программе подготовки медиаторов	144
	Типовая программа подготовки медиаторов	147

АКТУАЛЬНЫЙ ДИАЛОГ

М. А. Авдыев (Новосибирск)	Есть ли будущее у профессиональной медиации в России?	158
	Письмо Минэкономразвития Российской Федерации	162
	Заявление НП «Сибирский центр конфликтологии»....	166

ДИССЕРТАЦИОННЫЕ ИССЛЕДОВАНИЯ В ОБЛАСТИ АРС	170
ВСЕРОССИЙСКАЯ ПЕРЕПИСЬ ТРЕТЕЙСКИХ СУДОВ	174
СВОДНАЯ ТАБЛИЦА КОЛИЧЕСТВА ТРЕТЕЙСКИХ СУДОВ ПО СУБЪЕКТАМ РФ	178
СПИСОК ПУБЛИКАЦИЙ В ЖУРНАЛЕ «ТРЕТЕЙСКИЙ СУД» В 2011 ГОДУ	179
ОБЗОР ЛИТЕРАТУРЫ	186
ВНИМАНИЮ АВТОРОВ	190
ИНФОРМАЦИЯ О ПОДПИСКЕ	192

SUMMARY

O. Yu. Skvortsov

Arbitrability of corporate disputes

The article is devoted to arbitrability of corporate disputes.

Keywords: *arbitrability, corporate disputes.*

D. Ya. Lenchenko, 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.*

I. V. Pogantsev, S. S. Kostanov

The review of the practice of the Inter-regional arbitration court with the headquarters in Moscow

The review offered in the article is devoted to one of the most important institutions of the civil law — credit agreement widely applied in modern life and deals made in the framework of credit relations in the Russian Federation.

Due to the rules of the business turnover, in most cases it is impossible to conduct any business undertaking without credit resources, either in Russia or abroad. Also many physical persons use credit relations for their needs.

The authors give general analysis of the practice of the court in cases considering credit relations in Russia. The application of different norms of the civil law of the Russian Federation during consideration of such cases is shown. Also conclusions and comments on some topical questions related to the main idea of the article are given.

Keywords: *arbitration, inter-regional arbitration court, practice, credit agreement, bank, warrantor, borrower.*

I. P. Urzhumov

Disposition of the procedure of setting aside of international commercial arbitral awards in comparative law

A growing trend in comparative law allows parties to waive in their arbitration agreements the right to apply for the setting aside of an arbitral award. This article provides a comparative analysis of this trend and questions whether such waivers are in the interest of the parties.

Keywords: *international arbitration, procedure for setting aside an arbitral award, waiver of the right to undertake setting aside proceedings.*

A. V. Plakhov

Global Dispute Resolution

Taylor Wessing has conducted an extensive piece of research to identify current attitudes and trends in dispute resolution with the aim of stimulating debate in

this area. Over 300 participants worldwide participated in this research. This report provides a comprehensive assessment of current trends and attitudes in international disputes and offers useful comparisons between a number of important established and emerging jurisdictions.

Keywords: economic downturn, cost of litigation, global economic crisis, an appeal, rights of appeal, Conditional Fee Agreement, competing jurisdictions, minimization legal expenditure, neutrality of arbitrators, ad hoc arbitration, mediation, “loser pays” model, global rankings, choosing the law and jurisdiction.

G. Zukova, V.V. Khvalei

New edition of the ICC Arbitration Rules

The article is devoted to the main changes introduced to the ICC Arbitration Rules, to take effect on January 1, 2012. The amendments concern a wide range of issues, including the notion of the “emergency arbitrator” to deal with urgent interim measures, conducting multi-party and multi-contract arbitrations. Still, according to the authors, both closely involved in the work of the ICC Court of Arbitration, the changes are not revolutionary and represent the already existing practice of the ICC Court. The authors provide a detailed analysis of the changes, most of which are aimed at increasing the efficiency of the ICC arbitration.

Keywords: arbitration rules, ICC, international arbitration.

E. P. Ermakova

The development of international commercial arbitration in Asian and Arab East countries

This article examines the phenomenon of the rapid increase in the number of arbitration centers in Asia and the Arab East and provides statistics on these centers’ activities.

Keywords: arbitration courts abroad, international commercial arbitration, arbitration centers abroad.

M. Yu. Chelyshev

The arbitration protection of a weaker party in legal relationship

The problems of the weaker party’s protection in arbitration against their violated or disputed rights in legal relationship are observed in the article. It is proved, that such protection is only possible if a weaker party is provided with legal guarantees during its organization, which «equalizes» its legal position with the counterparty. In addition, the author makes proposals to perfect the arbitration protection of citizens–consumers, sportsmen and other persons, who can be related to the category «weaker party in the legal relationship».

Keywords: arbitration, arbitration protection, weaker party in legal relationship.

E. V. Mihajlova

Problems of determining the dependency of arbitration courts

In the article the problem of definition of universal criterion of reference of a civil case to the procedures of arbitration courts is considered. Various approaches are analyzed and the sign of a parity of legal statuses is offered.

Keywords: arbitration courts, jurisdiction, private disputes, public and legal disputes, subject criterion.

T. V. Bykova

Conciliatory procedures in cases, arising out of public legal relations

In the article the author considers the possibility of use of conciliatory procedures in cases, arising out of public legal relations. She also gives a common characterization and definition of the notion of «conciliatory procedures in cases, arising out of public legal relations» and different kinds of them.

Keywords: *conciliatory procedures, alternative dispute resolution, proceeding in cases, arising out of public legal relations, arbitration procedure.*

M. Yu. Lebedev

About the correctness of distinguishing impartiality and independence of the mediator as a principle of the procedure of mediation

The articles considers the incorrectness of distinguishing impartiality and independence of the mediator as a principle of the procedure of mediation. Such principle as neutrality of mediator is offered.

Keywords: *mediation, maxims, independence, neutrality, impartial.*

M. A. Avdyev

Does mediation in Russia have a future?

This article considers the process of institutionalization of professional mediators in Russia. The author describes numerous difficulties in the way of registration of mediators' association because of bureaucracy and unfair completion with Attorney Mediators protected by the Supreme Court.

Keywords: *Russia, mediation, institutionalization, government regulation, bureaucracy.*



*ПОЗДРАВЛЯЕМ ВАС
С НОВЫМ 2012 ГОДОМ!*

«Рейтинг» событий 2011 года

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

Подходящий к завершению год был интересным, продуктивным и богатым на разнообразные события в сфере третейского разбирательства и других способов АРС, или, говоря, по-иному, *институтов саморегулирования гражданского общества*, каковыми их по праву признал Конституционный Суд Российской Федерации в своем историческом Постановлении..!



Третейское разбирательство и международный коммерческий арбитраж

Несомненно, **Постановление КС РФ № 10-П от 26.05.2011 г.**, подтвердившее принципиальную возможность рассмотрения третейским судом споров о недвижимом имуществе и поставившее точку в длительной дискуссии по этому вопросу, первое по своему значению в «рейтинге свершений» 2011 года, а, возможно, всего предшествующего десятилетия с момента вступления в силу Федерального закона «О третейских судах в Российской Федерации». Его принятие не только значительно обогатило доктрину третейского разбирательства страны, но и стало поводом для сдержанного оптимизма в том плане, что России будет считаться благоприятным местом для арбитража... Понятно, что текст Постановления КС РФ не отвечает на все теоретические вопросы и не снимает все проблемы развития третейского разбирательства в России. Решить нужно не только вопросы, связанные с точным определением арбитрабельности, но и многие другие...

Редакцией «ТС» в течение этого года велся **опрос** о влиянии увеличения срока на выдачу исполнительных листов по третейским решениям в государственных арбитражных судах *с одного до трех месяцев*. Подавляющее большинство участников опроса (88 % или 144 из 163 респондентов) считает, что данная мера ВАС РФ (см. ФЗ № 69 от 30.04.2010) *приводит к снижению эффективности национального третейского разбирательства*.

Результаты опроса

К чему может привести увеличение сроков с одного до трех месяцев на рассмотрение государственными арбитражными судами заявлений о выдаче исполнительных листов и оспаривании решений третейских судов (см. ФЗ № 69 от 30.04.2010):

Оптимизации сроков и снижению нагрузки на гос. арбитражные суды — 4% (6 респондентов)



Снижению эффективности национального третейского разбирательства и, как следствие, уменьшению числа обращений в третейские суды — 88% (144 респондента)



Увеличение нагрузки на государственные арбитражные суды — 4% (6 респондентов)



Все останется на прежнем уровне — 4% (7 респондентов)



Всего участников опроса: 163

Введение дополнительных мер, ограничивающих возможности третейских судов страны, чаще всего обосновывается существованием недобросовестных «третейских судов». Безусловно, проблема в этом есть. Но она не является настолько острой и повсеместной, чтобы не замечать успехи и достижения многих отечественных центров третейского разбирательства и создавать преграды для их деятельности.

К сожалению, общественные индикаторы редко принимаются во внимание, но мы, не питая иллюзий по этому поводу, готовимся к **очередному исследованию общественного мнения**, чтобы попытаться определить наиболее продуктивные подходы для борьбы со злоупотреблениями в третейском разбирательстве (см. сайт журнала «ТС»: www.arbitrage.spb.ru).

Третейские суды как институты гражданского общества могут и должны самостоятельно «наводить порядок» в своих рядах, повышать уровень третейского разбирательства. **Введение элементов саморегулирования деятельности третейских судов страны** — настоятельная потребность современного этапа их становления. Вот как об этом говорит в своем интервью известный сторонник развития третейского разбирательства в России **В. Ф. Яковлев**: *«Третейские суды не должны быть вольницей — должны существовать системы саморегулирования... Система саморегулирования должна обеспечивать допуск к деятельности... Излишнего формализма быть не должно. Но если существует постоянно действующий третейский суд, то надо, чтобы в масштабах субъектов федерации и всей России существовали объединенные третейских судов...»¹.*

Начало этому непростому процессу уже положено. Пробраз системы саморегулирования третейских судов создан в этом году. В Новосибирске приступила к своей деятельности **Национальная третейская палата (НТП)**, которая за полгода своей работы сумела **сплотить 10 российских центров третейского разбирательства**. В приоритетах деятельности НТП — борьба со злоупотреблениями третейским разбирательством, разработка изменений в законодательство о третейских судах, формирование стандартов деятельности третейского суда. Документ по последнему вопросу (Стандарт НТП «Деятельность постоянно действующего третейского суда») уже разработан и будет опубликован в первом номере журнала за 2012 год.

Активная позиция в развитии отечественной школы третейского разбирательства, конечно же, заслуживает повсеместной поддержки, иначе может оказаться так, что готовые, но, как показывает время, не всегда продуктивные решения будут снова «спущены вниз»... *Мы уже сейчас слышим призывы... о необходимости сокращения числа третейских судов, об ограничении их компетенции в жизненно важных сферах* (например, в области корпоративных отношений, чему посвящен обзор этого номера «ТС», представленный **О. Ю. Скворцовым**). *В практике государственных судов по вопросам третейского разбирательства все чаще в гипертрофированном виде представляются базовые принципы третейского процесса* (например, принцип независимости и беспристрастности третейского судьи, обзор в предыдущем выпуске журнала). В этом кому-то видится самый простой вариант решения проблем третейского разбирательства. Полагаем все же, что при этом нужно

¹ См.: <http://www.alrf.ru/dynamic/press/q-q-3> (дата посещения — 14.12.2011).

понимать, что таким способом положительного результата достичь не удастся, и мы вернемся к тому, с чего уже начинали... Внесение необходимых изменений в закон о третейских судах, невелирирующих возможности злоупотреблений, представляется самым эффективным вариантом в данной ситуации, однако, сделать это нужно таким образом, чтобы не снижать достигнутого уровня развития третейских судов (см. п. 3.1. Постановления КС РФ № 10-П от 26.05.2011).

В этом году в Госдуму РФ внесен **законопроект**², связанный с некоторым **расширением интернациональных стандартов международного коммерческого арбитража** в связи принятыми ЮНСИТРАЛ дополнениями к Типовому закону о международном торговом арбитраже. Его судьбу будет определять уже новый состав Госдумы. К сожалению, законопроект не содержит, точнее, из него исключены наиболее принципиальные новеллы, касающиеся возможностей приведения в исполнение государственным судом обеспечительных мер, вынесенных третейским судом, а также более широкой трактовки письменной формы арбитражного соглашения и порядка его заключения. В этой связи выражаем надежду, что чтения законопроекта о внесении изменений в Закон РФ «О международном коммерческом арбитраже» в Госдуме напомнят о том, для чего он собственно инициировался, и актуальные правовые нормы будут включены в его текст, иначе преимущества зарубежных проарбитражных правопорядков и дальше будут притягивать трансграничные споры, создавая неблагоприятные условия для отечественного бизнеса. Наглядным показателем развития данного процесса является статистика ВАС РФ о признании и приведении в исполнение решений иностранных судов и иностранных арбитражных решений, которая в 2010 **возросла сразу на 64,08 % (!)**³, по сравнению с предыдущим годом. Если из этого не делать соответствующих выводов, то следует прогнозировать дальнейшее увеличение данного показателя.

В предновогоднюю пору особенно приятно отметить новые успехи и достижения отечественного третейского разбирательства и самое яркое из них — создание и уверенное функционирование **первого электронного арбитража России в Третейском суде «Газпром»**, применяющего при разрешении споров видеоконференцсвязь и электронный обмен документами. Только в этом году в режиме видеоконференцсвязи им рассмотрено более 70 дел!

Медиация и судебное примирение

Еще одна исключительно важная для развития АРС в России законодательная инициатива готовится Высшим Арбитражным Судом РФ: **проект Федерального закона «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации в связи совершенствованием примирительных процедур»**. Предмет законотворческой деятельности ВАС РФ должен создать условия для эффективного применения примирительных процедур, в том числе медиации, в судебном порядке.

Более активное применение способов АРС в судебном порядке — жизненная необходимость для современного общества. Концепция законопроекта формируется достаточно давно — первый вариант опубликован в «ТС» в конце 2009 г.⁴

² См.: Проект Федерального закона о внесении изменений в Закон РФ «О международном коммерческом арбитраже» // Третейский суд. 2011. № 3. С. 81–84.

³ См.: Третейский суд. 2011. № 2. С. 108.

⁴ См.: Третейский суд. 2009. № 6. С. 12–23.

В июне этого года законопроект рассматривался на заседании Научно–консультативного Совета ВАС РФ, в работе которого приняли участие наиболее известные российские специалисты. Самыми обсуждаемыми стали вопросы: 1) терминологического согласования законопроекта и действующего закона о медиации, которым частично затрагиваются вопросы применения медиации в судебном порядке; 2) состава примирительных процедур; 3) возможного взаимодействия государственных арбитражных судов и действующих в стране центров примирительных процедур (специалистов–примирителей); 4) формата обязательности применения процедур в судебном порядке; 5) лиц, содействующих применению примирительных процедур и формы выплаты им вознаграждений; 6) результатов судебных примирительных процедур.

Разработчики законопроекта обладают *значительной эмпирической базой*, позволяющей подготовить сбалансированный во всех отношениях документ (*определяющий на долгосрочную перспективу развитие не только судебных, но и внесудебных примирительных процедур*), который, надеемся, по своей юридической технике будет выгодно отличаться от действующего закона о медиации, вступившего в силу с начале этого года. Для этого, как говорится, далеко ходить не надо, есть опыт внедрения примирительных процедур в хозяйственных судах Республики Беларусь, есть итальянский вариант развития событий., есть многообразные подходы стран общего и континентального права. Видимо, поэтому ВАС РФ (в настоящее время) отказался от предлагаемой ранее экспериментальной апробации закона в отдельных государственных арбитражных судах.

Возвращаясь к действующему закону о медиации необходимо отметить, что в соответствии с ним в этом году была принята **«государственная» программа подготовки профессиональных медиаторов**, которая утверждена Министерством образования и науки РФ. Обсуждение программы, как и текста закона о медиации, прошло в закрытом режиме, что, несомненно, отразилось на качестве этих документов. Разработанная (в конце прошлого года) как альтернативный вариант **Типовая программа подготовки медиаторов**, в работе над которой приняли участие ведущих вузы и специалисты страны, остается надежным ориентиром для эффективной подготовки медиаторов и разработки (на ее основе) других авторских образовательных программ. Программа размещена на сайте журнала, а также публикуется на страницах данного номера. Редакция «ТС» выражает глубокую признательность всем, кто представил свои наработки для подготовки Типовой программы, и особенно **Е. И. Носыревой**, которая провела большую работу по сведению их в единое целое.

Проблемы закона о медиации состоят и в том, что он *сдерживает процесс развития саморегулирования в медиативном сообществе страны*. Причины видятся и в завышенных, не отражающих нынешний уровень развития медиации в России, критериях по созданию СРО медиаторов, и в неготовности государственных структур участвовать в этом, хотя закон их к этому призывает. Как пример предлагаем вашему вниманию настоящую борьбу за создание СРО медиаторов в Сибири, которую ведет с государственными органами директор Центра конфликтологии и примирительных процедур **М. А. Авдыев**.

В этом году появилась **первая (после принятия закона) практика применения медиации в судебном порядке**. Особенно живо она формируется в Ростове–на–Дону (в государственных арбитражных судах) и Санкт–Петербурге (судах общей

юрисдикции). Причиной тому активность медиаторов и судей государственных судов, осознающих исключительную значимость социального взаимодействия. Приятно отметить, что введенный законом о медиации статус так называемого «профессионального медиатора» не стал фактором, ограничивающим возможности сторон по урегулированию спора, переданного ими в суд.

Форумы года

«Рейтинг событий года» был бы недостаточно полным, если не вспомнить наиболее значительные мероприятия, на каждом из которых в той или иной мере поднимались вопросы развития альтернативного разрешения споров в нашей стране.

Год начался со знакового события — чествования юбиляра, наиболее авторитетного и заслуженного арбитражного учреждения страны — Морской арбитражной комиссии при ТПП РФ, — чему была посвящена международная конференция *«Морской арбитраж: современная практика. 80 лет Морской арбитражной комиссии при ТПП РФ»* и первый журнальный номер «ТС» этого года.

Вступление в силу закона о медиации стало поводом для прошедшего в апреле в Воронеже своеобразного «съезда медиаторов страны» — международной научно-практической конференции *«Развитие медиации в России: теория, практика, образование»*. Результаты состоявшегося «воронежского диалога» нашли свое воплощение в специальном издании, представляемом в рубрике «Обзор литературы».

В период белых ночей в Санкт-Петербурге состоялось событие, представившее комплексную информацию о становлении АРС в нашей стране, а также странах ближнего и дальнего зарубежья: международная научно-практическая конференция *«Международный арбитраж в странах СНГ и США: развитие законодательства и современная практика»*.

Становлению отечественной школы спортивного права и спортивного арбитража способствовала Вторая международная конференция *«Спортивный арбитраж: зарубежный опыт, современная практика, перспективы для России»*, прошедшая в ноябре в Казани.

В течение всего 2011 года ICC RUSSIA велась подготовка своеобразного итогового события этого «профессионального сезона», связанная с проведением полномасштабного анкетирования как российских, так и зарубежных респондентов, результаты которого смогли бы определить необходимые меры по укоренению проарбитражного подхода в нашей стране. Материалы конференции *«Россия как место арбитража: за и против»* и подведенные итоги исследования будут опубликованы в «ТС» в начале следующего года.

В ближайших планах Редакции освещение еще одного знаменательного события наступающего года — *80-летия Международного коммерческого суда при ТПП РФ*, а также подготовка серии интервью с ведущими правоведами и специалистами в области МКА.

В заключение, нельзя не отметить, что **наступающий 2012 год — год 20-летия третейского разбирательства в современной России!** Уверены, что в юбилейном году у третейского сообщества и медиаторов страны возникнет еще больше оснований для гордости за свое дело и свою Родину, создающую столь необходимые благоприятные условия для устойчивого развития институтов саморегулирования гражданского общества.