

Разрешение споров с иностранными контрагентами в условиях санкций

План доклада

- Основные особенности текущей правовой среды;
- Ключевые сложности разрешения споров с иностранными контрагентами;
- Международный арбитраж как альтернатива государственным судам;
- Востребованность арбитража как инструмента разрешения споров.

Экономическая перспектива

- Персональные санкции и секторальные санкции
- Ограничения на логистику
- Ограничения на расчеты (в т.ч. на расчеты с поставщиками услуг), дополнительные налоги, сборы и комиссии
- Предвзятость со стороны контрагентов

Правовая перспектива

- Общее низкое качество санкционных нормативных актов, тенденция к их расширительному толкованию, дополнительные расходы на санкционный комплаенс
- Возможная предвзятость со стороны должностных лиц
- Низкая предсказуемость

Разрешение споров с иностранными контрагентами – ключевые сложности

- Разрешение спора
 - Подсудность
 - Иностранное законодательство применимое к самому спору
 - Иностранное законодательство применимое к процедуре разрешения спора
 - Потенциально предвзятое отношение судей
- Исполнимость решения
 - Возможная необходимость признания решения в других государствах
 - Возможные сложности при исполнении решения в других государствах
 - Потенциально предвзятое отношение должностных лиц, ответственных за принятие решения и сотрудников банков
- Логистические и организационные сложности с ведением процесса в иностранных юрисдикциях

Исполнимость решений иностранных государственных судов за рубежом

РФ

- Статья 241 АПК и 409 ГПК
- Международные договоры:
 - Зачастую отсутствуют подобные соглашения с крупными экономиками
 - Конвенция 2 июля 2019 года «О признании и исполнении иностранных судебных решений по гражданским и торговым делам» – подписана РФ, не вступила в силу.

Иностранные юрисдикции

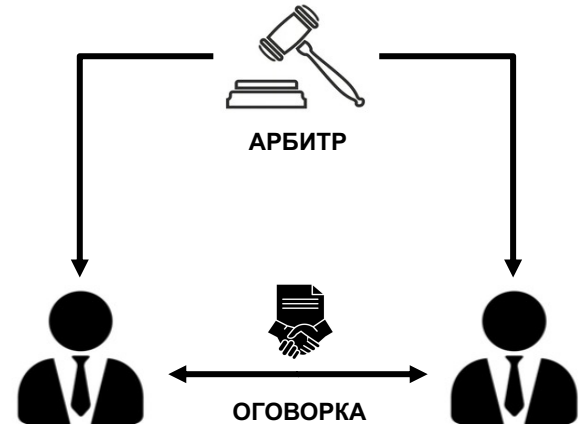
- Международные договоры
- Принцип взаимности
- Процедуры и порядок признания отличаются от юрисдикции к юрисдикции

-> Сложная, дорогая и иногда непредсказуемая процедура

Арбитраж как альтернатива государственным судам

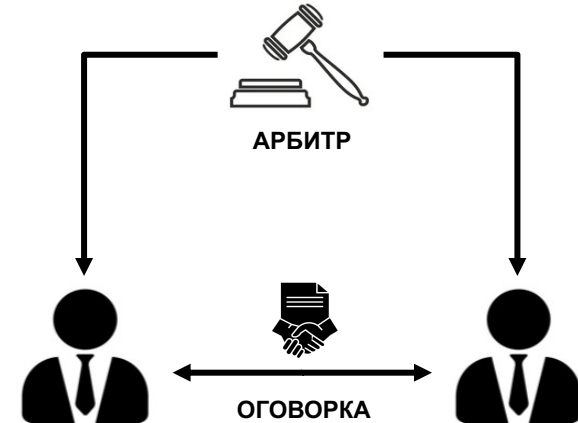
- Арбитраж – по сути частный суд, где вместо судей разбирательство ведут юристы, назначаемые сторонами спора или арбитражным институтом.
- Споры передаются в арбитраж на основании специального контракта – арбитражной оговорки.
- Передача спора в арбитраж возможна при заключении арбитражного соглашения – до или после возникновения спора.
- Арбитраж является приоритетным инструментом разрешения международных коммерческих споров.
- В отличие от решений государственных судов, арбитражные решения признаются и приводятся в исполнение в 120 государствах.
- Права требований по арбитражному решению относительно несложно уступить третьим лицам.

-> Более простая и эффективная процедура, чем государственные суды



Как работает арбитраж?

- Арбитражная оговорка определяет порядок выбора арбитров и наделения их полномочиями.
- После назначения арбитров, арбитры получают полномочия для принятия полного спектра процессуальных решений в рамках спора и выполняют функции судьи (в т.ч. имеют право на принятие обеспечительных мер)
- Передача спора в арбитраж возможна при заключении арбитражного соглашения – до или после возникновения спора.
- Обычно арбитражные оговорки включают в себя ссылку на арбитражный регламент какого-либо арбитражного института. Регламент определяет порядок формирования состава арбитров, а также основные правила ведения разбирательства.
- Обычно арбитражное решение становится обязательным для сторон после его вынесения.
- В отличие от решений государственных судов, арбитражные решения признаются и приводятся в исполнение в 158 государствах.



Чаще всего арбитраж администрируется арбитражным институтом – специальным юридическим лицом, содействующим сторонам и арбитрам в организации разбирательства и решении административных вопросов.

Место арбитража и его значение

- Привязка к правопорядку конкретного государства обязательна для определения правил, которым будет подчиняться арбитраж.
- Место арбитража может влиять на такие вещи как:
 - Порядок и основания отмены или оспаривания решения
 - Основания отвода арбитров
 - Оценка доказательств
 - Полномочия арбитров
 - Арбитрабельность спора

-> Требуется осознанный выбор подходящего места арбитража для каждого контракта

Оспаривание арбитражного решения

- Можно, но обычно лишь по закрытому перечню оснований, например:
 - Недействительность арбитражного соглашения
 - Сторона арбитражного разбирательства не была надлежащим образом уведомлена о нём
 - Арбитры разрешили спор, не попадающий в сферу действия арбитражного соглашения
 - Состав арбитров был сформирован с нарушениями
 - Нарушение публичного порядка или неарбитрабельность спора
 - Серьезное процессуальное нарушение
 - [...]
 - Пересмотр решения по существу обычно не предполагается.
- > Презумпция «окончателности» арбитражного решения

Исполнение иностранного арбитражного решения в РФ и за рубежом

- Нью-Йоркская Конвенция 1958 г. О признании и приведении в исполнение иностранных арбитражных решений
- Иностранное арбитражное решение – любое решение, вынесенное за пределами государства, в котором требуется его исполнить.
- Арбитражные подлежат признанию судом государства-участника Конвенции, кроме исключительных случаев:
 - Недействительность арбитражного соглашения
 - Сторона арбитражного разбирательства не была надлежащим образом уведомлена о нём
 - Арбитры разрешили спор, не попадающий в сферу действия арбитражного соглашения
 - Состав арбитров был сформирован с нарушениями
 - Нарушение публичного порядка или неарбитрабельность спора в стране, где планируется исполнить решение
- Особенности отдельных юрисдикций? Эффективная юрисдикция?

Стоимость - арбитраж vs государственный суд, приблизительная оценка

- Спор – простая поставка, цена - 1 mln. USD, сравнение арбитража НКІАС, РАЦ и расходов на государственные суды в ФРГ и РФ

	Арбитраж РАЦ	Арбитраж НКІАС	Гос суд ФРГ	Гос суд РФ
Государственная пошлина / арбитражный сбор	± USD 43 000 – 62 200 (в зависимости от процедуры)	± USD 61 000	± EUR 48 500 (первая инстанция) ± EUR 58 000 (вторая инстанция) ± EUR 76 381 (третья инстанция)	200 000 рублей (первая инстанция)
Расходы на юристов	От 1 миллиона рублей (зависит от спора)	± USD 70 000	± EUR 50 000	От ± 600 000 до 1 миллиона рублей
Расходы на обжалование решения	± 1-1,5 миллиона рублей (зависит от спора)	± USD 50 000	± EUR 50 000	± 1 миллион рублей
Исполнение (в юрисдикции)	От 500 000 до 1 миллиона рублей	± USD 50 000	± EUR 20 000	От 500 000 до 1 миллиона рублей

Почему арбитраж сейчас будет становиться более востребованным по сравнению с государственными судами?

- **Преимущество 1** - Относительная простота исполнения решения в отношении иностранных контрагентов в более, чем 120 юрисдикциях, а также существенно более высокая вероятность исполнения решения.
- **Преимущество 2** – при правильном планировании, более высокая предсказуемость бюджета на разрешение спора (особенно при рассмотрении спора в арбитражном институте, расположенном в РФ – РАЦ, МКАС и др.).
- **Преимущество 3** - Возможность выбора нейтрального места арбитража и неподвзятых арбитров.

Почему арбитраж сейчас будет становиться более востребованным по сравнению с государственными судами?

- **Преимущество 1** - Относительная простота исполнения решения в отношении иностранных контрагентов в более, чем 120 юрисдикциях, а также существенно более высокая вероятность исполнения решения.
- **Преимущество 2** – при правильном планировании, более высокая предсказуемость бюджета на разрешение спора (особенно при рассмотрении спора в арбитражном институте, расположенном в РФ – РАЦ, МКАС и др.).
- **Преимущество 3** - Возможность выбора нейтрального места арбитража и неподвзятых арбитров.

Дело А40-9755/20

- Спор из лицензионного договора между двумя компаниями с Британских Виргинских Островов – Fashion TV Russia Ltd и Future to Victory Ltd.
- Арбитражные решения по спору вынесены Лондонским Международным Третейским Судом (LCIA) с местом арбитража в Лондоне.
- Суд убедился в отсутствии оснований для отказа в признании и приведении в исполнение арбитражного решения и вынес соответствующее определение.

Дело А40-331510/19

- Спор из Контракта ВЭД договора между ООО Валф Рус и Моретто СпА.
- Арбитражные решения по спору вынесены Арбитражным Институтом Торговых палат Швейцарии (SCAI) с местом арбитража в Женеве.
- Суд убедился в отсутствии оснований для отказа в признании и приведении в исполнение арбитражного решения и вынес соответствующее определение.

Арбитражные оговорки – договор на передачу спора в арбитраж

- Арбитражная оговорка представляет собой контракт между сторонами на передачу спора в арбитраж.
- В большинстве юрисдикций для того, чтобы быть исполнимой должна содержать следующие условия
 - Определение споров, передаваемых для разрешения в арбитраж
 - Полное и безоговорочное согласие на передачу споров в арбитраж
 - Порядок формирования состава арбитров
 - Указание на применимую процедуру разрешения споров
 - *Применимый регламент*
 - *Согласие на окончательность арбитражного решения*
 - [...]
- Рекомендуется заключать оговорки в письменной форме и использовать модельные оговорки арбитражных институтов для избежания споров об их действительности.
- Некоторые страны допускают заключение так называемых *альтернативных* оговорок позволяющих истцу самому решать куда обращаться – в государственный суд или в арбитраж.

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

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

[наименование Стороны]: [адрес электронной почты]

[наименование Стороны]: [адрес электронной почты]

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

Стороны принимают на себя обязанность добровольно исполнять арбитражное решение.

- Модельная оговорка РАЦ

Спасибо за внимание!



yurlov.ru



inbox@y-p.ru



+7 495 913-67-42



**ЮРЛОВ
И ПАРТНЕРЫ**
Адвокатское бюро