

# Новое регулирование арбитража (третейского разбирательства) в Российской Федерации

1 сентября 2016 г. вступают в силу два федеральных закона, которые вносят существенные изменения в правовое регулирование третейского разбирательства (в том числе международного коммерческого арбитража) в Российской Федерации: Федеральный закон "Об арбитраже (третейском разбирательстве) в Российской Федерации"<sup>1</sup> ("**Закон 1**") и Федеральный закон о внесении изменений в отдельные законодательные акты РФ в связи с принятием Закона о третейском разбирательстве<sup>2</sup> ("**Закон 2**") (далее совместно "**Законы**").

Основные изменения состоят в следующем:

- Устанавливается требование о получении разрешения Правительства РФ на деятельность по администрированию арбитража, которое распространяется и на иностранные арбитражные институты (см. раздел 1 ниже);
- Прямо определяется, какие споры не могут рассматриваться в рамках арбитража, а также допускается возможность, при соблюдении определенных условий, рассмотрения в арбитраже некоторых категорий корпоративных споров (см. раздел 2 ниже);

## Авторы



**Тимур Айткулов**  
Партнер

T: +7 495 725 6415

E: timur.aitkulov  
@cliffordchance.com



**Юлия Попельшева**  
Советник

T: +7 495 725 6444

E: julia.popelysheva  
@cliffordchance.com

<sup>1</sup> Федеральный закон от 29 декабря 2015 г. № 382-ФЗ "Об арбитраже (третейском разбирательстве) в Российской Федерации".

<sup>2</sup> Федеральный закон от 29 декабря 2015 г. № 409-ФЗ "О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации и признании утратившим силу пункта 3 части 1 статьи 6 Федерального закона "О саморегулируемых организациях" в связи с принятием Федерального закона "Об арбитраже (третейском разбирательстве) в Российской Федерации".

- Появляются новые сферы взаимодействия между третейскими и государственными судами (см. раздел 3 ниже);
- Меняются в некоторой степени требования к форме арбитражного соглашения и появляются дополнительные возможности для сторон при заключении арбитражного соглашения (см. раздел 4 ниже).

В связи с существенностью вносимых изменений Законы содержат объемные (и, к сожалению, не всегда четкие) переходные положения (см. раздел 5 ниже).

Необходимо отметить, что новое регулирование арбитража не только создает для сторон дополнительные возможности на будущее, но и может в некоторых случаях затронуть уже существующие арбитражные соглашения и ведущиеся арбитражные разбирательства. В этой связи рекомендуется провести анализ возможного влияния нового регулирования на существующие отношения и, по возможности, принять меры по снижению рисков.

### 1. Требование о получении разрешения на администрирование арбитража

Законом 1 введено понятие "*постоянно действующего арбитражного учреждения*", которое означает "*подразделение некоммерческой организации, выполняющее на постоянной основе функции по администрированию арбитража*". Третейские суды (т.е. коллегии арбитров), сформированные при постоянно действующих арбитражных учреждениях, будут иметь ряд преимуществ по отношению к третейским судам, созданным для разрешения конкретного спора (в частности, только они смогут рассматривать корпоративные споры).

Чтобы арбитражное учреждение могло выполнять функции по администрированию арбитража, некоммерческая организация, при которой оно создано, должна получить разрешение Правительства РФ. Такое разрешение будет выдаваться на основании рекомендации Совета по совершенствованию третейского разбирательства, в который будут входить представители органов государственной власти, объединений предпринимателей, юридического сообщества и т.п. Совет будет проверять, в том числе, соответствие регламента и рекомендованного списка арбитров арбитражного учреждения требованиям

закона<sup>3</sup>, а также оценивать, насколько репутация, масштаб и характер деятельности некоммерческой организации позволят созданному при ней арбитражному учреждению эффективно выполнять свои функции<sup>4</sup>.

Получить статус "*постоянно действующего арбитражного учреждения*" смогут и иностранные арбитражные учреждения. Единственным критерием, которому они должны будут соответствовать, является наличие "*широко признанной международной репутации*". Получение разрешения иностранными арбитражными учреждениями необходимо, в частности, для того, чтобы они могли, с точки зрения российского регулирования, администрировать определенные виды корпоративных споров (в частности, споров из договоров купли-продажи акций российских компаний), вне зависимости от того, будет ли Россия местом арбитража, а также администрировать споры, не являющиеся корпоративными, с местом арбитража в России.

### 2. Определение споров, которые не могут рассматриваться в рамках арбитражного разбирательства; корпоративные споры

Законом 2 прямо устанавливаются категории споров, которые не могут передаваться в арбитраж. В арбитраж, в частности, не могут передаваться споры по административным и трудовым делам, коллективные иски, дела о банкротстве, споры из отношений по приватизации и закупок для государственных нужд (до принятия специального закона<sup>5</sup>) (статья 33 АПК РФ и статья 22.1 ГПК РФ в редакции Закона 2).

<sup>3</sup> Так, в рекомендованном списке арбитров должно быть не менее 30 человек, не менее одной трети арбитров должны иметь научную степень по профильной специальности и не менее половины должны иметь не менее чем десятилетний опыт разрешения гражданско-правовых споров в качестве арбитров или в качестве судей (части 1, 3 статьи 47 Закона 1).

<sup>4</sup> Приказом Министерства юстиции РФ от 13 июля 2016 г. № 165 утверждено Положение о порядке создания и деятельности Совета по совершенствованию третейского разбирательства.

<sup>5</sup> Законом 2 предусмотрено, что споры из отношений по закупкам для государственных и муниципальных нужд можно будет передавать в арбитраж со дня вступления в силу федерального закона, устанавливающего порядок определения постоянно действующего арбитражного учреждения, которое вправе администрировать эти споры.

Существенные изменения вносятся в порядок рассмотрения корпоративных споров (т.е. споров, связанных с созданием юридического лица, управлением им и участием в нем). В новой редакции статьи 225.1 АПК РФ устанавливаются три категории корпоративных споров по возможности их рассмотрения в арбитраже:

- Корпоративные споры, которые не могут передаваться в арбитраж (категория 1). К таким спорам относятся, в частности:
  - споры об отказе в регистрации юридического лица;
  - споры о созыве общего собрания участников юридического лица;
  - споры, связанные с приобретением и выкупом акционерным обществом размещенных акций;
  - споры, связанные с обязательным предложением по выкупу акций;
  - споры, связанные с исключением участников юридических лиц;
  - споры, вытекающие из деятельности нотариусов по удостоверению сделок с долями в уставном капитале общества с ограниченной ответственностью, а также
  - практически все споры в отношении хозяйственного общества, имеющего существенное значение для обеспечения обороны страны и безопасности государства<sup>6</sup>;
- Корпоративные споры, которые должны администрироваться постоянно действующим арбитражным учреждением и рассматриваться в соответствии со специальными регламентами с местом арбитража на территории России, при условии заключения самим юридическим лицом, всеми его участниками, а также иными лицами, которые являются истцами или ответчиками, соглашения о передаче таких споров в третейский суд<sup>7</sup> (категория 2). К этой категории относятся, в частности,

- споры, связанные с созданием, реорганизацией и ликвидацией юридического лица (за исключением споров, связанных с оспариванием ненормативных актов, решений и действий государственных органов);
  - споры по искам участников юридического лица о возмещении убытков, причиненных юридическому лицу, а также о признании недействительными сделок юридического лица и применении последствий их недействительности;
  - споры, связанные с формированием органов управления юридического лица и их ответственностью;
  - споры, вытекающие из соглашений участников юридического лица по поводу управления им, в том числе споры из корпоративных договоров;
  - споры, связанные с эмиссией ценных бумаг (за исключением споров, связанных с оспариванием ненормативных актов, решений и действий государственных органов);
- Корпоративные споры, единственным требованием к которым является необходимость их администрирования постоянно действующим арбитражным учреждением (категория 3). К этой категории споров относятся, в частности, споры, связанные с принадлежностью акций или долей в уставном капитале российских компаний, установлением их обременений и реализацией вытекающих из них прав (т.е., в т.ч., споры из договоров купли-продажи акций или долей и обращением взыскания на них), кроме споров, вытекающих из деятельности держателей реестра владельцев ценных бумаг, связанной с учетом прав на акции и иные ценные бумаги.

#### 3. Взаимодействие между третейскими и государственными судами

В настоящее время взаимодействие между третейскими и государственными судами осуществляется, прежде всего, в рамках принятия

<sup>6</sup> В соответствии с Федеральным законом от 29 апреля 2008 года № 57-ФЗ "О порядке осуществления иностранных инвестиций в хозяйственные общества, имеющие стратегическое значение для обеспечения обороны страны и безопасности государства".

<sup>7</sup> Арбитражные соглашения в отношении корпоративных споров могут включаться в устав юридического лица (за исключением публичного акционерного общества и

акционерного общества с числом акционеров - владельцев голосующих акций 1 000 и более). При этом все участники юридического лица должны проголосовать единогласно за включение арбитражного соглашения в устав (часть 7 статьи 7 Закона 1, пункт 8 ст. 7 Закона РФ от 7 июля 1993 г. №5338-1 "О международном коммерческом арбитраже" (далее "**Закон о МКА**") и часть 3 статьи 225.1 АПК РФ в редакции Закона 2).

государственными судами обеспечительных мер в поддержку арбитража, а также рассмотрения дел об отмене и о признании и приведении в исполнение иностранных арбитражных решений / выдаче исполнительных листов на принудительное исполнение решений третейских судов.

В соответствии с Законами государственные суды получают возможность оказывать содействие третейским судам с местом нахождения в России, которые созданы при постоянно действующих арбитражных учреждениях, в получении доказательств<sup>8</sup>, а также, в некоторых случаях, наделяются полномочиями по назначению арбитров и рассмотрению отводов<sup>9</sup>.

Срок рассмотрения заявления о признании и приведении в исполнение иностранного арбитражного решения сокращается с 1 января 2017 г. с трех месяцев до одного<sup>10</sup>.

При рассмотрении заявления о признании и приведении в исполнение иностранного арбитражного решения государственный суд может истребовать разъяснения третейского суда, вынесшего решение<sup>11</sup>.

Государственные суды также получили право, в случае обнаружения в процессе рассмотрения заявления об отмене решения третейского суда процессуальных нарушений (таких, например, как ненадлежащее уведомление стороны о третейском разбирательстве, выход за пределы полномочий, несоответствие процедуры соглашению сторон или закону), по ходатайству стороны приостановить производство не более чем на три месяца, чтобы третейский суд смог устранить эти нарушения<sup>12</sup>.

В АПК РФ (статья 245.1), ГПК РФ (статья 413) и Закон о МКА (пункт 3 статьи 35) также вносятся положения, касающиеся признания в Российской Федерации иностранных арбитражных и судебных решений, не требующих принудительного исполнения<sup>13</sup>. Если

возможность признания такого решения предусмотрена международным договором, то оно считается признанным на территории Российской Федерации без какого-либо дальнейшего производства, если заинтересованное лицо в течение месяца с момента, когда ему стало известно о решении, не обратится в российский суд с возражениями.

4. Заключение арбитражного соглашения и полномочия сторон в отношении разбирательства  
Сохранено положение о том, что арбитражная оговорка должна быть заключена в письменной форме. Однако для международных арбитражей и третейских судов для рассмотрения внутренних споров установлены различные требования к письменной форме.

В данный момент арбитражное соглашение в отношении международного арбитража должно содержаться в документе, подписанном сторонами, или быть заключено путем обмена сообщениями. Законом 2 это требование заменяется на более мягкое – арбитражное соглашение должно быть *"заключено в форме, позволяющей обеспечить фиксацию содержащейся в нем информации или доступность такой информации для последующего использования"*<sup>14</sup>.

Арбитражные соглашения в отношении внутренних споров по-прежнему должны заключаться посредством обмена сообщениями между сторонами, позволяющими достоверно установить, что документ исходит от другой стороны<sup>15</sup>.

Как указано в разделе 2 выше, специальные требования предъявляются к заключению арбитражного соглашения в отношении корпоративных споров (в том числе по субъектному составу таких оговорок и по арбитражному учреждению, которое может рассматривать корпоративные споры).

Законами предусматриваются определенные дополнительные полномочия сторон спора, рассматриваемого третейским судом, созданным при постоянно действующем арбитражном учреждении. Так, стороны смогут своим прямым соглашением (т.е. указав это прямо в арбитражном соглашении, а не путем,

<sup>8</sup> Статья 74.1 АПК РФ в редакции Закона 2.

<sup>9</sup> Статьи 11, 12 Закона о МКА, статьи 11, 13 Закона 1.

<sup>10</sup> Часть 1 статьи 243 АПК РФ в редакции Закона 2.

<sup>11</sup> Часть 3 статьи 243 АПК РФ в редакции Закона 2.

<sup>12</sup> Пункт 4 статьи 34 Закона о МКА, часть 5 статьи 232 АПК РФ и часть 5 статьи 420 ГПК РФ в редакции Закона 2.

<sup>13</sup> Сейчас эти вопросы регулируются Указом Президиума

Верховного Совета СССР от 21 июня 1988 г. № 9131-ХI.

<sup>14</sup> Пункт 3 статьи 7 Закона о МКА в редакции Закона 2.

<sup>15</sup> Часть 3 статьи 7 Закона 1.

например, отсылки к регламенту) предусмотреть, что арбитражное решение не подлежит отмене<sup>16</sup>. При этом решение, принятое в рамках международного арбитража, может быть в любом случае отменено, если спор, по которому оно вынесено, не мог рассматриваться в арбитраже или решение противоречит публичному порядку<sup>17</sup>.

Законом 1 (часть 10 статьи 7) подтверждается сложившаяся судебная практика, в соответствии с которой арбитражное соглашение продолжает действовать при перемене лиц в обязательстве, в отношении которого заключено такое арбитражное соглашение.

#### 5. Переходные положения

- (а) Получение разрешений на осуществление функций постоянно действующего арбитражного учреждения

Закон о третейском разбирательстве устанавливает срок до 1 декабря 2016 г., в течение которого должен быть установлен порядок получения некоммерческими организациями разрешения Правительства РФ на осуществление созданными при них постоянно действующими арбитражными учреждениями функций по администрированию арбитража<sup>18</sup>. Постановление Правительства РФ об утверждении такого порядка было принято 25 июня 2016 г. и вступает в силу с 1 сентября 2016 г., а сам порядок вступает в силу с 1 ноября 2016 г.<sup>19</sup> По истечении года с даты установления этого порядка (т.е. с 1 ноября 2017 г.) выполнять функции по администрированию арбитража, имеющего место в России, смогут только постоянно действующие арбитражные учреждения, созданные при некоммерческих организациях, получивших разрешение Правительства РФ.

<sup>16</sup> Раньше такая возможность предусматривалась только в отношении третейского разбирательства внутренних споров.

<sup>17</sup> Пункт 1 статьи 34 Закона о МКА в редакции Закона 2.

<sup>18</sup> Часть 14 статьи 52 Закона 1.

<sup>19</sup> Постановление Правительства РФ от 25 июня 2016 г. № 577 "Об утверждении Правил предоставления права на осуществление функций постоянно действующего арбитражного учреждения и Положения о депонировании правил постоянно действующего арбитражного учреждения".

Международный коммерческий арбитражный суд и Морская арбитражная комиссия при Торгово-промышленной палате Российской Федерации освобождены от необходимости получения разрешения Правительства РФ.

Споры, которые рассматриваются в рамках арбитража, имеющего место в России и администрируемого арбитражным учреждением, в отношении которого не будет выдано разрешение Правительства РФ к 1 ноября 2017 г., будут считаться спорами, рассматриваемыми третейским судом, образованным для разрешения конкретного спора<sup>20</sup>. Если, тем не менее, не получившее разрешение Правительства РФ арбитражное учреждение продолжит осуществлять функции по администрированию такого арбитражного разбирательства (например, по назначению или отводу арбитров), то решение будет считаться вынесенным с нарушением правил процедуры (части 13, 15 статьи 52 Закона 1) и, следовательно, может подлежать отмене.

- (b) Действительность ранее заключенных арбитражных соглашений и возможное влияние законодательных изменений на идущие арбитражные разбирательства

По вопросу о влиянии Законов на уже заключенные арбитражные соглашения и ведущиеся арбитражные разбирательства положения Законов недостаточно четкие.

В отношении корпоративных споров арбитражные соглашения могут заключаться только с 1 февраля 2017 г. Соглашения, заключенные до 1 февраля 2017 г., будут считаться неисполнимыми (часть 7 статьи 13 Закона 2).

При этом, однако, указывается, что действительность арбитражного соглашения определяется в соответствии с законодательством, действовавшим на дату заключения соглашения (часть 4 статьи 52 Закона 1). Не могут быть признаны недействительными или неисполнимыми арбитражные соглашения, заключенные до вступления в силу Закона 1, только лишь потому, что Закон 1 устанавливает новые правила (часть 5 статьи 52 Закона 1). Можно предположить, что данное положение не затрагивает действие указанного выше прямо противоположного положения о неисполнимости оговорок в отношении

<sup>20</sup> Часть 16 статьи 52 Закона 1, часть 21 статьи 13 Закона 2.

корпоративных споров, заключенных до 1 февраля 2017 г. (часть 7 статьи 13 Закона 2).

Специальными положениями в отношении международного арбитража также устанавливается, что арбитражные соглашения о передаче споров в международный арбитраж, как правило, сохраняют силу и не могут быть признаны недействительными лишь в силу установления Законом 2 новых правил (часть 13 статьи 13 Закона 2). Однако в части 14 статьи 13 Закона 2 указывается, что если вследствие принятия Закона 2 устанавливаются иные обязательные для сторон правила о передаче споров в международный арбитраж, чем те, которые действовали при его заключении, то "*законодательными актами ... измененными настоящим законом*" может быть установлено, что такие изменения влекут недействительность или изменение условий уже заключенного арбитражного соглашения. Возможно, в данном случае также имеются в виду новые правила статей 33 и 225.1 АПК РФ об арбитрабельности споров и порядке рассмотрения отдельных категорий споров, что может оказать влияние на уже заключенные арбитражные соглашения.

К третейским разбирательствам, начавшимся до вступления в силу Законов, продолжает применяться старый закон, однако к оспариванию и приведению в исполнение вынесенных решений применяется уже новый закон (часть 7 статьи 52 Закона 1, часть 16 статьи 13 Закона 2). Специально отмечается, что третейские разбирательства (в том числе в рамках международного коммерческого арбитража) должны быть продолжены, а вынесенные в рамках этих разбирательств решения не могут быть отменены в том случае, если спор в связи со вступлением в силу Законов более не может быть предметом арбитражного разбирательства (части 10 и 11 статьи 13 Закона 2). Однако такие решения могут быть отменены в случае, если спор не мог быть предметом арбитражного разбирательства по закону, действовавшему на дату начала третейского разбирательства (часть 12 статьи 13 Закона).

(с) Выводы относительно переходных положений Законов

До принятия Законов существовала некоторая неопределенность относительно того, могут ли некоторые виды корпоративных споров (в частности, из договоров купли-продажи акций российских компаний) рассматриваться в арбитраже.

Законами данная проблема разрешена на будущее – с 1 февраля 2017 г. арбитражные оговорки в отношении корпоративных споров можно заключать, при соблюдении определенных требований.

Что касается уже заключенных оговорок, то к уже существовавшему риску признания оговорок в отношении купли-продажи акций российских компаний недействительными, добавляется и новый риск, проистекающий из прямого указания в Законе 2 о том, что такие оговорки, заключенные до 1 февраля 2017 г., являются неисполнимыми.

Судьба арбитражных разбирательств по спорам из договоров купли-продажи акций российских компаний, начатых к моменту вступления в силу Законов, в меньшей степени зависит от риска признания арбитражного соглашения неисполнимым, поскольку это не будет само по себе являться основанием для отмены арбитражного решения или отказа в его исполнении (хотя может послужить основанием для начала параллельных процессов в российских судах). Однако сохраняется риск отмены решения по тому основанию, что спор не мог быть предметом арбитражного разбирательства на момент начала разбирательства.

Отдельно следует остановиться на арбитражных разбирательствах, администрируемых арбитражными центрами, находящимися за границей. Если такие центры не получают разрешение Правительства РФ на осуществление деятельности постоянно действующего арбитражного учреждения к 1 ноября 2017 г., то, в частности, они, с точки зрения российского закона, не смогут администрировать корпоративные споры категории 3 (см. раздел 2 выше), вне зависимости от места арбитража, а также иные споры с местом арбитража в России.

\*\*\*

*Вышеприведенный анализ изменений в российском законодательстве об арбитраже не является юридической консультацией. Для анализа влияния указанных изменений на отношения, в которых участвует Ваша организация, мы рекомендуем обратиться за юридической помощью.*

---

В данном обзоре для клиентов рассматриваются не все аспекты и разделы, касающиеся данной темы. Назначением данного обзора для клиентов не является предоставление консультирования юридического или иного характера.

[www.cliffordchance.com](http://www.cliffordchance.com)

Клиффорд Чанс, Ул. Гашека 6, 125047 Москва, Россия  
© Клиффорд Чанс 2016  
Клиффорд Чанс СНГ Лимитед

---

Абу-Даби ■ Амстердам ■ Бангкок ■ Барселона ■ Пекин ■ Брюссель ■ Бухарест ■ Касабланка ■ Доха ■ Дубай ■ Дюссельдорф ■ Франкфурт ■ Гонконг ■ Стамбул ■ Джакарта\* ■ Лондон ■ Люксембург ■ Мадрид ■ Милан ■ Москва ■ Мюнхен ■ Нью-Йорк ■ Париж ■ Перт ■ Прага ■ Эр-Рияд ■ Рим ■ Сан-Паулу ■ Сеул ■ Шанхай ■ Сингапур ■ Сидней ■ Токио ■ Варшава ■ Вашингтон

\*Linda Widyati & Partners в сотрудничестве с Клиффорд Чанс.

Клиффорд Чанс сотрудничает с Redcliffe Partners в Украине.