

РОЛЬ ТИПОВЫХ ЗАКОНОВ ЮНСИТРАЛ В МЕЖДУНАРОДНОМ ТОРГОВОМ АРБИТРАЖЕ

© 2010

М. Теванменд, докторант

Института прав человека Национальной Академии Наук Азербайджана

Ключевые слова: ЮНСИТРАЛ; арбитраж; соглашение; международное право; торговля.

Аннотация: В статье исследуется проблема унификация национальных законодательств различных государств в области международного коммерческого арбитража. Использование в национальном законодательстве типовых законов ЮНСИТРАЛ способствует процессу сближения законодательства различных государств в области международного коммерческого арбитража, а также эффективному разрешению международных торговых споров.

Комиссия Организации Объединенных Наций по Праву Международной Торговли (ЮНСИТРАЛ) была учреждена Генеральной Ассамблеей в 1966 году (резолюция 2205 (XXI) от 17 декабря 1966 года) и приступила к деятельности с 1 января 1968 года. Создавая Комиссию, Генеральная Ассамблея признала, что в мировой торговле одной из причин, создающих препятствия торговым потокам, являются расхождения, возникающие в результате применения законов различных государств по вопросам международной торговли. Генеральная Ассамблея рассматривала Комиссию в качестве инструмента, с помощью которого ООН могла бы играть более активную роль в сокращении или устранении этих препятствий, тем самым улучшая и расширяя систему международного торгового права в целом.

Одной из самых важных задач ЮНСИТРАЛ является унификация и прогрессивное развитие международного торгового права. Члены ЮНСИТРАЛ избираются из числа стран-членов ООН. Первоначально ЮНСИТРАЛ состоял из 29 стран-членов, но уже к 1973 году число стран-членов достигло 36. В настоящий момент в состав Комиссии входят 60 стран, избранных Генеральной Ассамблеей ООН.

Структура и состав членского состава Комиссии призвана обеспечить представительство различных географических регионов мира и основных мировых экономических и правовых систем. В состав Комиссии избираются от Африки 14 членов, от Азии 14 членов, от Восточной Европы 8 членов, от стран Латинской Америки 10 членов и 14 членов от стран Западной Европы.

Члены Комиссии избираются на шесть лет, причем срок полномочий половины членов Комиссии истекает через каждые три года. Исламская Республика Иран избрана членом Комиссии до 2016 года [5].

Работа Комиссии осуществляется на ежегодных сессиях, которые проводятся поочередно через год в центральных учреждениях ООН в Нью-Йорке и в Венском международном центре в Вене. Каждая рабочая группа Комиссии, как правило, проводит одну или две сессии в год в зависимости от рассматриваемой темы; эти сессии также проводятся поочередно в Нью-Йорке и Вене. 27 июня – 8 июля 2011 года в Вене была проведена очередная, 44-ая сессия Комиссии. Помимо государств-членов, все государства, не являющиеся членами Комиссии, а также заинтересованные международные организации, приглашаются присутствовать на сессиях Комиссии и ее рабочих групп в качестве наблюдателей. Наблюдатели уполномочены участвовать в различных обсуждениях, как на сессиях Комиссии, так и в ее рабочих группах, наравне с членами Комиссии. В каждую рабочую группу входят все государства - члены Комиссии. В настоящее время для проведения подготовительной работы по существу тем, предусмотренных в программе работы Комиссии, осуществляют деятельность 6 рабочих групп.

Эти рабочие группы рассматривают нижеследующие проблемы: закупки, арбитраж и согласительная процедура, урегулирование споров в режиме онлайн,

электронная торговля, законодательство о несостоятельности, обеспечительные интересы. На заседаниях комиссии обсуждаются и принимаются тексты различных документов, подготовленные на уровне рабочих групп. Рабочие группы каждый год проводят два заседания. Согласование и подготовку необходимых документов среди членов рабочих групп выполняет Секретариат ЮНСИТРАЛ. Штаб-квартира секретариата находится в Нью-Йорке и секретариат выполняет различные обязанности, в том числе по подготовке различных проектов, отчетов, правовых исследований и т.д.

Арбитражный регламент ЮНСИТРАЛ был принят Комиссией ООН по праву международной торговли в 1976 году. 15 декабря 1976 года Генеральная Ассамблея ООН приняла соответствующую резолюцию, в которой всем странам было рекомендовано использование данного регламента. Это регламент, можно сказать, что был принят повсеместно. Этот регламент имеет особое значение при арбитраже *ad hoc*. Как отмечает К.Шмитгофф, многие арбитражные центры, имеющие свои собственные регламенты, допускают преимущественное использование сторонами регламента ЮНСИТРАЛ или обращение к нему для восполнения пробелов в их собственных регламентах. [1, с. 348]

Любой спор, разногласие или требование, возникающие из данного договора, или касающиеся его нарушения, прекращения или недействительности, подлежат разрешению в арбитраже в соответствии с действующим арбитражным регламентом ЮНСИТРАЛ.

Основной чертой Арбитражного регламента ЮНСИТРАЛ является то, что арбитраж не может не состояться, если стороны не договорились о кандидатуре арбитра или арбитр не сможет действовать по любой другой причине. Если компетентный орган не согласован сторонами, либо согласованный или компетентный орган отказывается действовать или не назначает арбитра в течение 60 дней после получения просьбы об этом от одной из сторон, любая сторона может просить Генерального секретаря Постоянного третейского суда в Гааге назначить компетентный орган ст. 6 (2).

Как предусмотрено далее в ст. 21 п.1 и 2, арбитражный суд вправе вынести решение по заявлениям, частью которого является арбитражная оговорка.

Арбитражный регламент ЮНСИТРАЛ 1976 года использовался для урегулирования широкого круга споров, в том числе споров, возникающих между частными коммерческими сторонами, в разрешении которых не участвует ни один арбитраж, споры между инвесторами и государствами, споры между самими государствами (например, арбитражный суд между США и Ираном), а также коммерческие споры, рассматриваемые под эгидой различных арбитражных учреждений.

В 2006 году Комиссия пришла к заключению, что Арбитражный регламент ЮНСИТРАЛ необходимо пересмотреть, с тем, чтобы он отвечал изменениям в арбитражной практике, произошедшим после его принятия и был направлен на повышение эффективности

арбитража в целом.

Пересмотренный вариант Арбитражного регламента ЮНСИТРАЛ вступил в силу с 15 августа 2010 года. Он не изменяет первоначальную структуру текста, его дух или стиль изложения Регламента. В него входят положения, касающиеся арбитражного разбирательства с участием нескольких сторон и вступления в разбирательство третьих лиц, ответственности и процедуры представления возражений в отношении экспертов, назначенных со стороны арбитражного суда.

Ряд изменений направлен на повышение процессуальной эффективности, в том числе новая процедура замены арбитров, механизм рассмотрения вопроса об арбитражных издержках и требование в отношении разумного размера издержек. Сюда также относятся более подробные положения об обеспечительных мерах. Пересмотренный вариант Регламента призван содействовать развитию гармоничных международных экономических отношений.

Арбитражный регламент ЮНСИТРАЛ ни в одной стране мира не обладает силой закона. Но этот регламент, возможно, может быть принят сторонами договора. Для его принятия рекомендуется следующая типовая оговорка: любой спор, разногласие или требование, возникающие из данного договора, или касающиеся его либо нарушения, прекращения или недействительности, подлежат разрешению в арбитраже в соответствии с действующим в настоящее время Арбитражным регламентом ЮНСИТРАЛ.

Стороны могут пожелать добавить к этому компетентный орган (наименование организации или имя лица), число арбитров (один или три), место арбитража (город или страна), язык (языки) арбитражного разбирательства.

Основной особенностью Арбитражного регламента ЮНСИТРАЛ является то, что арбитраж не может не состояться, если стороны не договорились о кандидатуре арбитра или арбитр не сможет действовать по любой другой причине. Если компетентный орган не согласован сторонами либо согласованный ими компетентный орган отказывается действовать или не назначает арбитра в течение 60 дней после получения просьбы об этом от одной из сторон, любая сторона может просить Генерального секретаря Постоянного третейского суда в Гааге назначить новый компетентный орган (ст. 6 п.2 арбитражного регламента ЮНСИТРАЛ). Если стороны не договорились о месте арбитражного разбирательства, такое место определяется арбитражным судом (ст. 16 п. 1 регламента ЮНСИТРАЛ).

Как предусмотрено в ст. 21 п. 1 и п. 2, арбитражный суд вправе вынести решение по заявлениям, частью которого является арбитражная оговорка; для целей данной статьи арбитражная оговорка рассматривается как независимая от других условий договора, и решение о признании ничтожности договора не влечет за собой автоматически недействительности арбитражной оговорки. Многие национальные торговые палаты и арбитражные центры выполняют роль «компетентного

органа» по Арбитражному регламенту ЮНСИТРАЛ. [1, с. 348]

Типовой закон ЮНСИТРАЛ о международном торговом арбитраже.

Ввиду больших различий в национальных законодательствах об арбитраже ЮНСИТРАЛ подготовила и в 1985 году приняла типовой закон.

Генеральная Ассамблея ООН 11 декабря 1985 года рекомендовала всем государствам этот типовой закон, учитывая потребности международной торговли. Следует надеяться, что страны мира будут принимать свои национальные законы на базе типового закона и таким образом будет достигнуто единообразие национального законодательства, относящегося к арбитражной процедуре. Даже если какая-либо страна принимает типовой закон в качестве образца для своего законодательства, типовой закон как таковой не имеет прямого юридического действия и национальной юрисдикции.

Идея состоит в том, что страны мира должны базируясь свои национальные арбитражные законы на типовом законе ЮНСИТРАЛ, что из него они должны узнать каково единое мнение международных юристов по противоречивым вопросам, возникающим при разработке или реформировании их собственных арбитражных законов и что таким образом будет установлена определенная степень единообразия арбитражного регулирования, используемого в различных странах мира.

Форма «типового закона» закона, а не международной конвенции была выбрана ЮНСИТРАЛ главным образом для того, чтобы предоставить возможность отдельным государствам привести в соответствие с Типовым законом их индивидуальные требования и нужды, а не ставить государства перед альтернативой принятия или непринятия конвенции. Конечно, типовой закон преследует цель признания его целиком в качестве замкнутой, разработанной системы права международного коммерческого арбитража, что в особенности важно для государств, арбитражное законодательство которых устарело, отрывочно или не удовлетворяет потребностям международного арбитражного процесса. [11, с. 633]

Типовой закон ЮНСИТРАЛ о международном коммерческом арбитраже 1985 г. стимулировал в большинстве европейских государств и во многих государствах иных континентов (Австралия, Австрия, Бахрейн, Бельгия, Англия, Гватемала, Уэльс, Индия, Перу, Оман, Новая Зеландия, Зимбабве, Северная Ирландия, Италия, Испания, Канада, Нигерия, Швеция, Швейцария, Финляндия, Франция, Германия, Голландия, Ирландия, Россия, Сингапур, Кипр, Сингапур, Египет, такие штаты США, как Калифорния, Коннектикут, Орегон и Техас и др.) реформу «внутреннего» законодательства различных государств о международном коммерческом арбитраже, т.е. на его основе свыше 30 государств приняли свое арбитражное законодательство. [6, с. 233-234] В Азербайджане 18 ноября 1999 года также был принят закон о «Международном арбитраже» [8], текст

которого полностью идентичен модельному Закону ЮНСИТРАЛ о Международном коммерческом арбитраже (т.е. это дословная «переписка» Типового закона, так называемая слепая рецепция, без учета национальных особенностей и элементов законодательной техники) [9].

В 2004 г. при организации «International Commercial Arbitration» был создан Международный коммерческий арбитражный суд - независимая юридическая организация (на сегодняшний день - единственный орган международного арбитража в Азербайджане). В апреле 2008 г. с целью расширения альтернативных способов разрешения споров была проведена реструктуризация и на базе МКАС Азербайджана создан Азербайджанский центр арбитража и медиации, который состоит из трех основных структур: Международный коммерческий арбитражный суд, Третейский суд, Бакинский центр медиации [9].

В Иране закон о Международном коммерческом арбитраже был принят в 1997 году. Закон состоит из 9 глав, объединяющих 36 статьи [10]. Такая реформа «внутреннего» законодательства различных государств о международном коммерческом арбитраже, в свою очередь, привело к унификации норм «внутренних» законов, регулирующих порядок разбирательства споров международными коммерческими судами. [7, с. 181]

Последние изменения в арбитражном регламенте ЮНСИТРАЛ. После принятия регламента ЮНСИТРАЛ 1976 года, развитие международных торговых отношений, возникновение множества изменений в сфере арбитража с точки зрения широкого спектра различных исков, требовало пересмотра этих правил с тем, чтобы они могли соответствовать новым требованиям. С этой целью в 2006 году Комиссия ООН по праву международной торговли пришла к заключению, что регламент ЮНСИТРАЛ 1976 года необходимо пересмотреть и внести в нее соответствующие изменения.

Цель такого пересмотра заключалась в том, чтобы, не изменяя структуру самого документа увеличить эффективность правил регламента 1976 года. С сентября 2006 года по февраль 2010 года ЮНСИТРАЛ провела более восьми заседаний с участием межправительственных и неправительственных организаций в рамках инициативы по пересмотру регламента. В результате такой деятельности 25 июня 2010 года был принят и вступил в силу с 15 августа 2010 года новый регламент ЮНСИТРАЛ, состоящий из 43 статей. [2, с.11-12]

Пересмотренный регламент ЮНСИТРАЛ имеет свою юридическую силу в отношении договоренностей, достигнутых после 15 августа 2010 года. На договоренности, подписанные до данной даты, если стороны не договорились об ином, распространяется арбитражный регламент 1976 года.

Во вновь пересмотренном регламенте была сохранена основная структура регламента ЮНСИТРАЛ 1976 года. Основная структура регламента ЮНСИТРАЛ состоит из 4 частей: 1-ая часть – вводные положения (статьи 1 - 4); 2-ая часть – состав арбитражного суда

(статьи 5 – 16); 3-ая часть – арбитражное разбирательство (статьи 17-32); 4-ая часть - арбитражное решение (статьи 33- 43).

Изменения в регламенте состоят из нижеследующего: 1) С целью расширения круга действия и устранения возникших препятствий, внесение соответствующих изменений в содержание статей арбитражного регламента ЮНСИТРАЛ; 2) Добавление новых статей в соответствующие части регламента; 3) добавление в виде образца арбитражной оговорки и положений о независимости и беспристрастности судей, утеря права возражения на решение арбитража.

Типовой закон ЮНСИТРАЛ о международной коммерческой согласительной процедуре. Тенденция к урегулированию международных торговых споров путем достижения соглашений и посредничества в последние годы 70-ых годов породило необходимость подготовки единых правил относительно согласительных процедур. В этом направлении Комиссия ООН по праву международной торговли подготовила и приняла согласительный регламент. Этот согласительный регламент также был принят резолюцией 35/52 Генеральной Ассамблеи ООН от 4 декабря 1980 года. В соответствии с этим, стороны, желающие урегулировать свои споры путем достижения соглашения, могут использовать согласительный регламент ЮНСИТРАЛ. Стороны могут принять вышеназванный согласительный регламент, могут принять ее с определенными изменениями или же могут не принять некоторые правила, получившие свое отражение в этом документе.

Вследствие того, что согласительный регламент ЮНСИТРАЛ принят в форме типового закона, исполнение и действительность данного регламента зависит от договоренности сторон и основывается на самостоятельности договора. Стороны должны прийти к согласию для урегулирования своих споров в соответствии с этим регламентом. [4, с. 64-65]

Согласительный регламент ЮНСИТРАЛ, как и арбитражный регламент ЮНСИТРАЛ, применяется исключительно после принятия их сторонами. После принятия согласительного регламента ЮНСИТРАЛ большинство арбитражных организаций подготовили свои особые согласительные регламенты относительно согласительных процедур. Среди них можно указать на регламенты Международной Торговой Палаты, Американского Арбитражного Общества, Лондонского Международного Арбитражного Суда, Арбитражного Института Стокгольмской Торговой Палаты.

За прошедшие 20 лет, с целью расширения урегулирования споров путем достижения соглашения или посредничеством, необходимость в разработке такого закона привлекло внимание многих государств. Начиная с 1998 года подготовка единых правил о международных коммерческих согласительных процедурах была в центре ЮНСИТРАЛ и, в соответствии с этим, в 2002 году ЮНСИТРАЛ принял типовой закон о международных коммерческих согласительных процедурах [3, с. 45].

Генеральная Ассамблея ООН своей резолюцией 57/18 от 19 ноября 2002 года, утвердила типовой закон о международной коммерческой согласительной процедуре [12]. Этот типовой закон содержит единые правила в отношении согласительного процесса в целях содействия применению согласительной процедуры и обеспечения большей предсказуемости и определенности при ее применении. Во избежание неопределенности, обусловленной отсутствием законоположений, в Типовом законе рассматриваются процедурные аспекты согласительной процедуры, включая назначение мировых посредников, начало и окончание согласительной процедуры, проведение согласительной процедуры, связь между посредником и другими сторонами, конфиденциальность и допустимость доказательств в других разбирательствах, а также вопросы, характерные для периода по окончании согласительной процедуры, такие как исполнение посредником обязанностей арбитра, а также обеспечение выполнения мировых соглашений [12].

Учитывая полезность унификации согласительных процедур относительно урегулирования международных торговых споров, странам - участникам было рекомендовано принять во внимание данный типовой договор при разработке национального законодательства [3, 48].

Регламент рекомендует такую типовую оговорку: Если в случае возникающего из настоящего договора или в связи с ним спора стороны пожелают попытаться урегулировать этот спор миром посредством согласительной процедуры, такая процедура будет осуществляться в соответствии с действующим в настоящее время Согласительным регламентом ЮНСИТРАЛ. Впрочем, стороны могут договориться и о других оговорках о согласительной процедуре.

Согласительная процедура начинается в момент получения другой стороной предложения об использовании этой процедуры, которое направлено в соответствии с Регламентом (ст.2 Арбитражного регламента ЮНСИТРАЛ) В процедуре может участвовать один, два или три посредника (ст.3) Если стороны не достигнут соглашения по кандидатуре или кандидатурам посредников, они могут обратиться за содействием в соответствующий орган (ст.4, п.2); но в отличие от арбитражной процедуры ЮНСИТРАЛ посредник не назначается в принудительном порядке. Посредник может сделать предложение об урегулировании, которое стороны вправе принять либо отклонить (ст.ст. 7(4), 13) [1, с.349].

Стороны обязуются в период проведения согласительной процедуры не возбуждать арбитражного или судебного производства по спору, который стал предметом согласительной процедуры, за исключением случаев, когда это необходимо для сохранения прав одной из сторон (ст. 16) В Регламенте не предусмотрено что происходит, если попытки примирения заканчиваются неудачей. В договоре между сторонами может быть предусмотрено, что в таком случае спор передается в

арбитраж; в остальных случаях потерпевшая сторона вправе обратиться в суд.

Лицо, которое выступает в качестве посредника, не должно быть арбитром, если после неудачного примирения спор передается в арбитраж (ст. 19); считается, однако, что с согласия обеих сторон это правило не действует [1, с.349].

Таким образом, можно заключить, что усиление роли арбитража и существенные различия в национальном праве с другой, побудили государства принять ряд международных актов, направленных на унификацию арбитражного процессуального права. В процессе унификации в области арбитража важная роль принадлежит Комиссии ООН по праву международной торговли – ЮНСИТРАЛ. Использование в национальном законодательстве типовых законов ЮНСИТРАЛ, кроме соответствия международным торговым законам, также восполняет необходимость в законах в этой области, способствует как процессу сближения законодательства различных государств в области международного коммерческого арбитража, так и эффективному разрешению международных торговых споров.

СПИСОК ЛИТЕРАТУРЫ

1. Шмитгофф К.М. Экспорт: право и практика международной торговли. Пер. с англ. – М.: Юрид. лит. 1993, 512 с.
2. Ансари. Пересмотренный арбитражный регламент ЮНСИТРАЛ от 25 июня 2010 года. Тегеран, 2011 (на персидском языке).
3. Ширави А. Исследование типовых законов ЮНСИТРАЛ в области международных торговых соглашений//Журнал «Юридические мнения», №10, 2007 (на персидском языке).
4. Ширави А. Прикладное право. Тегеран, 2007 (на персидском языке).
5. ЮНСИТРАЛ//<http://www.uncitral.org>
6. Белов А.П. Международное предпринимательское право. М., Юридический Дом «Юстицинформ», 2001. - 336 с.
7. Международное коммерческое право: учеб. пособие/ С-Петербург. Филиал Ин-та гос. и права РАН [А.Ю. Бушуев и др.]; под общ. ред. В.Ф. Попондопуло.- 2-е изд., стер. – М.: Омега-Л, 2006. – 472 с.
8. Закон Азербайджанской Республики «О международном арбитраже». <http://www.arbitrations.ru>
9. Махмудова А. Развитие международного коммерческого арбитража в Азербайджане // <http://arbitr.az>.
10. The 1997 Iranian International Commercial Arbitration Law //International Arbitration, 1999, Vol. 15, No. 1.
11. Курс международного торгового права// Тыньель А., Функ Я., Хвалей В. 2-е изд. – Минск, «Амалфея», 2000. – 704 с.
12. 2002 год - Типовой закон ЮНСИТРАЛ о международной коммерческой согласительной процедуре и Руководство по принятию и применению// http://www.uncitral.org/uncitral/ru/uncitral_

ROLE OF TYPICAL LAWS ЮНСИТРАЛ IN THE INTERNATIONAL TRADING ARBITRATION

© 2010

M. Tevanmend, doctoral candidate

Institute of human rights National Academy of Sciences of Azerbaijan, Baku (Azerbaijan)

Keywords: UNCITRAL arbitration; the agreement; international law; trade.

Annotation: In article the problem unification of national legislations of the various states in the field of the international commercial arbitration is investigated. Use in the national legislation of typical laws ЮНСИТРАЛ promotes process of rapprochement of the legislation of the various states in the field of the international commercial arbitration, and also to the effective permission of the international trading disputes.