

**Арбитражное соглашение как основание для перехода дела в юрисдикцию
Международного коммерческого арбитража. Правовая природа**

Шкулёв Дмитрий Александрович

Студент (бакалавр)

Московский государственный университет имени М.В.Ломоносова, Юридический

факультет, Москва, Россия

E-mail: shkulyov@mail.ru

Международный коммерческий арбитраж (МКА) - это негосударственный правовой институт по урегулированию споров, вытекающих из частноправовых отношений между иностранными контрагентами по взаимному согласию сторон, определяемому наличием арбитражного соглашения или арбитражной оговорки с учетом арбитрабельности спора.

Арбитражное соглашение - это соглашение сторон о передаче в арбитраж всех или определенных споров, которые возникли или могут возникнуть между ними в связи с каким-либо конкретным правоотношением, независимо от того, носило оно договорный характер или нет. Арбитражное соглашение может быть заключено в виде арбитражной оговорки в договоре или в виде отдельного соглашения. По своей природе это частноправовые договоры, которые обладают самостоятельностью по отношению к основному контракту, не зависят от его условий. Этот факт отражает принцип автономности арбитражного соглашения. Арбитражное соглашение - это самостоятельный договор, абсолютно не зависящий от условий контракта, заключенный между сторонами, целью которого является передача всех или части споров в международный коммерческий арбитраж. Что же касается арбитражной оговорки, то она является составной частью контракта, но также независимая от его условий.

Важным вопросом, связанным с арбитражным соглашением, является вопрос о его правовой природе. В научной литературе можно найти множество теорий касательно природы арбитражного соглашения (оговорки).

По мнению некоторых ученых, выделяется 5 концепций: договорная, процессуальная, смешанная, консенсуальная, автономная теории.

Согласно договорной теории арбитражное соглашение представляет собой не что иное, как гражданско-правовой договор, порождающий гражданско-правовые отношения между сторонами.

Процессуальная теория предполагает, что арбитражное соглашение представляет собой соглашение процессуального характера. По мнению Курочкина, в отличие от договора, арбитражное решение может быть пересмотрено, изменено апелляционным судом, что, по мнению сторонников данной теории, решительно подтверждает, что оно является судебным решением, а не договором.

Смешанная теория (Гибридная) появилась в 20 веке и вобрала в себя положения договорной и процессуальной природы. Разработка данной теории связана с именем Саусер-Холла. Данная концепция признается Российской Федерации. Стоит отметить, что арбитражное соглашение (оговорка) представляют собой не что иное, как дерогационное соглашение. Это означает, что арбитражное соглашение (оговорка) исключает из компетенции государственного суда разрешение по существу вопроса, разрешаемого коммерческим арбитражем.

Наиболее значимым для сторон дела является вопрос о признании арбитражного соглашения государственный арбитражным судом, которое обеспечивает переход дела в юрис-

дикцию МКА.

Одним из оснований, позволяющих признать арбитражное соглашение действительным, является такое понятие, как арбитрабельность спора. Ученые различают понятия субъективной и объективной арбитрабельности. Стоит сразу отметить, что *de jure* данное понятие не закреплено в законе и международных договорах, а является доктринальным, потому сложно определить, какие споры будут арбитрабельны, а какие - нет. Именно поэтому, по мнению Ерпылевой Н.Ю., необходимо выделение четких критериев арбитрабельности спора [2]. Во-первых, признание неарбитрабельности конкретных категорий споров должно быть закреплено только такими нормативно-правовыми актами, как Федеральные законы. Во-вторых, публично-правовые споры не могут быть переданы на разрешение в международный коммерческий арбитраж. Исключения составляет категория дел, рассмотрение которых предусмотрено законом. В-третьих, участие органа власти или государства в качестве стороны не влечет за собой недействительность соглашения.

Таким образом, мы приходим к выводу, что арбитражное соглашение, заключенное в форме отдельного соглашения или представляющее собой оговорку в тексте договора, является очень важным элементом судебного разбирательства в международном коммерческом арбитраже, т.к. представляет собой некоторый мостик, позволяющий применить процедуру третейского разбирательства. Соглашение может содержать положения, регулирующие процедуру разбирательства, язык, персональный состав судей, т.е. полностью регулировать судебный процесс, но важно отметить, что при составлении соглашения необходимо учитывать арбитрабельность спора, иначе соглашение может оказаться ничтожным. Арбитражное соглашение представляет собой сложное правовое явление, природа которого является далеко не тривиальным вопросом, над которым размышляют видные ученые России и Зарубежья.

Источники и литература

- 1) Григорьева Е.А. Комментарий к Закону Российской Федерации от 7 июля 1993 г. N 5338-1 "О международном коммерческом арбитраже@"
- 2) Ерпылева Н.Ю. Международный коммерческий арбитраж: институционно - нормативный механизм правового регулирования "Законодательство и экономика N 1, январь 2011 г.
- 3) Курочкин С.А. Международный коммерческий арбитраж и третейское разбирательство. - "Инфотропик Медиа 2013 г
- 4) Плескачевский Д. В. Арбитражные оговорки как правовая основа деятельности международного коммерческого арбитража //Адвокат. -2013. - № 11
- 5) Карабельников Б.Р. Глоссарий международного коммерческого арбитража. - М., 2007.
- 6) Постановление ФАС Поволжского округа от 5 апреля 2011 г. по делу N А12-10939/2010
- 7) Постановление Президиума ВАС РФ от 23.04.2013 N 16497/12.
- 8) Закон РФ от 07.07.1993 г. N 5338-1 "О международном коммерческом арбитраже"(далее - Закон РФ "О международном коммерческом арбитраже").
- 9) Конвенция Организации Объединенных Наций о признании и приведении в исполнение иностранных арбитражных решений / Заключена в Нью-Йорке в 1958 г., ратифицирована Указом Президиума Верховного Совета СССР от 10.08.1960 г.

- 10) Европейская Конвенция о внешнеторговом арбитраже / Заключена в Женеве 21.04.1961 г., ратифицирована Указом Президиума ВС СССР от 14.05.1962 г. N 67-VI.
- 11) Арбитражный регламент ЮНСИТРАЛ // Одобрен Генеральной Ассамблеей ООН 15.12.1976 г.