

## **Реформа процессуального законодательства в поддержку международного арбитража: новые возможности для пользователей**

3 октября 2017 года украинский Парламент принял [Закон № 2147-VIII "О внесении изменений в Хозяйственный процессуальный кодекс Украины, Гражданский процессуальный кодекс Украины, Кодекс административного судопроизводства Украины и другие законодательные акты"](#) (далее – Закон № 2147). Закон вступил в силу 15 декабря 2017 года – в день начала функционирования нового Верховного Суда.

[Закон № 2147](#) принят в рамках судебной реформы и вносит важные изменения в судебные процедуры по вопросам, связанным с международным арбитражем, а также в сам [Закон Украины "О международном коммерческом арбитраже"](#) (далее – Закон о МКА). Необходимость изменений назрела давно, и арбитражное сообщество Украины говорило о них не один год, предлагая различным официальным рабочим группам, в том числе и Совету по вопросам судебной реформы, свои наработки и предложения. Так, часть предложений Украинской Арбитражной Ассоциации (УАА) нашла свое отражение в тексте [Закона № 2147](#), и многие замечания и комментарии, представленные УАА при прохождении [законопроекта № 6232](#), были в той или иной мере учтены.

[Закон № 2147](#) заполнил многие пробелы в процессуальном законодательстве Украины в вопросах международного арбитража, предоставил пользователям арбитража новые процессуальные возможности по получению судебного содействия арбитражным разбирательствам и в целом позволяет Украине стать юрисдикцией более дружественной арбитражу и более комфортным местом арбитража.

### **Основные изменения**

Несмотря на всю комплексность [Закона № 2147](#), вопросам международного арбитража в нем отведено довольно важное место, что особо отмечалось еще в [пояснительной записке к тогда еще законопроекту № 6232](#). Ключевые изменения в этой сфере направлены на:

**(I)** повышение эффективности судебного контроля в отношении:

- признания и исполнения решений международного арбитража (в том числе добровольного исполнения таких решений);
- отмены решений и постановлений международного арбитража;

**(II)** заполнение пробелов в вопросах судебного содействия международному арбитражу в отношении:

- принятия судом мер обеспечения иска в поддержку международного арбитража;
- оказания судом содействия в получении и обеспечении доказательств, необходимых в арбитраже;

**(III)** изменение и уточнение правил арбитрабельности, а также формирование проарбитражного

подхода при исполнении и толковании государственными судами арбитражных соглашений;

(IV) изменение [Закона о МКА](#) для приведения его в соответствие с изменениями процессуальных кодексов, а также правил, регулирующих форму арбитражного соглашения и некоторые аспекты арбитражной процедуры.

### Уменьшение количества судебных инстанций до двух

[Закон № 2147](#) предусматривает уменьшение количества судебных инстанций по рассмотрению всех вопросов судебного контроля и содействия международному арбитражу до двух – компетентный апелляционный общий суд и Верховный Суд.

[Гражданский процессуальный кодекс Украины](#) (далее – ГПК) делегирует различные функции содействия и контроля в вопросах арбитража различным апелляционным общим судам в зависимости от вида процедуры.

Вид процедуры судебного содействия или контроля в отношении арбитража	Компетентный апелляционный суд
Оспаривание и исполнение решений международного арбитража, вынесенных в Украине	Апелляционный общий суд по месту арбитража
Признание и исполнение иностранных арбитражных решений	Апелляционный общий суд, юрисдикция которого распространяется на город Киев
Обеспечительные меры в поддержку арбитража	Апелляционный общий суд по месту арбитража или по месту нахождения ответчика или его имущества – по выбору истца
Меры обеспечения доказательств для арбитражного разбирательства	Апелляционный общий суд по местонахождению должника или доказательств, в отношении которых испрашиваются меры обеспечения, или имущества должника, или по месту арбитража
Содействие в получении доказательств (истребование и осмотр доказательств, допрос свидетеля) для арбитражного разбирательства	Апелляционный общий суд по местонахождению доказательств, месту жительства (нахождения) свидетеля

Сокращение количества судебных инстанций с четырех до двух позволит сделать соответствующие процедуры более быстрыми и эффективными. Реформа частично возвращает модель, существовавшую до 2005 года, когда только апелляционные суды и Верховный Суд Украины исполняли все функции судебного контроля в отношении международного арбитража. Делегирование таких функций местным судам первой инстанции при принятии [ГПК](#) негативно сказалось на эффективности и сроках соответствующих процедур, которые зачастую нивелировали все преимущества арбитража.

## **Новые правила судебного контроля в отношении международного арбитража**

[Законом № 2147](#) отдельно урегулирована процедура признания и приведения в исполнение решений международного коммерческого арбитража в Украине, независимо от места арбитража ([Глава 3 Раздела IX ГПК](#)), а также процедура отмены решений и постановлений международного коммерческого арбитража, если место арбитража находится на территории Украины ([Раздел VIII ГПК](#)). До реформы эти вопросы разрешались по процедуре, предусмотренной для исполнения решений иностранных судов и отмены решений третейских судов соответственно.

Кроме того, [ГПК](#) дополнен нормами, устанавливающими основания для отмены решения международного арбитража ([статья 459](#)) и для отказа в признании и выдаче разрешения на исполнение арбитражного решения ([статья 478](#)) в Украине, которые почти дословно повторяют положения [статей 34 и 36 Закона о МКА](#) (и соответственно, [Типового закона ЮНСИТРАЛ 1985 года](#), на котором он основан).

[Законом № 2147](#) установлена процедура реализации судом положений [части 4 статьи 34 Закона о МКА](#), согласно которому суд, если сочтет это надлежащим, может приостановить производство об оспаривании решения международного коммерческого арбитража на установленный срок с тем, чтобы предоставить составу международного коммерческого арбитража возможность возобновить арбитражное разбирательство или предпринять иные действия, которые, по мнению состава международного коммерческого арбитража, позволят устранить основания для отмены решения международного коммерческого арбитража.

Реформа решила несколько наиболее практических проблем в вопросах оспаривания и исполнения арбитражных решений, а также предоставила новые возможности сторонам арбитражного разбирательства. Некоторые из них приведены ниже.

### **Возможность одновременного рассмотрения вопроса отмены и исполнения арбитражного решения**

С целью процессуальной экономии теперь в [ГПК](#) предусмотрена возможность рассмотрения ходатайств об отмене и о выдаче разрешения на исполнение арбитражного решения в одном судебном производстве, учитывая, что основания для отмены решения и отказа в его признании и приведении в исполнение одинаковы, а компетентный суд для обеих процедур один и тот же – апелляционный общий суд по месту арбитража.

Это нововведение, касающееся арбитражных решений, вынесенных в Украине, позволит избежать параллельных разбирательств в отношении по сути одних и тех же вопросов, а также приостановления процедуры признания и выдачи разрешения на исполнение решения международного арбитража.

### **Возможность добровольного исполнения арбитражного решения**

[Законом № 2147](#) решена, хоть и в компромиссной форме, проблема добровольного исполнения решений международного коммерческого арбитража. Ранее в силу особенностей валютного регулирования украинские должники не могли добровольно исполнить арбитражное решение, если сумма в нем была выражена в иностранной валюте. Для совершения соответствующего платежа необходим исполнительный лист, а его можно было получить, только пройдя всю процедуру признания и получения разрешения на исполнение арбитражного решения в государственных судах.

[Закон № 2147](#) не меняет действующее валютное регулирование, но вводит упрощенную процедуру получения разрешения суда на исполнение арбитражного решения по заявлению должника, на основании которого может быть выдан исполнительный документ. Суд должен рассмотреть такое заявление в течение 10 дней в судебном заседании без уведомления сторон, и судебный контроль при его рассмотрении ограничен лишь вопросами арбитрабельности и публичного порядка.

### **Возможность конвертации суммы взыскания по арбитражному решению**

[Законом № 2147](#) решается проблема валюты взыскания по арбитражному решению. Теперь

соответствующая конвертация суммы, подлежащей взысканию по арбитражному решению, в валюту Украины происходит исключительно по заявлению взыскателя. Ранее такая конвертация совершалась в обязательном порядке при вынесении судом определения о выдаче разрешения на принудительное исполнение арбитражного решения, что не только перекладывало на взыскателя все валютные риски, но и порой значительно усложняло фактическое получение иностранным кредитором взысканных с должника сумм.

### **Возможность взыскания процентов/пени по арбитражным решениям**

[Законом № 2147](#) урегулирован вопрос взыскания процентов и неустойки по арбитражным решениям, если они не указаны в твердой сумме, а подлежат расчету по условиям, указанным в арбитражном решении. Ранее полномочия суда в этом вопросе четко урегулированы не были, что создавало противоречивую судебную практику, вплоть до отказа в исполнении арбитражного решения в части взыскания таких процентов/пени.

Теперь же такие полномочия установлены [статьей 479 ГПК](#), и суд должен указать в своем решении о признании и выдаче разрешения на исполнение арбитражного решения о начислении соответствующих процентов и/или пени вплоть до момента фактического исполнения решения в соответствии с действующим законодательством, регулирующим такое начисление. А окончательная сумма процентов (пени) в таком случае рассчитывается по правилам, определенным в решении суда, органом (лицом), совершающим принудительное исполнение.

Такой подход во многих странах позволяет мотивировать должника добровольно исполнить соответствующее арбитражное решение и не затягивать соответствующие судебные процедуры в отношении получения разрешения суда на такое исполнение.

### **Новые правила судебного содействия арбитражу**

[Закон № 2147](#) открывает новые процессуальные возможности для сторон и арбитров, которые ранее им доступны не были, а именно позволяет получить судебное содействие в вопросах арбитража для обеспечения исполнения будущего арбитражного решения в Украине, для обеспечения и получения доказательств, необходимых для арбитражного разбирательства, в том числе путем истребования доказательств и допроса свидетелей.

#### **Возможность получения в суде мер обеспечения иска в поддержку международного арбитража**

[Закон № 2147](#) наконец-то установил возможность обращения в государственный суд за получением обеспечительных мер в поддержку международного арбитража, чего много лет ожидало арбитражное сообщество Украины.

Сторона может обратиться за такими мерами после инициирования арбитражного разбирательства в соответствии с общими правилами и процедурой, установленными для получения обеспечительных мер в гражданском процессе ([статья 149 ГПК](#)).

Помимо стандартного пакета документов заявитель должен приложить (1) копию поданного в арбитраже искового заявления или иного документа, инициирующего арбитражное разбирательство в соответствии с правилами применимого регламента или законодательством места арбитража; (2) документ, подтверждающий подачу такого заявления/документа; (3) копию соответствующего арбитражного соглашения.

Суд должен рассмотреть такое заявление в течение двух дней без уведомления участников арбитражного разбирательства.

В соответствии с измененным [ГПК](#) для применения обеспечительных мер в поддержку арбитража установлен стандарт, аналогичный тому, который существует для применения обеспечительных мер в гражданском процессе: если их неприменение может существенно усложнить или сделать невозможным исполнение будущего судебного [арбитражного] решения, или восстановление нарушенных или оспариваемых прав или интересов истца, за защитой которых он обратился в суд

[арбитраж].

Открытый перечень обеспечительных мер и исключений из их применения установлен в [статье 150 ГПК](#). В частности, не допускается принятие обеспечительных мер, которые по содержанию тождественны удовлетворению заявленных исковых требований.

Измененный [ГПК](#) предусматривает, что обеспечительные меры в поддержку арбитража могут быть изменены или отменены по общей процедуре. При этом основания для отмены мер, принятых в поддержку арбитража, включают ситуации, когда: (1) в рассмотрении дела в арбитраже было отказано; (2) само разбирательство прекращено; (3) принято решение об отказе в удовлетворении иска; (4) лицо, по заявлению которого были приняты обеспечительные меры, прекратило участие в разбирательстве или не совершило действий по участию в арбитражном разбирательстве; и (5) присутствуют иные обстоятельства, свидетельствующие об утрате необходимости в обеспечении такого иска.

Заявитель несет ответственность за убытки, причиненные обеспечительными мерами. Для обеспечения прав лица, в отношении которого приняты обеспечительные меры, на возмещение таких убытков [Закон № 2147](#) вводит понятие "встречного обеспечения", предоставление которого, по требованию суда, заявителем является обязательным условием для принятия обеспечительных мер ([статья 154 ГПК](#)). Суд обязан применить встречное обеспечение, если: (1) истец не имеет зарегистрированного в установленном законом порядке места проживания (пребывания) или местонахождения на территории Украины или имущества, находящегося на территории Украины, в размере, достаточном для возмещения убытков ответчика, которые могут быть ему причинены обеспечением иска, в случае отказа в иске; или (2) суду предоставлены доказательства того, что имущественное состояние истца или его действия по отчуждению имущества или иные действия могут усложнить или сделать невозможным исполнение решения суда о возмещении убытков ответчика, которые могут быть ему причинены обеспечением иска, в случае отказа в иске.

Обратиться за обеспечительными мерами в украинский суд можно независимо от того, находится ли место арбитража в Украине или за ее пределами.

### **Возможность получения судебного содействия в обеспечении доказательств, необходимых в арбитражном разбирательстве**

[Закон № 2147](#) предоставил арбитражным пользователям новый процессуальный инструмент – возможность получить судебное содействие в обеспечении доказательств, необходимых в арбитражном разбирательстве. Такая процессуальная возможность доступна сторонам судебных разбирательств, если есть основания полагать, что средство доказывания может быть утрачено или сбор или предоставление соответствующих доказательств станет со временем невозможным или затруднительным.

Теперь же с соответствующим заявлением – на общих основаниях и в порядке [статей 116 – 118 ГПК](#) – в компетентный суд может обратиться и состав арбитров или сторона арбитражного разбирательства.

К заявлению об обеспечении доказательств по делу, переданному на рассмотрение международного арбитража, прилагается копия искового заявления, поданного в международный арбитраж, доказательства его подачи в соответствии с применимым регламентом и законом, а также копия арбитражного соглашения.

Протоколы и иные материалы касательно обеспечения доказательств в поддержку международного арбитража предоставляются судом заявителю для подачи в арбитраже.

Примечательно также, что [Закон № 2147](#) не устанавливает ограничений в отношении места арбитража для целей оказания судебного содействия в вопросах обеспечения доказательств.

### **Возможность получения судебного содействия в получении доказательств, необходимых в арбитражном разбирательстве**

[Закон № 2147](#) устанавливает процессуальный механизм для практической реализации положений [ст. 27 Закона о МКА](#) судами Украины по вопросам содействия в получении доказательств, необходимых в арбитражном разбирательстве.

Согласно новой редакции [ст. 27 Закона о МКА](#) состав арбитражного суда или, с его согласия, сторона арбитражного разбирательства может обратиться в компетентный апелляционный суд за судебным содействием в допросе свидетеля, истребовании доказательств и их осмотре по месту их нахождения.

Учитывая сферу применения [Закона о МКА](#), такое содействие может быть оказано только разбирательствам с местом арбитража в Украине.

Суд рассматривает соответствующие заявления по [статье 27 Закона о МКА](#) в общем порядке, применимом для соответствующих заявлений в рамках судебных процессов, но с решением вопроса об обеспечении или предварительной оплаты связанных с этим расходов.

В соответствии со [статьей 84 ГПК](#) в случае удовлетворения заявления об истребовании доказательств в поддержку арбитража суд может обязать лицо, у которого такие доказательства истребуются, предоставить их непосредственно составу арбитров или стороне, по заявлению которой такие доказательства истребуются, для их дальнейшей передачи составу арбитров. В своем определении об истребовании доказательств суд разрешает вопрос компенсации расходов, связанных с предоставлением соответствующих доказательств.

В соответствии со [статьей 85 ГПК](#) в случае удовлетворения заявления об осмотре доказательств по месту их нахождения суд направляет протокол осмотра непосредственно составу арбитров или стороне, по заявлению которой такой осмотр проводился, для дальнейшей передачи составу арбитров. В своем определении суд разрешает вопрос компенсации расходов, связанных с таким осмотром.

[Статья 94 ГПК](#) устанавливает процедуру допроса свидетеля по заявлению состава арбитров или, с его согласия, стороны арбитражного разбирательства. В случае удовлетворения такого заявления суд может допросить, в том числе повторно, свидетеля об известных ему обстоятельствах, касающихся дела, рассматриваемого в арбитраже, в соответствии с определенным составом арбитров перечнем вопросов. Стороны (участники) арбитражного разбирательства могут принимать участие в допросе свидетеля, ставить ему вопросы для уточнения его ответов. В определении суда о вызове свидетеля суд решает вопрос компенсации расходов свидетеля, связанных с допросом.

### **Новые правила арбитрабельности и проарбитражного подхода к арбитражным соглашениям**

[Закон № 2147](#) изменил и уточнил существующие правила арбитрабельности в [Хозяйственном процессуальном кодексе Украины](#). После многих лет запрета в отношении арбитрабельности корпоративных споров новые правила позволяют передавать в арбитраж корпоративные споры, возникающие из договора, на основании арбитражного соглашения, заключенного между юридическим лицом и всеми его участниками.

Новые правила арбитрабельности прямо разрешают передавать в арбитраж гражданско-правовые аспекты споров в отношении приватизации имущества, в сфере конкуренции, а также споров, возникающих при заключении, изменении, расторжении и исполнении договоров о публичных закупках.

Все иные аспекты вышеперечисленных видов споров, равно как и споры касательно государственной регистрации прав на недвижимое имущество, прав интеллектуальной собственности, прав на ценные бумаги, споры о банкротстве и по имущественным требованиям к должнику, в отношении которого открыто производство по делу о банкротстве (включая признание недействительными сделок, совершенных должником), являются неарбитрабельными.

[Законом № 2147](#) устраняются противоречия в действующем процессуальном законодательстве Украины при решении ситуаций, когда в суд подан иск по вопросу, являющемуся предметом арбитражного соглашения. Теперь в такой ситуации суд оставляет иск без рассмотрения, если от

ответчика не позднее представления им первого заявления по существу спора поступили возражения против разрешения спора в суде, если только суд не признает, что такое соглашение недействительно, утратило силу или не может быть исполнено.

При этом с целью формирования общего подхода судов к исполнению и толкованию арбитражных соглашений [Закон № 2147](#) устанавливает, что любые неточности в тексте арбитражного соглашения сторон и/или сомнения в его действительности, юридической силе и исполнимости должны толковаться судом в пользу его действительности, юридической силы и исполнимости.

### **Изменения в Закон о МКА**

[Закон № 2147](#) вносит несколько изменений в [Закон о МКА](#). Сам закон был принят еще в 1994 году, почти дословно повторяя [Типовой закон ЮНСИТРАЛ 1985 года](#) с небольшими отклонениями, и действовал более 20 лет вплоть до настоящей реформы практически в неизменном состоянии.

В этот раз Парламент решил добавить новые положения в [Закон о МКА](#) для приведения его в соответствие с измененными процессуальными кодексами, а также с целью имплементации некоторых положений [Типового закона ЮНСИТРАЛ](#) в редакции 2006 года.

В частности, внесены изменения в [статью 7 Закона о МКА](#) в отношении формы арбитражного соглашения, прямо разрешая заключение такого соглашения путем обмена электронными сообщениями, если содержащаяся в них информация является доступной для ее последующего использования.

[Статья 17 Закона о МКА](#) (обеспечительные меры состава арбитров) дополнена новым положением о применении к стороне, испрашивающей обеспечительные меры, обеспечения арбитражных расходов (внесением на депозитный счет определенной суммы арбитражных расходов).

В [статью 25 Закона о МКА](#) добавлен новый параграф, прямо разрешающий составу арбитров в случае неподдачи по его требованию стороной доказательств, в зависимости от того, какое лицо уклоняется от их подачи, а также какое эти доказательства имеют значение, признать обстоятельство, для выяснения которого должно было быть подано доказательство, или отказать в его признании, или рассмотреть дело по имеющимся в материалах дела доказательствам.

В целом [Закон № 2147](#) решил очень много наболевших вопросов и создал хорошую базу для того, чтобы Украина стала более дружественной арбитражу юрисдикцией и более привлекательным местом арбитража.

**Елена Перепелинская,  
партнер, глава арбитражной практики в странах СНГ  
МЮФ "INTEGRITES"**



© ООО «Информационно-аналитический центр «ЛИГА», 2018.

© ООО «ЛИГА ЗАКОН», 2018.