

Литература

1. Об организации страхового дела в Российской Федерации: комментарий к Закону Рос. Федерации от 27 нояб. 1992 г. № 4015-1. Доступ из инф.-правового портала «ГАРАНТ».
2. Муталиева Л.С., Брагиш А.В. Страхование ущерба от чрезвычайных ситуаций // Право. Безопасность. Чрезвычайные ситуации. 2015. № 1 (26). С. 5–8.
3. Обязательное страхование недвижимости берется под жесткий контроль. URL: <https://news.day.az/economy/1072070.html> (дата обращения: 20.01.2019).

КОММЕНТАРИЙ ОБЩИХ ПОЛОЖЕНИЙ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА О ТРЕТЕЙСКОМ РАЗБИРАТЕЛЬСТВЕ СПОРОВ РЕСПУБЛИКИ ТАДЖИКИСТАН И КЫРГЫЗСКОЙ РЕСПУБЛИКИ

**В.А. Гавриленко, кандидат юридических наук, доцент.
Санкт-Петербургский университет ГПС МЧС России**

Рассматриваются общие положения законодательства Республики Таджикистан и Кыргызской Республики, регулирующего третейское разбирательство споров. Автор подробно комментирует положения Закона Республики Таджикистан от 5 января 2008 г. № 344 «О Третейских судах» (с изменениями от 3 июля 2012 г. № 862) и Закона от 30 июля 2002 г. № 135 «О Третейских судах в Кыргызской республике».

Ключевые слова: Республика Таджикистан, Кыргызская Республика, третейский суд, третейское разбирательство споров, арбитраж

COMMENTARY OF GENERAL PROVISIONS OF THE LEGISLATION ON ARBITRATION OF THE REPUBLIC OF TAJIKISTAN AND THE KYRGYZ REPUBLIC

V.A. Gavrilenko. Saint-Petersburg university of State fire service of EMERCOM of Russia

This article discusses the general provisions of the legislation on arbitration of the Republic of Tajikistan and the Kyrgyz Republic. The author comments on the provisions of the law of the Republic of Tajikistan № 344 dated January, 5 2008 «On Arbitral tribunal» (with changes № 862, dated July, 3 2012) and the law of the Kyrgyz Republic №.135 dated July, 30 2002 «On Arbitral tribunal in the Kyrgyz Republic».

Keywords: Republic of Tajikistan, Kyrgyz Republic, arbitral tribunal, arbitration proceedings, arbitrage

Предметом рассмотрения в настоящей статье является правовое регулирование процедуры третейского разбирательства споров и деятельности третейских судов в Республике Таджикистан (РТ) и Кыргызской Республике (КР). Очевидно, что законодательство большинства государств «предусматривает защиту гражданских прав» [1], которая включает в себя возможность субъектов предпринимательской деятельности использовать третейские суды для защиты своих прав и интересов. Представляется верной точка зрения, что «рассмотрение споров субъектов предпринимательской деятельности и защита их прав и интересов в третейском суде более предпочтительно, чем рассмотрение дела в государственном суде» [2].

Действующий Закон РТ от 5 января 2008 г. № 344 «О Третейских судах» (Закон РТ № 344), вступил в действие с 1 апреля 2008 г. Также были приняты изменения

и дополнения к Закону РТ от 3 июля 2012 г. № 862. Среди стран СНГ Закон РТ № 344, регулирующий третейское разбирательство споров, был разработан и вступил в силу позже остальных. Также следует указать, что при разработке комментируемого Закона РТ № 344 использовался опыт и наработки российского законодательства и юридической науки. Правовое регулирование Законом РТ № 344 ряда вопросов третейского разбирательства споров, осуществляется аналогично с российским законодательством.

Ранее третейское разбирательство споров регламентировалось Положением о третейском суде для разрешения экономических споров в Республике Таджикистан от 15 мая 1997 г., которое было несовершенно и не удовлетворяло требованиям к правовому регулированию деятельности третейских судов. Закон РТ № 344, несомненно, способствует развитию института третейского разбирательства споров в РТ.

Далее рассмотрим общие положения Закона РТ № 344, которые содержатся в гл. 1, предусматривающей вопросы организации третейских судов и порядок их деятельности. В соответствии со ст. 1 Закона РТ № 344 на рассмотрение третейского суда могут передаваться споры, вытекающие из гражданских и иных экономических правоотношений внутри страны. Указанные споры могут рассматриваться третейскими судами по соглашению сторон. Нужно уточнить, что субъектами данных споров могут быть как таджикские субъекты правоотношений, так и иностранные субъекты, осуществляющие свою деятельность в РТ.

Следовательно, в компетенцию третейского суда входит разрешение споров, возникающих из гражданских и экономических правоотношений внутри страны.

Споры же, возникшие или возникающие в сфере международного экономического оборота, субъекты правоотношений которых находятся в разных странах и принадлежат к разным правовым системам, рассматриваются международным коммерческим арбитражем. Компетенция последнего определяется пределами международного гражданского оборота.

Законодательство РТ четко разделяет третейский суд, рассматривающий споры между сторонами, находящимися в РТ, и международный коммерческий арбитраж, который рассматривает споры между субъектами правоотношений разных стран.

Кодекс об экономическом судопроизводстве РТ закрепил правовые нормы, согласно которым создаются международные коммерческие арбитражи, рассматривающие споры между субъектами правоотношения разных стран, возникающие при осуществлении предпринимательской и иной экономической деятельности в сфере международного коммерческого оборота.

В настоящее время, в РТ действует Закон «О международном коммерческом арбитраже», принятый 18 марта 2015 г.

Вернемся к положениям Закона РТ № 344, в ст. 2 которого дается толкование основных понятий и терминов, используемых в тексте документа.

В ст. 3 Закона РТ № 344 предусматривается два вида третейских судов, такие как разовый третейский суд, созданный для рассмотрения конкретного спора, и постоянно действующий третейский суд. До принятия Закона РТ № 344 действовало Положение о третейском суде для разрешения экономических споров в Республике Таджикистан от 15 мая 1997 г., которое предусматривало создание только разового третейского суда для рассмотрения конкретного спора после которого суд прекращал свое существование. Данная норма была неудобной, поскольку каждый раз при возникновении спора приходилось повторять заново всю процедуру создания третейского суда, даже если спор проходил между одними и теми же субъектами. Исходя из этого, следует отметить несоответствие третейского соглашения сторон не только передаче третейскому суду конкретного спора, но и определенных категорий споров или всех споров, которые возникли или могут возникнуть между ними. Происходил постоянный процесс формирования разового третейского суда, что не способствовало эффективному разрешению споров между участниками экономического оборота.

Также в указанной статье закреплено положение, что третейские суды организуются некоммерческими организациями. Данными организациями могут быть торгово-промышленные палаты, биржи, общественные объединения предпринимателей, ассоциации и союзы. Законодатель прямо устанавливает запрет на образование третейских судов при органах государственной власти и местного самоуправления.

Третейский суд считается образованным после принятия юридическим лицом решения о его создании, утверждения Положения о постоянно действующем третейском суде и списка третейских судей.

Одним из первых третейских судов в Таджикистане является Третейский суд при Торгово-промышленной палате РТ, который был образован 14 апреля 2008 г., через непродолжительное время после утверждения Закона РТ № 344. Президиум Торгово-промышленной палаты РТ утвердил Регламент данного третейского суда и список арбитров.

Укреплению позиций третейских судов служит взаимодействие с государственными судами. Ст. 3 Закона РТ № 344 указывает, что взаимодействие начинается на стадии организации третейских судов, когда юридическое лицо, образовавшее постоянно действующий третейский суд, направляет в компетентный суд копии документов, свидетельствующих об образовании постоянно действующего третейского суда, для информирования. Экономический суд РТ выступает в качестве компетентного суда по спорам, подведомственным экономическим судам, районный (городской) суд – по спорам, подведомственным судам общей юрисдикции. Очевидно, что хотя третейские суды и не входят в судебную систему РТ, однако они не могут осуществлять свою деятельность без взаимодействия с государственными судами.

Порядок образования разового третейского суда отдается на усмотрение сторон, которые заключают соответствующее соглашение. Отметим, что «стороны, передавая дело на разрешение третейского суда, выражают в третейской записи свое доверие к третейскому суду» [3]. Вместе с тем законодатель ограничил усмотрение сторон. Соглашение об образовании разового третейского суда не должно противоречить ст.ст. 4, 7–13 Закона РТ № 344. Указанные статьи определяют правовые свойства третейского соглашения, порядок формирования состава третейского суда, требования к третейским судьям, порядок и основания отвода и самоотвода, порядок прекращения полномочий и замены судей. Представляется, что, следует рассматривать «третейское соглашение как основание передачи спора на рассмотрение третейского суда, которое и определяет рамки компетенции третейского суда» [4].

Рассмотрим далее вопросы подсудности споров третейским судам (ст. 4.1 Закона РТ № 344). Законодатель предусмотрел, что третейский суд имеет право рассматривать все споры, вытекающие из гражданско-правовых и экономических отношений. Но также обозначен ряд споров, которые нельзя разбирать в третейском суде. Перечислим вышеуказанные споры: об установлении фактов, имеющих юридическое значение; о защите чести, достоинства и деловой репутации; по жалобам на постановления органов, рассматривающих административные споры; о банкротстве; о возмещении вреда, причиненного жизни и здоровью гражданина; споры, возникающие из наследственных правоотношений; споры, возникающие при записи актов гражданского состояния; споры, касающиеся порядка и условий вступления в брак и расторжения брака; споры, касающиеся имущественных и личных неимущественных отношений, возникающих в семье между супругами, между родителями и детьми, между другими членами семьи; споры, возникающие в связи с усыновлением, опекой и попечительством, принятием детей на воспитание; споры о признании договоров заключенными; жилищные споры; споры, касающиеся интеллектуальной собственности; споры по отношению которых законодательством РТ или соглашением сторон установлен иной порядок рассмотрения. Вышеуказанные исключения можно считать составной частью так называемого публичного

порядка РТ, который «представляет собой механизм фиксирования приоритета национальных интересов над частными» [5].

Далее рассмотрим общие положения законодательства КР, регулирующие процедуру третейского разбирательства споров.

Действующий Закон КР от 30 июля 2002 г. № 135 «О Третейских судах в Кыргызской Республике» (Закон КР № 135), вступил в силу 7 августа 2002 г. Разработка и принятие данного закона позволила развиваться институту третейского разбирательства споров в стране.

В период с 1999 по 2002 гг. в Кыргызстане не действовали третейские суды. В законодательстве страны в 1999 г. из Гражданско-правового кодекса (ГПК) КР были исключены нормы, предусматривающие возможность передачи споров в третейские суды. Это было обусловлено принятием Конституционным судом КР решения, где утверждалось несоответствие правовой основы создания и деятельности третейских судов положениям Конституции КР. В дальнейшем потребовалось три года для осознания того, что развитие института третейского разбирательства как альтернативного способа разрешения споров является необходимым. Также были внесены изменения в законодательство страны. ГПК КР был отредактирован, в него были включены нормы, регулирующие взаимоотношения третейских и государственных судов. В 2003 г. в новой редакции Конституции КР был закреплён правовой статус третейских судов.

В настоящее время, новая Конституция КР от 27 июня 2010 г. указывает возможность учреждения третейских судов для разрешения споров, возникающих из гражданских правоотношений (ст. 58 Конституции КР).

Следует отметить, что при разработке Закона КР № 135 использовались опыт и наработки российского законодательства и юриспруденции. Правовое регулирование законом КР ряда вопросов третейского разбирательства споров, осуществляется аналогично с российской правоприменительной практикой.

Рассмотрим преамбулу Закона КР № 135. В преамбуле указано, что Закон КР № 135 определяет порядок формирования третейских судов и регулирует их деятельность по разрешению споров. Кроме того, обозначены основные принципы третейского разбирательства, такие как равенство сторон перед законом и третейским судом, состязательность и обязательность исполнения решения третейского суда. На взгляд автора, законодатель указал недостаточное количество принципов, поскольку их намного больше в практике третейского разбирательства [6].

Рассмотрим указанные Законом КР № 135 принципы более подробно. Принцип равенства сторон выражается в том, что процедура третейского разбирательства проходит таким образом, что противоборствующие стороны обладают равными юридическими возможностями в защите своих прав и законных интересов в суде. Третейский суд не должен отдавать предпочтение одной из сторон спора. Представляется, что «третейский суд обязан предоставить обоим сторонам равные возможности для изложения своей позиции и защиты прав и интересов» [7].

Следует отметить, что «содержание принципа состязательности следует понимать так, что третейское разбирательство споров включает в себя активные действия сторон по обоснованию законности своих требований и возражений путем представления доказательств в подтверждение своей позиции, участия в исследовании и оценке всех собранных по делу доказательств, осуществления всех иных процессуальных действий, необходимых для отстаивания своей позиции» [8].

Обязательность исполнения решения третейского суда проявляется в обязанности сторон его добровольного исполнения в полном объеме, которое обусловлено тем, что стороны по собственной воле выбрали третейское разбирательство в качестве формы разрешения спора. В ситуации недобросовестности одной из сторон спора, выраженной в неисполнении решения третейского суда, существует механизм, при котором решение третейского суда исполняется принудительно по правилам исполнительного производства.

«Решение третейского суда признается обязательным и при подаче в компетентный государственный суд письменного ходатайства приводится в исполнение» [9].

Рассмотрим гл. 1 Закона КР № 135, посвященную общим положениям третейского разбирательства споров.

Закон КР № 135 указывает, что третейский суд рассматривает споры, возникающие из гражданских правоотношений, подведомственные компетентному суду, за исключением споров, установленных законодательством. Важным условием третейского разбирательства является соглашение сторон. В рассматриваемой главе (ст. 2 Закона КР № 135) законодатель дает толкование основных понятий, используемых в настоящем Законе.

Предусматривается два вида третейских судов (ст. 3 Закона КР № 135). Разовый третейский суд создается для рассмотрения одного конкретного спора и прекращает существование после разбирательства по данному спору. Постоянно действующий третейский суд, соответственно, действует на постоянной основе. Законодатель наделил третейские суды статусом юридического лица. Но, являясь юридическим лицом, постоянно действующий третейский суд осуществляет свою деятельность в виде некоммерческой организации. Деятельность третейского суда по третейскому разбирательству споров не является экономической деятельностью, то есть она не считается деятельностью, направленной на систематическое извлечение прибыли.

В Законе КР № 135, в отличие от законодательства некоторых других стран СНГ, в том числе Российской Федерации и Республики Беларусь, третейские суды не разделяются на внутренние третейские суды и международный коммерческий арбитраж. Иными словами, законодатель предусмотрел в едином законе унификацию правовых норм, регулирующих международный коммерческий арбитраж и национальные третейские суды. Следует отметить, что международная законодательная практика, в частности, практика стран СНГ, свидетельствует о том, что регулирование деятельности международных коммерческих арбитражей и внутренних третейских судов можно осуществлять как посредством разных законов, так и единого правового акта.

Законодатель определяет порядок образования и деятельности третейских судов (ст. 4 Закона КР № 135). Образование и деятельность разового третейского суда регулируется соглашением сторон, а не установленные им вопросы – настоящим законом. В отличие от Российского законодательства, ограничивающего возможность сторон в определении порядка образования и деятельности разового третейского суда требованием соблюдения ряда положений законодательства, законодательство КР прямо не указывает на подобные ограничения. Представляется, что ст. 1 Закона КР № 135 указывает на его применение для регулирования всей совокупности споров, возникающих из гражданских правоотношений, переданных на рассмотрение третейского суда по соглашению сторон. Следовательно, содержание третейского соглашения не должно противоречить Закону КР № 135.

Порядок создания постоянно действующего третейского суда определяется законодательством страны. Деятельность регулируется применимыми правилами (регламентами третейских учреждений) и действующим законодательством.

Особо предусмотрено, что если международным договором, в котором участвует КР, предусмотрен иной порядок образования и деятельности третейских судов, то применяются положения международного договора. Предусматривается приоритет международного законодательства над национальным.

В заключение отметим, что институт третейского разбирательства споров поступательно развивается в постсоветских государствах Центральной Азии, что находит отражение в законодательстве. В РТ и КР, несмотря на серьезные экономические проблемы, действуют отдельные законы, регулирующие третейское разбирательство споров, что способствует защите прав и интересов субъектов экономической деятельности.

Литература

1. Винокуров В.А., Немченко С.Б. Права и свободы человека и гражданина: их ограничение и защита: учеб. пособие. СПб, 2016. С. 107.
2. Гавриленко В.А. Третейское разбирательство споров как гарантия защиты прав и интересов субъектов предпринимательской деятельности: автореф. дис. ... канд. юр. наук. СПб., 2006. С. 6.
3. Гавриленко В.А. Общие вопросы процедуры оспаривания третейских решений: материалы X Междунар. экон. форума молодых ученых. Минск, 2017. С. 9.
4. Гавриленко В.А. Подведомственность в третейском судопроизводстве // Российский ежегодник предпринимательского (коммерческого) права. 2009. № 3. С. 317.
5. Гавриленко В.А. Recognition and execution of foreign arbitral awards in Russian Federation. (Признание и исполнение решений иностранных арбитражей в Российской Федерации): материалы IX Междунар. экон. форума молодых ученых. Минск, 2016. С. 72.
6. Гавриленко В.А. Система принципов третейского разбирательства споров в Российской Федерации // Проблемы совершенствования законодательства Республики Таджикистан и стран СНГ в условиях переходного периода: материалы Междунар. науч. конф. Душанбе, 2011.
7. Гавриленко В.А. Вопросы регулирования законодательством Кыргызской Республики процедуры рассмотрения споров третейскими судами // Актуальные проблемы современных форм защиты прав и свобод человека и гражданина: материалы Междунар. науч.-практ. конф. В. Новгород, 2017. С. 126.
8. Гавриленко В.А. Третейское разбирательство споров: учеб. пособие. В. Новгород, 2007. С. 22–23.
9. Гавриленко В.А. Судебное решение в третейском разбирательстве споров: монография. В. Новгород, 2008. С. 33.

