

Гражданское судопроизводство

УДК 347.998.72

СОСТАВ ТРЕТЕЙСКОГО СУДА И ТРЕБОВАНИЯ, ПРЕДЪЯВЛЯЕМЫЕ К АРБИТРАМ ПО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВУ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

С. А. Алешукина

ФГБОУ ВО «Тверской государственный университет», г. Тверь

Рассмотрены вопросы формирования состава третейского суда и требования, предъявляемые к арбитрам (третейским судьям) по законодательству РФ и соглашением сторон, основания и процедура заявления отвода арбитру, а также основания прекращения полномочий арбитра.

Ключевые слова: *арбитр (третейский судья), состав третейского суда, формирование состава суда, отвод арбитра, прекращение полномочий арбитра.*

Вопрос о формировании состава третейского суда (арбитража) и требованиях, предъявляемых к кандидатуре третейского судьи (арбитра), является важным аспектом исполнения участниками третейского соглашения его условий, обеспечения справедливого и беспристрастного рассмотрения спора и в конечном итоге легитимности принятого третейским судом (арбитражем) решения. Безусловным преимуществом третейского разбирательства и залогом его привлекательности для участников спора является возможность назначить третейского судью, который будет разрешать соответствующий гражданско-правовой спор, а также диспозитивность в вопросах формирования состава третейского суда.

Являясь по своей правовой природе частноправовым образованием, третейский суд вместе с тем олицетворяет собой юрисдикционную форму защиты, а вынесение решения третейским судом является правоприменительной деятельностью. Защита и восстановление нарушенных прав граждан и юридических лиц является прерогативой и компетенцией органов государственной власти, и, учреждая «частное правосудие», государство проявляет должную степень осмотрительности и заботы о том, кем и как будут осуществляться функции по разрешению гражданско-правовых споров. Как следствие, делегируя третейскому суду публично-правовые полномочия в сфере

«отправления правосудия», государство предъявляет определенные требования к кандидатуре третейского судьи (арбитра).

В качестве арбитра (третейского судьи) Федеральный закон от 29 декабря 2015 г. № 382-ФЗ «Об арбитраже (третейском разбирательстве) в Российской Федерации» (далее – закон №382-ФЗ) называет физическое лицо, избранное сторонами или избранное (назначенное) в согласованном сторонами или установленном федеральным законом порядке для разрешения спора третейским судом. Буквальное толкование дефиниции третейского судьи позволяет говорить о трех вариантах формирования состава третейского суда:

- избрание непосредственно сторонами,
- избрание (назначение) в порядке, согласованном сторонами,
- избрание (назначение) в порядке, установленном законом.

В предшествующем ныне действующему закону Федеральном законе от 24 июля 2002 г. № 102-ФЗ «О третейских судах в Российской Федерации» (далее – закон № 102-ФЗ) содержалась ст.8 «Требования, предъявляемые к третейскому судье», функцию которой сегодня выполняет ст. 11 закона №382-ФЗ, регламентирующая вопросы назначения и избрания арбитров.

Закон № 382-ФЗ закрепляет, что арбитром может быть назначено любое физическое лицо вне зависимости от его гражданской принадлежности. Однако право выступать в качестве арбитра может быть ограничено по причине гражданства по соглашению участников спора. Ранее действующее законодательство не содержало каких-либо положений относительно гражданства третейских судей. Как следствие, положения ст. 11 закона № 382 –ФЗ внесли определенную ясность в данный вопрос.

Еще одной новеллой законодательства об арбитраже (третейском разбирательстве) явилось установление возрастного ценза для назначения (избрания) арбитром. Предусмотренный законодателем 25-летний возраст является устоявшимся в науке и практике, в правосознании юристов и общества, учитывающим исторически традиции. Налицо параллель с профессиональными судьями, для которых замещение должности судьи низшего звена судебной системы также возможно с 25-летнего возраста. Кроме того, к этому возрасту как правило у кандидата наличествует определённый жизненный опыт, сформирован профессиональный опыт, устоялась система ценностей и правосознания, что безусловно необходимо для осуществления функций арбитра.

Являясь одним из альтернативных способов разрешения споров, третейский суд, в большей степени, чем медиация или посредничество, связан требованиями законодательства при рассмотрении дела по

существо. В этой связи с учетом своего назначения, последствий правоприменительной деятельности, возможности принудительного исполнения своего решения третейский суд больше тяготеет к государственным судам. Третейский суд разрешает спор в соответствии с нормами российского права. Чтобы правильно применять нормы законодательства, как минимум их надо знать. Отсюда вполне логично требование законодателя относительно профессиональной квалификации арбитров (третейских судей). Так, если спор разрешается арбитром единолично, он должен обладать высшим юридическим образованием, при коллегиальном разрешении спора высшим юридическим образованием должен обладать председатель третейского суда. Данное положение было предусмотрено и в ранее действовавшем законодательстве и сохранилось в обновленной редакции закона. Однако теперь стороны арбитража могут договориться о том, что председатель третейского суда может не соответствовать вышеуказанным требованиям при условии, что в состав третейского суда будет входить арбитр, обладающий высшим юридическим образованием. Данное положение законодательства нельзя оценить положительно, поскольку именно председатель состава в силу своего статуса является если не «главным», то «особым» арбитром в составе третейского суда. При арбитраже, осуществляемом коллегией арбитров, любое арбитражное решение, если стороны не договорились об ином, принимается большинством арбитров. Однако вопросы процедуры могут разрешаться арбитром, являющимся председателем третейского суда. Кроме того, передача материалов дела на хранение в постоянно действующее арбитражное учреждение также осуществляется председателем третейского суда. Как следствие, предпочтительнее, чтобы именно председатель третейского суда обладал высшим юридическим образованием. Наличие высшего юридического образования должно быть подтверждено выданным на территории Российской Федерации дипломом установленного образца либо документами иностранных государств, признаваемыми на территории Российской Федерации.

Косвенным свидетельством ужесточения требований к квалификации арбитров выступает положение законодательства об организации деятельности постоянно действующих арбитражных учреждений. В частности, постоянно действующее арбитражное учреждение должно вести и размещать на своем сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» в информационных целях рекомендованный им список арбитров, состоящий не менее чем из тридцати человек, при условии получения в письменной форме согласия каждого кандидата на включение в список.

В каждом рекомендованном списке арбитров постоянно действующего арбитражного учреждения не менее одной трети арбитров должны иметь ученую степень, присужденную на территории Российской Федерации по научной специальности, входящей в перечень, который утверждается уполномоченным федеральным органом исполнительной власти на основании рекомендации Совета по совершенствованию третейского разбирательства, а не менее половины арбитров должны обладать опытом разрешения гражданско-правовых споров в качестве третейских судей и (или) арбитров в третейских судах (арбитраже) и (или) в качестве судей федерального суда, конституционного (уставного) суда субъекта Российской Федерации, мировых судей в течение не менее десяти лет, предшествующих дате включения в рекомендованный список арбитров. Таким образом, лиц, не являющихся кандидатами юридических наук, третейскими судьями с необходимым стажем или судьями в отставке, не будут учитывать для формирования соответствующих списков постоянно действующих арбитражных учреждений.

Законодательство о третейских судах оставляет право участникам спора ужесточить и предусмотреть дополнительные требования к кандидатуре арбитра (третейского судьи). Вместе с тем, ст. 8 ранее действовавшего закона №102-ФЗ предусматривала, что непосредственно сторонами могут быть согласованы или определены правилами третейского разбирательства требования, предъявляемые к квалификации третейского судьи. То есть речь шла об обстоятельствах или факторах, влияющих именно на квалификацию судьи, как-то: наличие дополнительного образования или квалификации, стаж работы по специальности или в определенной сфере и т. п. Сегодня же ч. 5 ст. 11 закона № 382-ФЗ содержит достаточно «опасную» формулировку, а именно: при назначении арбитра компетентный суд учитывает любые требования, предъявляемые к арбитрам соглашением сторон. Буквальное толкование положений данной статьи позволяет сделать вывод о том, что участники спора могут предъявлять дополнительные требования к кандидатуре арбитра, касающиеся не только его профессиональной квалификации. Еще больше вопросов вызывает формулировка закона о «таких соображениях, которые могут обеспечить назначение независимого и беспристрастного арбитра»¹.

В законе № 382-ФЗ содержится запрет на назначение арбитрами:
- недееспособных лиц,

¹ Федеральный закон от 29 декабря 2015 г. № 382-ФЗ «Об арбитраже (третейском разбирательстве) в Российской Федерации» // СЗ РФ. 2016. № 1 (часть I) ст. 2

- лиц, дееспособность которых ограничена (ранее, по закону № 102-ФЗ – лиц, состоящих под опекой или попечительством),

- лиц, имеющих неснятую или непогашенную судимость (ранее, по закону № 102-ФЗ – лиц, имеющих судимость либо привлеченных к уголовной ответственности),

- лиц, полномочия которых в качестве судьи, адвоката, нотариуса, следователя, прокурора или другого сотрудника правоохранительных органов были прекращены в Российской Федерации в установленном федеральным законом порядке за совершение проступков, несовместимых с их профессиональной деятельностью,

- лиц, которые в соответствии с их статусом, определенным федеральным законом, не могут быть избраны (назначены) арбитром (например, действующие судьи, нотариусы, сотрудники органов внутренних дел, таможенных органов, депутаты и др.).

В процессе формирования состава третейского суда должна быть обеспечена независимость и беспристрастность арбитров при разбирательстве соответствующего спора. Как следствие, лицо, к которому обратились в связи с его возможным назначением (избранием) арбитром, должно в письменной форме сообщить сторонам о любых обстоятельствах, которые могут вызвать обоснованные сомнения относительно его беспристрастности или независимости при разбирательстве соответствующего спора. Обязанность арбитра без промедления сообщать о таких обстоятельствах сохраняется на протяжении всего третейского разбирательства. Значимость данного положения обусловлена еще и тем, что независимость и беспристрастность арбитров не только одно из основных правил формирования состава третейского суда, но и принцип арбитража (третейского разбирательства). Положения закона № 382-ФЗ по сути воспроизводят содержание Типового закона ЮНСИТРАЛ о международном торговом арбитраже 1985 г. и Правил о беспристрастности и независимости третейских судей, утвержденных Приказом Торгово-промышленной палаты РФ от 27 августа 2010 г. № 39. В частности, третейский судья является беспристрастным, если он прямо или косвенно не заинтересован в исходе дела и не имеет заранее сложившихся предпочтений или иных предубеждений в отношении определенной стороны третейского разбирательства, ее представителя, эксперта, консультанта или свидетеля. Третейский судья является независимым, если отсутствуют такие отношения между третейским судьей и сторонами третейского разбирательства, их представителями, экспертами, консультантами, свидетелями, которые способны повлиять на позицию третейского судьи по делу. Сомнения относительно беспристрастности и независимости могут быть

обусловлены, в том числе, имущественными, деловыми, профессиональными или личными отношениями, которые в ходе третейского разбирательства или в предшествующий ему разумный период времени связывают или связывали третейского судью со стороной третейского разбирательства, ее представителем, экспертом, консультантом или свидетелем. Кроме того, сомнения относительно беспристрастности и независимости могут быть обусловлены супружескими или родственными отношениями, а также отношениями должностной зависимости, которые в ходе третейского разбирательства связывают третейского судью с другими третейскими судьями из того же состава третейского суда².

По-новому законодатель подошел и к определению числа арбитров, разрешающих спор. Если ранее «стороны могли определить число третейских судей, которое должно быть нечетным»³, то сегодня «стороны арбитража могут определять по своему усмотрению число арбитров, при этом, если иное не указано в федеральном законе, число арбитров должно быть нечетным»⁴. То есть потенциально законодатель допускает возможность существования состава третейского суда в четном количестве. Такая формулировка статьи национального закона в большей степени соответствует положениям ст. 10 Типового закона ЮНСИТРАЛ о международном торговом арбитраже 1985 г., где отсутствует императивное указание на нечетный состав арбитража. Вместе с тем практика международного коммерческого арбитража строится на коллегиальном разрешении спора в составе трех арбитров. Как следствие, именно такой вариант количественного состава арбитража закреплен в качестве общего диспозитивного правила.

Процедура формирования состава третейского суда достаточно проста. Так, законодатель предусматривает свободу сторон – участников процесса при избрании арбитров и формировании состава. Стороны арбитража могут согласовать по своему усмотрению любую процедуру избрания (назначения) арбитра или арбитров. Однако такая свобода и процессуальная диспозитивность возлагает на участников спора большую ответственность. Именно от легитимности сформированного состава третейского суда будет зависеть и эффективность третейского разбирательства, и возможность последующего принудительного исполнения решения третейского суда.

² Приказ Торгово-промышленной палаты РФ от 27 августа 2010 г. № 39 «О Правилах о беспристрастности и независимости третейских судей» // СПС «Гарант».

³ Федеральный закон от 24 июля 2002 г. № 102-ФЗ «О третейских судах в Российской Федерации» // СЗ РФ. 2002. № 30. Ст. 3019.

⁴ Федеральный закон от 29 декабря 2015 г. № 382-ФЗ «Об арбитраже (третейском разбирательстве) в Российской Федерации» // СЗ РФ. 2016. № 1 (часть I) ст. 2

В то же время законодатель предлагает и диспозитивную модель формирования состава арбитража, которая различается в зависимости от количества арбитров, разрешающих конкретное дело:

1) при арбитраже с тремя арбитрами каждая сторона избирает одного арбитра и два назначенных таким образом арбитра избирают третьего арбитра;

2) при арбитраже с единоличным арбитром стороны арбитража должны прийти к соглашению об избрании арбитра.

В то же время недобросовестные участники спора могут затягивать процедуру согласования кандидатуры арбитра и тем самым препятствовать исполнению заключенного третейского соглашения. Как следствие, в законе предусмотрена новелла, призванная препятствовать злоупотреблению правом на формирование состава арбитража, а именно возможность назначения арбитра за уклоняющуюся сторону компетентным судом. Для формирования коллегиального состава арбитража законодатель предусмотрел месячный срок для избрания арбитра каждым из участников спора и избрания третьего арбитра двумя назначенными таким образом арбитрами. При отсутствии сформированного состава арбитража в установленный срок любая сторона сможет обратиться в компетентный суд с соответствующим заявлением. Неким упущением законодателя явилось отсутствие аналогичного срока при формировании арбитража с единоличным арбитром. Компетентным судом в данном случае будет выступать государственный суд системы судов общей юрисдикции или арбитражных судов РФ. Кроме того, арбитражное соглашение сторон может предусматривать иные способы обеспечения назначения арбитров, в том числе получение содействия в решении данного вопроса со стороны постоянно действующего арбитражного учреждения, осуществляющего функции администрирования арбитража.

Одной из гарантий соблюдения требований законодательства при формировании состава третейского суда выступает право участников спора заявить отвод арбитру. Основанием для отвода арбитра выступают обстоятельства, вызывающие обоснованные сомнения относительно его беспристрастности или независимости, либо несоответствие арбитра требованиям, предъявляемым федеральным законом или соглашением сторон. Участник спора может заявить отвод любому арбитру из состава третейского суда: как арбитру, избранному противной стороной, так и арбитру, в избрании которого принимал участие сам участник спора, заявляющий отвод. Однако во втором случае принципиальным является момент, когда стало известно об обстоятельствах препятствующих осуществлению полномочий арбитра.

В частности, сторона может заявить отвод арбитру, которого она избрала (назначила) или в избрании (назначении) которого она принимала участие, лишь по основаниям, которые стали ей известны после избрания (назначения) арбитра.

Процедура отвода, предусмотренная законодателем, является диспозитивной и может быть изменена соглашением сторон. При отсутствии такого соглашения участник спора, заявляющий отвод, обращается в третейский суд с соответствующим заявлением, в котором излагает мотивы отвода. Срок для заявления отвода составляет пятнадцать дней с момента как стороне стало известно о формировании третейского суда или о любых обстоятельствах, препятствующих исполнению полномочий арбитра. Далее в законе предусматривает три варианта развития событий:

- арбитр, которому заявлен отвод, заявляет самоотвод;
- другая сторона соглашается с отводом;
- вопрос об отводе решается третейским судом.

В случае удовлетворения заявления об отводе арбитра избирается (назначается) заменяющий арбитр в порядке, аналогичном избранию (назначению) заменяемого арбитра. В случае принятия третейским судом решения об отклонении отвода, сформированный состав третейского суда начинает разрешать дело по существу. Однако сторона, заявляющая отвод, в течение одного месяца может подать аналогичное заявление об отводе в компетентный (государственный) суд. Предъявление в суд указанного заявления само по себе не препятствует третейскому суду, включая арбитра, которому заявлен отвод, продолжать арбитраж и принять арбитражное решение.

Самостоятельная статья закона №382-ФЗ посвящена вопросам прекращения полномочий арбитра. Под прекращением таких полномочий следует понимать не лишение его потенциальной возможности быть избранным в качестве арбитра в состав третейского суда, а лишь прекращение полномочий по конкретному делу. Основаниями прекращения полномочий арбитра являются юридическая или фактическая неспособность участвовать в рассмотрении спора либо не участие в рассмотрении спора в течение неоправданно длительного срока. Следует отметить неопределенность используемых законодателем категорий в определении оснований прекращения полномочий арбитра. В частности, возникает вопрос, что такое юридическая или фактическая неспособность участвовать в рассмотрении спора, а также что понимать под неоправданно длительным сроком. В качестве примера фактической неспособности следует назвать обстоятельства личного характера, как –то: болезнь арбитра, направление в командировку и др. В качестве примера

юридической неспособности может выступать невозможность назначения арбитром в силу прямого указания закона, как-то: признание недееспособным, замещение определённой должности не совместимой с функциями арбитра уже после формирования состава третейского суда. Вместе с тем наличие открытого перечня оснований прекращения полномочий третейского судьи и использование оценочных формулировок нельзя оценивать негативно, поскольку такая конструкция позволяет учитывать все возможные варианты, возникающие на практике, и исходить из обстоятельств конкретного дела.

Для прекращения полномочий арбитра наличие вышеназванных оснований является недостаточным. В данном случае необходимо соблюдение процедуры, в частности полномочия арбитра прекращаются, если арбитр заявляет самоотвод или стороны договариваются о прекращении таких полномочий. Кроме того, участники спора могут обратиться за содействием в решении вопроса о прекращении полномочий арбитра в компетентный (государственный) суд.

Последствиями несоблюдения процедуры формирования состава третейского суда, несоблюдения требований, предъявляемых к арбитру (третейскому судье) законом или соглашением сторон, является отмена решения третейского суда и отказ в выдаче исполнительного листа на принудительное исполнение решения третейского суда.

Таким образом, произошедшие изменения законодательства позволяют сделать вывод об ужесточении требований к кандидатуре арбитра (третейского судьи). Вместе с тем налицо не только унификация законодательства в сфере третейского разбирательства и международного коммерческого арбитража, но и гармонизация национального законодательства на основе положений Типового закона ЮНСИТРАЛ 1985 г. о международном коммерческом арбитраже. Представляется, что законодательство об арбитраже (третейском разбирательстве) в новой редакции будет способствовать большей востребованности данного института, его популяризации в обществе, учету мировой практики при использовании альтернативных методов разрешения споров, а также обеспечению качественного осуществления функций арбитра при разрешении гражданско-правовых споров.

Список литературы

1. Приказ Торгово-промышленной палаты РФ от 27 августа 2010 г. № 39 «О Правилах о беспристрастности и независимости третейских судей» // СПС «Гарант».
2. Федеральный закон от 24 июля 2002 г. № 102-ФЗ «О третейских судах в Российской Федерации» // СЗ РФ. 2002. № 30. Ст. 3019.
3. Федеральный закон от 29 декабря 2015 г. № 382-ФЗ «Об арбитраже (третейском разбирательстве) в Российской Федерации» // СЗ РФ. 2016. № 1 (часть I). Ст. 2.

THE COMPOSITION OF THE ARBITRAL TRIBUNAL AND THE REQUIREMENTS TO THE ARBITRATORS BY THE LEGISLATION OF THE RUSSIAN FEDERATION

S. A. Aleshukina

Tver State University

The article is devoted to the formation of an arbitral tribunal and the requirements of the arbitrators according to the legislation of the Russian Federation and the agreement of the parties. Describes the grounds and procedure for recusal of the arbitrator and the grounds for termination of powers of the arbitrator.

Keywords: *the arbitrator, the composition of the arbitral tribunal, the composition of the court, disqualification of an arbitrator, termination of powers of the arbitrator.*

Об авторе

АЛЕШУКИНА Светлана Александровна – кандидат юридических наук, доцент кафедры гражданского процесса и правоохранительной деятельности Тверского государственного университета (170100, г. Тверь, ул. Желябова, 33), e-mail: irinavladimirova@inbox.ru

ALESHUKINA Svetlana - PhD, assistant professor of civil procedure and law enforcement VPO "Tver State University" (170100, Tver, ul. Zhelyabova, 33), e-mail: irinavladimirova@inbox.ru

Алешукина С.А. Состав третейского суда и требования, предъявляемые к арбитрам по законодательству Российской Федерации // Вестник ТвГУ. Серия: Право. 2016. № 4. С. 37 – 46.