

problemy i perspektivy : monogr. / I. A. Martynenko [i dr.] ; pod red. T. S. Taranovoj. — Minsk : Kolorgrad, 2020. — P. 32—57.

6. Об общих мерах по осуществлению Конвенции по правам ребенка [Электронный ресурс] : Докл. Комитета по правам ребенка. — Режим доступа: <https://undocs.org/pdf?symbol=ru/A/71/41>. — Дата доступа: 02.11.2021.

ELENA CHICHINA

**PROBLEMS OF IMPLEMENTATION OF THE RIGHT
OF MINORS TO APPEAL IN THE CIVIL PROCEDURE**

Author affiliation. *Elena CHICHINA* (chichina.elena@mail.ru), *Belarus State Economic University (Minsk, Belarus)*.

Abstract. The article investigates the right to appeal and the procedure of its enforcement in respect to the minor participants in civil proceedings. The issues of the realisation of this right by the minors over fourteen are identified and generalised. Based on the research findings, the author formulates the proposals for improving the Civil Procedure Code of the Republic of Belarus.

Keywords: minors; civil procedure; the right to appeal; interested parties; appeal.

UDC 347.95

*Статья поступила
в редакцию 17. 02. 2022 г.*

И. А. ШАРАПА

**ПРАВОВАЯ ПРИРОДА
АРБИТРАЖНОГО СОГЛАШЕНИЯ**

В статье исследуется правовая природа арбитражного соглашения. Выявляются и обобщаются проблемы реализации права субъектов на разрешение спора в арбитражном порядке. По результатам исследования автор определяет дефиницию «арбитражное соглашение» и формулирует ее характерные черты.

Ключевые слова: арбитраж; международный гражданский процесс; арбитражное соглашение; виды арбитражных соглашений; форма арбитражного соглашения.

УДК 341.63

Арбитражное соглашение представляет собой важнейший правовой институт, на котором базируется рассмотрение практически всех споров между частными лицами в международных коммерческих арбитражах. В случае если

Инга Александровна ШАРАПА (inga1166000@gmail.com), кандидат юридических наук, доцент кафедры гражданско-правовых дисциплин Белорусского государственного экономического университета (г. Минск, Беларусь).

стороны соглашаются разрешать свои споры в арбитраже, они отказываются от права на разрешение этих споров национальным судом. Вместо этого они соглашаются с тем, что их споры будут разрешаться в частном порядке, вне какой-либо судебной системы. Исходя из сказанного, арбитражное соглашение представляет собой отказ от важного права на урегулирование спора в судебном порядке и порождает другие права. В своем арбитражном соглашении стороны могут выбрать правила, которые будут регулировать процедуру проведения арбитража, язык разбирательства, законодательство, регулирующее рассмотрение спора, а также лиц, принимающих решения, имеющих особый опыт в определенной сфере. Арбитражное соглашение сторон дает арбитрам право решать спор и определяет объем этих полномочий. Весь процесс арбитражного разбирательства, все права и обязанности сторон, а также полномочия арбитров базируются на арбитражном соглашении. При арбитражном рассмотрении спора стороны создают собственную частную систему правосудия. Для того чтобы определить основные характеристики арбитражного соглашения, следует в первую очередь дать определение данному соглашению. Несмотря на наличие разнообразных определений арбитражного соглашения, все они в большой степени схожи между собой. Так, в Нью-Йоркской конвенции о признании и приведении в исполнение иностранных арбитражных решений содержится положение о том, что каждое договаривающееся государство признает письменное соглашение, по которому стороны обязуются передавать в арбитраж все или какие-либо споры, возникшие или могущие возникнуть между ними в связи с каким-либо конкретным договорным или иным правоотношением, объект которого может быть предметом арбитражного разбирательства.

Дефиниция «арбитражное соглашение» содержится в другом, не менее важном для международного коммерческого арбитража документе — в Типовом законе. В соответствии с данным Законом под арбитражным соглашением понимается 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, носит оно договорный характер или нет. Стоит отметить, что данное определение является общепринятым, содержится практически во всех национальных законах об арбитраже различных государств [1].

В юридической литературе арбитражное соглашение — это соглашение, выражающее согласованную волю сторон о передаче спора между ними в арбитраж, заключенное в письменной форме, являющееся обязательным для сторон, определяющее компетенцию арбитража, которое служит основой для вынесения и исполнения арбитражного решения [2, с. 96].

Судебная практика также имеет немаловажное значение при определении данного термина. Проанализировав несколько судебных прецедентов, которые определяли значение арбитражного соглашения в своих решениях, можно сделать вывод, что понятие является идентичным дефиниции, закрепленной в Типовом законе.

Содержание арбитражного соглашения составляют его условия, касающиеся прав и обязанностей сторон, арбитров и арбитражных центров, определяющие действия каждого из них в ходе арбитражного разбирательства. Поскольку арбитражное соглашение является разновидностью гражданско-правового договора, то к анализу его содержания необходимо подходить с учетом общих подходов, существующих в гражданском праве. Так, в арбитражном соглашении следует различать существенные и несущественные условия [3, с. 92].

В международных договорах, национальных законах отсутствует единство взглядов относительно содержания существенных условий арбитражного соглашения. В различных юрисдикциях арбитры и суды придерживаются также разных подходов.

Анализ международного законодательства, а также составленных на его основе договоров и соглашений в сфере международного арбитража позволяет отметить, что содержание арбитражных соглашений (оговорок) в основном является схожим.

В юридической литературе указывается, что к существенным условиям арбитражного соглашения относят следующие: выбор сторонами арбитража как способа разрешения спора; круг споров, подлежащих рассмотрению в арбитраже.

Иные условия арбитражного соглашения являются несущественными и могут в него включаться или не включаться по усмотрению сторон. При их отсутствии соглашение не потеряет своего юридического значения. Однако если стороны не пришли к соглашению по этим условиям, то соответствующий пробел восполняется нормами выбранного арбитражного регламента. Такие условия относятся к организационным моментам в соглашении и направлены на обеспечение принципа объективной истины и равенства сторон в такой же степени, что и иные. Так, в качестве дополнительных могут выступать следующие условия:

– положения о выборе арбитражного регламента и арбитражного института. Помимо определения конкретного правоотношения, в связи с которым могут возникнуть споры, содержание арбитражного соглашения должно иметь указание на определенный арбитраж — *ad hoc*, или постоянно действующее арбитражное учреждение. В отсутствие договоренности о месте арбитража последнее определяется арбитражным судом с учетом обстоятельств дела, включая фактор удобства для сторон. Если договоренность не была достигнута, арбитраж может собраться в месте, которое он считает подходящим для производства всех необходимых процессуальных действий;

– язык производства. Так, стороны по своему усмотрению договариваются о языке или языках, которые будут использоваться в ходе арбитражного разбирательства. Эта договоренность определяет объем и распределение расходов на переводчиков, необходимость приложения переводов письменных доказательств. Языком разбирательства обычно определяют какой-либо из распространенных международных языков, при этом также учитываются возможности сторон и арбитров;

– число арбитров, их национальность и квалификационные требования. В арбитражных соглашениях обычно определяется количество арбитров. Дело может рассматриваться одним или тремя арбитрами. От количества арбитров зависят расходы и продолжительность процесса. Если стороны, например, не оговорили количество арбитров, то оно определяется арбитражным регламентом, который они выбрали [3, с. 101].

Стоит отметить, что арбитражное соглашение может содержать и иные условия, а именно те, о которых стороны разбирательства договорятся. Можно сделать вывод, что международной коммерческий арбитраж — это механизм разрешения споров, наиболее часто используемый в международной торговой практике, поэтому арбитражному соглашению должно быть уделено огромное внимание. Кроме того, арбитражное соглашение должно учитывать международные требования, предусмотренные международными конвенциями. Если этого не произойдет, арбитражное соглашение и любое решение, вынесенное на основании такого соглашения, может не соответствовать требованиям международного признания и принудительного исполнения. На основании описанной ранее информации можно определить общую дефиницию термина «арбитражное соглашение». Так, данный термин означает соглашение сторон о передаче в арбитраж всех или определенных споров, которые возникли или могут возникнуть между ними в отношении определенных правовых отно-

шений, независимо от того, являются они договорными или нет. Существует определенное количество различных видов арбитражных соглашений. Классификацию таких соглашений можно представить по различным основаниям. По способу заключения арбитражные соглашения делятся на следующие:

– включаемые в текст договора. К этой категории относится абсолютное большинство арбитражных соглашений, которые включаются в текст контракта при его составлении и подписываются сторонами при его заключении;

– оформляемые отдельным соглашением о передаче спора (уже возникшего или лишь потенциально возможного) на рассмотрение международного коммерческого арбитража. Такие соглашения на практике заключаются достаточно редко, но вполне возможны. Чаще всего они имеют место, если стороны недовольны имеющимся в договоре арбитражным соглашением и хотят его изменить, уточнить или дополнить [4, с. 161].

По признаку объема Б. Р. Карабельников разделяет арбитражные оговорки на «широкие» и «узкие». Первая из этих категорий предусматривает рассмотрение в соответствующем арбитраже всех споров, потенциально вытекающих из договора. Как правило, именно такие «широкие» формулировки фигурируют в типовых арбитражных оговорках, рекомендуемых известными арбитражными регламентами. На практике также иногда встречаются «узкие» арбитражные соглашения, охватывающие лишь определенную категорию споров, связанных с договором, в который включена такая оговорка. В таких случаях может возникнуть ситуация, когда арбитры будут не вправе рассмотреть часть исковых требований, заявленных в деле, а если они выйдут за рамки своих полномочий, то такое арбитражное решение может быть отменено или не приведено в исполнение [4, с. 161].

По своим формулировкам арбитражные оговорки делятся на совпадающие с типовой оговоркой, рекомендованной соответствующим арбитражным регламентом, и модифицированные. Стоит отметить, что все арбитражные регламенты допускают внесение сторонами дополнений, изменений и уточнений в их тексты. Обычно это делается в арбитражном соглашении, и состав арбитража, сформированный для рассмотрения соответствующего спора, должен будет учитывать те модификации, которые были внесены сторонами в регламент [5, с. 24]. Международные договоры и национальные законы большинства государств устанавливают равное правовое значение и арбитражной оговорки, и арбитражного соглашения.

В международной договорной практике арбитражные соглашения включаются в заключаемый сторонами контракт в виде отдельных условий, т. е. представляют собой арбитражные оговорки и содержат согласованное волеизъявление сторон о рассмотрении в арбитражном порядке споров, которые могут возникнуть в будущем в связи с этим контрактом [6]. Так, преимущество включения условия об арбитраже в контракт бесспорно, поскольку стороны при заключении контракта могут заранее договориться о компетентном арбитраже, ведь очевидно, что после возникновения конфликта достичь соответствующего соглашения значительно сложнее.

Форма арбитражного соглашения, как и форма любой сделки, является существенным звеном при составлении, применении и оспаривании арбитражного соглашения, опосредующим в конечном счете принятие международным коммерческим арбитражем спора к рассмотрению [3, с. 84].

Вопросы, касающиеся формы фиксации арбитражного соглашения наряду со спецификой арбитражного соглашения как особого инструмента урегулирования споров, влияющего на последующие действия сторон в случае стол-

кновения интересов, находятся в перечне непрозрачных вопросов [7]. Это связано с тем, что законодательство о международном коммерческом арбитраже весьма скупо регулирует вопросы заключения и формы третейского соглашения. При этом практика арбитражного разбирательства, особенно с развитием современных средств электронного оборота, объективно нуждается в нормативном материале, который мог бы стать основой решения тех или иных проблем, связанных с формой арбитражного соглашения. В международных арбитражных конвенциях, закреплено требование письменной формы арбитражного соглашения [1; 8; 9].

Большинство определений понятия «письменная форма» арбитражного соглашения являются узкими, вследствие чего национальные суды и арбитражные трибуналы испытывают затруднения, желая путем толкования норм получить результат, отвечающий коммерческим реалиям [10]. В случае если арбитражное соглашение заключается отдельно от договора, при внесении изменений и дополнений в текст соглашения стороны должны обладать необходимыми полномочиями на подписание соглашения, а в предусмотренных доверенностью или законом случаях требуется последующее одобрение совершенной сделки представляемым лицом.

Большинством национальных законов о международном коммерческом арбитраже предусмотрено, что арбитражное соглашение должно быть заключено в той форме, которая могла бы облегчить стороне процедуру доказывания его существования. Такое требование о соблюдении формы арбитражного соглашения является одним из критериев, который должны учитывать суд и стороны при оценке его действительности. В законодательстве некоторых государств допускается устная форма арбитражного соглашения.

Национальные законы могут значительно различаться по формальным требованиям, предъявляемым к арбитражным соглашениям. Подобные различия являются источником многочисленных проблем, связанных с толкованием и признанием действительности арбитражного соглашения. Мировая арбитражная практика предусматривает необходимость письменной формы арбитражных соглашений в широком смысле слова: и непосредственно соглашение, и обмен письмами или исковыми заявлениями, и ссылка на документ, непосредственно содержащий арбитражную оговорку [11, с. 570]. Попытка разрешить противоречия национальных законов относительно формы арбитражных соглашений предпринята в Типовом законе, положения которого отражают современные тенденции мировой арбитражной практики. Закон устанавливает общее правило: арбитражное соглашение заключается в письменной форме [1]. Условия, при соблюдении которых соглашение считается заключенным в письменной форме: соглашение содержится в документе, подписанном сторонами; соглашение заключено путем обмена письмами, телеграфными, телетайпными и иными сообщениями, обеспечивающими фиксацию такого соглашения; соглашение заключено путем обмена исковыми заявлениями и отзывами на иск, в которых одна сторона утверждает наличие такого соглашения, а другая не возражает против этого; в контракте имеется ссылка на документ, содержащий арбитражную оговорку, но при условии, что договор заключен в письменной форме и соответствующая ссылка делает оговорку частью контракта [3, с. 84–89]. В данном случае арбитражное соглашение считается заключенным, если сам договор заключен в письменной форме, а содержание данной ссылки позволяет утверждать, что стороны договорились считать данный документ частью договора. Очевидно, что соблюдение письменной формы арбитражного соглашения и подписание его сторонами облегчают установление самого наличия и содержания волеизъявления сторон

о рассмотрении спора в арбитраже в случае возникновения между сторонами спора о юрисдикции. Однако вопрос закрепления формы арбитражного соглашения является открытым, так как напрямую зависит от научно-технического прогресса и динамично развивающихся трансграничных коммуникационных средств связи. В связи с этим он не может быть разрешен раз и навсегда ни международным, ни внутригосударственным законодательством, что в свою очередь требует постоянного экспертного внимания.

Из всего сказанного можно сделать вывод, что арбитражное соглашение представляет собой соглашение об арбитраже между сторонами. Соглашение об арбитраже является краеугольным камнем международного коммерческого арбитража. В нем фиксируется согласие сторон на арбитраж, который необходим для проведения любого процесса разрешения споров за пределами государственных судов. Когда стороны соглашаются рассматривать свои споры в арбитражном порядке, они отказываются от права на разрешение этих споров национальным судом. Вместо этого они соглашаются с тем, что их споры будут решаться в частном порядке, вне какой-либо судебной системы. Исходя из сказанного, арбитражное соглашение представляет собой отказ от важного права на урегулирование спора в судебном порядке и создает другие права. Права, которые соглашение создает, являются правами на установление процесса разрешения спора. В своем арбитражном соглашении стороны могут выбрать правила, которые будут регулировать процедуру, место проведения арбитража, язык арбитража, законодательство, регулирующее арбитраж, и часто лиц, принимающих решения, которых стороны могут выбрать из-за их особого опыта в предмете спора сторон. Арбитражное соглашение сторон наделяет арбитров полномочиями разрешать спор и определяет объем этих полномочий. По сути, стороны создают собственную частную систему правосудия. Однако арбитражное соглашение, предусматривающее рассмотрение спора международным коммерческим арбитражем, должно учитывать международные требования, предусмотренные международным законодательством. В противном случае арбитражное соглашение и любое арбитражное решение, вынесенное на его основании, могут не подлежать международному признанию и приведению в исполнение. Очевидно, что арбитражное соглашение является основным источником юрисдикции для международного коммерческого арбитража. Без арбитражного соглашения или за рамками арбитражного соглашения международный коммерческий арбитраж не обладает юрисдикцией.

Литература и электронные публикации в Интернете

1. Типовой закон ЮНСИТРАЛ о международном торговом арбитраже [Электронный ресурс]. — Режим доступа: http://www.uncitral.org/uncitral/ru/uncitral_texts/arbitration/1985Model_arbitration.html. — Дата доступа: 27.01.2021.

2. *Барышев, В. А.* Международное частное право : учеб. пособие / В. А. Барышев. — 2-е изд. — Витебск : ВГУ им. П. М. Машерова, 2016. — 296 с.

Baryshev, V. A. Mezhdunarodnoe chastnoe pravo [Mezhdunarodnoe chast'noe parvo] : ucheb. posobie / V. A. Baryshev. — 2-e izd. — Vitebsk : VGU im. P. M. Masherova, 2016. — 296 p.

3. Международный коммерческий арбитраж : пособие / А. И. Анищенко [и др.] ; под ред. У. Хелльманна, С. А. Балашенко, Т. В. Сысуева. — Минск : Издат. центр БГУ, 2017. — 395 с.

Mezhdunarodnyj kommercheskij arbitrazh [International Commercial Arbitration] : posobie / A. I. Anishhenko [i dr.] ; pod red. U. Hell'manna, S. A. Balashenko, T. V. Sysueva. — Minsk : Izdat. centr BGU, 2017. — 395 p.

4. *Karabel'nikov, B. P.* Международный коммерческий арбитраж : учеб. / Б. Р. Карабельников. — М. ; Берлин : Инфотропик Медиа, 2013. — 576 с.

Karabel'nikov, B. R. Mezhdunarodnyj kommercheskij arbitrazh [International Commercial Arbitration] : ucheb. / B. R. Karabel'nikov. — М. ; Berlin : Infotropik Media, 2013. — 576 p.

5. *Минаков, А. И.* Арбитражные соглашения и практика рассмотрения внешнеэкономических споров / А. И. Минаков. — М. : Юрид. лит., 1985. — 144 с.

Minakov, A. I. Arbitrazhnye soglasheniya i praktika rassmotreniya vneshnejeekonomicheskikh sporov [Arbitration agreements and practice of consideration of foreign economic disputes] / A. I. Minakov. — М. : Jurid. lit., 1985. — 144 p.

6. Международный коммерческий арбитраж как альтернатива судебному рассмотрению внешнеэкономических споров [Электронный ресурс] // Международное право. — Режим доступа: <http://elib.bsu.by/handle/123456789/31009>. — Дата доступа: 18.09.2021.

7. International Commercial Arbitration [Electronic resource] // Introduction. — Mode of access: <http://www.techlaw.org/wp-content/uploads/2010/07/Houthoff-International-Commercial-Abitration-2010.pdf>. — Date of access: 18.09.2021.

8. Европейская конвенция о внешнеторговом арбитраже [Электронный ресурс] : 21 апр. 1961 г. // Европейская Экономическая Комиссия Организации Объединенных Наций. — Режим доступа: <http://docs.cntd.ru/document/1900049>. — Дата доступа: 05.10.2021.

9. Конвенция о признании и приведении в исполнение иностранных арбитражных решений [Электронный ресурс] : [заключена в г. Нью-Йорке 29.12.1958 г.] // КонсультантПлюс. Беларусь / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. — Минск, 2020.

10. *Kaplan, N.* Is the Need for Writing as Expressed in the New York Convention and the Model Law Out of Step with Commercial Practice / N. Kaplan // J. of the International Arbitration. — 1996. — Vol. 12. — P. 27 — 28.

11. *Гетьман-Павлова, И. В.* Международное частное право : учеб. / И. В. Гетьман-Павлова. — 3-е изд. — М. : Эксмо, 2011. — 640 с.

Get'man-Pavlova, I. V. Mezhdunarodnoe chastnoe parvo [International private law] : ucheb. / I. V. Get'man-Pavlova. — 3-e izd. — М. : Jeksmo, 2011. — 640 p.

INGA SHARAPA

LEGAL NATURE OF THE ARBITRATION AGREEMENT

Author affiliation. *Inga SHARAPA* (inga1166000@gmail.com), *Belarus State Economic University (Minsk, Belarus)*.

Abstract. The article examines the legal nature of the arbitration agreement. The problems of realization of the right of subjects to dispute settlement in arbitration are identified and generalized. Based on the research findings, the author gives a definition of “arbitration agreement” and formulates its characteristic features.

Keywords: arbitration; international civil procedure; arbitration agreement; types of arbitration agreements; form of arbitration agreement.

UDC 341.63

*Статья поступила
в редакцию 17. 02. 2022 г.*