

РЕФОРМА АРБИТРАЖА: ЧТО ЖДЕТ БИЗНЕС?

Предпочтения российских и иностранных компаний в условиях санкций

Роман Зыков, Генеральный секретарь
Арбитражная Ассоциация (РАА)

27 ноября 2015 - Москва

СОВРЕМЕННАЯ МОДЕЛЬ

- Понимание основных инструментов арбитража
- Активное участие в формировании механизма разрешения споров
- Прагматизм в выборе механизмов - цена/сроки/исполнение
- Профессиональная защита
- Наличие внутренней компетенции в компаниях
- Корпоративная политика в области разрешения споров
- Российские компании все больше в роли истцов

ПАРАМЕТРЫ ДЛЯ ВЫБОРА / до февраля 2014

- национальность контрагента
- тип правоотношения
- применимое право
- сумма договора
- наличие переговорной позиции

* Исследование Арбитражной Ассоциации, Legal Insight, CIS Arbitration Forum - 2014

ПРЕДПОЧТЕНИЯ КОМПАНИЙ/ февраль 2014

#	Регламент	%	Право	%	Место	%
1	LCIA	41,3	English	55,9	England	30
2	ICAC (RUS)	38,1	Russian	50	Russia	28
3	ICC	38,1	Swiss	14,7	Sweden	14
4	SCC	33,3	Swedish	11,8	Switzerland	12
5	UNCITRAL	7,9	German	4,4	France	9
6	ICAC (UKR)	4,8	Ukrainian	2,9	Germany	1
7	Swiss Rules	1,6	Interntnl.	1,5	Netherlands	1

АНТИРОССИЙСКИЕ САНКЦИИ ЕС

Персональные санкции - *Regulation 269/2014, 17 марта 2014*

- a. Компании под санкциями (КпС)
- b. Физические лица

Секторальные санкции (компании) - *Решение Совета ЕС № 2014/512/CFSP20 и Регламент № 833/2014*

- a. Энергетика
- b. Оборонный сектор
- c. Финансовый сектор

Анти-сирийские и анти-иранские санкции (США, ЕС, и пр.)

РАЗРЕШЕНИЕ СПОРОВ

Запрет на удовлетворение требований лиц под санкциями (статьи 1(а), 11)

- «требование» = судебное или внесудебное требование:
- об исполнении обязательств из договора
- о продлении срока или оплате по облигациям или гарантиям
- о компенсации по договору
- встречное требование
- о признании и исполнении судебного или арбитражного решения независимо от даты его вынесения.

Договор (или сделка) - Любая сделка независимо от формы, применимого права и объема прав и обязательств

Право санкционного лица обратиться в суд (арбитраж) для дачи оценки неисполнению обязательств в связи с санкциями.

СОДЕРЖАНИЕ САНКЦИЙ ЕС

Действия (Regulation 269/2014, 17 марта 2014)

- Заморозка активов в ЕС (ст. 2.1)
- Запрет на кредитование (ст. 2.2)
- Запрет на предоставление «экономических ресурсов» (ст. 2.2)
- Запрет на удовлетворение требований лиц под санкциями (ст. 11)

Субъекты регулирования (статья 17)

- граждане членов ЕС
- юридические лица, зарегистрированные в членах ЕС
- физические и юридические лица, чья деятельность в ЕС

Территория регулирования (статья 17)

- территория и воздушное пространство ЕС
- на борту воздушных и водных судов под флагом членов ЕС

РОССИЙСКИЕ САНКЦИИ

ФЗ N 281-ФЗ «О специальных экономических мерах» - 2006 г.

- запрет или ограничение финансовых / экономических операций
- изменение таможенных пошлин
- запрет на заход в порты / воздушное пространство

Указ Президента «О применении отдельных специальных экономических мер в целях обеспечения безопасности Российской Федерации» - 2015 г.

- запрет на ввоз товаров

САНКЦИОННАЯ ОГОВОРКА

Frustration

- Событие делает обязательство неисполнимым (невозможно, незаконно)

Форс мажор – теперь уже не *boilerplate*

- Вне контроля сторон; непредотвратим; непредвиден
- Статутный форс мажор (романо-германские системы)
- Договорный форс мажор (английское право)

Существенное изменение обстоятельств

- при таких обстоятельствах договор не был бы заключен
- расторжение / изменение договора

Ничтожность договора

- если его основная цель – нарушение закона

УПРАВЛЕНИЕ РИСКАМИ

- Депозит, обеспечивающий исполнение обязательств
- Этапность исполнения
- Гарантия азиатского банка
- Валюта платежа
- Альтернативные способов исполнения
- Санкционная оговорка
- Выбор применимого права, места арбитража и института

ВЛИЯНИЕ НА ВЫБОР АРБИТРАЖА

- Вероятность расширения санкций (субъект/сектор)
- Связи с санкционной компанией (не участником договора)
- Место/сроки исполнения договора
- Применимое материальное право
- Lex arbitri
- Отсутствие связи арбитража с санкционным государством (напр., LCIA India)
- Валюта платежа
- Comity – применение/принятие во внимание законов другого государства из принципов взаимности, вежливости, добрососедства и тд
- Споры возникают в среднем через 3-5 лет после подписания договора

СМЕНА ПРЕДПОЧТЕНИЙ?

- Санкции затронули компании с гос участием
 - традиционно идут в SCC, VIAC (реже ICC)
 - Перенос споров в Россию
- Частные компании сохранили предпочтения
 - Мониторинг ситуации
 - COMPLIANCE
 - Управление рисками
 - Перенос споров в Россию

ПЕРЕНОС СПОРОВ В РОССИЮ

Арбитражная Ассоциация

- Независимость
- Современный регламент (ЮНСИТРАЛ)
- Качественное администрирование
- Высокие гонорары арбитров
- Небольшие административные расходы

- Онлайн арбитраж
- Онлайн база арбитров

Зыков Р.О.

Арбитражная Ассоциация (Москва)

roman.zykov@arbitrations.ru