



Генеральная Ассамблея

Distr.: Limited
23 July 2019
Russian
Original: English

**Комиссия Организации Объединенных Наций
по праву международной торговли
Рабочая группа II (Урегулирование споров)
Семидесятая сессия
Вена, 23–27 сентября 2019 года**

Урегулирование коммерческих споров

Материалы, представленные Постоянной палатой Третейского суда

В рамках подготовки к семидесятой сессии Рабочей группы Постоянная палата Третейского суда (ППТС) представила следующую информацию о своей роли в качестве назначающего и компетентного органа в соответствии с Арбитражным регламентом ЮНСИТРАЛ. Материалы на английском языке были получены Секретариатом 10 июля 2019 года и воспроизводятся в качестве приложения к настоящей записке.



Приложение

I. Введение

1. На шестьдесят девятой сессии Рабочая группа предложила Постоянной палате третейского суда (ППТС) представить информацию о своей роли в качестве назначающего и компетентного органа в соответствии с Арбитражным регламентом ЮНСИТРАЛ (Регламент ЮНСИТРАЛ). Рабочая группа в частности отметила, что информация о продолжительности и стоимости процедур назначения компетентного органа и назначения арбитров позволит дать «более точную оценку роли, которую компетентные органы могут сыграть в назначении арбитров в рамках ускоренного арбитража»¹ с учетом того, что «по общему мнению, арбитражный суд, состоящий из единоличного арбитра, должен быть общим правилом ускоренного арбитража»². Рабочая группа также отметила, что «компетентному органу, возможно, потребуется оценить количественные, а также качественные элементы до принятия решения о том, можно ли применить ускоренную процедуру»³.
2. Представитель ППТС принял участие в шестьдесят девятой сессии и представил Рабочей группе информацию по этим вопросам⁴. В дополнение к его устному сообщению ППТС имеет честь представить настоящие материалы.
3. Во втором разделе этих материалов рассматривается порядок назначения единоличных арбитров в соответствии с Регламентом ЮНСИТРАЛ в целях оказания содействия Рабочей группе в оптимизации соответствующих процедур в рамках ускоренного арбитража. В третьем разделе рассказывается об опыте компетентных органов в области оценки количественных и качественных аспектов дел в ходе осуществления ими своих функций в соответствии с Регламентом ЮНСИТРАЛ.

II. Порядок назначения единоличных арбитров

A. Общая информация

4. ППТС является независимой межправительственной организацией, учрежденной в 1899 году в целях обеспечения проведения арбитражных разбирательств и применения других форм урегулирования споров. В соответствии с Регламентом ЮНСИТРАЛ Генеральный секретарь ППТС может назначить компетентный орган, если стороны не договорились о его выборе⁵, либо, по договоренности сторон, самостоятельно выполнять функции компетентного органа в целях назначения арбитров, принятия решений об отводе арбитров или решений в отношении гонораров⁶.

¹ Доклад Рабочей группы II о работе ее шестьдесят девятой сессии (A/CN.9/969), пункт 46.

² Там же, пункт 37.

³ Там же, пункт 45.

⁴ Там же, пункт 104.

⁵ Регламент ЮНСИТРАЛ 1976 года возлагает на Генерального секретаря ППТС полномочия по назначению компетентного органа в случаях, когда: i) стороны не могут достичь соглашения в отношении выбора единоличного арбитра; ii) ответчик не назначает второго арбитра; iii) два арбитра, назначенные сторонами, не могут достичь соглашения в отношении выбора председательствующего арбитра или iv) когда должно быть принято решение по отводу арбитра и стороны не могут согласовать компетентный орган или согласованный компетентный орган отказывается действовать или бездействует. Согласно Регламенту ЮНСИТРАЛ 2010 и 2013 годов, любая сторона может просить Генерального секретаря ППТС назначить компетентный орган в любое время. Регламент ЮНСИТРАЛ 1976 года, ст. 6(2), 7(2)(b) и 12(1); Регламент ЮНСИТРАЛ 2010/2013, ст. 6.

⁶ Регламент ЮНСИТРАЛ 1976 года, ст. 6(1), 7(2)(a), 12(1) и 39(2); Регламент ЮНСИТРАЛ 2010/2013, ст. 6(1).

5. На настоящий момент Генеральный секретарь ППТС получил более 750 просьб о назначении компетентного органа или выполнении функций компетентного органа⁷. В период 2005–2018 годов 90 процентов всех просьб касались назначения арбитра, а 24 процента этих просьб — назначения единоличного арбитра. Таким образом, Генеральный секретарь ППТС получил более 65 просьб о назначении компетентного органа в целях назначения единоличного арбитра и более 30 просьб о назначении единоличного арбитра. В результате Генеральный секретарь ППТС назначил единоличного арбитра по 21 делу⁸. Все просьбы о назначении единоличного арбитра касались споров по контрактам между государствами, государственными учреждениями, международными организациями и частными структурами в разных комбинациях. Ни одной подобной просьбы не было связано с арбитражным разбирательством на основе международных договоров⁹.

6. В соответствии с Регламентом ЮНСИТРАЛ единоличный арбитр может быть назначен вместо состава суда из трех арбитров только в следующих случаях: i) если стороны договорились об этом либо ii) если по просьбе одной из сторон компетентный орган определит, что с учетом обстоятельств дела назначение единоличного арбитра является более целесообразным¹⁰. Единоличный арбитр был назначен по решению компетентного органа в рамках 3 из 40 дел, в отношении которых в ППТС были поданы просьбы о назначении единоличного арбитра в период 2015–2018 годов.

7. Регламент ЮНСИТРАЛ также предусматривает, что стороны могут договориться о том, кто именно будет назначен единоличным арбитром¹¹. В отсутствие такой договоренности единоличный арбитр назначается компетентным органом¹². На случай отсутствия согласия сторон по поводу компетентного органа Регламент ЮНСИТРАЛ предусматривает двухэтапную процедуру, в рамках которой любая сторона вправе направить Генеральному секретарю ППТС просьбу о назначении компетентного органа, которому, в свою очередь, может быть поручено назначение единоличного арбитра. О том, как эта процедура применяется на практике, рассказывается ниже.

В. Назначение единоличного арбитра сторонами

8. Если стороны спора договорились о назначении единоличного арбитра, то, согласно Регламенту ЮНСИТРАЛ, истец вправе предложить кандидатуру для назначения в качестве единоличного арбитра в своем уведомлении об арбитраже¹³. Далее Регламент ЮНСИТРАЛ предусматривает, что если в течение 30 дней после получения всеми другими сторонами такого предложения стороны не пришли к соглашению по кандидатуре единоличного арбитра, то

⁷ Большинство просьб было подано в соответствии с Регламентом ЮНСИТРАЛ, а некоторые — в рамках других процедурных режимов.

⁸ В остальных случаях арбитражное разбирательство не требовало оказания помощи со стороны компетентного органа либо Генеральный секретарь ППТС пришел к выводу об отсутствии у себя компетенции.

⁹ Как отмечено в материалах ППТС, представленных Рабочей группе III ЮНСИТРАЛ (Реформирование системы урегулирования споров между инвесторами и государствами), единоличные арбитры редко участвуют в урегулировании споров между инвесторами и государствами (УСИГ) (A/CN.9/WG.III/WP.149, пункты 43 и 57). Лишь по одному делу в связи с УСИГ, в отношении которого ППТС действовала в качестве реестра, решение было принято единоличным арбитром.

¹⁰ Следует помнить, что компетентный орган вправе назначить единоличного арбитра в отсутствие согласия сторон в соответствии с Регламентом ЮНСИТРАЛ 2010 и 2013 годов, но не в соответствии с Регламентом ЮНСИТРАЛ 1976 года. См. Регламент ЮНСИТРАЛ 1976 года, ст. 5; Регламент ЮНСИТРАЛ 2010/2013, ст. 7(2).

¹¹ Регламент ЮНСИТРАЛ 1976 года, ст. 6(1) и 6(2); Регламент ЮНСИТРАЛ 2010/2013, ст. 8(1).

¹² Регламент ЮНСИТРАЛ 1976 года, ст. 6(2); Регламент ЮНСИТРАЛ 2010/2013, ст. 8.

¹³ Регламент ЮНСИТРАЛ 1976 года, ст. 3(4)(a); Регламент ЮНСИТРАЛ 2010/2013, ст. 3(4)(b).

единоличный арбитр, по просьбе любой из сторон, назначается компетентным органом¹⁴.

9. В рамках этой процедуры период времени между подачей уведомления об арбитраже и направлением в компетентный орган просьбы о назначении единоличного арбитра существенно различается в зависимости от конкретного дела. Хотя Регламент ЮНСИТРАЛ предусматривает, что истец вправе предложить кандидатуру в своем уведомлении об арбитраже, он не обязан это делать. Соответственно, истец вправе не вносить такое предложение в течение недель или месяцев после подачи уведомления об арбитраже¹⁵. Кроме того, подключение компетентного органа по истечении тридцатидневного срока направления ответа на предложение о кандидатуре единоличного арбитра происходит не автоматически, а зависит от направления просьбы одной из сторон. Рабочая группа, возможно, пожелает подумать о том, как устранить эту возможную причину задержек в рамках процедуры ускоренного арбитража.

10. Например, в рамках ускоренной процедуры можно было бы предусмотреть: i) что истец обязан предложить кандидатуру для назначения в качестве единоличного арбитра в своем уведомлении об арбитраже и ii) что после истечения периода, в течение которого стороны могут согласовать кандидатуру единоличного арбитра, автоматически начинается процедура назначения единоличного арбитра компетентным органом (или назначения компетентного органа).

C. Назначение компетентных органов

11. Когда Генеральный секретарь ППТС получает просьбу о назначении компетентного органа, он стремится, по возможности, наиболее эффективно использовать существующую процедуру и, как правило, назначает компетентный орган в течение двух недель после получения соответствующего ходатайства, к которому приложены все необходимые документы¹⁶.

12. После получения полностью оформленной просьбы Генеральный секретарь ППТС в предварительном порядке рассматривает представленные документы, чтобы убедиться в наличии у себя компетенции. После этого Генеральный секретарь ППТС предлагает ответчику представить в течение 5–10 рабочих дней свои замечания в отношении просьбы истца. По получении замечаний ответчика или по истечении срока представления таких замечаний Генеральный секретарь назначает компетентный орган.

13. При назначении компетентного органа Генеральный секретарь ППТС обычно руководствуется следующими факторами:

- i) замечания сторон;
- ii) гражданская принадлежность сторон, а также региональный или глобальный характер спора (с целью выбрать нейтральный компетентный орган);

¹⁴ Регламент ЮНСИТРАЛ 1976 года, ст. 6(2); Регламент ЮНСИТРАЛ 2010/2013, ст. 8(1).

¹⁵ Аналогичным образом, если необходимо назначить арбитражный суд из трех арбитров, истец может затягивать назначение первого арбитра после направления ответчику уведомления об арбитраже. В случае одного недавнего дела между направлением уведомления об арбитраже и назначением первого арбитра истцом прошло более 8 месяцев.

¹⁶ Согласно информации, размещенной на веб-сайте ППТС (<https://pca-cpa.org/en/services/appointing-authority/designation-of-appointing-authority/>), требуется представить следующие документы: i) копия арбитражной оговорки или соглашения о применении Регламента ЮНСИТРАЛ; ii) копия уведомления об арбитраже, врученного ответчику, а также дата его вручения; iii) копия ответа на уведомление об арбитраже; iv) указание гражданской принадлежности сторон; v) фамилии и гражданская принадлежность уже назначенных арбитров, если таковые имеются; vi) названия учреждений или фамилии лиц, кандидатуры которых стороны рассматривали на предмет назначения в качестве компетентного органа, но которые были отклонены; vii) доверенность, подтверждающая полномочия ходатайствующего лица. Заявитель также должен будет уплатить невозмещаемый административный сбор ППТС.

- iii) место проведения арбитражного разбирательства, если оно указано;
- iv) языки арбитражного разбирательства, если они указаны;
- v) размер исковых требований;
- vi) предмет и сложность спора;
- vii) размер вознаграждения, запрашиваемого потенциальным компетентным органом;
- viii) ожидаемый период времени, в течение которого компетентный орган должен принять соответствующее решение.

14. Генеральный секретарь ППТС информирует компетентный орган, что он назначается для выполнения «всех задач, предусмотренных Арбитражным регламентом ЮНСИТРАЛ», к которым относится назначение арбитров, принятие решений об отводе и оказание содействия в вопросах, связанных с гонораром арбитров.

15. По состоянию на июнь 2019 года размер административного сбора за рассмотрение просьбы о назначении компетентного органа Генеральным секретарем ППТС составляет 3 000 евро, включая расходы на назначение компетентного органа, если назначение такового будет признано следующим целесообразным шагом.

D. Назначение единоличных арбитров

16. Если Генеральный секретарь ППТС в соответствии с договоренностью сторон выступает в качестве компетентного органа и получает просьбу о назначении единоличного арбитра, он в предварительном порядке рассматривает представленные документы, чтобы убедиться в наличии у себя компетенции. После этого Генеральный секретарь ППТС, как правило, действует в соответствии с процедурой назначения арбитра из списка, предусмотренной в Регламенте ЮНСИТРАЛ¹⁷.

17. Обычно процедура назначения из списка состоит из следующих этапов:

i) Компетентный орган составляет список потенциальных арбитров, содержащий не менее трех имен. На этом этапе все рассматриваемые кандидаты на назначение должны подтвердить свою готовность, убедиться в отсутствии коллизии интересов и представить письменные заявления о беспристрастности и независимости, в которых они должны раскрыть всю необходимую информацию и обязаться уведомлять стороны в случае последующего возникновения коллизии интересов¹⁸.

ii) Компетентный орган направляет список потенциальных арбитров сторонам и предлагает каждой стороне вычеркнуть тех кандидатов, против которых она возражает, и расставить остальных кандидатов в порядке предпочтения.

iii) Затем стороны по отдельности направляют свои списки компетентному органу (не направляя копию другой стороне). Согласно Регламенту ЮНСИТРАЛ, на возвращение списков сторонам отводится 15 дней¹⁹.

iv) После этого компетентный орган назначает единоличного арбитра либо на основе возвращенных списков, либо напрямую, если процедура со списками не принесла результатов (например, если стороны совместно вычеркнули все имена из списка). За период 2005–2018 годов только в рамках одной из 15 процедур назначения из списка, проведенных ППТС в целях назначения

¹⁷ Регламент ЮНСИТРАЛ 1976 года, ст. 6(3); Регламент ЮНСИТРАЛ 2010/2013, ст. 8(2).

¹⁸ См. Типовые заявления о независимости согласно статье 11 Регламента ЮНСИТРАЛ, которые содержатся в приложении к Регламенту ЮНСИТРАЛ 2010/2013.

¹⁹ Регламент ЮНСИТРАЛ 1976 года, ст. 6(3)(b); Регламент ЮНСИТРАЛ 2010/2013, ст. 8(2)(b).

единоличного арбитра, в возвращенных сторонами списках не оказалось ни одной кандидатуры, приемлемой для обеих сторон.

18. Сочетание таких мер, как i) проведение консультаций со сторонами относительно состава списка и ii) предоставление им возможности расставить кандидатов в порядке предпочтения или вычеркнуть из списка, по замыслу, должно привести к назначению кандидата, в максимально возможной степени отвечающего совместным предпочтениям сторон.

19. Генеральный секретарь ППТС также регулярно интересуется у сторон, согласны ли они на применение модифицированной процедуры назначения из списка, при которой число вычеркиваемых каждой стороной кандидатов не должно превышать «50% минус 1». Такой подход позволяет обеспечить, чтобы в списке остался хотя бы один общий кандидат.

20. Вместо стандартной процедуры назначения из списка²⁰ иногда применяются следующие механизмы, обычно по совместной просьбе сторон:

- *Процедура назначения из списка без вычеркивания.* Сторонам разрешается только расставить перечисленных в списке кандидатов в порядке предпочтения и/или высказать замечания относительно их квалификации и приемлемости.
- *Процедура назначения из списков, представленных сторонами.* Арбитр назначается из числа кандидатов, отдельно предложенных каждой из сторон, а не из списка, составленного компетентным органом.
- *Выбор из вариантов, предложенных сторонами.* После проведения двустороннего обсуждения стороны совместно представляют окончательный список кандидатов компетентному органу, который затем выбирает одного из кандидатов для назначения, не обосновывая свой выбор.
- *Выбор по усмотрению компетентного органа.* Выбор единоличного арбитра может быть поручен компетентному органу. Сторонам хотя и может быть предложено выразить общие пожелания относительно требуемой квалификации арбитра, однако они не могут предлагать конкретных кандидатов для назначения и высказывать замечания в их отношении²¹.

21. Как и в случае выбора компетентного органа, Генеральный секретарь ППТС стремится сделать процедуру назначения единоличных арбитров максимально эффективной. Период времени, необходимый для назначения, в значительной степени зависит от выбранной процедуры. При условии своевременного представления всей необходимой информации²² процедура назначения единоличного арбитра из списка в большинстве случаев занимает от четырех до шести недель. Прямое назначение обычно требует меньше времени. В любом случае процедура назначения может затянуться при поступлении возражений относительно наличия компетенции у Генерального секретаря ППТС, так как стороны могут попросить предоставить им возможность провести один или

²⁰ Согласно Регламенту ЮНСИТРАЛ, процедуру назначения из списка может применяться компетентным органом для назначения как единоличных арбитров, так и арбитров-председателей. Перечисленные механизмы точно так же применяются и для назначения единоличных арбитров, и для назначения арбитров-председателей.

²¹ D. Pulkowski, "Permanent Court of Arbitration" in R. A. Schütze (ed.), *Institutional Arbitration: Article-by-Article Commentary* (forthcoming, 2nd ed., C. H. Beck/Hart/Nomos, 2019), art. 8.

²² Согласно информации, размещенной на веб-сайте ППТС (<https://pca-cpa.org/en/services/appointing-authority/pca-secretary-general-as-appointing-authority/>), требуется представить следующие документы: i) копия арбитражной оговорки, соглашения или другого документа, устанавливающего применимость Арбитражного регламента ЮНСИТРАЛ и назначение Генерального секретаря ППТС в качестве компетентного органа; ii) копия уведомления об арбитраже, врученного ответчику, а также дата его вручения; iii) копия ответа на уведомление об арбитраже; iv) указание гражданской принадлежности сторон; v) фамилии и гражданская принадлежность уже назначенных арбитров, если таковые имеются; и vi) доверенность, подтверждающая полномочия ходатайствующего лица. Заявитель также должен будет уплатить невозмещаемый административный сбор ППТС.

несколько раундов представления материалов до вынесения предварительного определения Генеральным секретарем ППТС.

22. По состоянию на июнь 2019 года размер административного сбора, взимаемого за выполнение Генеральным секретарем ППТС функций компетентного органа в соответствии с Регламентом ЮНСИТРАЛ, составляет 3 000 евро. Это единовременный сбор покрывает все расходы ППТС, связанные с назначением и отводом арбитров, консультациями по вопросам гонорара, а также вынесением определений в ходе рассмотрения дела.

23. В последние годы учреждения²³, которые назначались Генеральным секретарем ППТС в качестве компетентных органов, взимали сбор в размере от 530 до 5 000 долл. США за просьбу о выполнении функций компетентного органа (например, за просьбу о назначении арбитра, принятии решения об отводе или установлении размера гонорара). Помимо этого сбора, некоторые учреждения также взимают почасовую оплату за время, потраченное их сотрудниками.

24. Физические лица, назначенные в качестве компетентных органов, взимали сбор в размере от 1 000 до 3 000 евро за каждую просьбу о совершении действий. Иногда вместо этого физические лица взимали оплату на основе почасовой ставки, размер которой обычно лимитировался.

25. В соответствующих случаях компетентные органы также соглашались отказать от взимания сбора полностью или частично.

III. Опыт компетентных органов в области оценки количественных и качественных аспектов дел

26. Как упоминалось выше, Рабочая группа на своей шестьдесят девятой сессии отметила, что компетентному органу, возможно, потребуется оценить количественные, а также качественные элементы до принятия решения о том, можно ли применить ускоренную процедуру²⁴. Был задан вопрос о том, обладает ли компетентный орган возможностями и ресурсами для проведения таких оценок.

27. В этой связи Рабочая группа, возможно, пожелает отметить, что компетентные органы регулярно оценивают количественные и качественные аспекты дел, включая их сложность и размер исковой суммы, в рамках выполнения своих функций в соответствии с Регламентом ЮНСИТРАЛ. Проведение такой оценки компетентным органам может потребоваться, например, в следующих обстоятельствах.

28. Во-первых, как отмечено выше, компетентному органу может быть предложено принять решение о том, какой вариант больше подходит для конкретного дела: назначение единоличного арбитра или состава арбитража из трех человек²⁵. Соображения, связанные с решением этого вопроса, скорее всего, будут пересекаться с критериями, определяющими применимость ускоренной процедуры.

29. Во-вторых, компетентный орган рассматривает количественные и качественные аспекты дела при назначении арбитров. Это значит, что при прямом назначении арбитров или при составлении списка потенциальных кандидатов в целях проведения соответствующей процедуры Генеральный секретарь ППТС, как правило, принимает во внимание следующие аспекты дела: i) гражданская

²³ Как предусматривает Регламент ЮНСИТРАЛ, если стороны не согласовали кандидатуру компетентного органа, то любая сторона может предложить другой стороне «наименование или наименования одного или нескольких учреждений или лиц [...], одно из которых могло бы выступать в качестве компетентного органа». Таким образом, в Регламенте ЮНСИТРАЛ предполагается, что компетентным органом может быть учреждение или физическое лицо. После принятия Регламента ЮНСИТРАЛ Генеральный секретарь ППТС в своей практике назначал в качестве компетентных органов как учреждения, так и физических лиц.

²⁴ Доклад Рабочей группы II о работе ее шестьдесят девятой сессии (A/CN.9/969), пункт 45.

²⁵ Регламент ЮНСИТРАЛ 2010/2013, ст. 7(2).

принадлежность сторон; ii) место проведения арбитража; iii) язык(и) арбитражного разбирательства; iv) размер исковых требований и v) предмет и сложность спора²⁶.

30. В-третьих, компетентному органу необходимо анализировать различные аспекты дела при решении вопроса об отводе арбитров²⁷.

31. В-четвертых, компетентный орган проводит оценку количественных и качественных аспектов дела при оказании содействия в вопросах, касающихся гонораров арбитров и авансов по делу²⁸. Например, в соответствии с Регламентом ЮНСИТРАЛ компетентному органу может быть поручено рассмотреть и при необходимости скорректировать i) предложение арбитражного суда по поводу способа определения размера гонораров и расходов и ii) решение арбитражного суда по поводу его окончательного гонорара и расходов²⁹. В ходе такого рассмотрения компетентный орган принимает во внимание содержащееся в Регламенте ЮНСИТРАЛ положение о том, что «размер гонораров и расходов арбитров должен быть разумным с учетом спорной суммы, сложности предмета спора, времени, затраченного арбитрами, и любых других относящихся к делу обстоятельств»³⁰.

²⁶ B. W. Daly, E. Goriatcheva and H. A. Meighen, *A Guide to the PCA Arbitration Rules* (Oxford University Press 2014), paras. 4.10–4.11.

²⁷ Регламент ЮНСИТРАЛ предусматривает, что «любому арбитру может быть заявлен отвод, если имеются обстоятельства, вызывающие оправданные сомнения в его беспристрастности или независимости». Регламент ЮНСИТРАЛ 1976 года, ст. 10(1); Регламент ЮНСИТРАЛ 2010/2013, ст. 12(1).

²⁸ Регламент ЮНСИТРАЛ 1976 года, ст. 39(3), 39(4), 41(3); Регламент ЮНСИТРАЛ 2010/2013, ст. 41(3), 41(4), 43(3).

²⁹ Регламент ЮНСИТРАЛ 2010/2013, ст. 41(3), 41(4)(a)–(b).

³⁰ Регламент ЮНСИТРАЛ 1976 года, ст. 39(1); Регламент ЮНСИТРАЛ 2010/2013, ст. 41(1).