

Выбор сторонами договора места разрешения спора и применимого права в условиях отсутствия объективного иностранного элемента

Научный руководитель – Кузнецов Дмитрий Александрович

Демидова Анастасия Константиновна

Студент (бакалавр)

Национальный исследовательский университет «Высшая школа экономики» -

Санкт-Петербург, Юридический факультет, Санкт-Петербург, Россия

E-mail: demidovanastasia@yandex.ru

За такими понятиями как «выбор применимого права» и «передача спора на разрешение в международный коммерческий арбитраж» зачастую непоколебимо стоит фигура иностранного элемента. Иначе говоря, на первый взгляд, если правоотношение сторон такого элемента не содержит, они не вправе обратиться в иностранный орган по разрешению споров или подчинить свой договор праву, отличному от национального. Что же происходит в случае, если две российские компании хотят урегулировать свои отношения правом иностранного государства и (или) отправить спор на разрешение в международный арбитраж? На настоящий момент, ответа на данный вопрос отечественное законодательство не содержит, поскольку в нем нельзя найти ни прямого запрета, ни явного одобрения подобных действий. Доктринальный подход к данной проблеме также представляется неоднозначным.

Следуя принципу диспозитивности регулирования частноправовых отношений правильной видится позиция, согласно которой государство не должно препятствовать субъектам коммерческих отношений в регулировании своих прав. Данный подход не противоречит природе третейского разбирательства и соответствует конституционному принципу свободы экономической деятельности [7]. Кроме того, иногда предлагается понимать само соглашение сторон о выборе иностранного применимого права или о передаче спора на рассмотрение в международный арбитраж в качестве иностранного элемента [7]. Такая позиция, хотя она и не находит всесторонней поддержки, позволяет снять множество сомнений относительно правомерности «воздержания» от применения национального права.

В отечественной литературе [2,3] и даже в судебной практике [8] все чаще можно найти упоминания о том, что национальный характер спора не препятствует его передаче в международные арбитражи. Однако, высказываются и некоторые опасения относительно того, что подобная практика позволяет обойти недавно принятые положения о необходимости получения иностранными третейскими учреждениями государственной аккредитации.

Разрешение вопроса, касающегося выбора применимого права кажется еще более затруднительным. С одной стороны, некоторые авторы прямо говорят о том, что подчинение внутренних сделок иностранному праву является нормальной практикой [1,4,5,6]. Более того, полагается, что такое подчинение соответствует принципам свободы договора и экономической деятельности. С другой стороны, создавая регулирование напрямую закрепляющее такую возможность, не будет ли государство тем самым «дискредитировать» собственное право, придавая сторонам стимул не избирать его в качестве применимого к своему договору? Особенно актуален этот вопрос в случае, если речь идет о достаточно «молодом» и оттого неидеальном правовом регулировании, какое имеет место быть, например, в Российской Федерации. Более того, если выбор иностранного права будет прямо

разрешен, не создаст ли это большую и излишнюю нагрузку на государственные суды, которые будут вынуждены принимать и рассматривать дела, подчиненные иностранному праву, в отсутствие заключенного сторонами арбитражного соглашения (оговорки)? Ответы на эти и другие вопросы будут предложены в ходе данного исследования.

Источники и литература

- 1) Асосков А.В. Возможен ли выбор иностранного права для "внутренних" договоров? // ЭЖ-Юрист. 2005. № 42.
- 2) Асосков А.В. Допустимо ли передавать чисто внутренние споры без иностранного элемента на разрешение иностранного арбитража? // Закон. 2017. № 8. С. 115 - 123.
- 3) Асосков А.В. Коллизионное регулирование договорных обязательств. М.: Инфотропик Медиа. 2012.
- 4) Асосков А.В. Право, применимое к договорным обязательствам: европейская реформа и российское международное частное право // "Вестник гражданского права". 2009. № 2.
- 5) Кабатова Е.В. Определение применимого права // ЭЖ-Юрист. 2006. № 41.
- 6) Х. Кох, У. Магнус, П. Винеклер фон Моренфельс. Международное частное право и сравнительное правоведение. М., 2001.
- 7) Хвалей В., Горленко А., Муранов А., Ходыкин Р., Литвинский Д., Иванов М., Дудко А., Чумак Н., Жукова Г., Севастьянов Г., Будылин С. Внутренние споры - удел национального арбитража? // Закон. 2017. № 3. С. 12 - 27.
- 8) Постановление Арбитражного суда Московского округа от 14.03.2017 № Ф05-2079/2017 по делу № А40-219464/16.