

HKIAC станет первым иностранным арбитражным учреждением с правом администрировать споры в России

16 апреля 2019 г.

4 апреля 2019 г. Гонконгский международный арбитражный центр («HKIAC») получил положительную рекомендацию Совета по совершенствованию третейского разбирательства при Министерстве юстиции РФ о предоставлении HKIAC права на осуществление функций постоянно действующего арбитражного учреждения («ПДАУ»). Ожидается, что уже до 25 апреля 2019 г. на основании данной рекомендации Министерство юстиции РФ включит HKIAC в перечень иностранных арбитражных учреждений, признаваемых ПДАУ в России¹.

**Debevoise
& Plimpton**

Напомним, что в результате арбитражной реформы большинство арбитражных разбирательств в России вправе администрировать только ПДАУ². На данный момент статусом ПДАУ обладают только четыре российских арбитражных учреждения – (1) Международный коммерческий арбитражный суд при ТПП РФ, (2) Морская арбитражная комиссия при ТПП РФ, (3) Российский арбитражный центр при РИСА и (4) Арбитражный центр при РСПП.

Таким образом, HKIAC станет первым иностранным арбитражным учреждением, получившим право администрировать целый ряд арбитражных разбирательств в России, включая корпоративные споры. Это будет иметь важное значение, в частности, для рынков капитала и иностранных инвестиций в России, поскольку стороны договоров купли-продажи и корпоративных договоров в отношении российских компаний получают возможность передавать соответствующие споры, в том числе из правоотношений, подчиненных иностранному праву, на рассмотрение HKIAC как одного из ведущих иностранных арбитражных учреждений в мире.

¹ Дата приведена в соответствии с пресс-релизом HKIAC от 9 апреля 2019 г., доступным по [ссылке](#). Соответствующий срок в 15 рабочих дней предусмотрен ч. 4.1 ст. 44 Федерального закона от 29 декабря 2015 г. № 382-ФЗ «Об арбитраже (третейском разбирательстве) в Российской Федерации» («Закон об арбитраже») и п. 50 Положения о порядке создания и деятельности Совета по совершенствованию третейского разбирательства, утв. Приказом Министерства юстиции Российской Федерации от 20 марта 2019 г. № 45.

² См. ч. 13 ст. 52 Закона об арбитраже, ч. 5 ст. 225.1 АПК РФ. Ранее мы подробно обсуждали результаты арбитражной реформы в нашем сообщении для клиентов от 16 февраля 2016 г., доступном по [ссылке](#).

Споры, которые НКІАС будет вправе администрировать. НКІАС получит право администрировать:

- международные коммерческие арбитражи³ с местом арбитража в России;
- споры на территории России и за ее пределами (в том числе внутренние споры) между участниками специального административного района («САР»), из договора между участником САР и управляющей компанией САР об осуществлении деятельности на территории САР, а также связанные с особенностями предоставления статуса участника САР⁴;
- некоторые виды корпоративных споров (в том числе внутренних споров), рассматриваемых как на территории России, так и за ее пределами, включая споры, связанные с принадлежностью акций (долей) в капитале российских компаний (в том числе из договоров купли-продажи акций и долей), споры из соглашений об управлении российской компанией (корпоративных договоров)⁵, а также споры в связи с регистрацией и ведением учета прав на акции российских компаний.

НКІАС пока не вправе будет администрировать ряд других споров.

Вместе с тем, само по себе получение статуса ПДАУ не предоставит НКІАС право администрировать внутренние споры (за исключением споров, указанных выше), поскольку в настоящее время НКІАС не имеет обособленного подразделения в России.

Кроме того, НКІАС пока не получит право администрировать ряд арбитрабельных корпоративных споров, которые требуют наличия у ПДАУ специальных правил разбирательства корпоративных споров. На настоящий момент такие правила у НКІАС отсутствуют.

³ В международный коммерческий арбитраж могут передаваться споры, (i) если коммерческое предприятие хотя бы одной стороны или любое место, где должна быть исполнена значительная часть обязательств или с которым наиболее тесно связан предмет спора, находится за границей, а также (ii) возникшие в связи с осуществлением иностранных инвестиций на территории Российской Федерации или российских инвестиций за границей (п. 3 ст. 1 Закона РФ от 7 июля 1993 г. № 5338-1 «О международном коммерческом арбитраже»).

⁴ См. ч. 6.2 и ч. 12 ст. 44 Закона об арбитраже, п. 3 ст. 9, п. 2 ст. 12 и п. 3 ст. 16 Федерального закона от 3 августа 2018 г. № 291-ФЗ «О специальных административных районах на территориях Калининградской области и Приморского края».

⁵ Как указано далее, в результате недавних изменений в Закон об арбитраже возникло расхождение между положениями АПК РФ и Закона об арбитраже в части места арбитража споров из соглашений об управлении. АПК РФ предусматривает для таких споров обязательное место арбитража в России, а Закон об арбитраже прямо требует это только для споров, рассматриваемых по правилам арбитража корпоративных споров (соответственно, администрирование споров об управлении ПДАУ, не имеющих таких правил, допускается).

В частности, это споры:

- связанные с созданием, реорганизацией и ликвидацией юридического лица;
- по искам участников юридического лица о возмещении убытков, причиненных юридическому лицу;
- по искам участников юридического лица о признании недействительными сделок, совершенных юридическим лицом, а также о применении последствий недействительности таких сделок («споры о недействительности сделок»);
- связанные с назначением, избранием, прекращением, приостановлением полномочий и ответственностью лиц, входящих в состав органов управления и контроля юридического лица, а также возникающие из гражданских правоотношений между указанными лицами и юридическим лицом в связи с осуществлением, прекращением, приостановлением их полномочий;
- связанные с эмиссией ценных бумаг;
- об обжаловании решений органов управления юридического лица;
- прямо не перечисленные в АПК РФ и возникшие между юридическим лицом и его участниками, включая споры по искам участников в связи с правоотношениями юридического лица с третьим лицом в случаях, предусмотренных законом.

Важно учитывать при передаче споров в НКIAS. При составлении арбитражного соглашения сторонам прежде всего необходимо убедиться в том, что соответствующий спор действительно входит в перечень споров, которые НКIAS вправе администрировать в России с учетом указанных выше ограничений.

Кроме того, с учетом неоднозначного подхода российских судов к толкованию арбитражных соглашений ⁶ рекомендуется убедиться, что арбитражная оговорка содержит точное указание не только на подлежащий применению

⁶ Мы подробно обсуждали данный вопрос в нашем сообщении для клиентов от 7 января 2019 г., доступном по [ссылке](#).

регламент (правила) арбитражного института, но и отдельное указание на само арбитражное учреждение, которое будет администрировать спор⁷.

Отметим, что указанное выше право НКІАС администрировать споры из соглашений об управлении (из корпоративных договоров) в отсутствие специальных правил разбирательства корпоративных споров следует из недавних изменений, внесенных в Закон об арбитраже, вступивших в силу с 29 марта 2019 г.⁸ Однако при этом не были внесены необходимые изменения в ч. 3 ст. 225.1 АПК РФ, которая по-прежнему устанавливает требование о наличии у ПДАУ специальных правил разбирательства корпоративных споров для споров из соглашений об управлении⁹. Помимо этого, указанная норма ч. 3 ст. 225.1 АПК РФ требует, чтобы для споров из соглашений об управлении обязательным местом арбитража являлась Россия, а новеллы Закона об арбитраже прямо предусматривают такое требование только для споров, администрируемых по специальным правилам разбирательства корпоративных споров.

Таким образом, при составлении арбитражного соглашения и оценке рисков важно учитывать указанные прямые противоречия норм двух федеральных законов. Стоит надеяться, что российский законодатель вскоре устранил данные противоречия, а российские суды тем временем будут разрешать сложившиеся противоречия в пользу норм Закона об арбитраже как специальных и более поздних по отношению к соответствующим нормам АПК РФ.

Повышение интереса к НКІАС для администрирования арбитражей с российским элементом. В последние годы НКІАС принимает участие в ряде мероприятий в России, а также организывает такие мероприятия. Значимым достижением НКІАС является наличие у него в настоящее время списка арбитров, в состав которого входят 30 русскоязычных арбитров, и Арбитражного Регламента для Администрируемых Арбитражных Разбирательств НКІАС на русском языке. Учитывая растущую экономическую активность в отношениях между российским и азиатским бизнесом, неудивительно, что НКІАС стал одним из предпочтительных арбитражных учреждений для разрешения споров с участием российских сторон.

⁷ В данном вопросе типовая оговорка НКІАС, доступная по [ссылке](#), выгодно отличается от многих других и уже изначально содержит указание на «арбитраж под администрированием Центра международного арбитража Гонконга».

⁸ См. ч. 7.1 ст. 45 Закона об арбитраже, внесенную в комплексе с другими поправками Федеральным законом от 27 декабря 2018 г. № 531-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «Об арбитраже (третейском разбирательстве) в Российской Федерации» и Федеральный закон «О рекламе».

⁹ См. ч. 3 ст. 225.1 АПК РФ.

НКІАС заявил, что несколько российских компаний уже начали включать арбитражные оговорки НКІАС в свои договоры.

Привлекательность НКІАС как арбитражного учреждения также вытекает из того, что Гонконг является юрисдикцией, законодательство об арбитраже которой основано на Типовом законе ЮНСИТРАЛ о международном торговом арбитраже, суды которой положительно настроены по отношению к арбитражу и которая не вводила санкций против российских субъектов (что могло бы иным образом повлиять на проведение арбитража). Также для посещения Гонконга российским гражданам не требуются визы¹⁰.

Ожидаемое получение НКІАС статуса ПДАУ усиливает указанную тенденцию и, скорее всего, приведет к росту интереса к Гонконгу и НКІАС со стороны юридического и делового сообщества в России, а также к большему количеству российских споров, передаваемых в НКІАС.

* * *

Мы будем рады ответить на любые ваши вопросы по данной тематике.

¹⁰ С дополнительной информацией об особенностях законодательства об арбитраже в отдельных юрисдикциях, в том числе в Гонконге и России, можно ознакомиться в подготовленном нашей фирмой Руководстве по международному арбитражному соглашению (Debevoise International Arbitration Clause Handbook), доступном по [ссылке](#) на английском языке.

МОСКВА



Алена Кучер
ankucher@debevoise.com



Ольга Нестерова
osnesterova@debevoise.com



Евгений Самойлов
esamoylov@debevoise.com



Дарья Сереброва
daserebr@debevoise.com

ГОНКОНГ



Тони Даймонд
tdymond@debevoise.com



Гарет Хьюз
ghughes@debevoise.com



Марк Джонсон
mdjohnson@debevoise.com



Шарлотта Лелонг
clelong@debevoise.com



Дженнифер Лим
jlim@debevoise.com



Кэмерон Сим
csim@debevoise.com

ЛОНДОН



Лорд Голдсмит, QC
phgoldsmith@debevoise.com

НЬЮ-ЙОРК



Марк Фридман
mwfriedman@debevoise.com

ШАНХАЙ



Филип Ролик
prohlik@debevoise.com