

Споры с участием лиц, попавших под иностранные санкции, отнесены к исключительной компетенции российских судов

18 июня 2020 г.

Завтра, 19 июня 2020 г., вступает в силу федеральный закон¹ о внесении изменений в Арбитражный процессуальный кодекс РФ (АПК РФ), которые могут оказать существенное влияние на место и порядок разрешения споров с участием российских и иностранных лиц.

В силу новых положений АПК РФ к исключительной компетенции российских государственных судов отнесены споры с участием российских и иностранных лиц, в отношении которых введены иностранные санкции (ограничительные меры), а также споры, основанием которых являются сами иностранные санкции в отношении российских лиц.

Кроме того, АПК РФ теперь прямо предусматривает возможность вынесения российским государственным судом запрета на ведение разбирательства в иностранном суде или международном коммерческом арбитраже с местом арбитража за пределами России в отношении указанных споров.

Санкционные споры, отнесенные к исключительной компетенции российских судов

В силу внесенных изменений в АПК РФ к исключительной компетенции российских государственных арбитражных судов отнесены:

- споры с участием российских граждан, российских юридических лиц или некоторых иностранных юридических лиц, в отношении которых применяются иностранные санкции (ограничительные меры), и

¹ Федеральный закон от 8 июня 2020 г. № 171-ФЗ «О внесении изменений в Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации в целях защиты прав физических и юридических лиц в связи с мерами ограничительного характера, введенными иностранным государством, государственным объединением и (или) союзом и (или) государственным (межгосударственным) учреждением иностранного государства или государственного объединения и (или) союза» (доступен по [ссылке](#)).

- споры одного российского или иностранного лица с другим российским или иностранным лицом, если основанием для таких споров являются иностранные санкции (ограничительные меры), введенные в отношении российских граждан и юридических лиц.

За исключением приведенного выше описания, новые положения АПК РФ не конкретизируют категории санкций и юрисдикции, которые ввели санкции, а также не ограничивают круг санкционных споров по их предмету, характеру и основаниям. Вместе с тем, учитывая общую компетенцию российских арбитражных судов, следует исходить из того, что к соответствующим санкционным спорам относятся, прежде всего, экономические споры и другие дела, связанные с осуществлением предпринимательской и иной экономической деятельности.

Подсанкционные лица, участие которых в споре влечет возникновение исключительной компетенции российских судов

Для целей применения новых норм АПК РФ об исключительной компетенции российских судов выделены две следующие категории подсанкционных лиц:

- российские граждане и российские юридические лица, в отношении которых применяются иностранные санкции (ограничительные меры), и
- иностранные юридические лица, в отношении которых иностранные санкции (ограничительные меры) применяются на основании иностранных санкций, введенных в отношении российских граждан и юридических лиц.

Мы считаем, что первая категория включает в себя российских граждан и российских юридических лиц, на которых распространяются любые виды иностранных санкций, как это проанализировано более подробно ниже. Круг юридических лиц, которые относятся ко второй категории, менее очевиден. На наш взгляд, вторая категория включает в себя иностранных юридических лиц, которые принадлежат или находятся под контролем российских граждан и юридических лиц, находящихся под санкциями. Например, в соответствии с «правилом 50%» Управления по контролю за иностранными активами США (Office of Foreign Assets Control) блокирующие и секторальные санкции США распространяются не только на лиц, которые включены в соответствующий санкционный список, но и на лиц, которые прямо или косвенно на 50% или более принадлежат в совокупности одному или более санкционным лицам. Великобритания предусмотрела похожее правило для санкционного режима, который будет действовать после ее выхода из Европейского союза и в соответствии с которым заморозка активов распространяется на любое лицо,

мажоритарный акционер (участник) или контролирующее лицо которого находится в соответствующем санкционном списке. Кроме того, финансовые ограничения ЕС распространяются на (i) юридических лиц, учрежденных за пределами ЕС, в которых лицу, включенному в соответствующий санкционный список ЕС, принадлежит более 50%, и (ii) юридических лиц, действующих от имени или по указанию таких санкционных лиц или лиц, непосредственно включенных в соответствующий санкционный список ЕС.

Вторая категория также может быть достаточно широка, чтобы включать в себя иностранных юридических лиц, которые были добавлены в санкционные списки США в результате применения к ним некоторых вторичных санкций США. Например, в соответствии со статьей 228 Закона о противодействии противникам США посредством санкций (Countering America's Adversaries Through Sanctions Act) вторичные санкции могут быть введены в отношении любого неамериканского лица, которое умышленно способствует совершению существенной сделки в пользу или от имени лица, находящегося под антироссийскими санкциями США.

Лица, относящиеся к одной из двух вышеуказанных категорий, вправе обратиться за разрешением соответствующего санкционного спора в российский арбитражный суд по месту своего нахождения (жительства), а также просить российский суд вынести судебный запрет на инициирование или продолжение разбирательства в иностранном суде или международном коммерческом арбитраже за пределами России.

Какие иностранные санкции влекут возникновение исключительной компетенции российских судов?

Внесенные изменения в АПК РФ относят к иностранным санкциям применяемые к российским лицам и иностранным юридическим лицам меры ограничительного характера, которые введены иностранными государствами или иностранными межгосударственными объединениями (союзами).

На наш взгляд, данное широкое определение включает в себя санкции США, Европейского союза, Великобритании, Канады, Австралии, Украины и иных государств, если такие санкции создают российским гражданам и юридическим лицам препятствия в доступе к правосудию, но не включает санкции, которые вводит Организация Объединенных Наций. Изменения в АПК РФ не делают различия между видами санкций и, судя по всему, распространяются не только на наиболее жесткие санкции в форме блокировки активов, предусмотренной санкциями США, или заморозки активов, предусмотренной санкциями ЕС, но и на секторальные санкции США и ЕС. Под данное определение подпадают не

только первичные санкции, которые вводятся в отношении российских граждан и российских юридических лиц, но и вторичные санкции, которые могут быть введены в отношении любого иностранного юридического лица, если такие санкции предусмотрены санкционной программой иностранного государства в отношении России.

Затрагивает ли исключительная компетенция российских судов пророгационные и арбитражные соглашения?

Исключительная компетенция российских государственных судов в отношении санкционных споров может быть изменена международным договором Российской Федерации, а также посредством заключения сторонами пророгационного соглашения о передаче таких споров в иностранный суд или арбитражного соглашения (оговорки).

Вместе с тем спор все же может быть передан в российский государственный суд в том случае, если соглашение о передаче спора в иностранный государственный суд или международный коммерческий арбитраж с местом арбитража за пределами России становится неисполнимым по причине применения в отношении одного из участников спора иностранных санкций (ограничительных мер), создающих такому участнику препятствия в доступе к правосудию.

Сохраняется ли возможность ведения разбирательств по санкционным спорам в иностранном суде или международном арбитраже?

Хотя новые нормы АПК РФ указывают, что юрисдикция российских судов в отношении санкционных споров является «исключительной», подсанкционные лица сохраняют право обратиться в российский государственный суд за разрешением таких споров при условии отсутствия параллельного разбирательства по тождественному спору в иностранном суде или международном коммерческом арбитраже за пределами России. Следует исходить из того, что продолжение разбирательства в иностранном форуме будет возможно, если у подсанкционного лица в таком текущем иностранном разбирательстве отсутствуют препятствия в доступе к правосудию и российским судом ранее не был вынесен запрет на ведение соответствующего иностранного разбирательства.

Не менее значимым является положение АПК РФ о том, что отнесение указанных выше санкционных споров к исключительной компетенции российских государственных судов не препятствует признанию и приведению в исполнение в России решения иностранного суда или арбитражного решения, если подсанкционное лицо не возражало против рассмотрения спора с его

участием в таком иностранном суде или международном арбитраже, в том числе не обращалось в российский суд с просьбой о вынесении судебного запрета на ведение соответствующего разбирательства за пределами России.

В каких случаях может быть вынесен судебный запрет на ведение разбирательства за пределами России (антиисковые меры)?

Если в отношении указанного выше подсанкционного лица уже инициировано или может быть инициировано разбирательство в иностранном суде или международном коммерческом арбитраже за пределами России по санкционному спору, относящемуся к исключительной компетенции российских государственных судов, такое лицо вправе обратиться в российский арбитражный суд с заявлением о принятии антиисковых мер, т.е. добиться вынесения судебного запрета участнику или участникам спора инициировать или продолжать такое иностранное разбирательство.

Изменения в АПК РФ также устанавливают для заинтересованного подсанкционного лица возможность потребовать в российском суде взыскания в свою пользу денежной суммы с лица, не подчинившегося соответствующему запрету российского суда. Размер присуждаемой денежной суммы не должен превышать размер исковых требований, заявленных в иностранном разбирательстве, а также понесенных стороной спора судебных расходов. При принятии такого решения российский суд должен руководствоваться принципами справедливости, соразмерности и недопустимости извлечения выгоды из незаконного или недобросовестного поведения.

Что важно учитывать при оценке рисков передачи в российский суд споров по действующим или заключаемым договорам?

Для оценки и минимизации рисков неожиданной передачи в российский суд существующих и потенциальных споров из договоров или внедоговорных правоотношений мы рекомендуем обратиться за консультацией к профессиональным юристам, специализирующимся на вопросах применения санкций и на разрешении судебных и арбитражных споров.

В частности, крайне важной является проверка следующих ключевых вопросов:

- относятся и могут ли быть отнесены в будущем существующие и потенциальные споры из договоров или внедоговорных правоотношений с вашим участием к санкционным спорам по смыслу новых норм АПК РФ;
- предусматривает ли ваш договор действительное и исполнимое соглашение (положение) о передаче споров в иностранный государственный суд или

международный арбитраж за пределами России, а также существует ли риск признания российским судом такого соглашения о выборе иностранного форума для разрешения споров неисполнимым или недействительным в будущем;

- относятся и могут ли быть отнесены в будущем стороны вашего договора или участники внедоговорных правоотношений к подсанкционным лицам по смыслу новых норм АПК РФ;
- какие эффективные меры вы можете предпринять для пресечения или минимизации негативных последствий обращения ваших контрагентов в российский суд с целью воспрепятствовать разрешению спора в ранее согласованном иностранном форуме или инициировать параллельное разбирательство в российском суде по тождественному спору;
- какие договорные положения и коммерческие меры вы можете согласовать для снижения риска недобросовестного поведения ваших контрагентов;
- если вы являетесь российской компанией и в отношении вас введены секторальные или иные санкции – могут ли заверения и гарантии в ваших действующих договорах быть нарушены при вступлении в силу новых норм АПК РФ.

* * *

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

Для получения регулярных обзоров о развитии ситуации в области экономических и торговых санкций вы можете подписаться на рассылку о санкциях фирмы «Дебейвиз энд Плимpton ЛЛП», направив электронное сообщение по адресу: sanctions@debevoise.com или зарегистрировавшись на странице [Insights Subscribe](#) нашего сайта. С публикациями фирмы в отношении санкций также можно ознакомиться на [Санкционном ресурсе](#) на нашем сайте.

МОСКВА



Алан Карташкин
akartashkin@debevoise.com



Евгений Лебедев
ealebedev@debevoise.com



Ольга Нестерова
osnesterova@debevoise.com



Евгений Самойлов
esamoylov@debevoise.com



Анастасия Магид
ammagid@debevoise.com

НЬЮ-ЙОРК



Карл Микарелли
cmicarelli@debevoise.com

ЛОНДОН



Джейн Швец
jshvets@debevoise.com



Константин Бурейко
kbureiko@debevoise.com

ВАШИНГТОН



Сатиш Кини
smkini@debevoise.com