

Изменения в Арбитражный процессуальный кодекс РФ касательно санкционных споров

29 июня 2020 г.

19 июня 2020 г. вступили в силу изменения, внесенные в Арбитражный процессуальный кодекс РФ («Изменения»)¹. Изменения предусматривают (i) исключительную компетенцию российских арбитражных судов по рассмотрению определенных категорий споров с участием лиц, находящихся под санкциями, а также споров, возникших в связи с введенными санкциями, и (ii) противоисковый запрет, позволяющий лицу, в отношении которого введены санкции, препятствовать инициированию или продолжению другим лицом разбирательства в иностранном суде или международном коммерческом арбитраже. Изменения были введены в целях защиты прав российских юридических лиц и граждан, которые лишены возможности участвовать в судебных разбирательствах в иностранных государственных или третейских судах, находящихся за пределами территории Российской Федерации, в связи с введением в отношении них иностранными государствами различных «мер ограничительного характера».

Если у Вас возникнут какие-либо вопросы, связанные с настоящим меморандумом, Вы можете связаться с Вашим обычным контактным лицом в фирме или со следующими авторами.

МОСКВА

Юлия Соломахина
+7 495 660 8588
ysolomakhina@cgsh.com

Марина Акчурина
+7 495 660 8582
makchurina@cgsh.com

Ирина Братишкина
+7 495 660 8539
ibratishkina@cgsh.com

Анастасия Розеева
+7 495 660 8538
arozeeva@cgsh.com

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».

clearygottlieb.com



© Cleary Gottlieb Steen & Hamilton LLP, 2020. Все права защищены.

Настоящий меморандум подготовлен для клиентов и других коллег фирмы «Клири Готтлиб» и содержит отчет о последних событиях фирмы, которые могут представлять для них интерес. Таким образом, содержащаяся в нем информация носит общий характер и не должна рассматриваться в качестве информации, предоставляемой в рамках юридической консультации. В тексте настоящего меморандума «Клири Готтлиб» и «фирма» означают фирму «Клири Готтлиб Стин энд Гамильтон ЛЛП» и ее аффилированные компании в определенных юрисдикциях, а термин «офисы» включает офисы вышеуказанных аффилированных компаний.

Краткий обзор Изменений

Изменения предоставляют российским арбитражным судам в случаях, если иное не установлено применимым международным договором, арбитражным или пророгационным соглашением, исключительную компетенцию по рассмотрению следующих дел:

- по спорам с участием российских юридических лиц и граждан, в отношении которых иностранными государствами применяются меры ограничительного характера, а также находящихся под санкциями иностранных юридических лиц, если основанием для применения в отношении них ограничительных мер являются санкции, введенные иностранным государством в отношении российских юридических лиц и граждан (**«Лица, находящиеся под санкциями»**); и
- по спорам между российскими и/или иностранными лицами, основанием которых являются ограничительные меры, введенные иностранными государствами в отношении российских юридических лиц или граждан.

Кроме того, указанные выше положения применяются также в случае, если существующее соглашение о передаче спора в иностранный государственный суд или международный коммерческий арбитраж, находящиеся за пределами территории Российской Федерации, неисполнимо по причине применения в отношении одной из участвующих в споре сторон мер ограничительного характера, которые создают для такой стороны *«препятствия в доступе к правосудию»*.

- Изменения позволяют Лицам, находящимся под санкциями: — обратиться за разрешением спора в российский арбитражный суд при условии, что в производстве иностранного государственного суда или международного коммерческого арбитража, находящихся за пределами территории Российской Федерации, отсутствует спор между теми же лицами, о том же предмете и по тем же основаниям;

- обратиться в российский арбитражный суд с заявлением о запрете инициировать или продолжать другим лицом разбирательство в иностранном государственном суде или международном коммерческом арбитраже, находящихся за пределами территории Российской Федерации, в случае если соглашение сторон о разрешении спора не может быть исполнено Лицами, находящимися под санкциями, или они лишены возможности защитить свои интересы в иностранном суде или арбитраже в связи с санкциями.

Лица, находящиеся под санкциями, которые получили противоисковый запрет, также имеют право требовать присуждения им компенсации в размере всей суммы исковых требований, предъявленных в иностранном судебном разбирательстве, и судебных расходов на случай неисполнения другой стороной такого запрета.

Изменения также содержат разъяснения о том, что указанные положения не препятствуют признанию и приведению в исполнение решения иностранного суда или иностранного арбитражного решения на территории Российской Федерации, принятых по иску Лиц, находящихся под санкциями, или если такие лица не возражали против компетенции иностранного суда или международного коммерческого арбитража на рассмотрение спора, в том числе не обращались в российский арбитражный суд с заявлением о запрете инициировать или продолжать разбирательство в таком иностранном суде или арбитраже.

Практическое значение Изменений

Изменения вызывают множество вопросов, связанных с их толкованием и практическим применением. Некоторые из них рассматривались на онлайн-обсуждении Российской Арбитражной Ассоциации 40 «Санкционные изменения в АПК: (само)защита или (контр)атака?»:

- Изменения применяются к соглашениям о разрешении споров в арбитраже «находящемся за пределами территории Российской Федерации», что может быть истолковано как указание как на

арбитражные разбирательства с местом арбитража за пределами Российской Федерации, так и арбитражные разбирательства, администрируемые иностранными арбитражными учреждениями на территории Российской Федерации, в том числе постоянно действующими арбитражными учреждениями, получившими разрешение Министерства юстиции. В связи с этим стороны в качестве меры предосторожности и во избежание применения Изменений могут начать выбирать в качестве форума разрешения споров российские арбитражные учреждения;

- Изменения сформулированы достаточно широко и могут применяться в отношении любых мер ограничительного характера, введенных иностранными государствами, в том числе могут включать в дополнение к санкциям любые иные меры (например, отказ в выдаче визы). В настоящее время неясно, каким образом российские суды будут толковать понятие «меры ограничительного характера»;
- Изменения не предусматривают четкие критерии, которыми должны руководствоваться российские арбитражные суды при рассмотрении вопроса об исполнимости² арбитражной оговорки или иного положения о разрешении споров с участием Лиц, находящихся под санкциями, в том числе, какие именно препятствия в связи с санкциями должны рассматриваться в качестве «препятствий в доступе к правосудию». Последняя судебная практика свидетельствует о том, что в целом такие

положения могут толковаться достаточно широко³.

- Перспективы исполнения вынесенных российскими арбитражными судами противоисковых запретов в других странах вызывают сомнения, так как приведение в исполнение решений российских судов на основании международных договоров возможно в ограниченном числе стран. Кроме того, иностранные суды могут отказать в признании и приведении в исполнение таких запретов в связи с нарушением публичного порядка или по иным основаниям;
- Изменения не содержат прямых указаний на возможность их применения с обратной силой к соглашениям о разрешении споров, заключенным до 19 июня 2020 г. Поскольку можно говорить о том, что Изменения улучшают положение Лиц, находящихся под санкциями, такие лица, скорее всего, будут утверждать, что данные положения должны применяться с обратной силой;
- Изменения могут привести к дополнительным негативным последствиям для инвестиционного климата в России. Наиболее вероятно, что, во избежание неопределенности, стороны будут пытаться включать в договоры положения, исключающие применение Изменений на случай, если одна из них станет Лицом, находящимся под санкциями, и использовать дополнительные способы защиты своих интересов, если такое Лицо, находящееся под санкциями, все же решит воспользоваться Изменениями.

² П. 5 ч. 1 ст. 148 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

³ См., Постановление Девятого арбитражного апелляционного суда от 10 февраля 2020 г. № 09АП-80251/2019-ГК по делу № А40-149566/2019. Суд пришел к выводу о том, что соглашение о передаче споров на рассмотрение в соответствии с регламентом Международного арбитражного суда при Международной торговой палате (ICC) не может быть исполнено,

так как истец, являющийся российской компанией под санкциями США, не сможет привести в исполнение арбитражное решение в отношении ответчика, который является филиалом американской компании в России, в связи с введением ограничений на банковские переводы в результате применения санкций. Постановление обжаловано в кассационный суд и будет рассмотрено в конце июня 2020 г.

Если у Вас возникнут какие-либо вопросы или Вам будут необходимы более подробные разъяснения в связи с Изменениями, пожалуйста, обращайтесь к Вашим обычным контактными лицам в фирме.

...

КЛИРИ ГОТТЛИБ