



**GRATA**  
INTERNATIONAL

# АРБИТРАЖНАЯ ОГОВОРКА - АХИЛЛЕСОВА ПЯТА ДОГОВОРА

**АВТОР:  
ЕЛИЗАВЕТА ТЕНЮТА, МЛАДШИЙ ЮРИСТ  
GRATA INTERNATIONAL, BELARUS**

[www.gratanet.com](http://www.gratanet.com)

## АРБИТРАЖНАЯ ОГОВОРКА - АХИЛЛЕСОВА ПЯТА ДОГОВОРА

Сегодня все чаще стороны предпочитают обращаться за разрешением своих споров в различные арбитражные учреждения. Передача спора в арбитраж возможна при наличии заключенного сторонами арбитражного соглашения. Наиболее распространенным способом заключения арбитражного соглашения является включение арбитражной оговорки в договор.

Посредством арбитражной оговорки стороны могут согласовать следующие вопросы: арбитражное учреждение, которому подсудно рассмотрение согласованной сторонами категорий споров, применимое право, место проведения слушаний, язык разбирательства, требования к арбитрам и их количеству и т.д.



Однако на практике при разработке договоров Стороны часто формально относятся к содержанию арбитражной оговорки. В результате, ее неясность и неточность может повлечь целый ряд негативных последствий для сторон.

*Приведем пример спора, в котором корректность составления арбитражного соглашения имела ключевое значение.*

Так, в одном из недавно опубликованных на сайте Верховного Суда Республики Беларусь судебных постановлений (постановление судебной коллегии по экономическим делам Верховного Суда Республики Беларусь 16 августа 2023 г. (дело N 154ЭИП23162) был затронут вопрос – о точности определения в арбитражной оговорке категории споров, подсудных арбитражному учреждению, о важности правильного толкования воли сторон при составлении арбитражной оговорки, о невозможности расширительного толкования арбитражной оговорки.

### **ОБСТОЯТЕЛЬСТВА ДЕЛА:**

Между ООО Д. (Заказчик) и ООО Т. (Генподрядчик) 19.09.2019 был подписан договор строительного подряда №01/09-2019, предметом которого определено выполнение комплекса работ и услуг на объекте строительства.

Генподрядчик обратился в экономический суд Гродненской области (по месту нахождения ответчика – заказчика) с иском о признании договора строительного подряда № 01/09-2019 от 19.09.2019 незаключенным в связи с несогласованностью сторонами предмета указанного договора.

Однако Ответчик до предоставления отзыва на иск направил в суд ходатайство о передаче спора на разрешение в Международный арбитражный суд при БелТПП, поскольку в договоре стороны согласовали, что все споры и разногласия, которые **возникнут при исполнении договора** подлежат передаче на рассмотрение в МАС при БелТПП.

*Содержание арбитражной оговорки для оценки:*

*«18.1. Все споры и разногласия, которые возникнут при исполнении настоящего договора, разрешаются путем переговоров между сторонами.*

*18.2 Претензионный порядок - обязателен. Срок ответа на письменную претензию - десять календарных дней.*

*18.3. Если споры не смогут быть урегулированы сторонами в претензионном порядке и путем переговоров, они подлежат разрешению в МАС при БелТПП в соответствии с действующим законодательством Республики Беларусь».*

Считаем, что разделение Сторонами арбитражной оговорки на два пункта, а также имеющаяся неточность формулировок, содержащихся в указанных пунктах договора, привели к разночтениям относительно категорий споров, подлежащих передаче в арбитраж, поскольку фактически пункт 18.3 содержал слова «**все споры**», в то время как пункт 18.1 «**все споры при исполнении договора**».

### ***Позиция судов первой и апелляционной инстанций:***

Суд первой инстанции пришел к выводу о том, что из содержания арбитражной оговорки усматривается, что стороны согласовали передачу рассматриваемого спора на разрешение международного арбитражного (третейского) суда, возможность обращения в международный арбитражный (третейский) суд не утрачена, и до своего первого заявления по существу спора ответчик заявил ходатайство о передаче спора на разрешение международного арбитражного (третейского) суда. В связи с чем, исковое заявление о признании договора строительного подряда незаключенным, было оставлено судом без рассмотрения, на основании абзаца третьего статьи 151 ХПК.



С выводами суда первой инстанции согласился и суд апелляционной инстанции, оставив определение суда первой инстанции без изменения, а апелляционную жалобу – без удовлетворения.

### ***Окончательная точка в споре между сторонами была поставлена судебной коллегией по экономическим делам Верховного суда.***

Оценивая доводы сторон относительно наличия либо отсутствия соглашения сторон о передаче спора о незаключенности договора строительного подряда на разрешение МАС при БелТПП, нижестоящие судебные инстанции оценивали только пункт 18.3 договора, делая вывод, что возникший спор связан с исполнением договора и не исключен сторонами из споров, отнесенных к компетенции международного арбитражного суда.

Судебная коллегия отметила, что, с указанными выводами судебных инстанций нельзя согласиться, поскольку они сделаны без полного анализа условий договора об арбитражной оговорке и толкования договора по правилам статьи 401 Гражданского кодекса Республики Беларусь.

В результате буквального толкования содержащейся в договоре арбитражной оговорки судебная коллегия пришла к выводу, что стороны договора передали на разрешение МАС при БелТПП только отдельные споры по исполнению договора, а споры о незаключенности рассматриваемого договора строительного подряда арбитражной оговоркой, на которую ссылается ответчик, не охватываются, в связи с чем основания для применения абзаца третьего статьи 151 ХПК к рассматриваемому исковому заявлению отсутствовали.

Указанное решение еще раз подчеркивает важность своевременной и тщательной проработки арбитражных оговорок, включаемых в договоры (соглашения, контракты).



**ПРЕДЛАГАЕМ ВАМ ОЗНАКОМИТЬСЯ СО СЛЕДУЮЩИМИ РЕКОМЕНДАЦИЯМИ, КОТОРЫЕ ПОМОГУТ ВАМ ИСКЛЮЧИТЬ ВОЗНИКНОВЕНИЕ СПОРОВ ПО ПОВОДУ АРБИТРАЖНОЙ ОГОВОРКИ И ЕЕ ИСПОЛНИМОСТИ.**

При составлении арбитражной оговорки следует придерживаться типовых оговорок, которые сформулированы арбитражными учреждениями. С ними можно ознакомиться на официальных сайтах соответствующих арбитражных учреждений:

- Международного арбитражного суда при БелТПП - <http://iac.by/> в разделе "Рекомендуемая арбитражная оговорка";
- Международного коммерческого арбитражного суда при ТПП РФ - <http://mkas.tpprf.ru/ru/arbitrazhnye-soglasheniya/> и т.д.

Стороны вправе изменить содержание типовой оговорки. Однако есть риск, что любое изменение текста может привести к тому, что некоторые споры не попадут под действие арбитражной оговорки или из ее содержания затруднительно будет определить арбитражное учреждение, которому подсудны споры из договора. Любая неточность арбитражной оговорки – риск признания ее неисполнимой.

Арбитражная оговорка не подлежит расширительному толкованию. Если она содержит закрытый перечень споров, подлежащих рассмотрению в арбитраже, то иные категории споров однозначно будут подсудны государственным судам. Например, если указать в оговорке, что «споры, связанные с исполнением договора разрешаются в [название арбитражного учреждения]», то споры, связанные с недействительностью и незаключенностью договора не охватываются арбитражной оговоркой.

**В связи с чем, рекомендуем, формулируя арбитражную оговорку, четко указывать категории споров, которые подлежат передаче в арбитраж.**

Примером такой формулировки может быть:

“*Все споры, разногласия или требования, которые могут возникнуть из настоящего договора или в связи с ним, в т.ч. связанные с его изменением, расторжением, исполнением, недействительностью или толкованием, подлежат рассмотрению в [название арбитражного учреждения].*”

## Факты о GRATA International



GRATA International - динамично развивающаяся международная юридическая фирма для обслуживания проектов в странах бывшего СССР и Восточной Европе: самое полное покрытие региона сетью офисов, наличие высокопрофессиональной команды, обученной вести трансграничные проекты. Репутация и опыт фирмы подтверждена рецензиями от транснациональных клиентов и ведущими международными рейтингами.

Широкая сеть офисов, работающих в единой системе и платформе создает большое удобство для клиентов. Любой офис для каждого из своих клиентов может выступать в роли «one stop shop» и обеспечивать доступ к услугам в других городах и странах. При необходимости, для решения сложных задач, формируются команды из различных офисов с соответствующим опытом. Качество оказания услуг обеспечивается четкой системой организации данного процесса.

GRATA International представлена в следующих юрисдикциях: Азербайджан (Баку), Беларусь (Минск), Армения (Ереван), Грузия (Тбилиси), Казахстан (Актау, Алматы, Астана, Атырау, др.), Кипр (Лимасол), Кыргызстан (Бишкек), Молдова (Кишинев), Монголия (Улан-Батор), ОАЭ (Дубай), Таджикистан (Душанбе), Россия (Москва, Ростов-на-Дону, Самара, Санкт-Петербург), Турция (Стамбул), Туркменистан (Ашхабад), Узбекистан (Ташкент) и Украина (Киев). А также имеет представительства в Великобритании (Лондон), Германии (Франкфурт-на-Майне), Китае (Пекин), США (Нью-Йорк), Малайзия (Куала-Лумпур), Швейцарии (Цюрих).

**GRATA International ежегодно признается лучшей ведущими международными рейтингами: The Legal 500, Chambers Global, Chambers AsiaPacific, IFLR1000, Who's Who Legal, Asialaw Profiles и удостоена наград за лучшие сделки по признанию China Business Law Journal.**

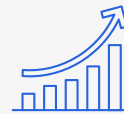
### Отрасли индустрии:

- Банки и Финансы
- Строительство и Инфраструктура
- Промышленность и Торговля
- Горнодобывающая промышленность
- Нефть и газ
- Фармацевтика и Здравоохранение
- Технологии, Медиа и Телекоммуникации
- Транспорт



> 22

стран присутствия



> 31

лет успеха



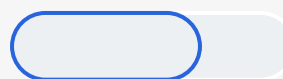
> 250

профессионалов



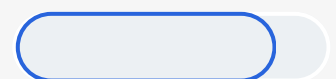
> 15

специализаций



7 700+

клиентов



15 000+

проектов



# МЕЖДУНАРОДНОЕ ПРИСУТСТВИЕ

## Интегрированные офисы

<b>Азербайджан</b> Баку	<b>Кыргызстан</b> Бишкек	<b>Таджикистан</b> Душанбе
<b>Беларусь</b> Минск	<b>Молдова</b> Кишинев	<b>Узбекистан</b> Ташкент
<b>Грузия</b> Тбилиси	<b>Монголия</b> Улан-Батор	<b>Украина</b> Киев
<b>Казахстан</b> Астана Алматы Атырау Актау, др.	<b>Россия</b> Москва Ростов-на-Дону Санкт-Петербург	<b>Армения</b> Ереван

## Ассоциированные офисы

**Кипр**  
Лимассол

**ОАЭ**  
Дубай

**Россия**  
Самара

**Туркменистан**  
Ашхабад

**Турция**  
Стамбул

## Представительства

**Великобритания**  
Лондон

**Германия**  
Франкфурт-на-Майне

**Китай**  
Пекин

**Малайзия**  
Куала-Лумпур

**США**  
Нью-Йорк

**Швейцария**  
Цюрих