

(ОЗНАКОМИТЕЛЬНЫЙ ФРАГМЕНТ)

**БЕЛОРУССКИЙ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ УНИВЕРСИТЕТ**

УДК 341.9:341.6:346.9 (476)

**ЕРМОЛЕНКО**  
Евгения Валерьевна

**ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ  
ОРГАНИЗАЦИИ И ДЕЯТЕЛЬНОСТИ ПОСТОЯННО ДЕЙСТВУЮЩИХ  
МЕЖДУНАРОДНЫХ АРБИТРАЖНЫХ СУДОВ  
В РЕСПУБЛИКЕ БЕЛАРУСЬ**

**АВТОРЕФЕРАТ**  
диссертации на соискание ученой степени  
кандидата юридических наук

**12.00.03 – гражданское право; предпринимательское право;  
семейное право; международное частное право**

**Минск, 2007**

## (ОЗНАКОМИТЕЛЬНЫЙ ФРАГМЕНТ)

Диссертация выполнена в частном учреждении образования «Минский институт управления»

Научный руководитель

**Тихиня Валерий Гурьевич,**  
доктор юридических наук, профессор,  
член-корреспондент ПАН Беларуси,  
заслуженный юрист Республики  
Беларусь (Частное учреждение  
образования «Минский институт  
управления», заведующий кафедрой  
гражданского и государственного права)

Официальные оппоненты:

**Юркевич Николай Григорьевич,**  
доктор юридических наук, профессор,  
заслуженный юрист Республики  
Беларусь (Белорусский государственный  
университет, профессор кафедры  
гражданского процесса и трудового  
права)

**Функ Ян Иосифович,**  
кандидат юридических наук, доцент  
(Международный арбитражный суд при  
Белорусской Торгово-промышленной  
палате, председатель)

Оппонирующая организация

Учреждение образования «Гродненский  
государственный университет имени  
Я. Купаль»

Защита состоится 24 апреля 2007 года в 16-00 на заседании совета по защите диссертаций Д 02.01.04 при Белорусском государственном университете по адресу: 220030, г. Минск, ул. Ленинградская, 8 аудитория 407, тел. 206-55-41.

С диссертацией можно ознакомиться в библиотеке Белорусского государственного университета.

Автореферат разослан «22» марта 2007 года.

Ученый секретарь  
совета по защите диссертаций,  
кандидат юридических наук, профессор



А.В.Барков

## ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА РАБОТЫ

*Актуальность темы исследования.* В настоящее время международные экономические отношения занимают одно из центральных мест в укреплении международного сотрудничества, взаимодействия и взаимопонимания как между государствами, так и между другими субъектами международного права.

Выход Республики Беларусь на мировой рынок обусловил возможность субъектов хозяйствования страны самостоятельно осуществлять внешнеэкономическую деятельность. В связи с этим разрешение споров, вытекающих из международных экономических отношений, является насущной проблемой.

В практике международной торговли все большее распространение получает негосударственный внесудебный порядок урегулирования споров, а именно обращение сторон сделки к институту постоянно действующих международных коммерческих арбитражей, которые созданы в подавляющем большинстве стран.

Коммерческий арбитраж играет важную роль среди различных способов разрешения споров и разногласий, возникающих из международных коммерческих сделок, и, как показывает практика развития международных экономических соглашений, является самым гарантированным способом защиты нарушенного права.

МАС представляет собой альтернативную форму государственной юрисдикции, сущность которого заключается в том, что стороны, подписав арбитражное соглашение, исключают возникшее между ними спорное правоотношение из подведомственности государственных судов, и строятся на добровольности обращения в арбитражный (третейский) суд, предоставлении сторонам права определять процедуру арбитражного разбирательства и обязательности вынесенного решения для сторон.

В современном мире наблюдается тенденция усиливающейся интеграции мирового сообщества в единую систему. Речь идет не только о политическом или экономическом сотрудничестве государств, но и об унификации законодательной системы. Это можно проследить на примере унификации законодательства о международном коммерческом арбитраже, своеобразной вехой в развитии которого является разработка и принятие Типового закона ЮНСИТРАЛ о международном торговом арбитраже (1985 г.).

Ввиду активного развития арбитражного законодательства, а также учета основных мировых тенденций в области унификации теоретических и практических подходов в сфере международного коммерческого арбитража (далее – МКА) исследование правовых вопросов организации и деятельности данного института в Беларуси является актуальным для правовой действительности республики.

Кроме того, в белорусской юридической литературе международно-правовые аспекты указанной проблематики разработаны недостаточно полно. Все это и обусловило выбор темы исследования.

*Связь работы с крупными рабочими программами, темами.* Диссертационная работа выполнена в соответствии с темами научно-исследовательской работы кафедры гражданского и государственного права Минского института управления на 2003–2005 годы «Формирование правового государства в Беларуси: состояние и перспективы» (номер государственной регистрации 20031180), на 2006–2009 годы «Проблемы эффективного правотворчества и правоприменения в Беларуси» (номер государственной регистрации 2006674), зарегистрированных в Белорусском институте системного анализа.

*Цель и задачи исследования.* Целью данного диссертационного исследования является выработка конкретных предложений и рекомендаций по совершенствованию законодательства Республики Беларусь в сфере МКА и практики его применения на основании комплексного анализа и систематизации существующих теорий, законодательства и арбитражной практики по исследуемой теме.

Исходя из цели диссертационного исследования, автором поставлены и решены следующие задачи: изучить и выявить основные предпосылки создания постоянно действующего международного арбитражного суда (далее – МАС) в Республике Беларусь, исследовать теоретические вопросы толкования понятия «международный коммерческий арбитраж», выделить основные критерии классификации МАС в Республике Беларусь, определить правовую природу МКА, установить систему принципов его правового регулирования, определить место и роль в системе юрисдикционных органов Республики Беларусь, выявить основные критерии признания арбитражного соглашения действительным, отразить особенности возбуждения и рассмотрения споров, подведомственных МАС, сформулировать конкретные предложения и рекомендации, направленные на совершенствование законодательства Республики Беларусь в сфере МКА.

*Объект и предмет исследования.* Предметом исследования выступают международные акты – международные конвенции, типовые законы; нормативные правовые акты Республики Беларусь и других стран, регламенты международных арбитражных судов, а также арбитражная и судебная практика, объектом, в свою очередь, – отношения, возникающие в процессе заключения и исполнения арбитражного соглашения, а также отношения, возникающие при взаимодействии государственных судов и МАС в процессе реализации конституционного права физических и юридических лиц на судебную защиту в форме третейского разбирательства.

*Методология и методы проведенного исследования.* Методологической основой исследования являются основные теоретические положения, идеи, принципы общей теории права, гражданского права, хозяйственного

процессуального права, международного частного права. В процессе исследования применялись формально-логический метод как общенаучный, а также ряд специальных приемов: сравнительно-правовой, системный, логический, историко-правовой анализ и некоторые другие. Эмпирическую базу диссертационного исследования составили решения Международного арбитражного суда при Белорусской Торгово-промышленной палате (далее – МАС при БелТПП), хозяйственных судов и Высшего Хозяйственного Суда Республики Беларусь, а также решения Международного коммерческого арбитражного суда при Торгово-промышленной палате Российской Федерации. В процессе написания диссертации автором изучена практика МАС при БелТПП за период его деятельности с 1994 по 2005 год, в общей сложности было проанализировано 457 арбитражных дел. Кроме того, в работе были использованы тексты международных конвенций, национальных законов, договоров, соглашений Республики Беларусь и другие документы.

В научно-теоретическом аспекте исследование основывается на работах белорусских и российских ученых в области хозяйственного процессуального, гражданского процессуального и международного частного права: В.Г.Тихини, Н.Г.Юркевича, И.В.Перерва, А.И.Данилевича, О.Н.Толочко, Н.А.Шелкопляс, М.М.Богуславского, А.Ф.Волкова, Л.Н.Галенской, А.С.Комарова, С.Л.Лазарева, С.Н.Лебедева, Л.А.Лунца, А.И.Минакова, Е.В.Брунцевой, А.Г.Светланова, Т.Н.Нешатаевой, М.Г.Розенберга, И.О.Хлестовой, Л.Г.Ануфриевой, Е.А.Виноградовой, В.Н.Анурова, Е.Носыревой, М.А.Гурвича, А.А.Добровольского, М.К.Треушников, В.В.Яркова, В.С.Анохина и др.

*Научная новизна и значимость полученных результатов* заключается в том, что диссертация является одной из первых попыток комплексного анализа института МАС в Республике Беларусь. До настоящего времени эта тема была недостаточно полно освещена в работах белорусских юристов. Однако интенсивное развитие международных экономических отношений обуславливает потребность в четкой регламентации и правовом регулировании вопросов МКА.

Исследованы исторические предпосылки создания МАС в Республике Беларусь, определен его правовой статус. В результате анализа существующих теорий и взглядов на правовую природу МКА сделан вывод о смешанной правовой природе исследуемого института. Сформулировано авторское понятие международного арбитража.

Исходя из анализа отечественной и зарубежной литературы, предложена авторская классификация видов МАС в Республике Беларусь и определены ее критерии. Исследование основных доктринальных принципов арбитражного соглашения, а также самого института МКА позволило сделать вывод о необходимости нормативно-правового закрепления принципов обязательности и безотзывности арбитражного соглашения.

Установлены основные критерии определения права, применимого к арбитражному соглашению.

## (ОЗНАКОМИТЕЛЬНЫЙ ФРАГМЕНТ)

Обоснована необходимость четкого определения в законодательном порядке взаимоотношений государственных и арбитражного судов на предмет первоочередного права возбудить производство по делу, подведомственному обоим судам. Кроме того, автором внесено предложение о конкретизации категорий споров, которые могут стать предметом рассмотрения в МАС.

В результате теоретического анализа в диссертационной работе установлены основные признаки и свойства арбитражного решения, что, в свою очередь, позволило охарактеризовать его как юридический факт.

Внесены конкретные предложения по совершенствованию законодательства Республики Беларусь в области правового регулирования МКА.

*Практическая (экономическая, социальная) значимость полученных результатов* диссертационного исследования состоит в том, что содержащиеся в нем выводы и рекомендации сделаны на основе изучения теории и двенадцатилетней практики деятельности белорусского МАС. Этот анализ может быть полезен при разработке и совершенствовании национального законодательства в области арбитража.

Исследованный в диссертации материал и сделанные на его основе выводы и предложения могут быть использованы:

1) в правоприменительной практике хозяйственных судов и МАС при БелТПП – в процессе осуществления защиты прав и законных интересов субъектов хозяйствования, а также при совершенствовании процедур рассмотрения споров в рамках хозяйственного и арбитражного процесса;

2) в научных исследованиях – для дальнейшего развития концептуальных положений МКА;

3) в учебном процессе – при преподавании учебных дисциплин «Хозяйственное право», «Хозяйственный процесс», «Международное частное право», «Международное арбитражное право» в вузах Республики Беларусь.

Экономическая значимость заключается в том, что выводы и предложения, сделанные в настоящей работе, будут способствовать эффективности осуществления защиты прав и законных интересов субъектов хозяйствования, что в конечном итоге повлияет на: 1) совершенствование культуры деловых отношений в сфере предпринимательской деятельности; 2) более активное участие субъектов хозяйствования во внешнеэкономической деятельности государства; 3) увеличение количества совершения экспортно-импортных операций; 4) привлечение в республику иностранного капитала.

Социальная значимость диссертационного исследования проявляется в возможности использования его результатов в целях совершенствования осуществления правоохранительной деятельности в государстве, что соответствует основным направлениям развития и формирования правового государства.

*Основные положения, выносимые на защиту.* К основным положениям диссертации, выносимым на защиту, относятся вопросы правового статуса МАС, правовых основ его деятельности, места и роли в системе юрисдикционных

## (ОЗНАКОМИТЕЛЬНЫЙ ФРАГМЕНТ)

органов Республики Беларусь, порядка разрешения споров, характера выносимых судом постановлений, разрешающих спор по существу, а именно:

1. Авторская характеристика деятельности МАС как альтернативной юрисдикции в Республике Беларусь, подпадающей под понятие правозащитной, и авторское определение понятия «международный арбитраж».

Международный арбитраж – третейский суд, основной целью деятельности которого является рассмотрение международных и внутренних споров экономического характера между субъектами права при наличии надлежащим образом оформленного арбитражного соглашения с вынесением решения, имеющего обязательную силу для сторон.

Вывод о том, что МАС при БелТПП по субъектному признаку своей компетенции является одновременно внутренним и международным арбитражным (третейским) судом.

2. Авторское обоснование необходимости дополнения положений законодательства о международном коммерческом арбитраже отдельными принципами. Предлагается ст. 12 Закона Республики Беларусь «О международном арбитражном (третейском) суде» 1999 г. (далее – Закон о МАС) дополнить принципом обязательности арбитражного соглашения, сущность которого заключается в невозможности необоснованного уклонения от передачи спора на рассмотрение МАС и принципом безотзывности арбитражного соглашения, исключающим возможность одностороннего отказа от заключенного арбитражного соглашения.

3. Предложения автора о дополнении ст. 13 Закона о МАС и ст. 260 Хозяйственного процессуального кодекса Республики Беларусь (далее – ХПК Республики Беларусь) нормой, регулирующей порядок определения права, применимого к арбитражному соглашению, следующего содержания: «При установлении наличия и действительности арбитражного соглашения суд должен применять право, которому стороны его подчинили. В случае отсутствия такого указания суд применяет право места проведения арбитража». Нормативное закрепление такого рода положений соответствует основным тенденциям мировой практики разрешения споров арбитражным способом и способно обеспечить единый подход к определению права, применяемого к арбитражному соглашению как МАС, так и государственными судами независимо от стадии арбитражного или хозяйственного процесса, на которой рассматривается вопрос о пороках арбитражного соглашения.

4. Вывод о том, что основными критериями определения подведомственности спора арбитражному суду являются: наличие арбитражного соглашения, соблюдение требования арбитрабельности (подведомственности) спора в месте проведения арбитражного разбирательства, а также указание на конкретный арбитражный орган.

Для обеспечения своевременности правовой защиты прав и законных интересов субъектов права в ст. 4 Закона о МАС предлагается внести дополнение,

## (ОЗНАКОМИТЕЛЬНЫЙ ФРАГМЕНТ)

касающееся предметной подведомственности дел МАС посредством конкретизации перечня споров, подлежащих рассмотрению данным институтом.

5. Авторское обоснование необходимости совершенствования положений хозяйственного процессуального законодательства Республики Беларусь об оставлении искового заявления без рассмотрения. В связи с этим предлагается в ХПК Республики Беларусь внести следующие изменения и дополнения:

а) часть вторую ст. 40 исключить;

б) часть вторую ст. 151 изложить в новой редакции: «Хозяйственный суд оставляет исковое заявление (заявление, жалобу) без рассмотрения, если имеется соглашение сторон о передаче спора на разрешение третейского суда и возможность обращения в третейский суд не утрачена»;

в) главу 16 дополнить новым основанием для оставления искового заявления без рассмотрения путем включения в ст. 151 ХПК Республики Беларусь нормы следующего содержания: «Хозяйственный суд оставляет исковое заявление (заявление, жалобу) без рассмотрения, если в ходе судебного разбирательства до вынесения решения по существу сторонами заключено соглашение о передаче спора на рассмотрение международного арбитражного (третейского) суда, за исключением случаев, если суд установит, что это соглашение недействительно, утратило силу или не может быть исполнено».

6. Вывод о том, что поскольку арбитражным решением устанавливаются права и обязанности сторон по результатам разрешения конкретного спора, то решение международного арбитражного суда (наряду с решением судебным) является юридическим фактом.

Выбор сторонами процедуры разрешения возникающих споров в порядке МКА способствует обеспечению реализации конституционного права на судебную защиту прав и законных интересов.

*Личный вклад соискателя ученой степени.* Содержащиеся в исследовании положения, выводы, предложения и рекомендации разработаны автором самостоятельно.

*Апробация результатов диссертации.* Результаты исследования докладывались на следующих научно-практических конференциях: XI Международная научно-практическая конференция «Управление в социальных и экономических системах», Минский институт управления (г. Минск, 23 мая 2004 г.); Международная научно-практическая конференция студентов и аспирантов «Проблемы развития законодательства и правоприменительной практики», Белорусский государственный университет (г. Минск, 29–30 октября 2004 г.); XII Международная научно-практическая конференция «Управление в социальных и экономических системах», Минский институт управления (г. Минск, 5 декабря 2004 г.); XIII Международная научно-практическая конференция «Управление в социальных и экономических системах», Минский институт управления (г. Минск, 12 июня 2005 г.); Международная научно-практическая конференция «Социально-гуманитарные науки и устойчивое развитие белорусского общества», Белорусский

## (ОЗНАКОМИТЕЛЬНЫЙ ФРАГМЕНТ)

7

институт правоведения, (г. Минск, 9 декабря 2005 г.); XVI Международная научно-практическая конференция «Управление в социальных и экономических системах», Минский институт управления (г. Минск, 11 декабря 2005 г.); Международная научная конференция «Актуальные проблемы социально-гуманитарных наук в условиях современных интеграционных процессов», Белорусский институт правоведения (г. Минск, 12 мая 2006 г.).

**Опубликованность результатов.** По теме диссертации автором опубликовано 12 научных работ, их них 5 статей в научных изданиях, внесенных в «Список для опубликования результатов диссертационных исследований», утвержденных ВАК Республики Беларусь; тезисов докладов и выступлений на международных конференциях – 7. Общее количество опубликованных материалов составляет 44 страницы.

**Структура и объем диссертации.** Диссертация состоит из перечня условных обозначений, общей характеристики работы, введения, четырех глав, заключения, списка использованных источников и приложения. Полный объем диссертации составляет 100 страниц. При подготовке работы было использовано 217 источников.

## **ЗАКЛЮЧЕНИЕ**

В результате исследования правового регулирования организации и деятельности института МАС в Республике Беларусь диссертантом сделан ряд выводов и предложений, касающихся вопросов его правового статуса, правовых основ деятельности, места и роли в системе юрисдикционных органов Республики Беларусь, порядка возбуждения споров, характера выносимых судом постановлений, разрешающих спор по существу, а именно:

1. Норма ст. 10 Гражданского кодекса Республики Беларусь устанавливает, что защита нарушенных или оспоренных гражданских прав и законных интересов субъектов права осуществляется также посредством обращения в третейские суды. Однако, согласно Конституции Республики Беларусь арбитражные (третейские) суды не входят в систему органов, осуществляющих правосудие на территории государства, то есть они не включены в судебную систему Республики Беларусь.

МАС при БелТПП является негосударственной, некоммерческой организацией, осуществляющей деятельность на возмездной основе. Тем не менее деятельность МАС является разновидностью государственной юрисдикции. Под государственной защитой следует понимать деятельность как государственных, так и негосударственных органов и организаций, которым государство делегировало конкретные юрисдикционные функции в определенной области общественных отношений. В связи с указанным предлагается охарактеризовать деятельность МАС как деятельность альтернативной юрисдикции в Республике

Беларусь, подпадающей под понятие правозащитной. При этом МАС обладает следующими признаками: 1) не является государственным судом; 2) сущность третейского разбирательства строится на добровольности обращения в МАС, доверии к арбитрам, обязательности и окончательности арбитражного решения для сторон; 3) учреждается и действует на основании национального законодательства государства, на территории которого он создается; 4) является одной из форм защиты прав и законных интересов; 5) признание и принудительное исполнение арбитражных решений обеспечивается государством; 6) обладает строго определенной компетенцией; 7) государственные суды не вмешиваются в деятельность МАС, за исключением случаев обжалования арбитражных решений; 8) МАС подведомственны международные и внутренние споры экономического характера между любыми субъектами права; 9) деятельность МАС облечена в процессуальную форму, хотя и не является строго формализованной.

На основе концепции, закрепленной в белорусском законодательстве, и в соответствии с международными договорами, участницей которых является Республика Беларусь, предложено следующее определение: международный арбитраж – третейский суд, основной целью деятельности которого является рассмотрение международных и внутренних споров экономического характера между субъектами права при наличии надлежащим образом оформленного арбитражного соглашения с вынесением окончательного решения, имеющего обязательную силу для сторон.

МАС при БелТПП является одновременно международным и внутренним арбитражным (третейским) судом общей компетенции, поскольку на его рассмотрение могут быть переданы международные и внутренние споры экономического характера с участием любых субъектов права.

Смешанная теория правовой природы МКА наиболее полно отражает сущность исследуемого института, представляющего собой детерминированную, взаимообусловленную связь как материально-правового, так и процессуально-правового аспектов правового регулирования.

Признание МАС в качестве самостоятельного юридического лица обуславливает необходимость определения его организационно-правовой формы.

На основании анализа учредительных документов МАС при БелТПП делается вывод о том, что указанный суд является учреждением [1; 2; 9].

2. Деятельность МАС опосредуется системой принципов, которая, в свою очередь, обладает следующими чертами: 1) нормативность (состав принципов определяется нормативными правовыми актами); 2) системность и относительная стабильность (формулировка принципов обуславливается реалиями развития и совершенствования МКА); 3) целенаправленность (посредством реализации принципов достигаются его цели и задачи); 4) отражают особенности арбитражного (третейского) судопроизводства.

В целях избежания нигилирования заключенного между сторонами арбитражного соглашения ст. 12 Закона о МАС предлагается дополнить

принципом обязательности арбитражного соглашения, сущность которого заключается в невозможности необоснованного уклонения от передачи спора на рассмотрение МАС и принципом безотзывности арбитражного соглашения, исключающим возможность одностороннего отказа от заключенного арбитражного соглашения.

Особенностью заключенного арбитражного соглашения является то, что оно обязательно для сторон и уклониться от передачи спора арбитражу стороны не могут. Однако практика рассмотрения дел в хозяйственных судах Республики Беларусь свидетельствует о том, что стороны, несмотря на наличие заключенного между ними соглашения о передаче спора на рассмотрение МАС, обращаются за защитой своих прав в порядке хозяйственного судопроизводства. При этом хозяйственным судом возбуждается производство по делу и спор рассматривается по существу, если одна из сторон не заявит ходатайство о передаче спора на рассмотрение МАС до своего первого заявления по существу спора. Тем самым в хозяйственном процессуальном законодательстве установлен принцип относительной некомпетенции государственного суда, который проявляется в обязанности суда оставить иск без рассмотрения не в обязательном порядке, а только по требованию одной из сторон. Такой подход законодателя, на наш взгляд, не соответствует положениям Конституции Республики Беларусь и гражданского законодательства, устанавливающим свободу выбора формы защиты прав и законных интересов субъектов права. В целях устранения данного несоответствия под принципом обязательности арбитражного соглашения предлагается понимать: во-первых, невозможность необоснованного уклонения от передачи спора на рассмотрение МАС и, во-вторых, обязанность государственного суда оставить исковое заявление без рассмотрения, если имеется соглашение сторон о передаче спора на разрешение третейского суда и возможность обращения в третейский суд не утрачена.

Закрепление принципов обязательности и безотзывности арбитражного соглашения будет способствовать развитию арбитражного способа урегулирования споров, устранению загруженности хозяйственных судов [12].

3. Важно включить в законодательство Республики Беларусь нормы, регулирующие порядок и основные критерии определения применимого к арбитражному соглашению права. Нормативное закрепление такого рода положений соответствует основным тенденциям мировой практики разрешения споров арбитражным способом, а также способно обеспечить единый подход к определению права, применяемого к арбитражному соглашению, как МАС, так и хозяйственными судами независимо от стадии арбитражного или хозяйственного процесса, на которой рассматривается вопрос о пороках арбитражного соглашения.

В связи с этим обосновывается необходимость внесения в ст. 13 Закона о МАС и ст. 260 ХПК Республики Беларусь дополнения следующего содержания: «При установлении наличия и действительности арбитражного соглашения суд

должен применять право, которому стороны его подчинили. В случае отсутствия такого указания суд применяет право места проведения арбитража».

Для приведения действующего законодательства Республики Беларусь в соответствии с основными направлениями МКА следует на законодательном уровне определить и закрепить содержание принципа наиболее тесной связи с договором при определении права, применимого к правоотношению сторон, при рассмотрении спора в МАС [3; 10].

4. Важным условием, позволяющим отнести спор к предмету рассмотрения МАС, является так называемая арбитрабельность спора. При этом основным критерием арбитрабельности выступает гражданско-правовой характер спора. Кроме общих правил определения подведомственности дел МАС, закрепленных в Законе о МАС и ХПК Республики Беларусь, существует ряд исключений, содержащихся в иных законодательных актах. Данное обстоятельство усложняет решение проблемы подведомственности, что, в свою очередь, влечет несвоевременность осуществления правосудия и защиты прав и законных интересов субъектов права. Исходя из этого, в ст. 4 Закона о МАС предлагается внести дополнение, касающееся предметной подведомственности дел МАС посредством конкретизации перечня споров, подлежащих рассмотрению в МАС [11].

5. В диссертационном исследовании обосновывается также необходимость совершенствования норм хозяйственного процессуального законодательства Республики Беларусь, предусматривающих основания для оставления искового заявления без рассмотрения.

Арбитражное соглашение может быть заключено на любой стадии хозяйственного процесса до удаления суда в совещательную комнату для вынесения решения по существу. В части второй ст. 40 ХПК указано, что в данном случае суд выносит определение о передаче спора на рассмотрение международного арбитражного суда. Исследование правовых последствий заключения соглашения о передаче спора на рассмотрение МАС позволило сделать вывод о необходимости законодательного закрепления обязанности хозяйственного суда оставить такое дело без рассмотрения при установлении наличия возможности для сторон обратиться в МАС. В ХПК Республики Беларусь не предусмотрено процессуально-правовых последствий вынесения хозяйственным судом такого определения и, кроме того, законодательством не предусмотрен порядок передачи спора в МАС. В связи с этим в ХПК Республики Беларусь предлагается внести следующие изменения и дополнения:

а) часть вторую ст. 40 исключить;

б) главу 16 дополнить новым основанием для оставления искового заявления без рассмотрения путем включения в ст. 151 нормы следующего содержания: «Хозяйственный суд оставляет исковое заявление (заявление, жалобу) без рассмотрения, если в ходе судебного разбирательства до вынесения решения по существу сторонами заключено соглашение о передаче спора на рассмотрение

международного арбитражного (третейского) суда, за исключением случаев, если суд установит, что это соглашение недействительно, утратило силу или не может быть исполнено».

Наличие в качестве основания для оставления искового заявления без рассмотрения обязательности ответчика заявить ходатайство о передаче спора на рассмотрение в арбитражный суд не соответствует положениям гражданского законодательства, признающим третейскую форму защиты в качестве одной из форм судебной защиты прав и законных интересов. С учетом этого часть вторую ст. 151 ХПК Республики Беларусь предлагается изложить в новой редакции: «Хозяйственный суд оставляет исковое заявление (заявление, жалобу) без рассмотрения, если имеется соглашение сторон о передаче спора на разрешение третейского суда и возможность обращения в третейский суд не утрачена».

Автор приходит к выводу, что невозможность обращения в третейский суд связана с пороками арбитражного соглашения, а именно его недействительностью, невозможностью исполнения и утратой силы арбитражным соглашением [4; 5].

6. В диссертационном исследовании обосновывается характеристика арбитражного решения как юридического факта. Автор считает, что поскольку арбитражным решением устанавливаются права и обязанности сторон по результатам разрешения конкретного спора, то решение международного арбитражного суда (наряду с решением судебным) является юридическим фактом.

В работе делается вывод о том, что сущность и значение арбитражного решения раскрывается через совокупность присущих ему признаков, требований и свойств. При этом арбитражное решение обладает следующими признаками: во-первых, оно является правоприменительным актом, поскольку в нем содержится результат применения норм права, которому стороны подчинили свои договорные отношения; во-вторых, – юридическим фактом, порождающим определенные правовые последствия; в-третьих, – актом индивидуального применения, так как оно касается конкретных субъектов спорного правоотношения, и, в-четвертых, – процессуальным актом, поскольку выносится с соблюдением установленных законодательством требований. Основными требованиями, предъявляемыми к арбитражному решению, являются требования законности и обоснованности, а также требования вынесения мотивированного и справедливого решения. Вступившее в законную силу арбитражное решение обладает свойствами обязательности, преюдициальности, окончательности, исполнимости, исключительности.

Анализ правоприменительной практики МКА позволят сделать вывод, согласно которому выбор сторонами процедуры разрешения возникающих споров в порядке арбитражного разбирательства способствует обеспечению реализации конституционного права на судебную защиту прав и законных интересов [7].

## (ОЗНАКОМИТЕЛЬНЫЙ ФРАГМЕНТ)

17

### **СПИСОК ОПУБЛИКОВАННЫХ РАБОТ ПО ТЕМЕ ДИССЕРТАЦИИ**

*Статьи в научных изданиях, включенных ВАК в перечень изданий для опубликования результатов диссертационных исследований*

1. Ермоленко, Е.В. К вопросу о правовой природе коммерческого арбитража в Беларуси / Е.В.Ермоленко // Юрид. журн. – 2005. – № 1. – С. 65–67.
2. Ермоленко, Е.В. Международный арбитраж в Беларуси: общий взгляд на проблему / Е.В.Ермоленко // Право Беларуси. – 2005. – № 6. – С. 81–84.
3. Ермоленко, Е.В. К вопросу о праве, применимом к арбитражному соглашению / Е.В.Ермоленко // Юрид. журн. – 2005. – № 4. – С. 77–79.
4. Ермоленко, Е.В. Возбуждение производства по делу в Международном арбитражном суде при Белорусской Торгово-промышленной палате / Е.В.Ермоленко // Вестн. Высш. Хоз. Суда Респ. Беларусь. – 2006. – № 11. – С. 93–106.
5. Ермоленко, Е.В. К вопросу об утрате возможности обращения в международный арбитражный суд / Е.В.Ермоленко // Юрид. журн. – 2006. – № 2. – С. 82–85.

#### *Материалы международных конференций*

6. Ермоленко, Е.В. Исторические предпосылки становления и развития коммерческого арбитража / Е.В.Ермоленко // Управление в социальных и экономических системах: материалы XI междунар. науч.-практ. конф., Минск, 23 мая 2004 г. / Мин. ин-т упр.; редкол.: Н.В.Суша (пред.) [и др.]. – Минск, 2004. – С. 199–200.
7. Ермоленко, Е.В. Решение международного арбитражного суда / Е.В.Ермоленко // Проблемы развития законодательства и правоприменительной практики: материалы междунар. науч. конф. студентов и аспирантов, Минск, 29–30 окт. 2004 г. / Белорус. гос. ун-т; редкол.: Г.А.Шумак (отв. ред.) [и др.]. – Минск, 2005. – С. 131–133.
8. Ермоленко, Е.В. Правовое обеспечение деятельности Международного арбитражного суда при Белорусской Торгово-промышленной палате / Е.В.Ермоленко // Управление в социальных и экономических системах: материалы междунар. науч.-практ. конф., Минск, 5 дек. 2004 г. / Мин. ин-т упр.; редкол.: Н.В.Суша (пред.) [и др.]. – Минск, 2004. – С. 234–236.
9. Ермоленко, Е.В. Международный арбитражный суд в системе юрисдикционных органов Республики Беларусь / Е.В.Ермоленко // Управление в социальных и экономических системах: материалы XIII междунар. науч.-практ. конф., Минск, 12 июня 2005 г. / Мин. ин-т упр.; редкол.: Н.В.Суша (пред.) [и др.]. – Минск, 2005. – С. 261–263.

(ОЗНАКОМИТЕЛЬНЫЙ ФРАГМЕНТ)

10. Ермоленко, Е.В. Арбитражное соглашение: международно-правовые аспекты / Е.В.Ермоленко // Социально-гуманитарные науки и устойчивое развитие белорусского общества: материалы междунар. науч. конф., Минск, 9 дек. 2005 г. / под ред. С.Ф.Сокола, С.А.Самая, В.К.Бонько. – Минск: БИП-С ПЛЮС, 2005. – С. 20–21.
11. Ермоленко, Е.В. Подведомственность споров Международному арбитражному суду при Белорусской Торгово-промышленной палате / Е.В.Ермоленко // Управление в социальных и экономических системах: материалы XVI междунар. научн.-практ. конф., Минск, 11 дек. 2005 г. / Мин. ин-т упр; редкол.: Н.В.Суша (пред.) [и др.]. – Минск, 2005. – С. 229–231.
12. Ермоленко Е.В. Основополагающие принципы деятельности постоянно действующего международного арбитражного суда / Е.В.Ермоленко // Актуальные проблемы социально-гуманитарных наук в условиях современных интеграционных процессов: материалы междунар. науч. конф. молодых ученых, аспирантов и студентов, Минск, 12 мая 2006 г. / под ред. С.Ф.Сокола, С.А.Самая, В.К.Бонько. – Минск: БИП-С ПЛЮС, 2006. – С. 20–21.

**РЭЗЮМЭ**

**ЯРМОЛЕНКА ЯЎТЕНІЯ ВАЛЕР'ЕЎНА**

**Правое рэгуляванне арганізацыі і дзейнасці пастаянна дзеючых міжнародных арбітражных судаў у Рэспубліцы Беларусь**

Ключавыя словы: пастаянна дзеючы міжнародны арбітражны суд, сфера выкарыстання, арбітражнае пагадненне, арбітрабельнасць, вырашэнне спрэчак, арбітражнае судаводства, прымяняе права, аўтаномія волі, арбітражнае рашэнне, юрыдычны факт.

Прадметам даследавання з'яўляюцца міжнародныя канвенцыі, тыпавыя законы, нарматыўныя прававыя акты Рэспублікі Беларусь і іншых краін, рэгламенты міжнародных арбітражных судаў, а таксама арбітражная і судовая практыка.

Аб'ектам дысертацыйнага даследавання з'яўляюцца адносіны, якія ўзнікаюць пры звяртанні суб'ектаў права да інстытута пастаянна дзеючага міжнароднага арбітражнага суда для разгляду і вырашэння спрэчак, якія ўзнікаюць пры ажыццяўленні знешнеэканамічнай дзейнасці.

Мэтай працы з'яўляецца распрацаванне рэкамендыцый і прапаноў па ўдасканалванню заканадаўства Рэспублікі Беларусь ў галіне міжнароднага камерцыйнага арбітражу і практыцы яго прымянення.

У працэсе даследавання выкарыстоўваліся фармальна-лагічны метады агульнанавуковыя, а таксама шэраг спецыяльных прыёмаў: параўнальна-прававы, сістэмны, лагічны, гісторыка-прававы аналіз і некаторыя іншыя.

Навуковая навізна і значнасць вынікаў даследавання заключаецца ў тым, што дысертацыя з'яўляецца адной з першых спроб комплекснага аналізу інстытута пастаянна дзеючых міжнародных арбітражных судаў у Рэспубліцы Беларусь.

У выніку праведзенага даследавання вызначан прававы статус пастаянна дзейснага міжнароднага арбітражнага суда, абзначаны прынцыпы яго дзейнасці, а таксама месца ў сістэме юрысдыкцыйных органаў Рэспублікі Беларусь. Вывучаны парадак ўзбуджэння спраў, якія падведаны пастаянна дзеючаму міжнароднаму арбітражнаму суду. Устаноўлены асноўныя патрабаванні, уласцівасці і прызнакі арбітражнага рашэння.

Атрыманыя аўтарам навуковыя вынікі могуць быць выкарыстаны для далейшага ўдасканалвання нацыянальнага заканадаўства і развіцця канцэптואльных палажэнняў у галіне міжнароднага камерцыйнага арбітражу, а таксама ў правапрымяняльнай і выкладчыцкай дзейнасці.

**РЕЗЮМЕ**

**ЕРМОЛЕНКО ЕВГЕНИЯ ВАЛЕРЬЕВНА**

**Правовое регулирование организации и деятельности постоянно действующих международных арбитражных судов в Республике Беларусь**

Ключевые слова: постоянно действующий международный арбитражный суд, сфера применения, арбитражное соглашение, арбитрабельность, разрешение споров, арбитражное судопроизводство, применимое право, автономия воли, арбитражное решение, юридический факт.

Предметом исследования являются международные конвенции, типовые законы; нормативные правовые акты Республики Беларусь и других стран, регламенты международных арбитражных судов, а также арбитражная и судебная практика.

Объектом диссертационного исследования выступают отношения, возникающие при обращении субъектов права к институту постоянно действующего международного арбитражного суда для рассмотрения и разрешения споров, возникающих при осуществлении внешнеэкономической деятельности.

Целью работы является выработка конкретных предложений и рекомендаций по совершенствованию законодательства Республики Беларусь в сфере международного коммерческого арбитража и практики его применения.

В процессе исследования применялись формально-логический метод как общенаучный, а также ряд специальных приемов: сравнительно-правовой, системный, логический, историко-правовой анализ и некоторые другие.

Научная новизна и значимость результатов исследования заключается в том, что диссертация представляет собой одну из первых попыток комплексного анализа института постоянно действующих международных арбитражных судов в Республике Беларусь.

В результате проведенного исследования определен правовой статус постоянно действующего международного арбитражного суда, обозначены принципы его деятельности, а также место в системе юрисдикционных органов Республики Беларусь. Изучен порядок возбуждения производства по делам, подведомственным постоянно действующему международному арбитражному суду. Определены основные требования, свойства и признаки арбитражного решения.

Полученные автором научные результаты могут быть использованы для дальнейшего совершенствования национального законодательства и развития концептуальных положений в сфере международного коммерческого арбитража, а также в правоприменительной и преподавательской деятельности.

**RESUME**

ERMOLENKO EVGENIA VALERIEVNA

**Legal regulation of organization and activity of institutional international arbitration courts in the Republic of Belarus**

Keywords: institutional international arbitration court, scope of application, arbitration agreement, arbitrability, settlement of disputes, arbitration litigation, applicable law, an autonomies of will, award, legal fact.

The subject of the research are the international legal acts, normative legal acts of Belarus and other States, rules of international arbitration courts, and also judicial and arbitral practices.

The object of the present dissertation are the relations arising during the resort to the institute of institutional international arbitration court for settlement of disputes, arising in the international economic activity by the persons of law.

The purpose of the thesis is elaboration of theoretical conclusions and practical recommendations concerning legal regulation of international commercial arbitration.

In the course of the research the formal-logical method as general, and also some specific scientific methods was used. These are: compare-legal, systemic, logical, history-legal methods, etc.

The novelty of the results of the research is that present dissertation represents one of the first attempt of complex analysis of the institute of institutional international arbitration court in the Republic of Belarus.

As the result of the carried out research the legal status of institutional international arbitration court have been characterized. The place in a system of jurisdictional bodies of the Republic Belarus and the principals of its activity are defined. The process of commencement of proceeding within the jurisdiction of the institutional international arbitration court is considered. The main requirements, attributes and features of arbitration award are formulated.

The new scientific results received by the author can be used in an effort to perfect the national legislation and to develop the theory of international commercial arbitration, and also in legal practices and teaching.

