

1//895112(039)



Александр Михайлович Гусев

ПРАВА ЧЕЛОВЕКА И МЕЖДУНАРОДНЫЙ КОММЕРЧЕСКИЙ АРБИТРАЖ

2-е издание, исправленное и дополненное



infotropic
media

СОДЕРЖАНИЕ

СПИСОК ИСПОЛЬЗОВАННЫХ СОКРАЩЕНИЙ.....	vi
ВВЕДЕНИЕ.....	vii

Глава 1

ПРАВА ЧЕЛОВЕКА И МЕЖДУНАРОДНЫЙ КОММЕРЧЕСКИЙ АРБИТРАЖ: СООТНОШЕНИЕ ЯВЛЕНИЙ

1.1. Аргументы в пользу взаимной автономии прав человека и международного коммерческого арбитража.....	1
1.2. Аргументы в пользу взаимного влияния прав человека и международного коммерческого арбитража.....	3
1.3. Права человека и международное частное право.....	9
1.4. Права человека и международный инвестиционный арбитраж.....	17

Глава 2

ПРАВО НА ДОСТУП К ПРАВОСУДИЮ И АРБИТРАЖНОЕ СОГЛАШЕНИЕ

2.1. Право на доступ к правосудию и заключение арбитражного соглашения.....	25
2.2. Право на доступ к правосудию и факт затруднительного финансового положения стороны.....	29
2.3. Право на доступ к правосудию и формирование состава арбитража.....	42
2.4. Право на доступ к правосудию и отказ от права на оспаривание арбитражного решения.....	55

Глава 3

КОНВЕНЦИОННЫЕ ПРОЦЕССУАЛЬНЫЕ ПРАВА ЧЕЛОВЕКА И МЕЖДУНАРОДНЫЙ КОММЕРЧЕСКИЙ АРБИТРАЖ

3.1. Толкование конвенционных норм о правах человека и международный коммерческий арбитраж.	60
3.2. Проблема применимости конвенционных норм о правах человека к отношениям между частными лицами.	63
3.3. Конвенционные процессуальные права человека и вопрос о правовой природе международного коммерческого арбитража.	69
3.4. Ответственность за нарушение конвенционных процессуальных прав человека.	76
3.5. Отказ от конвенционных процессуальных прав человека в международном коммерческом арбитраже.	79

Глава 4

ОТДЕЛЬНЫЕ АСПЕКТЫ СООТНОШЕНИЯ ПРАВ ЧЕЛОВЕКА И МЕЖДУНАРОДНОГО КОММЕРЧЕСКОГО АРБИТРАЖА

4.1. Стандарты процессуальных прав человека в международном коммерческом арбитраже.	92
4.2. Процессуальные права человека и ответственность арбитров.	99
4.3. Процессуальные права человека и ответственность арбитражных учреждений.	102
4.4. Материальные права человека и международный коммерческий арбитраж.	107

Глава 5**ПРАВА ЧЕЛОВЕКА И ВОПРОСЫ ОСПАРИВАНИЯ
И ПРИНУДИТЕЛЬНОГО ИСПОЛНЕНИЯ РЕШЕНИЯ
МЕЖДУНАРОДНОГО КОММЕРЧЕСКОГО АРБИТРАЖА**

5.1. Права человека и публичный порядок	113
5.2. Нарушение прав человека как основание для отмены решения международного коммерческого арбитража	116
5.3. Нарушение прав человека как основание для отказа в приведении в исполнение решения международного коммерческого арбитража	121
5.4. Правовая защита решения международного коммерческого арбитража в рамках защиты прав человека	122
ЗАКЛЮЧЕНИЕ	131
БИБЛИОГРАФИЯ	135

ВВЕДЕНИЕ

Права человека и международный коммерческий арбитраж являются важными достижениями цивилизации и неотъемлемыми частями современной юридической действительности.

Любой акт человеческого поведения представляет собой осуществление или нарушение того или иного субъективного права. В связи с этим любая фактическая ситуация может быть предметом юридической оценки с точки зрения прав человека.

В трансграничных коммерческих отношениях неизбежны спорные ситуации. В настоящее время традиционным способом их разрешения является международный коммерческий арбитраж¹. Основными причинами привлекательности данного способа разрешения споров по сравнению с государственным правосудием являются скорость, гибкость и конфиденциальность процедуры разбирательства². Вместе с тем данные особенности международного коммерческого арбитража обуславливают актуальность вопроса о специфике осуществления прав человека в рамках данного способа разрешения споров.

Итак, настоящая монография посвящена соотношению прав человека и международного коммерческого арбитража.

Изучение прав человека и международного коммерческого арбитража предполагает обращение к разным системам и отраслям права³.

¹ См.: Ярвин С. Роль международного коммерческого арбитража в современном мире // Вестник международного коммерческого арбитража. 2008. № 1. С. 37–43; Frick J. K. Arbitration and Complex International Contracts. Zurich, 2001. P. 7; David R. L'arbitrage dans le commerce international. Paris, 1982. P. 15–20; Xavier Train F. D'eni de justice et arbitrage international // Les Cahiers de l'Arbitrage. 2006. Vol. III. P. 67.

² Karrer P. A. The Alexander Lecture 1998: is arbitration a window to the future? // Arbitration. 1999. P. 171; Consolo C. L'equo processo arbitrale nel quadro dell'art. 6 par. 1 della Convenzione europea dei diritti dell'uomo // Rivista di diritto civile. 1994. P. 453.

³ О междисциплинарности в праве см.: Левчук С. В. Междисциплинарные подходы в юриспруденции: общетеоретический и историко-правовой аспекты // Муромцевские чтения. «Междисциплинарность права и законодательства: стратегии современной организации и перспективы развития». Сборник статей. М., 2020. С. 41–47; Гусев А. М. Преступление и гражданско-правовой договор: взаимосвязь понятий как проявление междисциплинарной природы права // Муромцевские чтения. «Междисциплинарность права и законодательства: стратегии современной организации и перспективы развития». Сборник статей. М., 2020. С. 148–157.

Права человека находятся в центре внимания как международно-го, так и национального права⁴. В международном праве это проявляется в том, что принцип уважения прав человека и основных свобод является одним из общепризнанных принципов международного права⁵, а права человека традиционно рассматриваются в рамках отдельной отрасли международного права — международного права прав человека⁶. В национальном праве многих государств права человека регулируются и охраняются нормами разных отраслей права: конституционного, уголовного, гражданского⁷, международного частного и др.⁸ Международный коммерческий арбитраж также является межотраслевым юридическим явлением. Он тесно связан с международным правом⁹, с международным частным правом¹⁰, с гражданским правом, а также с процессуальными отраслями права¹¹,

⁴ Термин «международное право» в настоящей монографии используется как равнозначный термину «международное публичное право».

⁵ См.: Международное право: учебник. / отв. ред. А. Н. Вылегжанин. М., 2009. С. 119.

⁶ Для обозначения данной отрасли международного права используются и другие названия, например, «международное право защиты и поощрения прав человека». См.: Международное право: учебник. / отв. ред. А. Н. Вылегжанин. М., 2009. С. 288.

⁷ См.: Гусев А. М. Преступление и гражданско-правовой договор: соотношение понятий. Вопросы теории и практики. М., 2017. С. 112.

⁸ См.: Муранов А. И. Права человека и международное частное право // <https://goo.su/IWY>. В зарубежной доктрине см.: Hirschboeck M. Conceptualizing the Relationship between International Human Rights Law and Private International Law // Harvard International Law Journal. Volume 60. Number 1. Winter 2019. P. 181–199; Wærstad T. L. Harmonising Human Rights Law and Private International Law through the Ordre Public Reservation: the example of the Norwegian Regulation of the Recognition of Foreign Divorces // Oslo Law Review. 2016. Issue 1. P. 51–71.

⁹ Ярким проявлением данной связи является существование Нью-Йоркской конвенции 1958 г. См.: Конвенция о признании и приведении в исполнение иностранных арбитражных решений (Нью-Йорк, 1958 г.) // <https://www.uncitral.org/pdf/russian/texts/arbitration/NY-conv/New-York-Convention-R.pdf>

¹⁰ Автор настоящей монографии исходит из того, что международное частное право является частью национального права. См.: Лебедев С. Н. О природе международного частного права // Лебедев С. Н. Избранные труды по международному коммерческому арбитражу, праву международной торговли, международному частному праву, частному морскому праву / МГИМО (У) МИД России. Кафедра международн. частн. и гражд. права; Сост. А. И. Муранов. М., 2009. С. 556–574; Международное частное право: учеб. / отв. ред. Г. К. Дмитриева. 3–е изд., перераб. и доп. М., 2010. С. 36–38; Международное право: учеб. 3–е изд., перераб. и доп. М., 2008. С. 89–99.

¹¹ Подробнее см.: Oppetit V. Théorie de l'arbitrage. Paris, 1998. P. 109; Calabresi C. Riflessioni sul contributo della comparazione in vivo nell'arbitrato commerciale internazionale allo sviluppo di una cultura giuridica condivisa, comune ai

Помимо механизмов универсального сотрудничества и контроля в области защиты прав человека существуют региональные системы защиты прав человека. Приоритетное внимание в настоящей монографии уделяется правам человека в контексте европейской системы защиты прав человека¹². Исходя из этого первоочередное внимание обращается на Конвенцию о защите прав человека и основных свобод 1950 г.¹³ и практику ее применения Европейским Судом по правам человека¹⁴ и Европейской Комиссией по правам человека¹⁵. Необходимо отметить, что права человека, закрепленные в ЕКПЧ, в значительной степени схожи с правами человека, закрепленными в других региональных конвенциях по правам человека. Схожими являются и международно-правовые механизмы защиты прав человека в рамках ЕКПЧ и в рамках других региональных конвенций по правам человека¹⁶.

В первой главе рассмотрены общие вопросы соотношения прав человека и международного коммерческого арбитража. Проанализированы основные аргументы в пользу взаимной автономии прав человека и международного коммерческого арбитража и основные аргументы в пользу взаимовлияния данных явлений. Кроме того, рассмотрено соотношение прав человека с международным частным

paesi della Western Legal Tradition e ai paesi emergenti // *Liber amicorum* prof. Diego Corapi. 2014. P. 1136.

¹² О европейской системе защиты прав человека см.: Европейская система защиты прав человека. Деятельность Европейского суда по правам человека и исполнение его решений / Под ред. М.Л. Энтина, М.М. Бирюкова. М.: МГИМО-Университет, 2012; Европейские и универсальные механизмы защиты прав человека. Под ред. М.Л. Энтина, М.М. Бирюкова. Моск. гос. ин-т междунар. отношений (ун-т) МИД России. М.: МГИМО-Университет, 2012; Абашидзе А.Х., Алисиевич Е.С. Право Совета Европы. Конвенция о защите прав человека и основных свобод: учеб. пособие. М.: Международные отношения, 2007 и др.

¹³ См.: Конвенция о защите прав человека и основных свобод 1950 г. // https://www.echr.coe.int/Documents/Convention_RUS.pdf

¹⁴ О значении постановлений ЕСПЧ в правовой системе Российской Федерации см.: Зимненко Б.Д. Международное право и правовая система Российской Федерации. М., 2006. С. 301–319.

¹⁵ Акты правоприменительной деятельности ЕСПЧ и ЕК, использованные при написании настоящей монографии, получены с помощью официального сайта ЕСПЧ: <https://www.echr.coe.int/>

¹⁶ См.: Региональные системы защиты прав человека : учебник для бакалавриата и магистратуры / Абашидзе А.Х. [и др.]. 2-е изд., перераб. и доп. М.: Юрайт, 2019.

правом и с международным инвестиционным арбитражем как явлениями, тесно связанными или схожими с международным коммерческим арбитражем.

В контексте настоящего исследования актуальным является вопрос о соотношении арбитражного соглашения и права на доступ к правосудию. Данному вопросу посвящена вторая глава.

В третьей главе с позиций разных доктринальных и правоприменительных подходов анализируется значение конвенционных процессуальных прав человека при рассмотрении спора в международном коммерческом арбитраже¹⁷.

Рассмотрение вышеизложенных вопросов позволяет выявить отдельные аспекты соотношения прав человека и международного коммерческого арбитража. Данным аспектам посвящена четвертая глава.

Заключительной стадией международного коммерческого арбитража является судебный контроль и решение вопросов приведения в исполнение арбитражного решения. Значению прав человека на данной стадии международного коммерческого арбитража посвящена пятая глава, которой завершается монография¹⁸.

¹⁷ Прилагательное «конвенционный» и производные от него в настоящей монографии используются для обозначения связи с ЕКПЧ, если иное не указано или не следует из контекста исследования.

¹⁸ Перевод на русский язык нормативно-правовых актов, актов правоприменительных деятельности и доктринальных источников, представленный в настоящей монографии, является авторским, за исключением перевода Нью-Йоркской конвенции 1958 г., ЕКПЧ, Конституции Португальской Республики, Типового закона ЮНСИТРАЛ 1985 г. и Арбитражного регламента МТП.