



British Institute of
International and
Comparative Law

Руководящие принципы БИМСП

Концептуальная записка № 3 о
руководящих принципах разрешения
споров в связи с пандемией 2020 года

Хелен Доддс | Адам Джонсон QC | Гай Пенделл

Перевод: Арина Акулина и Маргарита Дробышевская (РИСА)



Введение

- 1) Данная Концептуальная записка является продолжением серии БИМСП «Breathing Space» (англ. передышка, пространство для маневра – прим. пер.), в которой рассматривается вопрос о том, как юридическое и бизнес-сообщества могут отреагировать на пандемию COVID-19 для содействия восстановлению экономики¹.
- 2) В Концептуальной записке № 1² была выражена обеспокоенность тем, что строгое соблюдение сторонами своих законных прав в условиях пандемии может привести к «поток суддебных и арбитражных разбирательств», который превысит возможности судов, нарушит функционирование цепочек поставок и потенциально замедлит восстановление экономики. В Концептуальной записке № 1 высказывалось предположение о том, что решение может частично находиться в области частного права.
- 3) В Концептуальной записке № 2³ были подробнее рассмотрены частноправовые меры, предпринятые в качестве ответа на пандемию, в частности в рамках споров, возникающих из договоров. Также были изучены вопросы о том, как существующие правовые принципы могут применяться в контексте споров, связанных с COVID-19, и как можно эффективно использовать существующие механизмы урегулирования споров для принятия согласованных решений.
- 4) В настоящей Концептуальной записке № 3 мы развиваем данную тему и предлагаем ряд практических рекомендаций, которые могут быть приняты для поощрения более примирительного подхода к потенциальным договорным спорам⁴ и направлены на предотвращение и/или сведение к минимуму затяжных разбирательств без ущемления или изменения законных прав сторон. Руководящие принципы были подготовлены с учётом большой общественной значимости, которую имеет восстановление экономики после пандемии COVID-19, они могут дополнить существующие ЭСУ⁵ цели многих коммерческих организаций.
- 5) Как отмечалось в двух первых Концептуальных записках этой серии, континентальные правовые системы исторически придерживаются более широкого взгляда на значимость добросовестности в контексте осуществления договорных прав. Английские суды традиционно склонны к иному подходу и, как правило, более ограничительно подразумевают общие требования добросовестности в коммерческих договорах.
- 6) Приведённые ниже практические рекомендации не направлены на изменение или ограничение существующих юридических прав или обязанностей сторон, какими бы они ни были. Скорее, они направлены на то, чтобы побудить стороны предпринять практические шаги по содействию эффективному разрешению споров так, чтобы это также отвечало и более широким общественным интересам. Таким образом, они предназначены для создания возможности для размышлений и паузы и помогают

¹ Концептуальная записка № 3 была подготовлена в сентябре 2020 года и пересмотрена в марте 2021 года.

² [Концептуальная записка № 1 о влиянии пандемии 2020 года на коммерческие договоры.](#)

³ [Концептуальная записка № 2 о влиянии пандемии 2020 года на коммерческие договоры.](#)

⁴ Хотя Руководящие принципы БИМСП в первую очередь направлены на урегулирование договорных споров, многие из них применимы и к иным коммерческим спорам.

⁵ Экологические, Социальные и Управленческие.

сторонам сохранить коммерческие отношения и избежать/ограничить любое потенциальное воздействие на более широкие цепочки поставок. В случае же начала судебного разбирательства руководящие принципы также направлены на создание условий, в которых требования рассматриваются наиболее соответствующим образом для скорейшего урегулирования.

- 7) Данные руководящие принципы предназначены не для того, чтобы заменить внутренние механизмы, а для того, чтобы их дополнить. Преимущество рекомендаций заключается в том, что они побуждают все стороны к принятию схожего подхода. Действительно, наибольшее влияние принципы окажут в тех случаях, когда они будут применяться на взаимной основе. По возможности, они должны согласовываться всеми сторонами на самой ранней стадии возникновения разногласий. Как руководящие принципы они, однако, не требуют официального принятия. Сторона может по своему усмотрению применять их в одностороннем порядке, или предлагать сторонам спора применять их, или при желании использовать их во всех своих коммерческих сделках.
- 8) Руководящие принципы не должны предоставлять каких-либо особых преимуществ ни одной из сторон. Поэтому они не могут быть использованы для получения тактических преимуществ, например, чтобы, пока одна сторона затягивала процесс, другая начинала разбирательство в иной, более благоприятной юрисдикции.
- 9) Руководящие принципы также напоминают сторонам о возможных более серьёзных последствиях проведения разбирательств, которых можно было избежать или которые были начаты слишком рано. К примеру, при ограниченности ресурсов суда и состава арбитража принятие конструктивного подхода к срокам разбирательства и применимым процедурам будет гораздо выгоднее с точки зрения уменьшения временных затрат судов и составов арбитража⁶, что позволит повысить эффективность отправления правосудия. Более продуманный подход также позволит сэкономить на расходах.
- 10) Хотя данное руководство не имеет обязательной силы, читателям наверняка известно о принудительных мерах, принятых в ряде юрисдикций для оказания помощи предприятиям в сложный период пандемии COVID-19. Эти меры могут иметь значение для урегулирования споров и проведения разбирательств.
- 11) Заголовки были включены лишь для удобства. Каждый принцип следует применять на той стадии разногласия или спора, где это уместно.
- 12) Наконец, авторы хотели бы выразить свою благодарность людям, которые внесли значительный вклад в подготовку данного руководства и представили весьма полезные отзывы, и, в частности, Микаэле Поттер из CMS Cameron McKenna Nabarro Olswang LLP за её значительную поддержку.

23.09.2020

Хелен Доддс

Адам Джонсон QC

Гай Пенделл

⁶ Включая третейские разбирательства.

Руководящие принципы БИМСП

Сторонам рекомендуется:

А. Взаимодействие между договаривающимися сторонами: поведение, направленное на поддержание договорных отношений

- 1) Действовать справедливо и ответственно при исполнении договора, принимая во внимание следующие факторы, но не ограничиваясь ими:
 - a) возможные значительные последствия их действий для деятельности;
 - b) финансовое положение всех сторон;
 - c) нарушение, связанное с продолжением исполнения вопреки срывам, которые с разумной вероятностью могут быть вызваны изменением, приостановлением, задержкой или прекращением;
 - d) влияние, если такое имеется, на других заинтересованных лиц, включая других контрагентов по договору (в том числе субподрядчиков), работников, кредиторов и акционеров
- 2) Применять взаимно прозрачный подход, обмениваясь информацией, имеющей отношение к продолжению исполнения обязательств по договору, включая информацию (но не ограничиваясь):
 - a) о доступных средствах и потенциальных ограничениях;
 - b) об альтернативных вариантах, независимо от того, предусмотрены ли они договором;
 - c) о финансовом положении стороны, по возможности соглашаясь, что любые обсуждения и/или обмен информацией проходит на конфиденциальной основе и ни одна из сторон не будет полагаться на неё в любом последующем разбирательстве (например, соглашаясь на обмен информацией «без ущерба»)
- 3) Проводить обсуждения для поиска решения возникающих проблем, включая продление (или сокращение) срока исполнения основного обязательств и/или оплаты, внедоговорных способов защиты, увеличение или уменьшение объёма обязательств по договору и пересогласование, включая привлечение стороннего посредника
- 4) Искать способы сбалансировать последствия для всех сторон, когда требуется продление или сокращение сроков и/или изменение предмета обязательства и/или стоимости
- 5) Когда невозможно достигнуть разрешения спора на раннем этапе, исследовать, может ли спор быть обособлен, чтобы допустить исполнение обязательств по договору

В. Рекомендации по разрешению споров: поведение, направленное на разрешение и/или избежание эскалации

- 6) Прежде чем прибегнуть к разбирательству и при наличии ресурсов, назначить наиболее подходящего представителя с каждой стороны для того, чтобы способствовать объективной оценке спора и привнести разные точки зрения по способам его разрешения

- 7) Согласовать продление согласованных договоров или установленных законом сроков исковой давности в тех случаях, когда иное, скорее всего, приведёт к необходимости инициирования разбирательства
- 8) Избегать применение тактических приёмов, направленных на то, чтобы поставить другие стороны под чрезмерное давление с точки зрения финансов и времени
- 9) Если сторона привлекает другое лицо для финансирования разбирательства, предложить любому такому лицу следовать этим руководящим принципам

С. Альтернативное разрешение споров (ADR) и судебное разбирательство: поведение, направленное на эффективное судебное разбирательство и разрешение споров с использованием техник ADR или других доступных процедур

- 10) Использовать медиацию, заблаговременную нейтральную оценку или другие техники ADR для предотвращения судебного разбирательства или уменьшения спорных вопросов (признавая при этом, что принятие срочных обеспечительных мер может быть только крайней мерой, после того как досудебные альтернативные способы разрешения спора были исчерпаны)
- 11) Когда разбирательство неизбежно, сотрудничать, чтобы утвердить судебную / арбитражную процедуру и график, направленный на эффективное и своевременное проведение разбирательства, принимая во внимание:
 - a) вероятную стоимость разбирательства, пропорциональную сумме спора или относительной ценности предмета спора;
 - b) доступные суду/составу арбитража/другие процессуальные возможности;
 - c) относительную важность спорных вопросов в контексте более широкого круга факторов, включая экономическое состояние (и его восстановление)
- 12) Использовать техники ADR в течение судебного разбирательства с целью разрешить спор или отдельные вопросы спора

Рассмотреть, имеют ли возникшие вопросы, лежащие в основе спора, существенное значение, или они являются широко распространёнными, так что суд или состав арбитража может сформулировать выводы по большему широкому кругу вопросов с помощью доступных процессуальных механизмов, включая приостановление рассмотрения других дел, затрагивающих общие вопросы факта и права, объединение с другими разбирательствами или определение вопросов, имеющих прецедентное значение для других сторон.

Charles Clore House
17 Russell Square
London WC1B 5JP

T 020 7862 5151
F 020 7862 5152
E info@biicl.org

www.biicl.org

A company limited by guarantee
Registered in England No. 615025
Registered Charity No. 209425



**British Institute of
International and
Comparative Law**