

*УДК 347.998.72*

## **ПОНЯТИЕ И ИСТОРИЧЕСКОЕ РАЗВИТИЕ ТРЕТЕЙСКОГО РАЗБИРАТЕЛЬСТВА В ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВЕ РЕСПУБЛИКИ БЕЛАРУСЬ**

*Самко А.В.*

*Могилевский высший колледж МВД Республики Беларусь*

В статье автором рассматриваются вопросы исторического становления третейского разбирательства как самостоятельного вида судопроизводства, анализируется понятие третейского суда согласно действующего законодательства Республики Беларусь.

**Ключевые слова:** третейский суд, третейское разбирательство, суд, судебная система, Республика Беларусь.

Третейское разбирательство как способ разрешения гражданско-правовых споров относится к древнейшим временам. Римское право легализовало эту форму урегулирования конфликтов, установив следующий порядок их разрешения: стороны обязаны были являться к претору, который утверждал избранного ими судью; решение по делу также предоставлялось претору, дававшему в случае необходимости указание о его принудительном исполнении.

Если обратиться непосредственно к белорусской истории, то следует сказать, что и в ней третейский суд имел свое место. В период возникновения славянской государственности функции арбитра принадлежали князьям, которые, отправляя функции "безгрешных судей", рассматривали споры и выносили по ним свои решения. Судебная деятельность князей на территории Беларуси ограничивалась верхами управляющего класса. Как утверждал Юхо И.А.; «они не могли судить единолично и должны были вершить правосудие вместе с членами Рады и другими лицами» [1, с. 45]. Сначала (до X века) приговоры князей-арбитров не носили обязательного характера для спорящих сторон. Конечные результаты зависели от их желания. В случае недовольства хотя бы одной из них дело решалось судебным поединком. Однако постепенно стал формироваться принцип обязательности судебных княжеских решений (или его должностных лиц), в соответствии с которым вердикты не подлежали пересмотру.

В средние века роль арбитров играли Феодалы. Арбитраж-ное покровительство приносило известную выгоду патронам, повышая их авторитет в обществе и удовлетворяя их материальные интересы. Таким образом, отправление функций арбитражирования в истории славянских народов было связано с социальным положением субъектов данных отношений. А потому такие отношения несли на себе отпечаток классовых связей. Во-первых, в качестве арбитров, как правило, выступали

представители эксплуататорских классов, во-вторых, обязанность подчинения решению арбитражного органа зависела от принадлежности к определенному сословию.

Целью арбитражного покровительства являлось примирение несогласных сторон. Однако, если свободный не примирившихся крестьянин имел право выбрать себе покровителя и остаться под его защитой, то для несвободной категории населения достижение примирения являлось обязательным условием.

На территории белорусского государства существовали судебные органы, которые следует считать прообразом третейских судов XX столетия. Это были полюбовные суды. Они рассматривали гражданские дела по искам между отдельными феодалами, которые сами избирали себе судей. Решения полюбовных судов исполнялись спорящими сторонами добровольно. Однако, допускалось и принудительное исполнение вердиктов вышеназванных учреждений через земские суды. Как отмечал Юхо И.А., полюбовные суды были широко распространены в Белоруссии, поскольку в них "стороны не должны были платить огромных судебных пошлин и больше доверяли судьям" [2, с. 126].

В белорусском советском государстве история рассматриваемого органа началась в 1918 году. Декретом о суде №1 была предусмотрена возможность для сторон по всем спорным, гражданским, а также частно – уголовным делам обращаться к третейскому суду (ст.5) [3]. (Ссылка на российские нормативные правовые акты, как источники права Беларуси, объясняется тем, что до января 1919 года Беларусь входила в состав Российской Федерации). Порядок деятельности третейского суда был определен Декретом ВЦИК от 16 (3) февраля 1918 г. В статье 1 данного декрета было указано: "Все споры по гражданским делам, за исключением лишь дел, подсудных специальным судам, или иным установленным на основании закона о трудовом договоре и о социальном страховании, а также все частно – уголовные дела, по которым налагаются наказания лишь по требованиям жалобщика или потерпевшего (как-то: по делам о личном оскорблении и т.п.) могут быть передаваемы сторонами на рассмотрение третейского суда" [4].

В соответствии с декретом от 16 (3) Февраля 1918 года третейский суд образовывался в составе одного посредника или одинакового числа членов третейского суда с каждой стороны и одного посредника, избранного членами третейского суда. На третейские решения в установленные для кассационных жалоб сроки допускались жалобы в съезды местных судей. В связи с вышеизложенным совершенно неслучайным выглядит то обстоятельство, что даже в официальном названии судов, действовавших в этот период, имелось название "третейский". Так, в Минском уезде и губернии действовал в 1918 году Третейский суд округа Острошицко-Городецкой волости. Заседал он в составе председателя - Временного судьи - и судей, которые являлись представителями от земледельцев и представителями от крестьян. Сторонами споров, которые рассматривались вышеназванным судом, выступали только Физические лица. Предметом судебного разбирательства являлись: споры о взыскании денег, о земле, о возмещении убытков за вырубленный лес. Спорное дело могло быть передано на рассмотрение третейского суда лишь с согласия обеих сторон. В противном случае третейский суд дело производством прекращал. Таким образом, можно согласиться с мнением О. Н. Шупицкой, о том, что на территории советской Белоруссии существовали и действовали третейские органы разрешения споров между гражданами, третейские суды Белоруссии рассматривали споры между гражданами,

данами только в том случае, если стороны выражали согласие на такое рассмотрение [5, с. 14]

На протяжении истории существования советского белорусского государства можно все же выделить период, когда к третейскому разбирательству споров между организациями проявлялось пристальное внимание. Следует отметить, что вызван этот интерес был волевым порядком - Постановлением Совета Министров СССР от 23 июля 1959 года "Об улучшении работы государственного арбитража", где законодатель указал, что "для усиления демократических начал в рассмотрении хозяйственных споров... допускается их разбирательство третейским судом». Такое заявление вполне отвечало курсу советского государства на дальнейшее развитие демократии, на передачу отдельных функций государственных органов общественным органам, развития общих начал во всех областях политической и культурной жизни, привлечения широких масс к управлению народным хозяйством, к охране социалистической собственности и общественного правопорядка [5, с. 14]. Однако, история распорядилась по-другому: третейские суды не стали основным органом для разрешения хозяйственных споров в советском государстве.

Обратимся к вопросу о регламентации понятия третейского суда и третейского разбирательства в законодательстве Республики Беларусь.

Судебная система государства – это совокупность судов – органов судебной власти, действующих на территории государства и построенных в соответствии с выполняемыми задачами и полномочиями.

В ст.5 Кодекса о судоустройстве и статусе судей Республики Беларусь[6] перечислены суды, входящие в судебную систему Республики Беларусь. К ним относятся:

- Конституционный Суд Республики Беларусь - орган судебного контроля за конституционностью нормативных правовых актов в государстве, осуществляющий судебную власть посредством конституционного судопроизводства.

- общие суды, осуществляющие правосудие посредством гражданского, уголовного и административного судопроизводства;

- хозяйственные суды, осуществляющие правосудие посредством хозяйственного и административного судопроизводства.

В Республике Беларусь также действуют Международный арбитражный (третейский) суд, Экономический суд СНГ, третейские суды не входящие в судебную систему, однако их деятельность способствует укреплению законности и правопорядка в стране, экономической стабильности.

Существующая до настоящего времени в Республике Беларусь правовая база, регулирующая деятельность третейских судов, не привела к их широкому распространению. Наиболее известной действующей структурой такого рода является Международный арбитражный суд при Белорусской торгово-промышленной палате.

26 января 2012 г. вступил в силу Закон Республики Беларусь от 18.07.2011 N 301-3 (в ред. от 13.12.2011 N 325-3) "О третейских судах" (далее - Закон) [7].

Согласно ст. 1 Закона третейским судом является организация, не входящая в судебную систему Республики Беларусь, создаваемая для разрешения споров в виде постоянно действующего третейского суда или третейского суда, создаваемого для разрешения конкретного спора (далее – третейский суд). Из приведенных положений Закона следует, что третейские суды не отнесены к судебной системе Республи-

ки Беларусь. Они являются негосударственными независимыми органами защиты имущественных и неимущественных прав и охраняемых законом интересов физических и (или) юридических лиц.

Третейский суд является негосударственным органом разрешения споров и не входит в государственную судебную систему, однако, несмотря на это, уполномочен государством в силу Закона рассматривать частноправовые споры и принимать по итогам их рассмотрения акты, обязательные для исполнения спорящими сторонами. При этом в необходимых случаях деятельность третейского суда сопровождается принудительной силой государства (например, при неисполнении решения третейского суда проигравшей стороной в добровольном порядке законодательство предусматривает механизм принудительного исполнения принятого решения). Таким образом, третейский суд, наряду с государственной судебной системой, является одним из органов судебной защиты гражданских прав.

Третейское разбирательство является эффективным механизмом разрешения споров, обеспечивающим конфиденциальность, экономичность и быстроту процедуры разрешения спора, позволяя спорящим сторонам сохранить деловые партнерские отношения, несмотря на возникшие разногласия, и характеризуется окончательностью и возможностью принудительного исполнения принятого решения.

Третейские суды имеют частный характер, поскольку образуются самими участниками гражданско-правовых отношений; государство не участвует в процессе их непосредственного формирования и непосредственной деятельности, ограничиваясь установлением общих правил их создания и деятельности, т.е. устанавливает законодательство, регулирующее третейское разбирательство.

Государственные суды созданы и осуществляют свою деятельность на основании законодательного акта, определяющего их статус, организацию и правовое положение, а также кодексов, регулирующих процедуру рассмотрения споров и дел. В частности, процедура разрешения спора в хозяйственных судах определена Хозяйственным процессуальным кодексом Республики Беларусь (далее - ХПК)[8], а в судах общей юрисдикции - Гражданским процессуальным кодексом Республики Беларусь (далее - ГПК)[9], которые носят императивный характер и полностью регламентируют процедуру рассмотрения спора, практически не оставляя права выбора той или иной модели процессуального поведения ни судьям, ни спорящим сторонам.

В отличие от них Закон определяет лишь общие положения и правила (порядок образования третейских судов, их компетенцию и общие правила третейского разбирательства), при этом подробно не регулируя все процедурные аспекты разрешения споров.

В постоянно действующих третейских судах подробные правила третейского разбирательства и процедурные вопросы разрешения спора регламентируются локальными актами, утверждаемыми юридическим лицом, образовавшим третейский суд. Этими локальными актами являются положение и регламент постоянно действующего третейского суда[10].

Положение постоянно действующего третейского суда - локальный акт, утверждаемый юридическим лицом, образовавшим третейский суд, который регламентирует правовой статус, организацию, порядок деятельности постоянно действующего третейского суда, а также определяет его взаимоотношения с юридиче-

ским лицом, образовавшим данный третейский суд, и другими юридическими лицами.

Регламент постоянно действующего третейского суда - локальный акт, утверждаемый юридическим лицом, образовавшим третейский суд, содержащий правила третейского разбирательства.

В силу того что указанные акты не являются нормативно-правовыми нормами, содержащиеся в регламенте третейского суда, в отличие от норм соответствующих кодексов и законов, регулирующих процедуру разрешения спора в государственном суде, не носят общеобязательного характера. Однако при заключении третейского соглашения о передаче спора на разрешение третейскому суду стороны, заключившие такое соглашение, делают регламент соответствующего постоянно действующего третейского суда неотъемлемой частью третейского соглашения и тем самым дают согласие подчиниться и следовать нормам, содержащимся в этом регламенте, и при разрешении спора эти нормы носят обязательный характер для сторон третейского соглашения.

При этом как Закон, так и регламенты третейских судов, как правило, довольно гибкие и оставляют достаточно свободы для определения и регулирования правил третейского разбирательства самим сторонам спора, которые могут согласовать эти правила в третейском соглашении или в ходе рассмотрения спора.

Благодаря этому использование третейского разбирательства позволяет максимально эффективно разрешать споры на условиях, которые в наибольшей степени отвечают интересам участвующих в них сторон, что, в свою очередь, повышает их уверенность в эффективном разрешении возникающих разногласий.

Таким образом, основными документами, регулирующими организацию деятельности третейского суда и процедуру разбирательства споров, являются Закон, положение о третейском суде и регламент третейского суда. В то же время, в некоторых случаях, в частности при необходимости задействовать принудительную силу государства по отдельным вопросам, возникающим в ходе или после третейского разбирательства (принятие мер по обеспечению иска, принудительное исполнение решений третейского суда), такие вопросы разрешаются государственными судами (без исследования обстоятельств спора и пересмотра принятых решений по существу спора) в соответствии с хозяйственным или гражданским процессуальным законодательством.

В соответствии со статьями 3 и 4 Закона существуют следующие формы третейских судов:

- постоянно действующий третейский суд (может являться некоммерческой организацией либо обособленным подразделением (подразделением) юридического лица

- третейский суд для разрешения конкретного спора (образуется сторонами третейского соглашения и прекращает свою деятельность с окончанием третейского разбирательства по этому спору)

Разделение третейских судов на постоянно действующие и созданные для разрешения одного спора - довольно устоявшаяся традиция.

Разделение третейских судов на две эти формы основано на очень простом критерии - сроке действия третейского суда. Если третейский суд создается на неопределенный срок и не ограничен в своей деятельности разрешением одного спора,

такие третейские суды рассматриваются как постоянно действующие. Если же третейский суд создается исключительно с единственной целью - для разрешения конкретного спора и прекращает свое существование с выполнением этой задачи, он рассматривается как третейский суд *ad hoc*, разовый третейский суд, созданный для рассмотрения одного спора. После разрешения такого спора и принятия по нему решения суд *ad hoc* прекращает свое существование.

Постоянно действующие третейские суды действуют на основании регламентов и положений, утверждаемых организациями - учредителями третейского суда. Суды для разрешения конкретного спора наиболее существенным образом отличаются от постоянно действующих третейских судов как раз тем, что они не имеют правил третейского разбирательства. Восполнять этот пробел приходится спорящим сторонам, которые либо самостоятельно устанавливают такую процедуру, либо присоединяются к регламентам постоянно действующих третейских судов.

В суде *ad hoc* нет фиксированных ставок размеров гонораров третейских судей, что отличает его от постоянно действующих третейских судов. Соответствующее вознаграждение третейским судьям определяется исключительно соглашением сторон.

В отличие от постоянно действующего третейского суда третейский суд для разрешения конкретного спора не имеет места нахождения, в котором осуществляется администрирование его деятельности.

В настоящее время в нашей стране уже зарегистрированы и действуют более 15 третейских судов, действующих в качестве обособленных подразделений юридических лиц, имеется также третейский суд, созданный в качестве некоммерческой организации – Постоянно действующий третейский суд «Новополоцкая третейская палата» [11].

Итак, рассмотрение вопроса о третейском способе разрешения внутренних споров на территории Белоруссии позволяет сделать следующие выводы:

1. Белорусское советское государство с самого начала своего возникновения признало третейский суд как орган разрешения споров между гражданами и организациями.

2. Третейский суд как форма защиты интересов физических лиц и орган разрешения споров между ними нормативно был разрешен, однако, на практике почти не существовал, за исключением двух-пяти первых лет существования молодого белорусского государства.

3. На первом этапе существования советского государства в Беларуси третейский суд не применялся, как способ защиты прав в конфликтах между организациями.

4. Взаимодействие хозяйственных и третейских судов призвано обеспечить защиту прав и законных интересов участников гражданского оборота, способствовать сохранению их партнерских отношений и повысить уровень правовой культуры белорусского общества.

#### СПИСОК ИСПОЛЬЗОВАННЫХ ИСТОЧНИКОВ

1. Юхо Я.А. Кароткінарыгісторыі дзяржавы і права Беларусі: Вучэбны дапаможнік.-Мн.: Універсітэцкае, 1992.
2. Юхо И.А. Правовое положение населения Белоруссии в XVI в. - Мн.: БГУ, 1978.

3. СУ РСФСР, 1917, №4, ст. 150.
4. СУ РСФСР, 1918, №28, ст. 336.
5. Шупицкая О.Н. Становление и развитие советских специальных органов хозяйственной юрисдикции в Белоруссии: историко-теоретический аспект : Автореф. дис. на соиск. учен. степ. канд. юрид. наук: 12.00.01 / О.Н. Шупицкая, БГУ. - Мн., 1995. - 18 с
6. Кодекс Республики Беларусь о судоустройстве и статусе судей: Закон Респ. Беларусь, 29 июня 2006 г., №139-З: (в ред. от 13.07.2012 г., № 417-З) // Консультант Плюс: Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО "ЮрСпектр". - Минск, 2012.
7. О третейских судах: Закон Респ. Беларусь, 18 июля 2011 г., № 301-З - (в ред. от 13.12.2011 г., № 325-З // Консультант Плюс: Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО "ЮрСпектр". - Минск, 2012.
8. Хозяйственный процессуальный кодекс Республики Беларусь: Закон Республики Беларусь, 15 декабря 1998 г., №219-З (в ред. от 30.12.2011 г., № 334-З) // Консультант Плюс: Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО "ЮрСпектр". - Минск, 2012
9. Гражданский процессуальный кодекс Республики Беларусь: Закон Республики Беларусь, 11 января 1999 г., №238-З (в ред. от 13.07.2012 г., № 417-З) // Консультант Плюс: Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО "ЮрСпектр". - Минск, 2012.
10. Об утверждении типового регламента постоянно действующего третейского суда: Постановление Совета Министров Республики Беларусь от 18 января 2012 г. № 52 // Консультант Плюс: Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО "ЮрСпектр". - Минск, 2012
11. Официальный сайт Министерства юстиции Республики Беларусь [Электронный ресурс]. - 2012. - Режим доступа: <http://www.minjust/PageR1.html>. - Дата доступа: 05.10.2012.
12. Типовой закон ЮНСИТРАЛ о международном торговом арбитраже (Принят в г. Нью-Йорке 21.06.1985 на 18-ой сессии ЮНСИТРАЛ) // Консультант Плюс: Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО "ЮрСпектр". - Минск, 2012

*Самко А.В. Поняття і історичний розвиток третейського розгляду в законодавстві республіки Білорусь / А. Самко // Ученые записки Таврического национального университета им. В. И. Вернадского. Серия: Юридические науки. - 2012. - Т. 25 (64). № 2. 2012. - С. 152-158.*

У статті автором розглядаються питання історичного становлення третейського розгляду як самостійного виду судочинства, аналізуються поняття третейського суду згідно чинного законодавства Республіки Білорусь.

**Ключові слова:** третейський суд, третейський розгляд, суд, судова система, Республіка Білорусь.

**Samko Andrey. The concept and the historical development of arbitration in the legislation of the Republic of Belarus / A. Samko // Scientific Notes of Tavrida National V. I. Vernadsky University. - Series : Juridical sciences. - 2012. - Vol. 25 (64). № 2. 2012. - P. 152-158.**

In the article the author examines the questions of historical formation of the arbitration proceedings as an independent type of proceedings, the author analyzes the concept of the arbitration court according to the legislation of the Republic of Belarus.

**Keywords:** The arbitration court, arbitration proceedings, the judicial system, the Republic of Belarus.