

ТЕНДЕНЦИИ РАЗВИТИЯ ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ УЧАСТИЯ ЭКСПЕРТОВ В МЕЖДУНАРОДНОМ КОММЕРЧЕСКОМ АРБИТРАЖЕ

Е. П. Хаткевич

*Белорусский государственный университет,
пр. Независимости, 4, 220030, Минск, Беларусь, chuprina81@inbox.ru*

Статья посвящена основным тенденциям развития правового регулирования участия экспертов в международном коммерческом арбитраже в последние десятилетия. Предметом исследования выступает ряд хорошо известных источников мягкого права, содержащих нормы об экспертах. В качестве тенденций выделяются: 1) постепенное уравнивание правового статуса эксперта, назначенного составом арбитража, и эксперта, назначенного стороной; 2) усиление гарантий независимости эксперта, назначенного стороной, и его полезности для состава арбитража; 3) расширение мер, направленных на сокращение разногласий между несколькими назначенными экспертами; 4) внедрение возможности дистанционного слушания показаний эксперта. Результаты исследования позволяют оценить общее направление развития правового регулирования в данной сфере и спрогнозировать его дальнейшие изменения.

Ключевые слова: международный коммерческий арбитраж; эксперт, назначенный стороной; эксперт, назначенный составом арбитража; заключение эксперта; показания эксперта; независимость эксперта; разногласия между экспертами.

LEGAL REGULATION DEVELOPMENT TRENDS OF EXPERTS' PARTICIPATION IN INTERNATIONAL COMMERCIAL ARBITRATION

E. P. Khatkevich

*Belarusian State University,
Niezaliežnasci Avenue, 4, 220030, Minsk, Belarus, chuprina81@inbox.ru*

The article deals with development trends of the legal regulation of experts' participation in international commercial arbitration over the past few decades. The scope of the study is a range of well-known sources of soft law containing rules for experts. The following trends are emphasized: 1) gradual equalization of the legal status of a party-appointed expert and tribunal-appointed expert; 2) enhancement of guaranties for independence of a party-appointed expert and their helpfulness for the tribunal; 3) expansion of measures to reduce disagreements between a few appointed experts; 4) embedding the option of an expert testimony remote hearing. The results of the study let us evaluate the general direction of legal regulation development in this sphere and foresee its further changes.

Keywords: international commercial arbitration; party-appointed expert; tribunal-appointed expert; expert report; expert testimony; independence of an expert; disagreements between experts.

Роль экспертов в современном международном коммерческом арбитраже является весьма существенной. Отражая потребности практики, правовое регулирование их участия в данном виде производства активно развивается и совершенствуется.

Цель настоящей статьи заключается в том, чтобы, опираясь на источники правового регулирования, обозначить основные тенденции этого развития, охватывая в исследовательских целях период в несколько десятков лет.

Проанализировав соответствующие источники мягкого права, содержащие нормы об экспертах, в качестве основных тенденций развития правового регулирования участия экспертов в международном коммерческом арбитраже можно выделить следующие:

1. Постепенное уравнивание правового статуса эксперта, назначенного составом арбитража, и эксперта, назначенного стороной.

Это легко прослеживается, если сравнить, например, Правила Международной ассоциации юристов по получению доказательств в международном арбитраже (далее — Правила *IBA*) в редакции 1999 г. [1] и 2010 г. [2].

Изменено само определение термина «эксперт, назначенный стороной». Если в более ранней редакции он определяется как свидетель-эксперт, представленный стороной, то в следующей — уже как физическое лицо или организация, которые назначены стороной для подготовки заключения по специальным вопросам. Следует заметить, что термин «эксперт, назначенный составом арбитража» в обеих редакциях определен одинаково — как физическое лицо или организация, которые назначены составом арбитража для подготовки заключения по специальным вопросам, определяемым составом арбитража.

Согласно редакции Правил *IBA* 1999 г., эксперт, назначенный стороной, по общему правилу, обязан явиться на слушание по доказательствам (если стороны не договорились об ином) (ст. 5.4). В редакции 2010 г. общее правило становится исключением: эксперт, назначенный стороной, должен явиться на слушание, только если поступил соответствующий запрос от стороны или состава арбитража (ст. 5.5). Аналогичное правило предусмотрено для эксперта, назначенного составом арбитража (ст. 6.6) — и оно не изменилось по сравнению с редакцией 1999 г.

Правила *IBA* 2010 г. существенно расширяют и детализируют требования к содержанию заключений обоих видов экспертов. Указанные требования почти полностью повторяют друг друга (ст.ст. 5.2 и 6.4), только для эксперта, назначенного стороной, они дополнительно включают три позиции: сведения о нынешних и прежних отношениях эксперта с любой из сторон, их юридическими консультантами и арбитражным судом; заявление о независимости эксперта от указанных лиц; описание инструкций, в соответствии с которыми он представляет свои мнения и выводы [3, с. 6].

Ныне действующая редакция Правил *IBA* 2020 г. [4] дублирует рассмотренные выше нормы, принятые в 2010 г.

В качестве другого примера, демонстрирующего уравнивание статуса двух видов экспертов в международном арбитраже, можно привести Кодекс лучших арбитражных практик Испанского арбитражного клуба 2019 г. (далее — Кодекс *CEA*), который, перечисляя в Преамбуле обязанности экспертов, специально оговаривает, что эти «обязанности применяются как к экспертам, назначенным сторонами, так и к экспертам, назначенным арбитрами, так как не существует различий между обязанностями, применимыми и к тем, и к другим» [5].

2. Усиление гарантий независимости эксперта, назначенного стороной, и его полезности для состава арбитража (а не назначившей стороны).

Как уже указывалось выше, в Правилах *IBA* с 2010 г. содержится требование о включении в заключение эксперта, назначенного стороной, заявления о его независимости. Это требование существенно развивается в других источниках права, в частности, в статье 8 Протокола Королевского института арбитров об использовании эксперта-свидетеля, назначенного стороной, в международном коммерческом арбитраже 2015 г. (далее — Протокол *CIArb*), где приведена форма такого заявления (декларации) эксперта, состоящая из шести пунктов [6]. Согласно статье 7.4 Протокола *CIArb*, если арбитражный суд убеждается в том, что письменное заключение или показания эксперта не соответствуют заявлению эксперта, предусмотренному в статье 8 Протокола, арбитражный суд должен отклонить письменное заключение или показания эксперта полностью или в части — в зависимости от того, что он посчитает уместным с учетом всей совокупности обстоятельств.

В целях обеспечения независимости эксперта Кодекс *CEA* возлагает на него обязанность раскрытия определенного рода информации и предлагает вопросы, позволяющие арбитражному суду и сторонам четко контролировать ее выполнение. Указанные вопросы разбиты на несколько блоков и касаются взаимоотношений эксперта со сторонами, адвокатами, другими лицами, причастными к арбитражному разбирательству, а также характеризуют его связи с рассматриваемым спором в целом. Кроме того, Кодекс *CEA* содержит норму, прямо запрещающую зависимость гонорара эксперта от исхода арбитража (ст. 151).

Что касается полезности для состава арбитража заключения эксперта, назначенного стороной, то, во-первых, данное требование можно найти в Преамбуле к Протоколу *CIArb*, где оно приведено в качестве одного из принципов, на реализацию которых должны быть нацелены подготовка и представление экспертных доказательств, а, во-вторых, оно косвенно следует из анализа расширенного перечня требований к содержанию заключения эксперта в Правилах *IBA*, Кодексе *CEA* и самом Протоколе *CIArb*.

3. Расширение мер, направленных на сокращение разногласий между несколькими назначенными экспертами.

Согласно ст. 5.3 Правил *IBA* 1999 г., состав арбитража может по своему усмотрению распорядиться, чтобы эксперты, назначенные стороной, которые будут представлять или представили заключения по одному и тому же или связанным вопросам, встретились и обсудили эти вопросы. На этой встрече эксперты должны попытаться достичь согласия по вопросам, включенным в их заключения, и зафиксировать в письменной форме все позиции, по которым они пришли к соглашению. В последующих редакциях Правил *IBA* (ст. 5.4) в дополнение к указанным требованиям закреплена обязанность экспертов, назначенных стороной, зафиксировать оставшиеся области разногласий и их причины.

В развитие Правил *IBA*, в Преамбуле к Протоколу *CIArb* вводится принцип достижения максимально возможной степени согласия между экспертами. В последующих статьях Протокола *CIArb* раскрываются меры, направленные на реализацию этого принципа, а именно: обмен между экспертами проектами заключений, проведение совместных встреч экспертов (с участием сторон или даже без них) с целью обсуждения этих проектов — с подробными алгоритмами дальнейших действий (ст. 6.1).

Указанные меры в ряде случаев освобождают состав арбитража от необходимости выяснения природы различий формулировок отдельных выводов (они принципиально разные или просто написаны другим языком, а по существу означают аналогичные умозаключения), позволяют сконцентрироваться на действительно противоречивых выводах, тем самым значительно облегчая работу по исследованию и оценке заключений экспертов, которая является крайне сложной для лиц, не владеющих специальными знаниями.

4. Внедрение возможности дистанционного слушания показаний экспертов.

Это новшество отражает общую тенденцию внедрения средств видеоконференцсвязи в различные виды юрисдикционных производств. В Правилах *IBA* оно впервые нашло свое отражение в редакции 2020 г. Так, в соответствии со статьей 8.2, по просьбе стороны или по собственной инициативе состав арбитража, после консультаций со сторонами, может принять решение о том, что слушание по доказательствам будет проводиться в форме дистанционного слушания. О том, что эта норма распространяется, в том числе, на показания любых экспертов, следует из содержания статьи 8.1.

Проанализировав выявленные тенденции развития правового регулирования участия экспертов в международном коммерческом арбитраже, можно сделать вывод о том, что, в целом, они обусловлены стремлениями снизить затраты времени и средств на третейское производство, создать больше условий для правильного разрешения рассматриваемого спора, а также обеспечить возможность использования для этих целей современных достижений научно-технического процесса.

Библиографические ссылки

1. IBA Rules on the Taking of Evidence in International Commercial Arbitration 1999 [Electronic resource] // Camera Arbitrale Nazionale e Internazionale di Milano. — Mode of access: https://www.camera-arbitrale.it/Documenti/iba_rules_taking_evidence_1999.pdf. — Date of access: 14.09.2023.
2. Правила Международной ассоциации юристов (МАЮ) по получению доказательств в международном арбитраже: [приняты решением Совета МАЮ 29 мая 2010 г.] [Электронный ресурс] // Jus Mundi Search for International Law and Arbitration. — Режим доступа: <https://jusmundi.com/en/document/rule/ru-pravila-mezhdunarodnoi-assotsiatsii-iuristov-maiu-po-polucheniiu-dokazatelstv-v-mezhdunarodnom-arbitrazhe-iba-rules-of-evidence-2010-saturday-29th-may-2010>. — Дата доступа: 14.09.2023.
3. Хаткевич, Е. П. Регулирование участия эксперта в международном третейском производстве: сравнительный анализ документов международных институтов и национальных источников / Е. П. Хаткевич // Журн. междунар. права и междунар. отношений. — 2023. — № 1 (104). — С. 3—9.
4. Правила Международной ассоциации юристов (МАЮ) по получению доказательств в международном арбитраже: [приняты решением Совета МАЮ 17 дек. 2020 г.] [Электронный ресурс] // International Bar Association. — Режим доступа: <https://www.ibanet.org/document?id=Rules-on-the-Taking-of-Evidence-in-International-Arbitration-2020-Russian>. — Дата доступа: 14.09.2023.
5. Кодекс лучших арбитражных практик Испанского арбитражного клуба 2019 [Электронный ресурс] // Club Español del Arbitraje. — Режим доступа: <https://www.clubarbitraje.com/wp-content/uploads/2019/01/КОДЕКС-ЛУЧШИХ-АРБИТРАЖНЫХ-ПРАКТИК-ИСПАНСКОГО-АРБИТРАЖНОГО-КЛУБА.pdf>. — Дата доступа: 14.09.2023.
6. Protocol for the Use Party-appointed Expert Witnesses in International Arbitration 2015 [Electronic resource] // The Chartered Institute of Arbitrators. — Mode of access: <https://www.ciarb.org/media/4200/guideline-7-party-appointed-and-tribunal-appointed-expert-witnesses-in-international-arbitration-2015.pdf>. — Date of access: 14.09.2023.