СУДЬБА ОГОВОРКИ О ДОГОВОРНОЙ ПОДСУДНОСТИ И АРБИТРАЖНОЙ ОГОВОРКИ ПРИ УСТУПКЕ ТРЕБОВАНИЯ

А. В. Тарасов

Белорусский государственный университет

В соответствии со ст. 52 и 40 Хозяйственного процессуального кодекса Республики Беларусь стороны обязательства вправе своим соглашением отнести спор из обязательства к подсудности того или иного суда или передать на рассмотрение международного арбитражного (третейского) суда.

В целом все высказанные исследователями мнения можно разделить на две основные группы. Одна группа исследователей (О. М. Свириденко, Ю. А. Тарасенко) полагает, что арбитражное соглашение (условие о договорной подсудности) является особым, заключаемым в соответствии с процессуальными нормами соглашением, которое не носит материально-правовой характер и поэтому предметом цессии быть не может; арбитражное соглашение хоть и является условием договора, но не является элементом самого обязательства, требование из которого уступается, а поэтому при уступке требования не следует за ним по правилам ст. 353 ГК.

Другая группа исследователей (Л. А. Новоселова и др.) разделяет точку зрения, согласно которой возможность принудительной защиты является неотъемлемым элементом субъективного права, и, становясь управомоченным субъектом, цессионарий тем самым по общему правилу должен считаться принявшим на себя обязанность соблюдать условия принудительной реализации права.

Рассмотренные подходы повлияли и на формирование судебной практики. Высшие судебные инстанции в Российской Федерации и Республике Беларусь избрали противоположные пути решения данного вопроса. В Российской Федерации арбитражные суды руководствуются вторым из рассмотренных подходов в соответствии с правовой позицией Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, изложенной в п. 15 Обзора судебной-арбитражной практики разрешения споров по делам с участием иностранных лиц, содержащегося в информационном письме Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 16.02.1998 № 29.

В пункте 3 постановления Пленума Высшего Хозяйственного Суда Республики Беларусь от 23.12.2005 № 34 «О подведомственности споров после уступки требования или перевода долга» приведены противоположные рассуждения, соответствующие первому из рассмотренных подходов.

На наш взгляд, решению вопроса должен предшествовать выбор критерия, соотнося с которым каждый из подходов, можно было бы увидеть, какой из подходов приводит к гармоничному урегулированию отношений, а какой из подходов провоцирует дисбаланс интересов. Представляется, что таким критерием может и должен являться критерий неухудшения положения должника при уступке. Поскольку по общему правилу цессия не требует согласия должника, и доктрина, и практика выводят необходимость особой защиты должника при уступке. Основной принцип, на котором зиждется защита должника, сформулирован в ст. 357 ГК: должник вправе выдвигать против требования нового кредитора возражения, которые он имел против первоначального кредитора к моменту получения уведомления о переходе прав по обязательству к новому кредитору. Как верно отмечает Е. А. Крашенинников, к таким возражениям относятся как возражения материально-правовой, так и процессуально-правовой природы.

Оценивая оба рассмотренных подхода, считаем целесообразным отдать предпочтение подходу, согласно которому арбитражная оговорка и условие о договорной подсудности следуют за уступленным требованием и имеют силу как для должника, так и для нового кредитора (цессионария). Очевидно, что интересы должника, согласия которого на уступку по общему правилу не требуется, будут нарушены, если признать, что та подсудность или та арбитражная оговорка, на которую он согласился при заключении договора и на действие которой рассчитывает на всем протяжении действия договора, будут аннулированы. И наоборот, если признать, что договорная подсудность и арбитражная оговорка сохраняются при уступке и действуют в отношении спора по уступленному требованию, ничьи интересы не страдают, в особенности учитывая то, что цессионарий при уступке имеет возможность узнать и оценить все условия договора, требование из которого он принимает.