

Информационное сообщение

«ТАНЕЦ ЧЕРНОГО ЛЕБЕДЯ»: СУДЬБА ОБЕСПЕЧИТЕЛЬНЫХ МЕР НА БВО В ПОДДЕРЖКУ ИНОСТРАННЫХ РАЗБИРАТЕЛЬСТВ РЕШЕНА ОКОНЧАТЕЛЬНО

4 октября 2021 г. Судебный комитет Тайного совета (высшая судебная инстанция для судов заморских территорий Великобритании) подтвердил возможность принятия обеспечительных мер на территории Британских Виргинских Островов (БВО) в поддержку иностранных судебных процессов. Этим решением, наконец, поставлена точка в деле, чуть было не повлекшем необратимые изменения в сфере разрешения международных коммерческих споров в странах общего права.

БВО являются одной из наиболее популярных среди сторон из России и СНГ оффшорных юрисдикций для организации сложной структуры корпоративных и прочих активов. При этом споры, возникающие по поводу таких активов (будь то дела о банкротстве, мошенничестве, корпоративные или семейные конфликты) зачастую разрешаются в судах и арбитражах за пределами БВО. Обеспечение активов, являющихся предметом подобного спора и находящихся на БВО, является необходимым и ключевым элементом судебной стратегии, влияющим на целесообразность предъявления требований в целом. Потому неопределенность по поводу легальности обеспечительных мер в таких спорах поставила под угрозу множество текущих и будущих судебных процессов в интересах клиентов из России, СНГ и других регионов мира.

Дело *Black Swan*

В решении по делу *Black Swan Investment ISA v Harvest View Ltd* от 23 марта 2010 (*Black Swan*) Высокий суд БВО впервые вынес постановление об аресте имущества участников судебного процесса, введшегося за пределами БВО. Суд принял такое решение несмотря на отсутствие в законодательстве БВО специальных полномочий на поддержку иностранного судебного разбирательства.

Позиция по делу *Black Swan* стала прецедентной и многократно применялась на БВО в течение следующих 10 лет при принятии различных промежуточных мер для содействия иностранным разбирательствам. В то же время вопрос легальности таких обеспечительных мер так и не был урегулирован в законодательстве БВО, что оказалось миной замедленного действия.

Дело *Broad Idea*

Broad Idea – компания, зарегистрированная на БВО, мажоритарным акционером которой является доктор Чо Квай Чи, один из ответчиков в судебном разбирательстве в Гонконге. 9 февраля 2018 г. истец, *Convoy Collateral*, потребовал, среди прочего, вынесения приказа об аресте активов *Broad Idea* в поддержку разбирательства в Гонконге, и такой приказ был вынесен.

Broad Idea, однако, смогла не просто успешно оспорить решение данный приказ, но и добиться отмены действия прецедента *Black Swan*! Так, Апелляционная инстанция в деле *Broad Idea International Limited v Convoy Collateral Limited* постановила, что суды БВО не обладают юрисдикцией для вынесения обеспечительных мер в поддержку судебного

разбирательства, ведущегося в иностранном государстве, если такие полномочия прямо не установлены законом.

Суд основывал это решение в том числе на позиции, изложенной в 1979 г. в деле *Siskina v Distos Cia Naviera SA* (Siskina), в котором суд, решая вопрос о правомерности вручения за пределами Англии судебных документов по обеспечительным мерам, принятым в поддержку иностранного процесса, обмолвился о проблеме отсутствия у суда юрисдикции принимать обеспечительные меры, если такая юрисдикция отсутствует в отношении основного требования.

Таким образом, позиция в прецеденте Siskina не касалась прямо основного вопроса в том деле и не учитывала значительные изменения, которые претерпели судебные системы Великобритании и стран бывшего Содружества после в последующие 40 лет. Тем не менее, Апелляционный суд вынес решение, перечеркивающее возможность судов БВО выносить обеспечительные меры в поддержку иностранных разбирательств, запустив процесс законодательной реформы на БВО!

Принятие Нового закона

Отказ от прецедента Black Swan мог существенно (и негативно) повлиять на рынок судебных споров не только на БВО, но и в других странах общего права. Чтобы не допустить негативных последствий, 7 января 2021 г. на БВО были приняты поправки к Закону о Верховном суде Восточно-Карибских островов. Поправки ввели новую статью 24А, которая гласит, что: *"Высокий суд или судья этого суда может принять временные обеспечительные меры, если судебное разбирательство было начато или должно быть начато в иностранной юрисдикции"*.

Данный закон был призван разрешить противоречие, но статус различных обеспечительных мер, наложенных судами БВО на основании прецедента Black Swan, все еще был не до конца ясен. Тем временем юридическая битва в деле Broad Idea продолжалась.

Решение Тайного совета

Convoy Collateral обжаловала решение Апелляционного суда в Судебный комитет Тайного Совета. В опубликованном 4 октября 2021 г. решении Судебный комитет подтвердил, что Высокий суд БВО, обладая персональной юрисдикцией в отношении стороны, полномочен принять в отношении такой стороны обеспечительные меры для содействия исполнению в судебном порядке предполагаемого (или уже существующего) иностранного судебного решения.

Судебный комитет раскритиковал решение по делу Broad Idea, как продвигающее устаревший подход и замедляющее развитие юриспруденции на БВО. Кроме того, Судебный комитет признал положения прецедента Siskina юридически необоснованными.

В связи с этим Судебный комитет указал, что в будущем судам необходимо руководствоваться статьей 24А Нового закона и разъяснил основные принципы, на основании которых могут быть приняты обеспечительные меры:

"Нет никакой принципиальной разницы между случаями, когда обеспечительные меры испрашиваются в ожидании (i) будущего решения суда БВО в рамках основного производства, возбужденного на БВО, (ii) будущего решения иностранного суда, подлежащего исполнению судом БВО, и (iii) будущего решения суда БВО, полученного в рамках иска, возбужденного для исполнения иностранного судебного решения. В каждом случае обеспечительная мера, если

12 октября 2021 г.

РЫБАЛКИН
ГОРЦУНЯН
ПАРТНЕРЫ

будет вынесена, направлена на исполнение обязательств по удовлетворению судебных решений, которые еще не существуют. В каждом случае вопрос заключается в том, существует ли достаточная вероятность того, что решение, подлежащее исполнению через суд БВО, будет получено, и достаточный риск того, что без принятия обеспечительных мер исполнение решения будет затруднено [...]".

Данное решение Тайного совета названо в прессе прорывным, и оно определенно окажет значительный эффект на ландшафт всей сферы разрешения международных коммерческих споров в странах общего права. С принятием данного решения возможность принятия обеспечительных мер на БВО в поддержку иностранных разбирательств окончательно закреплена в законе и судебной практике, закреплён статус ранее принятых подобных мер, обеспечена стабильность и предсказуемость вынесения таких мер в будущем на основе критериев, которые также еще раз закрепит Судебный комитет.

Адвокаты команды РГП десятилетиями специализируются на разрешении подобных споров и только в последние годы не раз сталкивалась в своих делах с проблематикой прецедента Black Swan, и чуть было не отменившего его дела Broad Idea.

В случае, если у Вас возникнут какие-либо вопросы в отношении настоящего сообщения, свяжитесь с нами по адресу alerts@rgp.legal.

ВАШИ КОНТАКТЫ В РГП:



Илья Рыбалкин

Партнер

Соруководитель практики по разрешению споров

+7 495 139 6500
irybalkin@rgp.legal



Ян Калиш

Советник

Практика по разрешению споров

+7 495 139 6512
ykalish@rgp.legal

Рыбалкин, Горцуныян и Партнёры