

## 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, введущегося 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 закрепил 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](mailto:alerts@rgp.legal).

#### **ВАШИ КОНТАКТЫ В РГП:**



**Илья Рыбалкин**

**Партнер**

Соруководитель практики по разрешению споров

+7 495 139 6500  
[irybalkin@rgp.legal](mailto:irybalkin@rgp.legal)



**Ян Калиш**

**Советник**

Практика по разрешению споров

+7 495 139 6512  
[ykalish@rgp.legal](mailto:ykalish@rgp.legal)

*Рыбалкин, Горцуныян и Партнёры*