

03.06.2016 – 09.06.2016, № 20

ГЛАВНАЯ СТАТЬЯ

Компетентное мнение

[Аграрные расписки: реалии и перспективы](#)

[Аграрные расписки как альтернатива кредитованию: преимущества и перспективы](#)

[Соглашение об Ассоциации с ЕС и экспорт сельскохозяйственной продукции, какие изменения впереди?](#)

[Использование иностранных трейдинговых компаний в агробизнесе](#)

[Схемы вексельного финансирования агробизнеса](#)

[Трансфертное ценообразование в агросекторе](#)

[Защита экономической конкуренции: что актуального для АПК?](#)

[Нарушение прав: как защитить землю и урожай](#)

[Особенности защиты активов в аграрной сфере](#)

Актуально

[Тень моратория](#)

Международная торговля сырьевыми товарами. ГАФТА и ФОСФА: чем они полезны агробизнесу?

На сегодняшний день в мире существует довольно много торговых ассоциаций, которые призваны содействовать развитию торговли сырьевыми товарами. Торговые ассоциации – это своеобразные бизнес-платформы, в рамках которых происходит обмен опытом (через конференции, семинары, нетворкинг и пр.), создаются стандартные договоры, решаются споры между компаниями (в арбитражах, которые администрируются ассоциациями) и т. п. Другими словами, торговые ассоциации возникают по инициативе самого бизнеса и функционируют для его поддержки и развития.

Исторически Англия всегда была в авангарде возникновения торговых ассоциаций в мире и теперь остается страной, в которой находятся наиболее известные торговые ассоциации. Существуют ассоциации, созданные еще в XIX столетии как следствие бурного развития международной торговли сырьевыми товарами. *Сегодня в Англии базируются такие известные ассоциации, как:*

- ГАФТА (Международная ассоциация торговли зерном и кормами);
- ФОСФА (Федерация ассоциаций торговли масличными культурами, семенами и жирами);
- Лондонская ассоциация сахара (the Sugar Association of London);
- Ассоциация рафинированного сахара (the Refined Sugar Association);

- Ореховая ассоциация (the Nut Association);
- Федерация торговли какао (Federation of Cocoa Commerce);
- Международная ассоциация хлопка (International Cotton Association) и др.

Каждая из ассоциаций занимается развитием торговли конкретной группы или вида товара, что, собственно, и заметно по их наименованиям.

Для компаний, которые создают и занимаются бизнесом в агросекторе Украины, безусловно, самыми актуальными являются ГАФТА и ФОСФА, учитывая большие объемы производства зерновых и масличных культур в Украине. Следовательно, рассмотрим некоторые из основных направлений деятельности этих Ассоциаций и чем они полезны аграрному бизнесу.

Стандартные договоры ГАФТА и ФОСФА

Одним из самых важных направлений деятельности ГАФТА и ФОСФА является разработка стандартных договоров, которые призваны учитывать специфику конкретного вида агропродукции и условий поставки в зависимости от региона мира. Подобных форм стандартных контрактов насчитывается несколько десятков.

Основным водоразделом между видами контрактов являются базисы поставки – CIF, FOB, FCA и др., а также разновидность сельскохозяйственной культуры. ГАФТА и ФОСФА разрабатывают договоры с учетом различных способов транспортировки агропродукции. Даже регион или страна происхождения учитывается: например, ГАФТА разработала стандартные договоры для поставки зерна из Центральной и Восточной Европы, продукции из Бразилии, зерна из Канады и США и т. п.

В чем же заключается польза от таких стандартных договоров для бизнеса?

Прежде всего, благодаря применению стандартных договоров к своим отношениям продавцы и покупатели тратят значительно меньше времени. Стороны преимущественно ведут переговоры относительно сугубо коммерческих условий, а именно: цена, количество товара, спецификация и т. п. Другие положения инкорпорируются через стандартную форму контрактов ГАФТА/ФОСФА, без которых тяжело представить современную международную торговлю. Это, например, такие условия, как базис поставки, условия относительно взвешивания товара, номинации судна, продление срока отгрузки, условия об апроприации товара, условия относительно документов поставки, о страховании, разгрузке товара, о нарушении условий договора, о форс-мажоре и т. п.

Таким образом, чтобы не согласовывать все перечисленные детальные условия, стороны ссылаются в своем договоре (который иногда называется *confirmation note*) на конкретный стандартный договор. Этого достаточно, чтобы все условия такого стандартного договора применялись. Стороны экономят свое время и усилия: ***вместо того, чтобы согласовывать все детали поставок, они инкорпорируют уже готовый стандартный договор и имеют возможность сосредоточиться на согласовании сугубо коммерческих условий.***

Важно, что стандартные договоры отражают реальную практику. Ассоциации идут в ногу со временем, ведь их стандартные договоры всегда актуальны. Они не оторваны от жизни. Наоборот – эти ***договоры отражают реальную торговую практику.*** ГАФТА и ФОСФА постоянно держат руку на пульсе, и если на практике что-то меняется – вносят в стандартные договоры соответствующие изменения.

Важно, что все стандартные договоры ГАФТА и ФОСФА содержат условие о *подчинении праву Англии, которое известно в мире своей бизнесом-ориентированностью*. Оно как нельзя лучше подходит для торговли сырьевыми товарами. Безусловно, компаниям легче торговать, когда их отношения регулируются гибкими и понятными правилами. Благодаря этому стандартные договоры Ассоциаций очень популярны в применении.

Кроме того, большим плюсом стандартных договоров является то, что их условия сбалансированы. Они детально продуманы и *в равной степени учитывают интересы продавцов и покупателей*. Стандартные договоры также доступны агробизнесу по смыслу, поскольку содержат понятную для трейдеров терминологию, предполагают известные на практике процедуры.

В общем, стандартные договоры до определенной степени обеспечивают агротрейдеров едиными "правилами игры". При этом любой может их использовать, независимо от того, является он членом ГАФТА либо ФОСФА или нет (договоры ГАФТА, в частности, опубликованы в свободном доступе).

Арбитраж ГАФТА и ФОСФА

Другим направлением деятельности ГАФТА и ФОСФА является разрешение споров.

При возникновении спора, вместо того, чтобы идти в государственный суд, стороны конкретного договора имеют право передать свой спор на рассмотрение в арбитраж, являющийся одним из альтернативных методов разрешения споров, чрезвычайно популярным в сфере международной торговли. Решения арбитража являются обязательными. Исполнение их обеспечивается *Нью-Йоркской конвенцией 1958 года*, участниками которой на сегодняшний день являются 156 государств (тут стоит отметить, что универсальной конвенции относительно исполнения решений государственных судов не существует).

Какая же роль ГАФТА и ФОСФА в этом контексте? Если максимально упростить, то *Ассоциации фактически действуют как арбитражные учреждения*. Ассоциации создают и формируют Трибунал профессиональных арбитров, который рассматривает конкретный спор. ГАФТА и ФОСФА лишь администрируют тот или иной арбитражный процесс.

Как и в любом другом арбитраже, чтобы стороны могли обратиться в арбитраж ГАФТА и ФОСФА, они должны это согласовать между собой, то есть внести в свой договор арбитражную оговорку о передаче споров между собой в соответствующий арбитраж или же заключить отдельное арбитражное соглашение. Важно заметить, что арбитражная оговорка всегда включена в стандартные договоры Ассоциаций. *Инкорпорируя договор, стороны инкорпорируют арбитражную оговорку*.

В целом, рассмотрение дела довольно гибкое. Арбитражный трибунал может установить процедуру рассмотрения с учетом специфики конкретного спора. Как правило, рассмотрение дела происходит путем обмена письменными документами и доказательствами. Устные слушания возможны в том случае, когда сторона спора об этом попросит арбитражный трибунал, что на практике происходит, как правило, уже на стадии апелляционного рассмотрения дела. При этом *по регламенту в устных слушаниях не имеют права принимать участие практикующие юристы*.

Обычно на практике заявитель подает свое требование в письменной форме. Ответчик, в свою очередь, имеет право подать свои возражения. В дальнейшем возможно несколько раундов обмена возражениями (возможность таких раундов зависит от согласованной трибуналом процедуры), но последнее слово всегда за заявителем. В конечном итоге арбитры принимают решение по делу на основании представленных документов и доказательств. В каждом случае Ассоциации устанавливают четкое расписание для процедуры рассмотрения спора.

Важно заметить, что *арбитры в арбитражах ГАФТА и ФОСФА – это профессиональные*

агротрейдеры с большим коммерческим опытом, которые, как правило, не являются юристами. Следовательно, они прекрасно понимают практические аспекты ведения торговли, и это позволяет им качественно решать споры. Хотя арбитры и не являются юристами, требования заявителя и возражения ответчика, конечно же, должны быть юридически обоснованы. Арбитры хорошо разбираются в английском праве, по которому разрешаются споры в арбитражах ГАФТА и ФОСФА, ведь английское договорное право сформировалось и развивается на основе реальной коммерческой практики.

Еще одной особенностью арбитражей ГАФТА и ФОСФА является **возможность апелляционного обжалования арбитражного решения**, для чего формируется апелляционная палата. При этом в апелляции осуществляется новое рассмотрение этого же дела и даже можно предъявлять новые доказательства. Апелляционная палата может подтвердить решение арбитража первой инстанции, изменить или отменить его.

Английское право позволяет **обжаловать арбитражное решение, вынесенное апелляционной палатой, в английских судах.** Так, стороны могут подать апелляцию по вопросу права, а также обжаловать арбитражное решение на основании серьезных нарушений (а именно: нарушение принципа непредвзятого рассмотрения дела, превышение арбитражем полномочий и т. п.). Поскольку основания обжалования довольно ограничены, то на практике оно происходит в исключительных ситуациях.

Кроме обычной процедуры рассмотрения, описанной выше, есть также **упрощенная процедура рассмотрения небольших требований с несложными обстоятельствами дела.** Для применения этой процедуры стороны должны согласиться на арбитраж именно по этой процедуре. В такой процедуре спор решается значительно быстрее, нежели в обычном порядке, однако арбитражное решение не может быть обжаловано в апелляционную палату.

Еще одной специфической процедурой является **процедура так называемого цепного арбитража (string arbitration).** Он возможен в ситуациях, когда товар перепродавался (цепочка поставок) и контракты, по которым он был продан, содержат идентичные условия (за исключением цены). В таком случае возможно арбитражное рассмотрение спора относительно качества или состояния товара между первым продавцом и последним покупателем в цепочке поставок даже невзирая на то, что фактически они между собой не заключали договор поставки с арбитражной оговоркой.

Стоит заметить, что у ГАФТА есть также эффективный механизм **подталкивания виновной стороны к выполнению арбитражного решения.** Речь идет о так называемой процедуре *defaulter posting*: если компания не исполняет арбитражное решение добровольно, то ГАФТА может опубликовать уведомление об этом на веб-сайте, разослать его членам ГАФТА, что повышает шансы на добровольное исполнение решения такой компанией.

ВЫВОД:

Итак, деятельность торговых ассоциаций, в частности таких известных, как ГАФТА и ФОСФА, однозначно содействует развитию международной торговли сырьевыми товарами. Их миссия – содействовать процветанию международной торговли – в полной мере воплощается в жизнь, в частности, через создание стандартных договоров и возможность передачи споров в арбитраж при этих ассоциациях.

**Иван Касынюк,
партнер
AGA Partners**



**Юрий Гулеватый,
юрист
AGA Partners**



© ООО «Информационно-аналитический центр «ЛИГА», 2016.

© ООО «ЛИГА ЗАКОН», 2016.

© ТОВ "Інформаційно-аналітичний центр "ЛІГА", 2016
© ТОВ "ЛІГА ЗАКОН", 2016

