Судья Шипикова А.Г. Дело № 33-3374/2016

**А П Е Л Л Я Ц И О Н Н О Е О П Р Е Д Е Л Е Н И Е**

14 марта 2016 года г. Москва

Судебная коллегия по гражданским делам Московского городского суда в составе

Председательствующего Чубаровой Н.В.,

судей Анашкина А.А., Олюниной М.В.,

при секретаре Григорян А.К.,

заслушав в открытом судебном заседании по докладу судьи Чубаровой Н.В.,

гражданское дело по частной жалобе представителя Московского банка ПАО «Сбербанк России» по доверенности Гепп Ю.В. на определение Дорогомиловского районного суда г. Москвы от 01 декабря 2015 года, которым постановлено:

В удовлетворении заявления ОАО «Сбербанк России» о выдаче исполнительного листа на принудительное исполнение решения Третейского суда по иску ОАО «Сбербанк России» к ИП Семенченко Л.Г., Павлову А.А.о. о взыскании задолженности по кредитному договору - отказать.

**УСТАНОВИЛА:**

ОАО «Сбербанк России» в лице филиала – Московского банка ОАО «Сбербанк России» обратилось в суд с заявлением о выдаче исполнительных листов на принудительное исполнение решения Третейского суда в отношении должников ИП Семенченко Л.Г., Павлову А.А.о.

Представитель истца ОАО «Сбербанк России» в судебное заседание не явился, просил рассмотреть дело в его отсутствие.

Заинтересованные лица ИП Семенченко Л.Г., Павлов А.А.о. в судебное заседание не явились, извещены о времени месте судебного заседания по известным суду адресам.

Дело рассмотрено в отсутствие не явившихся участников процесса.

Судом постановлено вышеуказанное определение, об отмене которого просит представитель Московского банка ПАО «Сбербанк России» по доверенности Гепп Ю.В. по доводам частной жалобы.

Проверив материалы дела, выслушав объяснения представителя ОАО «Сбербанк России» по доверенности Весеневу Д.А., обсудив доводы частной жалобы, судебная коллегия приходит к выводу, что определение суда подлежит отмене по следующим основаниям.

Судом установлено, что третейским судом при Автономной некоммерческой организации «Независимая Арбитражная Палата» от 00.00.0000 г. разрешен спор о взыскании в солидарном порядке задолженности по кредитному договору № от 00.00.0000 г. по иску ОАО «Сбербанк России» к ИП Семенченко Л.Г., Павлову А.А.о. В соответствии с указанным решением иск ОАО «Сбербанк России» к ИП Семенченко Л.Г., Павлова А.А.оглы удовлетворен. С ИП Семенченко Л.Г., Павлова А.А.о. в пользу ОАО «Сбербанк России» взыскана в солидарном порядке задолженность по кредитному договору № от 00.00.0000 г. в размере 0 рублей 96 копеек, а также третейский сбор в размере 0 рублей 00 копеек.

Решение Третейского суда при Автономной некоммерческой организации «Независимая Арбитражная Палата» от 00.00.0000 года в добровольном порядке ответчиками не исполнено, в связи с чем ОАО «Сбербанк России» в лице филиала – Московского банка ОАО «Сбербанк России» обратился в суд с заявлением о выдаче исполнительного листа на принудительное исполнение судебного решения.

Как следует из содержания решения Третейского суда, правоотношения по спору между ОАО «Сбербанк России» в лице филиала – Московского банка ОАО «Сбербанк России», ИП Семенченко Л.Г., Павловым А.А.о. возникли из кредитного договора № от 00.00.0000 года и договора поручительства № от 00.00.0000 года. Положения указанных договоров содержат указание о разрешении всех споров, разногласий или требований по выбору истца в Третейском суде при Автономной некоммерческой организации «Независимая Арбитражная Палата» либо в компетентном суде в соответствии с законодательством РФ.

Отказывая в удовлетворении требований, суд первой инстанции исходил из того, что поскольку стороны не пришли к договоренности о подсудности гражданского дела, суд пришел к выводу о том, что решение Третейского суда при Автономной некоммерческой организации «Независимая Арбитражная Палата» от 19 июня 2015 года нарушает основополагающие принципы российского права, в частности, правовой определенности при определении подсудности гражданского дела при возникновении спора, что в соответствии с п. 2 ст. 426 ГПК РФ является основанием для отказа в выдаче исполнительного листа на принудительное исполнение решения Третейского суда.

Также суд первой инстанции указал, что стороны о времени и месте проведения судебного заседания в третейском суде, в установленном порядке извещены не были; кроме того, в материалах дела отсутствуют сведения о том, что ответчиком получено исковое заявление о взыскании денежных средств, а также то, что почтовая корреспонденция, в том числе и судебные повестки и заявление об изменении размера исковых требований в установленном порядке не были вручены всем ответчикам.

Судебная коллегия не соглашается с выводами суда первой инстанции, поскольку они основаны на неверном применении норм материального права.

В соответствии с п. 11 кредитного договора все споры, разногласия или требования, возникающие из договора, по выбору истца подлежат разрешению либо в третейском суде при АНО «Независимая арбитражная палата» в соответствии с регламентом третейского суда либо в компетентном суде в соответствии с законодательством РФ.

Положение третейских оговорок, предоставляющее истцу право выбора - возможность обратиться в государственный суд либо третейский суд, - не является диспаритетным, поскольку сами третейские оговорки не обозначают конкретную сторону (конкретное лицо), которой такой выбор предоставляется, указывая лишь на истца, как обладателя права, в то время как при возникновении правового спора истцом в деле может оказаться любая из сторон договора, как кредитор, так и должник.

Формулировка "по выбору истца", использованная в кредитном договоре, является обычно применимой в подобных случаях и не нарушающей баланс прав сторон, так как при заключении таких (симметричных, опционных) арбитражных соглашений стороны гражданского разбирательства не поражаются в равенстве (паритете) своих процессуальных прав, такое соглашение дает обеим сторонам право подать иск либо в суд, либо в третейский суд.

Действующее российское законодательство не запрещает заключать третейское соглашение на подобных условиях.

Кроме того, в соответствии со ст. 222 ГПК РФ суд оставляет заявление без рассмотрения в случае, если имеется соглашение сторон о передаче данного спора на рассмотрение и разрешение третейского суда и от ответчика до начала рассмотрения дела по существу поступило возражение относительно рассмотрения и разрешения спора в суде.

В соответствии со ст. 418 ГПК РФ решение третейского суда, принятое на территории Российской Федерации, может быть оспорено сторонами третейского разбирательства путем подачи заявления об отмене решения третейского суда в соответствии со [статьей 419](consultantplus://offline/ref=914F14D1C2BB76AE7E41775652EC75105DB016DFC1576B38E2CDE6596ACEF4F43C0166FCFB0893EEXAn6E) настоящего Кодекса.

Таким образом, праву истца выбрать возможность обратиться в государственный суд либо третейский суд противостоит право ответчика заявить возражение против рассмотрения дела в суде общей юрисдикции или право оспаривать решение третейского суда.

Рассмотрев возражения должника против исполнения решения третейского суда, судебная коллегия приходит к выводу о том, что оснований для отказа в выдаче исполнительного документа не имеется, поскольку должники по существу не оспаривает факт заключения кредитного договора, выдачи кредита, размер задолженности, ссылаясь только на то, что имеет намерение заключить с кредитором мировое соглашение.

Кроме того, судебная коллегия приходит к выводу о том, что ответчики были надлежащим образом извещены о времени и месте разбирательства дела в третейском суде.

Согласно п. 3 ст. 27 ФЗ «О третейских судах в Российской Федерации» сторонам должно быть заблаговременно направлено уведомление о времени и месте заседания третейского суда. Указанное уведомление направляется и вручается в порядке предусмотренном ст. 4 указанного закона.

В соответствии со ст. 4 Закона о третейских судах документы и иные материалы направляются сторонами в согласованном ими порядке и по указанным ими адресам. Если стороны не согласовали иной порядок, то документы и иные материалы направляются по последнему известному месту нахождения организации, являющейся стороной третейского разбирательства, или месту жительства гражданина-предпринимателя либо гражданина, являющегося стороной третейского разбирательства, заказным письмом с уведомлением о вручении или иным способом, предусматривающим фиксацию доставки указанных документов и материалов. Документы и иные материалы считаются полученными в день их доставки, хотя бы адресат по этому адресу не находится или не проживает.

Стороны, в том числе и ответчик Павлов А.А.о., согласовали возможность передачи спора на рассмотрение Третейскому суду НАП Пунктом 11 кредитного договора и п.8 договора поручительства также предусмотрено, что Правила постоянно действующего Третейского суда НАП рассматриваются в качестве неотъемлемой части третейского соглашения. Стороны с правилами Третейского суда НАП ознакомлены и согласны с ними.

Правила третейского разбирательства содержатся в Положении о Третейском суде и Регламенте, опубликованных на сайте [www.icarb.ru](http://www.icarb.ru).

В соответствии с п. 7.2 Регламента Третейского суда НАП, если стороны не согласовали иное, исковые заявления, отзывы, объяснения по искам и другие документы, предоставляемые Третейскому суду и сторонам третейского разбирательства, а также уведомления, определения, решения и другие процессуальные документы Третейского cyда Регламент третейского разбирательства в Третейском суде НАП направляются по последнему известному месту нахождения организации или по последнему известному месту жительства гражданина - предпринимателя либо физического лица.

Согласно п. 7.5. Регламента Третейского суда НАП если стороны не договорились об ином, последним известным Третейскому суду местом нахождения организации или местом жительства физического лица, являющегося стороной третейского разбирательства, является адрес, указанный в третейском соглашении или в договоре, содержащем третейскую оговорку.

Пунктом 7.9. Регламента третейского разбирательства в Третейском суде НАП предусмотрено, что документы и иные материалы считаются полученными адресатом в день их доставки, хотя бы он по этому адресу не находится, не проживает, отказался от их получения.

В договоре поручительства с Павловым А.А.о указан следующий адрес поручителя: \*\*\*.

Банк не получал каких-либо уведомлений от поручителя о смене своего адреса местонахождения или почтового адреса, несмотря на то, что такая обязанность, в том числе предусмотрена условиями договора.

Порядок направления телеграмм регулируется Правилами оказания услуг телеграфной связи (далее - Правила), утвержденными Постановлением Правительства Российской Федерации от 15 апреля 2005 года № 222 «Об утверждении правил оказания услуг телеграфной связи».Третейский суд 04.08.2015 г. направил сторонам телеграммы о принятии поступившего от ПАО Сбербанк иска к производству и о необходимости представить кандидатуры третейских судей. Данная телеграмма отправленная ИП Семенченко Л.Г. не была вручена, в связи с тем, что адресат выбыл, телеграмма отправленная Павлову А.А.о не была также вручена, в связи с тем, что квартира закрыта, адресат по извещению за телеграммой не является. (л.д. 97-98).

В силу п. 63 Правил оказания услуг телеграфной связи, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 15 апреля 205 года № 222, вручение телеграмм гражданам и организациям по месту нахождения осуществляется исключительно под расписку с указанием даты и местного времени.

При отсутствии адресата или иных не зависящих от оператора связи обстоятельств, препятствующих времени телеграммы, оператор связи оставляет извещение о поступлении телеграммы в абонентском шкафу адресата. Если адресат не обратился за получением телеграммы по извещению в течении суток, оператор связи принимает меры к повторной доставке телеграммы.

Согласно п. 66 Правил телеграфной связи при невозможности доставки телеграммы по независящим от оператора связи причинам об этом извещается пункт подачи с указанием причины невручения телеграммы для последующего сообщения отправителю.

Доказательства надлежащего уведомления ответчиков о третейском разбирательстве имеются в материалах третейского дела и данный факт исследовался третейским судом при вынесении решения.

В соответствии со ст. 20 ГК РФ местом жительства гражданина признается место, где гражданин постоянно или преимущественно проживает, гражданин, сообщивший кредиторам, а также другим лицам сведения об ином месте своего жительства, несет риск, вызванных этим последствий.

Кроме того, в силу ст. 165.1. ГК РФ, согласно которой заявления, уведомления, извещения, требования или иные юридически значимые сообщения, с которыми закон или сделка связывает гражданско-правовые последствия для другого лица, влекут для этого лица такие последствия с момента доставки соответствующего сообщения ему или его представителю.

Согласно п.63 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 23.06.2015 г. № 25 «О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации» (далее - Постановление № 25) по смыслу п.1 ст. 165.1 ГК РФ юридически значимое сообщение, адресованное гражданину, должно быть направлено по адресу его регистрации по месту жительства или пребывания либо по адресу, который гражданин указал сам (например, в тексте договора), либо его представителю.

Сообщения, доставленные по названным адресам, считаются полученными, даже если соответствующее лицо фактически не проживает (не находится) по указанному адресу.

Таким образом, судебная коллегия приходит к выводу, что ответчик были надлежаще уведомлены, а их права и законные интересы нарушены не были.

Руководствуясь ст. ст. 328, 329 ГПК РФ, судебная коллегия

**О П Р Е Д Е Л И Л А:**

Определение Дорогомиловского районного суда г. Москвы от 01 декабря 2015 года - отменить.

Выдать ОАО «Сбербанк России» в лице филиала – Московского банка ОАО «Сбербанк России» исполнительный лист на принудительное исполнение решения постоянно действующего Третейского суда при Автономной некоммерческой организации «Независимая Арбитражная Палата» от 19 июня 2015 года по иску открытого акционерного общества «Сбербанк России» в лице филиала – Московского банка ОАО «Сбербанк России» к ИП Семенченко Л.Г., Павлову А.А. оглы о взыскании в солидарном порядке задолженности по кредитному договору № от 00.00.0000 года; которым постановлено взыскать в солидарном порядке с индивидуального предпринимателя Семенченко Л.Г. (ИНН \*\*\*; дата регистрации в качестве индивидуального предпринимателя: 00.00.0000 года; место регистрации в качестве индивидуального предпринимателя: гМРИ ФНС№ 46 по г. Москве; дата рождения 00.00.0000 года, место рождения: гор. Киев; адрес регистрации: г\*\*\*), гражданина Российской Федерации Павлова А.А. оглы (06 дата рождения: 00.00.0000 года; место рождения: гор. Кази-Магомед Азербайджанской ССР; место работы: не установлено; адрес регистрации: г\*\*\*\*\*) в пользу открытого акционерного общества «Сбербанк России» в лице филиала- Московского банка ОАО «Сбербанк России» (ИНН 7707083893, дата регистрации юридического лица: 00.00.0000 года; место нахождения: \*\*\*\*) задолженность по состоянию на 02 июня 2015 года по кредитному договору № от 00.00.0000 года в размере 0 руб. 96 коп., в том числе:

- просроченные проценты- 0 рублей 17 копеек;

- просроченный основной долг- 0 рублей 28 копеек ;

- неустойка за просроченные проценты- 0 рублей 37 копеек;

- неустойка за просроченный основной долг- 0 рублей 14 копеек.

Взыскать в солидарном порядке с общества с индивидуального предпринимателя Семенченко Л.Г., Павлова А.А. оглы в пользу открытого акционерного общества «Сбербанк России» в лице филиала- Московского банка ОАО «Сбербанк России» расходы по уплате третейского сбора, связанные с рассмотрением требования имущественного характера, в размере 0 рублей.

**Председательствующий:**

**Судьи:**