



## Kazakhstan Chamber of Arbitration

050008, Қазақстан Республикасы, Алматы қ., Тимирязев к., 15 «Б», офис 3, тел.: +7 (727) 313-10-61, e-mail: info@palata.org  
050008, Республика Казахстан, г. Алматы, ул. Тимирязева 15 «Б», офис 3, тел.: +7 (727) 313-10-61, e-mail: info@palata.org  
050008, Republic of Kazakhstan, Almaty, 15 B Timiryazev st., office 3, tel.: +7 (727) 313-10-61, e-mail: info@palata.org

№ 0508/21.01.2020 г.

Генеральному директору  
ОО «RSP International»  
(РСП Интернэшнл)  
г-ну Н. Кнорр

### Уважаемый г-н Кнорр!

В соответствии с подпунктом 7-1) п. 1 ст. 12 Закона Республики Казахстан от 98 апреля 2016 года «Об арбитраже» (далее – Закон об арбитраже) в полномочия Арбитражной палаты Казахстана входит представление экспертных заключений по отдельным вопросам законодательства Республики Казахстан об арбитраже и практике его применения, которые носят рекомендательный характер.

Арбитражная палата Казахстана, изучив Ваш запрос за № 086 от 30 декабря 2019 года, сообщает следующее.

#### **1. По вопросу о нарушении арбитражем процедуры арбитражного разбирательства при признании своей компетенции по рассмотрению исковых требований, вытекающих из Контракта 2**

В соответствии со ст. 21 Закона Республики Казахстан от 08 апреля 2016 года «Об арбитраже» (далее – Закон об арбитраже) постоянно действующий арбитраж осуществляет арбитражное разбирательство в соответствии со своим регламентом и арбитражным соглашением. Правила арбитражного разбирательства, не определенные регламентом постоянно действующего арбитража, а также положениями настоящего Закона и не согласованные сторонами, определяются арбитражем.

В связи с отсутствием в запросе достаточных сведений (не указан постоянно действующий арбитраж, не ясно, по каким именно правилам арбитражного разбирательства проводилось разрешение спора, отсутствует доступ к материалам арбитражного дела) не представляется возможным однозначно ответить на вопрос о том, была ли нарушена Арбитражем процедура арбитражного разбирательства при признании своей компетенции по рассмотрению исковых требований, вытекающих из Контракта 2.

Кроме того, обращаем Ваше внимание на то, что в соответствии со ст. 7 Закона об арбитраже арбитры и арбитражи при разрешении переданных им споров независимы, принимают решения в условиях, исключающих какое-либо вмешательство в их деятельность государственных органов и иных организаций, за исключением случаев, установленных настоящим Законом.

#### **2. По вопросу о вынесении определения об отсутствии компетенции и прекращении арбитражного разбирательства**

Как следует из запроса, Арбитраж в своем решении оставил исковые требования по Контракту 2 без рассмотрения в связи с тем, что Арбитраж «не смог удостовериться в действительном согласии сторон на передачу возникшего спора из Контракта 2 в Арбитраж».

Согласно п. 1 ст. 8 Закона об арбитраже спор может быть передан на рассмотрение арбитража при наличии заключенного между сторонами арбитражного соглашения. В случае отсутствия арбитражного соглашения между сторонами, в зависимости от того, на какой стадии арбитражного разбирательства данное обстоятельство было установлено, арбитраж обязан вынести определение о возврате искового заявления, либо определение о прекращении арбитражного разбирательства:

1) согласно подпункту 1) п. 1 ст. 27 Закона об арбитраже арбитраж возвращает исковое заявление, если между сторонами отсутствует арбитражное соглашение. Данное обстоятельство может быть установлено арбитражем на стадии принятия искового заявления либо подготовки дела к слушанию;

2) в соответствии с подпунктом 2) п. 2 ст. 49 Закона об арбитраже арбитраж выносит определение о прекращении арбитражного разбирательства в случаях, если переданный на рассмотрение в арбитраж спор не относится к его компетенции. Основопологающим критерием компетенции по рассмотрению дела по существу является наличие действительного арбитражного соглашения, заключенного сторонами спорного правоотношения. Это обстоятельство может быть установлено арбитражем во время проведения арбитражного разбирательства, поскольку согласно п. 1 ст. 20 Закона об арбитраже арбитраж самостоятельно решает вопрос о наличии или отсутствии у него полномочий (юрисдикции) рассматривать переданный на его разрешение спор, в том числе в случаях, когда одна из сторон возражает против арбитражного разбирательства по причине недействительности арбитражного соглашения.

Что касается оставления искового заявления без рассмотрения, то Закон об арбитраже, в отличие от Гражданского процессуального кодекса РК (ст. ст. 279 и 280 главы 5 ГПК), не предусматривает такого института.

В соответствии с п. 1 ст. 280 ГПК производство по делу в случаях оставления искового заявления без рассмотрения заканчивается определением суда, в котором суд разъясняет как устранить обстоятельства, препятствующие рассмотрению дела, а также в случаях, предусмотренных подпунктами 1), 2) и 5) ст. 279 ГПК, указывает о возврате государственной пошлины.

Положения ГПК (за исключением прямо предусмотренных в Законе об арбитраже случаев) при арбитражном разбирательстве не применяются. В связи с чем вопрос о возможности применения по аналогии норм ГПК при проведении арбитражного разбирательства является спорным, поскольку согласно ст. 21 Закона об арбитраже правила арбитражного разбирательства, не определенные регламентом постоянно действующего арбитража, а также положениями Закона об арбитраже и не согласованные сторонами, определяются арбитражем.

В связи с тем, что в запросе не указано наименование Арбитража, не представляется возможным выяснить, содержит ли регламент данного Арбитража какие-либо положения относительно оставления искового заявления (исковых требований) без рассмотрения.

В том случае, если регламент Арбитража не содержит норм об оставлении искового заявления без рассмотрения, Арбитраж в случае отсутствия арбитражного соглашения должен в соответствии с Законом об арбитраже вынести определение о возврате искового заявления либо определение о прекращении арбитражного разбирательства.

При этом данный процессуальный документ должен быть облечен в форму определения, а не арбитражного решения, поскольку согласно ст. 48 Закона об арбитраже по вопросам, не затрагивающим существа спора, выносятся мотивированные определения.

### **3. По вопросу о праве на подачу заявления об отмене арбитражного решения только в части исковых требований, вытекающих из Контракта 2**

В соответствии с подпунктом 1) п. 1 ст. 52 Закона об арбитраже для отмены арбитражного решения судом сторона, заявляющая ходатайство об отмене, должна представить доказательства о том, что оно содержит решение по вопросу, не предусмотренному арбитражным соглашением или не подпадающему под его условия, либо содержит постановления по вопросам, выходящим за пределы арбитражного соглашения, а также вследствие неподведомственности спора арбитражу.

Если арбитражные решения по вопросам, которые охватываются арбитражным соглашением, могут быть отделены от решений по вопросам, которые не охватываются таким соглашением, то может быть отменена только та часть арбитражного решения, которая содержит решения по вопросам, не охватываемым арбитражным соглашением.

Таким образом, Вы праве подать в суд ходатайство об отмене арбитражного решения только в части исковых требований, вытекающих из Контракта 2.

### **4. По вопросу о праве на обращение в арбитраж с заявлением о возврате части арбитражного сбора в случае отмены судом арбитражного решения**

Институту расходов, связанных с разрешением спора в арбитраже, посвящена глава 5 Закона об арбитраже (ст. ст. 41-43), которая не содержит никаких положений относительно возврата арбитражных сборов, поскольку расходы на организационное и материальное обеспечение арбитражного разбирательства (арбитражные сборы) определяются постоянно действующим арбитражем самостоятельно.

В связи с тем, что из запроса не ясно, о каком постоянно действующем арбитраже идет речь, невозможно однозначно ответить на вопрос о том, вправе ли Вы обратиться в данный Арбитраж с заявлением о возврате части арбитражного сбора в случае отмены судом арбитражного решения.

Для сведения следует отметить, что, как правило, регламенты постоянно действующих арбитражей предусматривают нормы о возврате арбитражных сборов при вынесении определения о прекращении арбитражного разбирательства. Например, согласно подпункту 1) п. 5 ст. 4 Положения об арбитражных расходах и сборах, являющегося приложением к Регламенту Казахстанского Международного Арбитража, арбитражный сбор подлежит возврату за вычетом сумм затрат, уже произведенных по делу, при вынесении определения о прекращении разбирательства в случаях отсутствия у КМА компетенции рассматривать переданный на его разрешение спор.

В соответствии с подпунктом 5) ст. 5 Закона об арбитраже арбитражное разбирательство осуществляется с соблюдением принципа справедливости, означающей, что арбитры и арбитражи при разрешении переданных им споров и стороны арбитражного разбирательства должны действовать добросовестно, соблюдая установленные требования, нравственные принципы общества и правила деловой этики.

На наш взгляд, в действиях указанного в запросе Арбитража усматривается нарушение принципа справедливости арбитражного разбирательства, выраженное в недобросовестных действиях данного Арбитража по отказу в возврате части арбитражного сбора по исковым требованиям, оставленным Арбитражем без рассмотрения в связи с отсутствием арбитражного соглашения.

**Председатель Правления  
Арбитражной палаты Казахстана**



**Судейменов М.К.**