



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

№ 200m 21.02.2020.

ТОО СП «АЗИЯ ГРУПП»
Представителю по доверенности
Сатдыбаеву Б.А.

Уважаемый Бауыржан Аманкелдиевич!

Правление Арбитражной палаты Казахстана, рассмотрев Ваше заявление от 18 февраля 2020 года, сообщает следующее.

Согласно ст. 7 Закона Республики Казахстан от 8 апреля 2016 года «Об арбитраже» (далее – Закон 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.

Согласно статье 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. Для этой цели арбитражная оговорка, являющаяся частью договора, толкуется как соглашение, не зависящее от других условий договора.

В соответствии с подпунктами 2) и 7-1) п. 1 ст. 12 Закона об арбитраже в полномочия Арбитражной палаты входит мониторинг состояния арбитражной деятельности в Республике Казахстан, а также представление экспертных заключений по отдельным вопросам законодательства Республики Казахстан об арбитраже и практике его применения, которые носят рекомендательный характер.

Как видно из материалов, приобщенных к Вашему заявлению, между сторонами спора компанией «Lasvit» s.r.o. (продавец/истец) и ТОО СП «АЗИЯ ГРУПП» (покупатель/ответчик) был заключен договор, пунктом 8.1. которого установлено: «Все споры и разногласия, возникшие при исполнении сторонами обязательств по настоящему Договору, будут решаться сторонами путем переговоров, а при невозможности достижения соглашения решаются в Международном Коммерческом Арбитражном суде г. Алматы, согласно действующему законодательству Республики Казахстан. Языком арбитражного разбирательства будет русский язык»

Согласно п. 1 ст. 9 Закона Республики Казахстан «Об арбитраже» арбитражное соглашение заключается в письменной форме. Арбитражное соглашение считается заключенным в письменной форме, если оно содержится в виде арбитражной оговорки в документе, подписанном сторонами, либо заключенным путем обмена письмами, телеграммами, телефонограммами, факсами, электронными документами или иными документами, определяющими субъектов и содержание их волеизъявления.

Таким образом, сторонами в арбитражном соглашении установлено, что они делегировали разрешение споров Международному Коммерческому Арбитражному суду г. Алматы.

Исходя из вышеизложенного считаем, что принятие в производство Международным экономическим арбитражным судом «TORELİK» искового заявления по вышеуказанному спору, а также отказ в удовлетворении заявления ответчика о возврате искового заявления, являются противоречащими действующему Закону об арбитраже.

Арбитражной палатой изучены положения п. 4 ст. 2, п. 3 ст. 16 закрепленных в Регламенте Международный экономический арбитражный суд «TORELİK», что последний вправе рассматривать споры на основании арбитражных соглашений, содержащихся условий в договорах или контрактах и др., предусматривающих передачу спора в Международный арбитражный суд (Арбитражный, Третейский Суд Республики Казахстан, коммерческий арбитражный суд города Алматы, экономический арбитражный суд, арбитражный суд страны (истца/ответчика), любое словосочетание слов «Арбитраж» / «Арбитражный» / «Третейский» суд и иное). Отмечаем, что Международный экономический арбитражный суд «TORELİK» не вправе наделять себя компетенцией рассматривать споры по такого рода арбитражным соглашениям. Считаем, что предусмотренные п. 4 ст. 2, п. 3 ст. 16 Регламента Международного экономического арбитражного суда «TORELİK» положения являются грубым нарушением Закона об арбитраже.

В соответствии с подпунктом 2) п. 1 ст. 27 Закона об арбитраже арбитраж возвращает исковое заявление, если иск подан в арбитраж, не предусмотренный в арбитражном соглашении.

Таким образом, вынесенное Составом Арбитров или Единоличным арбитром Международного экономического арбитражного суда «TORELİK» арбитражное решение при наличии подобного рода арбитражных соглашений может быть отменено сторонами в соответствии с п. 1 ст. 52 Закона об арбитраже, также суд может отказать в принудительном исполнении такого решения в соответствии с п. 1 ст. 57 Закона об арбитраже.

Международному экономическому арбитражному суду «TORELİK» Арбитражной палатой Казахстана даны соответствующие рекомендации по устранению вышеуказанного положения из Регламента.

Исходя из вышеизложенного, полагаем, что сторонам необходимо обратиться для разрешения спора в Международный Коммерческий Арбитражный суд г. Алматы.

В случае отсутствия арбитражного учреждения Международный Коммерческий Арбитражный суд г. Алматы, сторонам спора рекомендуется прийти к соглашению и заключить арбитражное соглашение или изменить существующую оговорку с учетом требований ст. 8 Закона об арбитраже.

Если прийти к соглашению не получится, то имеется практика признания компетенции и рассмотрения споров с указанной оговоркой в арбитраже путем применения ст. 4 Европейской конвенции о внешнеторговом арбитраже 1961 года, к которой Казахстан присоединился в 1995 году, при условии, если государство, в котором зарегистрирована вторая сторона контракта, также является участником этой Конвенции.

В случае, если Европейская конвенция не может быть применена, истцу необходимо обратиться в межрайонный специализированный экономический суд по месту нахождения ответчика, т.е. по месту нахождения ТОО СП «АЗИЯ ГРУПП» в городе Алматы, поскольку в соответствии с подпунктом 7) п. 1 ст. 152 Гражданского процессуального кодекса судья возвращает исковое заявление, если между сторонами в соответствии с законом заключено соглашение о передаче данного спора на разрешение арбитража, если иное не предусмотрено законом. Иное предусмотрено п. 1 ст. 10 Закона об арбитраже: «Суд, в который подан иск по предмету арбитражного разбирательства, должен, если любая из сторон просит об этом, не позднее представления своего первого заявления по существу

спора направить стороны в арбитраж, если не найдет, что арбитражное соглашение недействительно, утратило силу или не может быть исполнено».

Таким образом, в случае подачи иска в суд при наличии арбитражного соглашения, предусматривающего передачу спора в несуществующий арбитраж, суд **не вправе** вернуть исковое заявление в связи с тем, что такое арбитражное соглашение не может быть исполнено. Иными словами, при отсутствии такого арбитража, как Международный Коммерческий Арбитражный суд г. Алматы, арбитражное соглашение не исполнимо.

Также хотим сообщить, что согласно п. 1.1. Устава Арбитражная палата Казахстана – это независимая, некоммерческая организация, представляющая собой добровольное объединение постоянно действующих арбитражей и арбитров. В связи с этим не все функционирующие в Республике Казахстан постоянно действующие являются членами Платы. Международный Коммерческий Арбитражный суд г. Алматы членом Палаты не является, сведениями о местонахождении данного арбитража в настоящее время, Арбитражная палата не располагает. Международный экономический арбитражный суд «TORELİK» в настоящее время членом Палаты также не является.



Сулейменов М.К.