Қазақстанның Төрелік палатасы

Арбитражная палата Казахстана

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

№ 61 от 12.08.2020 г.

Представителю г-на Жусипова К.Р. – адвокату Тамырбаеву М.А.
Туркестанская область, Сайрамский район, с.Карасу, ул.Бидайшы, 10,
ИНН 680426301143, моб. 87016255476

Копии:

Президенту Республики Казахстан Токаеву К.К.

Председателю Конституционного Совета Республики Казахстан

Председателю Верховного Суда Республики Казахстан Ж.Г.Асанову

Генеральному Прокурору Республики Казахстан Г.Нурдаулетову

Председателю Алматинского городского суда

Уважаемый Марат Амзеевич!

Арбитражная палата Казахстана (далее – АПК), рассмотрев Ваше Заявление о возбуждении уголовных дел в отношении судьи Арбитража и судов города Алматы (поступившее на электронную почту АПК 07 августа 2020 года), с просьбой о проведении служебного расследования и привлечении Арбитра Зейлбек к строгой ответственности с исключением его из членства палаты, сообщает следующее.

В соответствии с п. 1 ст. 11 Закона Республики Казахстан от 8 апреля 2016 года «Об арбитраже» (далее – Закон об арбитраже) Арбитражная палата Казахстана – некоммерческая организация, представляющая собой объединение постоянно действующих арбитражей, арбитров, создаваемое в целях обеспечения благоприятных условий для реализации, стимулирования и поддержки деятельности арбитражей в Республике Казахстан в порядке, установленном законодательными актами РК.

Согласно п. 1.2 Устава Арбитражная палата действует на основе добровольности, самоуправления, гласности и равноправия членов Арбитражной палаты. Важное положение закреплено в п. 2.5 Устава – Арбитражная палата не имеет права вмешиваться в профессиональную деятельность членов АПК.

В соответствии со ст. 3 Устава АПК членство в Арбитражной палате открыто для постоянно действующих арбитражей и арбитров. Господин С. Зейлбек не состоит в членстве АПК в качестве физического лица – Арбитра. Членом Палаты является возглавляемый им постоянно действующий арбитраж – Арбитраж Алматы.

Согласно подпункту 3) ст. 5 Закона об арбитраже арбитражное разбирательство осуществляется с соблюдением принципа независимости, означающей, что арбитры и арбитражи при разрешении переданных им споров независимы, принимают решения в условиях, исключающих какое-либо воздействие на них.

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.

Согласно ст. 58 Закона об арбитраже нарушение законодательства РК об арбитраже влечет ответственность, установленную законами РК.

Таким образом, никто, в том числе и Председатель Правления АПК не может вмешиваться в деятельность арбитра при проведении им арбитражного разбирательства. Председатель Правления АПК так же не вправе проводить в отношении г-на С. Зейлбек служебное расследование и привлекать его к ответственности.

Вместе с тем в соответствии с подпунктом 7-1) п. 1 ст. 12 Закона об арбитраже в полномочия Арбитражной палаты входит представление экспертных заключений по отдельным вопросам законодательства Республики Казахстан об арбитраже и практике его применения, которые носят рекомендательный характер.

В связи с этим считаю необходимым пояснить отдельные нормы арбитражного законодательства РК.

1. Относительно неприменения арбитражами норм ГПК

Согласно подпункту 2) ст. 5 Закона об арбитраже арбитражное разбирательство осуществляется с соблюдением в том числе принципа законности, означающего, что арбитры и арбитражи в своих решениях руководствуются нормами применимого по соглашению сторон права. В соответствии с п. 1 ст. 44 Закона об арбитраже при рассмотрении спора между физическими и (или) юридическими лицами РК применяется законодательство РК.

Анализ норм Закона об арбитраже позволяет сделать вывод, что арбитраж в процессе арбитражного разбирательства не обязан руководствоваться нормами ГПК. Когда речь идет о принципе законности и необходимости соблюдать законы, имеется в виду только материальное, а не процессуальное право РК.

О гражданском процессуальном законодательстве в Законе об арбитраже упоминается только в шести статьях. Так, ГПК применяется лишь в следующих случаях:

1) когда определяется деятельность суда (подпункт 2) ст. 2 Закона об арбитраже);

2) при обеспечении иска (п. п. 3 и 5 ст. 39 Закона об арбитраже);

3) при отмене арбитражного решения (п. п. 1 и 4 ст. 53 Закона об арбитраже);

4) при признании и приведении в исполнение арбитражного решения (п. 1 ст. 54, п. 3 ст. 55, п. 2 ст. 57 Закона об арбитраже).

Во всех остальных случаях ГПК при рассмотрении споров арбитражами не применяется. Что касается основного вопроса – порядка арбитражного разбирательства, то согласно ст. 21 Закона об арбитраже арбитражи при вынесении решений руководствуются

арбитражным соглашением, своими правилами арбитражного разбирательства и Законом об арбитраже.

Таким образом, арбитраж не обязан применять ГПК, за исключением случаев, прямо предусмотренных в шести вышеназванных статьях Закона об арбитраже.

В соответствии с п. 1 ст. 1 ГПК порядок судопроизводства по гражданским делам на территории РК определяется конституционными законами РК, ГПК РК, основанным на Конституции РК и общепризнанных принципах, и нормах международного права. Положения иных законов, регулирующих порядок гражданского судопроизводства, подлежат включению в ГПК.

Гражданский процессуальный кодекс, представляя собой центральную часть законодательства РК о гражданском судопроизводстве, устанавливает порядок рассмотрения дел по спорам, возникающим из гражданских, семейных, трудовых, жилищных, финансовых, хозяйственных, земельных и других правоотношений, а также дел особого производства (п. 2 ст. 1 ГПК).

В соответствии с п. 1 ст. 75 Конституции, ст. 7 ГПК правосудие в Республике Казахстан осуществляется только судом. Судами Республики являются Верховный Суд Республики, местные и другие суды Республики, учреждаемые законом (п. 3 ст. 75 Конституции). Постоянно действующие арбитражи не входят в судебную систему Республики Казахстан.

Таким образом, нормы ГПК, за исключением указанных выше, не применяются в отношении арбитража, который не является судом и не входит в судебную систему РК.

2. Относительно невозможности обжалования определений арбитров

Согласно ст. 48 Закона об арбитраже по вопросам, не затрагивающим существа спора, выносятся мотивированные определения.

Определения, независимо от того, кем они были вынесены (руководителем постоянно действующего арбитража, составом арбитража или единоличным арбитром), в отличие от определений, выносимых судами, не подлежат отмене в суде.

В соответствии со ст. 53 Закона об арбитраже, гл. 56 ГПК отмене судом при наличии оснований, предусмотренных ст. 52 Закона об арбитраже, подлежат только арбитражные решения.

3. Относительно гонорара арбитров

Согласно подпункту 1) п. 1 ст. 41 Закона об арбитраже расходы, связанные с разрешением спора в арбитраже, включают также гонорар арбитров.

В постоянно действующем арбитраже размер гонорара арбитров определяется в соответствии со шкалой гонораров арбитров, предусмотренной регламентом постоянно действующего арбитража. При отсутствии в регламенте постоянно действующего арбитража указания на фиксированный размер гонорара арбитров состав арбитража может определять размер гонорара арбитра в каждом конкретном случае разбирательства по спору с учетом цены иска, сложности спора, времени, затраченного арбитрами на арбитражное разбирательство, и любых других относящихся к делу обстоятельств (п. 2 ст. 41 Закона об арбитраже).

4. Относительно недействительности арбитражного соглашения

В соответствии с принципом «компетенции-компетенции», закрепленным в 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. Для этой цели арбитражная оговорка, являющаяся частью договора, толкуется как соглашение, не зависящее от других условий договора. Вынесение арбитражем решения о недействительности договора не влечет за собой недействительности арбитражной оговорки.

Согласно подпункту 7) п. 1 ст. 152 ГПК 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. В соответствии с подпунктом 5) ст. 279 ГПК суд оставляет исковое заявление без рассмотрения, между сторонами в соответствии с законом заключено соглашение о передаче данного спора на разрешение арбитража или суда Международного финансового центра «Астана», если иное не предусмотрено законом.

Таким образом, суть принципа «компетенции-компетенции» состоит в первоочередном принятии решения составом арбитража в отношении собственной компетенции при оспаривании (в том числе и по этому основанию) действительности арбитражного соглашения одной из сторон и возможности последующего контроля действительности арбитражного соглашения со стороны компетентного государственного суда как на стадии отмены арбитражного решения (ст. 52 Закона об арбитраже), так и на стадии признания и приведения в исполнение арбитражного решения (ст. 57 Закона об арбитраже).

Приложение: Письмо председателя Арбитража Алматы г-на С. Зейлбек в АПК за № 25/07/2020 от 10.08.2020 г..

С уважением,

Председатель Правления АПК,
академик НАН РК, д.ю.н.,
профессор **Сулейменов М.К.**