



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

№ 290103.12.2016

Юридическому консультанту г-ну Байхадулину Д.Б.
г. Нур-Султан, пер. Ойтоган 18
email: tooveto@gmail.com

Уважаемый Дамир Болатович!

Арбитражная палата Казахстана (далее - АПК), рассмотрев Ваше обращение, поступившее на электронную почту, сообщает следующее.

Согласно п.п. 2) и 7-1) ст.12 Закона Республики Казахстан от 08 апреля 2016 года «Об арбитраже» (далее – Закон об арбитраже) в полномочия 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.

Относительно Вашего запроса отвечаем нижеследующее:

Согласно п. 1 статьи 42-8 Закона Республики Казахстан от 4 мая 2010 года № 274-IV «О защите прав потребителей» потребитель вправе предложить продавцу (изготовителю, исполнителю) передать спор на рассмотрение субъекту досудебного урегулирования потребительского спора - арбитражу, медиатору, общественному объединению потребителей, ассоциациям (союзам) либо саморегулируемой организации, членом которой является продавец (изготовитель, исполнитель), информация о котором размещена продавцом (изготовителем, исполнителем) в соответствии со статьей 33-2 настоящего Закона.

Таким образом, исходя из смысла вышеуказанной статьи, только **потребитель** вправе предложить продавцу (изготовителю, исполнителю) передать спор на рассмотрение субъекту досудебного урегулирования, в свою очередь, продавец (изготовитель, исполнитель) **вправе согласиться** с потребителем и принять участие в рассмотрении потребительского спора **в досудебном порядке**.

Вместе с тем, арбитраж как институт не является в полной мере субъектом досудебного урегулирования потребительского спора, поскольку арбитраж в Казахстане – это альтернативная форма разрешения правовых споров или конфликтов вне системы государственного правосудия. Т.е. арбитраж, как и государственный суд выносит решение, которое обязательно для сторон спора и подлежит исполнению так же, как и судебное решение.

Разрешение спора в арбитраже возможно только **при наличии арбитражного соглашения сторон**. Согласно положениям статьи 9 Закона 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. Арбитражное соглашение также считается заключенным в письменной форме, если оно заключается путем обмена иском заявлением и отзывом на иск, в которых одна из сторон утверждает о наличии соглашения, а другая против этого не возражает. Ссылка в договоре на документ, содержащий условие о передаче спора на разрешение арбитража, является арбитражным соглашением при условии, что договор заключен в письменной форме, и данная ссылка такова, что делает арбитражное соглашение частью договора.

Указание в договоре на тот или иной арбитраж может быть арбитражным соглашением, если определяет субъектов и содержание их волеизъявления, т.е. стороны могут отказаться от права на судебную защиту и передать дело в арбитраж для его окончательного разрешения. Обращаем внимание, что согласно п. 4 ст. 8 Закона об арбитраже арбитражное соглашение о разрешении спора по договору, условия которого определены **одной из сторон в формулярах или иных стандартных формах и могли быть приняты другой стороной не иначе как путем присоединения к предложенному договору в целом (договор присоединения)**, действительно, если такое соглашение заключено **после** возникновения оснований для предъявления иска. Т.е. включенное в одностороннем порядке в стандартную форму договора арбитражное соглашение (когда другая сторона может принять соглашение только путем присоединения) – недействительно.

Также исходя из Вашего вопроса можно предположить, что одна из сторон включает в договоры арбитражную оговорку не для досудебного урегулирования спора, а для целей разрешать могущий возникнуть спор в арбитраже, а не в суде.

Таким образом, отвечая на Ваш вопрос о возможности рассмотрения спора арбитражем, не включенным с перечень субъектов досудебного урегулирования потребительских споров, отмечаем, что арбитраж, вне зависимости от того, включен он в перечень субъектов досудебного урегулирования потребительских споров или нет, **не вправе разрешать спор** без наличия арбитражного соглашения между сторонами. Напротив, если имеется заключённое сторонами арбитражное соглашение, то арбитраж правомочен рассматривать любой гражданско-правовой спор, с учетом ограничений установленных законом Об арбитраже.

С уважением,
Председатель Правления



М. Сулейменов