



## 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

№ Б 01/202.2011.

ТОО «ЛУКОЙЛ Лубриканте Центральная Азия»

Уважаемый г-н Новоселов С.С.!

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.

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

Прежде представления ответов на заданные в Вашем обращении вопросы хотелось бы обратить Ваше внимание на следующие разъяснения, касающиеся вопросов применимого права.

Так, опираясь на положения Закона об арбитраже, необходимо отметить, что в указанном законе о процессуальном праве, применимом арбитражем при разрешении спора и вынесении арбитражных решений, говорится в ст. 21 Закона об арбитраже «Определение правил арбитражного разбирательства», а о материальном праве, применимом арбитражем при разрешении спора по существу, в ст. 44 Закона об арбитраже «Нормы, применимые к существу спора». При этом положения ст. 44 Закона об арбитраже не применяются в отношении процессуальных (процедурных) вопросов.

Таким образом, при разрешении спора по существу и вынесении решений арбитражи в части процессуальных (процедурных) норм руководствуются арбитражным соглашением, своими правилами арбитражного разбирательства (Регламентом) и Законом об арбитраже. Любые иные нормы, правила могут применяться составом арбитража, только если это прямо вытекает из арбитражного соглашения, либо было обоюдно согласовано сторонами спора.

### По первому вопросу «Конфликт интересов арбитров»

**Вопрос:** Участие одних и тех же арбитров в нескольких арбитражных разбирательствах, касающихся одних и тех же спорных вопросов, может являться основанием для отвода арбитра в соответствии с п.п. 3 п. 2 ст. 17 Закона об арбитраже, даже если, формально, иски, заявленные в таких арбитражных разбирательствах, не являются абсолютно тождественными по предмету и основаниям?

**Ответ:** В соответствии с положениями п.п. 3 п. 2 ст. 17 Закона об арбитраже арбитражу может быть заявлен отвод, если арбитр выступал в качестве эксперта или иным образом заранее определил свою позицию в споре или содействовал стороне спора в подготовке или изложении ее позиции.

Поскольку в вашем случае идет речь о различных арбитражных разбирательствах, где разбираются взаимоотношения по разным договорам, по искам с разными предметом и основаниями, участие одних и тех же арбитров возможно, это не противоречит закону и в соответствии с законом не является основанием для отвода арбитров, даже если какие-либо обстоятельства по одному из дел связаны с другим делом.

**Вопрос:** Список оснований для отвода арбитров, который установлен в п. 2 ст.17 Закона Республики Казахстан «Об арбитраже», не является исчерпывающим, и сторона может заявить отвод арбитру при наличии иных обстоятельств, которые свидетельствуют о потенциальном конфликте интересов, исходя из общих требований в отношении беспристрастности арбитров, установленных в п. 1 ст. 13 Закона Республики Казахстан «Об арбитраже»?

**Ответ:** Основанием для отвода арбитров является несоответствие положениям ст. 13 Закона об арбитраже. Также перечень оснований для отвода арбитров закреплен в ст. 17 Закона об арбитраже. Данный перечень оснований, закрепленный в Законе, является исчерпывающим и не подлежит расширительному толкованию, иное положениями закона не установлено. Следовательно, иные, не закрепленные в Законе об арбитраже основания, не могут служить основанием для отвода арбитров.

**Вопрос:** В связи с отсутствием специального регулирования в этой части, при оценке беспристрастности арбитров, арбитрам, сторонам и государственным судам следует руководствоваться обычаями делового оборота в отношении правил определения конфликта интересов арбитров, в том числе, Руководящими принципами Международной ассоциации юристов относительно конфликта интересов в международном арбитраже (на английском – IBA Guidelines on Conflicts of Interest in International Arbitration).

**Ответ:** Указанные Вами обычаи делового оборота, а также Руководящие принципы Международной ассоциации юристов относительно конфликта интересов в международном арбитраже не могут служить основанием при оценке беспристрастности арбитров, поскольку, как указано выше, перечень оснований для отвода арбитров закреплен в ст. 17 Закона об арбитраже. Данный перечень, закрепленный в Законе, является исчерпывающим и не подлежит расширительному толкованию, иное положениями Закона не установлено.

В отношении Руководящих принципов Международной ассоциации юристов относительно конфликта интересов в международном арбитраже (на английском – IBA Guidelines on Conflicts of Interest in International Arbitration) – указанные принципы не закреплены законодательством Республики Казахстан, поэтому их использование не является обязательным, тем более, если вопрос касается резидентов Республики Казахстан, поскольку согласно положений ст. 44 Закона об арбитраже при рассмотрении спора между физическими и (или) юридическими лицами Республики Казахстан применяется законодательство Республики Казахстан.

#### **По второму вопросу «Порядок сбора и исследования доказательств»**

**Вопрос:** При определении порядка сбора и предоставления доказательств, составу арбитража следует исходить из соблюдения принципа состязательности сторон и возлагать обязанность по предоставлению доказательств на стороны.

**Ответ:** Согласно положению п. 4 ст. 5 Закона об арбитраже арбитражное разбирательство осуществляется с соблюдением принципа состязательности и равноправия сторон, означающего, что стороны в арбитражном разбирательстве избирают свою позицию, способы и средства ее отстаивания самостоятельно и независимо от кого-либо, а также пользуются равными правами и несут равные обязанности.