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

№ 59 от 04.11.2021.

Уважаемая г-жа Жунубаева,

Арбитражной палатой Казахстана получено Ваше обращение на имя председателя Арбитражной Палаты Казахстана, в котором Вы просите оказания содействия путем разъяснения вопросов, касающихся спора между г-ном А.А. Пластуном и г-ном Ю. Дюгаем и арбитражной оговорки, которую указанные стороны включили в соглашение о погашении задолженности, заключенное между ними.

Рассмотрев Ваше обращение и приложенные к нему документы, сообщаем Вам следующее.

Как мы понимаем, 11 октября 2018 года между гр-нами А. Пластуном и Ю. Дюгаем было заключено Соглашение о погашении задолженности («**Соглашение**»), в пункт 4 которого стороны включили положение, указывающее, что «*Любые споры и/или разногласия, возникающие из настоящего соглашения или в связи с ним (в том числе касающиеся его толкования, исполнения, нарушения, прекращения или недействительности), подлежат окончательному урегулированию в арбитражном суде. Состав арбитража будет включать одного арбитра. Языком арбитражного разбирательства – будет русский язык.*»

Данному положению, по всей видимости, стороны намеревались придать характер арбитражного соглашения, то есть соглашения о передаче спора на разрешение арбитража. Однако, поскольку из данного положения невозможно установить, в какой конкретный арбитраж следует обращаться сторонам, и какими правилами стороны будут руководствоваться в случае необходимости разрешения спора, то можно полагать, что между сторонами не было достигнуто соглашение о необходимых условиях для передачи спора на разрешение арбитража.

Тем не менее, самого факта наличия указанного положения оказалось достаточным для того, чтобы суд общей юрисдикции мог, сославшись на ст. 152 Гражданского процессуального кодекса Республики Казахстан («**ГПК**»), возвратить исковое заявление.

Согласно п. 1 ст. 152 ГПК:

> «*1. Судья возвращает исковое заявление, если:*
>
> *... 7) между сторонами в соответствии с законом заключено соглашение о передаче данного спора на разрешение арбитража, если иное не предусмотрено законом;*»

При применении указанного положения ст. 152 ГПК суды часто автоматически принимают процессуальное решение о возврате искового заявления, как только обнаруживают, что между сторонами имеется арбитражное соглашение, при этом случается, что не учитывается обязательное условие, указанное в подпункте 7 пункта 1 ст. 152 ГПК, а именно оговорка «*…если иное не предусмотрено законом*».

Закон Республики Казахстан от 8 апреля 2016 года № 488-V «Об арбитраже» («**Закон об арбитраже**») предусматривает при вынесении процессуального решения о принятии искового заявления или его возврате не автоматическое возвращение искового заявления, а следующий порядок действий:

> «*Статья 10. Арбитражное соглашение и предъявление иска по существу спора в суде*
>
> *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****.*»

Соглашение было заключено 11 октября 2018 года, то есть, в период, когда пункт 4 статьи 9 «Форма и содержание арбитражного соглашения» Закона об арбитраже содержал положения о том, что арбитражное соглашение должно содержать[1] указание конкретного арбитража.

---

[1] Пункт 4 ст. 9 Закона об арбитраже до 21 января 2019 излагался в следующей редакции:

«4. Арбитражное соглашение должно содержать:

1) намерение сторон о передаче спора в арбитраж;

2) указание предмета, который подлежит рассмотрению арбитражем;

Таким образом, законодательством, действующим на момент заключения Соглашения, были определены обязательные для соблюдения существенные условия договора, по которым между сторонами должно было быть достигнуто согласие. В случае, если такие условия не были сторонами согласованы, можно утверждать, что арбитражное соглашение является незаключенным.

Следовательно, у истца в данном деле имеется возможность при обращении в суд с исковым заявлением просить суд определить, что содержание пункта 4 Соглашения, которому стороны хотели придать характер арбитражного соглашения, не соответствовало обязательным требованиям закона, действовавшим на 11 октября 2018 года, вследствие чего оно является незаключенным и не может быть исполненным, и на этом основании просить суд принять исковое заявление к своему производству.

С уважением,

М.К. Сулейменов

Председатель Правления
Арбитражной палаты Казахстана
Академик НАН РК, д.ю.н., профессор
Член Международного совета при
Верховном Суде Республики Казахстан

---

3) указание конкретного арбитража;
4) согласие уполномоченного органа соответствующей отрасли или местного исполнительного органа в случае, предусмотренном пунктом 10 статьи 8 настоящего Закона.

Дополнительные условия арбитражного соглашения могут быть определены соглашением сторон.»