



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

№ 320 от 11.05.2022 г.

Председателю  
Общественного объединения прав  
потребителей «Адилет»  
г. Нур-Султан, г-ну Томпиеву Е.

**Уважаемый г-н Томпиев!**

В ответ на Ваше обращение от 15.03.2022 г. и дополнения к нему от 18.03.2022 г., поступившие по электронной почте, Арбитражная Палата Казахстана (далее – АПК) сообщает следующее.

Согласно п. п. 2) и 7-1) ст. 12 Закона Республики Казахстан «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.

Касательно вопроса о членстве Международного арбитража Евразийского экономического пространства г. Алматы в АПК сообщаем, что согласно п. 1.1 Устава АПК – это независимая, некоммерческая организация, представляющая собой добровольное объединение постоянно действующих арбитражей и арбитров. Данный арбитраж членом АПК не является. В то же время сообщаем, что членство в АПК не является обязательным.

Что касается вопроса о действительности арбитражной оговорки, включенной в текст Договора на туристское обслуживание, сообщаем следующее.

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.

Не вмешиваясь в существующий спор, разъясняем следующее:

В представленный Договор на туристское обслуживание № TSE-2331 от 13 октября 2021 г. (далее – Договор) включена арбитражная оговорка Международного арбитража Евразийского экономического пространства.



Пунктом 1 ст. 17 Закона РК «О туристкой деятельности в Республике Казахстан» предусмотрено что: «Оказание туристских услуг осуществляется на основании договора. Договор на туристское обслуживание заключается в письменной форме, за исключением договоров, заключаемых гидом и экскурсоводом, и должен соответствовать законодательству Республики Казахстан. Существенные условия договора на туристское обслуживание устанавливаются типовым договором, утвержденным Правительством Республики Казахстан».

Приказом Министра по инвестициям и развитию Республики Казахстан от 30 января 2015 года № 81 «Об утверждении типового договора на туристское обслуживание» утвержден типовой договор на туристское обслуживание. Главой 6 указанного типового договора установлено, что: «споры, вытекающие из Договора, подлежат разрешению в соответствии с действующим законодательством Республики Казахстан». Таким образом, в типовом договоре предусмотрено разрешение споров в соответствии с законодательством, т.е. стороны имеют право на обращение в суд общей юрисдикции за защитой своих прав и законных интересов.

Главой 7 утвержденного типового договора установлено, что: «При заключении договора на туристское обслуживание **не допускается исключение положений**, предусмотренных в Типовом договоре, утвержденном приказом Министра по инвестициям и развитию Республики Казахстан от 30 января 2015 года № 81. Допускается дополнение договора на туристское обслуживание иными условиями, не противоречащими действующему законодательству Республики Казахстан. Все дополнения и (или) изменения к Договору составляются письменно путем заключения дополнительного соглашения, подписываются обеими Сторонами и являются неотъемлемой частью Договора».

Таким образом, исключение из типового договора на туристское обслуживание условия о порядке рассмотрения споров в соответствии с действующим законодательством Республики Казахстан и замена его на арбитражную оговорку является нарушением условий, установленных приказом Министра по инвестициям и развитию Республики Казахстан от 30 января 2015 года № 81 «Об утверждении типового договора на туристское обслуживание».

Кроме того, в соответствии с 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), а также по договору займа между коммерческой организацией и физическим лицом, не являющимся индивидуальным предпринимателем, действительно, если такое соглашение заключено после возникновения оснований для предъявления иска.

Согласно п. 1 ст. 389 Гражданского кодекса РК договором присоединения признается договор, условия которого определены одной из сторон в

формулярах или иных стандартных формах и могут быть приняты другой стороной не иначе как путем присоединения к предложенному договору в целом. В соответствии с п. 2 ст. 389 ГК присоединившаяся к договору сторона вправе потребовать расторжения договора, если договор присоединения хотя и не противоречит законодательству, но лишает эту сторону прав, обычно предоставляемых по договорам такого вида, исключает или ограничивает ответственность другой стороны за нарушение обязательств либо содержит другие явно обременительные для присоединившейся стороны условия, которые она, исходя из своих разумно понимаемых интересов, не приняла бы при наличии у нее возможности участвовать в определении условий договора.

Таким образом, если Договор на туристское обслуживание № TSE-2331 от 13 октября 2021 г. был заключен в виде договора присоединения, то арбитражная оговорка Международного арбитража Евразийского экономического пространства, включенная в него до возникновения оснований для предъявления иска, является недействительной.

Подпунктом 7) п. 1. ст. 152 ГПК РК предусмотрено, что 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».

Учитывая указанные нарушения, для разрешения Вашего спора необходимо обратиться в государственный суд.

С уважением,

Председатель Правления  
Арбитражной палаты Казахстана  
академик НАН РК, д.ю.н.,  
профессор



Сулейменов М.К.