

Қазақстанның
Төрелік палатасы



Арбитражная палата
Казахстана

Kazakhstan Chamber of Arbitration

050008, Қазақстан Республикасы, Алматы қ., Тимирязев қ., 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

№ 0607/04.08.2021.

ТОО «Сункар-2002»

Уважаемый г-н Д. Жумабеков,

На Ваш запрос сообщаем нижеследующее. Согласно п. 1.1. Устава Арбитражная палата Казахстана – это независимая, некоммерческая организация, представляющая собой добровольное объединение постоянно действующих арбитражей и арбитров.

В соответствии с подпунктом 7-1) п. 1 ст. 12 Закона Республики Казахстан от 8 апреля 2016 года № 488-V «Об арбитраже» (далее – «Закон об арбитраже») в полномочия Палаты входит представление экспертных заключений по отдельным вопросам законодательства Республики Казахстан об арбитраже и практике его применения, которые носят рекомендательный характер.

Исходя из изложенного в обращении, предполагаем, что сторонами спора по Договору подряда №13/21 на выполнение субподрядных работ от 03.08.2021 г. (далее – «Договор»), являются резиденты Республики Казахстан.

Согласно п. 1 ст. 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.**

Однако из текста п 5.2, вышеуказанного Договора не усматривается, что стороны Договора изъявили конкретное желание разрешать споры в арбитражном порядке. Кроме того, сторонами не определен конкретный орган, который обладает компетенцией на рассмотрение спора по существу.

Согласно положениям п.1 ст. 393 ГК РК договор считается заключенным, когда между сторонами в требуемой в подлежащих случаях форме достигнуто соглашение по всем существенным его условиям.

Существенными являются условия о предмете договора, условия, которые признаны существенными законодательством или необходимы для договоров данного вида, а также все те условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение.

Исходя из изложенного, считаем, что в Вашем случае соглашение о передаче споров в арбитраж сторонами не достигнуто, т.е. арбитражное соглашение не заключено. Следовательно, возможность обращения в суд не утрачена.

Сторонам спора рекомендуется прийти к соглашению и заключить арбитражное соглашение или изменить существующую оговорку с учетом требований ст. 8 Закона РК «Об арбитраже».

Если прийти к соглашению не получится, то истцу необходимо обращаться в межрайонный специализированный экономический суд (СМЭС) по месту нахождения ответчика, поскольку в соответствии с подпунктом 7) п. 1 ст. 152 Гражданского процессуального кодекса 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, в соответствии с которым 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. Таким образом, в случае подачи иска в суд при фактическом отсутствии арбитражного соглашения, либо арбитража, который не существует фактически, судья не вправе вернуть исковое заявление в связи с тем, что такое арбитражное соглашение не может быть исполнено. Следовательно, Ваш спор подлежит разрешению в суде.

Благодарим Вас за обращение.

М.Қ. Сулейменов

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

