



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

№ 92 от 18.10.2023.

Господину Байхадулину Д.Б.

Уважаемый Дамир Болатович!

В ответ на ваше обращение, поступившее по электронной почте, Арбитражная Палата Казахстана (далее – АПК) сообщает ниже следующее. Согласно подп. 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.

АПК уже неоднократно давала ответы, касательно арбитражной оговорки в договорах на туристское обслуживание. Относительно Вашего вопроса о правомерности включения арбитражного соглашения в договор туристского обслуживания и правомочности арбитража рассматривать возникшие споры разъясняем.

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), 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 Республики Казахстан (далее – ГК) 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.

Пунктом 1 ст. 17 Закона РК «О туристской 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.

В то же время главой 7 типового договора предусмотрено что допускается дополнение договора на туристское обслуживание иными условиями, не противоречащими действующему законодательству Республики Казахстан.

Таким образом, законодатель допускает внесение дополнений в типовой договор и, заключая договор на туристическое обслуживание, стороны подписывают уже другой отличающийся от типового договора документ. При этом необходимо учитывать способ заключения договора: если обычный договор заключается путем обмена письмами, согласования условий договора, то условия договора присоединения вырабатываются одной стороной и определяются в стандартных формах (бланк, формуляр и т.п.). Другая сторона не может вносить в договор никаких изменений. Если она это сделает, договор перестает быть договором присоединения и превращается в обычный договор.

Также следует учитывать, что 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 положения о порядке рассмотрения споров судом и замена данного условия 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».

В соответствии с п. 1 ст. 157 ГК сделка недействительна по основаниям, установленным настоящим Кодексом или иными законодательными актами, в силу признания ее таковой судом (оспоримая сделка) либо по основаниям, прямо предусмотренным законодательными актами, независимо от такого признания (ничтожная сделка). Сделка относится к оспоримой, если ее ничтожность не предусмотрена законодательными актами.

Согласно п. 2 ст. 157 ГК сделка признается недействительной при нарушении требований, предъявляемых к форме, содержанию и участникам сделки, а также к свободе их волеизъявления по основаниям, установленным настоящим Кодексом или иными законодательными актами.

В соответствии с п. 1 ст. 158 ГК сделка, содержание которой не соответствует требованиям законодательства, а также сделка, совершенная с целью, заведомо противоречащей основам правопорядка, является оспоримой и может быть признана судом недействительной, если настоящим Кодексом и иными законодательными актами Республики Казахстан не установлено иное.

Статья 161 ГК предусматривает возможность признания судом недействительной не всей сделки, а только какой-либо ее незаконной части, без которой сделка сохранит свое значение для сторон. Так, недействительность части сделки не влечет за собой недействительности прочих ее частей, если можно предположить, что сделка была бы совершена и без включения недействительной ее части.

Таким образом, суд на основании п. 1 ст. 158 ГК в соответствии со ст. 161 ГК по иску заинтересованного лица может признать недействительной ту часть типового договора на туристское обслуживание, которая касается порядка разрешения споров, в связи с ее несоответствием требованиям законодательства.

Кроме того, поскольку арбитражная оговорка, даже включенная в текст договора в качестве «одного из его условий», по своей правовой природе является самостоятельной

гражданско-правовой сделкой, юридическая судьба которой в силу предусмотренного подп. 7) ст. 5 и п. 1 ст. 20 Закона об арбитраже принципа автономности арбитражного соглашения, не зависит от юридической судьбы договора, обращаем Ваше внимание на следующее.

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.

Арбитражная оговорка, будучи включенной в текст договора присоединения, фактически лишает присоединяющуюся сторону свободы волеизъявления.

Таким образом, арбитражная оговорка, включенная в типовой договор на туристское обслуживание до возникновения оснований для предъявления иска, может быть признана недействительной в соответствии с п. 1 ст. 158 ГК как сделка, содержание которой не соответствует требованиям законодательства об арбитраже.

Если же стороны заключат арбитражное соглашение после возникновения оснований для предъявления иска, в том числе в порядке ст. 24 ГПК РК, то такое арбитражное соглашение будет действительным, соответственно спор беспрепятственно может быть рассмотрен в арбитраже.

С уважением,

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



Сулейменов М.К.