

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

№ 101 от дд. 11.10.23г.

АО «Шымкентмай»

БИН: 93124000439

Туркестанская область, Ордабасинский район, село Темирлановка, улица К. Омаров, дом, 49/1

Представителю по доверенности:

г-ну Скакову А.А.

тел.: +7-701-539-26-79

эл.почта: Anuarbek_s@mail.ru

Уважаемый г-н Скаков!

На Ваш Запрос, поступивший на электронную почту Арбитражной палаты Казахстана (далее – АПК) 16 ноября 2023 г., сообщаем следующее.

1. По вопросу о том, входит ли ТОО «Казахстанский Международный Арбитраж г. Алматы», БИН: 230840017703 в Арбитражную палату Казахстана?

Согласно п. 1.1. Устава Арбитражная Палата Казахстана – это независимая, некоммерческая организация, представляющая собой добровольное объединение постоянно действующих арбитражей и арбитров. В связи с этим не все функционирующие в Республике Казахстан постоянно действующие арбитражи являются членами АПК.

Закон Республики Казахстан от 8 апреля 2016 года «Об арбитраже» (далее – Закон об арбитраже) не содержит требований о необходимости вступления постоянно действующих арбитражей в АПК для осуществления деятельности по администрированию арбитражных разбирательств.

В настоящее время ТОО «Казахстанский Международный Арбитраж г. Алматы» (БИН: 230840017703) не является членом Арбитражной палаты Казахстана.

23 августа 2023 г. ТОО «Казахстанский Международный Арбитраж г. Алматы» обратилось в Арбитражную палату Казахстана с заявлением о включении указанного арбитража в реестр АПК.

Правление АПК, рассмотрев указанное заявление, отказало ТОО «Казахстанский Международный Арбитраж г. Алматы» (БИН 230840017703) по следующим основаниям (см. копию ответа АПК за № 78 от 12.09.2023 г.):

1) Использование в наименовании ТОО «Казахстанский Международный Арбитраж г. Алматы» (БИН 230840017703) фирменного наименования ТОО «Казахстанский

Международный Арбитраж» (БИН 050140001208) является нарушением требований ст. ст. 38 и 1020 Гражданского кодекса и свидетельствует о явной недобросовестности со стороны учредителей этого арбитража.

2) о явной недобросовестности, злоупотреблениях, а также нарушении требований Закона об арбитраже свидетельствуют следующие положения регламента арбитража:

- «Термины и словосочетания арбитраж, Арбитраж г. Алматы, Арбитраж города Алматы, Международный арбитраж и т.п. применительно к арбитражному соглашению и наименованию Арбитража являются синонимами»;

- «Любые арбитражные соглашения о передаче споров в: Арбитраж г. Алматы, Арбитраж города Алматы, Арбитраж Алматы, Международный арбитраж, Казахстанский арбитраж, арбитражные соглашения с использованием любых иных словосочетаний, позволяющих установить юрисдикцию Казахстанский Международный Арбитража г. Алматы, имеют одинаковую юридическую силу».

Согласно реестру членов АПК в настоящее время в Республике Казахстан функционируют постоянно действующие арбитражи со следующими фирменными наименованиями:

- Арбитраж Алматы (Республика Казахстан, г. Алматы, ул. Нусупбекова, дом 32, тел.: 8 700 746 8012, эл./адр.: t.sud@inbox.ru; сайт: www.gorsud.kz, председатель – Зейілбек Сабит Рысалұлы);

- Арбитражный суд Алматы (Республика Казахстан, г. Алматы, ул. Нусупбекова, дом 32, эл./адр.: sudalmaty@bk.ru; сайт: www.almatysud.kz, тел.: 8 700 746 8012, директор – Зеилбекова Т.)¹.

Кроме того, словосочетание «Международный арбитраж» является частью фирменного наименования большого количества постоянно действующих арбитражей, функционирующих не только в Казахстане, но и во многих других странах.

Таким образом, вышеназванные положения регламента относительно определения юрисдикции Казахстанского Международного Арбитража г. Алматы противоречат требованиям Закона об арбитраже. В частности, согласно подп. 2) п. 1 ст. 27 Закона об арбитраже арбитраж возвращает исковое заявление, если иск подан в арбитраж, не предусмотренный в арбитражном соглашении.

В связи с этим ТОО «Казахстанский Международный Арбитраж г. Алматы» (БИН 230840017703) может быть включено в члены Арбитражной палаты Казахстана только после изменения его фирменного наименования, а также приведения положений регламента в соответствие с требованиями Закона об арбитраже.

2. По вопросу о том, имеет ли право и полномочия рассматривать спор арбитраж, созданный после заключения арбитражного соглашения (оговорки)?

В соответствии с п. 1 ст. 8 Закона об арбитраже спор может быть передан на рассмотрение арбитража при наличии заключенного между сторонами арбитражного соглашения. Согласно п. 2 ст. 8 Закона об арбитраже арбитражное соглашение может быть заключено сторонами в отношении споров, которые возникли или могут возникнуть между сторонами по какому-либо конкретному гражданско-правовому отношению.

Арбитражное соглашение является гражданско-правовым договором, следовательно, к нему должны применяться соответствующие нормы Гражданского кодекса о договорах.

¹ <https://palata.org/registry/>

Согласно п. 1 ст. 393 Гражданского Кодекса Республики Казахстан (далее – 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 необходимые для договоров данного вида, а также все те условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение. Без определения предмета договора мне один договор не может считаться с заключённым.

К предмету арбитражного соглашения можно отнести обязанность сторон передать те или иные споры на рассмотрение арбитража. Поэтому в арбитражном соглашении должны содержаться сведения, позволяющие индивидуализировать тот или иной арбитраж, в которой стороны обязались передать на рассмотрение уже возникший или могущий возникнуть спор.

В Регламенте Казахстанского Международного Арбитража, а также на официальном сайте Казахстанского Международного Арбитража указана следующая рекомендуемая типовая арбитражная оговорка для обращения в Казахстанский Международный Арбитраж:

«Любые споры и/или разногласия, возникающие из настоящего контракта (договора) или в связи с ним, подлежат окончательному урегулированию в Казахстанском Международном Арбитраже в соответствии с действующим Регламентом.

Состав Арбитража будет включать [одного/трех] арбитров.

Место проведения арбитражного разбирательства[указать].

Языком арбитражного разбирательства будет [.....] язык.

Настоящий контракт (договор) регулируется нормами материального права[указать]».

Таким образом, согласно арбитражной оговорке, включенной в п. 14.2 Договора №77 от 07.06.2023 года, заключенного между АО «Шымкентмай» и «ВАКИ ISTIQBAL» LLC, органом, компетентным разрешать споры из данного Договора, является Казахстанский Международный Арбитраж.

В соответствии с подпунктом 2) п. 1 ст. 27 Закона об арбитраже арбитраж возвращает исковое заявление, если иск подан в арбитраж, не предусмотренный в арбитражном соглашении.

Казахстанский Международный Арбитраж г. Алматы в соответствии с подпунктом 2) п. 1 ст. 27 Закона об арбитраже должен был вернуть исковое заявление, поскольку иск «ВАКИ ISTIQBAL» LLC был подан в арбитраж, не предусмотренный в арбитражном соглашении.

Таким образом, арбитраж, не существовавший на момент заключения арбитражного соглашения и созданный позже, не вправе рассматривать возникший из указанного арбитражного соглашения спор, поскольку на момент заключения арбитражного соглашения стороны не могли знать о несуществующем арбитраже.

3. По вопросу о том, имеет ли право сторона спора обжаловать в судебных инстанциях действия арбитража по принятию иска до вынесения решения по существу спора?

В соответствии со ст. 48 Закона об арбитраже по вопросам, не затрагивающим существа спора, выносятся мотивированные определения. При этом ни Закон об арбитраже, ни Гражданский процессуальный кодекс РК не предусматривают возможности обжалования в судебных инстанциях определений, а также действий арбитража по принятию иска до вынесения решения по существу спора. Отмене или отказу в признании или принудительном исполнении подлежат только арбитражные решения в порядке, предусмотренном ГПК.

В соответствии со ст. 52 Закона об арбитраже Вы имеете право обратиться в суд с ходатайством об отмене арбитражного решения. Так, согласно подпункту 1) п. 1 ст. 52, а также подпункту 2) п. 2 ст. 52 Закона об арбитраже арбитражное решение отменяется судом в случае, когда спор, по которому вынесено арбитражное решение, не может являться предметом арбитражного разбирательства по законодательству Республики Казахстан.

Спор не может быть предметом арбитражного разбирательства, если отсутствует заключенное между сторонами арбитражное соглашение.

Кроме того, по этому же основанию, предусмотренному в подпункте 1) п. 1 ст. 57, а также п. 2 ст. 57 Закона об арбитраже суд отказывает в признании и (или) приведении в исполнение арбитражного решения.

С уважением,

**Председатель Правления Арбитражной палаты Казахстана,
Председатель Казахстанского Международного Арбитража,
Член Международного совета при Верховном Суде РК,
Член Научно-консультативного совета при Конституционном
Суде РК, академик НАН РК, д.ю.н.,
профессор**



Сулейменов М.К.