



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

№ 98 от 15.10.2024г.

**Адвокату Специализированной ЮК
«Адвокат» Алматинской городской
коллегии адвокатов
Нарымбетову Д. Ш.
г. Алматы, ул. Манаса, 24 «В», оф. 4
nadisalm@mail.ru**

Арбитражная Палата Казахстана (далее – АПК), рассмотрев Ваш запрос, от 10 октября 2024 г. №247-37, сообщает следующее.

Согласно подп. 2) и 7-1) ст. 12 Закона Республики Казахстан от 8 апреля 2016 года «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.

Как следует из Вашего запроса, 15 марта 2023 года в Алматы между Турецкой компанией «Bahadır Insaat Turizm Yatırım Ticaret» и ТОО "ALKA kz SANAYI" (АЛКА кз САНАИ) было заключено Соглашение о временном вводе оборудования забивание столбов и снятия свай № 1 (далее – Соглашение), в п. 10.2. которого включена следующая оговорка: «Все споры, не разрешенные путем переговоров, подлежат разрешению в Арбитражном суде».

В соответствии с подпунктами 2) и 3) ст. 2 Закона об арбитраже под судом понимается суд судебной системы РК, который в соответствии с гражданским процессуальным законодательством РК уполномочен рассматривать дела о спорах, возникающих из гражданско-правовых отношений по первой инстанции; а под арбитражем – арбитраж, образованный специально для рассмотрения конкретного спора, или постоянно действующий арбитраж.

В соответствии с подпунктом 4) ст. 2 Закона об арбитраже арбитражное соглашение – это письменное соглашение сторон о передаче на рассмотрение в арбитраж спора, который возник или может возникнуть из гражданско-правовых отношений.

Закон об арбитраже не предусматривает такого понятия как «Арбитражный суд». Вместе с тем некоторые постоянно действующие в Казахстане арбитражи содержат в своем наименовании слова «Арбитражный суд». В Казахстане под «Арбитражным судом» может пониматься и коммерческий арбитраж как альтернативный судебному способ разрешения споров.

Поэтому мы считаем, что п 10.2. Соглашения является арбитражной оговоркой.

Поскольку в арбитражной оговорке не указан арбитраж или правила формирования арбитража AdHoc, мы считаем, что в данном случае подлежит применению Европейская

конвенция о внешнеторговом арбитраже, подписанная в г. Женеве 21 апреля 1961 г. (далее – Европейская конвенция).

В соответствии с подп. а) п. 1 ст. 1 Европейской конвенции она применяется к арбитражным соглашениям как физических, так и юридических лиц, которые на момент заключения такого соглашения имеют постоянное местожительство или соответственно свое местонахождение в различных Договаривающихся Государствах, о разрешении в порядке арбитража споров, возникающих при осуществлении операций по внешней торговле.

Республика Казахстан и Турецкая Республика являются участниками Европейской конвенции.

21 июля 2014 года при Национальной палате предпринимателей Республики Казахстан «Атамекен» был образован Центр арбитражного и третейского разбирательства (ныне – Арбитражный центр), о чем было направлено сообщение в ООН, как это предусматривает ст. 10 Европейской конвенции о внешнеторговом арбитраже. Постоянное представительство Казахстана в ООН своим письмом от 11 сентября 2014 г. сообщило о том, что «функции, изложенные ст. IV Европейской конвенции, осуществляются Арбитражным центром НПП РК».

В соответствии с п. 6 ст. IV Европейской конвенции:

«Если в арбитражном соглашении не содержится указаний относительно того, каким из видов арбитража – постоянно действующим или *ad hoc* – должен быть решен спор между сторонами, и если стороны не пришли к соглашению по этому поводу, то истец сможет направить просьбу о решении этого вопроса в соответствии с положениями пункта 3 настоящей статьи. Председатель или Специальный комитет может либо отослать стороны к постоянному арбитражному органу, либо им предписать назначить своих арбитров в срок, указанный председателем или Специальным комитетом, и принять в этот же срок меры, необходимые для осуществления арбитражного процесса. В последнем случае применяются пункты 2, 3 и 4 настоящей статьи».

Так, согласно п. 2 ст. IV Европейской конвенции:

«Если стороны предусмотрели передать могущие возникнуть между ними споры на рассмотрение в арбитраж *ad hoc* и если в течение 30 дней с даты извещения ответчика о передаче дела в арбитраж одна из сторон не назначила своего арбитра, то, если стороны не предусмотрели в арбитражном соглашении иного, арбитр этой стороны назначается, по просьбе другой стороны, председателем компетентной торговой палаты страны, в которой на момент подачи просьбы о передаче дела в арбитраж проживает или имеет свое местонахождение не назначившая арбитра сторона. Этот пункт равным образом применяется к замещению арбитров, назначенных одной из сторон или председателем вышеуказанной торговой палаты».

В соответствии с п. 3 ст. IV Европейской конвенции:

«Если стороны предусмотрели передать могущие возникнуть между ними споры на рассмотрение в арбитраж *ad hoc*, состоящий из единоличного арбитра или из нескольких арбитров, но если в арбитражном соглашении не содержится необходимых для осуществления арбитражного процесса данных, упомянутых в пункте 1 настоящей статьи, то, если стороны не пришли к соглашению на этот счет и с оговоркой относительно случая, указанного в пункте 2, соответствующие меры будут приняты уже назначенными арбитром или арбитрами. Если стороны не договорились о назначении единоличного арбитра или если назначенные арбитры не могли достигнуть договоренности о мерах, которые должны быть приняты, истец должен будет обратиться с просьбой о принятии этих мер в том случае, если стороны договорились о месте арбитража, по своему выбору либо к председателю компетентной торговой палаты места арбитража, согласованного сторонами, либо к председателю компетентной торговой палаты того места страны ответчика, в котором на момент подачи просьбы о передаче дела в арбитраж он проживает или имеет свое местонахождение; если стороны о месте арбитража не договорились, то истец может

обратиться по своему выбору либо к председателю компетентной торговой палаты того места страны ответчика, в котором на момент подачи просьбы о передаче дела в арбитраж он проживает или имеет свое местонахождение, либо к Специальному комитету, состав и характер деятельности которого определены в приложении к настоящей Конвенции. Если истец не воспользовался правами, предоставленными ему настоящим пунктом, этими правами могут воспользоваться ответчик или арбитры».

При этом согласно п. 4 ст. IV Европейской конвенции:

«Председатель или Специальный комитет, к которому направлена просьба, может, в зависимости от характера просьбы:

а) назначить единоличного арбитра, если это было согласовано сторонами, арбитра-председателя, суперарбитра или третьего арбитра;

б) произвести замещение арбитра (или арбитров), назначенных в ином порядке, чем это предусмотрено в пункте 2 настоящей статьи;

с) устанавливать местонахождение арбитражного суда, причем решением арбитров может быть избрано другое место арбитража;

д) устанавливать либо непосредственно, либо путем ссылки на регламент какого-либо постоянного арбитражного органа правила процедуры, которых должны придерживаться арбитры, если последние, за отсутствием договоренности между сторонами, сами не установили правил своей процедуры».

Таким образом, если стороны не достигнут соглашения относительно детализации условий арбитражного соглашения для разрешения возникшего между сторонами спора из Соглашения, и истцом будет являться турецкая компания, то он имеет право обратиться к Председателю Арбитражного центра НПП РК, компетентному в соответствии со ст. IV Европейской конвенции, с просьбой определить арбитраж – постоянно действующий или ad hoc – уполномоченный разрешить спор между сторонами.

Правила процедуры, которых должны придерживаться арбитры, устанавливаются согласно п. 4 ст. IV Европейской конвенции.

С уважением,

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



Сулейменов М.К.