



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

№ 62 от 24.05.2024г.

Уважаемый Кажымурат Серикович,

Арбитражной палатой Казахстана («АПК») получено Ваше обращение, в котором Вы просите *«представить в прокуратуру района (с дублированием на электронную почту 7210132@prokuror.kz) ответы на следующие вопросы:*

– *Является ли нарушение фундаментальных принципов договорного права, принуждение к незаконному исполнению договорных обязанностей, а также чрезмерные и необоснованные обременения стороны договора нарушением публичного порядка.*

К примеру, начисление заемщику незаконной пени и штрафа, которые не предусмотрены законодательством по договору о предоставлении микрокредита».

В ходе телефонного разговора 21 мая 2024 года с сотрудником прокуратуры, которому поручен данный вопрос, нам также сообщили о том, что ответ на поставленный вопрос интересует прокуратуру в контексте возможности отмены арбитражных решений ввиду их противоречия публичному порядку.

В первую очередь, должны сообщить Вам, что 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.

По вопросу Вашего обращения сообщаем следующее.

Действительно, в соответствии с подпунктом 1 пункта 2 статьи 52 Закона Республики Казахстан от 8 апреля 2016 года № 488-V ЗРК «Об арбитраже» (далее по тексту – «Закон об арбитраже») закреплено, что:

«арбитражное решение отменяется судом в случае определения, что ... арбитражное решение противоречит публичному порядку Республики Казахстан».

При этом в целом и мировая практика, и теперь также и Верховный Суд Республики Казахстан уже довольно длительное время придерживается позиции, что применение института публичного порядка в качестве основания для отмены арбитражного решения возможно лишь в исключительных случаях.

В частности, такое мнение было отражено в Рекомендациях Круглого стола «Некоторые вопросы применения Закона Республики Казахстан «Об Арбитраже» (г. Астана, 30 июня 2017 года), где Верховный Суд Республики Казахстан прямо указал, что:

«Необходимо отметить, что применение института публичного порядка возможно в исключительных случаях, когда принудительное исполнение арбитражного решения посягает на основы правопорядка Республики Казахстан.

В связи с этим судами при отмене решения по данному основанию следует мотивировать какой конкретно публичный порядок нарушен и каким образом».

В последующем этот вопрос нашел свое отражение и в принятом Верховным Судом 2 ноября 2023 года Нормативном постановлении Верховного Суда Республики Казахстан от № 3 «О некоторых вопросах применения судами арбитражного законодательства» (далее по тексту – **«Нормативное постановление»**), где в пункте 34 Нормативного постановления достаточно подробно разъясняется, что представляет собой публичный порядок и в каких случаях арбитражное решение может быть отменено как противоречащее публичному порядку Республики Казахстан.

В соответствии с пунктом 34 Нормативного постановления

«Согласно подпункту 1) статьи 2 Закона об арбитраже публичный порядок Республики Казахстан основы правопорядка, закрепленные в законодательных актах Республики Казахстан.

Основы правопорядка это установленные государством основополагающие нормы об общественном, экономическом и социальном устройстве общества, направленные на соблюдение и уважение такого устройства, обеспечение соблюдения правовых предписаний и защиту прав и свобод граждан.

Применение института публичного порядка возможно в исключительных случаях, не подменяя иных оснований для отмены арбитражного решения и оснований отказа в признании и приведении в исполнение арбитражных решений, предусмотренных Законом об арбитраже.

Суду при отмене арбитражного решения по данному основанию следует мотивировать, какие основополагающие нормы, составляющие основы правопорядка, были нарушены, каким образом решение арбитража и дальнейшее его исполнение будет противоречить публичному порядку».

Из поставленных Вами вопросов следует, что в данном случае скорее речь идет не о противоречии арбитражного решения публичному порядку, а скорее о нарушении и/или неправильном применении арбитражем норм действующего гражданского законодательства.

Однако не стоит отождествлять противоречие арбитражного решения публичному порядку с законностью. Поскольку в случае, если в качестве основания для отмены решения арбитража будет указываться на нарушение каких бы то ни было норм гражданского законодательства, то будет идти речь о пересмотре арбитражного решения по существу, что прямо запрещено пунктом 3 статьи 52 Закона об арбитраже.

Тем не менее, считаем возможным отметить, что в случае, если решение арбитража выносилось при отсутствии согласия стороны на рассмотрение спора арбитражем (в частности, примером такого нарушения может быть несоблюдение условия пункта 4 статьи 8 Закона об арбитраже, о том, что арбитражное соглашение *«по договору займа между коммерческой организацией и физическим лицом, не являющимся индивидуальным предпринимателем, действительно, если такое соглашение заключено после возникновения оснований для предъявления иска»*), то такое решение может быть отменено на основании неподведомственности спора арбитражу (подпункт 1 пункта 1 статьи 52 Закона об арбитраже).

С уважением,

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



М.К. Сулейменов