

ӘЛЕУМЕТТІК ҒЫЛЫМДАР

SOCIAL SCIENCES

МРНТИ 10.33.01

*Ш.Т. Елеубай*¹

¹ Университет им. Сулеймана Демиреля, г. Каскелен, Казахстан

ЗАКОН РЕСПУБЛИКИ КАЗАХСТАН «ОБ АРБИТРАЖЕ» В СИСТЕМЕ ДЕЙСТВУЮЩЕГО ПРАВА КАЗАХСТАНА

Аннотация. В настоящей статье рассматриваются вопросы, касательно места закона Республики Казахстан «Об арбитраже» в системе действующего права Казахстана. Рассмотрены проблемные вопросы правоприменительной практики. В статье определено, что изменения, которые были внесены в Закон об арбитраже, на сегодняшний день являются еще одним шагом по пути создания в Казахстане прогрессивного, соответствующего всем принципам международного арбитражного движения законодательства. Также в статье уделено внимание и должности арбитра, так как это должен быть высококвалифицированный сотрудник, который в своей деятельности, в первую очередь, руководствуется исключительно принципом независимости. Основная цель Республики Казахстан — это развитие предпринимательской деятельности и привлечение инвесторов. Так как, в настоящее время именно право и разрешение споров стали своеобразным продуктом, который активно рекламируется юрисдикциями на мировом рынке. Повышение инвестиционной привлекательности Казахстана, как, в принципе, любой страны, в дополнение к экономическим предпосылкам в основном зависит от стабильности экономической и политической ситуации, эффективности и прогнозируемости правового регулирования в сфере экономики и соблюдения правовой политики государства. В рамках последнего особое значение имеют функционирование судебной системы и наличие альтернативных процедур разрешения споров, в частности путем арбитража.

Ключевые слова: арбитраж, судебная практика, арбитражное соглашение, правовые акты, арбитражное производство.

Abstract. This article discusses the issues concerning the place of the Law of the Republic of Kazakhstan “On Arbitration” in the system of the current law of Kazakhstan. The problematic issues of law enforcement practice are considered. The article defines that the changes that were listed in the law on arbitration today are another step towards creating progressive in Kazakhstan, corresponding to all the principles of the international arbitration of legislation. The article also pays attention to the position of an arbitrator, since it must be a highly qualified employee who is primarily guided by the principle of independence in his activities. The main goal of the Republic of Kazakhstan is to develop entrepreneurship and attract investors. Since, at present, it is the law and dispute resolution that has become a kind of product that is actively advertised by jurisdictions on the world market. Increasing the investment attractiveness of Kazakhstan, as, in principle, any country, in addition to the economic prerequisites, mainly depends on the stability of the economic and political situation, the effectiveness and predictability of legal regulation in the field of economy and compliance with the legal policy of the state. Within the latter, the functioning of the judicial system and the availability of alternative dispute resolution procedures, in particular through arbitration, are of particular importance.

Keywords: arbitration, judicial practice, arbitration agreement, legal acts, arbitration proceedings.

Аңдатпа. Осы бапта Қазақстан Республикасының құқық жүйесіндегі «Төрелік туралы» заңының бірқатар мәселелері қаралады, атап айтқанда, құқық қолдану практикасындағы өзекті мәселелер. Мақалада Төрелік туралы заңға енгізілген өзгерістер қарастырылады. Халықаралық төрелік қағидаттарына сәйкес келетін Қазақстандағы прогрессивті заңнаманы құру жолындағы тағы бір үлкен қадам болып табылатыны айқындалған. Сондай-ақ, мақалада төрелік лауазымына назар аударылады. Өйткені өз қызметінде бірінші кезекте тәуелсіздік қағидатын басшылыққа алатын білікті қызметкер болуы қажет. Қазақстан Республикасының негізгі мақсаты кәсіпкерлік қызметті дамыту және инвесторларды қызықтыру. Себебі, қазіргі уақытта құқық пен дауларды шешу әлемдік нарықтағы юрисдикцияның негізгі жарнамаланатын өнімі. Басқа елдердегідей инвесторларды тартуды арттыру экономикалық алғышарттардағы, экономикалық және саяси жағдайдадың тұрақтылығына, экономика саласындағы құқықтық реттеудің тиімділігі мен болжамдылығына, және құқықтық мемлекеттің саясатын сақтауға байланысты. Аталған құқықтық мемлекет саясатында, яғни төреліктің сот жүесіндегі жұмыс істеуі және дауларды шешуі өте маңызды рөл атқарады.

Түйін сөздер: төрелік, сот практикасы, төрелік келісім, құқықтық актілер, төрелік іс жүргізу.

В Республике Казахстан по поручению главы государства был разработан законопроект «Об арбитраже». Следует отметить, что до полного утверждения и принятия данного законопроекта он не один раз проходил проверку и обсуждение в стенах законодательного органа. Много раз законопроект «Об Арбитраже» выносился на обсуждение как практикующих юристов, так и экспертов. Но всё же 8 апреля 2016 г. был принят Закон Республики Казахстан «Об арбитраже» [1].

Во время обсуждения и принятия решений по всем вопросам документа многих интересовал один из самых главных вопросов, который касался соответствия законопроекта всем международным требованиям и стандартам.

На самом деле, многих изначально беспокоили нюансы относительно нормы, согласно которой хозяйствующие субъекты, которые являются собственностью государственных органов, или же которые имеют государственную собственность в виде акций имеют право на обращение в арбитраж только после согласия на это уполномоченного органа.

Так как в Казахстане, согласно нормам Конституции, и частная и государственная собственность признаются и защищаются равным образом, то разграничивать каким-либо образом и исключать те или иные права является неправильным и противоречащим национальному законодательству. Таким образом на обращение в арбитраж каждый хозяйствующий субъект имеет полное право без какого-либо разрешения.

В процессе работы над законопроектом возникали и другие вопросы, которые требовали немедленного вмешательства экспертов и более детального их обсуждения. К примеру вопросы относительно понятия арбитражного суда, статуса арбитров, регламентации тех ил иных процедур требовали дополнительного внимания и обсуждения.

Как известно, арбитраж регулируется в основном частным правом, а изъятия сторон является основным. Для сторон важными являются следующие сведения: в какие сроки следует рассматривать дело, какого арбитра им следует выбирать, должен ли он иметь высшее юридическое образование или нет. Для субъектов хозяйствования важен факт, чтобы человек обладал специальными познаниями в решении их дела и соответствовал всем заявленным требованиям, а уже статус, положение в обществе, возраст и другие критерии не имеют никакого значения.

Точно таких же требований придерживается и Типовой закон *UNISITRAL* [6]. Как основной юридической орган Организации Объединенных Наций, который в настоящее время и уже на протяжении сорока лет специализируется на проведении реформ во всем мире в

областях коммерческого права. В соответствии с требованиями типового закона *UNISITRAL*, арбитр, прежде всего, обязан быть:

- дееспособным;
- он не должен зависеть от той или иной стороны процесса или каким-либо образом быть заинтересованным в результате.

У них нет требований ни по возрасту, ни по профессиям, ни по опыту, потому что те, кто их выбирает и доверяет им полностью несет все риск, соответственно и принимает то решение, которое выносит арбитр.

Кстати, на практике многие арбитражные центры, действующие в стране, убедились в преимуществах этого метода. Проводился эксперимент одним из таких центров. Было рассмотрено 5 разных дел. В одном случае обе стороны остались довольны, хотя, как часто бывает, ответчики не всегда были довольны решением, поскольку не хотели выполнять свои обязательства. Истец также заявил, что отныне он будет рекомендовать услуги этого центра своим партнерам, так как именно тут есть опытные адвокаты, опытные присяжные и определенные навыки.

Что касается возраста арбитра, то для решения данного вопроса эксперты Казахстана также ориентировались на международную практику. Согласно Закону Республики Казахстан «О международном арбитраже» [4], принятому в 2004 году, арбитром может стать лицо, достигшее 25-летнего возраста. В новом законопроекте было предложено увеличить возраст до 35 лет. Более того, если согласно предыдущему закону арбитр, разрешающий спор единолично, должен иметь только высшее образование и стаж работы в юридической профессии не менее двух лет, то по новому законопроекту лицо должно иметь стаж не менее 5 лет.

Арбитром не может быть лицо, которое имеет неснятую или же непогашенную судимость, работающее государственным служащим, депутатом парламента, генералом или военным [2].

Следует отметить, что каждый арбитраж в первую очередь ценится своими арбитрами. Поэтому очень важно, насколько они профессиональны, какой у них опыт, кто они в целом, поэтому сейчас основной акцент делается на привлечении в качестве арбитров не только известных местных ученых и практикующих юристов, но и иностранных. На данный момент в стране есть арбитры, не являющиеся резидентами Республики Казахстан, которых можно привлечь к участию в работе. Это квалифицированные эксперты в области арбитража, прошедшие обучение в лучших университетах мира, имеющие большой опыт работы в области корпоративного права, слияний и поглощений, разрешения споров, энергетики и природных ресурсов и т.д. То есть это опытные юристы, которых могут приглашать стороны для разрешения споров. Но следует подчеркнуть тот факт, что казахстанские арбитры, ученые, практикующие юристы им не уступают, а в некоторых областях являются даже более компетентными.

Во время дискуссий относительно законопроекта «Об Арбитраже» на обсуждение выносился также вопрос относительно независимости арбитра. Ведь вопросу о независимости арбитров необходимо также, как и вопросу о независимости судей уделять достаточно внимания. Это основа не только арбитров, но и судей, потому что на карту поставлены объективность и справедливость. Если судья независим, его не интересует исход дела, конечно, он будет рассматривать любое дело объективно, поэтому, когда принимался закон об арбитраже, на это обратили особое внимание. Если говорить непосредственно о постоянно действующем третейском суде и его арбитрах, то, прежде всего, судья (арбитр) не должен зависеть от сторон. В противном случае стороны спора могут подумать о предвзятом отношении к делу. При выборе арбитра следует учитывать тот факт, сталкивался ли он с делом, участвовал ли он в деятельности юриста, этой фирмы и т. д. Также необходимо выяснить является ли данный арбитр экспертом в том вопросе, по которому стороны обратились к нему, и принять во внимание другие обстоятельства, которые имели отношение к правильному решению.

В идеале, как и в Типовом законе ЮНСИТРАЛ, постоянный арбитражный суд не должен зависеть от кого-либо или какой-либо управленческой, организационной, функциональной или финансовой структуры. Если есть такого рода факт, то, конечно, предприятия начинают осторожничать, и могут заподозрить арбитра в связи с той или иной организацией и более того обвинить в коррумпированности. Именно поэтому независимость арбитров и арбитражных учреждений в законопроекте Республике Казахстан «Об Арбитраже» ставится за основу [5].

В законе «Об Арбитраже» исключено понятие законности решения, которое ранее служило основанием для рассмотрения дела. Одна из особенностей арбитража – это то, что его решения, не подлежат пересмотру, по существу. Также из-за конфиденциальности дело рассматривается немедленно, без бюрократии, как это зачастую происходит в государственных судах.

Будущее за арбитражем. Это создает культуру отношений, социальную стабильность, когда люди не доводят дело до конфликтных ситуаций, а разрешают их в приятной обстановке, находя компромиссы или находя решение, выгодное обеим сторонам.

В законопроекте отменены многие правила, которые ранее препятствовали и мешали рассмотрению дела, например, чрезмерно контролируемые процедуры, которые не требуются в арбитраже.

Необходимо в первую очередь чётко определить формы свободы арбитража. Чтобы обеспечить независимость, следует создать фонд для финансирования первоначального развития арбитражных институтов, чтобы улучшить навыки арбитров, заниматься повышением их

квалификации, экспертизой законопроектов и других мер, необходимых для развития арбитражных институтов в республике.

Закон об арбитраже хорош тем, что позволяет предпринимателям и бизнесменам решать споры быстро, без бюрократии. Ведь для них дорогое время, которое часто рассмотрении дела, при отмене или его пересмотре, расходуется дополнительные средства, в итоге у человека пропадает желание заниматься бизнесом.

Стоит отметить, что на сегодняшний день Арбитражный центр НПП в Казахстане работает над повышением квалификации арбитров, они продолжают посещать конференции, в том числе международные. В мае 2020 года представители Лондонского арбитражного института провели тренинг в данной организации. Также был организован тренинг по медиации для арбитров, где они получили много новой и полезной информации.

На наш взгляд, подобные тренинги следует проводить как для арбитров, так и систематически на регулярной основе для предпринимателей. Казахстан стремится войти в 30-ку развитых стран. Конечно, управление бизнесом там находится на высоком уровне, и мы не должны останавливаться на достигнутом. Нам нужно готовить наших предпринимателей, потому что с каждым годом конкуренция усиливается, глобализация продолжится, и наше экономическое сотрудничество будет расширяться не только в соседних странах, но и за рубежом. На наш взгляд, обучение представителей бизнеса нужно проводить в регионах, где лекции будут давать не только местные специалисты, но и иностранцы. А за два-три года наша страна сможет выпускать бизнес-менеджеров высшего класса. Фактически, как определено государственной экономической политикой, необходимо создать среду, которая может стимулировать развитие бизнеса, а также обеспечить правовое сопровождение их деятельности, включая создание института альтернативного разрешения споров. Причем споры можно разрешить не только через арбитраж и посредничество, но и другими методами. В дальнейшем можно сделать вывод, что стороны смогут разрешить спор самостоятельно, исходя из деловой практики. Необходимо создать среду, которая может стимулировать бескомпромиссные отношения между предпринимателями. То есть каждый будет стремиться к бескомпромиссному урегулированию споров, и так мы воскресим забытое на сегодняшний день «купеческое слово», когда слова приравниваются к делу и обещание выполняется, а того, кто не выполняет обещание, признают другие как человек, который не держит свое слово, и другие бизнесмены избегают с ним сотрудничества.

Таким образом, стоит отметить, что принятый закон в первую очередь будет соответствовать самым высоким международным

стандартам и будет способствовать эффективному развитию предпринимательства.

Список использованной литературы:

- 1 Закон Республики Казахстан от 8 апреля 2016 года № 488-V «Об арбитраже» (с изменениями и дополнениями по состоянию на 21.01.2019 г.)// https://online.zakon.kz/document/?doc_id=35110250
- 2 Каса И. Арбитраж (третейский суд): история создания и правовая природа // Вестник Российского университета дружбы народов. Серия: Юридические науки. 2018. Т. 22. № 2. С. 269–288.
- 3 Конституция Республики Казахстан, принятая на республиканском референдуме 30 августа 1995 г. // Конституция Республики Казахстан. Алматы: НормаК, 2002.
- 4 О международном арбитраже: Закон Республики Казахстан от 28 декабря 2004 г. № 23-III (с изм. и доп. по состоянию на 02.07.2014 г.). URL: http://online.zakon.kz-Docu-ment/?do_id=1052495(Дата обращения 02.12.2020)
- 5 Сулейменов М.К. Международное частное право и международный гражданский процесс: Учебник в двух частях. - Алматы: ТОО «Юридическая фирма «Зангер», 2018. - 496 с.
- 6 Типовой закон ЮНСИТРАЛ о международном торговом арбитраже (1985 год) с изменениями, принятыми в 2006 году