

УДК 347.769(574+1–87)

АРБИТРАЖНЫЙ СУД ПРИ МЕЖДУНАРОДНОМ ФИНАНСОВОМ ЦЕНТРЕ «АСТАНА»**Токатов Р.А., Мырзалиева Ж.Т., Жагалов Р.Б.***Карагандинский государственный университет им. акад. Е.А. Букетова, Караганда*

В статье рассматриваются вопросы становления, современное состояние арбитражного суда Республики Казахстан и Зарубежных стран и реализация Шага 70. Создание международного финансового центра Астана (AIFC) на базе инфраструктуры ASTANA EXPO 2017 с приданием ему специального статуса, стратегии Президента Республики Казахстан Н.А. Назарбаева План нации – 100 шагов. В данной работе изучали особенности законодательства регулирующие института арбитражного суда, в том числе его проблемы как один вид альтернативных способов разрешения гражданских споров, опыт решения споров в зарубежных арбитражных судах и работа зарубежных финансовых центров. Авторами рассматриваются особенности создания арбитражного суда при международном финансовом центре «Астана» и проблемы признания и исполнения решений арбитражных судов.

Ключевые слова: арбитраж, суды, международный финансовый центр «Астана», история арбитражного суда, стратегия план нации – 100 шагов

COURT OF ARBITRATION AT THE INTERNATIONAL «ASTANA» FINANCIAL CENTER**Tokatov R.A., Myrzaliev Z.T., Zhagalov R.B.***Karaganda State University named after E.A. Buketov, Karaganda*

The problems of formation and current state of the Arbitration Court of the Republic of Kazakhstan and foreign countries and the implementation of the President of the Republic of Kazakhstan N.A. Nazarbayev's National Plan "100 concrete steps" of Step 70 are considered in the article. The formation of Astana International Financial Center (AIFC) on the basis of ASTANA EXPO 2017 infrastructure, and giving it a special status". The features of the legislation regulated the institute of arbitration court, including its problems as a kind of alternative ways of resolving civil disputes experience of resolving disputes in international arbitration courts and the work of international financial centers are considered. The features of the creation of arbitration court at International Financial center «Astana» and problems on recognition and enforcement of arbitration judgments are considered.

Keywords: arbitrazh, courts, international financial center «Astana», history of the arbitral tribunal, Article 100 nation-step plan

В марте 2015 года на XVI съезде партии «Нур Отан» Нурсултан Назарбаев выдвинул пять институциональных реформ, в числе которых модернизация государственного аппарата, обеспечение верховенства закона, индустриализация и экономический рост, укрепление казахстанской идентичности, усиление транспарентности и подотчетности государства. В числе пять институциональных реформ была обозначена необходимость создания в Казахстане Международного финансового центра. В последующем, в стратегии «100 конкретных шагов».

В настоящее время в РК наблюдается ситуация с чрезмерной загруженностью судов общей юрисдикции, имеют место бюрократизм и волокита при рассмотрении дел, недостаточно качественная подготовка и отбор кадров для судебной системы, что в совокупности отрицательно влияет на качество отправления правосудия и сроки рассмотрения дела. Как правило, со дня подачи иска в суд до вступления решения в законную силу (при обжаловании решения в апелляционном порядке) проходит 4–5 месяцев, что в конечном итоге затягивает исполнение решения. Не стоит забывать

и о праве проигравшей стороны обжаловать состоявшийся судебный акт, помимо апелляционной, также в кассационной и надзорной инстанциях. Все это изматывает «противников» и не способствует плодотворному занятию предпринимательской деятельностью [10;137].

На протяжении последних пяти лет поднимается вопрос о необходимости снижения нагрузки на суды. В своем выступлении на V Съезде судей РК (ноябрь 2009 г.) Президент Н. Назарбаев направил внимание судей на «сокращение числа споров, подлежащих рассмотрению в судебном порядке, внедрение альтернативных способов их разрешения, в том числе примирительных процедур и медиации. Это позволит придать нашему правосудию восстановительный характер. Кроме того, использование альтернативных методов разрешения споров позволит достичь основополагающей задачи судебной системы – оперативное и качественное разрешение споров граждан» [8;1].

Современное государство для всех, шагом номер 70 стала задача по созданию международного финансового центра «Астана» (МФЦА/AIFC) на базе высокотехнологичной инфраструктуры Международ-

ной специализированной выставки Астана ЭКСПО-2017 [6]. Указом Президента Республики Казахстан от 19 мая 2015 года №24 «О Международном финансовом центре «Астана» и передислокации Национального Банка Республики Казахстан в город Астану» [6] За основу создания международного финансового центра «Астана» была выбрана модель Дубайского международного финансового центра (DIFC), как наиболее релевантный и уже доказавший свою успешность. Сегодня Объединенные Арабские Эмираты за небольшой промежуток времени смогли достичь высоких успехов в области международного бизнеса. стремительно развиваются, превращаясь в финансовый центр мира. Этому способствует эффективная стабильная экономика и сотрудничество с рынками капитала Лондона, Нью-Йорка, Гонконга., и одним из успешных проектов этой страны является DIFC. Дубайский международный финансовый центр был создан в 2004 году управителем Дубая – премьер-министром ОАЭ Рашидом Аль Мактумом, подписавшем декрет об учреждении Финансового Центра и сегодня он входит в двадцатку самых продвинутых финансовых центров мира. В мире существует 80 финансовых центров. В их числе наиболее развитые расположены в Лондоне, Нью-Йорке, Торонто, Токио, Сингапуре, Гонконге и в ряде других мегаполисов мира. Дубайский финансовый центр за 10 лет успешно занял свое место и охватил финансовые рынки Персидского залива и Африки. Цель Казахстана оказаться через 10 лет, как сейчас Дубай, в десятке лучших азиатских финансовых центров.

В Казахстане задумались над проектом создания МФЦА в связи с замедлением мирового экономического роста и снижением цен на нефть и с целью обезопасить свою экономику от новых потрясений за счет привлечения международного капитала. Отсюда и основная миссия МФЦА – содействие скорейшему росту не сырьевого сектора экономики [7;1].

Также, Указом президента Казахстана о международном финансовом центре «Астана» для разрешения инвестиционных споров предусмотрено создание финансового суда с привлечением иностранных судей, применением англосаксонской системы права и английского языка в судопроизводстве. Президент указал на необходимость изучения опыта Дубая касательно функционирования в структуре МФЦА. Для реализации поручения Главы Государства совместная делегация представителей Верховного суда и Национального банка побывала с рабочим визитом в ОАЭ и Республике Сингапур.

В ходе визита изучался опыт решения инвестиционных споров и работа зарубежных финансовых центров. Также делегация подписала два меморандума о взаимопонимании. Один меморандум по взаимодействию судов стран и второй об оказании содействия ОАЭ Казахстану в создании международного финансового центра в Астане. На сегодня ОАЭ подписаны меморандумы с такими странами, как США, Англия, Сингапур и Кения. Во время визита в Сингапур изучался широкий круг вопросов, связанных с местной реформой в области рассмотрения инвестиционных споров, а также повышением квалификации судей. Правовая система DIFC основана на принципах общего (англосаксонского) права. В мире существует несколько правовых систем. Наиболее крупные из них: англосаксонская, континентальная система и шариат. В Дубае работают все три названные системы права. В самих ОАЭ действует шариат. Также, существуют суды, применяющие континентальное право. Это сделано для многочисленных трудовых мигрантов, туристов и предпринимателей. На территории же международного финансового центра DIFC размером 44 га применяется англосаксонское право. Англосаксонская система права избрана для финансового центра с учетом того, что основные участники глобального международного финансового рынка происходят из стран Северной Америки (США, Канады), Великобритании, Гонконга, Сингапура, Австралии, Новой Зеландии. Так как, элита международного финансового бизнеса очень хорошо знакома с англосаксонской системой права и доверяет ей, для удобства иностранных инвесторов в дубайском финцентре и учредили англосаксонскую систему права. МФЦА проектируется по аналогии с DIFC, то есть разбирать споры резидентов и инвесторов МФЦА будет независимый арбитраж с международным составом судей. При разрешении дел суд МФЦА будет также руководствоваться имеющимися прецедентами – собственными решениями по предыдущим делам, решениями суда DIFC, судов Англии и Уэльса и других стран общего права. Решения апелляционной инстанции суда МФЦА будут являться окончательными, не подлежащими обжалованию и обязательными для всех физических и юридических лиц. Кроме того, суд МФЦА будет обладать исключительным правом интерпретации права МФЦА. Судьями суда МФЦА будут назначаться лица, имеющими достаточный опыт отправления правосудия и безупречную репутацию [3;1].

Согласно стратегии «100 конкретных шагов. Современное государство для всех» для МФЦА планируется создание междуна-

родного арбитражного центра. Скорее всего, за основу будет взята модель дубайского арбитража DIFC-LCIA, осуществляющего свою деятельность на объединенной базе арбитража DIFC и Лондонского суда коммерческого арбитража (LCIA), созданного в 1892 году. Международный арбитражный центр МФЦА будет создан для альтернативного, внесудебного разрешения споров участников МФЦА и других инвесторов. Использование дубайского опыта позволит применять в Казахстане зарекомендовавший себя английский арбитражный регламент, а также широко привлекать к работе международного арбитражного центра МФЦА иностранных арбитров. В целом идея создания международного арбитражного центра, как и финансового суда МФЦА, была воспринята с большим воодушевлением иностранными и казахстанскими юристами, а также представителями крупных национальных компаний [7;1].

В истории развития законодательства об арбитраже (третейских судах) в Казахстане можно выделить три этапа: 1) этап становления арбитражей (1993–1999 гг.). В то время действовало Типовое положение о третейском суде, утвержденное постановлением Кабинета Министров РК от 4 мая 1993 г. № 356. В те годы третейское разбирательство медленно, но неуклонно развивалось, проблемы если и возникали, то не самые острые; 2) этап развала арбитражных судов (1999–2004 гг.), поскольку принятый 1 июля 1999 г. новый Гражданский процессуальный кодекс РК не содержал в себе нормы, предусматривающей принудительное исполнение государственными судами решений третейских судов. После принятия ГПК судебная практика пошла вразнос. Чтобы исправить ситуацию, Верховный суд принял Нормативное постановление № 14 от 19 октября 2001 г., которым обязал суды выносить определения о принудительном исполнении решений третейских судов. Однако против этого постановления выступили Генеральная прокуратура и Министерство юстиции. В результате Верховный суд вынужден был приостановить действие своего нормативного постановления; 3) этап после принятия арбитражных законов (с 2005 г. по настоящее время). 28 декабря 2004 г. были приняты Закон «О третейских судах» [1], Закон «О международном коммерческом арбитраже» [2] и 2016 году 8 января в РК приняли новый закон «Об арбитраже» [4].

В Казахстане не так много арбитражных судов. Точное количество их неизвестно, так как единого центра и статистики деятельности третейских судов не существует. Первые третейские суды, которые были соз-

даны в Казахстане в 1992 – 1993 годах – это Арбитражная комиссия при Союзе Торгово-промышленных палат РК и Международный третейский суд «IUS». 5 января 2005 г. был создан Казахстанский Международный Арбитраж (КМА), который за пять лет существования превратился в ведущий арбитражный (третейский) суд в Казахстане.

На сегодняшний момент самым популярным арбитражным центром в Казахстане является «Казахстанский международный арбитраж». В состав арбитров казахстанского международного арбитража входят более 200 ведущих казахстанских и иностранных юристов, работающих в самых крупных и известных международных юридических фирмах и университетах. Казахстанский Арбитраж установил партнерские отношения с ведущими арбитражными учреждениями различных стран. В их числе – Китайская внешнеторговая и арбитражная комиссии (CIETAC), Японская коммерческая арбитражная ассоциация, Международный коммерческий арбитражный суд при ТПП РФ, Корейский Совет по коммерческому арбитражу (КСАВ), Международный Арбитражный суд Международной торговой палаты, Нидерландский Арбитражный Институт и другие.

Сегодня ведущие арбитражные суды мира действуют в Лондоне, Стокгольме, Париже, Вашингтоне, Гонконге, Сингапуре и других крупных центрах международного бизнеса. Реализация идеи создания в Астане международного арбитражного центра исключит для нас необходимость участия в “юридическом туризме”, позволит разрешать все инвестиционные споры в Казахстане с применением передового опыта международного арбитража. Это создаст дополнительную инфраструктуру для инвестиционной деятельности в регионе. Астана может стать еще одним успешным центром коммерческого арбитража в Евразии, а это дополнительный приток капиталов, возможность развития казахстанского рынка юридических услуг и образования, положительный имидж Казахстана на международной арене. [7:2].

В соответствии с законодательством DIFC, решения иностранных судов и арбитражей признаются и исполняются на территории DIFC, несмотря на отсутствие международных договоров с соответствующими государствами. К примеру, в РК суды исполняют иностранные решения, только если с соответствующим государством заключен международный договор. В силу небольшого количества международных договоров РК исполнение иностранных решений в РК является затруднительным или невозможным. Для сравнения, суды РК не исполняют решения судов стран Европы и США. Подобный опыт DIFC был бы интересен и для Казахстана, од-

нако бланкетная норма о признании и исполнении решений иностранных судов в DIFC может предоставить иностранным компаниям одностороннее преимущество, поскольку не все иностранные суды готовы на взаимной основе исполнять у себя решения судов РК. Существует мнение, что в силу того, суды DIFC признают и исполняют иностранные решения без международного договора, можно признать иностранное решение в DIFC и далее передать его на исполнение за пределы DIFC (в ОАЭ и других странах). Но в этом вопросе имеется неопределенность. Следует изучить и оценить плюсы и минусы подобного сценария и в РК, поскольку последствия копирования данной практики могут иметь серьезные последствия. Суды DIFC пошли дальше. В силу того, что соглашений между ОАЭ и иностранными государствами о взаимном признании и исполнении судебных решений не так много (как и у РК), DIFC изучает возможность «конвертации» решений судов DIFC в арбитражные решения. Это позволило бы исполнять решения судов DIFC в более, чем 140 странах мира в силу Нью-Йоркской конвенции 1958 года «О признании и исполнении иностранных арбитражных решений». То есть, для исполнения решений судов DIFC предлагается использовать механизм признания и исполнения арбитражных решений. Более того, как известно, признание и исполнение решения иностранного арбитража в РК предусматривает процедуру, в соответствии с которой местными судами изучается возможность признания и исполнения решения с учетом возражений ответчика. То есть, не все решения иностранных арбитражей исполняются и многое зависит от местных судов. Суды DIFC положительно зарекомендовали себя в вопросах признания и исполнения решений иностранных арбитражей, поскольку подходят к данному вопросу более либерально, чем суды судов эмирата Дубай. В связи с этим, вероятность признания и исполнения решения иностранного арбитража через суд DIFC (для дальнейшего исполнения на территории ОАЭ) существенно выше, чем, если бы арбитражное решение признавалось и исполнялось через суды эмирата Дубай.

2016 году 8-апреля в РК приняли новый закон «Об арбитраже» [4].

Основные изменения/нововведения можно кратко описать следующим образом.

- Объединены действующие понятия «третейский суд» (разрешает споры с участием резидентов РК) и «международный арбитраж» (разрешает споры с участием нерезидента). Впредь, будет использоваться общий термин «арбитраж»;

- Внедрен принцип «делимости» арбитражной оговорки (недействительность до-

говора не влечет недействительность арбитражной оговорки);

- Изменена компетенция арбитража в вопросах разрешения гражданско-правовых споров, как по предмету, так и по субъектам;

- Ужесточены требования к содержанию и оформлению арбитражной оговорки;

- Существенная часть нововведений вытекает из объединения Законов РК «О третейских судах» и «О международном арбитраже».

Астана серьезно настроена на построение нужной среды для инвестиций.

В заключение хочу сказать, что реализация такого сложного проекта как международный финансовый центр будет непростой задачей, потребует много времени и сил.

В конституционном законе финансового центра есть качественно разработанная программа реализации. И для развития МФЦА нам поможет похожий по условиям старта работы опыт Дубая. Исполнение закона Международного финансового центра «Астана» курирует Нацбанк Казахстана, который в этот сложный период натиска на национальную валюту ведёт себя, уверенно, демонстрируя высокий профессионализм. Большой плюс МФЦА-это создание финансового суда и арбитражного центра. Для привлечения инвесторов нужен суд работающий по международным стандартам. Казахстан должен иметь четкую систему решения судебных споров, а также создать условия гораздо лучшие, чем у них дома.

Список литературы

1. Закон Республики Казахстан «О третейских судах» от 28 декабря 2004 г. №22-III // <http://www.zakon.kz> (Утратил силу).

2. Закон Республики Казахстан «О международном коммерческом арбитраже» от 28 декабря 2004 года № 23-III // www.zakon.kz (Утратил силу).

3. Конституционный закон Республики Казахстан от 7 декабря 2015 года № 438-V ЗРКО Международном финансовом центре «Астана» <http://adilet.zan.kz/rus/docs/Z1500000438>.

4. Об арбитраже Закон Республики Казахстан от 8 апреля 2016 года № 488-V ЗРК <http://adilet.zan.kz/rus/docs/Z1600000488>.

5. Указ Президента Республики Казахстан от 19 мая 2015 года № 24 «О Международном финансовом центре «Астана» и передислокации Национального Банка Республики Казахстан в город Астану» // <http://www.zakon.kz>.

6. План нации – 100 шагов по реализации пяти институциональных реформ Н.Назарбаева <http://www.inform.kz/rus/article/2777943>.

7. Балкен М. Международный финансовый центр «Астана» будет способствовать увеличению ВВП Казахстана // www.zakon.kz.

8. Выступление Президента Казахстана Нурсултана Назарбаева на VI съезде судей Республики Казахстан «Задачи национальной судебной системы в контексте Стратегии «Казахстан-2050» (Астана, 20 ноября 2013 года) <http://www.zakon.kz/4587491-vystuplenie-prezidenta-kazakhstan.html>.

9. Билиспаев А.М. Перспективы развития третейских судов и международных арбитражей в Республике Казахстан <http://www.zakon.kz/4607474-perspektivy-razvitiya-tretejskikh.htm>.

10. Сулейменов М.К. Арбитражные (третейские) суды в Казахстане: прошлое, настоящее, будущее. – Алматы: Казахстанский международный арбитраж, НИИ частного права, 2007. – 430 с.