

Применение иностранного права в отношениях между резидентами Казахстана

К. Абжанов, старший юрист Департамент контрактного права Юридической фирмы «GRATA»

1. Введение

Экономическая ситуация в Казахстане, среди прочего, характеризуется активным участием иностранных компаний в экономической деятельности. Такое участие выражается, в частности, посредством учреждения в Казахстане иностранными компаниями дочерних юридических лиц с преобладающей или стопроцентной долей иностранного участия. Такие юридические лица свободно вступают в правоотношения с другими субъектами гражданско-правовых отношений на территории Республики Казахстан, совершают сделки и заключают гражданско-правовые договоры.

Нетрудно понять стремление таких юридических лиц с иностранным участием указывать в заключаемых ими договорах иностранное право в качестве регулирующего права. Таким правом чаще всего выступает право страны, в которой зарегистрированы или ведут бизнес учредители этих компаний. Зачастую такие компании не дифференцируют свой подход в данном вопросе в зависимости от того, является ли их контрагент резидентом Казахстана или нет, и на стадии переговоров настаивают на применении иностранного права и в тех случаях, когда контрагентом является резидент Казахстана. В результате на практике встречаются случаи, когда в договорах между резидентами, не осложненных никакими иностранными элементами, в качестве регулирующего права выступает право иностранного государства.

Вместе с тем, в юридическом сообществе в настоящее время подвергается сомнению право резидентов Казахстана выбрать

иностранное право в гражданско-правовом договоре в качестве регулирующего, когда такой договор не осложнен иностранным элементом.

Посредством данной статьи мы хотим обратить внимание читателя на различные позиции в отношении данного вопроса, а также продемонстрировать необходимость более конкретного законодательного урегулирования данного вопроса.

2. Вопросы применения иностранного права в сделках между резидентами Республики Казахстан

В последнее время тенденция в дискуссиях по вопросу возможности резидентами выбирать иностранное право в качестве регулирующего сводится к тому, что к отношениям резидентов Казахстана, не обремененным иностранным элементом, может применяться иностранное право.

Довольно часто упоминаемым обоснованием такой позиции служит то, что в законодательстве отсутствуют нормы, прямо запрещающие выбор резидентами иностранного права регулирующим правом сделки. В дополнение к этому сторонники «либеральной» позиции указывают на принцип свободы договора, являющийся третьим из основных начал гражданского законодательства. Этот принцип подразумевает свободу каждой стороны а) решать, участвовать ли ей в договоре, б) выбирать контрагента и, что самое важное, в) выбирать условия договора. Ввиду этого, учитывая, что стороны вправе устанавливать в договоре любые условия, не запрещенные



законодательством, а также то, что норм, прямо запрещающих выбор иностранного права, нет, можно сделать вывод о том, что резиденты Казахстана могут указать в договоре его регулирующим правом право любого иностранного государства.

Вместе с тем, если более подробно ознакомиться с консервативной позицией, то можно отметить ряд требующих внимания доводов в пользу того, что отношения резидентов Казахстана должны регулироваться правом Казахстана.

Как указывается в пункте 1 статьи 1112 Гражданского Кодекса Республики Казахстан, договор может регулироваться правом страны, выбранной сторонами по договору. Как указывается в статье 1084 Гражданского Кодекса Республики Казахстан, нормы международного частного права, предусмотренные этим Кодексом, включая упомянутую статью 1112, применяются к отношениям, осложненным иностранным элементом (когда одна из сторон — иностранное лицо, либо предмет договора находится за границей).

Таким образом, законодательными актами предусмотрено следующее: если отношения сторон осложнены каким-либо иностранным элементом, то стороны могут выбрать регулирующим правом иностранное законодательство. Конечно, по правилам логики это не означает, что в отсутствие иностранного элемента стороны не могут выбрать иностранное право регулирующим. Однако, если бы законодатель считал, что любые отношения могут регулироваться иностранным правом, независимо от наличия иностранного элемента, то специальное упоминание об отношениях с иностранным элементом не имело бы смысла.

Кроме того, следует отметить, что законодательством достаточно подробно расписаны правила применения иностранного права к отношениям, осложненным иностранным элементом. Конечно, это оправданно и необходимо, поскольку вопросы применения иностранного права очень важны и должны регулироваться законными методами. Например, законодательством подробно регулируются вопросы квалификации юридических понятий иностранного права, правила установления содержания норм иностранного права и применения обратных отсылок.

Однако законодательство не содержит ни единой нормы, которая регулировала бы эти вопросы в отношении резидентов, выбравших иностранное право регулирующим. Если бы законодатель считал возможным выбор резидентами иностранного права регулирующим по договору, то справедливо было бы ожидать в законодательстве наличие

СОБЫТИЯ

«Данный проект реализуется согласно поручению главы государства о развитии в стране геологического кластера <...> При АОО «Назарбаев Университет» создается инновационно-интеллектуальный кластер, основным элементом которого является научный парк. В свою очередь, научный парк будет состоять из различных научно-технических кластеров в сфере геологии, информационно-коммуникационных технологий, биомедицины и так далее. Якорным проектом научно-

го парка станет геологический кластер, который будет включать в себя Школу горного дела и Институт наук о земле (совместно с Колорадской школой дела (Colorado School of Mines), а также Центр геологических исследований Республики Казахстан (совместно с АО «Национальная геологоразведочная компания «Казгеология» Министерства индустрии и новых технологий Республики Казахстан», — поясняется в распространенном сообщении.

Центр геологических исследований будет состоять из нескольких блоков: административно-офисный, лабораторно-аналитический, хранилище, а также опытно-промышленный и экспериментальный блоки.

«Новости-Казахстан». 20.02.2014

Подписан меморандум о добыче газа из угольных пластов в Карагандинской области

21 февраля 2014 г. в городе Караганда, аким области Бажуржан Абдишев, председатель правления АО «Казгеология» Галым Нуржанов и генеральный директор АО «КазТрансГаз» Серик Султангали подписали меморандум о взаимном сотрудничестве.

Поручение главы государства, а также высокий экономический потенциал региона в совокупности с имеющимся зарубежным опытом, наличие высокотехнологичных (высокоэффективных) технологий обусловили начало реализации проекта по организации промышленной добычи метана из угольных пластов.

Цель подписанного меморандума — реализация инвестиционного проекта по разведке метана угольных пластов угольного бассейна Карагандинской области, выработка технологии разведки и добычи этого метана, создание новой топливно-энергетической отрасли на базе использования метана и обеспечение безопасности ведения горных работ при подземной разработке угольных месторождений. Стороны договорились о том, что акимат Карагандинской области окажет необходимое содействие АО «Казгеология» в вопросах предоставления информации о потребностях населения и предприятий области в газификации, организации геолого-разведочных работ, а также в подключении к необходимой инфраструктуре Карагандинской области.

АО «Казгеология» совместно с Комитетом геологии и недропользования Министерства индустрии и новых технологий Республики Казахстан проведет поэтапное геологическое изучение метаноносности Карагандинского угольного бассейна и разработает методику подсчета запасов и оценки ресурсов метана в угольных пластах как самостоятельного полезного ископаемого.

Пресс-служба АО «Казгеология». 25.02.2014



норм, регламентирующих применение иностранного права резидентами, или, по крайней мере, отсылки в текущем разделе «Международное частное право» Гражданского Кодекса Республики Казахстан о применении его положений по аналогии к отношениям между резидентами.

К аргументу о том, что поскольку гражданские отношения субъектов являются их частным делом, и в силу этого их выбор права также не должен касаться никого другого, можно отметить то, что, по нашему мнению, законодательство страны является одним из важнейших аспектов государственного суверенитета, в силу чего положение договора о выборе иностранного права регулирующим отношения между резидентами может в каком-то смысле идти в разрез с основами правопорядка.

Следует отметить, что законодательство не содержит прямого основания для признания недействительным положения о выборе резидентами иностранного права, и его вклю-

чение в договор не влечет признания недействительным договора в целом. Вместе с тем, суд может проигнорировать такое положение и применить право Казахстана, если сочтет применение такого положения противоречащим основам правопорядка, воспользовавшись пунктом 1 статьи 1090 Гражданского Кодекса Республики Казахстан.

3. Заключение

Как видно из вышеизложенного, вопрос выбора права по договору между резидентами не урегулирован законодательством в полной мере. На практике существуют, по крайней мере, две позиции по данному вопросу, имеющие право на существование. Решение этого вопроса является важным, поскольку в Казахстан активно привлекаются иностранные инвестиции и доля участия иностранцев в экономике Казахстана является и будет являться относительно высокой. ❧

"ПравоТЭК" — это независимый информационно-аналитический ресурс, специализирующийся на предоставлении и освещении актуальной информации о правовых процессах в области недропользования, экологии и энергетики России и других стран СНГ. Это удобный рабочий инструмент для юристов, правоведов, аналитиков и бизнес-консультантов, чья профессиональная деятельность в большой степени связана с информационной составляющей.

Базовыми рубриками портала "ПравоТЭК" являются:

Новости: отраслевые, правовые, судебные.

Анализ и комментарии: статьи, интервью, выступления.

Практика: судебная, налоговая, а также практика министерств и ведомств.

Законодательство: мониторинг, законопроекты, нормативные правовые акты.

Календарь: выставки, конференции, семинары, круглые столы.

Досье: назначения, персоналии, проекты, события.

РЕКЛАМА

Подпишитесь на **бесплатную новостную ленту** и Вы будете всегда в курсе самых важных событий отрасли!

www.lawtek.ru • www.lawtek.ru • www.lawtek.ru



Энергетика и Право

Информационно-правовое издание, посвященное правовым аспектам развития электроэнергетики в России и за рубежом

Выходит с 2007 г.

Журнал посвящен правовым аспектам развития электроэнергетики в России и за рубежом.

В нем рассматриваются следующие темы:

- вопросы реформирования отрасли,
- государственное регулирование электроэнергетики,
- новая модель оптового рынка электроэнергии,
- современная система договоров,
- проблемы налогообложения,
- проблемы тарифообразования,
- проблемы антимонопольного регулирования,
- арбитражная практика по энергетическим спорам.

В журнале широко представлен обзор правовых и судебных новостей, назначений, деятельность Министерства промышленности и энергетики, Федеральной службы по тарифам, Федеральной антимонопольной службы и других министерств и ведомств, которые занимаются регулированием электроэнергетики в Российской Федерации.

В журнале публикуются материалы, подготовленные ведущими специалистами отрасли, которые непосредственно заняты разработкой правовой базы развития электроэнергетики и реализацией реформ.

Большое внимание уделяется также практическим аспектам и особенностями деятельности компаний энергетического комплекса в современном правовом поле.

Индекс по каталогу «Газеты. Журналы» агентства Роспечать **20842**

Индекс по объединенному каталогу «Пресса России» **18585**

Адрес в Интернете:
<http://media.lawtek.ru/energy/>



События

Документы

Президент Республики Казахстан подписал закон о введении национального режима в отношении государственных закупок

Нурсултан Назарбаев подписал Закон Республики Казахстан «О внесении изменений и дополнений в некоторые законодательные акты Республики Казахстан по вопросам государственных закупок», предусматривающий введение национального режима в отношении государственных закупок.

«Главой государства подписан Закон Республики Казахстан «О внесении изменений и дополнений в некоторые законодательные акты Республики Казахстан по вопросам государственных закупок», направленный на совершенствование законодательства по вопросам государственных закупок», — говорится в сообщении пресс-службы Президента Республики Казахстан.

Закон принят в том числе в целях приведения законодательства Республики Казахстан в соответствие с Соглашением о государственных закупках, заключенным в рамках формирования правовой базы Единого экономического пространства Республики Беларусь, Республики Казахстан и Российской Федерации.

Закон также предполагает создание Правительством Республики Казахстан, акиматами области, городов республиканского значения и столицы единого организатора государственных закупок для организаций и проведение закупок путем проведения конкурса и аукциона по бюджетным программам, товарам, работам.

Кроме того, предполагается ужесточение критериев качества в отношении приобретаемых заказчиком товаров и услуг, предусматривающих выбор экспортной комиссией наилучшей технической спецификации товаров и услуг.

Законом вносятся изменения и дополнение в следующие законодательные акты: Кодекс Республики Казахстан об административных правонарушениях, Бюджетный кодекс Республики Казахстан, законы Республики Казахстан «Об архитектурной, градостроительной и строительной деятельности в Республике Казахстан» и «О государственных закупках».

«Новости-Казахстан». 14.01.2014

Президент Республики Казахстан подписал поправки, направленные на совершенствование исполнительного производства

Нурсултан Назарбаев подписал Закон Республики Казахстан «О внесении изменений и дополнений в некоторые законодательные акты Республики Казахстан по вопросам совершенствования исполнительного производства», сообщает пресс-служба главы государства.