

С. Ф. Ударцев<sup>1</sup>

## ЗОНА ПРИМЕНЕНИЯ АНГЛИЙСКОГО ПРАВА И СУДА В КАЗАХСТАНЕ (Вариант ответа на вызовы глобальной экономики)

В условиях глобализации происходит многоплановый эволюционный процесс взаимопроникновения и определенного сближения основных правовых семей планеты, в частности англосаксонского и континентального права. Повышение роли суда в правотворчестве, в защите прав и свобод физических и юридических лиц, проникновение элементов судебного прецедента в континентальное право и наоборот, повышение роли законов в англосаксонской системе — все это свидетельствует об определенном сближении этих на первый взгляд несовместимых правовых систем.

В то же время правовые семьи сохраняют свою автономию и нередко выступают как альтернативные варианты достаточно эффективного параллельного правового регулирования. Этим объясняется и то, что полного их слияния может не произойти даже через столетия существования в рамках одного государства. Об этом свидетельствует, например, преимущественное действие до сих пор институтов и особенностей континентального права на территории штатов, составлявших бывшую французскую колонию Луизиану, купленную США еще у правительства Наполеона Бонапарта.

Одним из новых примеров практики взаимодействия семей права является процесс создания Международного финансового центра «Астана» с зоной английского права в столице Казахстана. Остановимся на особенностях действующего права, судебной системы и компетенции органов Центра.

### Организация Центра

*Политическое решение о создании Центра* на базе городка всемирной выставки ЭКСПО–2017 после ее проведения принято для содействия экономическому развитию как один из элементов системы мер по реализации стратегии «Казахстан–2050», согласно которой страна должна войти в 30 наиболее развитых стран мира<sup>2</sup>.

<sup>1</sup> Директор Научно-исследовательского института правовой политики и конституционного законодательства Казахского гуманитарно-юридического университета (Астана), доктор юридических наук, профессор, почетный юрист Казахстана, почетный работник высшей школы Республики Казахстан. Автор более 500 научных публикаций, в т. ч.: «Рукопись М. А. Бакунина “Гамлет”», «Кропоткин», «Политическая и правовая теория анархизма в России: история и современность», «О некоторых тенденциях глобальной эволюции государства и права», «История политических и правовых учений. Древний Восток: академический курс», «Конституция и эволюция общества (вопросы теории и философии права)», «Конституционные нормы и регулирование экономических отношений в развивающемся обществе» и др. Академик Академии социальных наук и Академии юридических наук Республики Казахстан. Член экспертных советов при Ассамблее народа Казахстана, при Верховном Суде Республики Казахстан, при Комиссии по правам человека при Президенте Республики Казахстан.

<sup>2</sup> Стратегия «Казахстан–2050»: новый политический курс состоявшегося государства. Послание Президента Республики Казахстан — лидера нации Н. А. Назарбаева народу Казахстана, г. Астана, 14 декабря 2012 г. // Информационно-правовая система

Выступая на XVII съезде партии «Нұр Отан» в январе 2016 года, Президент РК поставил цель: «достичь международного странового рейтинга Казахстана “AAA”, означающего, что любые финансовые обязательства государства будут выполнены в любых финансовых и экономических обстоятельствах»<sup>3</sup>.

На территории Центра будут действовать суд, состоящий преимущественно из международных судей, международный арбитраж и применяться английское право для регулирования основных групп отношений. Планируется сочетание институтов и норм английского права, нормативных актов органов Центра, действующих на его территории, и отчасти национального права. Предполагается, что это повысит доверие инвесторов, будет содействовать привлечению инвестиций.

### Действующее право Центра

7 декабря 2015 года был принят Конституционный закон РК № 438-V ЗРК<sup>4</sup>, отдельные положения которого введены в действие с 1 января 2017 года.

Установлено, что в пределах Астаны с границами, определяемыми Президентом РК, действует «особый правовой режим» (пп. 1 ст. 1), а регулирование Центра осуществляется в соответствии с принципом независимости Центра и его участников (п. 4 ст. 2). Фиксируется значительная автономия действующего права Центра, его связь с ядром правовой системы Великобритании — правом Англии и Уэльса. Высший орган Центра — Совет по управлению Центром — и некоторые другие органы Центра вправе создавать право Центра.

В ст. 4 Конституционного закона закреплено, что действующее в Центре право основано на Конституции РК и включает:

- данный Конституционный закон;
- не противоречащие ему акты Центра, которые могут быть основаны на принципах, нормах и прецедентах права Англии и Уэльса и (или) стандартах ведущих мировых финансовых центров, принимаемые органами Центра в пределах их полномочий;
- действующее право РК, применяемое в части, не урегулированной Конституционным законом и актами Центра.

Воспроизводится конституционная норма о приоритете ратифицированных международных договоров

нормативных правовых актов РК «Әділет». URL: <http://adilet.zan.kz/rus/docs/K1200002050> (дата обращения: 02.02.2017).

<sup>3</sup> Из выступления Президента Казахстана Н. А. Назарбаева на XVII съезде партии «Нұр Отан», 30 января 2016 г. // Официальный сайт Президента Республики Казахстан. URL: [http://www.akorda.kz/ru/speeches/internal\\_political\\_affairs/in\\_speeches\\_and\\_addresses/vystuplenie-prezidenta-kazahstana-nazarbaeva-na-xvii-sezde-partii-nur-otan](http://www.akorda.kz/ru/speeches/internal_political_affairs/in_speeches_and_addresses/vystuplenie-prezidenta-kazahstana-nazarbaeva-na-xvii-sezde-partii-nur-otan) (дата обращения: 26.09.2016).

<sup>4</sup> О Международном финансовом центре «Астана» см.: Конституционный закон Республики Казахстан от 7 декабря 2015 г. № 438-V ЗРК // Информационно-правовая система нормативных правовых актов РК «Әділет». URL: <http://adilet.zan.kz/rus/docs/Z1500000438> (дата обращения: 23.01.2017).

в отношении норм данного Конституционного закона при коллизии их норм.

Не вполне ясно пока, как может быть проверена конституционность актов органов Центра, поскольку без внесения корректировок в Конституцию и ряд конституционных законов возникает вопрос о субъектах обращения в Конституционный совет по такой проверке, тем более что Суд Центра имеет исключительную компетенцию и по толкованию актов Центра.

В Конституционном законе установлены исключения для территории Центра в отношении норм Закона РК «О валютном регулировании и валютном контроле» и Кодекса РК «О налогах и других обязательных платежах в бюджет» (Налоговый кодекс). Так, условия и порядок проведения валютных операций, связанных с оказанием финансовых и профессиональных услуг в Центре, определяются актами Совета по управлению Центром (п. 3 и 4 ст. 5). В ст. 6 вводится освобождение на 50 лет органов Центра, его участников (юридических и физических лиц) от ряда налогов (корпоративного, на имущество, на землю, подоходного по всем основным видам деятельности в Центре). При этом в целях обеспечения национальных интересов Казахстана и исключения условий для возникновения угроз национальной безопасности актами Центра могут вводиться отдельные ограничения для участников Центра.

#### Органы управления Центра

Это прежде всего *Совет по управлению Центром* как высший, постоянный коллегиальный орган, возглавляемый президентом Казахстана. Президентом РК утверждается Положение о Совете и его состав. Совет вправе определять стратегию Центра, утверждать годовой отчет о его деятельности, создавать иные органы Центра, определять их форму, компетенции и функции, издавать акты в виде постановлений, регулирующих отношения между участниками Центра, его органами и их работниками: гражданско-правовые, гражданско-процессуальные, финансовые отношения, а также административные процедуры.

Своего рода исполнительными органами Центра являются: орган общей компетенции — *Администрация Центра* и специальной компетенции — *Комитет по регулированию финансовых услуг*. Они имеют собственный бюджет, формируемый из средств Национального банка РК, сборов и платежей, вносимых участниками Центра, вправе разрабатывать проекты решений Совета и принимать акты в пределах их компетенции.

#### Суд и арбитраж Центра

Особый интерес представляет ст. 13 Конституционного закона «Суд Центра». Суд Центра создается для защиты прав, свобод, законных интересов сторон и исполнения действующего права Центра. Суд Центра независим, не входит в судебную систему РК. Он состоит из двух инстанций: суд первой инстанции и апелляционный суд. Решения апелляционного суда Центра окончательные, не подлежат обжалованию, обязательны для всех физических и юридических лиц.

Этот суд не рассматривает уголовные дела, но имеет свою исключительную юрисдикцию по рассмотрению и разрешению споров: возникающих между участниками Центра, его органами и (или) их иностранными работниками; касающихся любой операции, осуществленной в Центре и подчиненной праву Центра; переданных суду Центра по соглашению сторон.

Правовой основой деятельности суда Центра признается постановление Совета «О суде Международного финансового центра “Астана”», основанное на процессуальных принципах и нормах Англии и Уэльса, а также учитывающее стандарты ведущих мировых финансовых центров. Этим же постановлением Совета будет определяться состав суда, порядок назначения и освобождения судей и других должностных лиц суда от должности, квалификационные требования к судьям и должностным лицам суда.

Допускается фактически применение судебного прецедента. В п. 6 ст. 16 записано: «Суд Центра при разрешении споров руководствуется действующим правом Центра, а также может учитывать вступившие в законную силу решения суда Центра по конкретным спорам и вступившие в силу решения судов других юрисдикций общего права». Исполнение решений суда Центра осуществляется в общем порядке. При этом должен быть обеспечен перевод решений суда Центра на казахский или русский язык. Исполнение решений судов РК на территории Центра предполагается в соответствии с законодательством Казахстана.

Предусмотрено и создание *Международного арбитражного центра* для рассмотрения споров при наличии между сторонами арбитражного соглашения. Он будет формироваться и действовать в соответствии с постановлением Совета «О Международном арбитражном центре». Признание и исполнение решений Международного арбитражного центра в Казахстане осуществляются в общем порядке, при этом его решения переводятся на казахский или русский язык.

#### Язык делопроизводства институтов Центра

В законе много внимания уделено языку делопроизводства институтов Центра (ст. 15–20). Языком Центра и его актов признается английский. Учетно-статистическая, финансовая, техническая и иная документация на территории Центра будет вестись на английском языке. Ответы органов Центра на обращения физических и юридических лиц и прилагаемые к ним документы будут излагаться на английском языке или языке обращения, если язык обращения казахский или русский. «Допускается перевод актов Центра на казахский или русский язык. Официальный перевод таких актов осуществляет Центр» (ст. 16).

Язык судопроизводства в Центре — английский, но по заявлению сторон осуществляется перевод на казахский или русский язык. Сделки участников Центра оформляются на английском языке, если они не договорились об ином. Если одной из сторон сделки будет участник Центра, они будут совершаться в письменной форме на английском либо на казахском или русском языках.

### **Возможности и пределы имплементации элементов английского права**

Включение английского права в действующее право Центра актуализировало в юридической науке обсуждение вопроса о возможности и пределах имплементации элементов английского права в Казахстане, система права которого относится к континентальной правовой семье. По этим вопросам был проведен круглый стол в Институте законодательства Минюста РК. Издан специальный номер ведущего научного юридического журнала Казахстана «Право и государство» (2016. № 3), посвященный английскому праву<sup>1</sup>. Исследователи полагают, что отдельные институты английского гражданского права могут быть использованы в континентальной системе права.

В целом право Международного финансового центра «Астана», который активизируется после заверше-

ния ЭКСПО–2017, деятельность его суда и арбитража, органов управления, практика правоприменения заслуживают внимания исследователей. При успешной реализации экономического и правового эксперимента взаимодействие новых институтов и их права с государственными органами и действующим правом Казахстана поможет найти новые, полезные для стран ЕАЭС формы согласования и параллельного локального действия в одном государстве права разных мировых правовых семей. Видимо, для достижения экономических и политических целей государства и общества в условиях формирования новой, более сложной глобальной экономической и правовой системы может быть приемлемо (а порой и необходимо) сочетание универсального и национального права, а также права, основанного на разных исторических традициях и правовой культуре.

<sup>1</sup> См. на сайте журнала: <http://km.kazguu.kz/> (дата обращения: 24.01.2017).