

НЕКОТОРЫЕ ВОПРОСЫ ПРАВОВОГО СТАТУСА СУДЕЙ МЕЖДУНАРОДНОГО ФИНАНСОВОГО ЦЕНТРА «АСТАНА»

Д. С. Батырбекова, С. К. Укин

*Костанайский государственный университет им. А. Байтурсынова,
г. Костанай,*

Е. В. Титова

Южно-Уральский государственный университет, г. Челябинск

В данной статье авторами проводится юридический анализ правового статуса судей суда Центра Международного финансового центра «Астана» на территории Республики Казахстан. Авторы отмечают, что в отличие от судей судебной системы Республики Казахстан, требования к которым подробно изложены в Конституционном законе Республики Казахстан «О судебной системе и статусе судей Республики Казахстан», требования к судьям суда Центра Международного финансового центра «Астана» не указаны в законодательных актах Республики Казахстан, в том числе и в Конституционном законе Республики Казахстан «О Международном финансовом центре «Астана». Лишь второй абзац п. 5 ст. 13 Конституционного закона «О Международном финансовом центре «Астана» в бланкетной форме содержит формулировку о том, что постановлением Совета «О суде Международного финансового центра «Астана» определяются состав суда, порядок назначения и освобождения должностных лиц суда от должности, квалификационные требования к судьям и должностным лицам суда и другие вопросы, касающиеся функционирования суда Центра.

Кроме того, авторы отмечают, что в отличие от судей судебной системы Республики Казахстан, иммунитет от юридического преследования у судей суда Центра Международного финансового центра «Астана» не закреплен в законодательных актах Республики Казахстан, в том числе в Конституционном законе «О Международном финансовом центре «Астана» и в Уголовно-процессуальном кодексе Республики Казахстан. Поэтому авторы предлагают иммунитет от юридического преследования судей суда Центра Международного финансового центра «Астана» закрепить в Конституционном законе Республики Казахстан «О Международном финансовом центре «Астана» и в Уголовно-процессуальном кодексе Республики Казахстан.

Ключевые слова: *правовой статус, судьи суда Центра Международного финансового центра «Астана», юрисдикция, иммунитет, судьи судебной системы Республики Казахстан.*

Как известно, с 5 июля 2018 г. на территории Республики Казахстан заработал Международный финансовый центр «Астана». Данный финансовый институт был создан в соответствии с Конституционным законом Республики Казахстан от 7 декабря 2015 г. «О Международном финансовом центре «Астана», а затем с 10 марта 2017 г. на основе п. 3-1 ст. 2 Конституции Республики Казахстан.

Создание и функционирование Международного финансового центра «Астана» внесли и вносят в той или иной степени изменения в содержательном плане в действующее законодательство и в целом в действующее право Республики Казахстан, которое еще пока остается отражением принципов и норм романо-германской правовой семьи.

В соответствии с пп. 1 ст. 1 Конституционного закона «О Международном финансовом центре «Астана» данный центр – территория в пределах города Астаны с точно обозначенными границами, определяемыми Президентом Республики Казахстан, в которой действует особый правовой режим в финансовой сфере.

В контексте настоящей статьи представляет интерес юрисдикция суда Центра Международного финансового центра «Астана» (далее – суд Центра МФЦА). Сам термин «юрисдикция» (лат. jurisdiction – суд, судопроизводство, от jus – право и dictio – произнесение) означает установленную законом или иным нормативным правовым актом совокупность полномочий соответствующих

государственных органов разрешать правовые споры и решать дела о правонарушениях, то есть оценивать действия лица или иного субъекта права с точки зрения их правомерности, принимать к правонарушителям юридические санкции [1, с. 710]. Юрисдикция определяется в зависимости от вида и характера разрешаемых дел (преступления и проступки, имущественные споры и т.д.), территориальной их принадлежности, от участвующих в деле лиц [1, с. 710–711]. Специальными органами юрисдикции являются суды, арбитражные суды, уполномоченные административные органы. Под юрисдикцией понимается также сфера отношений, на которую распространяются характеризующие выше полномочия [1, с. 711].

Пункт 1 ст. 75 Конституции Республики Казахстан 1995 года устанавливает, что правосудие в Республике Казахстан осуществляется только судом. Означает ли данная конституционная норма, что правосудие в Республике Казахстан осуществляется на всей территории Республики Казахстан, и соответственно юрисдикция судов судебной системы Республики Казахстан также распространяется на всю территорию Казахстана? На наш взгляд – нет, поскольку данный конституционный постулат не является абсолютным, так как п. 3-1 ст. 2 Конституции Республики Казахстан закрепляет, что в пределах города Астаны может быть установлен особый правовой режим в финансовой сфере в соответствии с конституционным законом.

Что это означает? Это означает, что в пределах города Астаны, где действует особый правовой режим в финансовой сфере, не может осуществляться правосудие судами судебной системы Республики Казахстан, хотя Международный финансовый центр «Астана» в пределах города Астаны находится на территории Республики Казахстан.

Как известно, суд Центра МФЦА не входит в судебную систему Республики Казахстан. Судебная система же Республики Казахстан устанавливается Конституцией Республики Казахстан и конституционным законом (п. 4 ст. 75 Конституции). Как известно, таким конституционным законом в настоящее время является Конституционный закон Республики Казахстан от 25 декабря 2000 г. «О судебной системе и статусе судей Республики Казахстан».

Суд Центра МФЦА устанавливается Конституционным законом от 7 декабря 2015 г. «О Международном финансовом центре «Астана». При этом, как известно, принятие данного Конституционного закона не предусматривалось Конституцией Республики Казахстан 1995 года до 10 марта 2017 г. именно в форме конституционного закона.

Если говорить о правовом статусе судей судебной системы Республики Казахстан, то Конституционный закон «О судебной системе и статусе судей Республики Казахстан» устанавливает, что судьи всех судов Республики Казахстан обладают единым статусом и различаются между собой только полномочиями (п. 1 ст. 23). Следует отметить, что в данном случае формулировка «обладают единым статусом» не является абсолютной категорией.

Само слово «статус» происходит от латинского *status* и означает состояние дел, положение [3, с. 471]. Статус правовой означает установленное нормами права положение его субъектов, совокупность их прав и обязанностей [2, с. 655]. На наш взгляд, если говорить о должностных лицах, то категория «правовой статус» помимо право- и дееспособности, гражданства включает в свое содержание не только деликтоспособность, но и порядок назначения на должность, компетенцию (полномочия), основания прекращения полномочий субъекта правоотношений и т.п. Категория «единый правовой статус» предполагает, что у субъектов правоотношений не должны проявляться различия не только в объеме прав, свобод и обязанностей, но и в вопросах объема компетенции, единого порядка назначения на должность, освобождения от должности, ответственности и т.п. в отношении должностных лиц. В отношении правового статуса судей судебной системы Республики Казахстан также имеются различия в вопросах назначения на должность, в требованиях, предъявляемых к кандидатам в судьи в зависимости от того, на какую должность судьи претендует кандидат в судьи – судьи районного суда, областного либо Верховного Суда Республики.

Например, п. 1 ст. 82 Конституции Республики Казахстан устанавливает, что председатель и судьи Верховного Суда Республики Казахстан избираются Сенатом по представлению Президента Республики, основанному на рекомендации Высшего Судебного

Совета. Пункт 2 ст. 82 Конституции гласит, что председатели и судьи местных и других судов назначаются на должности Президентом Республики по рекомендации Высшего Судебного Совета. Иначе говоря, порядок назначения судьи полномочиями хоть и немного, но различается в зависимости от того, на какую должность судьи назначается кандидат в судьи – в судьи Верховного Суда или в судьи местных и других судов.

Кроме того, различия проявляются в неодинаковых требованиях (цензах), предъявляемых к кандидатам в судьи судебной системы Республики Казахстан в зависимости от назначения на должность судьи районного суда, областного суда, Верховного Суда. Например, если судьей районного суда может быть назначен гражданин Республики Казахстан, достигший возраста тридцати лет, имеющий высшее юридическое образование, высокие морально-нравственные качества, безупречную репутацию и, как правило, не менее пяти лет стажа работы в качестве секретаря судебного заседания, консультанта (помощника) суда, прокурора, адвоката либо не менее десяти лет стажа работы по юридической профессии и т.д., то к судье областного суда предъявляются более строгие требования (ст. 29 Конституционного закона «О судебной системе и статусе судей Республики Казахстан»).

Если говорить о судьях суда Центра МФЦА, то в соответствии с п. 3-1 ст. 13 Конституционного закона «О Международном финансовом центре «Астана» председатель и судьи суда Центра назначаются и освобождаются Президентом Республики Казахстан по рекомендации Управляющего Центром. Здесь, в отличие от судей судебной системы Республики Казахстан, требования к которым установлены в Конституционном законе «О судебной системе и статусе судей Республики Казахстан», непосредственно не указаны требования, предъявляемые к кандидатам в судьи суда Центра МФЦА. Лишь второй абзац п. 5 ст. 13 Конституционного закона «О Международном финансовом центре «Астана» устанавливает, что постановлением Совета «О суде Международного финансового центра «Астана» определяются состав суда, порядок назначения и освобождения должностных лиц суда от должности, квалификационные требования к судьям и должностным лицам суда и другие вопросы, касающиеся функциониро-

вания суда Центра. Иначе говоря, Конституционный закон «О Международном финансовом центре «Астана» содержит бланкетную норму по вопросам требований, предъявляемым к кандидатам в судьи суда Центра МФЦА, где данные требования регулируются на уровне постановления Совета «О суде Международного финансового центра «Астана».

В свою очередь п. 1 ст. 23-1 Конституционного закона «О судебной системе и статусе судей Республики Казахстан» устанавливает, что судьям международных судов, делегированным от Республики Казахстан, предоставляется право занятия последней должности, а время работы судьей международного суда включается в стаж судейской работы и учитывается при выходе в отставку. Кроме того, п. 2 ст. 23-1 данного Конституционного закона закрепляет, что в части, не урегулированной международными договорами, ратифицированными Республикой Казахстан, на судей международных судов, делегированных от Республики Казахстан, распространяются все материальные и социальные гарантии, предусмотренные Конституционным законом «О судебной системе и статусе судей Республики Казахстан».

Можно полагать, что перечисленные требования могут относиться и к работе в качестве судьи суда Центра МФЦА. Соответственно, если судьи судебной системы Республики Казахстан работают в качестве судей суда Центра МФЦА, то такие судьи отвечают требованиям, предъявляемым к судьям судебной системы Республики Казахстан в соответствии с Конституционным законом «О судебной системе и статусе судей Республики Казахстан».

Однако следует отметить, что судьи суда Центра МФЦА могут быть как гражданами Республики Казахстан, так и гражданами других государств. Так, еще в декабре 2017 года Президент Республики Казахстан своим распоряжением назначил Председателя и судей суда Международного финансового центра «Астана». Председатель суда Центра МФЦА Лорд Гарри Кеннет Вульф и судьи суда Центра принесли присягу в присутствии Президента Республики Казахстан.

При этом отмечается, что Лорд Гарри Кеннет Вульф является наиболее влиятельной и знаковой фигурой в юридической истории Великобритании. Лорд Вульф – первый Лорд-Верховный судья судов Англии и Уэльса,

первый Президент суда Катарского международного финансового центра, экс-судья апелляционной инстанции суда Гонконга, экс-Председатель Правового комитета по финансовому рынку Банка Англии.

Тем самым такое требование к судьям суда Центра МФЦА, как обладание гражданством Республики Казахстан (ценз гражданства), не является обязательным условием, поскольку судьями суда Центра МФЦА могут быть иностранные граждане. В соответствии с п. 4 ст. 12 Конституции Республики Казахстан иностранцы и лица без гражданства пользуются в Республике правами и свободами, а также несут обязанности, установленные для граждан, если иное не предусмотрено Конституцией, законами и международными договорами. Кроме того, такие требования, как возрастной ценз, ценз образования, наличие соответствующего здоровья и другие требования, предъявляемые к судьям судебной системы Республики Казахстан, в отношении судей суда Центра МФЦА также непосредственно не указаны в Конституционном законе «О Международном финансовом центре «Астана» в качестве обязательных требований.

Вопрос исследования и анализа правового статуса судей суда Центра МФЦА тесно взаимосвязан и с таким вопросом, как иммунитет от юридического преследования. Если говорить о судьях судебной системы Республики Казахстан, то их иммунитет от юридического преследования установлен в Конституции Республики и в иных законодательных актах.

Так, в соответствии с п. 2 ст. 79 Конституции Казахстана судья не может быть арестован, подвергнут приводу, мерам административного взыскания, налагаемым в судебном порядке, привлечен к уголовной ответственности без согласия Президента Республики Казахстан, основанного на заключении Высшего Судебного Совета Республики, либо в случае, установленном пп. 3 ст. 55 Конституции, – без согласия Сената, кроме случаев задержания на месте преступления или совершения тяжких преступлений.

При этом возникает следующий вопрос: обладают ли судьи суда Центра МФЦА тем иммунитетом от юридического преследования, которыми обладают судьи судебной системы Республики Казахстан? Ответ на данный

вопрос зависит от того, гражданами Республики Казахстан или иностранными гражданами являются судьи суда Центра МФЦА.

На наш взгляд, если судьей суда Центра МФЦА является судья судебной системы Республики Казахстан, делегированный от Республики Казахстан на выполнение функций судьи суда Центра МФЦА, то в случае совершения им административного либо уголовного правонарушения на территории Республики Казахстан в отношении такого судьи должен действовать такой же порядок иммунитета от юридического преследования, который установлен в Конституции Республики и в иных законодательных актах, в частности, в Кодексе Республики Казахстан об административных правонарушениях от 5 июля 2014 г. (далее – КоАП РК) и в Уголовно-процессуальном кодексе Республики Казахстан от 4 июля 2014 г. (далее – УПК РК).

Какой же порядок должен действовать в отношении судьи суда Центра МФЦА с иностранным гражданством? Данный вопрос должен найти свое отражение непосредственно в нормах Конституционного закона «О Международном финансовом центре «Астана», а также в иных законодательных актах, в том числе в КоАП РК и в УПК РК. При этом, на наш взгляд, иммунитет судей суда Центра МФЦА с иностранным гражданством от юридического преследования должен быть аналогичным, как у судей судебной системы Республики Казахстан, с той лишь разницей, что в отношении всех судей суда Центра МФЦА с иностранным гражданством согласие на их привлечение к административной или уголовной ответственности должен давать Президент Республики Казахстан.

Следует сказать и о деятельности такого органа Центра МФЦА, как Международный арбитражный центр. Закон Республики Казахстан от 8 апреля 2016 г. «Об арбитраже» в преамбуле устанавливает, что он регулирует общественные отношения, возникающие в процессе деятельности арбитража на территории Республики Казахстан, а также порядок и условия признания и приведения в исполнение в Казахстане арбитражных решений.

Кроме того, ст. 1 данного Закона закрепляет, что он применяется в отношении споров, возникших из гражданско-правовых отношений с участием физических и (или) юридических лиц, независимо от места жительства

или места нахождения субъектов спора внутри государства или за его пределами, разрешаемых арбитражем, если иное не установлено законодательными актами Республики Казахстан.

Иначе говоря, формулировка «если иное не установлено законодательными актами Республики Казахстан» ст. 1 Закона «Об арбитраже» может, на наш взгляд, означать, что споры, возникшие из гражданско-правовых отношений с участием физических и (или) юридических лиц, независимо от места жительства или места нахождения субъектов спора внутри государства или за его пределами, разрешаемых арбитражем, могут разрешаться иными законодательными актами и в ином порядке. Одним из таких законодательных актов является Конституционный закон Республики Казахстан «О Международном финансовом центре «Астана», который предусматривает создание арбитража в виде Международного арбитражного центра МФЦА.

В соответствии с п. 2 ст. 14 Конституционного закона «О Международном финансовом центре «Астана» Международный арбитражный центр формируется и функционирует в соответствии с постановлением Совета «О Международном арбитражном центре». В свою очередь п. 3 ст. 14 данного Конституционного закона устанавливает, что признание и исполнение решений Международного арбитражного центра в Республике Казахстан осуществляются в том же порядке и на тех же условиях, что и признание, и исполнение арбитражных решений, вынесенных арбитражами в Республике Казахстан. При этом должен быть обеспечен перевод решений Международного арбитражного центра на казахский или русский язык в порядке, определенном актами Центра.

Председателем Международного арбитражного центра МФЦА необязательно должен быть гражданин Республики Казахстан, им может быть и иностранный гражданин.

Так, ведущий британский адвокат по коммерческим делам Барбара Доманн QC (Queen's Counsel – Королевский адвокат) назначена председателем Международного арбитражного центра (далее – МАЦ) Международного финансового центра «Астана». Сообщается, что Барбара Доманн имеет более 30 лет опыта работы в сфере международного арбитража, а также продолжает работу в качестве ведущего

адвоката по коммерческим делам. Ранее она занимала позиции внештатного судьи в Высоком суде Англии и Уэльса и судьи в Международном суде в Катаре, сообщает пресс-служба МФЦА.

Регистратор МАЦ Кристофер Кэмпбелл-Холт отметил, что «Арбитражный центр МФЦА представит превосходную альтернативу более традиционным методам урегулирования гражданских и коммерческих споров в судах. Центр будет предлагать целый спектр методов внесудебного урегулирования споров, включая арбитраж и медиацию, с максимальной гибкостью и оперативным реагированием на нужды сторон спора».

МАЦ начал свою работу 1 января 2018 г.. МАЦ имеет собственную коллегия независимых, высококвалифицированных международных третейских судей и посредников, работающих в различных юрисдикциях.

При этом отмечается, что МАЦ обеспечит независимую, экономную и ускоренную альтернативу судебному процессу и будет работать в соответствии с высочайшими международными стандартами по решению гражданских и коммерческих споров. Надежность, справедливость, доступность и безусловное применение верховенства закона должны стать отличительными чертами арбитражного центра МФЦА. МАЦ также будет способствовать организации тренингов по внесудебному урегулированию споров в Казахстане и Евразийском регионе.

Что это означает? Это означает, на наш взгляд, что деятельность МАЦ МФЦА не будет ограничиваться территорией в пределах города Астаны с точно обозначенными границами, определяемыми Президентом Республики Казахстан, в которой действует особый правовой режим в финансовой сфере, и его юрисдикция может охватывать всю территорию Республики Казахстан. Тем самым на всей территории Казахстана могут функционировать как арбитраж в соответствии с Законом «Об арбитраже», так и Международный арбитражный центр МФЦА, созданный на основе постановления Совета «О Международном арбитражном центре» в соответствии с Конституционным законом «О Международном финансовом центре «Астана». При этом п. 4 ст. 14 Конституционного закона «О Междуна-

родном финансовом центре «Астана» устанавливает, что признание и исполнение решений арбитражей на территории Центра осуществляются в соответствии с законодательством Республики Казахстан.

Таким образом, двойная юрисдикция возможна не только на территории в пределах города Астаны с точно обозначенными границами, определяемыми Президентом Республики Казахстан, в которой действует особый правовой режим в финансовой сфере, но

и на всей территории Республики Казахстан.

Литература

1. Барихин, А. Б. Большой юридический энциклопедический словарь / А. Б. Барихин. – М.: Книжный мир, 2005. – 720 с.

2. Большой юридический словарь / под ред. А. Я. Сухарева, В. Д. Зорькина, В. Е. Крутских. – М.: ИНФРА-М, 1999. – Т. VI. – 790 с.

3. Словарь иностранных слов. – М.: Рус. яз., 1988. – 608 с.

Батырбекова Диана Сериковна – магистр юридических наук, докторант, Костанайский государственный университет им. А. Байтурсынова, г. Костанай. E-mail: diana.batyrbekova.92@mail.ru.

Укин Сымбат Кенжебекович – кандидат юридических наук, доцент кафедры теории государства и права, Костанайский государственный университет им. А. Байтурсынова, доцент, г. Костанай. E-mail: justitia8@mail.ru.

Титова Елена Викторовна – кандидат юридических наук, заведующий кафедрой теории государства и права, конституционного и административного права, Южно-Уральский государственный университет, г. Челябинск. E-mail: titova_elena@bk.ru.

Статья поступила в редакцию 14 ноября 2018 г.

DOI: 10.14529/law190113

SOME ISSUES OF THE LEGAL STATUS OF JUDGES OF «ASTANA» INTERNATIONAL FINANCIAL CENTER

D. S. Batyrbekova, S. K. Ukin

A. Baytursynov Kostanay State University, the Republic of Kazakhstan,

E. V. Titova

South Ural State University, Chelyabinsk, Russian Federation

In this article, the authors analyze the legal status of the judges of the Court of the Center of the International Financial Center “Astana” in the Republic of Kazakhstan. The authors note that, unlike judges of the judicial system of the Republic of Kazakhstan, the requirements for which are defined in the Constitutional Law of the Republic of Kazakhstan “On the Judicial System and the Status of Judges of the Republic of Kazakhstan”, the requirements for the judges of the Court of the International Finance Center Astana are not specified in legislative acts of the Republic of Kazakhstan, including in the Constitutional Law of the Republic of Kazakhstan “On the International Financial Center “Astana”. Only the second paragraph of paragraph 5 of Art. 13 of the Constitutional Law “On the International Financial Center “Astana” in blanket form contains the wording that the Council Decree “On the Court of the International Financial Center “Astana” determines the composition of the court, the

procedure for appointing and dismissing court officials from office, qualification requirements for judges and officials of the court and other matters relating to the functioning of the Court of the Center.

In addition, the authors note that, unlike judges of the judicial system of the Republic of Kazakhstan, immunity from legal prosecution of judges of the Court of the International Financial Center “Astana” is not fixed in the legislative acts of the Republic of Kazakhstan, including the Constitutional Law “On the International Financial Center “Astana” and the Criminal procedural code of the Republic of Kazakhstan.

Therefore, the authors propose that immunity from legal prosecution of judges of the Court of the Center of the International Financial Center “Astana” be secured in the Constitutional Law of the Republic of Kazakhstan “On the International Financial Center “Astana” and in the Criminal Procedure Code of the Republic of Kazakhstan.

Keywords: *legal status, Judges of the Court of the Center of the International Financial Center “Astana”, jurisdiction, immunity, judges of the judicial system of the Republic of Kazakhstan.*

References

1. Barihin A. B. Bol'shoy yuridicheskiy entsiklopedicheskiy slovar' [Large legal encyclopedic dictionary]. Moscow, 2005, 720 p.
2. Suhareva A. Ja., Zor'kina V. D., Krutskih V. E. Bol'shoj yuridicheskij slovar' [Large legal encyclopedic dictionary]. Moscow, 1999, Vol. VI, 790 p.
3. Slovar' inostrannyh slov [Large legal encyclopedic dictionary]. Moscow, 1988, 608 p.

Diana Serikovna Batyrbekova – Master of Law Sc., PhD student at A. Baytursynov Kostanay State University, Kostanay, the Republic of Kazakhstan. E-mail: diana.batyrbekova.92@mail.ru.

Symbat Kenzhebekovich Ukin – Candidate of Sciences (Law), Associate Professor of the Department of Theory of State and Law, A. Baytursynov Kostanay State University, Kostanay, the Republic of Kazakhstan. E-mail: justitia8@mail.ru.

Elena Viktorovna Titova – Candidate of Sciences (Law), Associate Professor of Theory of State and Law Department, of Constitutional and Administrative Law, South Ural State University, Chelyabinsk, Russian Federation. E-mail: titova_elenabk.ru.

Received 14 November 2018.

ОБРАЗЕЦ ЦИТИРОВАНИЯ

Батырбекова, Д. С. Некоторые вопросы правового статуса судей Международного финансового центра «Астана» / Д. С. Батырбекова, С. К. Укин, Е. В. Титова // Вестник ЮУрГУ. Серия «Право». – 2019. – Т. 19, № 1. – С. 87–93. DOI: 10.14529/law190113.

FOR CITATION

Batyrbekova D. S., Ukin S. K., Titova E. V. Some issues of the legal status of judges of “Astana” International Financial Center. *Bulletin of the South Ural State University. Ser. Law*, 2019, vol. 19, no. 1, pp. 87–93. (in Russ.) DOI: 10.14529/law190113.