

Екатерина Хамидуллина

Партнер, Директор AQUITAS AIFC Branch

Таир Культелеев

Руководитель сектора регистраций, старший юрист

Юридическая фирма "AQUITAS"

10 ВОПРОСОВ ЮРИСТУ ПО РЕДОМИЦИЛЯЦИИ КОМПАНИЙ В МЕЖДУНАРОДНЫЙ ФИНАНСОВЫЙ ЦЕНТР "АСТАНА"

Интерес инвесторов к Республике Казахстан (далее – "РК") и Международному финансовому центру "Астана" (далее - "МФЦА") набирает обороты. Особенно это стало заметно в последние два года после изменения геополитической ситуации и особого интереса со стороны российского бизнеса в релокации и редомициляции своих предприятий в другие страны.

По сообщению вице-министра национальной экономики Бауыржана Кудайбергенова, за последний год из России в Казахстан релоцировалась 41 иностранная компания, в том числе InDriver, TikTok и другие крупные компании¹.

Законодательством РК не предусмотрена возможность редомициляции. В связи с этим нельзя перевести регистрацию компании (transfer of incorporation) из другой юрисдикции в Казахстан. При этом одним из преимуществ права МФЦА является возможность редомициляции юридического лица.

Однако редомициляции случаются не так часто. Так, в 2023 году в МФЦА "переехал" Polymetal International plc², ранее в 2019 году редомицилировалась компания Kazakhstan Energy Reinsurance Company Ltd.³ (акционером которой является Cooperatieve KazMunaiGaz U.A.)⁴. В настоящее время в процессе переезда такие компании как Fix Price и Dodo Brands.⁵ Всего же на момент написания данной статьи в МФЦА за 6 лет его деятельности зарегистрировано 2687 организаций.

В первую очередь количество редомициляций обусловлено тем, что в юрисдикции, из которой переезжает компания, должен допускаться процесс редомициляции. Таких юрисдикций насчитывается около 55.

¹ Настоящее время, "В Казахстан из России релоцировалась 41 иностранная компания", <https://www.vedomosti.ru/business/news/2024/03/05/1023770-relotsirovalis-v-kazakhstan>.

² Polymetal International plc, "Завершение Редомициляции в МФЦА", <https://www.polymetalinternational.com/ru/investors-and-media/news/press-releases/08-08-2023/>.

³ Комитет МФЦА по регулированию финансовых услуг лицензировал кэптивную страховую компанию, создав положительный прецедент для казахстанских компаний по переводу капитала в Казахстан, <https://www.kmg.kz/ru/press-center/press-releases/730/>.

⁴ Публичный реестр компаний МФЦА, <https://publicreg.myafsa.com/details/191240900201/>.

⁵ Forbes, "Переезд в МФЦА рассматривают несколько компаний", https://forbes.kz/economy/business/pereezd_v_mftsa_rassmatrivayut_neskolko_kompaniy_bekturov/.

Что касается субъектов квазигосударственного сектора, известно, что в соответствии с поручением Президента РК было дано указание поэтапно переводить отдельные структуры, принадлежащие национальным компаниям, из иностранных юрисдикций в МФЦА⁶. Однако до 2022 года существовало потенциальное ограничение, связанное с несоответствием между законодательством РК и правом МФЦА в отношении организационно-правовых форм (ОПФ) юридических лиц, в которых допускается участие государства. В частности, согласно редакции статьи 172 Закона РК "О государственном имуществе", действующей до 12 сентября 2022 года, субъекты квазигосударственного сектора могли быть учредителями (акционерами и участниками) коммерческих организаций, созданных на территории РК, только в форме акционерного общества и товарищества с ограниченной ответственностью. Создание юридического лица в любой иной форме допускалось исключительно на территории иностранных юрисдикций. При этом в МФЦА ОПФ юридических лиц определяются актами МФЦА и отличаются от традиционных ОПФ юридических лиц, предусмотренных Гражданским Кодексом РК. Поэтому в Закон РК "О государственном имуществе" были внесены соответствующие изменения.

1. Чем отличается редомициляция от релокации?

Релокация означает перемещение физического офиса или активов компании в другую юрисдикцию, при этом релокация чаще всего осуществляется путем закрытия или свертывание операций в предыдущей юрисдикции, что может повлечь за собой ликвидацию старой компании и перенос активов, перевод сотрудников в новую компанию в другой юрисдикции (*подробнее об этом смотрите в статьях Т.Культелеева*⁷).

В свою очередь редомициляция означает смену юрисдикции компании с сохранением всех её бизнес-структур. Термин произошел от латинского "*domicilium*", что буквально переводится, как "место жительства", а "*re*" означает "вновь". Поэтому редомициляцию можно трактовать как "смену места жительства", а применимо к компаниям — как "переезд бизнеса" в другую страну. При этом все основные бизнес-отношения, такие как организационно-правовая форма, структура предприятия и его менеджмента, состав активов, действующие обязательства, остаются прежними⁸.

2. Какие преимущества есть у процесса редомициляции?

Преимущества редомициляции следующие:

- отсутствие необходимости ликвидировать компанию;
- сохранение всех активов и обязательств, не требуется расторжение договоров или переуступка прав и обязательств, сохраняется право собственности на все виды имущества;
- возможность обновления лицензии на ведение финансовой деятельности;

⁶ Протокол совещания под председательством Главы государства "О ситуации с коронавирусом и антикризисных мерах" от 11 мая 2020 года № 20-01-7.11.

⁷ Таир Культелеев, "10 вопросов юристу по регистрации компании в МФЦА", https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=33346889 и "МФЦА versus национальное законодательство РК: учреждение и регистрация юридических лиц", https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=39030322&pos=152;175#pos=152;175.

⁸ РБК, "Что такое редомициляция, для чего она нужна и как влияет на акции", <https://quote.rbc.ru/news/article/65e17fa09a79477bdbc34395>.

- отсутствие необходимости репатриации капитала, денежных средств и последующей капитализации компании;
- короткие сроки (в сравнении с ликвидацией компании и последующим учреждением новой компании);
- получение статуса резидента Казахстана и компании-участника МФЦА с возможностью использования привилегий МФЦА;
- преимущества ведения бизнеса в МФЦА такие как гибкая правовая система, основанная на принципах английского общего права, глобальный доступ к рынкам капитала, независимая судебная система, благоприятные условия для иностранных граждан, благоприятный налоговый режим (подробнее об этом смотрите в статье Т.Культелеева⁹).

3. Какие условия для редомициляции в МФЦА?

Для смены домициля должен быть выполнен ряд требований:

- редомициляция должна быть разрешена законодательством домашней юрисдикции;
- уполномоченные органы в домашней юрисдикции должны подтвердить свое согласие;
- компания должна быть платёжеспособной;
- процесс банкротства не инициирован;
- отсутствие санкций со стороны других стран.

Для сведения приведем, перечень стран с возможностью редомициляции¹⁰:

1. Андорра	20. Гренада	40. Нидерландские Антильские острова
2. Ангилья	21. Гернси	41. Панама
3. Антигуа и Барбуда	22. Венгрия	42. Филиппины
4. Аруба	23. Ирландия	43. Португалия (Мадейра)
5. Австрия	24. Остров Мэн	44. Самоа
6. Багамы	25. Израиль	45. Сейшельские острова
7. Бахрейн	26. Остров Джерси	46. Сент-Китс и Невис
8. Барбадос	27. Латвия	47. Сент-Люсия
9. Бельгия	28. Ливан	48. Сент-Винсент и Гренадины
10. Белиз	29. Либерия	49. Швейцария
11. Бермуда	30. Лихтенштейн	50. Острова Тёркс и Кайкос
12. Британские Виргинские острова	31. Люксембург	51. ОАЭ
13. Бруней	32. Макао	52. Уругвай
14. Каймановы острова	33. Малайзия	53. Американские Виргинские острова
15. Острова Кука	34. Мальдивы	54. США (Делавер)
16. Коста-Рика	35. Мальта	55. Вануату
17. Кипр	36. Маршалловы острова	
18. Доминика	37. Маврикий	
19. Гибралтар	38. Монтсеррат	
	39. Науру	

⁹ Таир Культелеев, "Особенности создания и регистрации компаний на территории МФЦА", https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=37939136.

¹⁰ Редомициляция в юрисдикцию МФЦА (Юридическая фирма WE Legal"), https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=32888267.

Таким образом видно, что не все страны допускают переезд в другую юрисдикцию. Например, Нидерланды не допускают прямую редомициляцию, потребуется использовать промежуточную юрисдикцию¹¹.

4. Как осуществляется редомициляция в МФЦА?

К актам МФЦА регулирующим вопрос редомициляции относятся Регламент о компаниях (далее – "**Регламент**"¹²) (разделы 151 -157) и Положение о компаниях (далее – "**Правила**"¹³) (разделы 5.1. - 5.3.).

Редомициляцию компании в МФЦА можно условно разделить на два этапа: подготовку документов для переноса бизнеса из текущей юрисдикции (*Pre-Application*) и сам процесс переноса с регистрацией в новой юрисдикции (*Application*).

На этапе подготовки документов (*Pre-Application*) осуществляется предварительный контакт с Регистратором компаний (далее – "**Регистратор**"), предоставляются предварительные документы (по сути, это те же документы, которые в дальнейшем предоставляются для целей *Application*). К таким документам, в том числе, относятся решение совета директоров, решение акционеров, уведомление кредиторов, получение предварительного разрешения на ведение деятельности в новой юрисдикции (МФЦА) соответствующим регулятором в стране инкорпорации компании. В качестве примера можно привести График проведения редомициляции компании Polymetal International plc, опубликованный на ее официальном сайте¹⁴.

Затем Регистратор запрашивает дополнительные документы. Например, документы в рамках процесса стратегического согласования (*Strategic Fit Process*), такие как бизнес-план, финансовый план, план трудоустройства работников, а также юридическое заключение (подробнее об этом смотрите в ответе на вопрос № 5) и документальное раскрытие бенефициарного собственника (Определение бенефициарного собственника дается в разделе 179-1(1) Регламента¹⁵). В рамках предварительной подготовки Регистратор проводит интервью с заявителем, в том числе с его ключевыми лицами и после внутреннего анализа принимается решение о возможности редомициляции. На основании такого согласия компания может приступать ко второму этапу (*Application*).

Однако, если редомицилируемая компания осуществляет регулируемый вид деятельности (такие виды деятельности определены Общими правилами МФЦА¹⁶), то в соответствии с разделом 5.1.6. Правил сначала необходимо получить предварительное одобрение (*in-Principle Approval*¹⁷) Комитета МФЦА по регулированию финансовых услуг (*Astana Financial Services Authority, AFSA*) и,

¹¹ Редомициляция в Казахстан (МФЦА), <https://www.gratanet.com/ru/publications/redomicilacion-v-kazahstan-mfca>.

¹² AIFC Companies Rules No. GR0004 от 29 декабря 2017 года (с поправками от 17 октября 2021 года, вступившими в силу 1 января 2022 года).

¹³ AIFC Companies Regulations No. 2 от 20 декабря 2017 года (с поправками от 28 декабря 2022 года, вступившими в силу 1 января 2023 года).

¹⁴ Polymetal International plc, Предложение о редомициляции компании в МФЦА (Республика Казахстан) и уведомление о созыве Общего собрания акционеров, <https://www.polymetalinternational.com/ru/investors-and-media/news/press-releases/10-05-2023-a/>.

¹⁵ См. также Guidance on ultimate beneficial owner, <https://afsa.aifc.kz/files/pages/2152/documents/6/aifc-guidance-on-ultimate-beneficial-owner.pdf>.

¹⁶ AIFC General Rules AIFC Rules No. FR0001 от 17 октября 2017 года (с поправками от 9 декабря 2022 года, вступившими в силу с 10 декабря 2022 года).

¹⁷ Guide on the Authorisation Process: How to Become Authorised, <https://afsa.aifc.kz/files/pages/2134/docs/6/guide-on-the-authorisation-process.pdf> и <https://afsa.aifc.kz/uploads/afsa-brochure-on-authorisation.pdf>.

соответственно, для получения одобрения AFSA нужно удовлетворить все требования, предъявляемые для наличия лицензии (наличие необходимых политик, наличие в штате одобренных AFSA ключевых лиц компании, а также офицера по соблюдению законодательства о ПОД/ФТ), а после регистрации компании получить непосредственно лицензию (*подробнее об этом смотрите в статье Т.Культелеева*¹⁸).

Отметим, что холдинговая деятельность в МФЦА не является лицензируемой. Следует также упомянуть, что на этапе предварительной подготовки документов необходимо определить юридический адрес в границах МФЦА, членов Совета директоров и первого руководителя. Если руководитель является иностранным гражданином, то до начала редомициляции необходимо получить индивидуальный идентификационный номер (ИИН), который можно получить как в Казахстане, так и при обращении в консульские учреждения Казахстана за рубежом.

Приведенные акты достаточно детально описывают процесс подачи документов (раздел 151(1) Регламента и раздел 5.1.1. Правил).

Рассмотрим более подробно данный процесс. Заявление иностранной компании подается Регистратору, должно быть скреплено печатью, подписано должностным лицом иностранной компании и заверено аффидевитом или другим аналогичным заявлением должностного лица, который подписал заявление.

Заявление должно сопровождаться следующими документами:

- a) уставом о продолжении деятельности (*Articles of Continuation*), который должен соответствовать разделу 14(1), (2) и (3) (*Articles of Association*) Регламента. Устав о продолжении деятельности должен содержать все изменения в оригинальный устав иностранной компании, которые необходимы в соответствии с Регламентом, Правилами и любыми другими актами МФЦА (раздел 151(3) Регламента).

В разделе 5.1.1. Правил указано, что к Заявлению также должны быть приложены следующие документы:

- b) копия текущего сертификата о регистрации или инкорпорации иностранной компании в юрисдикции, в которой она зарегистрирована или документ аналогичного характера, заверенный уполномоченным органом в соответствующей юрисдикции;
- c) копия текущего устава иностранной компании, заверенная как подлинная копия секретарем или директором иностранной компании;
- d) юридическое заключение, содержащее анализ права домашней юрисдикции и подтверждение того, что иностранная компания уполномочена законами соответствующей юрисдикции продолжить деятельность в соответствии с законами другой юрисдикции и что она выполнила все соответствующие требования законодательства соответствующей юрисдикции, а также подтверждающее, что компания получила согласие всех необходимых органов

¹⁸ Таир Культелеев, "Порядок регистрации и лицензирования частных компаний в МФЦА", https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=33673225.

и соответствует всем применимым требованиям (Регистратор может запросить любые доказательства, удовлетворяющие Регистратора);

- e) копия последней финансовой отчетности;
- f) копия свидетельства о надлежащей регистрации и деятельности юридического лица (*Certificate of good standing*), выданного регистрирующим органом в юрисдикции первоначальной регистрации и подтверждающего законность регистрации, осуществления деятельности и активный статус компании;
- g) если деятельность иностранной компании находится под надзором регулятора финансовых услуг в соответствующей или любой другой юрисдикции, необходимо предоставить подтверждающий документ от регулятора финансовых услуг;
- h) заявление директоров о платежеспособности компании и отсутствии судебных заявлений о ликвидации или несостоятельности, отвечающее по содержанию разделу 5.1.5. Правил.
- i) документ, подтверждающий оплату регистрационного сбора. В соответствии с разделом 2.1.3., а также разделом 5.2. Приложения № 5 Правил оплаты в МФЦА компания, желающая перенести свою регистрацию в МФЦА, должна уплатить Регистратору сбор за подачу заявления в размере **3000 долларов США**¹⁹.

Документы должны быть представлены на английском языке. Если любой из предоставляемых документов выдан не на английском языке, к документам должен быть приложен перевод на английский язык, заверенный в соответствии с требованиями Регистратора.

Регистратор может потребовать от иностранной компании предоставить любую информацию или любой другой документ, который Регистратор сочтет необходимым для принятия решения по заявлению (раздел 151(2)(c) Регламента и раздел 5.1.3. Правил). Так, например, в руководстве по редомициляции компании в МФЦА AIFC Business указывает на то, что Регистратор может запросить подтверждение регулятора соответствующей юрисдикции об аннулировании лицензии, если компания ведет финансовую деятельность. Кроме этого, требуется предоставить корпоративное решение акционеров и решение совета директоров в случаях, предусмотренных уставом компании.

В соответствии с полномочиями, установленными в уставе, решаются вопросы об одобрении редомициляции, принятии устава, назначении директора и так далее.

Срок рассмотрения документов Регистратором не регламентирован, но, как показывает практика, редомициляция может занять от 6 месяцев и более.

Условно процесс подачи заявки (*Application*) можно разделить на несколько внутренних этапов, таких как: (i) подтверждение получения документов Регистратором; (ii) первичное рассмотрение документов; (iii) предоставление

¹⁹ AIFC Fees Rules (fees) NO. FR0007 от 10 декабря 2017 года (с поправками от 9 декабря 2022 года, вступающими в силу с 1 января 2024 года).

финального пакета документов; (iv) повторное рассмотрение документов; (v) согласование даты редомициляции; (vi) получение сертификата продолжения деятельности (*Certificate of continuation*); (vii) подача сертификата, выданного в соответствии с законами страны-инкорпорации, подтверждающего факт того, что компания больше не зарегистрирована в соответствии с законами страны-инкорпорации (раздел 5.1.8. Правил).

С даты, указанной в Сертификате продолжения деятельности:

(a) иностранная компания становится компанией-участником МФЦА, к которой применяется Регламент, как если бы она была зарегистрирована в соответствии с Регламентом;

(b) Устав о продолжении деятельности становится Уставом компании по праву МФЦА;

(c) Сертификат продолжения деятельности рассматривается как Сертификат регистрации компании (*Certificate of incorporation*) (раздел 153 Регламента).

5. Может ли повлиять на решение Регистратора о редомициляции наличие связи компании с российскими бенефициарами?

В МФЦА был внедрен процесс стратегического согласования (*Strategic Fit Process*). Этот процесс включает внутреннюю оценку и процесс коллективного принятия решений. Под внутренней оценкой понимается то, что Регистратор проводит усиленную проверку (*Enhanced Due Diligence*) в отношении лиц и аффилированных компаний, указанных в заявке. Эта усиленная проверка гораздо более широкая, чем стандартная проверка, которую обычно проводит регистрационный отдел. В рамках данного процесса Регистратор запрашивает бизнес-план, финансовый план, план трудоустройства работников.

Как и при регистрации компании, в случае редомициляции от заявителя потребуются предоставить юридическое заявление о воздействии санкций и должной проверке. Объект анализа при подготовке юридического заключения включает:

- связанные лица (обязательно для директоров, акционеров, конечных бенефициарных владельцев, высшего руководства – акционера, если это юридическое лицо и секретаря, если применимо);
- связанные юридические лица (обязательно для юридических лиц-акционеров, других юридических лиц с косвенной долей в компании, которая будет зарегистрирована в МФЦА, других юридических лиц, связанных с заявителем или его деятельностью, и юридических лиц, принадлежащих акционерам, директорам, руководителю компании);
- предлагаемые виды деятельности компании, которая будет зарегистрирована в МФЦА.

В Глоссарии МФЦА²⁰ дается определение термина "Related Person" (связанное лицо). Юридическое заявление должно быть предоставлено казахстанским юридическим лицом или фирмой, признанной Chambers Global, Legal 500 или IFLR 1000, либо

²⁰ AIFC Glossary, Act № FR0017 от 29 апреля 2018 года, https://aifc.kz/files/legals/246/file/glo_v7_fr0017_14.12.2019.pdf.

юридической фирмой, имеющей действующую лицензию AFSA на предоставление вспомогательных услуг.

Само по себе наличие связей с российскими бенефициарами или аффилированными лицами не является основанием для отказа в редомициляции. Однако с внедрением Strategic Fit Process, МФЦА пытается отфильтровать компании, которые представляют какой-либо риск в связи с наличием в структуре владения санкционных лиц либо осуществления деятельности для ухода от санкционных мер. Например, торговля товарами, ввоз которых ограничен на территорию РФ. При этом Регистратор имеет право отказать в регистрации без объяснения причин. *Подробнее о процессе Strategic Fit, пожалуйста, смотрите в статье Т.Культелеева²¹*).

Как мы видим из опыта работы с МФЦА, к критериям, которые могут являться существенными для одобрения заявки, относятся возможность раскрытия всей структуры владения, а также раскрытие информации о том как будет финансироваться компания. Также, на наш взгляд, плюсом будет наличие экономической связи с Казахстаном, ведение деятельности на территории Казахстана, релокация сотрудников, а в случае холдинговой компании - наличие активов в Казахстане. На примере недавней редомициляции компании Polymetal можно сказать, что условие о наличии экономической связи было соблюдено, так как группа является вторым крупнейшим производителем золота в Казахстане и включает два производственных актива в стране. Кроме того, Polymetal завершил сделку по продаже российского бизнеса 7 марта 2024 года²². В отношении редомицилируемых в настоящее время компаний Fix Price и Dodo Brands, можно также отметить, что данные компании имеют в Казахстане сети магазинов и точек быстрого питания.

6. Перейдут ли все права и обязанности иностранных компаний в случае их редомициляции в МФЦА?

Согласно разделу 155 Регламента, редомицилированная компания: (а) сохраняет всё имущество, права и привилегии, а также все обязательства, ограничения и долги, которые она имела до редомициляции; и (b) остается участником любых судебных разбирательств, начатых в любой юрисдикции, в которых она была участником до редомициляции.

Дополнительно отметим, что после редомициляции компании потребуется внести изменения в соглашения с контрагентами редомицилированной компании, в части изменения ее реквизитов (адрес, регистрационный номер и т.п.).

Если редомицилированная компания является холдинговой компанией и владеет другими юридическими лицами, то потребуется изменить данные участника/акционера. Для казахстанских компаний такие изменения осуществляются в порядке, определенном Законом о государственной регистрации²³. Для этого не требуется прохождение перерегистрации, изменения могут быть внесены на основании уведомления регистрирующего органа с приложением соответствующих

²¹ Таир Культелеев, "10 вопросов юристу по регистрации компании в МФЦА", https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=33346889.

²² Завершение продажи российского бизнеса Группы Polymetal, <https://www.polymetalinternational.com/ru/investors-and-media/news/press-releases/11-03-2024/>.

²³ Закон РК от 17 апреля 1995 года № 2198 "О государственной регистрации юридических лиц и учетной регистрации филиалов и представительств" (с изменениями и дополнениями по состоянию на от 06.04.2024 года).

подтверждающих документов (решение высшего органа казахстанских компаний, сертификат о продолжении деятельности).

7. Сохранят ли силу заключенные в отношении редомицилированной компании акционерные соглашения по английскому праву в неизменном виде?

Действующее право МФЦА допускает выбор применимого права к договорам по соглашению сторон и устанавливает, что выбранное сторонами право является обязательным для этих сторон (раздел 43 Регламента об актах МФЦА²⁴).

Раздел 7(2) Регламента о контрактах²⁵ устанавливает, что если одна из сторон контракта не является участником МФЦА, то Регламент о контрактах будет применяться в качестве регулирующего только в случае когда об этом прямо указано в контракте.

Таким образом, заключенные в отношении редомицилированной компании акционерные соглашения (с участием акционеров резидентов и нерезидентов) по английскому праву останутся в неизменном виде, однако, мы полагаем, что будет необходимым внести в них изменения и дополнения технического характера, чтобы отразить изменения реквизитов редомицилированной компании (адрес, регистрационный номер и т.п.).

8. Существует ли риск отказа в признании и исполнении решения международного коммерческого арбитража в Казахстане/МФЦА в части принудительного исполнения действующих положений акционерных соглашений редомицилированной компании?

Законодательство РК и МФЦА в части исполнения иностранных арбитражных решений базируется на положениях Нью-Йоркской конвенции 1958 года (далее – "**Нью-Йоркская конвенция**")²⁶. Иностранные арбитражные решения подлежат принудительному исполнению как в РК, так и в МФЦА, при условии обращения в суд РК или в суд МФЦА за соответствующим признанием иностранного арбитражного решения.

Применительно к МФЦА основания для отказа в признании и принудительном исполнении иностранного арбитражного решения соответствуют основаниям, предусмотренным в Нью-Йоркской конвенции.

В частности, в соответствии со статьей 45 Арбитражного регламента МФЦА²⁷, в признании или приведении в исполнение арбитражного решения может быть отказано по следующим основаниям:

²⁴ Regulations on AIFC Acts No. 1 от 20 декабря 2017 года (с поправками от 12 июня 2019 года, вступившими в силу с 1 июля 2019 года).

²⁵ AIFC Contract Regulations No. 3 от 20 декабря 2017 года (с поправками от 10 июня 2022 года, вступившими в силу с 1 октября 2022 года).

²⁶ Конвенция о признании и приведении в исполнение иностранных арбитражных решений (Нью-Йорк, 1958 год). Казахстан присоединился к указанной конвенции Указом Президента РК от 4 октября 1995 года № 2485.

²⁷ AIFC Arbitration Regulations от 05 декабря 2017 года.

- по просьбе стороны, против которой было принято арбитражное решение, если эта сторона предоставляет Суду МФЦА доказательство того, что:
 - сторона арбитражного соглашения на момент заключения арбитражного соглашения была недееспособна;
 - арбитражное соглашение недействительно в соответствии с законом, которому стороны его подчинили, или, в случае отсутствия каких-либо указаний, в соответствии с законодательством государства или юрисдикции, в которых было присуждено решение;
 - сторона, против которой было принято арбитражное решение, не получила должного уведомления о назначении арбитра или арбитражного разбирательства или иным образом не смогла представить свои объяснения;
 - арбитражное решение вынесено по спору, не предусмотренному или не подпадающему под условия арбитражного соглашения или арбитражной оговорки в договоре, или содержит постановления по вопросам, выходящим за пределы арбитражного соглашения или арбитражной оговорки в договоре, с тем, однако, что если постановления по вопросам, охватываемым арбитражным соглашением или оговоркой, могут быть отделены от тех, которые не охватываются таким соглашением или оговоркой, то та часть арбитражного решения, которая содержит постановления по вопросам, охватываемым арбитражным соглашением или арбитражной оговоркой в договоре, может быть признана и приведена в исполнение;
 - состав арбитражного органа или арбитражный процесс не соответствовали арбитражному соглашению сторон или, в случае отсутствия такого соглашения, не соответствовали законодательству государства или юрисдикции, в которых проводился арбитраж;
 - решение еще не стало обязательным для сторон или было отменено или приостановлено судом государства или юрисдикции, в которой или по закону которого было принято это решение.
- суд МФЦА определит, что:
 - предмет спора не может быть урегулирован путем арбитража в соответствии с действующим правом МФЦА;
 - исполнение решения будет противоречить публичному порядку РК.

По законодательству РК основания для отказа в признании и принудительном исполнении иностранного арбитражного решения шире предусмотренных в Нью-Йоркской Конвенции.

В частности, дополнительно к основаниям по Нью-Йоркской Конвенции казахстанский суд может отказать в признании и исполнении иностранного арбитражного решения, если *"имеется вступившее в законную силу, вынесенное по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям решение суда или арбитражное решение либо определение суда или арбитража о прекращении"*

производства по делу в связи с отказом истца от иска" (подп. 5) ст. 52 Закона об арбитраже²⁸).

Общим правилом для признания арбитражных решений является то, что местные суды при признании арбитражного решения не могут пересматривать арбитражное решение по существу спора. В признании и исполнении арбитражного решения может быть отказано только по процессуальным основаниям, указанным выше.

Это, в свою очередь, означает, что если механизмы, заложенные в акционерных соглашениях (например, механизмы ротации, порядка назначения директоров и право решающего голоса, двойной подписи при подписании документов, компетенции органов управления, согласованных способов разрешения тупиковых ситуаций, право преимущественной покупки), допустимы по применимому к акционерному соглашению праву и поддержаны арбитражным трибуналом, то местные суды (суды РК или МФЦА) не имеют компетенции решать вопрос относительно того, являются ли эти механизмы законными и исполнимыми. В силу сказанного, мы полагаем, что все механизмы и положения акционерных соглашений должны сохранять силу и быть принудительно исполнимыми при условии не противоречия праву, применимому к акционерному соглашению.

9. Существует ли риск оспаривания применения английского права к акционерному соглашению в судах Казахстана/МФЦА?

Статья 1114 ГК²⁹ устанавливает, что к соглашениям между участниками/акционерами юридического лица должен применяться закон юридического лица ("*право страны, где учреждается или учреждено юридическое лицо*"). В данном случае "*право страны*", т.е. право Республики Казахстан предписывает применять на территории МФЦА соответствующие Акты МФЦА. Поскольку (после редомициляции) соглашения акционеров будут считаться заключенными в отношении компаний, которые будут резидентами МФЦА, то, соответственно, к ним будет применяться право МФЦА.

Поскольку право МФЦА допускает использовать в качестве применимого права право другого государства, то выбор английского права в качестве применимого права к соглашениям акционеров законен, и оснований для оспаривания оговорки о применении английского права в судах Казахстана/МФЦА не имеется.

10. Возможна ли редомициляция компании из Казахстана или МФЦА в иностранную юрисдикцию?

Редомициляция компании из МФЦА допускается (раздел 156 Регламента, раздел 5.3. Правил). В законодательстве Республики Казахстан возможность редомициляции не предусмотрена.

Однако, как отметили в своей публикации Максим Бурак и Аружан Аймак,³⁰ редомициляцию казахстанских компаний в зарубежные юрисдикции можно осуществить через МФЦА. Этот процесс включает присоединение компании,

²⁸ Закон РК от 8 апреля 2016 года № 488-V "Об арбитраже" (с изменениями и дополнениями по состоянию на 01 января 2023 года).

²⁹ Гражданский кодекс РК (Особенная часть) от 1 июля 1999 года № 409-I (с изменениями и дополнениями по состоянию на 25 марта 2024 года).

³⁰ Максим Бурак, Аружан Аймак, "Редомициляция казахстанских компаний в зарубежную юрисдикцию через МФЦА", https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=32443073#pos=33:-35.

зарегистрированной по праву Республики Казахстан, к компании,
зарегистрированной в МФЦА, а затем редомициляцию компании,
зарегистрированной в МФЦА, в иностранное государство.

• • •