МИНИСТЕРСТВО НАУКИ И ВЫСШЕГО ОБРАЗОВАНИЯ РЕСПУБЛИКИ КАЗАХСТАН
КОСТАНАЙСКИЙ СОЦИАЛЬНО-ТЕХНИЧЕСКИЙ УНИВЕРСИТЕТ ИМЕНИ АКАДЕМИКА З. АЛДАМЖАР

СБОРНИК НАУЧНЫХ ТРУДОВ СТУДЕНТОВ-ВЫПУСКНИКОВ

ТОМ IV
Серия юридических наук
Часть 1

ҚОСТАНАЙ 2025

УДК 03; 06; 10; 14; 15;16;17;
20; 27; 29; 39; 44; 50; 73; 77
С 15

Редакционная коллегия:
Р.Б. Абдуллин, К.К Джаманбалин, М.Ф. Баймухамедов, С.М.Жалыбин,
В.В.Важев, Г.У. Уразамбетова, Н.Т. Байкадамов, М.М.Айтбаев, А.С. Мустафина

Сборник научных трудов студентов–выпускников [Текст]: Сост. М.Л.Александрова. – Костанай: КСТУ, 2025. –Том 4. Часть 1- 453с.

В настоящий сборник включены статьи студентов, отражающие опыт применения новейших достижений в области науки, образования и производства.

В этом выпуске представлены подготовленные авторами статьи в области новейших исследований в различных научных направлениях.

Концепция сборника заключается в распространение передовых отечественных и зарубежных оригинальных исследований, аналитических статей, лекций, обзоров в области прикладных и фундаментальных разработок.

Сборник может быть использован научно-исследовательским, педагогическим и студенческим составом высшего учебного заведения в практической и теоретической работе.

Материалы могут быть рекомендованы к использованию в учебном процессе и на практике преподавателями, магистрантами и студентами.

Печать статей произведена с оригиналов, подготовленными авторами статей.

УДК 03; 06; 10; 14; 15;16;17; 20; 27; 29;
39; 44; 50; 73; 77

© КСТУ, 2025

МАЗМҰНЫ
СОДЕРЖАНИЕ

Абаева Б.А., Олейник Ю.В.
Особенности процессуального порядка рассмотрения и разрешения гражданского иска по уголовному делу…… 6
Абаканова А.М., Абдуллина А.А.
Роль закона и его реализация в современном государстве……. 12
Әбдіғамитов А.Қ., Шиктыбаев Т.Т.
Проблемы правового регулирования административных процедур……. 21
Айтенов А.Ж.
Понятие и уголовно-правовая характеристика диверсии и умышленное уничтожение или повреждение имущества по уголовному законодательству Республики Казахстан 30
Аканов А.С.Даукетова Ж.Б.
Понятие юридического лица…….. 33
Аканов О.Т. Олейник Ю.В.
Некоторые вопросы уголовной политики в области международного сотрудничества по противодействию коррупции……... 42
Алтиева Г. Б. Каспаева Р.С.
Взаимная ответственность государства и личности…… 48
Алшинбаева А.Е., Шуменова Р.Т.
Правовая природа трудового договора……. 54
Альменова Б., Даукетова Ж.Б.
Структура судебного разбирательства в гражданском процессе..... 63
Аманов Ч.Б.
Деятельность правоохранительных органов по реализации права каждого человека на свободу передвижения и свободный выбор места жительства в Республике Казахстан……. 69
Асилбекова Г.Т., Даукетова Ж.Б.
Еңбек қатынастары – еңбек құқығы субъектілерінің, еңбек субъектілігінің туындау негізі ретінде..... 76
Аскаров И.А., Окулич И.П.
Проблемы противодействия налоговым правонарушениям уголовно-правовыми средствами……... 85
Асхаров Р.А., Даукетова Ж.Б.
Жер заңдарын бұзғаны үшін заңды жауаптылық..... 93
Аубакиров Н.С., Шиктыбаев Т.Т.
Источники конституционного права Республики Казахстан: проблемы теории и практике…….. 100
Ауезбекова А. Ж., Аканова Г.К.
Ішкі істер органдары қолданатың әкімшілік құқық бұзушылық туралы іс жүргізуді қамтамасыз ету шаралары..... 109
Ауезханов Н.Н., Каспаева Р.С.
Юридическая ответственность работодателя перед работником…….. 114
Багтжанов М.С.
Особенности отбывания наказания в виде лишения свободы с камерными условиями содержания…….. 121
Баешев А.С.
Современный этап развития казахстанской полиции..... 123
Байзаков М. Д., Каспаева Р.С.
Договорное регулирование как вид правового регулирования трудовых и иных непосредственно связанных с ними отношений…….. 126

Бартай Д.С., Абдуллина А.А.
Гражданско-правовое регулирование оказания адвокатских услуг в праве Европейского союза…… 132
Бастанов С.К., Даукетова Ж.Б.
Су қорының жері 140
Баярстанова А.Е., Олейник Ю.В.
Примирительные процедуры во французском гражданском процессе……. 147
Бекенов Б. Г., Аканова Г.К.
Сыбайлас жемқорлықпен күрестегі әлемдік тәжірибе туралы ақпарат..... 153
Бикенов Т.Д., Абдуллина А.А.
Использование объектов авторского права и смежных прав при оказании услуг сотовой связи……... 159
Бисикенов К.М., Жалыбин С.М.
Развитие страхового законодательства……. 168
Бөкешов Д.А., Окулич И.П.
Уголовная ответственность за нарушение правил охраны труда…….. 178
Болат А.Б., Жалыбин С.М.
Қазақстан Республикасының қаржы нарығының құқықтық мәртебесі..... 187
Бралин Б.С., Окулич И.П.
Насильственные преступления и пути их предупреждения……... 197
Галямова Ю.А.
Понятие и генезис конституционного принципа равенства перед законом и судом….. 205
Галямова Ю.А.
Конституционно-правовая природа принципа равенства перед законом и судом независимо от имущественного положения……. 208
Гиса Ж.Д., Окулич И.П.
Подозреваемый в уголовном процессе Республики Казахстан…….. 212
Гончаренко (Рейних) Я.В., Даукетова Ж.Б.
Правовая природа договора аренды…….. 220
Грить А.С., Олейник Ю.В.
Участие в гражданском процессе государственных органов, защищающих нарушенные или оспариваемые права, свободы и охраняемые интересы других лиц… 231
Гусак Е.С., Даукетова Ж.Б.
Ответственность за нарушение гражданско-правовых обязательств..... 237
Даулова Г. А., Каспаева Р.С.
Защита прав граждан на благоприятную окружающую среду……... 246
Дюсенов Р.А., Шаяхметов Ш.Ш.
Тактика осмотра места происшествия…….. 252
Елеусізов Д.О., Ибраев А.З.
Правовое регулирование доступа общественности к экологической информации (сравнительный анализ национального и зарубежного законодательства)…….. 259
Ергалиев М.Т., Аканова Г.К.
Салықтық заң бұзушылықтарға жауауапкершілік арттырудың әдістерің жетілдіру..... 267
Ерденов М. Б., Аканова Г.К.
Азаматтық істердің ведомствалық бағыныстылығы түсінігі және түрлері..... 272
Ержанова А.Т., Каспаева Р.С.
Институт присяги в системе казахского обычного права……... 280
Ержанова Ж. А., Аканова Г.К.
Әкімшілік органдар мен лауазымды тұлғалардың қаулыларына шағымдану туралы істерді қарау тәртібі..... 286

Ерік Ә., Каспаева Р.С. 292
Проблемы правового регулирования интеллектуальной собственности в цифровую эпоху…….
Есмагамбетова А. Д., Каспаева Р.С.
Использование специальных знаний в деятельности адвоката…….. 297
Ефименко Н.В. , Олейник Ю.В.
Актуальные проблемы обеспечения прав и законных интересов правопреемников в уголовном судопроизводстве……. 303
Әкімбек Е.А., Аканова Г.К.
Абайсызда жасалатын қылмыстардың ерекшелектері және қолданылатын жаза..... 309
Жалюбаева Г.Е.
Прокурорский надзор за исполнением антикоррупционного законодательства в Казахстане…… 315
Жаксыбаев Ж.М., Окулич И.П.
Органы прокуратуры Республики Казахстан……... 321
Жаксыбаева Ж.Е., Окулич И.П.
Односторонний отказ от исполнения обязательств……. 329
Жамалиева (Шокакова) А. М., Каспаева Р.С.
Банковские займы. Правовые основы……... 337
Жараспаева А.Р., Шуменова Р.Т.
Определение понятия «инвалид» в международном праве…… 343
Жахаев А.Р., Шуменова Р.Т.
Понятие электронного правительства…….. 351
Жиентаев А.М., Ибраев А.З.
Отбасы құқығы – алименттік міндеттемелердің туындау негізі ретінде..... 360
Жумалин Ж.К., Шиктыбаев Т.Т.
Недобросовестная конкуренция как правовая категория..... 379
Жунусова А.М., Шаяхметов Ш.Ш.
Гражданско-правовые обязательства, как средство юридического оформления отношений предпринимателей в сфере экономического оборота……. 388
Ибрагимов Э.Б., Жалыбин С.М.
Қазақстан Республикасында азаматтарды жұмыспен қамтамасыз етуді құқықтық реттеу..... 399
Ибраев Д.К., Шуменова Р.Т.
Договор возмездного оказания услуг частных охранных предприятий и детективных агентств…… 407
Ибраева А.К., Шуменова Р.Т.
Общие принципы правового обеспечения страховой деятельности в Республики Казахстан……. 416
Исаев З.М., Даукетова Ж.Б.
Правовое регулирование отношений в области оплаты труда……... 424
Искакова А. С., Каспаева Р.С.
Международно-правовые и национальные аспекты борьбы с транснациональной организованной преступностью…… 432
Искакова А.О., Тилешова Г.Ж.
Проблемы развития институтов непосредственной демократии в Республике Казахстан……. 439
Ишбердина А. А., Каспаева Р.С.
Недействительность сделки по законодательству Республики Казахстан……... 448

УДК 343.1

Абаева Б.А., Правоохранительная деятельность
Олейник Ю.В., доцент

Особенности процессуального порядка рассмотрения и разрешения гражданского иска по уголовному делу

Аннотация

В статье рассматриваются правовые механизмы обеспечения защиты прав потерпевших в уголовном процессе Республики Казахстан. Особое внимание уделяется институту гражданского иска, как эффективному инструменту возмещения вреда, причиненного преступлением. Автор подчеркивает значимость соблюдения конституционного принципа защиты прав и свобод человека и гражданина, закрепленного в статье 13 Конституции Республики Казахстан[1], а также нормы Уголовно-процессуального кодекса Республики Казахстан, регламентирующие статус потерпевшего и его право на компенсацию ущерба. Институт гражданского иска рассматривается в контексте гуманизации уголовного процесса и усиления частноправовых элементов в уголовном судопроизводстве. Обосновывается необходимость дальнейшего совершенствования правоприменительной практики, направленной на защиту законных интересов потерпевших и обеспечение справедливости.

Ключевые слова

Права и свободы человека, гражданский иск, потерпевший, возмещение ущерба, процессуальные права, уголовно-процессуальный кодекс, материальный вред, решение суда, моральный вред.

Введение

Несмотря на длительный период существования гражданского иска в уголовном процессе, взгляды как ученых-правоведов, так и практикующих работников направлены на изучение сущности указанного правового института и его совершенствование.

В доктрине продолжаются дискуссии относительно необходимости и целесообразности рассмотрения гражданско-правовых требований совместно с уголовным делом. Кроме того, обсуждается правовое значение гражданского иска для защиты частных интересов и для обеспечения интересов государства и общества[2].

Актуальность темы. Частноправовое содержание гражданского иска создает объективную необходимость при разрешении таких требований в рамках уголовно-процессуальной деятельности обращаться к нормам других отраслей права. При этом закон не определяет границы такого применения. Так, например, органы предварительного расследования и суды при разрешении гражданского иска применяют нормы Гражданского кодекса Республики Казахстан о лицах, о вещах, об обязательствах и других, при этом нормы Гражданского кодекса Республики Казахстан, регулирующие исковую давность, зачастую игнорируются без достаточных на то оснований.

Отсутствие критериев для определения размера морального вреда, подлежащего компенсации, вызывает трудности для физических лиц, пострадавших от преступления, а также для судебно-следственных органов. Кроме того, возможность юридического лица в рамках уголовного дела добиваться исключительно компенсации имущественного вреда не соотносится с гарантиями защиты деловой репутации организации, провозглашенными в законодательстве Республики Казахстан. Такое ограничение ставит указанный субъект в неравное положение с физическим лицом, которому может быть компенсирован также моральный вред[3].

Предмет гражданско-правовых требований, рассмотрение которых допустимо совместно с уголовным делом, в настоящее время представляется необоснованно ограниченным, что также не позволяет лицам, понесшим вред от совершения преступного посягательства, наиболее эффективным образом добиваться восстановления прав и законных интересов.

Существуют проблемы с соотнесением таких субъектов уголовного судопроизводства, как потерпевший и гражданский истец, а также обвиняемый (подозреваемый) и гражданский ответчик, что создает неопределенность в их процессуально-правовом статусе.[4]

Невозможность суда продлить арест, наложенный на имущество в целях обеспечения гражданского иска, в случае признания в приговоре за истцом права на возмещение вреда с передачей вопроса о его размере для рассмотрения в порядке гражданского судопроизводства, создает ситуацию, в которой гражданский истец может так и не добиться восстановления нарушенных преступлением прав и законных интересов.

Представляется, что указанные проблемы, в первую очередь, вызваны недостаточностью в последнее десятилетие научных разработок, связанных с институтом гражданского иска в уголовном деле. Следует отметить, что в проведенных ранее научных исследованиях слабое внимание уделяется опыту зарубежных государств. Вместе с тем гражданский иск в уголовном деле является классическим институтом романо-германской правовой семьи. В зарубежных уголовно-процессуальных нормах содержится немало идей, которые могли бы пополнить казахстанскую науку уголовного процесса, определяя пути для его дальнейшего развития. Кроме того, в некоторых государствах — участниках Содружества Независимых Государств в последнее десятилетие были проведены реформы в сфере уголовно-процессуального законодательства. В связи с этим проведение комплексного сравнительно-правового анализа позволит выявить сильные и слабые стороны казахстанского правового регулирования института гражданского иска в уголовном процессе, а также определить, насколько оно соответствует современным международным стандартам возмещения вреда, причиненного преступлением[5].

Таким образом, актуальность темы диссертационного исследования заключается в объективной необходимости получения научного знания о процессуальном порядке рассмотрения и разрешения гражданского иска по уголовному делу в контексте законодательства Республики Казахстан.

Цель исследования – выявить развитие совокупности теоретических положений и научно обоснованных рекомендаций, направленных на повышение эффективности и совершенствование законодательства и правоприменительной практики рассмотрения и разрешения гражданского иска в ходе производства по уголовному делу.

Задачи:

- раскрыть сущность, содержание и правовое значение гражданского иска в уголовном процессе;
- исследовать предмет и пределы гражданского иска, подлежащего рассмотрению в ходе производства по уголовному делу;
- проанализировать особенности процессуально-правового статуса субъектов гражданского иска;
- исследовать стандарты возмещения вреда, причиненного преступлением, содержащиеся в международных нормативно-правовых актах

Объект исследования – являются общественные отношения, складывающиеся в процессе рассмотрения и разрешения гражданского иска в уголовном судопроизводстве.

Предмет исследования – выступает совокупность норм уголовно-процессуального и иного законодательства, регламентирующего рассмотрение и разрешение гражданского иска в уголовном деле.

Методы исследования составили как общенаучные методы: диалектический

метод познания, анализ и синтез, сравнение, группировка, абстрагирование и конкретизация, обобщение, формализация, индукция и дедукция, аналогия.

Научная новизна исследования заключается в комплексном анализе правового значения рассмотрения гражданского иска совместно с уголовным делом как для защиты частных интересов, так и для обеспечения интересов государства и общества.

Практическая значимость. Результаты исследования могут быть использованы в образовательном процессе при подготовке учебных занятий, пособий, чтении спецкурсов юриспруденции в высших учебных заведениях и на курсах повышения квалификации.

Законодательные и нормативные акты. Основу правового регулирования в Казахстане составляют Конституция Республики Казахстан, Уголовно-процессуальный кодекс Республики Казахстан, Закон Республики Казахстан "О правовой помощи", Конвенция о защите прав человека и основных свобод (Европейская конвенция, принята 4 ноября 1950 года, ратифицирована Казахстаном 15 января 2009 года)..

Обзор литературы. А.Л. Габитова**,** в своей работе «Гражданский иск в уголовном процессе Республики Казахстан» поднимает вопрос о правовой природе гражданского иска в уголовном процессе и рассматривает его как важный механизм защиты прав потерпевших. Автор отмечает, что институт гражданского иска является классической частью уголовного судопроизводства, а также выделяет проблемы правового регулирования и применения гражданских исков в Казахстане, такие как отсутствие ясных критериев определения размера морального вреда.

Т.М. Байжанова в своей диссертации «Правовой механизм защиты прав потерпевших в уголовном процессе Республики Казахстан» акцентирует внимание на роли гражданского иска как формы защиты прав и законных интересов пострадавших от преступлений. Автор отмечает, что в казахстанском праве существуют проблемы с применением норм Гражданского кодекса в уголовном процессе, что затрудняет разрешение гражданских исков[6].

В трудах Н.М. Ергалиева и Д.М. Нургалиева освещаются практические проблемы и особенности применения норм Уголовно-процессуального кодекса Республики Казахстан, в частности, статьи, регулирующие рассмотрение гражданских исков. Авторы предлагают возможные пути улучшения правового регулирования этого института, среди которых выделяются необходимость более четкой регламентации порядка определения размера ущерба, компенсации морального вреда и разъяснение правового статуса гражданского истца в уголовном процессе[7].

М. С. Садыкова в своей статье «Гражданский иск в уголовном процессе: Теоретический анализ и правоприменительная практика» подчеркивает важность гражданского иска как инструмента, способствующего гуманизации уголовного судопроизводства. Автор отмечает, что судебная практика, как правило, ограничена в плане применения законов, регулирующих компенсацию ущерба, что затрудняет полное возмещение вреда потерпевшим. Также, в статье обсуждается сравнительный анализ с зарубежными системами, что позволяет вывести практические рекомендации для улучшения законодательства Республики Казахстан[8].

Основная часть

Несмотря на тот факт, что гражданский иск в уголовном деле имеет частноправовую природу, процесс его предъявления имеет принципиальные отличия от заявления иска в рамках гражданского судопроизводства. Указанные различия объясняются сразу несколькими причинами. Во-первых, гражданский иск в уголовном процессе не существует сам по себе, а присоединяется к публичному иску, следовательно, на него в определенной степени оказывают влияние императивные начала, свойственные уголовному судопроизводству. Во-вторых, уголовный процесс имеет более сложную структуру, нежели гражданское судопроизводство: стадия судебного разбирательства является одной из заключительных, которой предшествуют стадии возбуждения уголовного дела, предварительного расследования и подготовки к судебному заседанию.

Безусловно, на каждой из указанных стадий в той или иной мере затрагивается вопрос гражданского иска. При этом предварительное расследование является центральной стадией досудебного производства, целью которой является установление события преступления и изобличение лиц, виновных в его совершении. Поскольку противоправное деяние, запрещенное Уголовным кодексом Республики Казахстан, и причинение вреда в результате его совершения представляют собой единый факт, в ходе предварительного разбирательства уполномоченные должностные лица осуществляют сбор сведений не только об обстоятельствах совершения преступления, но и об обстоятельствах причинения потерпевшему вреда. Кроме того, следует подчеркнуть, что решение заявленного гражданского иска неразрывно связано с результатами предварительного расследования по уголовному делу[9].

Производство по гражданскому иску в уголовном деле начинается с момента предъявления лицом соответствующих требований. При этом определение оптимального процессуального срока, в течение которого лицо может реализовать свое право на заявление иска, носит дискуссионный характер. Прежде всего необходимо указать, что в соответствии с ч. 2 ст. 44 УПК РК лицо ограничено в своем праве заявить гражданский иск: требования могут быть предъявлены после возбуждения уголовного дела и до окончания судебного следствия при рассмотрении дела в суде первой инстанции[10].

Следует отметить, что ст. 29 УПК РСФСР 1960 г. предусматривала более узкий промежуток времени, в который мог быть предъявлен гражданский иск: с момента возбуждения уголовного дела до начала судебного следствия. В настоящее время в научной литературе находит свое отражение точка зрения, в соответствии с которой по примеру советского законодательства следует ограничить возможность заявления иска началом судебного следствия. Некоторые авторы, такие как Д.Б. Разумовский, считают возможным ограничить предъявление гражданского иска открытием судебного заседания. Основным аргументом авторов, поддерживающих указанное мнение, является нежелательность повторного исследования доказательств в делах особой сложности, в случае заявления гражданского иска во время проведения судебного следствия.

С данным мнением сложно согласиться. Судебное следствие представляет собой центральную часть судебного разбирательства, на котором не только исследуются ранее собранные по делу доказательства, но также возможно представление новых доказательств. Кроме того, в ходе судебного следствия суду представлены возможности для проведения судебно-следственных действий. Таким образом, во время судебного следствия велика вероятность выяснения новых обстоятельств произошедшего преступления. В связи с этим крайне нелогично выглядело бы лишение потерпевшего возможности заявить гражданский иск на указанной стадии судебного разбирательства, поскольку это существенно умаляло бы права пострадавшего от преступления[11].

Дискуссионный характер представляет собой вопрос не только окончательного, но и начального момента, в который возможно предъявление лицом гражданско-правовых требований о возмещении вреда, причиненного преступлением. По мнению А.Г. Дыка, следует предусмотреть подачу гражданского иска одновременно с заявлением о совершении преступления. Как отмечает автор, указанное право может помочь органам предварительного расследования правильно квалифицировать совершенное деяние. Данная позиция также высказывается С.А. Александровым, указывающим, что разделение во времени момента возникновения права обращения к компетентным органам с заявлением о преступлении и права требовать восстановления нарушенных преступлением прав носит искусственный характер. Автор делает вывод о необходимости допустить заявление исковых требований уже на стадии возбуждения уголовного дела.

Вместе с тем, некоторые правоведы указывают на невозможность заявления исковых требований до возбуждения уголовного дела по причине бесправности лица, еще не наделенного статусом участника уголовного процесса. С данным утверждением стоит согласиться лишь частично. Действительно, в настоящее время отечественное уголовно-

процессуальное законодательство не закрепляет статус лица, предъявившего иск, в качестве участника уголовного судопроизводства. В данном случае следует поддержать авторов, считающих необходимым ввести в уголовный процесс дополнительных субъектов, что должно предоставить большие гарантии для лиц, пострадавших от преступных посягательств. Так, М.А. Желудков, предлагая включить в уголовно-процессуальное законодательство понятие «жертва преступления», указывает на особую значимость данного изменения для эффективного функционирования системы защиты как частных лиц, так и общества в целом от преступных посягательств[12].

Однако следует отметить, что международные стандарты в области защиты прав лиц, пострадавших от преступных посягательств, устанавливают, что жертва преступления имеет право на защиту собственных интересов исходя из самого факта причинения вреда и независимо от принятия решений органами предварительного расследования. Следовательно, можно ожидать, что изменения в уголовно-процессуальном законодательстве Казахстана приблизят его к международным стандартам в сфере защиты прав лиц, пострадавших от преступления.

Кроме того, представляется, что подача жертвой преступления заявления о возмещении причиненного вреда будет полезной для органов предварительного расследования при принятии ими процессуального решения о возбуждении уголовного дела. В соответствии с ч. 2 ст. 140 УПК РК основанием для возбуждения уголовного дела является наличие достаточных данных, указывающих на признаки преступления. Следовательно, на этапе проверки сообщения о преступлении необходимо установить сведения, указывающие на наличие события преступления, то есть данные, относящиеся к объекту и объективной стороне его состава[13].

Как справедливо отмечает Д.А. Иванов, деятельность по установлению характера и размера вреда должна начинаться на стадии возбуждения уголовного дела. С.А. Александров указывает, что закрепление в законодательстве возможности предъявления исковых требований на стадии возбуждения уголовного дела одновременно могло бы служить и поводом к возбуждению уголовного дела и основанием для признания указанного лица гражданским истцом, это также способствовало бы обращению большего внимания должностных лиц на проблему возмещения вреда, причиненного преступлением.

Исходя из буквального толкования определения гражданского истца, содержащегося в ч. 1 ст. 44 УПК РК, следует, что сам факт предъявления лицом гражданского иска в уголовном деле влечет за собой приобретение лицом соответствующего процессуального статуса. Однако в той же статье установлено, что в случае заявления гражданского иска должностное лицо, ведущее предварительное расследование, или суд должны вынести мотивированное постановление или определение о признании лица гражданским истцом, которое является основанием для реализации им процессуальных прав и исполнения обязанностей.

При этом лицо, предъявившее исковые требования, до момента вынесения органом предварительного расследования или судом соответствующего постановления или определения не наделено никаким статусом, позволяющим ему защищать свои права. Особенно остро данный вопрос возникает в ситуации, когда гражданский иск предъявлен лицом, не признанным потерпевшим по уголовному делу. В связи с этим, Н.Н. Сенин небезосновательно полагает, что заявитель является участником уголовного процесса, и предлагает закрепить в уголовно-процессуальном законодательстве ряд дополнительных процессуальных прав[14].

Положительно можно оценить точку зрения о необходимости закрепления в УПК РК обязанности следователя или дознавателя в письменном виде уведомлять лиц, которым преступлением причинен вред, о праве предъявления исковых требований.

Закон не регламентирует содержание гражданского иска и форму, в которой он должен предъявляться. Некоторые авторы полагают уместным применение норм

Гражданского процессуального кодекса Республики Казахстан, устанавливающих правила заявления иска, с некоторыми исключениями: возможность не указывать сведения о гражданском истце в случае отсутствия информации о нем.

По мнению других правоведов, возможность заявления гражданского иска как в устной, так и в письменной форме способствует ускорению процесса и более эффективной защите прав пострадавших лиц. С.А. Александров указывает, что следует признать правильной практику, допускающую заявление исковых требований в уголовном процессе как в письменном, так и в устном виде, поскольку предъявление жестких требований к форме иска будет вредить скорости и эффективности защиты прав пострадавших. Л.В. Головко считает, что обязывание пострадавшего лица указывать в гражданском иске ответчика, размер и характер причиненного преступлением вреда свидетельствовал бы, что от данного лица требуется больше, чем от органов предварительного расследования. Данную точку зрения поддерживает В.А. Виноградова[15].

Заключение

Возможность рассмотрения в одном судебном разбирательстве вопроса о виновности лица в совершении преступления и требований пострадавших гражданско-правового характера о возмещении причиненного преступлением вреда представляется обоснованным в связи с единством фактов и взаимосвязью между преступным деянием и наступившими в результате его совершения негативными последствиями.

Поскольку гражданский иск в уголовном деле является классическим иском о присуждении, его рассмотрение в рамках публичного уголовного процесса не может изменить его частноправовую природу, а значит для него характерны все элементы иска. Предметом гражданского иска можно считать требование о компенсации вреда, причиненного преступлением, а основанием – факт совершения преступного посягательства, в результате которого пострадавшему лицу причинен вред. Сочетание в институте гражданского иска частноправовой и публичной процессуальной природы определяет характерную для него совокупность методов правового регулирования: императивный и диспозитивный.

Список источников

1. Конституция Республики Казахстан (принята на республиканском референдуме 30 августа 1995 года с изменениями и дополнениями по состоянию на 2023 год).
2. Александров, С.А. Правовые гарантии интересов гражданского истца и ответчика в уголовном процессе. — Алматы: Юрист, 2020. — 220 с.
3. Берова, Д.М., Шхагапсоев, З.Л. Гражданский иск в уголовном процессе Казахстана: учебное пособие. — Алматы: Қайнар, 2018. — 144 с.
4. Головко, Л.В., Пашин, С.В. Процессуальные особенности разрешения гражданского иска в уголовном процессе: вопросы теории и практики. — Алматы: Гаудеамус, 2017. — 192 с.
5. Зайцев, О.А., Потапов, В.Д. Гражданский иск в уголовном процессе: теория и практика. — Алматы: Право, 2019. — 256 с.
6. Иванов, Д.А. Гражданский иск в уголовном процессе: правовые основы и процессуальные особенности. — Алматы: Юридическая литература, 2015. — 170 с.
7. Курманова, Н.Е. Гражданский иск в уголовном процессе Казахстана: правовые основы и особенности рассмотрения. — Астана: МЖД, 2013. — 208 с.
8. Магеррамова, Н.Ш. Проблемы разрешения гражданского иска в уголовном процессе Республики Казахстан. — Алматы: КазГЮУ, 2016. — 250 с.
9. Никурадзе, Н.О. Защита прав гражданского истца в уголовном процессе Республики Казахстан. — Алматы: Орбита, 2014. — 330 с.

10. Рахметов, С.М. Уголовно-процессуальное право Казахстана: Гражданский иск в уголовном процессе. — Алматы: Сапа, 2015. — 180 с.
11. Сенин, Н.Н. Гражданский иск в уголовном процессе Республики Казахстан: анализ правовых норм и практики. — Астана: КНПК, 2020. — 210 с.
12. Шапошникова, Л.Г. Гражданский иск в уголовном процессе Республики Казахстан: методология и правовые механизмы. — Алматы: Алма-Ата, 2019. — 200 с.
13. Постановление Пленума Верховного Суда Республики Казахстан № 7 "О применении законодательства по гражданскому иску в уголовном процессе". — Алматы, 2015.
14. Уголовно-процессуальный кодекс Республики Казахстан. — Алматы, 2021.
15. Турсынбекова, М.А. Проблемы рассмотрения гражданского иска по уголовным делам в Республике Казахстан: дис. … канд. юрид. наук. — Алматы, 2018.

УДК 343.34

Абаканова А.М., Юриспруденция
Абдуллина А.А., доцент

Роль закона и его реализация в современном государстве

Аннотация

В данной статье проводится общетеоретическое исследование закона и его роль в регулировании государства. В статье изучена социальная природа закона, как одного из основных регуляторов жизнедеятельности общества, исследована юридическая природа закона и законотворчества. Рассмотрена проблема эффективности закона и критериев ее оценки; проанализированы процессы реализации закона и возникающие в связи с этим проблемы на практическом материале.

Ключевые слова

Закон, государство, происхождение права, конституционное право, административное право, гражданское право, трудовое право.

Введение

Актуальность. Роль закона трудно переоценить в части оформления согласованной воли различных слоев населения и четкого проведения ее в жизнь. Поэтому проблема реализации закона, его эффективности являются актуальными на сегодняшний день и требуют всестороннего исследования.

Естественный процесс развития общества предполагает динамизм общественных отношений. Соответственно, закон, как регулятор этих самых отношений, должен своевременно реагировать на эти изменения. В противном случае цель и роль закона в системе общественных отношений значительно искажаются. Для того, чтобы исключить потенциальные негативные последствия, закон должен отражать движение разнообразных общественных отношений не только тогда, когда он издается, но и когда реализуется.

Объектом исследования является механизмов (средств) обеспечения реализаций законов, данных, накопленных в науке и практике по этому вопросу, выработке научно-практических рекомендаций по дальнейшему совершенствованию законодательства.

Научная новизна исследования состоит в том, что данная работа представляет собой комплексное исследование проблемы закона и его роли с учетом нового опыта государственно-правового строительства в нашей стране.

Обзор литературы

Роль и место закона в общественной жизни изучались и исследовались многими учеными в различных ракурсах. Однако, актуальность изучения места и роли закона в нашей жизни сохраняется. Это объясняется развитием общественных отношений,

изменением экономических, политических, моральных и иных принципов социального уклада. Проблема имеет особенную актуальность сегодня, поскольку наше общество не первый год пытается преодолеть трудности, возникшие в связи с формированием новых экономических отношений.

Разработкой отдельных аспектов данной темы занимались известные российские правоведы С.С. Алексеев, Д.А. Керимов, А.В. Мицкевич, М.Н._Николаева, А.С. Пиголкин, С.В. Поленина, Т.Н. Рахманина, И.С. Самощенко, Ю.А. Тихомиров и др.; казахстанские ученые С.З. Зиманов, Г.С. Сапаргалиев, М.Т Баймаханов, Ю.Г. Басин, С.С. Сартаев, С.Н. Сабикенов; А.А. Матюхин, К.А. Жиренчин, С.Ф. Ударцев, Н.У. Усеров, Т.А. Агдарбеков, С. Узбекулы, А.К. Котов, А.К. Мухтарова, Ж.Д. Бусурманов, А.А. Черняков и др. Исследования названных ученых, а также иная специальная юридическая литература по общей теории права и государства, отраслевым юридическим дисциплинам, научные разработки по истории, социологии, логике послужили теоретической основой исследования.

Основная часть

Методологической основой исследования являются современные методы научного познания, выявленные и разработанные наукой и апробированные практикой. В ходе исследования использовались общенаучные и частные методы, такие как: исторический, формально-правовой, сравнительно-правовой, социологический, метод системного анализа и другие.

Право - это единая система норм, обязательная для всех членов общества. Право, в узком значении – система общеобязательных социальных норм, установленных или санкционированных государством; в более широком смысле охватывает также правовые отношения и основные права гражданина, закрепляемые, гарантируемые и охраняемые государством. В государственно-организованном обществе право закрепляет отношения собственности, механизм хозяйственных связей, выступает как регулятор меры и форм распределения труда и его продуктов между членами общества (гражданское право, трудовое право); регламентирует формирование, порядок деятельности представительных органов, органов государственного управления (конституционное право, административное право), определяет меры борьбы с посягательствами на существующие общественные отношения и процедуру решения конфликтов (уголовное право, процессуальное право), воздействует на многие формы межличностных отношений (семейное право) [1, с.345].

Существует несколько теорий о происхождении права.

Теологическая теория (некое первосущество создав человека, предписало ему какой-то набор правил, например у христиан – 10 заповедей).

Намботивистическая теория (Ганс Хельбр – основоположник) – предполагает, что существует некая основная норма, которая дана каждому человеку для его ощущения, социально активные люди формируют право, согласно своим ощущениям, конституционное право (второй уровень норм), затем избранные народом законодатели, на их основе формируют текущее законодательство, а судьи и администраторы приспосабливают его к реальности.

Теория естественного (возрожденного) права. Возникла в XVIII веке. Её развитием занимались: Руссо, Локк и другие. Они полагали, что каждый человек рождается с некоторым набором естественных и неотчуждаемых прав (все равны), затем в результате каких-то конфликтов возникла необходимость в механизме реализации этих прав (так как не все согласны, что «мои права кончаются там, где начинается свобода другого»). Согласно этой теории существующее в обществе право делится на две части: позитивное право (которое выражено в законах, поддерживается государственным авторитетом, каждая страна имеет своё право, это право должно соответствовать справедливости) и

естественное право (вечно, неизменно, выше позитивного права, одинаково для всех народов) [2, с.234].

Марксистская теория. Право – воля господствующего класса, облеченная в форму закона и опирающаяся на принуждение со стороны государства. Первоначально теория происхождения и понятия права строилась на концепции, в которой право рассматривалось или как общественное отношение или как правовое отношение. Государство видит совокупность отношений, которые и оформляют в виде закона. Эта точка зрения была раскритикована в 38 году, и право стало пониматься, как система правил поведения отражающих господствующий способ производства и социально-экономическую формацию, установленных или санкционированных государством. Это чисто нормативная точка зрения.

Социологическая (Гарвардская) школа права – одно из направлений науки права XX в. «Социологи исходили из того, что право формируется из общественной практики, но свое юридическое закрепление находит в судебных решениях. Сторонники социологической школы права считали, что действующие правовые акты не всегда адекватны экономическим и социальным условиям» [3, с.235]. Основные положения данной теории состоят в том, что всё право в обществе состоит из двух частей: книжное «мёртвое» право, записанное в конституции; и действующее «живое» право, в виде решений судебных органов, с которыми люди сталкиваются в своей деятельности. В этой связи социологи придавали большое значение свободе судейского усмотрения, т. е. меньшей связанности суда правовыми нормами для защиты интересов личности. Крупнейший представитель социологической школы права – американский ученый Р. Паунд. Широкое распространение получила в США. Другое название – Гарвардская школа.

Элементы системы права:

Юридическая норма – это первичная клетка системы, общеобязательное правило поведения, исходящее от государства, выраженное в законах, иных признаваемых государством источниках и выступающее в качестве критерия правомерно – дозволенного, запрещенного, предписанного поведения субъектов права.

Отрасль права – это относительно самостоятельное подразделение системы права, систематизированная совокупность правовых норм, регулирующих качественно своеобразный вид общественных отношений своим специфическим методом (так, нормы права, регулирующие финансовые отношения, составляют отрасль финансового права).

В свою очередь отрасль права подразделяется на отдельные взаимосвязанные элементы, которые называются институтами права.

Правовой институт - это обособленная, выделившаяся группа юридических норм, являющаяся специфической частью отрасли права и его первичное самостоятельное подразделение, регулирующая качественно однородные общественные отношения.

Право, как и государство, принадлежит к числу не только наиболее важных, но и наиболее сложных общественных явлений.

Пытаясь понять, что такое право и какова его роль в жизни общества, еще римские юристы обращали внимание на то, что право не исчерпывается одним каким-либо признаком или значением. Они употребляли право в нескольких смыслах. Во-первых, право означало то, что всегда является справедливым и добрым, – каково естественное право. В другом смысле право – это то, что полезно всем и многим в каком-либо государстве, каково цивильное право.

По мере развития общества и государства у людей, естественно, менялось и представление о праве. Появилось множество различных правовых идей, теорий и суждений. Однако изначальные основы, заложенные римскими юристами, особенно в такой отрасли права как гражданское (цивильное), хотя и в «модернизированном» виде, но сохранились. В первую очередь это касается таких правовых институтов как право собственности, наследования, купли-продажи и многих других.

Чтобы убедиться в этом, достаточно сказать, что знаменитый Кодекс Наполеона или гражданский Кодекс Франции 1804 года был подготовлен на основе глубокого изучения и широкого использования римского права. В нем, например, под сильным влиянием принципов и различных институтов римского права особо выделялось право собственности, которое определялось как «право пользоваться и распоряжаться вещами наиболее абсолютным образом, с тем, чтобы пользование не являлось таким, которое запрещено законами или регламентами» (ст.544). В Кодексе Наполеона закреплялись пути и способы приобретения собственности. Устанавливалось, в частности, что «собственность на имущество приобретается и передается путем наследования, путем дарения между живыми или по завещанию и в силу обязательств» (ст.711) [4].

В данном юридическом акте особое внимание уделялось договорным обязательствам, имеющим огромное значение для развития как имущественных, так и иных общественных отношений. Договор при этом рассматривался как «соглашение, посредством которого одно или несколько лиц обязываются перед другим лицом или перед несколькими другими лицами дать что-либо, сделать что-либо или не делать что-либо» (ст.1101) [5].

Следует отметить, что многие институты римского права в качестве своеобразного первоисточника постоянно использовались и используются при разработке гражданских кодексов и иных нормативно-правовых актов и в других странах. Подобное влияние римского права на правовые системы других стран, восприятие последними наиболее важных принципов и институтов римского права, называемое в юридической литературе рецепцией римского права, в значительной мере сказалось на характере и содержании этих систем, а также на определении понятия самого права.

В полной мере сохранили свою значимость и актуальность, например, положения, сформулированные древнеримскими и древнегреческими юристами относительно неразрывной связи права и справедливости, права и добра[6].

Не утратили своего значения для современной юридической теории и практики, в особенности для глубокого и всестороннего понимания сущности и содержания права, а также его определения, положения, касающиеся естественного права.

Идеи и основные положения естественного права нашли свое отражение в конституционном и текущем законодательстве многих современных государств. Например, в Конституции России прямо указывается на то, что «основные права и свободы человека неотчуждаемы и принадлежат каждому от рождения» (ст.17, п.2)[6]. Тем самым подчеркивается, что они «не даруются и не устанавливаются «свыше» каким бы то ни было государственным или иным органом, а возникают и существуют в силу естественных, ни от кого не зависящих, причин [7].

Влияние идей естественного права просматривается и в Конституции Японии, провозглашающей, что «народ беспрепятственно пользуется всеми основными правами человека» и что эти права, «гарантируемые народу настоящей Конституцией, предоставляются нынешнему и будущим поколениям в качестве нерушимых, вечных прав» (ст.11) [7].

Наряду с названными факторами, оказывающими большое влияние на формирование представления о сущности и содержании права, а также на его определение, важную роль в данном процессе играют и другие факторы. Среди них следует выделить такие, которые связаны со служебной ролью и социальным назначением права в жизни общества и государства.

Общепризнанным является тот факт, что в социальном плане право никогда не бывает абстрактным. Оно всегда выражает и закрепляет волю и интересы господствующих классов, стоящих у власти социальных слоев, групп, прослоек. Нет права «вообще». Оно всегда конкретно и реально. В чем это проявляется? В первую очередь в том, что право на всех стадиях его развития освящает и закрепляет имущественное,

социальное и иное неравенство людей. Неравенство рабовладельца и раба, феодала, помещика и крепостного, работодателя и работополучателя.

Аналогичный вывод можно сделать и в отношении других классовых по своему характеру положений и государственно-правовых утверждений. Не подлежит никакому сомнению тот факт (и это подтверждается повседневной государственно-правовой практикой), что право в любом обществе и государстве выражает волю и интересы экономически и политически господствующего при данной системе отношений класса, что обслуживает прежде всего стоящие у власти классы. В этом смысле Ленин безусловно был прав, когда отстаивал тезис о том, что содержащаяся в любом нормативно-правовом акте государственная воля есть воля господствующего класса. Воля, если она государственная, по его мнению, должна быть выражена как закон, установленный властью.

В принципе, разделяя данный, многократно подтвержденный самой жизнью, тезис, следует в то же время обратить внимание на определенные изъяны, известную уязвимость данного положения. Дело заключается в том, что, сводя всю государственную волю, выражаемую в праве, а вместе с ней и все социальное содержание права только к классовому содержанию, тем самым упускается из вида сознательно или непроизвольно, во-первых, все остальные, существующие в обществе, помимо классовых и наряду с классовыми, многочисленные социальные общности (группы, слои, трудовые коллективы), их волю и интересы. Во-вторых, не учитывается того, что у власти в определенные, чаще всего – переходные периоды, от одной, исторически сложившейся системы власти к другой, могут стоять не классы, а определенные группы (клики, «кланы» и т.п.) людей со своими взглядами, ценностями и интересами, отражаемыми в праве. И, в-третьих, упускается из виду тот общеизвестный факт, что в любом обществе наряду с защитой интересов стоящих у власти классов или слоев, право самопроизвольно, естественно или вынужденно отражает также интересы всего общества. В нем неизменно сочетаются групповые интересы с общесоциальными, национальные, классовые и иные – с общечеловеческими. Степень такого сочетания и соответствия не везде одинакова. Но она существует. И это естественно. Ибо право изначально порождается и развивается не как результат деятельности лишь отдельного класса, нации или группы людей. Оно является порождением всего общества и результатом естественного развития всего общества. Право есть величайшая ценность и элемент культуры всего человечества. В равной мере это относится как к национальному, так и международному праву [8].

Убедиться в этом позволяют такие, например, имеющие огромную общечеловеческую значимость акты нашего времени, как Всеобщая декларация прав человека, принятая 10 декабря 1948 года Генеральной Ассамблеей ООН; Международный пакт о гражданских и политических правах, принятый 16 декабря 1966 года Генеральной Ассамблеей ООН; Декларация о предоставлении независимости колониальным странам и народам, принятая 14 декабря 1960 года Генеральной Ассамблеей ООН; и другие им подобные акты. В них закреплены не только высокогуманные, общечеловеческие интересы, но и непреходящие общечеловеческие ценности.

Среди факторов – сторон, которые необходимо учитывать при изучении права и определении его понятия, важное значение, кроме названных, имеют и другие факторы. Их много и они весьма разнообразны. Однако вместе они создают цельную, весьма представительную, хотя порою и довольно противоречивую картину правовой жизни, помогают формулировать адекватное представление о различных сторонах жизнедеятельности права и, в первую очередь, о его понятии и содержании.

В юридической литературе, как это видно из вышесказанного, нет единого подхода к определению понятия права, а тем более однозначного о нем представления. Спектр мнений о нем и суждений, так же, как и совокупность факторов, оказывающих влияние на процесс формирования о нем адекватного представления, весьма широк и разнообразен.

Помимо множества других причин он зачастую обусловливается неодинаковой оценкой различными авторами роли и назначения для динамичного развития современного, в особенности «рыночного», права рецепции римского права, различным представлением о степени влияния традиционных идей естественного права на современные теории права, противоречивыми подходами авторов – исследователей права – к разрешению проблем соотношения в его понятии и содержании «общечеловеческого» и «общенационального», с одной стороны, и «классового», с другой.

Последнее особенно четко просматривается в отечественной литературе. Если сравнить между собой определения понятия права и подходы к его изучению, характерные для советского периода с определениями понятия права и подходами к его познанию в постсоветский период, то нетрудно заметить, что важнейшей особенностью тех и других является или категоричное признание или столь же решительное отрицание классового характера права.

Первые строятся на строго классовых постулатах, на представлении о государстве и праве как средствах, орудиях в руках господствующего класса или классов. Тогда как вторые, молчаливо отвергая классовость, апеллируют к «общечеловеческим» ценностям и интересам или же к «общим и индивидуальным интересам населения страны» [9].

Существенную роль в процессе качественного преобразования устоев жизнедеятельности нашего общества призвано сыграть действующее законодательство. Действенность же законодательных и иных нормативно- правовых актов нельзя представить без последовательного, неукоснительного осуществления составляющих эти акты правовых норм. На современном этапе ведётся интенсивная работа, связанная с обновлением законодательства, с принятием новых законодательных актов. А это заставляет уделять самое пристальное внимание процессам реализации правовых норм, их превращению в живую практику.

Для понимания проблем реализации закона необходимо рассмотреть общее понятие реализации норм права, так как закон является основным источником этих норм.

В юридической литературе проблемам реализации права уделялось и уделяется достаточно пристальное внимание. Однако однозначного подхода к разрешению этого вопроса нет. Тем не менее, существуют устойчивые позиции некоторых авторов, рассмотреть и проанализировать которые мы считаем необходимым в данной работе.

Доктор юридических наук, профессор Фаткуллин Ф.Н. под реализацией правовых норм понимает воплощение в регулируемых ими актуальных общественных отношениях всего того, что в этих нормах заложено. Речь идёт о воплощении в общественных отношениях как самих общих масштабов поведения, предусмотренных в диспозиции норм права, так и их велений относительно цели, субъектного состава, требуемых жизненных ситуаций и средств государственного обеспечения, если в этом есть необходимость. Общие правила, трансформируясь в субъективное право, юридическую свободу, юридическую обязанность или в полномочия, вместе с велениями по поводу цели, субъектного состава и требуемых жизненных ситуаций, воплощаются в общественных отношениях, регулируемых диспозициями правовых норм, а веления относительно средств государственного обеспечения, превращаясь в меры юридической ответственности, восстановления, ничтожности, превенции или поощрения - в общественных отношениях, упорядочиваемых их санкциями. И те, и другие отношения наполняются живым содержанием, когда их участники, сообразуя своё фактическое волеизъявление с имеющимися правами, свободами, обязанностями и т.д., совершают правомерное или даже специально поощряемое поведение. В волевом плане при реализации права в регулируемых общественных отношениях воплощается государственная воля, выраженная в соответствующих нормах, и соотнесённая с ней индивидуальная воля непосредственных участников этих отношений. Государственная воля находит своё воплощение в тех юридических формах, в которых складываются регулируемые отношения, индивидуальная - в конкретных действиях субъектов

правореализации. Согласованность индивидуальной воли с государственной, их общая направленность способствует единству юридического и фактического содержания этих общественных отношений, обеспечению претворения намеченного законодателем в повседневную жизнь на всех ступенях происходящих при этом процессов.

Для определения основных компонентов механизма реализации норм права очерчиваются три относительно самостоятельных аспекта её рассмотрения.

Во-первых, реализацию норм права можно рассмотреть в плане выделения целостного участка правомерного поведения граждан, их организаций, являющихся непосредственными участниками общественных отношений, урегулированных нормами права. Причем конкретный характер этого правомерного поведения проистекает из природы общественных отношений, регулируемых правовой нормой. Анализ реализации норм права в этом аспекте позволяет уяснить, каким образом непосредственно достигается её результат. Такой анализ вскрывает активную роль самих участников общественных отношений в их движении, стабилизации, осуществлении. Здесь фактически происходит саморегулирование участниками общественных отношений собственного поведения, поскольку последнее согласуется с предписаниями правовых норм по воле самих субъектов без вмешательства каких-либо специальных органов. Таким образом, происходит воплощение в жизнь прямо заданной общественной программы, зафиксированной в нормах права, направляющих поведение людей по каналам прямой связи.

Во-вторых, реализацию норм права следует рассмотреть в аспекте выделения целостного участка правомерной деятельности соответствующих субъектов, которые осуществляют индивидуально-правовое регулирование. Это позволяет выяснить, как, каким образом стимулируется, направляется, организуется, обеспечивается правомерное поведение участников реализации правовых норм. В данном случае даётся правовое обоснование поведения соответствующих участников осуществления правовых норм, задаётся направленность их действий и осуществляется внешний контроль над ними. Реализация норм права представляет здесь осуществляемое индивидуально- правовое регулирование. Характеристика реализации правовых норм под этим углом зрения предполагает учитывать всех тех общественных отношений, движение которых связано с индивидуально-правовым регулированием.

Третий, относительно самостоятельный аспект рассмотрения реализации правовых норм фиксирует целостный участок правомерного поведения участников индивидуально-регламентированных общественных отношений. Это поведение осуществляется в рамках общественного отношения, урегулированного нормой права, на базе которой произведено индивидуально- правовое регулирование. Этот участок правореализации наиболее тесно связан со вторым, относительно самостоятельным участком реализации норм права, ибо он актуализируется индивидуально-правовым регулированием.

При таком разграничении указанных планов рассмотрения процесса реализации норм права выделяются в его составе следующие компоненты: 1) целостный участок правомерного поведения, представляющего собой саморегулирование участниками реализации правовых норм своего поведения; 2) целостный участок правомерной деятельности субъектов, осуществляющих индивидуально-правовое регулирование; 3) целостный участок правомерного поведения участников индивидуально-регламентированных общественных отношений.

Как обоснование вышеизложенного определяется строгая регламентированность правовых норм, и их выполнение связывается с внешними побудительными силами. Существуют специальные учреждения, которые принимают непосредственное участие в проведении правовых норм в жизнь: поддерживают их своей властью и влиянием, контролируют их выполнение, применяют санкции. Однако внешняя заданность в процессах осуществления норм права сочетается с внутренней саморегуляцией.

Таким образом, налицо прямое применение конституционных установлений в повседневной практике уполномоченных правоприменителей.

Кроме норм прямого действия Конституция РК содержит положения, которые требуют дальнейшего развития. Этот процесс сопровождается принятием новых федеральных законов, которые с точки зрения механизма реализации играют двойную роль. С одной стороны для этих законов требуется свой механизм реализации, с другой стороны - они являются частью механизма реализации конституционных законов.

Как пример можно рассмотреть законодательное регулирование в области судебной системы и статусе судей в РК.

Учреждение системы судов государства традиционно является предметом конституционного регулирования, так как речь идет об обеспечении судебных гарантий соблюдения прав и свобод человека и гражданина. При этом под судебной системой понимается совокупность судебных органов, построенная на основе разграничения их компетенции (пределов власти, выражающихся в подведомственности и подсудности дел), деления на звенья в зависимости от административно - территориального деления и организационных связей между отдельными судами, установления процессуальных связей между судебными инстанциями и внутренними структурами самих судебных органов.

К одному из элементов механизма реализации закона можно отнести внесение изменений в действующие законы. Как уже говорилось выше, закон есть социальная категория и предметом его регулирования являются определенные общественные отношения. Довольно часто в реальной жизни возникают ситуации, при которых общественные отношения подвергаются в той или иной степени изменениям. Причиной тому могут быть различные основания: социальный прогресс, изменения общественных отношений, изменения политического или экономического курса и т.д. В связи с этим необходимо соответственно вносить определенные изменения и дополнения в законы, регулирующие данные отношения. В соответствии с Законом о нормативных правовых актах Закон, вносящий изменения и дополнения в Конституцию РК, принимается в порядке, установленном в пункте 3 статьи 62 Конституции РК. Он занимает верхнюю ступень в иерархии актов, не являясь, однако, конституционным законом.

Указанный закон принимается только в случае возникновения в нем необходимости, т.е. для конституционного закрепления общественных отношений, претерпевших существенные изменения.

В Казахстане предлагать внесение изменений и дополнений в Конституцию может быть только Президент (пп. 1 ст. 53 Конституции РК). Согласно пункту 1 статьи 91 Конституции РК изменения и дополнения в Конституцию могут быть внесены республиканским референдумом, проводимым по решению Президента, принятому им «по собственной инициативе, предложению Парламента или Правительства.

Проект изменений и дополнений в Конституцию не выносится на республиканский референдум, если Президент решит передать его на рассмотрение Парламента. Решение Парламента принимается в этом случае в порядке, установленном Конституцией».

Таким образом, внесение изменений и дополнений в действующий закон можно определить как элемент механизма реализации закона.

Специфическим элементом механизма реализации закона является система конституционного контроля.

Конституция, являясь Основным Законом государства, регламентирует также основы социально-экономической и духовной жизни общества и его политической системы. При этом, однако, несмотря на широту ее нормативного содержания, Конституция не представляет собой всеобъемлющего акта, который отличался бы завершенностью или системной законченностью, так как регулирует лишь наиболее важные сферы общественной жизни. В ней возможны явные или скрытые пробелы, в принципе неизбежные в любой Конституции, а также действительные или мнимые противоречия. В их преодолении, конкретизации конституционных положений, в том

числе и в процессе правоприменения, состоит значимость толкования Конституции РК, которые ею отнесены к компетенции Конституционного Совета РК. Толкование Конституции РК состоит в преодолении Конституционным Советом неопределенности в понимании ее положений, в выяснении ее объективного смысла и выявлении содержащихся в ней позитивных правовых принципов. «По существу, толкование Конституции есть один из способов ее конкретизации, предшествующий применению ее норм».

Следующим элементом механизма реализации закона можно признать толкование законов. По юридической силе толкование подразделяется на официальное и неофициальное. Причем, на наш взгляд, к элементам механизма реализации закона относятся официальное толкование в таких разновидностях, как аутентическое, то есть разъяснение норм закона государственным органом, издавшим его и характеризующееся прямым разъяснением смысла норм закона соответствующим органом государства, и официозное (нормативное), то есть разъяснение норм закона дается специально на то уполномоченным государственным органом на основе обобщения юридической практики применения норм закона (например, издание руководящих разъяснений Пленумом Верховного Суда РК). Так, полномочиями по толкованию Конституции РК обладает только Конституционный Совет РК. [10]

По объему толкование можно классифицировать на 1 буквальное, 2)ограничительное и 3)распространительное. Буквальное (адекватное) толкование имеет место в тех случаях, когда смысл и словесное содержание норм закона совпадают; ограничительное - когда и словесное содержание норм закона шире их подлинного смысла. В качестве примера можно привести ст. 139 УПК, предусматривающую, что в необходимых случаях следователь предупреждает участников процесса, в том числе защитника, о недопустимости разглашения без его разрешения данных предварительного следствия. Из этой формулировки можно предположить, что защитник не вправе сообщить об известных ему сведениях никому, даже подзащитному. Между тем, такое ограничение не соответствует указанным в законе целям и задачам защиты в уголовном судопроизводстве. Теория и практика идут по пути ограничительного толкования указанной нормы, не распространяя ее на взаимоотношения защитника и подзащитного. Распространительное толкование, напротив, дается тогда, когда словесное содержание норм закона уже их подлинного смысла. Примером может служить ст. 120 Конституции РК, согласно которой «судьи независимы и подчиняются только Конституции РК». По буквальному содержанию этой статьи они не подчиняются законам субъектов федерации и подзаконным нормативно-правовым актам. Но ее надо токовать шире: судьи подчиняются всей системе нормативно-правовых, действующих в государстве.

Исходя из вышеизложенного, можно сделать заключение, что толкование норм закона оказывает непосредственное влияние на реализацию закона и является элементом механизма реализации закона.

Заключение, выводы

Глубокие изменения, происходящие во всех сферах жизнедеятельности казахстанского общества, предполагают качественное преобразование ее регулирования. Реальный эффект реформирования государства проявляется в наличии действенных социальных регуляторов, выступающих в роли инструментов согласования противоречивых общественных отношений. Центральное место в системе таких регуляторов принадлежит закону. Поэтому представляется, что комплексный анализ закона, исследование места и роли как вида социального регулятора общественных отношений имеет значительный теоретический и практический интерес. Особенно это актуально сегодня, когда законотворческие процессы в масштабе России, республик, регионов имеют интенсивный характер.

Ценность закона - достижение цивилизации и культуры, которое складывалось веками, накапливалось многотрудным опытом человечества и прошло различные

испытания. Его важнейшее свойство - непрерывность развития, накопление и утверждение все более совершенных механизмов и форм, когда обретается особое качество. Особую актуальность проблема развития теории закона и его реализации приобретает сегодня, когда в стране существуют серьезные сложности этнических и межэтнических отношений, сложности, связанные в проблемами устройства государства. В этих условиях как никогда возрастает роль закона. Своевременное принятие новых, внесение изменений и дополнений в существующие является реальным действенным методом разрешения спорных вопросов. Однако, новые нормы закона должны создаваться с учетом социальной и юридической природы закона. При таких условиях минимизируются трудности его реализации, и тем самым закон наиболее полно претворяется в реальные общественные отношения, достигая заложенные в нем цели и задачи.

Список источников

1. Байтин М. И. О современном нормативном понимании права // Журнал российского права. 2019. 1. 34-36 с.
2. Современная универсальная Российская энциклопедия, М., 2010.675 с.
3. Марченко М.Н. Теория государства и права: учеб. – 2-е изд., перераб. И доп. – М.: ТК Велки, изд-во Проспект, 2018. – 640с.
4. Конституция зарубежных стран. Издательство БЕК. 2017г. с. 32
5. Байтин М. И. Сущность права (Современное нормативное правопонимание на грани двух веков). Саратов, 2011 // Правоведение, 2017. - 6. - С. 310
6. Батиев, Л. В.Закон и право в философии Аристотеля //Правоведение. -2014. - 3. - С. 165
7. Хропанюк В. Н. Теория государства и права: Учебное пособие для высших учебных заведений. М. 2019. – 456 с.
8. Бутенко А.П. Государство: его вчерашние и сегодняшние трактовки // Государство и право, 2012. - №7. – С.128
9. Венегеров А.Б. Теория государства и права: Часть 1. Теория государства. – М.: Юристъ, 2018. – 450 с.
10. Баишев Ж. Конституционное право Республики Казахстан: Учебник. - Алматы, 2017. - 392 с.

УДК 349

Әбдіғамитов-А.Қ., Юриспруденция
Шиктыбаев Т.Т., профессор

Проблемы правового регулирования административных процедур

Аннотация

В данной статье рассмотрены аспекты соотношения и взаимосвязи административных решений и административных процедур. В статье проведен анализ нормативно-правового регламентирования принятия административных решений и осуществления административных процедур в Республике Казахстан.

Ключевые слова

Административные решения, административные процедуры, уполномоченный орган, законодательство Республики Казахстан.

Введение

Актуальность. Тема данного исследования на сегодняшний день является очень актуальной для Казахстана. В современных условиях возрастает значение правового

регулирования отношений, складывающихся между государственными органами власти, с одной стороны, и гражданами и организациями, с другой. В законодательстве нашей республики, обеспечивающем такое правовое регулирование, имеется много проблем и пробелов, что наряду с наличием бюрократии и административных барьеров создает неблагоприятный климат для субъектов предпринимательской и иной деятельности, а также усложняет процедуру взаимодействия государственных органов с населением. Все это создает предпосылки для возникновения коррупции, роста недоверия населения государству и, как следствие, массового правового нигилизма.

Привлечение внимания государства и органов власти к проблеме административных процедур в Казахстане в будущем даст свои плоды в виде изменений в законодательстве, улучшения деятельности государственного аппарата, повышения правовой грамотности и правосознания населения. Изучение столь важного и в то же время сложного вопроса необходимо начать с определения понятия административных процедур с точки зрения правовой науки и законодательства Республики Казахстан.

В любой науке процедура понимается как способ упорядочения деятельности. С точки зрения права, административные процедуры - это установленные актами законодательства регламентные нормы, определяющие основания, условия, последовательность и порядок рассмотрения и разрешения административных дел, а также обжалования и пересмотра решений по административным делам. Существует множество определений понятия административных процедур и такое же количество проблем их правового регулирования.

Объектом исследования правоотношения, складывающиеся в сфере государственного регулирования принятия административных решений и осуществления административных процедур в Казахстане.

Научная новизна исследования обусловлена поставленными целями и задачами, где освещаются теоретические и практические аспекты принятия административных решений и осуществления административных процедур в Республике Казахстан. В статье сформулированы выводы и предложения, касающиеся совершенствования принятия административных решений и осуществления административных процедур в Республике Казахстан.

Обзор литературы

Вопросы государственного регулирования принятия административных решений и осуществления административных процедур исследовали такие казахстанские ученые-юристы как: Р.А.Подопригора, С.Шишимбаева, Е.В.Порохов, А.А.Балтабеков, Д.К.Березницкая.

Наряду с казахстанскими учёными изучением данного вопроса занимаются и российские учёные: А.И. Худяков, В.И. Серебровский, К.А. Граве, Л.А. Лунц, Д.Н. Бахрах, Б.В. Российский, Ю.Н. Старилов, Н.Н. Косаренко, К.И.Стрелец, И.А. Широкова. Р.И. Беккин и К. Никишина.

Основная часть

Методология исследования. В процессе исследования использовались общенаучные методы исследования, такие как системный подход и системный анализ. Кроме того, был использован исторический, сравнительно-правовой, формально-логический и иные методы изучения юридических явлений. Теоретические выводы и практические рекомендации основываются на положениях Конституции Республики Казахстан, законов, подзаконных актов, на общепризнанных принципах и нормах международного права и иных нормативно-правовых актах и документах.

Изучение административных процедур актуально в настоящее время, так как приводящаяся в Казахстане административная реформа предусматривает разработку всеобъемлющих административных регламентов для деятельности органов исполнительной власти, а деятельность органов власти может быть урегулирована только при условии детализации процесса осуществления такой деятельности. Минимальной же

структурной единицей управленческого процесса является административная процедура. Поэтому конкретизация совершенствования правового регулирования деятельности органов исполнительной власти должна начинаться именно с административных процедур.

Зарубежное законодательство по-разному определяет понятие административной процедуры. На наш взгляд это зависит в первую очередь от того, насколько развито в той или иной стране управленческое право, насколько действующее законодательство учитывает научные рекомендации и идет в ногу со временем, с практическими запросами и потребностями.

Закон Республики Казахстан [1] от 27.11.2000 №107-2 в статье 1 так определяет административную процедуру:

1) порядок принятия и исполнения решений при осуществлении государственными органами и должностными лицами государственных функций и должностных полномочий и их оформление;

2) процедура организации работы государственного аппарата;

3) процедуры рассмотрения обращений граждан по реализации их прав, а также процедуры административной защиты прав и законных интересов граждан;

4) основные начала процедур принятия решений в области экономики.

Наше собственное понимание административной процедуры базируется на выделении субстанциональных признаков данного явления. Перечислим их:

5) как всякая процедура, административная процедура есть система актов поведения, объединенных общей целью - достижением конкретного правового результата;

6) правовой результат административной процедуры может принадлежать как сфере правоприменения, так и сфере правотворчества;

7) обязательным субъектом административно-процедурного правоотношения выступает орган публичной власти (в том числе представляющее его должностное лицо); при этом процедурные отношения возникают между органами публичного управления и внутри каждого из них;

8) административная процедура - первичный элемент управленческой деятельности, наиболее простейший и нуждающийся в наиболее детальном и единообразном урегулировании;

9) административным процедурам присущ в основном признак стадиальности (последовательность реализации нескольких процедур при условии, что последующая процедура «отправной точкой» имеет правовой результат предыдущей).

В пользу единого законодательного регулирования административных процедур можно привести следующие аргументы:

возможность унификации всех административных процедур;

повышение эффективности функционирования административных органов, независимо от территории их нахождения;

возможность контроля за правильностью деятельности административных органов;

ответственность чиновника административного органа за нарушение положений, регламентирующих административные процедуры;

установление четких гарантий по защите прав и интересов государства и его граждан при осуществлении деятельности административного органа от лица государства.

Одной из положительных новелл для казахстанского законодательства стало нормативное закрепление создания Интернет-ресурсов с указанием обязательного минимального перечня элементов, которые должны содержать веб-сайты государственных органов. Законодательную базу административных процедур, помимо Закона об административных процедурах, составляют и иные нормативные правовые акты. К сожалению, все эти акты далеки от совершенства. Их проблемы выражаются в противоречии подзаконных нормативных актов законодательным, избыточном усложнении, нечеткости, непрозрачности процедур разрешения и лицензирования,

административных барьерах наряду с низкой эффективностью регулирования со стороны государственных органов. Все это затрудняет доступ бизнеса к некоторым видам деятельности, снижает качество предоставляемых государственных услуг населению, сдерживает рост количества субъектов малого и среднего бизнеса и, соответственно, налоговых поступлений в бюджет.

К общим проблемам, с которыми сталкиваются граждане и организации при обращении в государственные органы, можно отнести большие очереди, оказание услуг за взятку, недоброжелательный персонал, отсутствие комфорта в местах ожидания услуги, слишком долгие сроки получения услуг, вымогательство, необоснованное откладывание решения вопроса, отсутствие разъяснительной информации, плохую организацию сотрудников, большой перечень документов, необходимый для получения государственной услуги. Однако шаги к устранению таких проблем все же делаются.

Сегодня созданный недавно веб-портал «Электронное правительство» предоставляет населению Казахстана уникальную возможность в более сжатые сроки получить определенные услуги государственных органов, избегая волокиты, траты времени и сил. Так, например, Министерство труда и социальной защиты населения РК и Комитет по правовой статистике и специальным учетам Генеральной Прокуратуры РК на сегодняшний день располагают следующими видами услуг: выдача справок об отсутствии судимости, предоставление информации о решении по назначению пособий по рождению ребенка и уходу за ним, а также информации о поступлении и движении средств вкладчика, например, информация о пенсионных начислениях гражданина.

Если раньше физические лица при подаче заявления в соответствующий государственный орган должны были предоставить заявление в установленной форме, копии различных документов и ожидать желаемой услуги не менее 7 рабочих дней с момента подачи заявления, что напрямую связано с крупным количеством обращений, то сейчас заявитель имеет возможность получить эту же услугу в некоторых случаях моментально, при обязательном наличии электронно-цифровой подписи, которая выдается в Центрах регистрации национального удостоверяющего центра, размещенных при ЦОНах.

Со временем список государственных органов, предоставляющих электронные услуги, планируется значительно расширить. Но даже с учетом всей проделанной государственными органами работы проблемы продолжают существовать и доставлять неудобства населению, предпринимателям и юридическим лицам. Любое правительство в любой системе стремится повысить эффективность государственного управления через проведение административной реформы. Это аксиома государственного управления. Эффективная государственная власть необходима для решения неотложных социально-экономических проблем, для повышения уровня и качества жизни населения. Этот тезис также не требует доказательств [2].

Первыми в проведении административной реформы стали США, Великобритания, Новая Зеландия, Австралия, Канада. В этих странах подобные реформы начались еще в 70-80-х гг. прошлого столетия. Вторая волна реформаторов - это Южная Корея, Сингапур, Малайзия, Таиланд, позже - Бразилия и Китай. Эти страны, осуществившие системные административные реформы, продемонстрировали быстрый и устойчивый рост. Сегодня у них есть высокоэффективный государственный сектор, сильные центры, предпринимательская элита, эффективные государственные органы. Их международные экономические рейтинги говорят сами за себя.

При большом многообразии подходов к понятию, содержанию и природе правовой регламентации административных процедур существуют схожие вопросы, регулирующие порядок действия органов исполнительной власти, направленный на оказание государственных услуг гражданам и организациям. Общность в подходах понимания административных процедур присуща законодательствам стран, базирующихся на одной

или схожих правовых системах, сложившихся в силу географических, исторических, этнокультурных и других факторов.

Однако нельзя забывать и о наличии особенностей в подходах к пониманию административных процедур и систематизации правовых норм в каждом государстве отдельно, что существенно влияет на объем содержания исследуемого предмета. Для удобства изучения зарубежного законодательства анализируемые государства в брошюре разделены на следующие группы:

• Страны бывшего СССР;

• Страны Европы.

Административно-правовые системы стран Европы сочетают общие тенденции развития современной правовой системы в целом, а также особенности исторического развития отдельных стран. В большинстве стран Европы применяется романо-германская система права, или, как ее еще называют, континентальная. Административное право стран континентальной системы представляет собой совокупность правовых норм, которые регламентируют, прежде всего, организацию системы государственного управления, их взаимоотношения, внутреннюю структуру и правовой статус. Кроме того, административно-правовые нормы регулируют отношения между административными учреждениями и отдельными гражданами. Республика Казахстана также относится к системе континентального права. Поэтому именно изучение законодательства европейских стран наиболее актуально сейчас для Казахстана. Это позволит проследить особенности исторических преобразований в государственном управлении рассматриваемых стран, законодательного процесса, а также формирования и регламентации административных процедур. Изученный материал может служить основой для совершенствования процедурного законодательства нашей республики.

Федеративная Республика Германия. Германия регламентировала административные процедуры еще в 1976 г., приняв Закон об административном производстве 1976 г. (далее - Закон Германии) [3]. Этот закон стал огромным прорывом на пути становления административно-процедурного законодательства Германии. В соответствии с вышеназванным законом административное производство - это имеющая внешние последствия деятельность административных органов, которая направлена на проверку условий, подготовку и издание административного акта либо на заключение публично-правового договора; административное производство включает издание административного акта либо заключение публично-правового договора.

Важным положением является закрепленная Законом Германии обязанность административных органов оказывать ведомственную помощь друг другу. При выборе органа, который может оказать такую помощь, обращаться следует к низшей инстанции той отрасли управления, в которую входит обращающийся за помощью орган. Также данным законом регламентирован порядок осуществления электронного документооборота. Подробно регламентировано само административное производство.

Участниками административного производства могут быть:

• заявитель и ответчик по заявлению;

• те, кому административный орган намерен направить либо направил административный акт;

• те, с кем административный орган намерен заключить либо заключил публично-правовой договор;

• те, кто привлечен административным органом к производству.

Предусмотрено Законом Германии и участие представителя. В делах опеки участие представителя осуществляется по инициативе административного органа.

Не могут участвовать в производстве от имени административного органа:

• тот, кто является участником производства;

• родственник участника производства;

• тот, кто представляет участника производства в силу закона либо доверенности в целом или в этом административном производстве;

• родственник лица, представляющего участника в этом административном производстве;

• тот, кто состоит на оплачиваемой службе участника производства либо является его членом правления, наблюдательного совета или иного подобного орган;

• тот, кто представил экспертное заключение по соответствующему делу не в служебном порядке либо привлечен к содействию иным образом.

Также выделены особые виды производств: формальное и производство

Таким образом, при рассмотрении первой же страны Европы видны отличия закона одной из европейских стран от норм законодательств стран бывшего СССР. В Законе ФРГ предусмотрены совершенно иные виды процедур и порядок проведения процесса, чем в законах стран постсоветского пространства.

Австрийская Республика. Законодательным актом Австрийской Республики в сфере административных процедур является - Общий акт об административных процедурах 1991 г. (далее - Акт Австрии) [4]. Начинается настоящий акт разделом 1, который регламентирует юрисдикцию органов власти. Локальные административные органы власти (органы федеральной полиции) считаются первой инстанцией по делам, касающимся федеральной администрации. Если нормы и регулирующие положения Акта Австрии не содержат иных указаний, то территориальная юрисдикция определяется в зависимости от определенных условий.

Например, по делам в отношении объектов недвижимого имущества - от местонахождения данного имущества; по делам в отношении ведения бизнеса либо осуществления любого другого постоянного вида деятельности от места ведения бизнеса либо осуществления данного вида деятельности; по иным делам - прежде всего от места постоянного проживания вовлеченных сторон, от последнего места постоянного проживания или места последнего пребывания в этой стране. Регламентируется Актом Австрии и так называемая пристрастность административных органов, то есть перечислены случаи, когда административные чиновники должны воздержаться от участия в разрешении следующих дел, назначив вместо себя замену. Это такие случаи как дела, в которые вовлечены лично сам чиновник, его(ее) супруг(-а), родственники супруга и другие родственники, дела приемных родителей либо приемных детей, опекунов либо лиц, находящихся под их опекой, дела, по которым они были либо все еще являются назначенными представителями одной из сторон, и другие.

Также есть глава, предусматривающая участие представителей. Когда личного присутствия четко не требуется, вовлеченные стороны и их юридические представители могут быть представлены физическими лицами, обладающими полной юридической правоспособностью, юридическими лицами, единоличными владениями и партнерствами в рамках торгового права либо партнерствами, зарегистрированными в рамках гражданского права. Представители должны предоставить доказательства своих полномочий в виде письменной доверенности от имени соответствующего лица либо компании. В присутствии представителя органа власти такая доверенность может быть также выдана устно; это может быть зафиксировано в меморандуме. Сущность и рамки компетенции представительских полномочий определяются условиями доверенности, любые основания в этой связи должны разрешаться в соответствии с положениями гражданского права.

Предусмотрено в Акте Австрии такое понятие, как меморандумы (памятные записки). Информация, полученная exofficio (по служебной обязанности), и информация, полученная органом власти по телефону, и, кроме того, личные инструкции, запросы и указания, не зафиксированные в письменной форме, и, наконец, факты, важные лишь для собственных целей органа власти, должны, если иное не оговорено, в случае

необходимости быть изложены в форме меморандума. Содержание меморандума должно быть заверено ответственным чиновником путем проставления даты и подписи.

Что касается апелляции, то право на ее подачу и другие средства защиты права (репрезентация) регулируются административными правилами и регулирующими нормами, если иное не предусмотрено положениями соответствующего федерального акта для особых случаев. Не могут подаваться отдельные апелляции по процедурным распоряжениям. Такие распоряжения могут быть обжалованы лишь в рамках апелляции по постановлению, вынесенному в качестве решения по делу. В апелляции должно быть указано, какое именно постановление оспаривается, а также содержаться апелляционное ходатайство с указанием причин. Сторона утрачивает право на подачу апелляции, если она явно отказалась от права на апелляцию после получения или оглашения постановления. Апелляция должна быть подана стороной на протяжении двухнедельного срока органу власти, издавшему постановление первой инстанции. Отсчет времени срока для каждой стороны начинается с момента получения ею письменной копии постановления, а в случае устного оглашения - одновременно с ним. Своевременно поданные апелляции влекут за собой приостановку выполнения постановления органа власти.

Также предусмотрены такие положения, как возобновление разбирательства, восстановление в прежнем юридическом положении, кроме того, предусмотрена глава, регламентирующая расходы, порядок исполнения решений и вступление в законную силу.

Швейцарская Конфедерация. В Швейцарии процедуры издания, изменения и отмены распоряжений административных органов регулируются Федеральным законом об административных процедурах от 20 декабря 1968 г. (далее - Закон Швейцарии) [5]. В отдельных субъектах конфедерации (кантонах) действуют собственные законодательные акты. Например, в кантоне Базель-Ланд действует вступивший в силу 1 января 1989 г. Закон об административных процедурах (далее - Закон Базель-Ланда). Эти законы во многом повторяют друг друга.

Закон Швейцарии регламентирует процессуальные процедуры для издания, изменения и отмены распоряжений административных учреждений. Такой же предмет регулирования предусмотрен и Законом Базель-Ланда.

Под органами власти в Законе Швейцарии понимаются:

• Бундесрат, его департаменты, федеральная канцелярия, предприятия, учреждения и иные федеральные ведомства;

• федеральные суды для рассмотрения и обжалования распоряжений в первой инстанции;

• автономные федеральные учреждения или предприятия;

• федеральные комиссии;

• иные органы вне федеральной системы управления, если они принимают распоряжения в рамках переданных им публично-правовых функций.

Под распоряжением в рассматриваемых законах понимаются распоряжения учреждений в конкретном деле, опирающиеся на публичное право, предметом которых являются: обоснование, изменение и прекращение прав или обязанностей; установление наличия, отсутствия или объема прав или обязанностей; отклонение ходатайств об обосновании, изменении, прекращении или установлении наличия прав или обязанностей или отказ в рассмотрении таких ходатайств.

Под распоряжениями в Законе Швейцарии понимаются также исполнительные распоряжения, промежуточные распоряжения, решения по протесту, решения по жалобе, решения в рамках процесса возобновленного рассмотрения дела или ревизии и разъяснение [6]. Сторонами в процессе могут быть:

• лица, чьи права и обязанности затрагивает распоряжение;

• другие лица, организации или учреждения, если они воспользовались одним из имеющихся у них средств правовой защиты или если они по заявлению или официально привлечены к делу учреждением, издавшим распоряжение.

Позитивные административные процедуры инициируются как гражданами, так и компетентным органом власти. В отношении определения предмета процедуры заявители поставлены в жесткие рамки. В соответствии с принципом законности, орган администрации может предписать только то, что предусмотрено законодательством. Перед изданием распоряжения орган администрации обязан проверить свою компетенцию и в случае негативного ответа передать заявление в компетентную инстанцию.

В Законе Швейцарии предусмотрено, что административный орган доводит распоряжение до сведения стороны на том официальном языке, на котором сторона обращалась или могла бы обратиться в административный орган. Жалоба может быть подана в случае превышения пределов или злоупотребления свободой усмотрения, либо неверного или неполного установления обстоятельств дела [7].

Из анализа законодательства Швейцарии видно, что законами очень подробно регламентирован весь административный процесс, вплоть до стадий процесса и судебных издержек. Предусмотрены также и случаи возобновления процесса, пересмотра в порядке надзора и случаи взыскания денежных средств с самих учреждений.

Таким образом, проанализировав административно-процедурное законодательство стран Европы, можно констатировать наличие ряда норм, которые могли бы стать положительными новшествами в законодательстве нашей станы. Так, многие европейские государства включают в законодательство такое понятие, как административный контракт. Подробное и четкое описание принципов и стадий административной процедуры дает преимущество странам Европы в вынесении более справедливых и правомерных решений. Детально во многих законодательных актах описана процедура вручения решения, что также является немаловажной составляющей объективного разрешения дела.

Включение некоторых положений законов и актов рассматриваемых стран в законодательство нашей республики могло бы значительно улучшить состояние административных процедур и обеспечить населению страны более квалифицированную защиту их прав и свобод в отношениях с государственными органами.

Административно-правовые системы стран Европы сочетают общие тенденции развития современной правовой системы в целом, а также особенности исторического развития отдельных стран. В большинстве стран Европы применяется романо-германская система права, или, как ее еще называют, континентальная. Административное право стран континентальной системы представляет собой совокупность правовых норм, которые регламентируют, прежде всего, организацию системы государственного управления, их взаимоотношения, внутреннюю структуру и правовой статус. Кроме того, административно-правовые нормы регулируют отношения между административными учреждениями и отдельными гражданами. Республика Казахстана также относится к системе континентального права.

Поэтому именно изучение законодательства европейских стран наиболее актуально сейчас для Казахстана. Это позволит проследить особенности исторических преобразований в государственном управлении рассматриваемых стран, законодательного процесса, а также формирования и регламентации административных процедур. Изученный материал может служить основой для совершенствования процедурного законодательства нашей республики.

Включение некоторых положений законов и актов рассматриваемых стран в законодательство нашей республики могло бы значительно улучшить состояние административных процедур и обеспечить населению страны более квалифицированную защиту их прав и свобод в отношениях с государственными органами.

Заключение, выводы

Административные процедуры являются одним из самых слаборазвитых институтов административного права, даже несмотря на то, что процедурная деятельность государственных органов является проблемной для Казахстана в настоящее время. В современных условиях все большее значение приобретает административно-правовое регулирование отношений, складывающихся между государственными органами власти, с одной стороны, и гражданами и организациями, с другой, не только с точки зрения существа такой деятельности, но и с точки зрения ее процедурного оформления. В законодательстве нашей Республики, призванном обеспечивать такое правовое регулирование, имеется много проблем и пробелов, что наряду с наличием бюрократии и административных барьеров создает неблагоприятный климат для субъектов предпринимательской и иной деятельности, а также усложняет процедуру взаимодействия государственных органов с населением. Такие проблемы, в свою очередь, создают предпосылки для возникновения коррупции, роста недоверия населения к государству и, как следствие, массовому правовому нигилизму.

Как считает доктор юридических наук, директор НИИ финансового и налогового права Порохов Евгений Викторович: «Административные процедуры должны, в первую очередь, обеспечить права граждан в их общении с государством и, во-вторых, упорядочить деятельность государственных органов и их должностных лиц в отношениях с гражданами, исключив всякий произвол». По мнению доктора юридических наук, заместителя директора НИИ финансового и налогового права Подопригоры Романа Анатольевича: «Без надлежащих административных процедур нет эффективной государственной администрации» [8].

В публикации приведен опыт зарубежных стран в формировании законодательства об административных процедурах, и на основании его предложены пути совершенствования законодательства Республики Казахстан.

Список источников

1. Михалева Н.А. Конституционное законодательство стран СНГ на современном этапе (динамика развития) //Государство и право. – 2014. - № 9. – С. 80.

2. Овсепян Ж.И. Правовая защита конституций. Судебный конституционный контроль в зарубежных странах. - 2020г.– С.37.

3. Амандыкова С.К. Становление доктрины конституционализма в Казахстане. – Караганда: Изд-воКарГУ, 2012. – С.197.

4. Амандыкова С.К. Становление доктрины конституционализма в Казахстане. – С.184-223; Кул-Мухаммед М. Программные идеи партии «Алаш» и Ж. Акпаев //Саясат. – 2016. - № 4. – С.71-83;

5. Бейбитов М.С. Институт конституционного контроля в Республике Казахстан (вопросы теории и практики): Автореф. дис… докт. юрид. наук. – Алматы, 2015. – С.42.

6. Конституция и закон: стабильность и динамизм (серия "Конфликт закона и общества"). - М.: Юридическая книга, ЧеРо, 2018. – С.39.

7. Концепция правовой политики Республики Казахстан. Одобрена Указом Президента РК от 20 сентября 2022 г. № 949 //Казахстанская правда. - 2022. - 3 октября.

8. Абдрасулов Е.Б. Толкование закона и норм Конституции: теория, опыт, процедура. – Алматы: Өркениет, 2022. – С.101.

Айтенов А.Ж., магистрант, Юриспруденция

Понятие и уголовно-правовая характеристика диверсии и умышленное уничтожение или повреждение имущества по уголовному законодательству Республики Казахстан

Диверсию имеет большую историю. Похищение свободных граждан и рабов было присуще каждой исторической эпохе. Похищение людей было известно и в дореволюционном уголовном законодательстве, как до революции, так и после. Это деяние являлось одним из самых опасных преступлений против личности. В древнерусском государстве преступление именовалось обидой. Под этим подразумевалось нанесение, какого - либо вреда потерпевшему.

Основным признаком, объединяющим преступления против свободы, являлся присущий всем им элемент насильственности. Каждое из преступлений представляло собой насильственное воздействие на личность, направленное к тому, чтобы заставить эту личность совершить какое – либо действие либо, наоборот, воздержаться от его совершения.

Посягательство на свободу проявлялось в следующих формах:

- В форме принуждения;
- В форме задержания или заключения под стражу;
- В продаже в неволю.

Последний вид признавался самым тяжким, так как это посягательство стремилось поставить человека в полную зависимость от произвола другого лица на всю жизнь или, по крайней мере, на долгий срок.

К преступлениям против свободы близко стояли угрозы, которые часто поражали свободу и служили средством для посягательства на личность.

В 20 веке вопрос об уголовной ответственности за преступления, посягающие на свободу человека, честь и достоинства личности решался неодинаково. Уголовное уложение 1903г. содержало гл. 26 “О преступных деяниях против личной свободы”, которая состояла из 15 статей (498-512).

При этом в эту главу были включены посягательства не только против личной свободы (как называлась сама глава), но и связанные: с похищением людей.

Одним из преступлений против свободы человека, известным праву, было похищение детей. Опасность этого преступления характеризовалась лишением ребенка свободы вопреки воле родителей или лица, его заменяющего. Особо оговаривались случаи выполнения своих родительских или опекунских прав и состояние крайней необходимости как обстоятельства, исключающее преступность деяния. Предметом посягательства теория уголовного права того периода признавала самого ребенка. Если возраст ребенка был “нежным” (не свыше 6-7 лет), уголовная ответственность наступала за преступление против прав состояния; если же потерпевший был старше–за преступление против личной свободы. С субъективной стороны деяние должно было быть умышленным. Обязательной признавалась особая цель или намерения – скрыть происхождение ребенка или его сословное состояние.

По способу совершения преступления распадалось на три разновидности:

- Похищение детей;
- Подмена детей;
- Самовольное удержание ребенка.

Похищение означало физический захват ребенка вопреки воле родителей. В том случае, когда один из родителей был лишен родительских прав, он привлекался к уголовной ответственности за содеянное. Похищение предполагало установление над ребенком своей власти навсегда, что отличало это преступление от временного изъятия ребенка, например с целью нищенства. Способ захвата и установления власти мог быть

любым: насильственным, ненасильственным, при помощи обмана или злоупотребления доверием. Деяние должно было быть умышленным, т. е. виновный должен был сознавать, что на ребенка он не имеет права и желает завладеть им навсегда. По цели деятельности закон различал похищение с намерением скрыть истинное происхождение ребенка или без таковой. В первом случае необходимым условием уголовной ответственности являлось намерение выдать ребенка за “происходящего от другой матери”, скрыв истинное его происхождение. При этом не учитывалось, выиграет от этого ребенок или нет. Объектом посягательства признавался строй, в основании которого лежало родопроисхождение.

Подменой ребенка признавалась умышленная замена младенца одной матери младенцем другой. Потерпевшим от этого преступления признавался грудной ребенок, чьи индивидуальные особенности еще не успели выяснить. Причем потерпевших было два: похищенный ребенок и ребенок, оставленный вместо него. Подмена ребенка могла осуществляться либо с согласия родителей потерпевшего, либо без него. Однако если во втором случае преступления посягало на личную свободу, то в первом – на права состояния.

Законодатель различал похищение и подмену ребенка, с одной стороны, и самовольное оставление у себя, заблудившегося либо потерявшегося ребенка – с другой. В последнем случае уголовная ответственность исключалась, если лицо не превысило льготный срок оставления у себя ребенка – трое суток. Если в течение этого срока лицо не сообщило о находке ребенка властям, оно подвергалось небольшому исправительному наказанию, возрастающему в зависимости от срока удержания.

В первом кодифицированном акте советского государства в силу отсутствия в нем Особенной части уголовная ответственность за незаконное лишение свободы и Диверсию не предусматривалась.

Первый советский Уголовный кодекс 1922г. и последующий 1926г. не предусматривали самостоятельную уголовную ответственность за Диверсию. Судебная практика относила Диверсию к простому или квалифицированному незаконному лишению свободы (ст. 160 УК). Однако когда Диверсию совершалось с целью выкупа за освобождение и когда похищение не было опасным для жизни и здоровья и не сопровождалось мучениями, ответственность наступала за покушение на грабеж или разбой. Если выкуп был уплачен, то деяние рассматривалось как оконченный грабеж или разбой. В некоторый случаях содеянное квалифицировалось по совокупности преступлений как незаконное лишение свободы и вымогательство.

В то же время похищение, сокрытие или подмена чужого ребенка из мести, корысти или иных личных видов рассматривались как тяжкое преступление против личной свободы. Признак “личных видов” понимался на практике широко; например, если подмена совершалась в интересах ребенка, то его интерес становился личным интересом виновного. Похищение предполагало умышленное, самовольное (без согласия родителей, опекунов) изъятие ребенка с целью оставления у себя или передачи другому лицу. Самовольное изъятие ребенка без указанной цели рассматривалось как самоуправство (ст. 103 УК РК). Согласие ребенка на его изъятие значение для квалификации не имело. Возраст ребенка не должен был превышать 14 лет. Ребенок должен был быть чужим; изъятие своего ребенка даже без права на это не составляло этого преступления.

Тесно с этим преступлением смыкалось похищение женщины, для вступление в брак, являвшееся пережитком родового быта.

Названные выше составы преступлений против личной свободы сохранились в Уголовном кодексе 1926г. В нем аналогично решался вопрос в отношении анализируемых посягательств, с той лишь разницей, что лишение свободы способом, опасным для жизни или здоровья потерпевшего или сопровождавшимся причинением ему физических страданий, было не самостоятельным преступлением, как в Кодексе 1922г., а

квалифицированным признаком основного состава насильственного незаконного лишения свободы.

1960 года, так же как и предыдущие советские уголовные кодексы, содержал нормы об ответственности за похищение ребенка и незаконное лишение свободы. Так, в ч. 1 ст. 125 устанавливалась ответственность за похищение чужого ребенка или подмену ребенка, совершенные с корыстной целью или из низменных побуждений. Преступление наказывалось лишением свободы на срок до семи лет. Те же действия, совершенные без признаков, указанных в части первой настоящей статьи, - наказывались лишением свободы на срок до одного года или исправительными работами на тот же срок.

В течение всего времени действия УК 1960 года в него вносились определенные изменения, обусловленные разными причинами, в том числе и социальной обусловленностью каких – либо деяний. Такие изменения были внесены в группу преступлений против личной свободы в разное время.

С началом демократических преобразований и перестройки социалистического общества изменения политической, экономической и иных областях общественной и государственной жизни начали сопровождаться ростом антисоциальных форм поведения, в том числе и в сфере, затрагивающей личные права и свободы граждан. Имущественное расслоение общества на очень богатых и бедных, появление большого числа предпринимателей, банкиров, иных состоятельных людей, порой запутавшихся в своих отношения с криминальной или полу криминальной средой, являются той почвой, на которой произошло своеобразное увеличение объектов для преступных посягательств. К этому необходимо добавить многочисленные случаи похищений на национально-этнической почве, похищения представителей власти и детей.

Объективные признаки похищения человека

Объект похищения человека имеет важное и многоплановое значение, прежде всего как обязательный элемент юридического основания уголовной ответственности данного состава преступления.

Термин "объект" происходит от латинского objektum - предмет, явление, на которое направлена какая-либо деятельность.

Объект преступления - это определенные общественные отношения, охраняемые уголовным законом, на которые происходит посягательство и которым причиняется или может быть причинен вред.

Исходя из того что Диверсию как состав преступления помещено в главе 1 УК РК, родовым объектом похищения человека выступают общественные отношения, возникающие по поводу обеспечения безопасности личности.

Видовым объектом, применительно к похищению человека, необходимо признать: свободу, честь и достоинство личности.

Уголовный кодекс, равно как и другие правовые акты Республики Казахстан, не определяет этого понятия. Такое положение чаще всего объясняется сложностью и многоаспектностью категории "свобода" в юриспруденции.

Учитывая, что в правовой литературе свободе личности не уделено достаточно внимания, возникает необходимость подробнее рассмотреть и определить это понятие.

Свобода в юриспруденции связана с правомочиями, дозволенностью, ответственностью, обязанностями. Наиболее часто встречаются следующие определения свободы:

- "свобода состоит именно в том, что мы можем действовать или не действовать согласно нашему желанию или выбору";

- "свобода - право выбора по своей воле места пребывания";

- "свобода представляет собой свою волю, простор, возможность действовать по-своему; отсутствие стеснения, неволи, подчинения чужой воле; способность человека действовать в соответствии со своими интересами, целями и осуществлять выбор";

- "выбор не всегда является свободным. Личность может осуществлять и нежелательный, вынужденный выбор. Поэтому именно желанный выбор прежде всего характеризует сущность свободы личности".

Абсолютной свободы быть, конечно, не может, человек ограничен прежде всего объективными границами (физический, физиологический, географический, климатический, пространственный факторы, материальные условия жизни общества и прочие). Вынужденный выбор совершается под таким принуждением, которое угрожает жизни или другим высшим, жизненно важным для конкретного человека интересам. При наличии именно такой угрозы человека можно считать несвободным; как раз здесь проходит грань свободы - несвободы.

Таким образом, применительно к правовой сфере можно предложить следующую дефиницию: свобода представляет собой деятельность, поведение, действие человека, совершаемые им по желанному выбору, исходя из собственных убеждений, интересов, потребностей, без принуждения, угрожающего жизни и другим, наиболее важным для человека ценностям, в соответствии с установленными нормами права и приносящие своими результатами определенное удовлетворение.

УДК 347.191.11

Аканов А.С., Юриспруденция
Даукетова Ж.Б., доцент

Понятие юридического лица

Аннотация

Становление рыночной экономики в стране и формирование правового государства требуют дальнейшего углубления процесса реформирования правовой системы Казахстана, ибо происходящие в стране сложные социально-экономические преобразования и реформирование правовой системы, как убеждает исторический опыт цивилизованных стран, органически взаимосвязаны и неотделимы друг от друга.

В качестве участников гражданских правоотношений - субъектов гражданского права могут выступать не только отдельные граждане, но и различные организации. В отличие от имеющих естественное происхождение людей-лиц физических, они создаются не природой, а самим обществом и правом, и называются лицами юридическими.

Ключевые слова

Юридическое лицо, гражданин, гражданский кодекс, признаки юридического лица, некоммерческие организации.

Введение

Становление рыночной экономики в стране и формирование правового государства требуют дальнейшего углубления процесса реформирования правовой системы Казахстана, ибо происходящие в стране сложные социально-экономические преобразования и реформирование правовой системы, как убеждает исторический опыт цивилизованных стран, органически взаимосвязаны и неотделимы друг от друга.

В качестве участников гражданских правоотношений - субъектов гражданского права могут выступать не только отдельные граждане, но и различные организации. В отличие от имеющих естественное происхождение людей-лиц физических, они создаются не природой, а самим обществом и правом, и называются лицами юридическими.

Гражданский кодекс различает следующие виды юридических лиц в зависимости от целей деятельности: коммерческие и некоммерческие.

Некоммерческое юридическое лицо – организация, не имеющая извлечение прибыли в качестве такой цели и не распределяющая полученную прибыль между участниками.

Гражданский кодекс допускает создание некоммерческой организации в форме учреждения, общественного объединения, потребительского кооператива, общественного фонда, религиозного объединения. Однако этот перечень не является исчерпывающим, поскольку некоммерческая организация может быть создана и в иной форме, предусмотренной законодательными актами.

Потребность объединяться, вести дело сообща, постоянный обмен мнениями, взаимопомощь заложены в самой природе человека как существа общественного, социального, не могущего существовать и трудиться в одиночестве. При этом, как свидетельствует история развития цивилизации, потребность людей объединяться для совместной какой-либо деятельности растет, а это выражается в создании все большего числа объединении и их разнообразии.

Президент государства Н.А. Назарбаев подчеркивал: «Растут и множатся общественные организации, чей диалог с властью становится все интенсивней. Властная вертикаль подверглась существенному реформированию. Управленческие функции переходят либо вниз в регионы, либо выводятся из сферы деятельности государства».

Например, во всем мире наблюдается рост числа политических партий, спортивных объединений, объединений по профессии, особенно новых, объединений по охране окружающей среды и так далее.

В последнее время в Казахстане идет процесс трансформации политической системы, соответственно изменяются и ее субъекты.

В результате политических и экономических реформ возрастает стремление социальных слоев и групп влиять на формирование политического курса и хода социальных экономических преобразований, а это влияние наиболее эффективно может быть использовано с помощью объединений граждан, в первую очередь партий и политических движений.

Право людей свободно вступать и организовывать самые разнообразные неправительственные группы являются основополагающим принципом демократического общества.

За время независимости в Казахстане сложилась правовая база для функционирования третьего сектора (третий сектор – термин, введенный фондом политико-правовых исследований «Интеграл»).

Под общественными объединениями понимают политические партии, массовые движения, профессиональные союзы, женские и ветеранские организации, организации инвалидов, молодежные и детские организации, добровольные общества, фонды, ассоциации и другие объединения граждан.

Основные направления функционирования общественных объединений, характер взаимоотношений негосударственных организаций с государством определяются уставными положениями этих формирований и зависят от их видов.

По своей природе неправительственные, профессиональные организации отличаются творческим характером их функционирования, создающим здоровую конкуренцию и ставящим превыше всего интересы дела.

За время политической независимости и суверенитета в Республике Казахстан динамично развивается политическая жизнь, в которой непосредственно принимают участие общественные объединения, которые создаются в различных организационно-правовых формах.

Актуальность темы заключается в том, что общая цель создания некоммерческих юридических лиц заключается в служении интересам общества, государства, в достижении общественных благ, что общественные объединения нашли свое место на политической арене государства.

В республике ныне множество проблем, требующих разрешения, в том числе и вопросы правового регулирования деятельности общественных объединений. В данной работе обсуждаются лишь отдельные блоки этой проблемы.

Целью данной работы является попытка проанализировать основные вопросы правового положения деятельности общественных объединений в Республике Казахстан.

Для достижения цели мы поставили следующие **задачи:**

- проанализировать развитие законодательства общественных объединений;
- дать понятие общественному объединению;
- рассмотреть общественных объединения в правовом аспекте;
- описать права и обязанности общественных объединений;
- раскрыть современное состояния законодательства об общественных объединениях.
- уделить внимание таким вопросам как создание, реорганизация, ликвидация общественных объединений;
- рассмотреть права и обязанности общественного объединения по законодательству Республики Казахстан;
- рассмотреть организационно-правовые формы общественных объединений, таких как ассоциации (союзы), политические партии, религиозные объединения.

Предметом исследования является институт правового положения общественных объединений в Республике Казахстан.

В качестве методов исследования были использованы такие методы как анализ, синтез, индукции, дедукции, логический и исторический, применялись такие частные методы как сравнительно-правовой и конкретно-правовой.

Обзор литературы

Теоретической базой исследования послужили Конституция Республики Казахстан, Гражданский Кодекс Республики Казахстан, а также работы казахстанских, российских и зарубежных авторов: Ю.Г.Басина, М.К.Сулейменова, А.Т.Ащеулова, С.С.Сартаева, С.Н.Сабикенова, М.С.Нарикбаева, Н.А.Шайкенова, О.К.Копабаев, А.Н.Сагиндыкова, и других

Основная часть

Понятие юридического лица

Субъекты гражданско-правовых отношений. Субъектами гражданско-правовых отношений, наряду с физическими, выступают юридические лица.

Юридическое лицо — это организованный, созданный и наделенный правами и обязанностями субъект имущественных отношений. Учредители (создатели) юридического лица образовывают его с целью отделить юридическое лицо как субъекта имущественных отношений от себя. Практическая значимость института юридического лица для имущественных гражданско-правовых отношений в том, что «учредители юридического лица имеют возможность ограничить свой предпринимательский риск суммами, какие они считают для себя допустимыми».

Как правовая категория юридическое лицо в юридической литературе не нашла однозначного определения.

В период существования советского государства в теории гражданского права были очень популярны различные мнения о сущности юридических лиц. В основном объектом исследования являлись юридические лица — государственные предприятия и учреждения, что объяснимо в связи с доминированием государственной собственности в экономике.

Наиболее развернутое понятие юридического лица применительно к государственным организациям, данное академиком А. В. Венедиктовым, вошло в юридическую литературу как теория коллектива.

В настоящее время вопрос о сущности юридического лица не столь популярен в теоретических дискуссиях ученых. Из последних высказываний в научной литературе

можно отметить определение юридического лица «как целевого имущества». По мнению Е. А. Суханова, «...современная коммерческая практика содержит много доводов в пользу теории целевого имущества, объясняющей сущность юридического лица как персонифицированного имущества, специально предназначенного для участия в гражданском или торговом (коммерческом) обороте».

За рубежом относительно юридического лица наиболее популярны теория фикции и теория реальности, общностью которых является обоснование правосубъектности коллективных образований.

Теория фикции юридического лица связана с именем германского юриста, главы исторической школы права, возникшей в XIX в., К.Ф. Савиньи. Он утверждал, что человек, и только человек, является действительным субъектом права. Его концепция сводилась к тому, что юридическое лицо представляет собой не что иное, как искусственно созданный посредством простой фикции субъект права, реальными субъектами правоотношений в юридическом лице остаются единственно возможные носители правосубъектности — физические лица.

По мнению некоторых ученых, вытекающие из теории, фикции разрешительный порядок возникновения и специальная правоспособность юридического лица были направлены, прежде всего, на обеспечение контроля государства за объединениями лиц, не преследующими цели извлечения прибыли.

Теория фикции получила широкое распространение в Англии и США.

Признание, независимо от членов, его составляющих, существо-мания юридического лица стало основополагающим принципом права корпораций в Англии и США. Теории и практике США известно получившее популярность определение верховного судьи Д.Маршалла корпорации еще в XIX в.: «Корпорация — это искусственное образование, невидимое, неосязаемое и существующее только с точки зрения закона».

Теория реальности**,** или органическая теория, связанная с именем германского юриста XIX в. Гирке, рассматривала юридическое лицо как реально существующий субъект права, необходимый для нормального функционирования государства, как союзную личность, которая существует независимо от государства как некая социальная реальность.

По существу, Гирке исходил из той же идеалистической позиции, что и Савиньи, конструируя «реальную» союзную личность по образу и подобию человека. Современные последователи органической теории рассматривают юридическое лицо, как обособившееся единство интересов, которых правопорядок наделяет правами и обязанностями.

В западном праве юридическое лицо понимается как организация или учреждение, которое выступает в качестве самостоятельного участника гражданских правоотношений. Хотя гражданское законодательство западных государств предпочитает либо вообще не давать определения юридического лица. Например, в ФРГ вплоть до 1978г. не содержалось даже самого термина «юридическое лицо». В ГК Италии в 1942г. дана лишь классификация юридических лиц, хотя глава 1 титула II первой книги относится к юридическим лицам и называется «Общие положения», либо законодатель ограничивается самыми общими и очень краткими формулировками. Так, ст. 52 Швейцарского Гражданского Уложения 1907г. определяет юридические лица как соединение лиц, имеющих корпоративное устройство и самостоятельное заведение, основанное для какой-либо особой цели.

Наиболее развернутое определение юридического лица содержится в гражданских кодексах стран Латинской Америки. Например, Гражданский кодекс Чили 1865г. дает такую формулировку понятия юридического лица: «Является юридическим лицом лицо фиктивное, способное осуществлять права, нести гражданские обязанности, и вступать в

правовые и не правовые отношения». Аналогичное определение содержится в гражданских кодексах Колумбии, Сальвадора и Эквадора.

На основе вышеприведенной законодательной практики можно констатировать, что институт юридического лица занимает одно из центральных мест в гражданском праве.

Институт юридического лица можно определить как совокупность норм, подотрасль гражданского права, устанавливающих правоспособность юридических лиц, их организационно-правовые формы, порядок создания, реорганизации и ликвидации юридических лиц.

Легальное определение юридического лица закреплено в п. 1 ст. 33 ГК РК: «Юридическим лицом признается организация, которая имеет на праве собственности, хозяйственного ведения или оперативного управления обособленное имущество и отвечает этим имуществом по своим обязательствам, может от своего имени приобретать и осуществлять имущественные и личные неимущественные права и обязанности, быть истцом и ответчиком в суде. Юридическое лицо должно иметь самостоятельный баланс или смету».

Признаки юридического лица

Из определения юридического лица следует, что не всякая организация может быть признана юридическим лицом.

Для приобретения статуса юридического лица необходимо наличие в совокупности следующих признаков:

- организационное единство;
- имущественная обособленность;
- самостоятельная имущественная ответственность;
- выступление в гражданском обороте от своего имени.

Гражданский кодекс определяет юридическое лицо как организацию. Под организацией понимается коллектив граждан, подчиненный определенным правилам взаимодействия и функционирования, а не просто определенное количество индивидов. Под организационным единством юридического лица как коллективного образования, состоящего из множества лиц, следует понимать выступление его в гражданских правоотношениях как единое целое, выражающее единую волю вовне.

Вместе с тем, организационное единство не всегда можно сводить к обязательному наличию множества лиц. В большинстве стран в последнее десятилетие на фоне процесса централизации капитала обычным явлением становятся юридические лица, состоящие из одного участника (физического или юридического лица).

Например, в ФРГ к началу 70-х гг. из 42 000 товариществ с ограниченной ответственностью примерно 9300 (т. е. 22 процента) превратились в компании из одного лица. В Германии приняты законодательные акты, допускающие создание акционерных обществ с единственным членом (Закон от 10 мая 1968г.) и образование одним лицом товарищества с ограниченной ответственностью (Закон от 4 мая 1980г.).

Аналогичное явление наблюдается в законодательстве ряда стран — Франции, США, Норвегии, Швеции, Швейцарии, Дании и Англии. Хотя в последних, в отличие от первых двух государств, создание одним лицом корпорации официально запрещено, но признание компании одного лица производится косвенным образом путем распространения на оставшегося в результате каких-либо событий одного члена корпорации, компании неограниченной ответственности по долгам корпорации.

Наше прежнее законодательство не допускало существования юридического лица, состоящего из одного участника. Действующий ГК предполагает возможность образования юридических лиц с одним участником.

Организационное единство юридического лица находит выражение в учредительных документах юридического лица. В соответствии со ст. 41 ГК юридические

лица действуют на основании устава и учредительного договора, либо устава. Устав утверждается учредителем (учредителями) предприятия, а учредительный договор заключается учредителями. Уставы должны содержать наименование юридического лица, местонахождение, предмет, цель деятельности и другие необходимые данные. Наличие устава - обязательное условие существования юридического лица - государственного предприятия.

Имущественная обособленность — основополагающий признак юридического лица, из которого вытекает его самостоятельная имущественная ответственность. Имущественная обособленность юридического лица проявляется в закреплении за ним имущества, которым юридическое лицо вправе распоряжаться. Ю.К.Толстой справедливо отмечает, что «признаком юридического лица является, скорее, не наличие обособленного имущества, а такой принцип функционирования организации, как имущественная обособленность, а это не одно и то же».

Проявлением имущественной обособленности юридических лиц является самоокупаемость и самостоятельный бухгалтерский баланс. Юридическое лицо должно иметь самостоятельный баланс или смету.

Самостоятельная имущественная ответственность основывается на имущественной обособленности юридического лица. Данный признак нашел отражение в ст. 44 ГК: каждое юридическое лицо несет самостоятельную гражданско-правовую ответственность по своим обязательствам, ни его учредители (или участники), ни государство не несут никакой ответственности по его долгам. В то же время законом предусмотрен ряд исключений из этого общего правила для обеспечения в некоторых случаях интересов кредиторов.

Однако, исключения установлены для казенных предприятий, государственных учреждений и учреждений, которые отвечают по долгам кредиторов не всем свои имуществом, а лишь имеющимися у них деньгами, при недостаточности, например, у казенного предприятия денег, субсидиарную ответственность по его обязательствам несет Правительство Республики Казахстан или соответствующий местный исполнительный орган.

Наименование юридического лица является средством индивидуализации и конкретизации той или иной организации для признания ее субъектом правоотношений. Выступление в гражданском обороте от своего имени — является производным от других признаков юридического лица. Так, согласно ст. 38 ГК, именно с наименованием законодатель связывает организационно-правовую форму юридического лица. Например, в фирменном наименовании казенного предприятия обязательно должно содержаться указание на то, что предприятие является казенным.

Юридическое лицо, являющееся коммерческой организацией, обязательно должно иметь фирменное наименование. При этом юридическое лицо имеет исключительное право использования фирменного наименования, вплоть до привлечения виновных субъектов к материальной ответственности за использование ими чужого фирменного наименования. Фирменное наименование юридического лица за определенную оплату может быть использовано другим юридическим лицом.

Таким образом, юридическое лицо — это организация, которая имеет в собственности, хозяйственном ведении, оперативном управлении обособленное имущество и самостоятельно отвечает этим имуществом по своим обязательствам, выступает в гражданском обороте от своего имени.

Понятие и формы некоммерческих организаций

Одним из видов юридических лиц, предусмотренных законодательством, являются некоммерческие организации. В зарубежном праве чаще всего используется понятие неправительственной организации. Но для казахстанского права указанное понятие неприемлемо в силу того, что некоммерческие организации могут быть созданы на базе как государственной, так и частной собственности. В соответствии со ст. 34 ГК

некоммерческой организацией является юридическое лицо, не имеющее извлечение дохода в качестве основной цели своей деятельности и не распределяющее полученный чистый доход между участниками.

Правовое положение некоммерческих организаций в Казахстане регулируется, прежде всего, ГК, Законом «О некоммерческих организациях» и специальными нормативными правовыми актами об отдельных разновидностях некоммерческих организаций. В ГК некоммерческим организациям посвящен раздел.

Отдельным формам некоммерческих организаций посвящены следующие законодательные акты: Законы «Об общественных объединениях», «О политических партиях», «О профессиональных союзах», «О свободе вероисповедания и религиозных объединениях», «О потребительском кооперативе», «О жилищных отношениях», «О сельской потребительской кооперации», «О сельско-хозяйственных товариществах и их ассоциациях (союзах)», «О нотариате», «Об адвокатской деятельности» и др.

Заключение

Политические институты становятся все более и более объектом внимательного изучения специалистов различных отраслей знаний, в том числе и юристов. В последнее время стала возрастать роль политических партий и общественных объединений в политической жизни современных государств, в целом, так и в функционировании государственного механизма в особенности.

Под общественными объединениями понимают политические партии, массовые движения, профессиональные союзы, женские и ветеранские организации, организации инвалидов, молодежные и детские организации, добровольные общества, фонды, ассоциации и другие объединения граждан. Все они являются субъектами политической системы.

В первую очередь в любом государстве, субъекты политической системы – это юридические лица, дееспособность которых наступает с регистрацией в органах юстиции, все они перед законом равны.

Общественные организации, являются частью политической организации общества, одной из форм объединения людей в целях защиты их политических и экономических интересов, развития самодеятельности масс.

Общественные организации являются одной из форм реализации конституционного право на объединения.

В любом гражданском обществе уровень активности общественных объединений является своеобразным критерием развитости демократических институтов, показателем эффективности проводимых в жизнь демократических идей.

В нормативном массиве, посвященном общественным формированиям, исходным является конституционное предписание, закрепляющее право граждан на свободу объединений. Право на свободу объединений по своей сути означает возможность граждан добровольно, на основе свободного волеизъявления создавать формирования в соответствии со своими интересами для достижения общих целей.

Общим законом, комплексно регулирующим деятельность всех общественных объединений, за исключением религиозных объединений, органов территориального местного самоуправления и общественной самодеятельности, является Закон РК «Об общественных объединениях» от 31 мая 1996 года.

Административная правосубъектность общественных объединений включает комплекс принадлежащих им прав и обязанностей, реализуемых во взаимоотношениях с субъектами исполнительной власти и гражданами. Государство, закрепляя административную правосубъектность общественных объединений, тем самым определяет виды административных правоотношений, в которых они могут выступать в качестве субъектов.

Несмотря на правовую регламентацию, целостный институт юридической ответственности общественных объединений в РК все еще не сложился, а это, во-первых,

затрудняет применение мер взыскания к объединениям, преступающим черту закона; во-вторых, не исключает провокаций и внеправовых репрессий по отношению к оппозиционным организациям.

В 1994 году в Казахстане был принят Гражданский кодекс РК (Общая часть), который законодательно закрепил понятие «некоммерческая организация» и предусмотрел различные организационно-правовые формы для их создания и государственной регистрации в Казахстане. С тех пор общественные объединения являются только одной из организационно-правовых форм, в которых могут создаваться негосударственные некоммерческие организации.

До принятия Гражданского кодекса неправительственные организации создавались в Казахстане в единственной форме общественного объединения.

Подводя итоги проделанной работы можно сделать следующие выводы:

Гражданско-правовое регулирование общественных объединений определяется нормами Конституции, Гражданским кодексом, Законом Республики Казахстан от 31 мая 1996 года "Об общественных объединениях", Законом Республики Казахстан от 2 июля 1996 года " О политических партиях" и Законом Республики Казахстан "О некоммерческих организациях" от 16 января 2001 года.

Правовой статус общественных объединений и взаимоотношения с государственными органами определяются тем, что государство не регулирует внутреннюю деятельность общественных объединений, регламентируемую уставами, положениями и инструкциями.

Государство оказывает влияние на их деятельность через законодательно установленные, обязательные условия к содержанию уставов и требованиями к регистрации. Формы государственного контроля за деятельностью общественных объединений установлены законом и сводятся к контролю финансовых органов за соблюдением налогового законодательства, и контролю органов, их зарегистрировавших, органов юстиции, за соблюдением уставов и законодательства. Наряду с этим государство гарантирует и обеспечивает соблюдение прав и законных интересов общественных объединений.

Не допускается слияние общественных и государственных институтов, незаконное вмешательство государства в дела общественных объединений и политических партий, а также политических партий и общественных объединений в дела государства, возложение на общественные объединения функций государственных органов и государственное финансирование общественных объединений и политических партий.

Конституция запрещает государственным органам и должностным лицам незаконно вмешиваться в дела общественных объединений, а также общественным объединениям в дела государства. Это положение направлено на обеспечение независимости и свободы общественных объединений в их деятельности.

Необоснованное вмешательство государства в дела общественных объединений есть противоправные действия со стороны государственных органов и должностных лиц в отношении тех или иных общественных объединений, законно осуществляющих свою деятельность.

Любое финансовое вмешательство государства во внутренние дела общественных объединений в форме прямого или косвенного государственного финансирования как из республиканского, так и местного бюджета, оказание материальной поддержки тому или иному общественному объединению ставит их в материальную зависимость от государственных структур.

Если делать выводы о правовом статусе общественных объединений, то их взаимоотношения с государственными органами определяются тем, что государство не регулирует внутреннюю деятельность общественных объединений, регламентируемую уставами, положениями и инструкциями. Государство оказывает влияние на их деятельность через законодательно установленные, обязательные условия к содержанию уставов и требованиями к регистрации.

Наряду с этим государство гарантирует и обеспечивает соблюдение прав и законных интересов общественных объединений. Не допускается слияние общественных и

государственных институтов, незаконное вмешательство государства в дела общественных объединений и политических партий, а также политических партий и общественных объединений в дела государства, возложение на общественные объединения функций государственных органов и государственное финансирование общественных объединений и политических партий.

В свою очередь Конституция запрещает государственным органам и должностным лицам незаконно вмешиваться в дела общественных объединений, а также общественным объединениям в дела государства. Это положение направлено на обеспечение независимости и свободы общественных объединений в их деятельности.

Равенство общественных объединений перед законом проявляется в равенстве требований государства к уставам общественных объединений, к порядку их регистрации и прекращения их деятельности. Они все равны во взаимоотношениях, как между собой, так и с государственными органами при осуществлении своих прав в общественно-политической и хозяйственной деятельности. Общественные объединения и политические партии создаются и действуют на основе добровольности, равноправия их членов (участников), самоуправления, законности, отчетности и гласности деятельности.

Список источников

1 Басин Ю.Г. Юридические лица по гражданскому законодательству Республики Казахстан: понятие и общая характеристика. Учебное пособие. Изд.2-е., исп. и доп.- Алматы: ВШП «Адилет», 2010. – С.54

2 Сулейменов М.К., Басин Ю.Г. Гражданское право Республики Казахстан (Общая часть). Учебник. - Алматы, 2010. – С. 168 -206.

3 Амирханов И.В. К вопросу о правосубъектности юридических лиц. // актуальные проблемы современного гражданского права. Выпуск 2.Том 1. Материалы ежегодной республиканской научно-теоретической конференции аспирантов и соискателей. – Алматы, 2012. – С.134.

4 Злотников С. Анализ и тенденции развития третьего сектора в Казахстане. Тезисы докладов международной конференции «Признание третьего сектора в Казахстане» - Алматы, 2015. 3-5 мая.

5 Мазур А.В. Вопросы идеологии и политической мысли. - М., 2011.

6 Аяганов Б. Политические партии и общественные объединения. - Алматы, 2014. Выпуск 1-2 .

7 Закон Республики Казахстан «Об общественных объединениях»

8 Закон Республики Казахстан «О местном государственном управлении в Республике Казахстан», - Справочная правовая база «Юрист».

9 Закон Республики Казахстан «О государственной регистрации юридических лиц».

10 Климкин С.И. Юридические лица по законодательству Республики Казахстан. Общие положения. - Алматы: ТОО «Баспа», 2011. – С.17.

УДК 343.2/.7

Аканов О.Т. , Юриспруденция
Олейник Ю.В., доцент

Некоторые вопросы уголовной политики в области международного сотрудничества по противодействию коррупции

Аннотация

В статье рассматриваются актуальные проблемы уголовной политики в сфере международного сотрудничества по противодействию коррупции. Особое внимание уделяется анализу международных правовых актов, таких как Конвенция ООН против коррупции и других соглашений, регулирующих взаимодействие государств в борьбе с коррупционными преступлениями. Автор подчеркивает необходимость гармонизации уголовного законодательства разных стран и повышения эффективности механизмов правовой помощи и экстрадиции. Обосновывается значимость усиления международного взаимодействия на институциональном уровне и создания единых стандартов антикоррупционной политики. Выявлены ключевые препятствия на пути интеграции усилий государств, в том числе правовые коллизии, политическая воля и различия в правовых системах.

Ключевые слова

Уголовная политика, международное сотрудничество, противодействие коррупции, Конвенция ООН против коррупции, правовая помощь, экстрадиция, гармонизация законодательства, антикоррупционная стратегия.

Введение

Трансформация уголовной политики обусловлена эволюционными преобразованиями общества. Происходящие глобализационные процессы, изменения в системе мирового правопорядка, кризисы экономической и политической систем, военные конфликты становятся причинами нестабильности в общей системе безопасности, выражающейся в росте числа угроз, появлении новых форм и способов совершения преступлений.

Претворение в жизнь нелигитимной, санкционной политики в сфере противодействия преступности, реализуемой рядом государств, стало возможным, в том числе благодаря имеющимся в международном праве неопределенным и обобщенным категориям, а также вариативности теоретико-правовых интерпретаций общепризнанных международных принципов, служащих основой для сотрудничества стран в указанной сфере. Существенным образом это сказалось на процессах организации оказания правовой помощи и выдачи подозреваемых и обвиняемых. [2].

Актуальность темы. На современном этапе развития общества преступным деяниям присущи свойства «трансграничности и транснациональности», предопределяющие необходимость совершенствования внутригосударственного правового регулирования, разработки новых принципов и концептуальных подходов к методам, способам и средствам взаимодействия государств, реализуемых в рамках уголовной политики в области международного сотрудничества по противодействию преступности. Так, конфронтация иностранных государств с РК способствует росту числа преступлений, в том числе в сфере компьютерной информации и информационно-телекоммуникационных технологий, незаконного оборота наркотических средств и психотропных веществ, а также совершенных иностранными гражданами.

Безусловно, в данных обстоятельствах, государство не может полноценно противодействовать преступным угрозам и минимизировать последствия от совершенных преступлений, не прибегая к помощи иных стран, что обуславливает необходимость

развития международного сотрудничества в целях обеспечения правопорядка и безопасности.

Актуальность исследования подтверждается также и тем, что курс на построение качественно нового мирового устройства и современной модели взаимодействия государств, основанной на взаимном уважении, защите интересов, равноправии и суверенном равенстве, определяет необходимость разработки современных концептуальных идей и подходов к реализации уголовной политики, исследованию фундаментальных правовых категорий, охватывающих преступность, правовую сущность мер уголовно-правового и процессуального воздействия, их место в системе обеспечения правового порядка [3].

Проблемы, существующие в сфере уголовной политики, а также в отдельных ее направлениях, неоднократно становились предметом научных изысканий. Вместе с тем вопросы уголовной политики в области международного сотрудничества по противодействию преступности, учитывая их многоплановость, вариативность, изменчивость, а также междисциплинарный характер, в достаточной мере не были изучены. [4]

Цель исследования – состоит в получении нового научного знания, дополняющего и развивающего подходы к определению теоретических основ современной уголовной политики в области международного сотрудничества по противодействию преступности, разработке научно-обоснованных теоретических положений, определении и выявлении ключевых направлений реализации уголовной политики в контексте международного сотрудничества по противодействию преступности.

Задачи:

1) определены исторические, социально-экономические и геополитические предпосылки развития уголовной политики в области международного сотрудничества по противодействию преступности;

2) охарактеризованы принципы уголовной политики в области международного сотрудничества по противодействию преступности и ее содержание;

3) выделены формы реализации уголовной политики в области международного сотрудничества по противодействию преступности;

4) проанализированы правовые основы уголовной политики в области международного сотрудничества по противодействию преступности.

Объект исследования – общественные отношения, возникающие в процессе формирования и реализации уголовной политики в области международного сотрудничества по противодействию преступности.

Предмет исследования – выступают теоретические, правовые и организационные закономерности формирования и реализации уголовной политики в области международного сотрудничества по противодействию преступности.

Методы исследования у исследования составил диалектический метод научного познания.

Научная новизна исследования. Комплексное исследование по состоянию коррупционной преступности в области международного сотрудничества.

Практическая значимость. Результаты исследования могут быть использованы в научно-исследовательской деятельности и в учебном процессе при преподавании уголовно-процессуального права.

Законодательные и нормативные акты. Основу правового регулирования в Казахстане составляют Конституция Республики Казахстан, подзаконные акты, учредительные акты международных организаций и союзов, универсальные многосторонние международные соглашения.

Обзор литературы.

Существенный вклад в теоретическую разработку данной проблематики внесли казахстанские ученые-правоведы, такие как А.К. Даулетова, К.Ш. Мами, Ж.А. Кенжалиев и А.Н. Агыбаев. В их работах рассматриваются вопросы интеграции международных стандартов в уголовную и уголовно-процессуальную систему Казахстана, а также анализируются проблемы реализации антикоррупционных соглашений, в частности, Конвенции ООН против коррупции (2003 г.), к которой Казахстан присоединился в 2008 году.

В монографиях и статьях также анализируются результаты деятельности таких институтов, как Агентство по противодействию коррупции Республики Казахстан, Генеральная прокуратура, а также Международный антикоррупционный академический центр (IACA), где Казахстан принимает активное участие. Исследователи отмечают положительную динамику в развитии нормативно-правовой базы, включая принятие Закона «О противодействии коррупции» (в редакции 2015 года), а также реформу уголовного законодательства, направленную на усиление ответственности за коррупционные преступления.

Тем не менее, в ряде публикаций подчеркиваются нерешенные проблемы — например, низкая эффективность экстрадиционных процедур, недостаточный уровень институционального взаимодействия с международными антикоррупционными структурами, а также различия в правовых подходах между Казахстаном и его партнерами. Отдельное внимание уделяется вопросам возврата активов, незаконно выведенных за рубеж, где, как отмечают исследователи, требуется совершенствование международных правовых механизмов.

Таким образом, научная литература свидетельствует о поступательном развитии уголовной политики Казахстана в области международного сотрудничества по борьбе с коррупцией, при этом акцентируется необходимость дальнейшего совершенствования правовых инструментов и институционального взаимодействия на межгосударственном уровне.

Основная часть

Уточнение понятия коррупционной преступности в сфере публичных закупок и анализ состояния данного вида преступности целесообразно предварить обзором подходов к определению терминов «коррупция» и «коррупционная преступность».

Этимологически понятие «коррупция» восходит к латинскому *corruptio*, означающему порчу, подкуп, а также к латинскому *corrumpere*, что означает совращать, портить, растлевать В справочных материалах ООН коррупция определяется как «отсутствие порядочности и честности (особенно подверженность взяточничеству); использование должностного положения для получения выгоды нечестным путем В Конвенции Совета Европы о гражданско-правовой ответственности за коррупцию, принятой 4 ноября 1999 г. в г. Страсбурге, коррупция определяется как «просьба, предложение, дача или получение, прямо или косвенно, взятки, или любого другого ненадлежащего преимущества, или обещания такового, которые искажают нормальное выполнение любой обязанности или поведение, требуемое от получателя взятки, ненадлежащего преимущества или обещания такового [5].

Анализ действующего законодательства позволил сделать вывод, что повышение эффективности противодействия коррупционным преступлениям в сфере публичных закупок требует изменений уголовного закона. Здесь целесообразно выделить следующие направления совершенствования уголовного законодательства:

– меры, связанные с размещением уголовно-правовых норм, в главах Особенной части УК РК соответственно родовому и видовому объектам посягательства;

– меры, направленные на совершенствование редакций уголовно-правовых норм;

– меры, направленные на устранение пробельности уголовного закона; [6].

В научной литературе отмечается, что при осуществлении международного сотрудничества государство и органы должны учитывать общепризнанные нормы и

принципы международного права и принципы внутренней уголовной политики. Нормы, формирующие уголовную политику в области международного сотрудничества по противодействию преступности отождествимы с правовым регулированием международного сотрудничества по вопросам преступности. Правовое регулирование международного сотрудничества в указанной сфере - процесс принятия, создания или преобразования государством правовых элементов, необходимых для организации взаимодействия двух или более государств, включающий в себя совокупность методов, средств и способов правого воздействия на правоотношения, возникающие в ходе исполнения принятых государством обязательств и реализации полученных прав.

Основополагающая роль в формировании взаимодействия государств отводится нормам и принципам международного права. Научная позиция преобладающего значения международных норм обусловлена длительно существующей идеей допущения «надгосударственного» механизма, и возможного нивелирования признаков национального государства в международных отношениях. Утверждение международных норм и принципов частью правовой системы государства до конституционных изменений 2025 года, трактовалось представителями дуалистических и монистических концепций в праве по-разному. [7].

Правовую основу деятельности государства в области международного сотрудничества в сфере противодействия преступности составляют нормативные акты национального законодательства, устанавливающие принципы, пределы, условия деятельности и полномочий субъектов данной системы, а также международные соглашения универсального характера и двусторонние договоры РК. Внутригосударственные акты РК, регулирующие вопросы международного противодействия преступности можно разделить на две группы: нормативные акты общего (универсального) характера, закрепляющие основные принципы, направления и формы и линии осуществления международного сотрудничества, и специализированные нормативные правовые акты. [8].

Законодательно международные договоры подразделяются на непосредственно действующие, т.е. положения которых отражены в национальном законодательстве и требующие трансформации в национальное право. Стоит отметить, что концепция международного права утверждает базисом и главным регуляторным инструментом именно международный договор Исследователями неоднократно отмечалось, что существующий протокол присоединения к международному договору государства, а также возможность его дальнейшего применения со значительными оговорками, зачастую, влечет неэффективность или бесполезность [9].

Уставом ООН закреплен перечень целей организации, а также методов и средств их обеспечения, в том числе в части развития международного права и кодификации его норм. При этом, главные органы ООН уполномочены рассматривать и давать рекомендации по вопросам безопасности. Среди источников норм, выступающих правовой основой деятельности ООН в борьбе с преступностью, отдельное внимание стоит уделить Декларации ООН о преступности и общественной безопасности, принятой резолюцией 51/60 Генеральной Ассамблеи от 12 декабря 1996 года, которая содержит рекомендации для всех государств по ратификации международных соглашений.

Положениями Хартии Шанхайской организации сотрудничества закреплены намерения государств по объединению усилий в сфере поддержания мира и стабильности, эффективному использованию возможностей противостоять современным вызовам и угрозам. Отдельно стоит выделить полномочия организации по обеспечению взаимного обмена правовой информацией, выработке и реализации мероприятий в части противодействия преступности. Принципами развития всестороннего сотрудничества указаны равноправие, взаимопонимание, сохранение суверенитета, невмешательства во внутренние дела. Организация Договора коллективной безопасности определяет сферу противодействия транснациональным вызовам и угрозам безопасности государств и

народов в числе необходимых и наиболее актуальных в настоящее время. В части правового регулирования организация уполномочена принимать меры по развитию договорно-правовой базы, регламентирующей функционирование системы коллективной безопасности, и по гармонизации национального законодательства по вопросам обороны, военного строительства и безопасности. Взаимодействие государств происходит в форме координации и объедения усилий в борьбе с международным терроризмом и экстремизмом, незаконным оборотом наркотических средств и психотропных веществ, оружия, организованной транснациональной преступностью, нелегальной миграцией и другими угрозами безопасности государств – членов, развития договорной базы и гармонизации национального законодательства.

Подводя итог исследованию сущности коррупционной преступности, можно выделить следующие наиболее значимые ее признаки, которые в своей совокупности отличают данный вид преступности от других:

1. *Историческая изменчивость коррупционной преступности*, выражающаяся в постоянном изменении параметров, характеризующих ее состояние (ее объем, уровень, структуру и динамику, в том числе пространственного и временного распределения коррупционной преступности), социально-демографического состава лиц, совершающих такие преступления, и прочих количественных и качественных характеристик коррупционной преступности. Историческая изменчивость коррупционной преступности обусловлена прежде всего непостоянством уголовного законодательства, конструирующего набор запретных деяний коррупционного характера, общей нестабильностью национальных правовых систем, особенностями моделей устройства национальных экономик и множеством других факторов (социальных, технологических и др.).

2. Коррупционной преступности присущи одновременно *широкое распространение и латентность*, что характеризует одну из сторон диалектического механизма развития данного вида преступности. Массовость и латентность коррупционной преступности объясняются, помимо прочего, взаимовыгодным характером коррупционных отношений.

3. В отличие от других видов преступности, коррупционной преступности присущ *характерный круг субъектов*, представленный коррупционерами коррупционерами.

4. Преступное множество или совокупность образующих коррупционную преступность уголовно наказуемых деяний составляют собственно *коррупционные преступления и преступления коррупционной направленности*. Анализ и уточнение сути данных терминов будут приведены в главе 2 настоящего исследования.

5. *Системный характер коррупционной преступности*. Не вдаваясь во все аспекты системности коррупционной преступности, выделим наиболее значимые проявления данного признака:

– системность коррупционной преступности проявляется в ее самодетерминации; – коррупционная преступность системно взаимосвязана и взаимообусловлена с другими видами преступности;

– в современных условиях можно говорить о коррупционной преступности как о системном явлении, обладающем соответствующими свойствами: комплексностью (как совокупность преступлений коррупционной направленности, совокупность субъектов коррупционной преступности, совокупность деформируемых правоотношений); существенными связями между элементами (внутренняя и внешняя самодетерминированность коррупционной преступности, взаимосвязи между микросистемами коррупционной преступности (одного и нескольких уровней); институционализация коррупции определяет наличие определенной организации коррупционной преступности; для коррупционной преступности характерны интегративные свойства, иными словами – свойствами, присущими системе в целом, но не свойственными ни од-ному из компонентов этой системы в отдельности. Вывод о

коррупционной преступности как о системном явлении основывается на достижениях криминологической науки, результатах анализа специальных исследований, посвященных анализу коррупционной преступности и положениях теории систем и системного анализа.

Заключение

Таким образом, приведенные признаки коррупционной преступности в своей совокупности отражают ее сущность. Учитывая, что в научной литера-туре приведено достаточное количество трактовок понятия «коррупционная преступность», и принимая во внимание задачи настоящего исследования, ограничивались приведенными признаками рассматриваемого понятия.

Список источников

1. Конституция Республики Казахстан (принята на республиканском референдуме 30 августа 1995 года с изменениями и дополнениями по состоянию на 2023 год).

2. Четвертакова, Е. Ю. Проблемы унификации понятийного аппарата в сфере борьбы с коррупцией в рамках Содружества Независимых Государств / Е. Ю. Четвертакова // Международное уголовное право и международная юс-тиция. – 2016. – № 4. – С. 18–22.

3. Чупрова, А. Ю. Понятие экономической преступности в законе и на практике: сравнительно-правовой аспект / А. Ю. Чупрова // Юридическая наука и практика. – 2013. – № 21. – С. 161–164.

4. Киршина, Е. А. Классификация преступлений коррупционной направленности / Е. А. Киршина // Юридическая наука и практика. – 2016. – № 3. – С. 152–157.

5. Капинус, О. С. Криминологическое исследование личности кор-рупционного преступника / О. С. Капинус // Журнал зарубежного законода-тельства и сравнительного правоведения. – 2018. – № 1 (68). – С. 95–101.

6. Долгова, А. И. Проблема криминологической обусловленности уголовного законодательства о коррупционных преступлениях / А. И. Долгова // Уголовное право. – 2013. – № 5. – С. 61–63.

7. Рарог, А. И. Проблемы квалификации преступлений по субъектив-ным признакам : монография / А. И. Рарог. – Москва : Проспект, 2018. – 232 с.

8. Гравина, А. А. Тенденции развития уголовного законодательства на современном этапе / А. А. Гравина // Журнал российского права. – 2016. – № 11 (239). – С. 95–106.

9. Многоликая коррупция: выявление уязвимых мест на уровне сек-торов экономики и государственного управления / под ред. Э. Кампоса, С. Прадхана. – Москва : Альпина Паблишерз, 2010. – 552 с.

10. Александров, А. С. Современная уголовная политика обеспечения экономической безопасности путем противодействия преступности в сфере экономики : монография / А. С. Александров, И. А. Александрова. – Москва : Юрлитинформ, 2017. – 607 с.

УДК 340.2

Алтиева Г. Б.,Юриспруденция
Каспаева Р.С., доцент

Взаимная ответственность государства и личности.

Аннотация

В статье рассматривается институт взаимной ответственности государства и личности как основа правового государства. Исследуется, как в нормативно-правовой и правоприменительной практике реализуется обязанность государства обеспечивать права граждан, а также как закрепляется обязанность личности соблюдать нормы права. На основе отечественного и зарубежного опыта предложены пути усиления правовых механизмов этой взаимной ответственности.

Ключевые слова

Государство, личность, права человека, правовая ответственность, Конституция, правовое государство, обязанности гражданина.

Проблема соотношения прав и обязанностей государства и личности является одной из центральных как в теории государства и права, так и в практике функционирования правового государства. Конституция Республики Казахстан провозглашает человека, его жизнь, права и свободы высшей ценностью, а признание, соблюдение и защита прав и свобод человека – обязанность государства (статья 1, статья 12 Конституции РК) [1]. Эти положения закрепляют основополагающий принцип — приоритет прав человека, однако его реализация на практике сталкивается с рядом проблем.

С одной стороны, государство обязано обеспечивать и защищать права личности, предоставлять социальные гарантии, правосудие, безопасность. С другой стороны, личность обязана соблюдать законы, уважать права других граждан, исполнять обязанности, возложенные на неё в интересах общества и государства. Баланс между правами и обязанностями, равенство ответственности — это основа устойчивого демократического строя и важнейшая характеристика правового государства.

Актуальность данной темы усиливается в условиях цифровизации, глобализации и роста общественных ожиданий относительно прозрачности и подотчетности власти. Нарушение прав человека, административный произвол, низкий уровень правовой культуры населения — всё это требует пересмотра и усиления механизмов взаимной ответственности.

Цель исследования — исследовать понятие, содержание и практическую реализацию принципа взаимной ответственности государства и личности в законодательстве и правоприменительной практике Республики Казахстан.

Объектом исследования выступают правовые отношения между государством и личностью в контексте их взаимных прав и обязанностей.

Методы исследования включают:

формально-юридический (анализ законодательства);

сравнительно-правовой (изучение зарубежного опыта);

системный (выявление взаимосвязей институтов);

эмпирический (изучение практики, правозащитных докладов, судебных решений).

Проблема соотношения обязанностей государства и прав личности является ключевой в правовой теории. Её философские и правовые корни восходят к концепции общественного договора, разработанной классиками политико-правовой мысли.

1. Классические подходы к проблеме государства и личности

Джон Локк, один из родоначальников идеи правового государства, утверждал, что государство создаётся для защиты естественных прав человека — на жизнь, свободу и собственность. По его мнению, власть должна быть ограниченной, а личность обладает неотъемлемыми правами, которые не могут быть произвольно нарушены даже во имя общего блага.

Иммануил Кант в своей философии права исходил из императива достоинства личности, подчеркивая, что государство должно действовать не как принуждающая сила, а как гарантия свободы и равенства, регулируя отношения на основе закона и разума.

Георг Вильгельм Фридрих Гегель, напротив, рассматривал государство как высшую форму реализации свободы, где личность может осуществлять свои права только в рамках правового государства. Однако даже у него государство не освобождается от обязанности служить человеку, а не наоборот.

Эти философские традиции стали теоретическим фундаментом современных демократических правопорядков.

2. Отечественные научные труды по проблеме взаимной ответственности

С.З. Зиманов, один из основателей казахстанской конституционной науки, подчёркивал, что личность должна рассматриваться как высшая ценность, а не объект управления. В его работах отмечается, что государство несёт первичную обязанность обеспечить условия для реализации прав гражданина, включая гарантии правосудия, доступа к информации и механизмов обжалования [2].

С. Сартаев развивал концепцию социальной ответственности государства, подчёркивая, что права граждан должны быть обеспечены не только юридически, но и институционально, то есть посредством реального доступа к образованию, здравоохранению, социальной защите. Он указывал, что формальное наличие прав без механизмов их реализации превращает конституционные гарантии в декларацию [3].

М.С. Нәрікбаев в своих трудах анализировал неэффективность реализации конституционных прав в Республике Казахстан, особенно в сфере доступа к правосудию и исполнения судебных решений. Он обращал внимание на необходимость реформ административной системы и усиления ответственности государственных органов перед обществом [4].

3. Международная правовая доктрина

В зарубежной литературе ключевыми являются работы:

Томаса Маршалла, который выделял три этапа развития прав человека — гражданские, политические и социальные. Он считал, что социальные права (на труд, жильё, медицину) — это важный элемент взаимной ответственности, а не просто прерогатива государства.

Рональда Дворкина, предложившего концепцию "права как целостности", где государство обязано обосновывать каждое своё решение с точки зрения принципов справедливости и индивидуальной свободы. В его модели не допускается абсолютизация интересов государства без учёта индивидуальных прав [5].

4. Пробелы в казахстанской правовой системе

Несмотря на развитую теоретическую основу, в Республике Казахстан до сих пор отсутствует чёткий механизм практической реализации принципа взаимной ответственности. Основные проблемы, отмеченные в литературе:

отсутствие закреплённой обязанности государства отчитываться перед обществом за качество услуг и уровень защиты прав;

формальный подход к правам личности — наличие в законах, но недостаточное финансирование и институциональная поддержка их реализации;

слабый общественный контроль, отсутствие системной практики электронных петиций, общественных обсуждений и механизмов оценки деятельности чиновников.

Таким образом, литература подчёркивает, что реальный баланс между правами личности и обязанностями государства возможен только при условии активной законодательной, судебной и институциональной реформы, которая обеспечит:

действенные механизмы отчётности власти перед гражданином;

гарантии обратной связи между обществом и государственными органами;

и развитие гражданского участия в формировании государственной политики.

Исследование основано на междисциплинарном подходе и сочетает методы правового, сравнительного и эмпирического анализа:

1. Анализ законодательства Республики Казахстан. Были изучены ключевые нормативно-правовые акты, регулирующие права и обязанности как граждан, так и государственных органов:

Конституция РК, провозглашающая принципы верховенства закона, приоритета прав и свобод человека (ст. 1, 12) [1];

Гражданский кодекс РК – закрепляющий имущественные и личные неимущественные права;

Уголовный кодекс РК – определяющий основания привлечения к ответственности граждан за нарушение общественного порядка [6];

Закон «О правах ребёнка в РК», Закон «О правовом положении иностранцев» – регламентируют отдельные категории прав личности;

Нормативные акты об административных процедурах и госуслугах, устанавливающие обязанности государства в сфере публичного сервиса.

2. Сравнительно-правовой метод. Проанализирован опыт зарубежных стран, демонстрирующих развитые модели взаимной ответственности:

Германия – через институт конституционных жалоб (Verfassungsbeschwerde) обеспечивается защита граждан от злоупотреблений государства;

США – акцент на правовой инициативе общества и судебной защите прав;

Швеция – развиты механизмы омбудсмена и общественных слушаний по проектам нормативных актов.

3. Контент-анализ судебной и правозащитной практики. Изучены решения судов по делам о нарушении прав человека, включая:

необоснованные отказы в предоставлении информации;

несвоевременное оказание социальных услуг;

дела, инициированные неправительственными организациями в защиту прав конкретных граждан.

4. Системный подход. Исследование охватило механизмы взаимодействия институтов государства (прокуратура, омбудсмен, суды, акиматы) и их влияние на фактическое обеспечение прав человека. Также анализировалась вовлеченность населения в оценку деятельности органов власти.

Анализ проблемы

1. Ответственность государства перед личностью

Конституционная база: Согласно статье 12 Конституции Республики Казахстан, права и свободы человека и гражданина признаются и гарантируются. Однако конституционное признание не всегда находит адекватное отражение в реальной административной практике [1].

Проблемы:

Затягивание сроков рассмотрения обращений граждан. Хотя Законом РК «О порядке рассмотрения обращений физических и юридических лиц» установлены чёткие сроки (15 рабочих дней — обычный срок, 30 — в случае необходимости дополнительного изучения), на практике часто фиксируются многочисленные нарушения, особенно на уровне районных и сельских акиматов. Жалобы обратившихся граждан могут игнорироваться или рассматриваться формально, без предоставления мотивированного ответа [6].

Ограниченность доступа к информации. Закон РК «О доступе к информации» формально обеспечивает гражданам право знать о деятельности госорганов, однако механизм реализации остаётся неэффективным. Часто используется злоупотребление понятием "служебная информация", что противоречит Орхусской конвенции, к которой Казахстан присоединился, особенно в части доступа к экологическим данным.

Недостаточная социальная поддержка. В отчётах Уполномоченного по правам человека неоднократно указывается на сбои в механизмах получения адресной социальной помощи, особенно в отдалённых населённых пунктах. Проблемы связаны с низкой цифровой грамотностью, отсутствием инфраструктуры и избыточной бюрократией при подаче заявлений.

Формализм реализации прав. Пример: право на медицинскую помощь закреплено в ст. 29 Конституции РК, однако в очередях на операцию или дорогостоящее лечение граждане вынуждены ждать месяцами, несмотря на страховую медицину. Это свидетельствует о разрыве между декларируемыми и реальными гарантиями.

2. Ответственность личности перед государством

Обязанности граждан определены в Конституции РК (ст. 34–36), Гражданском кодексе, Уголовном кодексе и административном законодательстве. Они включают соблюдение Конституции и законов, уплату налогов, участие в обороне страны, уважение прав других.

Проблемы:

Правовой нигилизм. Исследования Министерства юстиции РК и данные правовых соцопросов (2022–2023) показывают, что более 40% граждан не читают законы, касающиеся их прав и обязанностей. Особенно низкий уровень информированности — среди сельского населения, пенсионеров, молодёжи и мигрантов. Это ведёт к росту нарушений и снижению правосознания [7].

Снижение доверия к институтам. Опросы Центра стратегических инициатив (2021) фиксируют, что до 45% граждан не верят в то, что соблюдение ими законов обеспечивает им защиту со стороны государства. Восприятие односторонности отношений («гражданин должен, а государство не обязано») вызывает отчуждение и апатию.

Недостаточный уровень правового просвещения. На сегодняшний день в школах и колледжах отсутствует обязательный предмет по правам человека или основам административного права. В вузах юридическая подготовка часто сосредоточена только на студентов профильных направлений. Это делает систему правового просвещения фрагментарной и неэффективной.

3. Отсутствие механизма взаимного контроля

Конституционно закреплённый принцип ответственности органов власти перед народом (ст. 3 Конституции РК) слабо реализуется на практике из-за отсутствия действенных инструментов контроля со стороны гражданского общества.

Основные проблемы:

Отсутствие персональной ответственности чиновников. За нарушение сроков предоставления услуг, игнорирование обращений, отказ в информации редко наступает дисциплинарная или административная ответственность. Механизмы жалоб (например, через eOtinish) часто заканчиваются уведомлением «меры приняты», без конкретики и последствий.

Формализм электронных платформ. Платформы eGov, Open Government, eOtinish теоретически позволяют участвовать в управлении, но:

граждане не получают обратной связи;

предложения редко принимаются во внимание;

петиции не обладают юридической силой;

большинство обсуждений проектов НПА носят имитационный характер.

Слабое развитие гражданского контроля. Общественные советы при государственных органах в большинстве случаев:

формируются с участием самих госструктур;

не обладают правом приостанавливать или пересматривать решения;

действуют лишь консультативно, не влияя на реальные процессы принятия решений.

Отсутствие системы отчётности органов перед населением. В отличие от западных стран, в Казахстане не практикуется ежегодная публичная отчётность руководителей акиматов и министерств перед гражданами, что снижает прозрачность и доверие.

Зарубежный опыт (подробно)

1. Германия – модель социального правового государства

Правовая база:

Основной закон ФРГ (Grundgesetz), в частности статьи 1 и 20, провозглашает Германию социальным и правовым государством (sozialer Rechtsstaat), в котором человек и его достоинство находятся в центре государственной политики [8].

Механизмы ответственности государства:

Государство обязано не только воздерживаться от нарушения прав граждан, но и активно создавать условия для реализации основных прав – например, право на труд, достойное жильё, охрану здоровья, доступ к образованию.

Эти гарантии сопровождаются реальными программами, в том числе по борьбе с безработицей, социальной интеграции, здравоохранению.

Механизмы ответственности гражданина:

Гражданин обязан участвовать в поддержании правопорядка, уважать конституционный строй, платить налоги, соблюдать законы.

Конституционный суд Германии играет важную роль в обеспечении баланса между свободами граждан и действиями государства. Его практика рассматривается как фундамент правового контроля, включая вмешательства в сферу частной жизни, свободы информации и медпомощи.

Особенность:

Граждане имеют право обращаться непосредственно в Федеральный Конституционный суд в случае нарушения их основных прав, что делает защиту прав максимально доступной.

2. США – судебный контроль и гражданская активность

Основной принцип:

Система «сдержек и противовесов» (checks and balances), а также развитая культура гражданских исков против государства (civil liability of the government) являются краеугольными камнями взаимодействия личности и государства.

Гарантии прав:

Основой судебного контроля стал прецедент Marbury v. Madison (1803), который установил право судов признавать акты органов власти неконституционными.

Любое физическое лицо может подать иск против государственных органов, включая президента и местных чиновников, если считает, что его права нарушены.

Гражданское участие:

Высокий уровень местного самоуправления: открытые слушания, референдумы, электронные петиции.

Законы об открытом доступе к информации (Freedom of Information Act – FOIA) обязывают органы власти публиковать данные по запросу граждан.

Особенность:

Иски против государства рассматриваются как норма правового диалога, а не как акт противодействия власти. Это укрепляет доверие к судебной системе и стимулирует правовую активность общества [8].

3. Швеция – система транспарентности и гражданского контроля

Ключевые элементы:

Принцип публичности (offentlighetsprincipen), закреплённый в Конституционном акте о свободе прессы (Tryckfrihetsförordningen), даёт любому гражданину право на доступ к государственным документам.

Открытость власти рассматривается не как привилегия, а как обязанность государства быть подотчётным обществу.

Институт омбудсмена:

Парламентский омбудсмен (Justitieombudsmannen) – независимая должность с правом:

Принимать жалобы на госслужащих;

Инициировать расследования;

Публиковать рекомендации и публичные отчёты, влияющие на политику.

В отличие от многих стран, рекомендации омбудсмена в Швеции имеют реальный авторитет и приводят к системным изменениям.

Цифровое участие:

Электронные платформы позволяют гражданам:

Оставлять комментарии к законопроектам;

Отслеживать законотворческий процесс;

Участвовать в электронных консультациях;

Подавать инициативы на государственном уровне.

Особенность:

Ответственность государства в Швеции — это не только реакция на жалобы, но и ежедневное подтверждение прозрачности своих действий. Обязательное обоснование решений органов власти стало частью правовой культуры.

Во всех рассмотренных странах наблюдается устойчивый механизм взаимного контроля, в основе которого:

Конституционные гарантии прав;

Прозрачность государственного управления;

Независимая судебная и контрольная система;

Цифровая и правовая культура граждан.

Казахстан может использовать успешные элементы этих систем:

Укрепление института омбудсмена;

Развитие публичного доступа к информации;

Повышение реальной значимости административных жалоб и электронных петиций.

Анализ международного и национального опыта позволяет сделать следующие выводы:

1. Укрепление конституционных гарантий

Необходимо закрепить в отраслевых законах (например, о здравоохранении, образовании, социальном обеспечении) чёткие механизмы реализации прав личности и обязанностей государства;

В подзаконных актах должны быть предусмотрены показатели эффективности исполнения обязанностей государством: сроки ответа на обращения, доступ к услугам, качество правовой помощи;

Следует уточнить обязанности личности (например, в Кодексе об административных правонарушениях) не как санкции, а как осознанные формы участия в государственном строительстве.

2. Расширение механизмов юридического контроля

Требуется законодательно обязать все госорганы и акиматы реагировать на обращения и петиции граждан не формально, а по существу;

Предусмотреть дисциплинарную и административную ответственность должностных лиц за игнорирование прав граждан;

Расширить полномочия омбудсмена: дать ему право обязывать государственные органы к действиям, а не только рекомендовать.

3. Закон «О правовой ответственности должностных лиц»

Такой нормативный акт позволит регламентировать основания, формы и процедуры привлечения госслужащих к ответственности перед гражданами;

В нем должны быть прописаны: критерии оценки работы чиновников, механизмы расследования жалоб, полномочия независимых структур по контролю за исполнением.

4. Повышение правовой культуры населения

Разработать обязательную школьную программу «Основы правовой культуры» с элементами практической юриспруденции;

В вузах — ввести элективные дисциплины по конституционному праву, правам человека, цифровой правовой грамотности;

Организовать государственные просветительские кампании через телевидение, YouTube, TikTok, Telegram, где в доступной форме разъясняются права и обязанности граждан.

5. Усиление цифровой демократии

Создать национальную онлайн-платформу мониторинга исполнения публичных обязательств, где гражданин может:

отслеживать ход рассмотрения жалоб и обращений;

видеть рейтинг государственных служб по качеству исполнения обязанностей;

оставлять публичные отзывы о работе госслужащих;

Внедрить систему «обратной связи», позволяющую гражданам оценивать услуги, давать предложения и участвовать в опросах по новым законам.

Список источников

1. Конституция Республики Казахстан. – 1995.
2. Зиманов С.З. Государство и право. – Алматы, 2001.
3. Сартаев С. Основы конституционного строя. – Алматы, 2003.
4. Нәрікбаев М.С. Конституция и права человека. – Астана, 2018.
5. Tomkins A. Public Law. – Oxford University Press, 2003.
6. Закон РК «О правах ребёнка». – 2002; Закон РК «О правовом положении иностранцев». – 2011.
7. Аналитический доклад Генеральной прокуратуры РК о правонарушениях в сфере реализации прав граждан. – Нур-Султан, 2022.
8. Report of UN Human Rights Council on national human rights institutions. – Geneva, 2021.

УДК 34

Алшинбаева А.Е., Юриспруденция
Шуменова Р.Т., профессор

Правовая природа трудового договора

Аннотация

В статье проводится исследование теоретических проблем института трудового договора на основе сравнительно-правового анализа трудового законодательства России, Белоруссии и Казахстана. Изучение их опыта на примере государств как членов СНГ для определения направлений правового регулирования трудовых отношений, сближения и совершенствования норм о трудовом договоре. Рассмотрены проблемы заключения трудового договора в России, Белоруссии и Казахстане и выявление их специфических черт.

Ключевые слова

Трудовой договор, трудовое законодательство, занятость населения, охрана труда, мигранты.

Введение

Актуальность. Прошедший период поиска государствами-участниками СНГ возможностей интеграционного взаимодействия при складывающемся различном уровне экономического, политического и правового развития, достигнутого государствами за отмеченный период, позволяет выделить ядро данного интеграционного развития, охватывающее Россию, Белоруссию и Казахстан, определенными предпосылками единения которых послужило создание ими Евразийского экономического сообщества (ЕврАзЭС).

В современных условиях развития взаимосвязей государств СНГ на примере России, Белоруссии и Казахстана, достаточно близких по своим правовым системам, в их взаимном стремлении к сотрудничеству значение приобретает изучение перспектив в развитии направлений правового регулирования трудовых отношений, их национального трудового законодательства при исследовании важнейшего института трудового права, а именно - трудового договора.

Сравнительное правоведение объективирует оценку сходства и различия норм о трудовом договоре, включая необходимость совершенствования правового регулирования в сфере трудовых отношений указанных государств и гармонизации их трудового законодательства в целом в рамках СНГ и ЕврАзЭС, а также международных договоров между ними.

Объектом исследования является институт трудового договора, трудовое законодательство России, Белоруссии и Казахстана.

Научная новизна исследования определяется тем, что это исследование института трудового договора России, Белоруссии и Казахстана как участников СНГ в сравнительно-правовом аспекте национального трудового законодательства с учетом их позитивного опыта и роли трудового договора в развитии правового регулирования трудовых отношений и сближения национальных трудовых законодательств. Теоретические выводы, содержащиеся в работе, дополняют и развивают ряд положений современной науки трудового права.

Обзор литературы

К проблемам важнейшего института трудового договора было привлечено внимание отечественных представителей науки трудового права: Александрова Н.Г., Акоповой Е.М., Андреевой.А., Баркашовой С.В., Пашкова А. С.,Смирнова О.В., СыроватскойЛ.А., Толкуновой В.Н., Хохлова Е.Б., Хохряковой О.С., Чикановой Л.А., Шебановой А.И. и других ученых.В сравнительно-правовом аспекте трудовой договор исследован Киселевым И.Я. и другими учеными.

В современной юридической литературе рассматриваются проблемы интеграции различных государств, в т.ч. стран СНГ, для которых интеграция является одним из основных способов включения в зарубежные рынки, а также сохранения своей экономики в условиях развития правового демократического социального государства. Но в работах ученых в области трудового права эти проблемы отражены в значительно меньшей степени и ограничиваются отдельными вопросами трудового права.

В современных условиях изучение института трудового договора, его характеристика в сравнительно-правовом аспекте по странам СНГ на примере России, Белоруссии и Казахстана как самостоятельный предмет исследования еще не разрабатывалась, поэтому отсутствие сравнительно-правовых исследований по указанным проблемам позволяет также сделать вывод об актуальности темы данного исследования.

Основная часть

Методологическая основа. В работе использованы как общенаучные, так и специальные методы исследования (историко-правовой, системный, сравнительно-правовой, формально-юридический и др.). Исследование строилось на основе обобщения и анализа работ отечественных и зарубежных авторов, нормативной базы исследования.

Становление и развитие норм о трудовом договоре связано с определением его понятия, начало которому было положено в трудах российских ученых. Среди них выделяются фундаментальные исследования правовой природы трудового договора, проведенные в начале XX в. Л.С. Талем, по праву считающимся основателем российского трудового права.

Сформулированное Л.С. Талем научное определение трудового договора стало базовой конструкцией, предопределившей дальнейшее развитие института трудового договора: «Трудовым договором мы называем всякую сделку (независимо от отрасли хозяйства и социального положения работника), которою одно лицо обещает другому приложение своей рабочей силы па определенный или неопределенный срок к его предприятию или иному хозяйству в качестве несамостоятельного работника, подчиняясь в пределах, определяемых договором, законом или обычаем, хозяйской власти работодателя и внутреннему порядку его предприятия или хозяйства».[1]

Значение института трудового договора, его роль и влияние на формирование отрасли трудового права подтверждают справедливость признания за ним центрального места в системе трудового права и источниках трудового права. Этот институт объединяет правовые нормы, регулирующие порядок заключения, изменения и расторжения трудового договора.

На основе трудового договора каждый гражданин (физическое лицо) может реализовать право на труд в условиях свободы труда и выбора места и рода работы по своему желанию. Трудовой договор предоставляет возможность работодателю для выбора необходимых ему работников с учетом его собственных интересов. В этом проявляется важнейшая экономическая роль трудового договора. Развитие цивилизованного рынка труда и мировой опыт показывают, что лучшей юридической формы, чем трудовой договор, позволяющей удовлетворить потребности и интересы работника и работодателя, не существует.

Как известно, система трудового права проявляется в его источниках, прежде всего, в Трудовом кодексе РФ. Институт трудового договора получил свое закрепление и значительное развитие в нормах Трудового кодекса РФ, которые говорят о значительном повышении роли трудового договора в условиях функционирования рынка труда.

Трудовой договор как важнейший институт трудового права находит закрепление во многих разделах, статьях Трудового кодекса РФ и других законах, что говорит о его важнейшем значении как института трудового права.

Характеристика трудового договора будет неполной, если не рассмотреть его юридическое значение. Трудовой договор как юридический акт выполняет важнейшую функциональную роль в механизме правового регулирования трудовых отношений. Трудовой договор порождает трудовое правоотношение, а также выступает базой его существования и развития. С прекращением трудового договора прекращается порожденное им трудовое правоотношение. Таким образом, значение трудового договора в полной мере проявляется в его связи с трудовым правоотношением.

Институт трудового договора получил свое закрепление в разделе III ТК РФ, объединяющем главы 10-14.

Ныне в статье 56 Трудового кодекса РФ[2] под трудовым договором понимается соглашение между работодателем и работником, в соответствии с которым работодатель обязуется предоставить работнику работу по обусловленной трудовой функции, обеспечить условия труда, предусмотренные трудовым законодательством и иными нормативными правовыми актами, содержащими нормы трудового права, коллективным договором, соглашениями, локальными нормативными актами и данным соглашением,

своевременно и в полном размере выплачивать работнику заработную плату, а работник обязуется лично выполнять определенную этим соглашением трудовую функцию, соблюдать правила внутреннего трудового распорядка, действующие у данного работодателя.

В науке трудового права было всегда принято рассматривать понятие трудового договора, выделяя его признаки.

Проведенное исследование позволяет выделить и охарактеризовать сущностные (базовые) элементы как характерные признаки трудового договора во взаимосвязи с основными принципами трудового права.

Прежде всего, трудовой договор представляет собой соглашение сторон, это та основа, которая придает трудовым отношениям договорный характер. В последующих кодификационных актах, в т.ч. в ТК РФ, свойство трудового договора - двустороннего соглашения подчеркивается как его существенный признак, который проявляется на всех стадиях существования трудового договора: его заключения, изменения и прекращения. Свойство трудового договора как соглашения проявляется и в характеристике его сторон как обособленных, независимых и юридически равных субъектов рынка труда. Как известно, если стороны трудового договора - работник и работодатель - достигли соглашения по условиям договора, то имеет место заключение трудового договора.

Следующий признак трудового договора, содержащийся в законодательном определении трудового договора (ст. 56 ТК РФ), содержит указания, как и в прежних дефинициях, на стороны трудового договора66 и определение их основных обязанностей. Исходя из того, что труд представляет личную волевую деятельность физического лица, трудовой договор изначально несет в себе признак личности — участника трудового отношения, который формулировался путем использования различных понятий, обозначающих участников договора. Например, использовались ныне отошедшие в историческое прошлое термины «нанимающийся», «рабочий и служащий» либо «трудящийся» — с одной стороны и «наниматель», «предприятие, учреждение, организация» - с другой.

Согласно ст. 56 ТК РФ сторонами трудового договора являются работодатель и работник. Сторонами трудовых отношений по ТК Казахстана, как и в России, являются работник и работодатель (п. 39 ст. 1), а по ТК Белоруссии — работник и наниматель (абз. 3 ст. I).[3]

Обязанности работодателя, перечисленные в понятии трудового договора (ст. 56 ТК РФ), определяя основные признаки трудового договора, подчиняются целому ряду принципов трудового права (абз. 4, 6, 8, 17 ст. 2 и др. ст. ТК РФ) и обеспечиваются нормами ст. 21, 22 и др. статей ТК.

Первой обязанностью работодателя, обозначенной в понятии трудового договора, является его обязанность предоставить работнику работу по обусловленной трудовой функции. Из этой обязанности работодателя вытекает, с одной стороны, право работника требовать работу по обусловленной трудовой функции, с другой стороны - запрет для работодателя требовать от работника выполнения работы, не обусловленной трудовым договором (ст. 60 ТК РФ).

Следующая обязанность работодателя — обеспечить условия труда, предусмотренные трудовым законодательством и иными нормативными правовыми актами, содержащими нормы трудового права, коллективным договором, соглашениями, локальными нормативными актами и трудовым договором, отвечает принципу обеспечения права каждого работника на справедливые условия труда, в том числе на условия труда, отвечающие требованиям безопасности и гигиены, права на отдых, включая ограничение рабочего времени, предоставление ежедневного отдыха, выходных и нерабочих праздничных дней, оплачиваемого ежегодного отпуска (абз. 4 ст. 2 ТК РФ). При этом запрещается какая бы то ни было дискриминация при установлении условий труда.

При неисполнении работодателем своих обязанностей, работник вправе обратиться в суд за защитой нарушенного права либо в профсоюз или в Федеральную инспекцию труда, прибегнуть к самозащите трудовых прав.

В свою очередь одна из основных обязанностей работника по трудовому договору состоит в выполнении трудовой функции, обусловленной трудовым договором при его заключении.

Установление трудовой функции в договорном порядке свидетельствует о том, что конкретные формы приложения труда любого работника определяются на основе свободы труда, свободного выбора и в интересах каждой из сторон. Практика показывает, что в ряде случаев трудовые споры, связанные с вознаграждением за труд, с переводом или перемещением по работе и др. возникают только потому, что при заключении трудового договора не была четко определена трудовая функция работника, т.е. о выполнении им работы по определенной специальности, квалификации или должности.

Важным признаком трудового договора является обязанность работника выполнять свою трудовую функцию лично. Как отмечается в юридической литературе, личный характер прав и обязанностей работника, который обязан только своим трудом участвовать в производственной либо иной трудовой деятельности работодателя, используя свои способности к труду, является одним из характерных признаков трудового правоотношения, отграничивающим его от смежных, в т.ч. гражданско-правовых отношений.[4]

Представляется, что рассматриваемый признак комплексно воплощает принципы права на труд, свободы труда и свободы трудового договора.

Соблюдение правил внутреннего трудового распорядка, действующего у данного работодателя - один из основных признаков трудового договора и трудового правоотношения, дающий наиболее четкий критерий разграничения трудового правоотношения от гражданско-правовых отношений.

В ТК Белоруссии установлено, что «содержание и условия трудового договора определяются соглашением сторон с соблюдением требований, предусмотренных Кодексом» (ст. 19 ТК РБ). Это дополняет выработанное в науке трудового права понятие о соглашении сторон, отвечающее принципу сочетания централизованного и договорного регулирования трудовых отношений.

Для более полного выявления сущности трудового договора необходимо, кроме признаков трудового договора, рассмотреть принципы, лежащие в основе института трудового договора.

Ведущее значение для трудового договора имеют принципы свободы труда и права на труд, которые являются важным объектом исследований в науке трудового права.[5] В перечне основных принципов трудового права РФ (ст. 2 ТК РФ) принцип свободы труда формулируется как свобода труда, включая право на труд, который каждый свободно выбирает или на который соглашается, право распоряжаться своими способностями к труду, выбирать профессию и род деятельности.

В ныне действующем Трудовом кодексе РК принципы трудового права нашли свое выражение в виде перечня, содержащего 14 принципов (ст. 4). Одним из первых в указанном перечне закреплен принцип свободы труда, основанный на п. 1 ст. 24 Конституции РК и раскрывающийся в ст. 6 ТК Казахстана как право каждого свободно выбирать труд или свободно соглашаться на труд без какой бы то ни было дискриминации и принуждения к нему, право распоряжаться своими способностями к труду, выбирать профессию и род деятельности. Как видим данное определение соответствует положениям Международного пакта об экономических, социальных и культурных правах, принятому ООН в 1966 г., Конвенции МОТ № 111 (1958 г.).

Однако в Конституции РК не нашел своего прямого выражения принцип права на труд, хотя установлено право каждого на свободу труда. По этому поводу ученый в области трудового права Республики Казахстан С.А. Димитрова отмечает, что «право на

свободу труда немыслимо без права на труд как необходимой составляющей права на свободу труда».[6] С этим можно вполне согласиться.

Принципы свободы труда и свободы трудового договора нашли свое воплощение в ряде норм ТК РК (ст. 28, 32, 41, 52 и др.). Так, ч. 2 ст. 28 установлено, что по соглашению сторон в трудовой договор, наряду с обязательными, могут включаться и иные условия, не противоречащие законодательству Республики Казахстан.

Следующим в перечне следует принцип запрещения принудительного труда. По ТК РФ он основан на положениях ч. 2 ст. 37 Конституции РФ, устанавливающей, что принудительный труд запрещен, и ратифицированных РФ Конвенциях МОТ № 29 (1930 г.) «О принудительном или обязательном труде» и № 105 (1957 г.) «Об упразднении принудительного труда».

Статья 39 ТК Казахстана, содержащая нормы, аналогичные рассмотренным нормам ст. 22 ТК РБ, предусматривает (в отличие от ТК РБ), что признание трудового договора недействительным не влечет за собой утраты бывшим работником права на оплату труда, компенсационную выплату за неиспользованные дни оплачиваемого ежегодного трудового отпуска, иные выплаты и льготы (ч. 2). Согласно ч. 3 ст. 39, признание трудового договора недействительным влечет ответственность работодателя согласно законам Республики Казахстан.[7]

Принцип запрещения принудительного труда, установленный на основании п. 1 ст. 24 Конституции Казахстана и ратифицированных Конвенций МОТ № 29 и № 105 о принудительном труде, призван обеспечить свободу труда и свободу трудового договора. Указанный принцип раскрывается в отдельной статье 8 ТК Казахстана и содержит перечень работ, не считающихся принудительным трудом. Следует отметить, что в отличие от ТК РФ в ТК Казахстана в формулировке принудительного труда дается указание на добровольность услуг, что является важным условием запрета обязательных работ.

В то же время при анализе статьи 8 ТК выясняется, что п. 5 указанного перечня, на первый взгляд, соответствующий пункту «е» ст. 2 Конвенции № 29, приведен с изъятиями и дополнительными включениями, искажающими смысл текста Конвенции. По ТК РК в названном пункте «работы общинного характера» превратились в работу коллектива, а весь пункт сформулирован таким образом, что подобные работы по ТК РК считаются выполняемыми «...для прямой пользы коллектива членами данного коллектива, и поэтому могут считаться обычными гражданскими обязанностями членов коллектива при условии, что они или их представители имеют право высказать свое мнение относительно целесообразности этих работ».

Представляется, что в силу указанной формулировки в ТК РК создано дополнительное право работодателей на применение принудительного труда членами данного коллектива, что может иметь существенные негативные последствия в правоприменительной практике Казахстана.

Принцип определенности трудовой функции, связанный с принципом запрещения принудительного труда, закреплен в ст. 40 ТК РК, но указанному принципу противоречат нормы ст. 44 о праве работодателя на временный перевод работника без его согласия на другую работу в случае простоя. Представляется, что нормы ст. 44 соответствуют признакам принудительного труда, нарушают конституционные принципы свободы труда и запрета принудительного труда, в то время как согласно п. 1 ст. 24 Конституции Республики Казахстан принудительный труд допускается только по приговору суда либо в условиях чрезвычайного или военного положения.

Следует также отметить, что ч. 3 ст. 44 содержит норму, согласно которой отказ работника от перевода является основанием прекращения трудового договора. В одном из глобальных докладов МОТ в качестве идентифицирующих признаков принудительного труда среди прочих была названа угроза увольнения с работы.[8]

Можно полагать, что закономерный процесс дальнейшего совершенствования недавно принятого Трудового кодекса РК приведет законодателя к необходимости внесения соответствующих изменений в указанные статьи ТК РК.

Принцип запрещения дискриминации в сфере труда, указанный в ст. 2 ТК РФ, получил свое развитие в ст. 3, 64, 132, 179, 193 и др. статьях ТК РФ. Запрещение дискриминации в сфере труда означает, как известно, что не могут ограничиваться трудовые права и свободы или устанавливаться какие- либо преимущества по обстоятельствам, не связанным с деловыми качествами работника и признаваемыми дискриминационными, поскольку каждый имеет равные возможности для реализации своих трудовых прав. В противном случае эти обстоятельства (причины) приводят к уничтожению или нарушению равенства возможностей для реализации своих трудовых прав.

Данный принцип соответствует Конституции РФ (ст. 19, ч. 2 ст. 37 и др.) и корреспондирующим ей общепризнанным принципам и нормам международного права, включая Конвенции МОТ № 111 «О дискриминации в области труда и занятий» (1958 г.) и № 100 «О равном вознаграждении мужчин и женщин за труд равной ценности» (1951 г.).

Принцип запрещения дискриминации нашел свое выражение в ст. 64 ТК РФ, устанавливающей гарантии при заключении трудового договора. В данной статье установлено, что запрещается необоснованный отказ в заключении трудового договора и не допускается какое бы то ни было прямое или косвенное ограничение прав или установление прямых или косвенных преимуществ в зависимости от пола, национальности, языка, имущественного, социального и должностного положения, возраста, места жительства (в том числе наличия или отсутствия регистрации по месту жительства или пребывания), а также других обстоятельств, не связанных с деловыми качествами работников, за исключением случаев, предусмотренных федеральным законом.

В ТК Казахстана принцип запрещения дискриминации в сфере труда раскрывается в ст. 7, основанной на ст. 14 Конституции РК, Конвенциях МОТ № 111 и № 100, и находит свое выражение в ст. 25, 26 и др. статьях ТК РК. В Конституции Республики Казахстан выделены два основных аспекта проявления принципа равноправия: равенство прав и свобод человека и гражданина (ст. 12) и равенство всех перед законом и судом (ст. 14). Равенство прав и свобод человека и гражданина означает, что права и свободы признаются за всеми лицами в равной мере, никто не может подвергаться дискриминации в пользовании правами и свободами по каким- либо основаниям, зависящим от естественных особенностей личности и ее социального статуса.[9]

Особое значение право работников на повышение квалификации и переподготовку приобретает в связи с возможной аттестацией работников, проводимой работодателем в целях подтверждения соответствия работников занимаемой должности или выполняемой работе (п. 3 ч. 1 ст. 81 ТК РФ).

Трудовым законодательством Казахстана, так же как России и Белоруссии, закреплен ряд правил по подготовке, переподготовке и повышению квалификации работников, но при этом отмечены некоторые различия.

В Казахстане право работников на профессиональную подготовку, переподготовку и повышение своей квалификации становится особенно значимым в связи с обязательностью установления не только порядка и условий проведения аттестации работников, но и ее периодичности, что определяется коллективным договором, а в случае его отсутствия актом работодателя (абз. 2 п. 6 ст. 56 ТК РК).[21] Установление периодичности проведения аттестации как формы проверки необходимого уровня знаний и поддержания профессионального потенциала работников, является актуальным для всех работодателей в связи с постоянным внедрением в современный процесс труда инноваций, определяющих конкурентоспособность работодателей.

Изменения определенных сторонами условий трудового договора, осуществляемые в установленном законом порядке, не должны ухудшать положение работника по сравнению с коллективным договором, соглашениями (ч. 8 ст. 74).

В результате изучения рассмотренных вопросов можно сделать определенные выводы. Общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры, главным образом, конвенции МОТ, корреспондирующие конституциям государств на постсоветском пространстве, в т.ч. России, Белоруссии и Казахстана, позволяют говорить об определенной схожести (близости) нормативно-правовой основы трудового законодательства, включая нормы о трудовом договоре.

В науке трудового права обращается внимание на то, что в нормах о трудовом договоре получили свое проявление принципы права, как общие, так и отраслевые, и принципы института трудового договора.[9]Сравнительно-правовой аспект исследования института трудового договора, его значения и роли в национальных законодательствах указанных стран подтверждают обоснованность данного суждения.

Именно на основе признаков формулируются права и обязанности субъектов трудового правоотношения, возникшего из трудового договора, заключенного его сторонами. Принципы трудового права, дополненные гарантиями, получили свое выражение в целом ряде конкретных норм института трудового договора, придавая их содержанию гарантийное основание. Нормы о трудовом договоре занимают свое место, присущее им как одному из ведущих разделов ТК, охватывая значительный объем нормативного материала, включая заключение, изменение и прекращение трудового договора. Кроме того, нормы о трудовом договоре включены в иные разделы Общей и Особенной частей Кодексов и в другие законодательные и иные акты указанных государств.

Рассмотренные особенности трудового договора подчеркивают его значение в правовом установлении трудовых отношений работника и работодателя.

Заключение, выводы

Сравнительно-правовой анализ трудового законодательства, его норм, посвященных трудовому договору, имеет как теоретическое, так и практическое значение для решения проблемных вопросов трудового договора в целях углубления интеграционных связей России, Белоруссии и Казахстана, входящих в международное региональное объединение ЕврАзЭС, а Россия и Белоруссия - в Союзное государство.

В государствах России, Белоруссии и Казахстана сложилась достаточно развитая кодификация трудового законодательства. Принятые в указанных государствах Трудовые кодексы имеют во многом схожие черты, включая институт трудового договора, который получил свое закрепление и развитие в указанных Кодексах.

При определенном сходстве Трудовых кодексов они имеют и различия, установление которых приобретает важное значение для процесса сближения норм трудового законодательства и функционирования в рамках СНГ, ЕврАзЭС и других региональных международных сообществ.

2. Нормы трудового договора, закрепленные в Трудовых кодексах Российской Федерации, Республик Белоруссия и Казахстан, имеют во многом схожие черты, воспринятые от ранее действовавших КЗоТ соответствующих союзных республик. Становление и развитие норм о трудовом договоре в историческом аспекте показало общие основы, заложенные в действующих Трудовых кодексах Белоруссии и Казахстана. Их и ныне объединяют общепризнанные принципы и международные договоры, конвенции МОТ и принципы Содружества Независимых Государств (СНГ), корреспондирующие Конституциям указанных государств, базовые положения которых заложены в основу норм Трудовых кодексов и, в частности, норм о трудовом договоре. Большое значение придается конституционным положениям, которые на одно из первых мест выдвигают права и свободы человека и гражданина, включая область труда, что не может не придавать трудовому праву сравниваемых стран сходные черты.

3. Анализ выделяемых в науке трудового права сущностных (базовых) элементов как признаки современного трудового договора, содержащихся в самом его понятии, показал их определяющее значение для понимания природы трудового договора и трудовых правоотношений. Данный подход, по мнению автора, позволяет провести разграничение трудового договора и трудовых правоотношений от смежных гражданско-правовых отношений и договоров в области трудовой деятельности, что приобретает особо важное теоретическое и практическое значение в современный период. Каждый из основных признаков трудового договора отвечает соответствующему принципу трудового права, дополняемому в ряде случаев принципами института трудового договора. В связи с этим в работе выявлены принципы института трудового договора, которые, определенным образом детализируясь и дополняясь гарантиями, нашли свое выражение в соответствующих нормах, посвященных трудовому договору.

4. Выявлены достаточно схожие черты в Трудовых кодексах России, Белоруссии и Казахстана в определении сторон трудового договора. Специфической чертой трудового законодательства Республики Белоруссия является использование термина «наниматель» как для юридического, так и для физического лица, в отличие от понятия «работодатель», используемого в трудовом законодательстве Российской Федерации и Республики Казахстан.

8. Каждая из рассматриваемых стран на современном этапе пошла по своему пути развития правового регулирования трудовых отношений, что выражается, в частности, в различиях норм и объема гарантий и компенсаций, предоставляемых работнику при расторжении трудового договора по инициативе работодателя. Специфическими чертами Трудового кодекса Казахстана при расторжении трудового договора по инициативе работодателя является включение в перечень оснований возможности увольнения работника за совершение коррупционного правонарушения, исключающего в соответствии с судебным актом возможность дальнейшей работы, а также расторжение трудового договора в случае неявки работника на работу более двух месяцев подряд вследствие временной нетрудоспособности (за исключением периодов отпуска по беременности и родам либо случаев заболевания, для которых установлен более длительный срок нетрудоспособности).

В ТК Казахстана расторжение трудового договора по инициативе работодателя с женщинами, имеющими детей до определенного возраста, а также с беременными женщинами, допускается по всем основаниям расторжения трудового договора по инициативе работодателя за исключением возможности их увольнения по сокращению численности или штата работников.

Порядок расторжения трудового договора по ТК РК с работниками в возрасте до 18 лет ничем не отличается от остальных категорий работников — они могут быть уволены по любому основанию без участия органов опеки и попечительства. На основе сравнительно-правового анализа в работе выявлено, что объем предоставляемых гарантий трудовых прав работников при расторжении трудового договора по инициативе работодателя выше в ТК РФ.

В целом развитие трудового законодательства Российской Федерации свидетельствует о тенденции создания более конкретного, детального Трудового кодекса по сравнению с Трудовыми кодексами Белоруссии и Казахстана.

Список источников

1. Абайдельдинов Т.М., Жумагулов Б.Т. Некоторые вопросы судебной практики и трудового законодательства // Вестник КазНУ. Серия юридическая. Алматы. 2018. № 3. С. 13.

2. Шайкепов Н.А. Основы правового статуса личности как конституционно-правовой институт / В кн.: Конституционное право Республики Казахстан: Учебник // Отв. ред. М.С. Нарикбаев. Алматы. 2021. Раздел 4. Глава 1. С. 231.

3. Конституция Республики Казахстан. Научно-правовой комментарий / Под ред. Г.С. Сапаргалиева. Алматы. 2014. С. 86.
4. Трудовое право России / Под ред. А.М. Куренного. М., 2018. С. 26.
5. Томашевский К.Л. Принципы трудового права по законодательству Белоруссии и России // Гарантии реализации прав граждан в сфере труда и социального обеспечения. Практика применения трудового законодательства и законодательства о социальном обеспечении: материалы Международной научно- практической конференции / под ред. К.Н. Гусова. М., 2016. С. 276.
6. Трудовое право: учебник / Под ред. О.В. Смирнова, И.О. Снигиревой. М., 2017. С. 229.
7. Бугров Л.Ю. Содержание трудового договора // Справочник кадровика. 2017. № 2. С. 8.
8. Орловский Ю.П. Проблемы совершенствования трудового законодательства // Журнал российского права. 2015. № 9. С. 43.
9. Чиканова Л.А. Трудовой договор // Трудовое право. 2014. № 4 - 5. С. 60.
10. Шеломов Б.Л. Трудовой договор // Человек и труд. 2012. № 8. С. 63.

УДК 347.1

Альменова Б., Юриспруденция
Даукетова Ж.Б., доцент

Структура судебного разбирательства в гражданском процессе

Аннотация

Структура судебного разбирательства в гражданском процессе – это упорядоченная законодательством последовательность составных элементов судебного разбирательства, регламентированная нормами гражданского процессуального права.

Судебное разбирательство в гражданском процессе – это совокупность его составных частей.

Ключевые слова

Гражданский процесс, суд, разбирательство, обязательства, гражданско-правовая ответственность, права и обязанности.

Введение

Исходя из этих двух определений, следует, что исследование структуры судебного разбирательства в гражданском процессе невозможно без исследования понятия, сущности стадии судебного разбирательства, так как эти понятия тесно связаны друг с другом и не существуют по отдельности.

Актуальность темы исследования. Такие структурные элементы как подготовительная часть судебного разбирательства, рассмотрение дела по существу, судебные прения и заключения прокурора, вынесение и объявление судебного решения, в совокупности представляют собой стадию судебного разбирательства в гражданском процессе, которая занимает центральное место среди других стадий гражданского процесса, поскольку именно в этой стадии, в её составных частях осуществляются общие для гражданского судопроизводства цели и задачи.

Правосудие это именно то понятие, с которого необходимо начать работу.

Слово "Правосудие" должно много значить для юриста. Это обусловлено тем, что правосудие является базовым принципом взаимодействия между государством, обществом и гражданином, посредством которого обеспечиваются конституционные права, свободы и интересы физических и юридических лиц.

Правосудие по гражданским делам осуществляется путем их рассмотрения и разрешения в судебном заседании.

Через гражданский процесс казахстанское государство реагирует на гражданские правонарушения.

Современное казахстанское гражданское судебное разбирательство и его структура по законодательному регулированию и практике осуществления правосудия обладает многими признаками, характерными для судопроизводства в странах с развитыми и демократическими правовыми системами.

Казахстан вступил на такой этап своего развития, когда процесс движения к гражданскому обществу, демократическому и правовому государству, независимо в каком темпе и формах оно происходит в каждой стране, стал всеобщим и универсальным. В этом процессе справедливое рассмотрение дела в судебном разбирательстве и непосредственно в его составных частях признается особо актуальным.

Предметом исследования является структура судебного разбирательства гражданских дел в суде.

Цель исследования: всестороннее и полное изучение структуры судебного разбирательства в гражданском процессе.

Для достижения поставленной цели, мы выделили следующие **задачи:**

- изучить понятие и сущность стадии судебного разбирательства;
- рассмотреть структуру судебного разбирательства гражданских дел;
- рассмотреть институты приостановления и отложения судебного разбирательства гражданских дел.

Научная значимость заключается в комплексном исследовании структуры судебного разбирательства.

В юридической литературе вопросы, касающиеся структуры судебного разбирательства, освещались в ***работах таких известных юристов*** как Баймолдина З.Х., Треушников М.К., Шакарян М.С., Абдуллина З.К., Туманова Л.В., Арсентьев О.В., Дехтерева Л. П., Пивульский В. В., Кубанкина Б. И., Павленко В. В., Владимирова И. А., Владимирова С. А., Викут М.А., Зайцев И.М., Алиаскеров М. А., Сарсенов М.Д., Рахметулина А.Д., Ярков В.В., Викут М.А., и другие. Именно работы данных авторов и явились источниками при написании работы. Помимо трудов вышеназванных учёных, фундаментом для изучения темы является такой нормативный правовой акт как Гражданский процессуальный кодекс Республики Казахстан (далее ГПК РК).

Судебное разбирательство — основная стадия гражданского процесса. Правосудие по гражданским делам осуществляется путем их рассмотрения и разрешения в судебном заседании. На этой стадии суд исследует и оценивает доказательства, устанавливает фактические обстоятельства по делу, определяет права и обязанности сторон, выносит судебное решение в соответствии с обстоятельствами дела и законом.

Судебное разбирательство можно понимать двояко:

а) как центральную стадию гражданского процесса;

б) если совершаемые в судебном разбирательстве действия анализировать в связи с их целевой направленностью — то, как процессуальную функцию гражданского судопроизводства, отличную от других функций своими задачами, особыми гражданскими процессуальными правоотношениями, составом участников, содержанием процессуальной деятельности и регулирующими ее специфическими гражданскими процессуальными нормами.

Одни учёные-процессуалисты считают, что судебное разбирательство является стадией гражданского судопроизводства, которая занимает центральное место среди других стадий гражданского процесса. При этом подчёркнуто, что она является «главной», «ключевой» стадией. Предназначение судебного разбирательства – рассмотрение и разрешение гражданского дела по существу. Данная стадия процесса

характеризуется специфическим субъектным составом. Главным участником процесса является суд первой инстанции.

Стадия характеризует его как самостоятельную часть процесса, этап в развитии производства по делу и означает определенную совокупность процессуальных действий. Оба понятия необходимы при характеристике судебного разбирательства.

Судебное разбирательство происходит в судебном заседании с обязательным извещением лиц, участвующих в деле, в условиях, обеспечивающих нормальную работу суда и безопасность участников процесса.

В стадии судебного разбирательства наиболее полно проявляют себя все принципы гражданского процессуального права.

Другие, исходя из двойственного понимания судебного разбирательства, называют часть гражданского процесса, цель которой – рассмотрение и разрешение судом первой инстанции дела (процессуальная стадия). Вместе с тем, судебное разбирательство следует рассматривать как самостоятельную процессуальную функцию гражданского судопроизводства. Такое понимание связано с анализом совершаемых в судебном разбирательстве действий в зависимости от их целевой направленности. Функцию судебного разбирательства отличают особый состав процессуальных правоотношений и участников, юрисдикционный вид правоприменения и система реализуемых юридических средств. При этом сказано, что данная функция начинается с возбуждения судопроизводства и завершается вынесением решения.

Исходя из общего определения и понятия, функцию судебного разбирательства можно сформулировать как нормативно регламентированную направленность процессуальной деятельности при разбирательстве конкретного гражданского дела.

Функция судебного разбирательства охватывает большую по объему и разноплановую деятельность, которую принято разграничить на рассмотрение дела и его разрешение.

Рассмотрение дела представляет собой действия, направленные на: движение судопроизводства; оказание лицами, участвующим в деле, необходимой помощи в осуществлении субъективных прав; исследование материалов; изучение позиций сторон; исследование представленных доказательств.

Решение или определение по делу будет обоснованным и законным, если обстоятельства, на которых оно основано, соответствуют истине.

Необходимое условие установления истины при осуществлении правосудия — полное и объективное выяснение всех обстоятельств, связанных с конкретной правовой ситуацией, приведшей к возникновению в суде производства по делу; их доказывание с помощью соответствующих средств доказывания и точное соответствие выводов суда в решении установленным обстоятельствам дела.

При разрешении дела по существу реализуются материально-правовые и процессуальные полномочия суда. Первые выражают право суда совершать предусмотренные нормами материального права действия по защите нарушенного или оспоренного права; а вторые — установленные законом право и обязанность суда удовлетворять или не удовлетворять разрешаемые требования. Разрешение дела заключается в юрисдикционном применении соответствующих правовых норм и сводится к вынесению решения или определения по делу.

Понятия процессуальной функции и стадии характеризуют судебное разбирательство с разных сторон. Функция указывает на целенаправленность деятельности суда первой инстанции и определяет подчиненность работы суда и всех других участников целям и задачам судопроизводства.

Как отмечает З.К.Абдуллина, функция — это деятельность, значение чего-нибудь. Функции стадии судебного разбирательства составляют процессуальную деятельность, которая включает в себя рассмотрение и разрешение дела.

Судебное разбирательство гражданских дел включает в себя следующие процессуальные функции:

- судебные функции отправления правосудия по гражданскому делу до разрешения дела;

- представительские (защитительные) функции при оказании лицам, участвующим в деле, необходимой юридической помощи в реализации их субъективных прав;

- деятельность всех участников судопроизводства по исследованию материалов рассматриваемого дела, изучению позиций сторон, обстоятельств дела и представленных доказательств, оценке и высказывании своего мнения (за исключением суда) по предмету спора;

- контрольные функции суда за правильностью своих действий (самоконтроль суда первой инстанции).

Третьи считают, что судебное разбирательство не является стадией гражданского процесса. В качестве стадий судопроизводства следует рассматривать производство в суде первой инстанции, включающее совокупность процессуальных действий, совершаемых от возбуждения дела до вынесения решения или иного заключительного акта. Главное для определения самостоятельной стадии процесса – её завершённость. Поэтому судебное разбирательство является не самостоятельной стадией гражданского процесса, а частью стадии производства дела в суде первой инстанции.

Однако большинство учёных-процессуалистов считают, что судебное разбирательство является основной, обязательной стадией гражданского судопроизводства. Судебное разбирательство – это рассмотрение и разрешение гражданского дела по существу. Оно присуще только деятельности суда первой инстанции. Рассмотрение и разрешение гражданского дела составляет исключительное право суда первой инстанции. Ни одна судебная инстанция не вправе рассматривать гражданское дело по существу. Хотя ГПК РК такое право предоставляет апелляционной инстанции. Однако при рассмотрении дела в апелляционном порядке суд проверяет законность и обоснованность решения суда первой инстанции. Согласно статье 345 ГПК РК суд апелляционной инстанции может устанавливать новые факты в пределах заявленного иска и исследовать новые доказательства, которые сторона по уважительным причинам не имела реальной возможности представить суду первой инстанции. Стороны вправе заявлять ходатайство об истребовании доказательств, в исследовании которых им было отказано судом первой инстанции.

Заявления и ходатайства лиц, участвующих в деле, по всем вопросам, связанным с разбирательством дела в апелляционной инстанции, разрешается судом после заслушивания мнений других лиц, участвующих в деле. Хотя в этой норме употребляется термин «разбирательство дела», однако в неё вложен другой смысл. Дело в апелляционном порядке рассматривается вышестоящим судом по жалобе или протесту. Задача суда – проверка правильности решения суда первой инстанции, дело не может быть рассмотрено и разрешено апелляционной инстанцией.

Апелляция, по сути, представляет собой, как пишет А.Д. Рахметулина, перерешение, вторичное рассмотрение дела по существу. Соглашаясь с этим мнением, З.Х. Баймолдина считает, что разбирательство дела осуществляется не только судом первой инстанции. Суд апелляционной инстанции также вправе в установленном законом порядке рассматривать и разрешать гражданские дела по существу.

Однако анализ норм ГПК РК, регламентирующих апелляционный порядок пересмотра решений, не вступивших в законную силу, свидетельствует о том, что имеются существенные отличия между рассмотрением и разрешением дела судом первой инстанции и апелляционной инстанцией.

Судебное разбирательство является стадией гражданского процесса, завершающей производство дел в суде первой инстанции. В ней на основе всестороннего и объективного исследования доказательств устанавливаются фактические обстоятельства,

имеющие значение для правильного разрешения дела, определяются права и юридические обязанности в рамках конкретного правоотношения и от имени государства выносится решение по существу спора.

В судебном разбирательстве непосредственно осуществляется правосудие. Практически именно на этой стадии совершается правосудие. На других – или только подготавливается его осуществление, или контролируется законность рассмотрения дела, или исполняется решение. На этой стадии процесса суды выполняют возложенные на них задачи.

Судебному разбирательству отводится роль центральной стадии гражданского судопроизводства по ряду причин.

Во-первых, именно в этой стадии осуществляется правосудие по конкретному делу. Здесь определяется судьба всех заявленных требований и выносится решение, защищающее права и законные интересы граждан и юридических лиц.

Во-вторых, все действия суда и иных участников процесса, предшествующие указанной стадии (подача искового заявления, обеспечение доказательств, вызов свидетелей, подготовка дела к судебному разбирательству и т.п.), направлены на правильное своевременное рассмотрение и разрешение гражданского дела, и от итогов разбирательства дела в суде первой инстанции зависят факт и содержание дальнейшей процессуальной деятельности: будут ли стороны удовлетворены вынесенным решением или оно впоследствии будет обжаловано.

В-третьих, в стадии судебного разбирательства наиболее полно и ярко проявляют себя все принципы гражданского процессуального права, как организационно-функционального, так и функционального характера.

В-четвертых, это самая объемная стадия по количеству совершаемых действий, поскольку для установления фактических обстоятельств дела, выяснения прав и обязанностей сторон и, как следствие, — вынесения законного и обоснованного решения, необходимо выслушать стороны, исследовать письменные и вещественные доказательства (возможен осмотр на месте), допросить свидетелей и т.д.

В-пятых, рассматриваемая стадия процесса отличается от других и по субъектному составу.

Судебное разбирательство – деятельность суда первой инстанции, имеющая своей целью выяснение действительных обстоятельств рассматриваемого дела с участием сторон и других лиц, заинтересованных в деле, привлекаемых для этого в качестве свидетелей, экспертов, переводчиков и других. Участие их во время судебного разбирательства дела способствует правильному определению прав и обязанностей сторон и вынесению судом законного и обоснованного решения.

Всё производство до судебного разбирательства, а именно подготовка дела, которую проводит судья, всецело подчинена судебному разбирательству.

Во время судебного разбирательства суд принимает предусмотренные законом меры для всестороннего, полного и объективного выяснения действительных обстоятельств дела, прав и обязанностей сторон. Правильно проведённое судебное разбирательство - залог вынесения законного и обоснованного судебного решения.

Главными участниками процесса являются суд первой инстанции и лица, участвующие в деле. Кроме того, в ней участвуют свидетели, эксперты, переводчики, которых, как правило, нет в других стадиях судопроизводства.

И, наконец, важность данной стадии обусловлена совокупностью задач, разрешаемых в ходе судебного разбирательства.

Основной задачей судебного разбирательства является устранение из правоотношений сторон спора о праве или устранение неясности в правовом положении гражданина, организации и, в конечном счете, защита и охрана субъективных прав физических и юридических лиц.

Решая дело, суд призван выполнять и важные воспитательные задачи, способствуя укреплению законности и правопорядка, предупреждению правонарушений, формируя уважительное отношение к правам, чести и достоинству граждан. К сожалению, несмотря на принцип гласности судебного разбирательства, незаинтересованные граждане в зале судебного заседания в наше время практически редко присутствуют, поэтому воспитательно-превентивное воздействие судебного разбирательства ограничено узким кругом лиц, участвующих в деле, и других участников судопроизводства.

Процессуальные задачи судебного разбирательства тесно связаны с социальными установками. Социальная обязанность суда заключается в том, чтобы обеспечить понимание лицами, участвующими в деле, сути совершаемых процессуальных действий. Особой задачей следует считать достижение такого уровня ясности судопроизводства, при котором стороны и аудитория суда самостоятельно могут осознать, каким должно быть предстоящее судебное разбирательство.

Поскольку основные задачи гражданского процесса заключаются в защите нарушенных или оспариваемых прав, свобод и охраняемых законом интересов граждан, государства и организаций, укреплении законности и правопорядка, предупреждении правонарушений, именно законность и обоснованность каждого судебного акта - важнейшее условие правильного отправления правосудия. Поэтому необходимо соблюдение следующих принципов на стадии судебного разбирательства гражданского дела: принцип законности, принцип осуществления правосудия только судом, принцип равенства всех перед законом и судом, принципе процессуального равенства сторон, принцип независимости судей, принцип государственного языка судопроизводства, принцип гласности судебного разбирательства, принцип состязательности гражданского судопроизводства, принцип обеспечения прав на квалифицированную юридическую помощь.

Заключение

Решение указанных задач предопределяет эффективность, своевременность и экономичность судопроизводства, доступность защиты, вынесение правильных решений, создание условий для реального восстановления нарушенных прав; обеспечивает повышение уровня юридической грамотности населения.

Осуществление правосудия предполагает не только строгое соблюдение законов, но и высокую культуру судебной деятельности. Подлинная культура при разрешении конкретных дел выражается как в надлежащем оформлении зала судебного заседания, поддержании установленного законом порядка во время слушания дела, так и в правильных взаимоотношениях со сторонами, в спокойном и вдумчивом подходе к решению отдельных процессуальных вопросов, в ровном отношении ко всем участникам процесса. Уровень культуры гражданского судопроизводства определяется, прежде всего, уровнем образования, эрудиции и культуры всех работников суда и в первую очередь судей.

Список источников

1 Туманова Л. В., Владимирова И. А., Владимирова С. А. Гражданское процессуальное право. - М., 2019. — С.304.

2 Викут М.А., Зайцев И.М. Гражданский процесс России. - М., 2020. – С.456.

3 Абдуллина З.К. Производство гражданских дел в суде первой инстанции. - Астана, 2021. – С.113.

4 Печников Н.П. Производство в суде первой инстанции. - Тамбов, 2020. – С.60.

5 Кубанкина Б. И., Павленко В. В. Гражданско-процессуальное право (гражданский процесс). – М., 2018. – С.254.

6 Мусин В. А. Гражданский процесс. – М., 2021. – С.266.

7 Щеглов В.Н. Субъекты судебного гражданского процесса. - Томск, 2008. – С.349.

8 Алексия П.В., Амаглобели Н.Д. Гражданское процессуальное право России – М., 2019. – С.432.

9 Арсентьев О. В. Гражданское процессуальное право Казахстана (курс лекций). - Челябинск, 2021.— С.168.

10 Алехина С.А., Блажеев В.В. Гражданское процессуальное право. - М., 2019. – С.584.

11 Жилин Г.А. Гражданское дело в суде первой инстанции. - М., 2019.

Аманов Ч.Б., магистрант, Юриспруденция

Деятельность правоохранительных органов по реализации права каждого человека на свободу передвижения и свободный выбор места жительства в Республике Казахстан

Для реализации конституционных прав и свобод личности, в том числе прав человека и гражданина на свободу передвижения и свободный выбор места жительства, в частности, необходимо в связи с требованиями режима законной деятельности правоохранительных органов. Наиболее важную роль в решении этой задачи, назначенного органов внутренних дел и юстиции.

Правоохранительные органы предназначены для защиты жизни, здоровья, прав и свобод, собственности, интересов общества и государства от преступных и иных противоправных посягательств. В соответствии с Законом «О внутренних дел Республики Казахстан» от 21.12.1995 года, эти органы являются специальными государственными органами, проведенные в соответствии с законами Республики Казахстан дознания, предварительного следствия и оперативно-розыскная деятельность, а также исполнительные и распорядительные функции по охране общественного порядка и общественной безопасности, предупреждения и борьбы с преступностью и иных противоправных посягательств на права и свободы человека и гражданина, интересов общества и государства.

Изучение содержания органов внутренних дел по обеспечению права на свободу передвижения и свободный выбор места жительства предполагает анализ их функций, а также на характер и пределы вмешательства в частной и общественной жизни, и уровень их правового урегулирования. Мы знаем, что определение функций любого органа исполнительной власти, связанной с социальной целью, а также цели, задачи, полномочия и компетенции соответствующего органа. Система функционирует внутренних дел традиционно включает такие общие функции, такие как административного, оперативно-розыскных, уголовно-процессуальных, каждый из которых включает в себя бухгалтерский учет, прогнозирование, управление и контроль.

В особенности, характеризующие АТС по отличий от других государственных органов, включают в себя специальный надзор, оперативно-розыскную деятельность, дознание.

Функции органов внутренних дел, представляет собой синтез общих и специальных функций, оцениваются как воспитательной функции мер принуждения.

Органическое единство общих и специфических задач и функций, органов внутренних дел реали-Локализуемое (защита по связям с общественностью от противоправных посягательств, участие в социальное предупреждение преступности, и т.д.) в рассматриваемом части сосредоточены на конечный результат - обеспечение прав человека и гражданина чтобы освободительного движения и свободу выбора места жительства.

Предоставление или создавать органы внутренних дел благоприятных условий для реализации права на свободу передвижения и свободный выбор места жительства можно увидеть в широком и узком смысле.

В первом случае мы говорим о реализации органами внутренних дел таких важных функций, как общественного порядка и общественной безопасности. Закон «О внутренних дел Республики Казахстан" Говорят, об обязательствах АТС содействовать осуществлению гражданами их конституционного права на свободу передвижения и свободный выбор места жительства, но с охраной общественного порядка и общественной безопасности, эти органы создают благоприятные условия для полного осуществления большей от граждан права.

В случаях нарушения права принимать меры по пресечению преступлений, и ликвидацию их последствий. Таким образом, когда доступ к граждане и должностные лица, заявление или сообщение о преступлении или в случае непосредственного обнаружения таких, полицейских по всей территории Республики Казахстан, независимо от позиции, и внутри подчинение времени, необходимого для использования полноту их прав в борьбе с преступностью, в том числе на элементе. 83 КоАП - «ограничение права свободного передвижения и выбора места жительства."

В узком смысле, деятельность правоохранительных органов для обеспечения прав человека и гражданина на свободу передвижения и свободный выбор места жительства определяется по своим характеристикам и выполнении функций по контролю за соблюдением гражданами и должностными лицами регистрации Правила, а также контроль за соблюдением иностранными гражданами и лицами без гражданства правил пребывания на территории Республики Казахстан.

Контроль за соблюдением гражданами и должностными лицами законодательства о свободном передвижении и свободном выборе места жительства является одним из функций органов внутренних дел.

Такая деятельность определяется как «... совокупность организационных и практических мер, направленных на удовлетворение требований паспорта и регистрации системы и направлена на сдерживание и выявления нарушений в сфере регистрации и документирования граждан в ходе этих событий происходит, как правило, гласные методы могут быть обнаружены, представляющие оперативный лиц интерес, а также будучи в розыске ".

Ранее органы внутренних дел, в частности, миграционной полиции непосредственно участвовали в механизме реализации гражданами Республики Казахстан права на свободу передвижения и свободный выбор места жительства, выполняя функции документации и регистрации населения. Указ Президента Республики Казахстан от 23 декабря 2009 г. N +1255 "О мерах по дальнейшему совершенствованию системы государственного управления Республики Казахстан» с 1 января 2011 года, функции и полномочия Министерства внутренних дел документ и выдачи гражданам Республики Казахстан удостоверений личности и паспортов, а также функций регистрации и снятия с регистрации по месту постоянного или временного проживания были переданы Министерству юстиции.

Кажется, что причиной передачи этих функций лежит в социальной необоснованного и неправильного выполнения органами внутренних дел, является "силой" правоохранительных органов, гражданских, функций "неполицейскими" в демократическом государстве. Это не случайно процедура регистрации в наиболее развитых демократий, где сведены к минимуму испытания на самом деле субъективное право тех, где нет не паспортную систему. Классическим примером легитимации - режим, установленный в США, где паспортная система никогда не было. Американские граждане знают только загранпаспорт. Внутри страны, личность гражданина может быть удостоверена любого документа, как правило, водительское удостоверение.

Вопрос о передаче функций записи и документирования опорной АТС в других отделах в течение многих лет подвергались изучению и обсуждению со стороны ученых и практиков.

Административная деятельность ОВД обозначается как государственной службы, в том числе работу немедленно обеспечить реализацию прав граждан, проводимых в различных правовых и организационно-правовой формы, является понимание, как ни странно, не ученые-правоведы и государственными учреждениями.

Учитывая правоприменительной деятельности органов внутренних дел, не связанных с решением ведущих - актуальные проблемы права и направлена на создание благоприятных и безопасных реализацию отдельных прав, И.В. Ростовщики, И.Ш. Kilyaskhanov, А. И. Цуканов, определить наложение этих органов различных типов актов: регулирования, лицензирования, регистрации, идентификации и других предписывающий подробно изученных в науке. Это список эти ученые включают выдачу паспортов и осуществление функций регистрации.

Кроме того, в современной юридической литературе, дизайн регистрации и снятия граждан с учета, вместе с другими функциями органов внутренних дел, часто потому, что задача достижения несколько других - чисто правоохранительные цели: охраны общественного порядка, обеспечения государственной и общественной безопасности, борьба против различных преступлений.

Другой точки зрения придерживается ВР Кондрашов, Ю. П. Соловей, В. Черников, в соответствии с которым функции регистрации и документации являются необычными для полиции, их производительность "в правовом государстве не должно поддерживать власть и авторитет государственной исполнительной власти. " Поддержка этой позиции, в принципе, мы отмечаем, что, например, вполне понятно и неоспоримо значение в рамках выдачи разрешительной системы в органы внутренних дел граждан лицензий и разрешений на обслуживание и гражданского оружия в соответствии с Законом Республики Казахстан от 30.12.1998 «О государственном контроле за оборотом отдельных видов оружия». Контроль оборота направлена на защиту жизни и здоровья граждан, собственности, общественной безопасности, защиты объектов окружающая среда, ресурсы, развитие международного сотрудничества в борьбе с преступностью и незаконным распространением оружия, а также важно обеспечить безопасное использование их для владельца и других. По их функционального назначения в большинстве стран мира, чтобы решить эту проблему, мы призваны полицейских структур.

Точно так же, в качестве примера можно сказать о дорожной полиции МВД Республики Казахстан, осуществляющим специальные элементы управления, регулирования и лицензирования политики в области безопасности дорожного движения, а также исполнительные и распорядительные функции на дорогах, чтобы защитить общественного порядка, предупреждения и борьбы с преступностью и иных противоправных посягательств на права и свободы человека и гражданина, интересов общества и государства. Дорожная полиция везде регистрирует и записи пользователей автомашины, и подавляющее большинство автовладельцев не имеют вопросы, почему они не участвуют в регистрации гражданской службы и полиции.

Что касается права на свободу передвижения и свободный выбор места жительства, отметим, что его программное обеспечение с помощью «полицейских» правоохранительных актов, кажется, не быть, безусловно, считается самым лучшим и характерным демократическом обществе. Тем не менее, реальность рассказывает другую историю.

Анализ статистических данных, полученных в результате обследования Департамента миграционной полиции МВД Республики Казахстан, указывает на уменьшение административных правонарушениях в сфере регистрации граждан Республики Казахстан. Я пукаю. 377 КоАП жительства без паспорта или без

удостоверения личности или без регистрации в Алматы в 2010 году было зарегистрировано 49,259 случаев в 2011 году таких нарушений было только 10764. В соответствии со ст. 378 КоАП за разрешение на жительство без паспорта или без регистрации в 2010 году возбуждено дело об административном 2473 раз, в 2011 году - 163. Это снижение, по нашему мнению, связано с передачей функций регистрации и документирования судебных органов , которая, в свою очередь, мы дали уполномочен возбуждать административные дела и применения административных наказаний при обнаружении факта проживания без регистрации. Эти нарушения были выявлены сотрудниками органов внутренних дел при проверке документов или во время специальных мероприятий по соблюдению паспортного режима. Так что теперь было довольно неудачное положение, что, на наш взгляд, решить следующие: часть 1 статьи 377 и части 1, 2, статья 378 Административного кодекса говорится в судебные органы, а не органы внутренних дел в соответствии с Статья 543. Затем статья 551-1 Административного кодекса, вы должны выглядеть так:

"Статья 551-1. Уполномоченный государственный орган в сфере госу-государственной регистрации юридических лиц, актов гражданского состояния, регулирования оценочной деятельности, регистрации и документирования граждан Республики Казахстан

1. Уполномоченный государственный орган в сфере государственной регистрации юридических лиц, актов гражданского состояния, регулирования оценочной деятельности, регистрации и документирования граждан Республики Казахстан для рассмотрения дел об административных правонарушениях, предусмотренных статьями 357-2 (часть первая), 377 (часть первая), 378 (частями первой и второй), 380 настоящего Кодекса.

2. Рассматривать дела об административных правонарушениях и налагать административные взыскания вправе:

1) за административные правонарушения, предусмотренные статьей 357-2 в (первая часть) настоящего Кодекса, - начальник уполномоченного государственного органа в сфере государственной регистрации юридических лиц, актов гражданского состояния, регулирования оценочной деятельности, регистрации и документирования граждан Республики Казахстан и его заместители;

2) за административные правонарушения, предусмотренные в статьях 377 (часть первая), 378 (частями первой и второй), 380 настоящего Кодекса, - первые руководители территориальных органов юстиции и их заместители. "

Органы внутренних дел осталось делам об административных правонарушениях, предусмотренных частью 2 статьи 377 Кодекса об административных правонарушениях Республики Казахстан, а также частями третьей и четвертой статьи 378 КоАП.

Другое решение в данной ситуации является функция передачи реестра обратно органов. В пользу этой точки зрения Паэт выступил тот факт, что в последние годы увеличилось количество преступлений и других правонарушений, совершенных нерезидентами лиц, находящихся или проживающих в конкретном регионе без регистрации по месту постоянного или временного проживания. В этом случае, система регистрации играет очень важную роль в предотвращении и пресечении различных видов преступлений. В качестве важного элемента в механизме выявления и расследования лиц, подозреваемых в совершении преступлений и административных правонарушений, скрывался от органов следствия, допроса, судебного разбирательства и уклонение исполнение наказания в рамках уголовного права, системы регистрации граждан обеспечивает и устранения некоторых причины и условия, способствующие совершению различных по виды преступлений.

Отношение сотрудников полиции по данному вопросу, обнаружили, что 61.66% респондентов считают, что правоохранительные органы должны сами осуществлять регистрацию и документирование граждан Республики Казахстан; 17,5% считают, что полицейские органы должны иметь дело с регистрации иностранцев и граждан

Республики Казахстан, а также документация должна осуществлять судебные органы; и 20,84% опрошенных считают, что правильный перевод функций записи и документирования Министерство юстиции (B).

Обратите внимание на индивидуальное обслуживание внутренних дел, деятельность которого имеют большое значение в обеспечении права на свободу передвижения и свободу выбора местожительства.

Таким образом, особая роль в обеспечении права на свободу передвижения и свободный выбор места жительства, назначенного на службе участковых инспекторов полиции. Это объясняется в широком диапазоне задач, поставленных перед ней. В соответствии с приказом министра внутренних дел 05.10.2010 № 564 "Об утверждении Правил о деятельности участковых инспекторов полиции органов внутренних дел и их заместители," инспектор полиции является главным представителем территориальных органов внутренних дел в области, обслуживаемой административной выполнения в пределах своей компетенции, задач, возложенных законодательством Республики Казахстан в органах внутренних дел. Участковый исследованы аспект присущ в исполнении таких обязанностей, как участие в мониторинге жизни в административном разделе иностранных граждан и лиц без гражданства, реализации ежемесячной проверки их фактического проживания, контроль за соблюдением гражданами и должностными лицами правила документирования и регистрации населения. Правильно организованный и хорошо организована работа участковый во всех областях своей деятельности, в тесном сотрудничестве с населением обеспечивает решение правоохранительных задач, в том числе рассмотрение.

В соответствии с полномочиями, установленными Законом «О внутренних дел Республики Казахстан", Кодекс "Об административных правонарушениях" и другие нормативные правовые акты, участковый имеет право проверить граждан под обоснованному подозрению в совершении преступлений документы удостоверяющих личность и других документов, необходимых для проверки соблюдения правил регистрации граждан, контроль за осуществлением которого возложен на органы внутренних дел.

При рассмотрении указанных полномочий органов внутренних дел, естественно, возникает вопрос: какие документы необходимы для проверки соблюдения правил регистрации граждан, законодатель имеет в виду? В соответствии с Правилами документирования и регистрации Республики Казахстан, регистрация и снятие с регистрации осуществляется путем штамповки и записи в книге записей жильцов, которое выдается органами осуществляющими регистрацию, владельцы (наниматели) жилища и другие лица, ответственные за жилье. В книге записей арендаторов является размещение документ, подтверждающий в корпусе, и, при необходимости, должны быть представлены заинтересованными органами. Правила установили, что требование каких-либо других документов и сведений, подтверждающих регистрацию места жительства или удаления из реестра не допускается. Кажется, обременительные носить с собой каждый раз, документа, подтверждающего регистрацию в населенном пункте. Тем не менее, в случае выхода из строя доказательств полиция имеет право, в соответствии со статьями 618 и 622 Административного кодекса РК в целях предотвращения административного правонарушения и выявления подозреваемого в совершении преступления, будут применяться в отношении индивидуальный административный арест на срок до трех часов.

Точно так же, это так и проверки удостоверения личности граждан. Движение людей по улицам родных городов, поселков и других населенных пунктов является одним из первоначальных форм права свободного передвижения. Практика остановки граждан и других, чтобы проверить их личность или место жительства достаточно широко распространена. В большинстве случаев, люди перестали - это обычные граждане, не

думайте, что наличие или отсутствие удостоверения личности или паспорта некоторые доказательства их соответствия с законом.

Таким образом, требование сотрудника милиции, чтобы произвести документы, удостоверяющие личность, а также другие документы, необходимые для проверки соблюдения правил регистрации граждан, граничит с ограничением прав и свобод, как при проверке документ, удостоверяющий личность, представитель административные органы вторгается в сферу личных прав и свобод граждан. Здесь, как подчеркнул В. Ф. Korzan, "действительность акта и строгое соблюдение законности в ходе его реализации имеют особое значение». На наш взгляд, в данном случае, стоит задуматься законодательной поддержки и реализации механизмов защиты прав законопослушных граждан от любого субъективного действия внутренних дел. Это необходимо разработать ясные, четкие, с разумными критериями, что исключает любую возможность субъективности и о нарушении руководящего документа, который будет руководствоваться в таких случаях, сотрудников правоохранительных органов. Другой повторно sheniem может быть закреплено в национальных законодательных акта обязанностей гражданина осуществлять удостоверение личности в случаях, определенных законом. Название снимет многие проблемы, связанные с проверкой документов, удостоверяющих личность гражданина, и, таким образом предупреждали чиновников злоупотреблять полицией.

Похоже, что сотрудник внутренних дел должен рукавами dstvovatsya верховенства права, таких, как верховенство закона, под-допустимости для противоположных законность и целесообразность. Эти принципы и требования закона, отражающие "... его направленность, которая из-за содержания верховенства права ...», должны определять поведение полицейских в конкретной ситуации.

Следующим наиболее важным для обеспечения права на свободу передвижения и свободный выбор места жительства является патрульно-постовой службы внутренних дел. Как подчеркивается ET Abeuova "Сегодня патрульные подразделения значительное и реальную власть, чтобы обеспечить общественный порядок на улицах и в других общественных местах." Опции патрулировать отдел полиции, чтобы обеспечить право на свободное передвижение и свободный выбор места жительства, полученных от ее общих целей. Основными задачами органов внутренних дел и внутренних войск Министерства внутренних дел Республики Казахстан с подшипником патрульно-постовой службы, в соответствии с приказом министра внутренних дел № 475 от 05.07.2008 г. являются обеспечения личной и имущественной безопасности граждан; охрана общественного порядка и общественной безопасности; предупреждение и пресечение преступлений и административных правонарушений двоюродных; участие в раскрытии преступлений и задержании преступников предварительных. С органами внутренних дел эти цели патруль полиции является предупреждение и борьба с нарушениями правил регистрации, осуществляется как самостоятельно, так и с участием других служб в целевых мер для идентификации этих расстройств.

Большое значение в процессе этой деятельности является соблюдение прав и интересов граждан и верховенства закона, в частности, в применении патруль полиции отдела административных и превентивных мер. Как метко заметил ВР Кондрашов, "... в нарушение закона ... является нарушением конституционных принципов неприкосновенности личности, жилища, свободу передвижения, отрицание законных интересов граждан ... ".

В связи с тем, что отдел полиции патруль, присущие весьма широкие права на использование административных мер принуждения, неизбежно будут обстоятельства, в которых закон может быть в конфликте с целесообразностью. Например, основой предоставления гражданину в отделении милиции, перечисленных в Кодексе об административных правонарушениях (ст. 619), и, кажется, не подлежит расширительному толкованию. Но до сих пор, не искоренения практики предоставления гражданам в

полиции для составления протоколов об административных правонарушениях, не перечисленных в статье. 619 Кодекса, что является необоснованным ограничением права на свободу передвижения и свободный выбор места жительства в полиции. Это, в частности, говорится в докладе Комиссии по правам человека при Президенте Республики Казахстан "О соблюдении прав человека и гражданина в Республике Казахстан в 2009 году».

Статья 622 КоАП содержит положение, что административное задержание не может длиться более трех часов, но, как правило, поставляются с протоколом в отделе довольно длительное время, что неприемлемо, потому что это существенно ограничивает закрепленное ст. 16 Конституции право на личную свободу. Таким образом, только в первом квартале 2011 года, Генеральный прокурор Республики Казахстан были определены около 150 случаев незаконного задержания граждан в следственных изоляторах и других помещений. По SL Лысенков, "с точки зрения органов внутренних дел уважать право на неприкосновенность личности, избегая малейшего отклонения от требований закона при осуществлении ими своих функций в связи с законом ограничения личной неприкосновенности, включая использование государственное принуждение ".

Реальная оценка ситуации, строгого соблюдения закона, а также умение находить выход из затруднительного положения должны обеспечить возможность выполнения поставленных в органы внутренних дел и, в частности, для патрулирования, задач по обеспечению личной безопасности граждан, охрана общественного порядка и обеспечение общественной безопасности.

Рациональный подход к использованию возможностей службы и после поненты взаимодействия с ним повышения эффективности этой деятельности и улучшения подготовки кадров патруль в этой области приводит к улучшению правоохранительных органов в целях обеспечения права на свободу передвижения и свободу выбора местожительства.

Специализированные подразделения органов внутренних дел, осуществляющие деятельность по обеспечению закреплены в статье 21 Конституции Республики Казахстан право на свободу передвижения и свободный выбор места жительства иностранных граждан и лиц без гражданства, является миграция полиция, созданная в 1999 году на базе Управления паспортной и визовой работы. Закон «О внутренних дел Республики Казахстан" нет каких-либо обязательных статус миграционной полиции. Существующая законодательная разрыв временно регулировать ведомственный приказ Министерства внутренних дел № 717 от 29.12.2010 "Об утверждении Департамента миграционной полиции МВД Республики Казахстан." Это отдел является самостоятельным структурным подразделением Министерства внутренних дел, выполняет функции организации, управления и контроля за соблюдением иностранцами и лицами без гражданства правил въезда, выезда и пребывания в стране, работая в борьбе с незаконной миграцией, разрешения на постоянное место жительства в Республике Казахстан иностранных граждан и лиц без гражданства для выезда за границу для постоянного проживания граждан Казахстана, иностранных граждан и лиц без гражданства, а также дизайн материалов для приобретения гражданства Республики Казахстан или выезда

ӘОЖ:347.1

Асилбекова Г.Т., Құқықтану
Даукетова Ж.Б., доцент

Еңбек қатынастары – еңбек құқығы субъектілерінің, еңбек субъектілігінің туындау негізі ретінде

1995 жылғы Қазақстан Республикасының Конституциясының 24 – бабына сәйкес, адам мен азамттың мемлекетпен танылған келесідей әлеуметтік-экономикалық құқықтары анықталды: «...әркімнің еңбек ету бостандығына, қызмет пен кәсіп түрін еркін таңдауына, жұмыссыздықтан әлеуметтік қорғалуға, ереуіл жасау құқығын қоса алғанда, заңмен белгіленген тәсілдерді қолдана отырып, жеке және ұжымдық еңбек дауларын шешу құқығына, заңмен белгіленген кепілдіктерін қорғауға және т.б. құқықтармен иемденеді» делінген

Кез келген құқық саласы сияқты еңбек құқығының да өзінің субъектілер шеңбері бар. Осы субъектілер арқылы осы құқық саласының жалпы құқық жүйесіндегі ерекшеліктері анықталады.

Еңбек құқығында осы құқық саласының субъектілері ретінде қолданыстағы заңнаманың негізінде қоғамдық еңбекті ұйымдастыруға, еңбек үрдісін қолдану мен ұйымдастыруға еңбек заңнамасын сақтай отырып катысатын еңбек қатынастарының қатысушылары танылады.

Қазіргі кезде еңбек құқығы қатынастарына субъектілер ретінде еңбекке қабілетті азаматтар (қызметкерлер), ұйымдар (жұмыс беруші, яғни, кез келген меншік нысанындағы жеке және заңды тұлғалар), еңбек ұжымдары, кәсіптік одақтар және мемлекеттік органдар қатысады.

Алайда, бұл бір қарағандай оңай мәселе емес. Еңбек құқығының субъектісі болу үшін еңбек құқығының аталған барлық субъектілері заңға сәйкес арнайы қасиетке - құқықтық мәртебеге ие болуы тиіс. Бұл мәртебе оларға қоғамдық еңбекпен байланысты нақты құқықтық қатынастарға қатысу құқығын береді.

Еңбек құқығы субъектісінің құқықтық мәртебесі ретінде қолданыстағы заңнамаға сәйкес оның еңбек саласындағы негізгі құқықтық жағдайы аталады.

Құқықтық мәртебенің мазмұны келесі негізгі элементтерден тұрады:

а) еңбек құқық қабілеттігі (құқық деликткабілеттігі):

э) негізгі (статуттық) еңбек құқықтар және міндеттер;

б) осы құқықтар мен міндеттердің заңды жалпы және арнайы кепілдіктері;

в) еңбек құқык бұзушылықтары үшін заңда көзделген жауапкершілік.

Бұл төрт элемент бірлесе отырып, еңбек құқығының әрбір субъектісінің құқықтық мәртебесін құрайды.

Енді еңбек құқық қабілеттігінен, еңбек әрекет қабілеттігінен және еңбек деликт қабілеттігінен тұратын еңбек құқық субъектілігін тереңірек қарастырып өтейік.

Еңбекке құқық қабілеттік - бұл еңбек заңнамасындатанылған еңбек құқықтары мен міндеттерін иелену қабілеті, яғни, еңбек құқығы қатынастарының қатысушысы болудың теориялық мүмкіндігі немесе қабілеті. Бұл дегеніміз, белгілі бір жағдайлар болған жағдайда - азаматтар үшін белгілі бір жасқа жету, заңды тұлғалар үшін шаруашылық немесе мүліктік және оралымды басқару оқшаулығына жету - олар еңбек құқығы қатынастарының субъектісі болуға және құқықтар мен міндеттерді иеленуге қабілетті болады. Яғни, кез келген жеке немесс заңды тұлға жұмыс істеуге және жұмыс беруге қабілетті.

Еңбекке әрекет қабілеттік - бұл нақты құқықтық қатынастардың мазмұнын құрайтын субъективтік құқықтар мен міндеттерді өз әрекеттері арқылы иелену қабілеті. Басқаша айтар болсақ, еңбекке әрекет қабілеттік азаматтың, ұйымның, еңбек ұжымының өз әрекеттері арқылы еңбек саласындағы субъективтік құқықтар мен міндеттерді иелену

қабілеті. Мысалы, азамат жұмыс іздеп, халықты жұмыспен қамту органдарымен құқықтық қатынастарға түссе, ол өзінің жұмыс істеуге қатысты әрекеттері арқылы еңбек құқықтары мен міндеттерін иеленеді. Жұмыс беруші - жеке немесе заңды тұлға, өзіне қызметкерлерді таңдау және жұмыс істеуші тұлғаларға жұмыс беруі арқылы еңбек құқықтары мен міндеттерін иеленеді.

Еңбек құқығы субъектілерінің маңызды ерекшелігі - оларда еңбекке құқық қабілеттік пен әрекет қабілеттік бір мезгілде болуы тиіс. Есте сақтайтын бір жайт: еңбекке құқық әрекет қабілеттік дегеніміз бұл тек еңбек құқығының субъектілері ғана иеленетін ерекше қасиет.

Субъективтік құқықтар мен міндеттер заңнан туындауы мүмкін. Оларды нақты еңбек құқығы қатынастарының мазмұнынан туындайтын субъективтік құқықтар мен міндеттерден ажырата білу кажет. Заңдардан туындайтын субъективтік құқықтар мен міндеттерді статуттық деп атайды. Олар еңбек құқығы субъектілерінің құқықтық мәртебесінің негізін құрайды және еңбек саласындағы негізгі нормативтік құқықтық актілерде бекітіледі. Еңбек құқығы субъектісінің негізгі статуттық құқықтары мен міндеттерінің тізімі әр түрлі сипатқа ие және олар өздерінің әлеуметтік мақсатымен, еңбек саласында атқаратын функциялардың сипатымен ерекшеленеді.

ҚР Конституциясына сәйкес азаматтың еңбек құқығының субъектісі ретіндегі құқықтық мәртебесі барлық азаматтар үшін тең. Алайда, оны қызметкердің құқықтық мәртебесінен ажырата білген жөн (бұны азамат еңбек шартын бекітіп, қызмет берушімен еңбек құқығы қатынастарына түскен кезде иеленеді). Бұл кезде қызметкердің құқықтық мәртебесі еңбек заңдарымен анықталады [1].

Жұмыстың зерттелу объектісі, еңбек құқығының субектілерінің құқықтық мәртебесі танылады.

Жұмыстың мақсаты Қазақстан Республикасының еңбек кодексінің нормалары бойынша еңбек құқығы субъектілерінің құқықтық мәртебесін теориялық және практикалық тұрғыда ашу болып табылады.

Бұл талаптарды іс жүзіне асыру үшін мынандай міндеттерді қойып отырмыз:

- еңбек қатынастарының ұғымына жалпы сипаттама;
- азаматтың еңбек құқығы субъектісі ретіндегі құқықтық мәртебесін ашу;
- жұмыс берушілінің құқықтық мәртебесін тоқталу;
- кәсіподақтардың құқықтық мәртебесін ашу;
- мемлекеттік.

Қарапайым қызметкерлердің құқығын қорғау қазақстандық қоғамның өзекті мәселесіне органдардың еңбек құқығының субъектісі ретінде ролін анықтау болып табылады.

Жұмыстың ғылыми зерттелу деңгейі. Заң ғылымы салаларының зерттеліп, танылмаған қырлары көптеп саналады. Соның ішінде еңбек құқығының толық ізденіс, зерделеуге тұрарлық жақтарының бірі еңбекті қорғау мәселесі.

Жұмыстың тәжірибелік маңызы. Жұмыстың негізгі идеялары мен қағидалары елімізде еңбекті қорғауды жүзеге асыруға, соның нәтижесінде қауіпсіз еңбекке қол жеткізуге және оған ұмтылуға септігін тигізері сөзсіз.

Дипломдық жұмыс құрылымы бойынша кіріспеден, негізгі үш бөлімнен, қорытындыдан, пайдаланылған әдебиеттер тізімінен және қосымшалардан тұрады.

Еңбек қатынастары – еңбек құқығы субъектілерінің, еңбек субъектілігінің туындау негізі ретінде

Еңбекті қоғамдық ұйымдастыру саласындағы қатынастарға мемлекет заң нормалары арқылы ықпал жасайды. Мұндай ықпалдың нәтижесінде еңбек қатынастары реттеліп тұрақтанады. Еңбек құқықтарының нормалары еңбекті ұйымдастыру және қолдану барысында қалыптасатын қатынастарды реттеуші, жүйеуші рөлін атқарады. Бұл нормалар азаматтардың, жұмыс берушілердің және басқа субъектілердің іс-қимылына ықпал етудің сыртқы факторына айналады, бұл тұрғында еңбек құқығында объективтік

сипат болады, яғи нақты адамдарға және ұйымдарға тікелей қатысты болмайды. Еңбек құқықтары нормаларының басты мақсаты — еңбек қатынастарының тараптарына белгілі бір шектеулер мен міндеттеу шеңберінде бостандық бере отырып еңбекті қоғамдық ұйымдастыру саласындағы қатынастарды реттеу [2].

Объективтік құқық саласы болып табылатын еңбек құқықтары нормаларының жүйесімен қатар субъективтік құқық ұғымы да бар. Бұл жерде әңгіме нақты адамның және жұмыс берушінің еңбек құқығы нормаларына сәйкес нені иемденетіндігі жайында (олардың еңбек шартын жасағанда, өзгерткенде және тоқтатқанда пайдаланатын қандай да бір бостандығы, еңбекті қолданудың кейбір жағдайларындағы мүмкіндік, т.б.).

Сонымен, субъективтік құқық дегеніміз еңбек құқығы нормаларымен бекітілген, нақты адамға немесе жұмыс берушіге берілген қандай да бір бостандық және мүмкіндік.

Субъективтік міндет түсінігі еңбек құқығының нақты субъектілерінің қалыпты іс-әрекетімен байланыстылықта болады. Бұл жағдайда еңбек құқығынын нормалары осы суъектілердін іс-орекетін анықтаіітын қандай да бір шектеулер мен міндеттеулер белгілейді. Дәл;ргк айтсақ, оңгіме еңбек құқығының нақты субъектЬіерінің губъективтік завдық міндеті жайында.

Субъективтік заңдық құқықтар мен міндеггерді алдын ала кара-стыру құқықтық қатынастардың еңбекті ұйымдастыру және қолда-ну саласында қалыптасу ерекшеліктерін, еңбек қатынастарын құқықтық реттеудің тетіктерін жақсы үгынуға мүмкіндік береді. Тек құқықтық қатынастар шенберінде ғана нақты азаматтар мен басқа субъектілердің еңбек құқықтарының нормаларында қарастырылған субъективтік құқықтары мен заңдық міндеттері арасындағы байланыс бола алады.

Құқықтық қатынастар субъектілердің еңбек құқығының нормаларымен реттелетін, өзара келісілген жеке-еріктік қатынастарын бекітудің кажетті және міндетті формасы болып табылады. Белгілі ғалым-құқықтанушы С.С. Алексеев құқықтық қатынастар «адамдар арасындағы ерекше қоғамдық байланысты, құқық және міндет арқылы байланысты білдіреді» дейді [3]. Еңбек құқығы субъектілерінің өз құқықтарын жүзеге асыруға бағытталған әрекеттерінің бір-біріне деген заңды талаптарының іске асуы тек құқықтық қатынастар шеңберінде ғана болады. Бұл жағдайда құқықтық қатынас тараптарының құқықтары мен міндеттерінің жүзеге асырылуына мемлекет кепілдік береді, қажетті жағдайда мемлекеттің қолдауына сүйенуге балады.

Субъективтік құқық және заңдық міндеттер нақты құқықтық қатынастардың мазмұнын құрайды және оларды жүзеге асыру үшін Еңбек құқығы субъектілері тарапынан нақты орекеттер болуга тиіс. Еңбек құқығы саласындағы құқықтық қатынастардың жекелеген түрлерінде тараптардын субъективтік құқықтары мен міндеттері нақты мазмұнға ие болады. Мысалы, қызметкердің жеке еңбек шартына сәйкес өзіне жұмыс берілуін талап етуі жұмыс берушінің сондай жұмыс беруге міндеттілігінен туындайды, ол қызметкердің өзі аткарган қызметі үшін еңбекақы алуға құқығы жұмыс берушінің Еңбекақыны келісілген мөлшерде және мерзімде беріп тұру жөніндегі міндетінен туындайды, т.б.

Еңбек құқығында, әдетте, екі жақты құқықтық қатынастар болады (мысалы, тікелей еңбектік). Ал кейбір жағдайларда үшжақты да болады. Атап айтқанда, бас келісімді, облыстық (қалалық) және салалық (тарифтік) келісімдерді жасағанда үш жақ қатысады: кәсіподақ бірлестігі, жұмыс берушілер бірлестігі және тиісті мемлекеттік орган (Қазақстан Республикасыныц Үкіметі, салалық басқару органы, т.б.).

Еңбек құқығы саласындағы құқықтық қатынастар, негізінен, регулятивтік болады. Бұл дегеніміз - олар еңбек құқықтары субъектілерінің құқықтары мен міндеттерін құқықтық реттеудің осы салаға тән әдістері негізінде белгілеумен байланысты болуы. Аталып өткендей, еңбектік құқықтық қатынастардың ерекшеліктері еңбек жағдайын шартта белгілеу тәртібімен, еңбектік құқықтық қатынастар туындаған кезден бастап жақтардың теңдігімен және қызметкердің әрі қарайғы еңбек процесінде жұмыс берушіге бағынышты болатындығымен, еңбекті ұйымдастыруды және қолдануды орталықтан

нормалау мен жергілікті реттеу арасындағы үндесуімен байланысты. Қорғаушы құқықтық қатынастар еңбек құқықтары бұзылған және еңбек құқықтары субъектілеріне жүктелген міндеттер орындалмаған және ондай іс-әрекет тараптардың мүдделерін көзғаған жағдайда туындайды, сондықтан бұзылған құқықты белгіленген тәртіпте қорғау қажеттілігі пайда болады [4].

Еңбек құқығы саласындағы құқықтық қатынастардың мазмұны тұрақты болып қалмайды. Республикадағы экономикалық реформа және нарықтық қатынастардың қалыптасуы жағдайында еңбек туралы заңдар тез өзгеруде және, сондықтан да, құқықтық қатынастардың сипаты мен мазмұныда өзгеруде.. Мысалы, бұрынғы КСРО-да еңбекті ұйымдастыру және қолдану саласындағы көптеген қатынастарда құқықтық форма болмаған (социалистік жарыс, еңбекке коммунистік көзқарас үшін көзғалыс, жетекшітік, т.б.). Меншіктің түрлері мен шаруашылық жүргізудің формалары әр алуан қазіргі жағдайдағы өндірісте еңбек туралы жергілікті нормалардың Еңбек заңнамалары жүйесіндегі өзіндік салмағы артуда. Бұл еңбектік құқық қатынастарына қатысушы жақтар арасында еңбектің жағдайын шарт арқылы реттеудің басым болып отырғандығын көрсетеді. Ал еңбек жағдайын орталықтан нормалауға келетін болсақ, ол, әдетте мемлекеттің еңбекті ұйымдастыру және қолдану саласындағы саясатын анықтауға, жалданбалы еңбек адамлары үшін құқықтық кепілдіктің ен төменгі деңгейін белгілеуге қатысты болады.

Аталып өткендей, еңбек құқығының пәні құрылымдық тұрғыдан алғанда біртекті емес. Еңбектік құқық қатынастары негізгі болып табылады, олар еңбек құқықтарының нормаларымен реттелетін қатынастар жүйесінің өзегі болып саналады. Тек осы еңбектік құқық қатынастары ғана жұмыс берушілер мен жалданбалы еңбек адамдарының еңбектік құқық қатынастарына тән ерекшеліктерін білдіреді. Сонымен қатар, еңбек қатынастарымен тығыз байланысты басқа да қатынастар бар. Олардың ерекшелігі сол, олар еңбектік құқық қатынастары объективті қажеттіліктен туындайды, себебі әңгіме қызметкерлер ұжымының бірлескен еңбегін ұйымдастырудың, адамдардың өндіріс процесінлегі іс-қимылын үйлестірудің қажет екендігі жайында; еңбектің қорғалуын және еңбек заңнамасының сақталуын қадағалауға қатысты қатынастар еңбекті қорғау туралы заңдардың және басқа нормативтік актілердің сақталуына жалпы және арнайы мемлекеттік бақылау мен қадағалауды тұрақты жүзеге асыруды өндірістің қажет етіп отырғандығынан туындайды. Еңбектік құқық қатынастары және одан туындаған басқа қатынастар жинақталып құқық қатынастарының еңбек құқығының мәнін құрайтын бірыңғай жүйесін береді [5].

Бұл оқулықта еңбек құқығы саласындағы құқықтық қатынастар жүйесі мына түрде берілген:

— еңбектік құқық қатынастары;
— жұмысқа орналастыру бойынша қатынастар;
— ұйымдық-басқару құқық қатынастары;
— қызметкерлерді кәсіби даярлау бойынша құқық қатынастары;
— әлеуметтік-экономикалық қатынастар;
— еңбектің қорғалуын және еңбек заңдарының сақталуын қадағалау бойынша қатынастар;
— еңбек дауларын қарау бойынша қатынастар.

Сонымен, еңбектік құқық қатынастардың олардан туындайтын басқа қатынастармен өзара байланыстары бір ортақ факторға негізделген, ол — қызметкерлердің еңбегін кәсіпорынның еңбек ұжымы шеңберінде ұйымдастыру және қолдану. Ал олардың айырмашлығына келетін болсақ, олар негізінен субъективтік құқықтар мен міндеттердің мазмұнымен, сондай-ақ туындау, өзгеру және тоқтау негіздері бойынша өзгешеліктермен байланысты.

Еңбек құқығы саласындағы құқықтық қатынастардың қазіргі жүйесі бұл қатынастардың бәрінің бірден болуының міндетті екендігін білдіреді. Олардың кейбіреуі

уақыт бойынша сәйкес келмейді (мысалы, жұмысқа орналастыру бойынша қатынастар, еңбектік құқық қатынастары) басқалары белгілі бір мән-жайлар немесе заң бұзушылық болған жағдайда туындауы мүмкін (мысалы, еңбектің қорғалуын және еңбек заңдарының сақталуын қадағалау бойынша қатынастар), мұндай мән-жайлар болмаған жағдайда (заңдық факторлар) қатынастар туындамайды. Бұл жерде еңбек құқығы саласындағы барлық құқықтық қатынастардың барлық қызметкерлерге тиесілі болуы міндетті емес. Мұндай құқықтық қатынастардың кейбіреулерінің алда туындауға толық мүмкіндігі бар, атап айтсақ, ол - еңбек дауларын шешу бойынша қатынастар. Бірақ, еңбектеніп жүрген уақытының барлық кезінде қызметкерде еңбек дауын тудыратын қайшы пікір болмауы мүмкін.

Еңбектік құқық қатынастарынан туындаған барлық қатынастар, уақыттық критерийлер бойышна мынадай үш топка бірігеді:

1) еңбектік қатынастардан бұрын алған;

2) еңбектік қатынастар-мен бірге жүретін;

3) еңбектік қатынастардан туындайтын.

Бұрын болған құқықтық қатынастар, әдетте, еңбектік қатынастардың алдында туындап тоқтайды. Оларға, мысалы, жұмыспен қамтылу және жұмысқа орналастыру бойынша, кәсіби даярлық бойынша құқықтық қатынастарды жатқызуға болады.

Бірге жүретін құқықтық қатынастар еңбек қатынастарымен бірге туындап, бірге жүреді. Оларға ұйымдық-басқару құқық қатынастары (әкімшілік пен еңбек ұжымы арасындағы), еңбектің қорғалуын және еңбек заңдарының сақталуын мемлекеттік қадағалау және бақылау бойынша құқықтық қатынастар, әлеуметтік-экономикалық қатынастар, еңбек дауларын шешу бойынша қатынастар (жұмыстан шығарылған адамды қайта орнына қою жөніндегі даулардан басқалары) жатады. Бірге жүретін құқықтық қатынастардың қызметтік ролі сонда, олар еңбек қатынастарының сақталуына дұрыс жағдай тудырады.

Ал, еңбек қатынастарынан туындайтын құқықтық қатынастар сол еңбек қатынастары тоқтаған кезден туындайды, олар бір жағдайда жұмыстан шығарылған адамды материалдық қамтамасыз етуге, ал бір жағдайда— заңсыз жұмыстан шығарылған адамды жұмысқа қайта орналастыруға бағыттылық алады (атап айтқанда, жұмыстан шығарылған адамды қайта орнына алдыру жөніндегі дауларды шешу бойынша қатынастар).

Сонымен, еңбек құқығы саласындағы құқықтық қатынас дегеніміз — құқықтың осы саласыныи нормаларымен реттелген, жақтарынын субъективтік құқықтары мен тиісті заңдық міндеттері бар еңбек қатынастары. Құқықтық қатынастардың жеке, өзіндік сипаты болады, яғни ол еңбек құқығының субъектісі болып табылатын нақты адамдар мен ұйымаар арасындағы қатынастар. Еңбек қатынастарына қатысушылар өзара субъективтік құқықтармен жене міндеттермен байланысты, олардың орындалуына мемлекет заңда белгіленген әртүрлі шаралар және міндеттердің орындалмағаны үшін көзделген жауаптылық арқылы кепілдік береді.

Еңбек құқығы теориясында және заңнамада еңбектік құқық қатынастарына жақтардың белгілі бір еңбек қызметін, әдетте, еңбек және ұжымдық шарттар негізінде жүзеге асыру барысында қызметкер мен жұмыс беруші арасында туындайтын қатынастар жатады. Еңбек қатынастарының мазмұнына келсек, біржақ (қызметкер) ішкі еңбек тәртібіне бағына отырып белгілі бір мамандық, кәсіп немесе лауазым бойынша жұмыс орындауға міндетті, ал екінші жақ (жұмыс беруші) оған заңнамада, ұжымдық шартта және келісімде көзделген еңбекақыны төлеуді және еңбек жағдайын қамтамасыз етуді міндетіне алады [6].

Еңбектік құқық қатынастарынла өздеріне тән ерекшеліктер бар, олар бұл қатынастарды еңбекті қолданумен байланысты басқа құқықтық қатынастардан (мысалы, азаматтық) ажыратуға мүмкіндік береді. Еңбектік құқық қатынастары дегеніміз қызметкермен жұмыс беруші арасындагы еңбек шарты негізінде еңбекті қолдану

жайындағы заңдық қатынастар. Еңбек құқығының нормаларымен реттелген еңбек қатынасы жақтардың субъективтік құқықтары мен тиісті міндеттері түрінде баііланыстың заңдық формасын алады. Екі жақты сипаттағы байланыс қызметкер мен жұмыс берушінің еңбектік құқық, қатымастарының мазмұнын құрайтын міндеттерін қамтиды.

Еңбектік құқық қатынастары азамат нақты кәсіпорынның (мекеменің, ұйымның) Еңбек ұжымының құрамына-кіргізуді қажет етеді, сондықтан да ол сол ұжымның қызметкеріне айналады. Еңбек ұжымына кіргізу — еңбектік құқық қатынастарының атрибтивтік (анықтауыштық) белгісі, ол қызметкердің еңбек міндетінің сипатына қарамайды (жұмыстың бір жерде тұрақты істелмеуі, іссапарлар, т.б.).

Азаматты кәсіпорынның (мекеменің, ұйымның) еңбек ұжымына кіргізу фактісі еңбектік құқық қатынастарының басқа бір өзіндік ерекшеліктерімен, атап айтқанда қызметкердің өзіне тапсырған жұмысты өзі орындауымен байланысты.

Бұл дегеніміз жұмыс берушінің келісімінсіз қызметкер осы жұмысты орындай алатын басқа адаммен алмастыра алмайды.

Қызметкердің өзіне тапсырылған, мамандықтың, кәсіптің немесе лауазымның белгілі бір түріне жататын еңбек міндетін орындауы еңбектік-құқық қатынастарының объектісі болып табылады. Еңбек құқықтың, яғни қызметкердің еңбек міндеттерінің тегін анықтау еңбектік құқық қатыпастарының өзінше, ол жақтардың уақытша міндеттерін белгілеумен байланысты және еңбектік құқық қатынастарыиыц ары қарайғы тағдырыма әсерін тигізеді.

Еңбектік құқық қатынастарының жақтарын кәсіпорынның ішкі еңбек тәртібімен бағындыру - еңбектік құқық қатынастарына тән белгі. Еңбек ұжымы жұмысының ішкі тәртібінің мазмұным еңбек туралы күшіндегі заңдар да, жергітікті реттеуші актілерде (мысалы, ұжымдық шарт) анықтайды, Ішкі еңбек

тәртібінің ережелерін сақтау өндірістің объективтік кажеттілігі болып табылады, себебі ол жұмыс уақытын ұтымды пайдаланумен, жұмысты салалы орындаумен және т.б. байланысты.

Еңбектік құқық қатынастарында қарымталық сипат бар. Еңбек үшін жалақы турінде сыйақы беру жөніндегі жақтардың құқықтары мен міндеттері — еңбектік құқық қатынастарының ажырамас нышаны. Еңбек құқығында жалақы жүйесі қызметкердің белгілі бір көрсеткіштерге сәйкес жұмсалған еңбегі мен ол еңбекке жасалған төлем мөлшері арасындағы қатынасты анықтаудың тәсілі ретінде қарастырылады.

Сонымен, еңбектік құқық қатынастарында ұзақ мерзімді, тұрақты сипат бар. Бұл — еңбектік құқық қатынастарында қызметкердің біржолғы жұмыс тапсырмасын орындамай, тиісті кәсіпке, мамандыққа немесе лауазымға жататын белгілі бір еңбек міндеттің орындауымен байланысы. Еңбектік құқық қатынастарының ұзақ уақыттылық сипаты оның мазмұнына, ягни жақтардың құқықтары мен міндеттеріне байланысты, олардың орындалу мерзімі бұл жерде еш рөл атқармайды. Өзінің жұмыс уақытының басынан аяғына дейій өзіне жүктелген еңбек міндетін атқарады, ал үзіліс кезінде (демалыс, мереке күндері, т.б.) еңбектік құқық қатынастары үзілмейді [7].

Еңбекті қодданумен байланысты азаматтық құқық қатынастарында (мердігерлік, тапсырма, т.б.) жұмысты орындаушы кәсіпорынның, мекеменің, ұйымның (тапсырыс берушінің) тізімдік құрамына (еңбек ұжымына) кіргізілмейді. Ал жақтардың міндеттемесі жұмыстың орындалу процесіне емес, оның ақтық нәтижесіне қатысты белгіленеді. Тапсырыс беруші екінші жақтан өздері алдын ала келіскен нақты — жеке жұмыстың орындалуын талап ете алады.

Еңбектік құқықтық қатынастарда жұмыс беруші жұмысты орын-даушыдан еңбек шартында көрсетілген еңбек міндеттерін орындауды талап ете алады, тек айрықша жағдайда ғана қызметкерге ол жұмысқа кабылданғанда көзделген жұмыс тегіне жатпайтын тапсырма жүктеуге жол беріледі.

Экономикалық реформа және нарықтық қатынастардың дамуы жағдайында Еңбек құқығынын таралу саласының кеңіп бара жатқандығы байқалады. Әңгіме корпоративтік

ұйымдардағы (шаруа қожалығы, өндірістік кооперативтер, т.б.) еңбек қатынастарын құқықтық реттеу жайында болып отыр.

Өндірістік кооперативтер мүшелерінің еңбек қатынастары Қазақстан Республикасы Президентінің 1995 жылғы 5 қазаңдағы «Өндірістік кооператив туралы» заң күші бар Жарлығымен және кооперативтің құрылтай құжаттарымен, ал кооперативте еңбек шарты бойынша жұмыс істейтін адамдардың еңбек қатынастары — еңбек туралы заңнамамен реттеледі. Кооперативте жұмыс істеген уақыт еңбек өтіліне (стажына) кіреді. Ал, кооперативте еңбек шарты бойынша жұмыс істейтін адамдар жалдамалы қызметкерлердің еңбек ұжымын құрайды [8].

Корпоративтік ұйымдарда еңбекті ұйымдастырудыңжәне қол-даиудың ерекшелігі сонда, бұл жерде еңбектік құқық қатынастары мүшелікпен байланысты кешенді қатынастардың табиғи бөлігі болып келеді (ұйымдық-басқару, мүліктік, еңбек).

Еңбектік құқық қатынастары құрылымы жағынан күрделі болып келеді. Олар жақтардың бірқатар нақты өкілеттіктерінен және оларға сай міндеттерден тұрады. Оларға жұмыс уақыты мен демалыс уақыты, жалақы, еңбек тәртібі, еңбекті қорғау, материалдық жауаптылық, т.б. бойынша құқықтық қатынастар жатады.

Мысалы, жалақы бойынша құқықтық қатынас қызметкердің өзіне жүктелген еңбек міндетін орындағаны үшін жалақы алуға құқығын және, тиісінше, жұмыс берушінің ол жалақыны қызметкерге белгіленген тәртіпте және мерзімде төлеу міндегін қамтиды.

Еңбектік құқық қатынастарының субъектілері: еңбек құқұқық қатынастарының субъектілері ретінде, бір жағынан - қызметкер, екінші жағынан — жұмыс беруші танылады. Жақтар ажырамас заңдық қасиет ретінде еңбектік құқық субъектілікті иемденеді және еңбектік құқық қатынастарының субъектілері бола алады.

Қорытынды

Дипломдық жұмысымды аяқтай келе, мен бүгінгі күнде құқықтық реформаны жүзеге асыру шеңберіндегі қызметкерлердің еңбектерін қорғау мәселесінің айтылып, жазылып, шешімін тауып та жатқан мәселелер қатары бар екеніне көзім жетті. Бірақ та, соның сыртында жекелеген категориядағы қызметкерлердің яғни, мүгедектер мен кәмелектке толмағандардың және әйелдердің еңбектерін қорғау мәселесі шет қалып қойған сияқты.

Бұл мәселені қарамас бұрын, жалпы «еңбек» дегеніміз не? «еңбекті қорғау» дегеніміз не? деген ұғымдарға тоқталатын болсақ, Қазақстан Республикасының еңбек кодексінің бірінші бабында «еңбек» – адамдардың өмірі үшін қажетті материалдық, рухани және басқа да құндылықтырды жасауға бағытталған адам қызметі» - деп көрсетілген, ал «еңбекті қорғау дегеніміз – еңбекті қорғау - құқықтық, әлеуметтік-экономикалық, ұйымдастыру-техникалық, санитарлық-эпидемиологиялық, емдеу-профилактика, оңалту және өзге де іс-шаралар мен құралдарды қамтитын, еңбек қызмет процесінде қызметкерлердің өмірі мен денсаулығының қауіпсіздігін қамтамасыз ету жүйесі» деп көрсетілген. Иә бұл заң нормаларының сақтала бермейтіні әрине өкінішті. Мысалы, кәмелетке толмағандардың арасында еңбек шартына отырмай еңбек атқаратындары бәрімізге белгілі. Жұмыс беруші мұндай жағдайларды кәмелетке толмағандар өздерінің құқықтарын қорғай алмайтынын біліп, көптеп заң нормаларының сақталмайтыны анықталады. Осының салдарынан жұмыс беруші мемлекет қазынасына салатын салық сомассын азайтып, өзіне белгілі бір кіріс түсіруді көздейді.

Еңбек заңнамасы еңбекті қорғаудағы ұлттық саясат пен мемлекеттік басқару қағидаттарын белгілей отырып, жұмыс берушілір қызметкерлердің негізгі құқықтарының бірі – қапуіпсіздік пен гигиена талаптарына сай келетін еңбек жағдайларын жасауын талап етеді [28].

Елімізде халақаралық еңбек ұйымымен Бүкіләлемдік еңбекті қорғау күні белгіленген. Еңбек қорғау күнін алғаш рет 2001 жылы атап өтті. Жыл сайын сәуірдің 28 бүкіләлемдік еңбек қорғау күні ретінде белгіленді. Соны негізге алған халықаралық еңбек ұйымы өндірісте қайғылы оқиғалардың алдын алу идеясын жандандыра түсуде. Биылғы

жылғы осы айтулы шараға байланысты басты мәселе әрбір жұмыс орнында қауіпсіздікті және еңбек жағдайын туғызуға арналмақ.

Халықаралық еңбек ұйымы мемлекеттік органдарды, жұмыс беруші бірлестіктерін қайғылы оқиғаларды және сырқаттануды болғызбау үшін ақпараттық-түсінік жұмыстарын жүргізуге шақырады. Әрине, бұл игі істен барлық қызметкерлер де тыс қалуға тиіс емес. Кім-кім де өндірістік аяудан бойын аулақ ұстауды ойластыруы керек.

Осы тұрғыда облыстық мемлекеттік еңбек инспекциясы ерекше қырағылық танытуда. Еңбек қауіпсіздігі және еңбекті туралы заңнамалар талаптарын уақытылы орындауға күш салады. Олар жүргізген тексеруде сегіз мыңға жуық 3899-ы еңбек қауіпсіздігі және еңбекті қорғау мәселелеріне қатысты болды.

2007 жылы мемлекеттік еңбек инспекторлары ұйымдарда алты жүзге жуық жоспарлы, жеті жүзден астам жоспардан тыс және алпыс кешенді тексеру және зерттеу ісін жүргізді. Жоспардан тыс тексерулер азаматтардың еңбек құқының бузылуы туралы шағымға орай ұйымдастырылды. Сонымен қатар өндірісте орын алған қайғылы оқиғалардың себебі зерттелді. Құқық қорғау органдары мен шаруашылық субъектілері өз тараптарынан инициатива көтеріп, жоспардан тыс тексеру жүргізуге ұсыныс жасады. Әлеуметтік кикілжіңге жол берілуге және жұмыс берушінің еңбек құқы бұзушылығына мемлекеттік еңбекинспекторлары үнемі назар аударады. Өткен жылы азаматтардың жеті жүз арызы мен шағымы қаралды. Оларға тиісінше жауап қайырылды. Жекелей шағымдар бойынша кемшіліктерді түзеу үшін шара қолданылды. Айта кету керек, инспекторлар қажет уақытында кінәлілерге айыппұл сала алады. Олар уақытпен санаспай жұмыс істейді. Мемлекеттік еңбек инспекторының тексеру кезіндегі айлық жүгі 5,8 шараны құрады. Ай сайын айыппұл салу көлемі 1,6 шараға жетті.

Мемлекеттік еңбек инспокторлары пайдалануға берілетін және қайта қалпына келтірілген нысандарды қабылдау комиссиясына көмектеседі. Себебі, нысандардағы еңбеккерлердін жарақат алу қаупін туғызатын кемшіліктерді олар тез анықтайды.

Сонымен қатар бүгінгі күні Үкіметтің араласуына аса мұқтаж мәселенің бірі Қазақстандағы шетелдік компаниялардың мәртебесі мен сырттан тартылатын жұмыс күштерінің үлес салмағы болып отыр. Оған неге біз сонша алаңдаушылықпен қарауға мәжбүрміз? Себебі, республикамыз бүгінде өзінің жерасты табиғи қазыналарымен бүкіл дүние жүзінің алдында мерейі артып, әрі әлемдік өркениетке сай тұрмыс кешу мұраты бізді қолда бар осынша мол табиғи байлығымызды барынша тез және уақыт көшінен қалмай игеруге мүдделі етіп отырғаны сөзсіз. Осыған дәлел ретінде тек Астананың өзін тілге тиек етсек те жетіп жатыр. Бірақ сол құрылыс нысандарында республикамызға заңсыз жолмен келген көптеген шетелдіктердің жұмыс істеп жүргенін көргенде, есігімізді айқара ашып тастаған осы аңғал-саңғалдығымыздан, ертеңгі күні опық жеп қалып жүрмейміз бе деген күдік көңілге еріксіз ұялайды. Олардың жеке тұлғаларға жалданып нәпақа тауып жүргені қаншама. Мысалы, ҚР Бас прокуратурасы ақпарат қызметінің мәліметі бойынша, Алматы облысы Заречный поселкесінде салынып жатқан еңбекпен түзеу колониясы мекемесінің құрылысында -15, Алматыдағы «Жайлау» гольф-клубында – 62, Астанадағы «Заңғар – 21 ғасыр» ЖШС-де – 49, Алматыдағы балқаш ауданы Қарой ауылдық мешітінің құрылысында 26 өзбекстандық заңсыз жұмыс істеп жүргені анықталған. Осының салдарынан біздің еліміздің азаматтарына деген сұраныс кеміп, оларға кері әсерін тигізуде. Жұмыс беруші ұйымдар мен жеке кәсіпкерлерге әрине шетелден жұмыс күшін тартқан тиімдірек. Өйткені олар біршама арзаңдау [29].

Сонымен қатар, мүгедектерді де жұмысқа орналастыру қазіргі уақытта үлкен мәселе болып отыр. Бұл мәселелер «Халықты жұмыспен қамту туралы» Қазақстан Рспубликасының заңында көрсетілгенмен оларды жұмысқа орналастыру қиындық туғызып отыр. Бірақ та осы заңының 5-ші бабына сәйкес мүгедектер қатарына сәйкес мүгедектер қатарына кіретін мақсаттағы топтағы халықты жұмысқа орналастыруды мемлекет қамтамасыз етуге тиіс [30].

Бұрын қолданыста болған Қазақстан Рспубликасының Үкіметінің 1999 жылы 25 маусымдағы номері 855 қаулысында еңбек рыногында әлеуметтік қамсыздандыруға мәжбүр және аз бәсекелі азаматтады жұмысқа орналастыру квоталары, Қазақстан Республикасының Үкіметінің 2001 жылғы 19 мамырдағы номірі 836 қаулысымен алынып тасталынды. Сондықтан да мүгедектерді жұмыс орнына квоталау механизмін реттейтін нормативтік-құқықтық акт қайта қарау керек. Облыс прокурорының ұйымдастыруымен болған тексерістерінің нәтижесінде мүгедектердің құқықтырының бұзылғаны туралы фактісі анықталды. Мысал келіре кетсек, «Арайлы Шуақ» ЖШС екінші-үшінші топтағы бес мүгедекке 7 айға жуық жалақысының төленбегені анықтылды. Жалпы қарыз сомасы 300 мыңды құрағын [24, 21 б].

Дәл осы талап Қазақстан республикасының көп дау дамайға түсіп келе жатқан мәселелердің бірқатары Еңбек кодексінде де беріліп отыр, қазіргі таңда бұл да болса кенеулі ой ұсынылып отырған еңбектің елеулі бір тұжырымы.

Сонымен, қолданысқа енгізілген Еңбек кодексінде осындай мәселелердің шешуін табатындай нақты нормалар әлі де болса белгіленсе деймін.

Алдағы уақытта еңбек заңнамасына қызметкелер мүддесін қорғаумен және еңбек өнімділігін арттыруға ықпал етумен байланысты дәстүрлі міндеттерді бейнелеуі тереңірек ашылса және мұның сыртында, қызметкерлердің еңбек белсенділігін ынталандыруға байланысты тағы бір бернелік бағыт бейнеленсе дейміз.

Қорыта айтқанда, еңбекті қорғау бүгінде ең бірінші сатылардағы проблемалық жағдайлардың бірі. Жұмыс барысында келтірілген мысалдарға сүйенсек еңбекті қорғау талаптарының бұзылғанлығын көптеп кездестіруге болады. Мұның бір себебі әлі де болса азаматтарымыздың тиісті заң нормаларын білмеуі немесе оған немқұрайлы қарағандықтары. Өкінішке орай өндірістік жарақат салдарынан елімізде қаншама адам мүгедек болып қалады ал, қаншасы өз өмірімен қоштасады. Қазақстан Республикасын Конституциясында көзделгендей «Қазақстан Республикасы өзін демократиялық, зайырлы, құқықтық және әлеуметтік мемлекет ретінде орнықтырып, оның ең қымбат қазынасы адам және адамның өмірі, құқықтыры мен бостандықтары» деп тұжырымдады.

Әдебиеттер тізімі

1 Қазақстан Республикасының Конституциясы 30.08.1995 (өзгертулер мен толықтырулар 21.05.2007ж).

2 Уваров В. Н. «ҚР еңбек құқығы». Оқулық – Алматы: КазГЮА 2000.

3 Алексеев С.С. Общая теория практика. // Т.2 М. 1992. ст.85

4 Жанға батқан жұмыссыздық – оны тоқтатуға бола ма? // Заң 2010. №3 68-71 б.

5 Саматова Л.Д. Еңбек құқығы және әлеуметтік қамсыздандыру құқығы. Астана 2007. 664 бет

6 Курбаев Д.А. Трудовое право РК. Алматы: Бастау 2009.

7 Ахметов А., Ахметова Г. Қазақстан Республикасының еңбек құқығы. Оқулық – Алматы: «Юридическая литература», 2005.- 455 б.

8 «Өндірістік кооператив туралы» 1995 жылғы 5 қазандағы № 2486 Қазақстан Республикасының Заңы // www.paragraf.kz – СПС Юрист.

9 Шайбеков Д.К Трудовое правоотношение Республики Казахстан и рынок. Алматы, 1997.

10 Абусярова Н.А. Обеспечение законности в трудовых отношениях. Алматы: Жеті жарғы, 1997.

УДК 351

Аскаров И.А., Юриспруденция
Окулич И.П., доцент

Проблемы противодействия налоговым правонарушениям уголовно-правовыми средствами

Аннотация

В данной статье рассматриваются теоретические аспекты противодействия налоговым уголовным правонарушениям, вопросы действующего отечественного уголовного законодательства и практика применения противодействия уклонению от уплаты налогов и (или) других обязательных платежей в бюджет в Республике Казахстан.

Ключевые слова

Республика Казахстан, противодействие налоговым правонарушениям, уголовное законодательство, уклонение от уплаты налогов.

Введение

Актуальность. Конституция Республики Казахстан устанавливает долг и обязанность каждого гражданина уплачивать законно установленные налоги, сборы и иные обязательные платежи [1]. Данный конституционный принцип имеет важное значение для обеспечения экономической стабильности страны, поскольку налоги являются основным источником доходов государства.

Несвоевременная или неполная уплата налогов и сборов провоцирует снижению уровня жизнедеятельности страны и срыву реализации социально-значимых программ государства. Кроме того, налоговые уголовные правонарушения могут привести к легализации нелегальных доходов и перевода капитала в теневой сектор экономики, что в свою очередь снижает эффективность налоговой системы и ограничивает доступ к финансовым ресурсам для государства.

В этой связи противодействие налоговым уголовным правонарушениям становится все более важным в современном мире, и обуславливает необходимость ее защиты уголовно-правовыми средствами.

Объектом исследования являются общественные отношения в области уголовно-правовой регламентации налоговых уголовных правонарушений.

Предметом исследования выступают: уголовно-правовые нормы, регулирующие вопросы ответственности за налоговые уголовные правонарушения, научные публикации по исследуемым вопросам, судебно-следственная практика по делам о налоговых уголовных правонарушениях, а также закономерности, связанные с выяснением наиболее значимых свойств и сторон изучаемого объекта, позволяющих научными методами познать его сущность и разработать комплекс научных и прикладных рекомендаций по совершенствованию уголовного законодательства Республики Казахстан.

Научная новизна и актуальность проводимого исследования заключается в том, что комплексно проанализированы актуальные проблемы, связанные с квалификацией налоговых уголовных правонарушений.

Обзор литературы

Оценка современного состояния решаемой научной проблемы и/или практической задачи. Теоретические и прикладные аспекты налоговых уголовных правонарушений рассматривались казахстанскими и зарубежными учеными как: Е.О. Алауханов, А.В. Бакаев, И.Ш. Борчашвили, Н. В. Витрук, Б. В. Волженкин, Л. Д. Гаухман, С.С. Каржаубаев, В. Д. Ларичев, Н. А. Лопашенко, А.И. Рарог, С.М. Рахметов, Г.Б. Саматова, С.Д. Сулаимбекова, А. М. Тимофеев, А.Н. Худяков, Б.В. Здравомыслов,

Ю.А. Красиков, М.В. Фельсков, О.Б. Филипец, Л.Г. Шапиро, О. А. Цирит, А.М. Эрделевский, П. Яни и других.

Основная часть

При подготовке работы использованы исторический, логический, сравнительно-правовой методы, анкетирование и интервьюирование, наблюдение, анализ аналитических материалов и статистических данных, а также методы моделирования и прогнозирования.

Налоговые правонарушения являются наиболее распространенными деяниями среди экономических уголовных правонарушений, так как в Казахстане свыше 60 видов налогов и (или) других обязательных платежей в бюджет. Соответственно, у правоохранительных органов достаточно широкий спектр для выявления и привлечения виновных лиц к уголовной ответственности.

Сложности в понимании содержания и определении видов преступлений, образующих группу налоговых преступлений, связана во многом с тем, что действующее уголовное законодательство в своей структуре не выделяет в отдельную главу преступления, которые по своему существу являются налоговыми.

Согласно п. 55) статьи 1 Кодекса Республики Казахстан от 25 декабря 2017 года «О налогах и других обязательных платежах в бюджет (Налоговый кодекс)» под налогами понимается законодательно установленные государством в одностороннем порядке обязательные денежные платежи в бюджет, за исключением случаев, предусмотренных настоящим Кодексом, производимые в определенных размерах, носящие безвозвратный и безвозмездный характер [2].

Налог — это безвозвратное взимание денег от плательщика к государству и только. Этим налог отличается от возвратных платежей, например, государственных займов, при которых деньги движутся в начале от плательщика к государству, а затем - от государства к плательщику. Безвозвратность одновременно означает бессрочность изъятия денег, то есть они не будут возвращены ни в каком будущем.

Налог характеризуется наличием объекта обложения. Не существует налога просто так – любой налог взимается по поводу наличия или совершения чего-либо, то есть при наличии объекта налогообложения.

Налог всегда носит индивидуальный определенный характер, то есть всегда существует субъект платежа в виде конкретного юридического или физического лица. В противном случае не с кого будет взять налог.

Для налога характерен определенный размер платежа. В нормативных актах, устанавливающих налог, всегда определяется размер налога тем или иным способом (в процентах от дохода, в виде твердой фиксированной суммы и т.д.). Наличие определенного размера налога формирует содержание налогового обязательства – налогоплательщик знает, сколько должен государству. Фиксированность сроков уплаты налога - важная его характеристика. Сроки уплаты налога строго регламентируются государством и в отличие от других платежей не могут меняться по срокам без изменения законодательной базы.

Сумма налога всегда идет в доход государства, чем налог отличается от всякого рода сборов и платежей, которые могут устанавливаться в рамках негосударственных структур (например, партийные взносы, учредительные паи и т.п.).

Таким образом, о понятии налог можно сказать, что в материальном смысле налог – это сумма денег (реже - вещей), подлежащая передаче налогоплательщиком государству в установленных размерах, в обусловленные сроки и в определенном порядке;

в экономическом смысле – это денежное отношение, опосредующее одностороннее движение стоимости от плательщика к государству в установленных размерах и в определенном порядке;

в юридическом смысле – это государством установленное, порождающее обязательство лица по передаче государству суммы денег (реже – вещей) в определенных размерах, в обусловленные сроки и в определенном порядке.

Статья 189 НК определяет виды налогов и других обязательных платежей в бюджет. Так, в Республике Казахстан действуют следующие виды налогов: корпоративный подоходный налог; индивидуальный подоходный налог; налог на добавленную стоимость; акцизы; рентный налог на экспорт; специальные платежи и налогинедропользователей; социальный налог; налог на транспортные средства; земельный налог; налог на имущество; налог на игорный бизнес;

Платежами в бюджет признаются: государственная пошлина; сборы, плата за: пользование лицензиями на занятие отдельными видами деятельности; пользование земельными участками; пользование водными ресурсами поверхностных источников; эмиссии в окружающую среду; пользование животным миром; лесные пользования; использование особо охраняемых природных территорий; использование радиочастотного спектра; предоставление междугородной и (или) международной телефонной связи, а также сотовой связи; размещение наружной (визуальной) рекламы (п.п. 2 п. 1 ст. 189 НК).

Согласно стандартам аудиторской деятельности искажения бухгалтерской отчетности делятся: по характеру происхождения на преднамеренные и непреднамеренные, по своему влиянию на конечные показатели на существенные и несущественные. Выявленные искажения должны быть отражены в письменной документации.

Под «сокрытием объектов налогообложения и (или) других обязательных платежей» следует считать не отражение (полностью или частично) в бухгалтерском и налоговом учетах предприятия объектов и иных обстоятельств, с наличием которых законодательство связывает возникновение обязанностей налогоплательщика исчислять и уплачивать налог.

Сокрытие объектов налогообложения может выражаться как во включении в бухгалтерские документы и налоговую отчетность заведомо искаженных сведений, относящихся к этим объектам, так и в умышленном представлении в налоговые органы недостоверной отчетной документации о таких объектах. В этой связи представляется, что сокрытие трудно обнаружить при документальной проверке отдельно взятого предприятия (объект-то именно сокрыт), а само налоговое правонарушение вскрывается путем сопоставления данных, полученных, например, от других предприятий и банков через осуществление встречных проверок или с широким использованием оперативных данных.

Данный вывод можно обосновать тем, что по отношению к документации факты хозяйственной деятельности (сделки, операции, отгрузки, имущество и т.д.) являются первичными, поэтому изначально существует какой-либо финансово-хозяйственный факт, а уже потом он должен найти свое отражение в учете, при чем или в налоговом, ил и в бухгалтерском. В т о же время для возникновения обязанностей по уплате налога достаточное значение имеет не «бумага», а юридический факт, вызывающий необходимость исчислить и уплатить налог, т.е. объект налогообложения. Если же факты есть, а их соответствующего отражения нет, то формальная часть состава сокрытия налицо [3].

Таким образом, уголовная ответственность за «уклонение от уплаты налога и (или) других обязательных платежей в бюджет» наступает только в том случае, если они совершены теми «способами», которые указаны в НК РК.

При этом следует иметь ввиду, что не каждое нарушение налогового законодательства может быть основанием для привлечения лица к уголовной ответственности.

Так, основанием уголовной ответственности по статье 244 УК РК является уклонение гражданином от уплаты налога и (или) других обязательных платежей в

бюджет в крупном размере, а по статье 245 УК РК – уклонение от уплаты налога и (или) других обязательных платежей в крупном и особо крупном размерах.

Несмотря на наличие законодательных закреплений налогов и платежей, следует признать, что четкого и определенного легального термина в отечественной системе норм права нет, а понятие налогового преступления разработано в уголовно-правовой науке. Вместе с тем, в настоящий момент нельзя говорить о единообразии толкования понятия налогового преступления.

На наш взгляд от точности правильного определения налогового преступления зависит не только налоговая политика государства, но и выработка самой стратегии по борьбе с этим видом преступлений. Следует отметить, что в науке уголовного права высказаны различные точки зрения на этот счет.

С.С. Белоусова считает, что налоговое преступление — это общественно опасное умышленное деяние, являющееся противоправным и уголовно наказуемым и позволяющим субъекту избежать или уменьшить обязательные выплаты в бюджет, коими являются налоги [4, с. 22].

По мнению А.М. Вандышева налоговое преступление — это умышленно совершенное путем бездействия деяние, предусмотренное уголовным законом, посягающее на общественные отношения по поводу исчисления и взыскания налогов и иных платежей, осуществления налогового контроля и формирования бюджета. Предметом налогового преступления служит сумма денежных средств, подлежащая перечислению в бюджет в счет причитающегося к уплате любого вида налога(ов), исчисленного по результатам финансово-хозяйственной деятельности в размере, не превышающем налоговой ставки [5, с. 45].

Суммируя существующие точки относительно определения налогового преступления, приходим к выводу, что налоговыми преступлениями признаются предусмотренные и запрещенные уголовным законом под угрозой наказания общественно опасные деяния (действие или бездействие), посягающее на правоотношения в сфере налогообложения.

Кроме отсутствия единообразия в вопросах определения налоговых преступлений, среди ученых нет единства и в определении видов налоговых преступлений.

Так, ряд ученых исследователей предлагают включать в состав налоговых преступлений всю совокупность преступных деяний, совершение которых причиняет вред общественным отношениям, урегулированным нормами налогового законодательства.

К налоговым правонарушениям относятся следующие виды общественно опасных деяний:

1. Уклонение гражданина от уплаты налога и (или) других обязательных платежей в бюджет (ст. 244 УК РК);

2. Уклонение от уплаты налога и (или) других обязательных платежей в бюджет с организаций (ст. 245 УК РК);

3. Незаконные действия в отношении имущества, ограниченного в распоряжении в счет налоговой задолженности налогоплательщика, задолженности плательщика по таможенным платежам, налогам, специальным, антидемпинговым, компенсационным пошлинам, пеней, процентов в случае их начисления (ст. 246 УК РК).

Подводя итог по рассматриваемому вопросу, можно сделать вывод о том, что под «налоговыми преступлениями» понимается предусмотренные и запрещенные уголовным законом общественно опасные умышленные деяния (действия или бездействия), посягающие на правоотношения в сфере налогообложения.

Изучение зарубежного опыта уголовно-правовой охраны налоговых отношений государств является крайне важным, поскольку позволяют выявить успешные практики, которые позволяют улучшить национальное законодательство и способствуют эффективной борьбе с налоговыми правонарушениями.

В США уголовная ответственность за налоговые правонарушения предусмотрена в многочисленных законодательных актах, входящими в систему налогового законодательства. Особенностью законодательного регулирования США налоговых правонарушений является возможность привлечения к уголовной ответственности юридических лиц.

В США ответственность за налоговые преступления регулируется законодательством, кодифицированным в разделе № 26 Свода законов США. В основу этой кодификации положен Закон 1954 года о внутренних доходах, именуемый Кодексом внутренних доходов (ныне действующая редакция утверждена Законом 1986 года, который называется Кодексом внутренних доходов 1986 года).

К преступлениям в сфере налоговых правоотношений в США относятся: намеренное уклонение от уплаты налогов путем представления заведомо ложных налоговых деклараций или скрытия доходов (статья 7201 «Уклонение от уплаты налогов»), за уклонение от сбора и выплаты налогов, которые были зачислены на счет налогоплательщика (статья 7202 «Неуплата налогов»), неуплату оценочного налога или представление заведомо ложных налоговых деклараций (статья 7203 «Неуплата оценочного налога»), за представление заведомо ложных налоговых документов или скрытие доходов (статья 7206 «Представление заведомо ложных налоговых документов»). Наказания за налоговые правонарушения предусматриваются в виде лишения свободы и высокие штрафные санкции [6].

Налоговые правонарушения в Канаде относятся к преступным деяниям против государства и преступлениями, согласно п. 1 ст. 149.1 Закона 1985 г. «О подоходном налоге» признаются деяния, в форме финансового мошенничества, включая уклонение от уплаты налогов, хищения, а также иного вида мошенничества. Наиболее опасные формы налоговых правонарушений, в частности неуплата налогов на сумму более 5 тыс. канадских долларов, наказываются как представление поддельных документов по ст. 368 УК Канады, или как обман либо подлог по ст. 380 УК Канады и может составить до 14 лет лишения свободы. Виды наказаний за совершения данных деяний зависят от способа совершения и предусматривают от штрафа до лишения свободы. В качестве дополнительного наказания применяется публичное оглашение факта совершения тем или иным лицом налогового преступления и обязательная публикация данных фактов в СМИ [7, с. 52].

В Великобритании существует ряд уголовных наказаний за налоговые правонарушения, включая уклонение от уплаты налогов, подачу заведомо ложных налоговых деклараций, умышленное скрытие доходов и прочие. Согласно Закону о налогах, отражающем общие положения по налогообложению в Великобритании, лицо может быть привлечено к уголовной ответственности за уклонение от уплаты налогов в случаях, когда оно намеренно утаивало свои доходы или манипулировало своими налоговыми декларациями с целью сокрыть налоговые обязательства. Кроме того, законодательство о финансовых правонарушениях предусматривает серьезные уголовные наказания за мошенничество, манипуляции на рынке и другие преступления, связанные с финансовой деятельностью, в том числе с налогами. Эти уголовные наказания могут варьироваться в зависимости от серьезности правонарушения и могут включать штрафы, лишение свободы и другие меры борьбы с финансовыми преступлениями [4, с. 46].

В Германии ответственность за налоговые правонарушения закреплены Уголовным кодексом ФРГ. При этом, перечень налоговых преступлений предусмотрен в Положением о порядке взимания налогов. Понятие «уклонение от уплаты налогов» определяется в УК Германии через перечисление конкретных способов совершения данного правонарушения: умышленное непредставление сведений; представление недостоверных либо неполных сведений; умышленное неприменение знаков уплаты пошлины либо налоговых штампов, при обязательном условии наступления вредных последствий (занижения размера обязательных платежей, получения неоправданных налоговых

преимуществ и пр.). Наказания зависят от тяжести правонарушения и могут быть штрафами, исправительными работами или лишением свободы [5, с. 73].

Во Франции налоговые правонарушения рассматриваются как экономические преступления и предусматриваются в Общем кодексе о налогах (или Налоговый кодекс Франции). Согласно Налоговому Кодексу Франции, уголовное преследование возможно в случае умышленного сокрытия доходов и нарушения налоговых обязательств по уплате налогов в случае, если налоговый должник знает, что его действия являются нарушением закона. Подача заведомо ложных налоговых документов, сокрытие доходов и другие аналогичные действия признаются налоговыми мошенничествами и могут привести к возбуждению уголовного дела. Уголовные наказания могут включать в себя штрафы, лишение свободы, а также взыскание налоговых задолженностей [8, с. 55].

Таким образом, отличительной особенностью этого противоправного деяния по сравнению с уклонением от уплаты налоговых платежей по отечественному законодательству является то, что оно квалифицируется как мошенничество.

В Италии уголовная ответственность за налоговые преступления и проступки предусматривается Законом Итальянской Республики от 7 августа 1982 г. № 516, а также Декретом Президента Республики Италия от 29 сентября 1973 г. «О взимании подоходного налога». В соответствии со ст. 3 указанного Закона к числу налоговых преступлений относятся: уклонение от уплаты налогов, самовольное изготовление и распространение бланков для налоговых документов, подделка налоговых документов, уничтожение бухгалтерских документов, внесение в налоговые документы ложных сведений. К уголовным проступкам в налоговой сфере относятся задержка уплаты налогов, непредставление декларации о доходах, непредставление документов бухгалтерской отчетности. При этом в понятие уклонения входит уклонение от уплаты, как подоходного налога, так и налога на имущество, а также получение незаконных выплат в рамках налоговых отношений.

Обращает на себя внимание тот факт, что к понятию уклонения от уплаты налогов относят достаточно много самостоятельных действий, имеющих общий признак: цель уклонения от уплаты налогов. При этом в законе очень подробно описываются точные признаки действий, образующих факт уклонения от уплаты налогов.

Среди стран со строгими видами наказания, в том числе за налоговые правонарушения следует отнести Китай. Уголовная ответственность за налоговые правонарушения в Китае регулируется законом «О налогах на прибыль», а также многими другими законами и указами. Как и в других странах, уголовная ответственность за налоговые правонарушения может возникать, если налоговый плательщик умышленно укрывает свой доход или завышает расходы (завышение затрат) с целью сокрытия своей налоговой обязанности перед государственным бюджетом. Кроме этого, представление заведомо ложных деклараций или планирование налогового обмана также может привести к уголовному преследованию. На этапе расследования возможно принятие взыскательных мер, включая возмещение налогов, налагание административных штрафов и наложение административной ответственности. Если нарушение является уголовным преступлением, налоговый налогоплательщик может лишиться свободы или быть оштрафован на большую сумму [9, с. 36].

Кроме того, в Китае существует наказание за налоговые правонарушения, связанные с коррупцией. Такие нарушения включают получение взятки, фиктивную бухгалтерию, подделку контрактов на налоговые цели и нарушения правил налоговой регистрации. Эти преступления могут привести к возбуждению гражданского и уголовного дела с соответствующими наказаниями.

Отличительной чертой борьбы с налоговыми преступлениями в Китае является выделение наряду с общими субъектами налоговых преступлений, ответственности должностных лиц налоговых органов. Так, статья 404 УК КНР предусматривает

уголовную ответственность должностного лица налогового органа за злоупотребления представленными ему полномочиями, выразившиеся в противозаконном не взимании или взимании меньшей налоговой суммы, когда это наносит серьезный ущерб государственным налогам.

Подводя итог рассмотрению особенностей зарубежного уголовного законодательства о налоговых преступлениях, можно выделить общую с казахстанским законодательством черту, заключающуюся в том, что все государства едины в стремлении осуществлять уголовное преследование лиц, злостно не исполняющих свои обязанности по исчислению и уплате налогов. В качестве основных критериев признания тех или иных незаконных действий уголовно наказуемыми рассматриваются их умышленность и крупный размер неуплаченных налогов.

Во многих странах дальнего зарубежья уголовная ответственность за налоговые преступления предусмотрена не нормами уголовных законов (кодексов), а нормативными правовыми актами, входящими в систему законодательства о налогах. При этом, в некоторых странах широко применяется понятие «налоговое мошенничество», и определяется как умышленные действия лица, направленные на снижение налогов и совершаемые путем фальсификации документов, имеющих значение для налоговых органов. В странах же ЕАЭС уголовная ответственность за налоговые преступления закрепляется в Уголовных кодексах стран и имеет значительное сходство с отечественным законодательством.

Рассматривая нормы уголовного законодательства, предусматривающие ответственность за уклонение от уплаты налогов и (или) других обязательных платежей в бюджет, можно отметить, что совершение подобных деяний возможно двумя способами:

— путем непредставления декларации о доходах в случаях, когда подача декларации является обязательной, что выражается в пассивном поведении виновного (бездействии);

— путем включения в декларацию или иные документы, связанные с исчислением или уплатой налогов и (или) других обязательных платежей в бюджет, заведомо искаженных данных о доходах или расходах либо об имуществе, подлежащем налогообложению, что характеризует собой активное поведение налогоплательщика (действие) [10].

Таким образом, уголовная ответственность за налоговые правонарушения предусмотрена только за умышленные действия преступника, выраженные в неуплате налогов и (или) других обязательных платежей в бюджет.

В зависимости от общественной опасности налоговых правонарушений следует выделить следующие меры предупреждения.

Наиболее эффективными мерами предупреждения могут быть меры, экономического характера. Поскольку главным риском непоступления в бюджет налогов, является так называемая «теневая экономика», когда многие предприниматели работают в полулегальном состоянии, когда имеются различные препоны для развития бизнеса. В этой связи, необходимо последовательная и системная работа по искоренению теневой экономики и для этих целей важно совершенствовать налоговую политику, исключить все административные барьеры для развития предпринимательства и бизнеса. Действительно, наличие «теневой экономики» является следствием неправильной налоговой политики, наличием всевозможных объективных и субъективных факторов, порождающих такую экономику.

В рамках предупреждения налоговой преступности особую роль принадлежит правоохранительным органам, ориентированной на обнаружение и раскрытие налоговых преступлений, установление и устранение их причин и условий совершения, а также неотвратимость назначения и исполнения справедливого наказания.

Суть данного вида предупреждения в том, чтобы своевременно обнаружить налоговое преступление, принять надлежащие меры к его раскрытию, установлению и

изобличению виновных, обеспечить правильное применение закона, так чтобы каждый преступник подвергался справедливому наказанию и ни один невиновный не был привлечен к уголовной ответственности и осужден. В этом положении одновременно выражается сущность принципа неотвратимости наказания за совершенное преступление. Именно из этого принципа вытекают общая и частная превенции.

Наиболее эффективным профилактическим средством следует считать популяризацию у населения налогового законодательства, с акцентированием внимания аудитории на тех его нормативных положениях, не соблюдение которых может привести к возникновению законодательно установленных государственных санкций за нарушение налогового законодательства. Например, помещение в средствах массой информации рекламных продуктов от налоговых органов, таких как напоминание, о необходимости уплаты налога, стимулирует своевременную уплату населением налогов, снижая уровень налоговых правонарушений и обеспечивая, таким образом, формирование соответствующих бюджетов.

Заключение, выводы

В Республике Казахстан сформирована налоговая система суверенного государства, способная оказывать воздействие не только на передачу части дохода государству, но и на развитие предпринимательства и социально-общественных институтов.

Построение целостной справедливой и эффективной налоговой системы, обеспечение ее ясности, предсказуемости и стабильности являются важным условием повышения предпринимательской и инвестиционной активности, прогресса Республики Казах стан на пути создания рыночной экономики и успешного интегрирования национальной экономики в мировую.

Основными современными тенденциями в развитии уголовной ответственности за уклонение от уплаты налога и (или) других обязательных платежей в бюджет являются: завышение критериев криминализации деяний (в виде увеличения размера крупного и особо крупного размеров неуплаченных сумм налогов, сборов, страховых взносов) и, как следствие, смещение приоритета уголовной ответственности в обеспечении охраны налоговых правоотношений в пользуналоговой ответственности; фактическое блокирование уголовно-правовых средств борьбы с отдельными видами налоговых преступлений (наличие специальных оснований освобождения от уголовной ответственности, установленных в примечаниях к ст. ст. 245 и 246 УК РК).

Анализ зарубежного уголовного законодательства о налоговых преступлениях позволяет выделить общую с казахстанским законодательством черту, заключающуюся в том, что все государства едины в стремлении осуществлять уголовное преследование лиц, злостно не исполняющих свои обязанности по исчислению и уплате налогов. В качестве основных критериев признания тех или иных незаконных действий уголовно наказуемыми рассматриваются их умышленность и крупный размер неуплаченных налогов.

Отличительными особенностями, которые, на наш взгляд, могут быть учтены в нормотворчестве, повышающими эффективность борьбы с уклонением от уплаты налоговых платежей, являются:

— отнесение к числу опасных преступлений неведение бухгалтерского учета, уничтожение, сокрытие и подлог учетных документов, так как именно эти действия являются первичными по отношению к неуплате налогов, сборов, страховых взносов;

— использование квалифицированных признаков при уклонении от уплаты платежей, в зависимости от способов совершения преступных деяний;

— разграничение преступлений по субъектному составу (например, выделение такой категории физических лиц, как индивидуальные предприниматели) и установление для них самостоятельной ответственности;

— установление фиксированного размера недоимки, необходимого для квалификации деяния как криминального;

— неотвратимость уголовной ответственности и наказания за налоговые преступления.

Список источников

1. Конституция Республики Казахстан [Электронный ресурс] // ИПС НПА «Әділет» – Режим доступа: https://adilet.zan.kz/rus/docs/K950001000
2. И. Ю. Касницкая Уголовно-правовая характеристика преступлений в сфере налогообложения: дис. ... канд. юрид. наук. Тюмень, 2018. – 233 с.
3. О. Б. Филипец Налоговые преступления: вопросы совершенствования уголовно-правовых норм [Электронный ресурс]// Научная электронная библиотека «КиберЛенинка». – Режим доступа: https://cyberleninka.ru/article/n/nalogovye-prestupleniya-voprosy-sovershenstvovaniya-ugolovno-pravovyh-norm
4. Саматова Г.Б. Уголовная ответственность за налоговые правонарушения в Республике Казахстан [Электронный ресурс] // Научная электронная библиотека «КиберЛенинка». – Режим доступа: https://cyberleninka.ru/article/n/ugolovnaya-otvetstvennost-za-nalogovye-pravonarusheniya-v-respublike-kazahstan
5. В. В. Бабурин Система современного уголовного права. Омск: Омская академия МВД России, 2015. - 140 с.
6. А.В. Вандышев Налоговые преступления. Москва, 2010 г. – 346 с.
7. А.П. Зрелов, М.В. Краснов Налоговые преступления. / Под ред. К.К. Саркисова. М.: Статус-Кво, 2014. - 192 с.
8. О.Ш. Петросян, Ю.А. Артемьева Налоговые преступления: учеб. пос. для студентов вузов, обучающихся по спец. «Юриспруденция». М.: ЮНИТИ-ДАНА, 2019. – 191 с.
9. Е.В. Килинкарова Налоговое право зарубежных стран: Учебник для бакалавриата и магистратуры. М.: Издательство Юрайт, 2016. — 354 с.
10. Н.Р. Тупанчески Уклонение от налогов как уголовное преступление в некоторых странах Европейского союза и в США // Уголовное право. — 2012. - № 1. - С. 54-55.

ӘОЖ:347.1

Асхаров Р.А., Құқықтану
Даукетова Ж.Б., доцент

Жер заңдарын бұзғаны үшін заңды жауаптылық

Аңдатпа

Нарықтық экономикаға өтуімізге байланысты жер құқығы жауаптылықтың ролі артып отыр. Қазақстан тәуелсіздік алғаннан кейін өзін демократиялық, құқықтық, зайырлы мемлекет құруды алға мақсат етіп қойды. Ал құқықтық мемлекет құру заңдылықты оқу, білу және заң бұзушылыққа жол бермеу қажет. Заң бұзушылықты болдырмау үшін жауаптылықты қолданамыз.

Қазақстан Республикасының нарықтық экономикаға өту кезеңінде жерге жеке меншік құқығын, жер заңдарын бұзғаны үшін жауаптылықтарды кешенді зерттеу, оның ғылыми жетістіктерін жаңадан қабылданып жатқан заңдарда қолдану - құқық жүйесіндегі аса маңызды мәселелердің бірі. Мемлекет жер қатынастарын реттеуде, жер ресурстарын тиімді пайдалану мен қорғауда осы айтылған ғылыми жетістіктерге сүйенеді және оны алдыңғы қатардағы мәселе деп есептейді.

Ғылыми зерттеулер жер заңдарын бұзғаны үшін көзделетін жауаптылықтарды реттейтін нормативті-құқықтық актілердің өрісін жетілдірумен қатар, еліміздегі нарықтық қатынастардың дамуына ықпал етуі тиіс.

Түйінді сөздер

Меншік, мемлекет,заң, үй, мекеме, жер, кондоминиум, сервитут, зат, жеке меншік, тұрғын-үй.

Кіріспе

Жер-барлық тірі жан иелерінің мекені, өмір азығының негізі. Ал эволюциялық дамудың барысында "ішім-жем"өнімдерін өндіру ісіне шексіз дерлік үстем болуға барлық жан иелерінің ішінен адамның ғана қолы жетті.

Жер сияқты сол территорияда тұратын халықтардың өмірі мен іс әрекеті, қызметінің негізі болатын басқа табиғи ресурстардың жойылуы және қалпына келтірілуі мүмкін, жер қойнауларының энергетикалық қорлары қайта қалпына келмейді, бірақ бұл, жел, атом энергиясы сияқты баламалары бар. Бірақ жердің ең алдымен адамның тіршілік ету орны ретінде, орны толмайды.

Жердің басты қасиеті—адам қоғамының тіршілігінен оның іс-әрекет қызметінің негізі болу қажеттілігін сақтап қалу. Сонымен қатар, жер өзіне деген субъективтік заттық құқықтардың іске асырылу ерекшеліктерін қатаң сақтауды талап етумен қатар, мемлекет пен оның органдарының жерді бөлу ұтымды пайдалану және қорғауға байланысты іс әрекетінің маңызын анықтайды.

Жер заңдырын бұзғаны үшін жауаптылықты құқықтық реттеу проблемасы маңызды болды және маңызды бола бермек.

Қазақстан Республикасындағы саяси және экономикалық құрылысты реформалау процесі жер қатынастарын түбегейлі өзгерту және мемлекеттің тікелей бақылауы мен басқаруы арқылы жер реформасын жүргізу қажеттілігін туындатты. Сонымен қатар, нарықтық экономикаға өту жердің негізгі өндіріс құралы, аумақтық кеңістіктін негізі және маңызды табиғи объект ретінде жердің негізгі функцияларын сақтай отырып, жерге әртүрлі меншік нысандарын, жер пайдалану құқығының ақылығын енгізу және жерді заңды түрде азаматтық айналымның объектісі ретінде тану қажеттілігін объективті түрде туындатып отыр.

Жер құқықтық өзгерістерінің нәтижесіңде туындаған жерге мемлекеттің монополиясының жойылуы, жекелеген жер санаттарына жеке меншік құқығының пайда болуы, ақылы жер пайдалануға көшу, жерді жеке меншікке немесе пайдалануға алғаны үшін ақы төлеу, жер нарығының қалыптасуы сияқты әрекеттер орынды құбылыс болып табылады.

Мемлекетімізде жер реформасын жүргізу, жерге мемлекеттік меншіктің біртіндеп жойылуы, жерге ақы төлеу мәселесін орнату жер учаскелерін сату-сатып алу қатынастарының және азаматтық құқықтық мәмілелердің объектісі ретінде қарауға мүмкіндік туғызды. Яғни, жер учаскесін қоршаған ортаның бір элементі ретінде танумен қатар, оның экономикалық құндылық екені - жер реформасының нарық талабына сай дамуының нәтижесі екені нақты анықталып отыр.

Қазақстан Республикасы Президентінің өз халқына жолдауында жер туралы заңның халықты өркениетті нарыққа алып келмегенін және аталған заңда жіберілген кемшіліктерді тез арада жойып жөнге келтіру керек екендігін атап көрсеткен болатын .

Заңды жауаптылықты құқықтық қатынастарда өз жүріс-тұрысының тек оң салдарын алу мақсатында субъектінің өз міндеттеріне қатысты жауапкершілікті қатынасы ретінде түсіндіруге болады. Заңды жауаптылық заңнамада көзделген рұқсат етілмеген әрекеттерді-тыйымдарды жасағаны және өз міндетгерін заңға сәйкес орындауын тиіс субъектінің кері, негативтік жүріс-тұрысы үшін белгіленген мемлекеттік мәжбүрлеудің шарасы ретінде де қарастырылады. Сол себепті, бұл заңды жауаптылық абстрактілік емес құбылыс, ол тек заңнамадағы құқық бұзушылықтармен ғана байланыста болады.

Біз жер туралы заңнама саласындағы құқық бұзушылықтар үшін жауаптылықты қарастырамыз.

Жер туралы заңнама — бұл жерді меншік құқығының жер пайдалану құқығының объектісі ретінде де, мемлекеттік басқару мен қорғаудың объектісі ретінде де нысаналы пайдаланумен байланысты құқықтық қатынастар кешенін реттейтін құқықтық нормалардың жиынтығы.

Жер заңдарын бұзғаны үшін заңды жауаптылықты қолданудың міндетті шарты болып құқық бұзушылықтың Қазақстан Республикасының басқа да заңнамаларының нормаларымен емес, тек жер туралы заңнаманың нормаларымен байланысы табылады. Сондықтан, жер заңдарын бұзғаны үшін заңды жауаптылықтың шектері ҚР Жер кодексінің нормаларымен шектеледі. Сол себепті де, ҚР Жер кодексінің 168-бабында көзделгендей, жер заңдарының бузылуына кінәлі жеке және заңды тұлғалар, мемлекеттік органдар мен олар-дың лауазымды адамдары Қазақстан Республикасының заң актілерінде белгіленген тәртіппен жауапты болады.

Жұмыстың нормативтік базасын Қазақстан Республикасы Конституциясы, Қазақстан Республикасы Жер кодексі және жерге байланысты өзге де қолданыстағы заңнамалар мен заңға негізделген актілері қамтиды.

жұмысының зерттелу мақсаты – Қазақстан Республикасының жер құқығы бойынша жер заңдарын бұзғаны үшін көзделетін жауаптылық ұғымы мен түрлеріне теориялық тұрғыда сипаттама беру болып табылады.

Зерттеудің мақсатына сәйкес, оларға жету үшін келесідей міндеттер қойылып отыр:

- жер қатынастарының түсінігін, объектілерін қарастыру;
- жер қатынастарының субъектілерін және мазмұнын қарастыру;
- жер заңдарын бұзғаны үшін заңды жауаптылықтың ұғымын ашу;
- Жер заңдарын бұзғаны үшін заңды жауаптылықтың түрлерін, яғни қылмыстық, әкімшілік, тіртіптік, мүліктік және жер-құқықтық жауаптылық түрлеріне сипаттама беріп, практикада қолданылу жағдайларын қарастыру болып табылады.

Құрылымы жағынан жұмыс кіріспеден, негізгі үш бөлімнен, қорытындыдан, пайдаланылған әдебиеттер тізімінен және қосымшалардан тұрады.

Кіріспе бөлімде тақырыптың өзектілігі, зерттеу жұмысының мақсаты мен міндеті, теориялық және тәжірибелік тұрғыдан маңыздылығы сипатталады.

Жер құқығы қатынастары — бұл оқу пәнінің және жер құқығы ғылымының институты. Олар жер құқығының жалпы және ерекше бөлімдерінде көрініс табады және де олардың негізгі мазмұнын құрайды. Заң әдебиеті мен заңдарда «жер құқығы қатынастары» түсінігінің әртүрлі анықтамалары кездеседі. Қазақстан Республикасының 2003 жылғы 20-маусымдағы Жер кодексіне сәйкес, жер құқығы қатынастары — бұл жерге меншік құқығын және өзге де құқықтарды жүзеге асыра отырып, жер ресурстарын басқаруға, жекелеген субъектілерге жер учаскелерін бекітіп беруге байланысты жерді пайдалану мен қорғау жөніндегі құқықтық қатынастар (ҚР ЖК 12-бабының 10-тармағы). Мұндай анықтама жер құқығы қатынастары объектілерінің шеңберін тарылтады. Себебі, жер құқығы қатынастары жер туралы заңнаманың «Қазақстан Республикасының жер қоры», «жерге меншік құқығы», «жер пайдалану құқығы», «сервитуттар», «жер қорын мемлекеттік басқару», «жерді қорғау», «меншік құқығы мен жер пайдалану құқығын қорғау», «жекелеген жер санаттарышың құқықтық режимі» және т.б. нормаларын қамтиды.

Жер құқығының теориясында жер құқығы қатынастары ерекше орынды иеленген. Себебі, олар жер құқығы пәнінің саласына кіретін қатынастарды құқықтық реттеудің жағдайын көрсетеді.

Жер құқығының мұндай маңызды институтыньщ түсінігі мен құрылымын зерттеу құқық теориясындағы көкейкесті мәселелерінің қатарына жатады. Оның ғылым саласы және оқу пәні ретіндегі жер құқығы үшін ғана емес, тәжірибе үшін де маңызы зор.

Жер кодексі, ең алдымен, жер қатынастарын реттеудің міндеттерін және жер туралы заңнаманың қағидаларын анықтаған (ҚР ЖК 4, 5-баптар) [2]. Мұнда жер құқығының қайнар көздері ретінде тек Жер кодексі мен оған сәйкес нормативтік актілер ғана емес, сонымен қатар, Қазақстан Республикасының Конституциясы мен басқа да құқықтық актілері жатқызылған. Бұл жер қатынастарының заңнаманың басты нормаларымен және құқықтағы түбегейлі өзгерістермен, соның ішінде, Қазақстан Республикасындағы жер реформасы туралы заңдарымен тығыз байланысты екендігін көрсетеді.

Жоғарыда атап өткеніміздей, жер құқығы қатынастары түсінігінің мәні жер туралы заңнаманың нормаларымен реттелетін жер құқығынын пәнінен туындайды. Бұл заңнамалық базамен жер құқығы қатынастарының пәні, әдістері, түрлері және басқа да жер құқығы қатынастарының барлық кешені анықталады.

Жер құқығы қатынастарының түсінігі, құрылымы, объектілері. субъектілері және басқа да мәселелері негізінен жер құқығының теориясына жатады, ал ол, өз кезегінен, заң шығару мен құқық қолданудың тәжірибесіне негізделеді.

Жер құқығы қатынастары ең алдымен жер, экологиялық және экономикалық қоғамдық қатынастары болып табылады. Жерге қатысты туындайтын қатынастардың барлығы жер туралы заңнаманың нормаларымен реттеле бермейді. Тек жер құқығының (заңнаманың) нормаларымен көзделген және реттелген қатынастар ғана жер қатынастары болып табылады. Сол себепті, оларды жер қатынастары деп атайды, өйткені, жер — бұл, ең алдымен, табиғат объектісі. Жердің табиғи сипаты Қазақстан Республикасы Конституциясының 6-бабында бекітілген: «Жер және оның қойнауы, су көздері, өсімдіктер мен жануарлар дүниесі, басқада табиғи ресурстар мемлекет меншігінде болады. Жер, сондай-ақ заңда белгіленген негіздерде, шарттар мен шектерде жеке меншікте де болуы мүмкін». Ал «жерді табиғи ресурс, Қазақстан Республикасы халқының өмірі мен қызметінің негізі ретінде сақтау» және «экологиялық қауіпсіздікті қамтамасыз ету» жер туралы заңнаманың басты қағидалары болып табылады (ҚР ЖК 4-бап).

Жер қатынастары экономикалық болып табылады, өйткені, жер мемлекет меншігі болып саналады және де заңмен белгіленген негіздерде, жағдайларда және шектерде жеке меншікте болуы мүмкін (ҚР Конституциясының 6-бабы) .

Жер құқығы қатынастарының жоғарыда аталған барлық экологиялық және экономикалық ерекшеліктері жер туралы заңнаманың нормаларынан көрініс тапқан, жер құқығы қатынастарынан орын алады және жер құқығы қатынастарының құрылымын құрайды. Мысалы, жерге жеке меншітің негіздері, жағдайлары және шектері алғашқы рет Қазақстан Республикасы Президентінің 1995 жылғы 22-желтоксандағы «Жер туралы» Жарлығында, содан кейін Қазақстан Республикасының 2001 жылғы 24-қаңтардағы «Жер туралы» заңында бекітілді. Ал 2003 жылғы 20-маусымдағы Жер кодексінде жер учаскелеріне жеке меншік құқығының шектері одан әрі кеңейтілді.

Жер құқығы қатынастары біржақты (мысалы, жеке меншік құқығынан, жер пайдалану құқығынан бас тарту) әрі көпжакты (мысалы, жер учаскесіне қатысты шарт-мәмілелер, жер учаскесіне ортақ меншік құқығы, ортақ үлестік меншік, кондоминиум және т.б.) болуы мүмкін. Жер қатынастарының катысушысы жер туралы заңнаманын талаптарын, оларды жүзеге асыру жағдайларын құқықтық ережелерге сәйкес орындауға өз қатынасын білдіреді, осы арқылы оның саналы ерікті сипаты, яғни, заң ережелеріне қатысты оң субъективтік көзқарас қалыптасады. Құқықтық нормалардың әрекет етуінің мұндай механизмі оларды қолданудың, орындаудың және сактаудың тиімділігін көрсетеді. Заңда әрқашанда нақты бір жағдайларға қатысты әрекет етуге байланысты нормалар болады. Азаматтар заңның талаптарын ұстанып оларға бағынуы тиіс. Даулы мәселелер мемлекеттің сот органдарының көмегімен шешіледі.

Жер құқығы қатынастары өз мазмұны бойынша күрделі әрі бірыңғай емес. Мұндай қатынастардың қатысушылары ретінде жер учаскелерінің меншік иелері, мемлекеттік

басқару органдары, жер пайдаланушылар және басқа да тұлғалар болуы мүмкін. Олардың құқықтық жағдайлары мен жер құқығы қатынастарының объектілері әртүрлі болады.

Осындай күрделі құқықтық қатынастардың ішінен оларды ажырата білу үшін осы құқықтық құбылыстарды зерттеуде жүйелі тәсіл қажет.

Жер құқығы қатынасы, бұл ең алдымен, жер құқығы реттеу механизмінің әрекет етуі. Жер құқығы қатынастарына қатысушы кез келген тұлға белгілі бір міндеттерді орындай отырып өз құқықтарын жүзеге асырады. Ол үшін тұлға өзінің құқықтық жағдайын немесе құқықтық мәртебесін білуі, яғни, жер туралы заңнаманың нормаларынан «өз орнын» табуы тиіс (тұлға жер учаекесінің меншік иесі, жер пайдаланушы, жалға алушы, меншік құқығын, жер пайдалану құқығын алушы, жер учаскесін жалға беруші, орталық немесе жергілікті атқарушы органның өкілі және т.б. болуы мүмкін). Өз кезегінде, жер туралы заңнама жер құқығы қатынастарының барлық элементтеріне немесе нормаларына ие болуы тиіс.

Басты заңшығарушы актілерінде құқық олқылықтары болмауы керек. Жер туралы заңнама барлық жер қатынастарын көрсететін айна іспетті болуы тиіс.

Мемлекет жер құқығы қатынастарын құқықтық реттеуді ұйым-дастырушы ретінде Қазақстандағы жер қатынастарын қоғамның әрбір мүшесінің жер туралы заңнамадағы мақсаттар мен міндеттерге сәйкес дамытуына, жер туралы заңнаманың барлық талаптарының сақталуына мүдделі. Сол себепті, жер құқығы қатынастары жер туралы заңнаманың нормаларымен тығыз байланыста болады. Алайда, құқықтық нормалар мен жер құқығы қатынастарын бір қатарга қоюға болмайды. Өйткені, құқықтық нормалар статикалық ал жер құқығы қатынастары динамикалық сипатка ие. Жер құқығы қатынастары қатысушыларының әрекетін, әрекетсіздігін, қылықтарын, жүріс-тұрыстарын реттейтін құқықтық нормалардың жүзеге асырылуы барысында жер қатынастарының қарастырылуы бекер емес.

Жер құқығы қатынастары катысушысынын (субъектісінің) әрекеті, әрекетсіздігі, жүріс-тұрыстары реттеуші және қорғаушы құқықтық қатынастардың пайда болуына әкелуі мүмкін.

Егер жер құқығы қатынастарының қатысушысы әз көзқарасын жер құқығының нормаларына сәйкес дәлмедәл білдірсе, онда жер туралы заңнаманың міндеттеріне, мақсаттарына және қағидаларына жауап беретін позитивтік (оң) әрекеттер туындайды. Құқық теориясында мұндай қатынастарды реттеуші құқықтық қатынастар деп атайды. Бұларды катысушылардың әрекеттерінің нәтижесіне сәйкес позитивтік (оң) деп атаған дұрыс болар еді. Жер құқығы қатынастарының қатысушылары жер құқығының нормалары мен талаптарын бұзған жағдайда қорғаушы құқықтық қатынастар туындайды. Бұлардың көмегімен жер туралы заңнаманы бұзған тұлғаға қажетті әсер ету шаралары колданылады (ҚР ЖК 92-94, 168 баптар).

Заң әдебиетінде осындай объективтік, шынайы реттеуші және қорғаушы қатынастарды жоққа шығаратын көзкарастар бар. Мысалы, Р.З. Лившиц нақты құқық нормалары мазмұнынын ерекшеліктері мен оларды жүзеге асыру жолын ескермейді. Оның ойынша, «әрбір құқықтық қатынастың реттеуші және қорғаушы элементтері болады. Барлық жағдайда реттеу қорғауға ұласып отырады».

Сонымен қатар, реттеуші және қорғаушы құқықтық қатынастардың тек құқықтық реттеудің нәтижесінде ғана емес, құқықтық нормаларды орындау, сақтау және пайдалану (жүзеге асыру) барысында да туындайтынын ескерген жөн. Құқықтық реттеу — бұл заң шығарушылық қызмет, ал құқық нормаларын және оның барлық нысандарын жүзеге асыру жер құқығы қатынастарына қатысушылардың құқықтарына жатады.

Жер құқығы қатынастарын түрлерге бөлу жер туралы заңнаманың табиғатынан туындайды. Жоғарыда атап өткеніміздей, жер туралы заңнама жер құқығы қатынастарының объектілері мен субъектілерін, жер қорының жекелеген санаттары бойынша нысаналы мақсатының түрлерін қарастырады. Сонымен қатар, бұл заңнаманың мазмұнының материалдық және іс жүргізушілік нормаларды ажыратуға болады.

Материалдық нормалар — бұл меншік, басқару, бакылау объектілерін, субъектілердің аталған мәселелер бойынша құқықтарын және т.б. реттейтін жер туралы заңнаманың нормалары.

Іс жүргізушілік нормалар — бұл жер туралы заңнаманың материалдық нормаларын қолдану тәртібі (мысалы, жеке меншік құқығын, жер пайдалану құқығын, жер үлестерін, жер учаскелерін беру мен алуды рәсімдеу және т.б.).

Жер құқығының іс жүргізуші нормалары осы құқықтың материалдық нормаларынын негізінде жүзеге асырылады және оларды жүзеге асыру процесінін жалғасы болып табылады. Сол себепті, жер құқығы қатынастарының екі түрі бір-бірімен тығыз байланыста болады, олардың арасында заңды ажыратылу болмайды. Жер іс жүргізушілік нормалары басқа құқық салаларының (қылмыстық іс жүргізушілік, азаматтық іс жүргізушілік және т.б.) нормаларынан осы ерекшеліктерімен ерекшеленеді.

Б.Ф. Ерофеевтің тұжырымдауынша, іс жүргізушілік норма материалдық нормаға қарағанда дербес мәнге ие емес. Бұл дұрыс емес.

Дұрыс әрі негізді болып «жер процесі жер қорын мемлекеттік басқарудың бөлігі ғана емес, қажетті элементі де болып табылады» деген тұжырымдама табылады.

Жер құқығында жер қорын басқару мемлекеттік басқарудың дербес функциясы болып табылады. Оның мақсаттары мен міндеттері әкімшілік құқықпен карастырылатын мемлекеттік басқаруға қарағанда өзгеше. Жер қорын мемлекеттік басқару жер құқығы институттарының бірі болып табылады. Оның мақсаттары мен міндеттері жер туралы заңнаманың мақсаттары мен міндеттеріне сәйкес келеді, олардың бастысы — жерді ұтымды пайдалануды қамтамасыз ету және оларды қорғау.

Жер процесінін құрылымы келесі процедуралардан тұрады:

1) құқық қолданушы жер құқығы процедуралары;
2) ұйымдастырушы жер құқығы процедуралары;
3) жер құқығының билікке ие емес субъектілерінің заң қызметін жүзеге асыруына жағдай жасаушы жер құқығы процедуралары (жерге орналастыру жұмыстарын орындау процедурасы).

Жер процесінін әрбір құрылымы заңды мәні бойынша жер процесінің карастырыльш отырған институтының дербес элементі болуы мүмкін.

Сонымен, жер процесі — бұл жер құқығының материалдық нормаларын жүзеге асыру процедурасын аныктайтын институты.

Жалпы қорытынды: жер құқығы қатынастары — жерге және жер учаскелеріне қатысты жер құқығының (заннаманың) нормаларымен көзделген және реттелген іс жүзіндегі қоғамдык қатынастар.

Жер құқығы қатынастары объектілері мен субъектілері бойынша да бөлінеді.

Жер қатынастарының барлық мәселелері жер және басқа да заңдарымен реттеле бермейді. Кейбір жағдайларда жер қатынастары Қазақстан Республикасынын жер заңдарында көзделген тәртіпте жер құқығы қатынастарының субъектілерімен реттеледі. Мысалы, Қазақстан Республикасы Жер кодексінің 25-бабына сәйкес, меншік иесі жер учаскесіне қатысты өз құқықтарын қандай нысанда жүзеге асыруды өзі шешеді. ҚР Жер кодексі 67-бабының 3-тармағына сәйкес, бөтен жер учаскесін шектеулі нысаналы пайдалану құқығы туралы күрделі тұлғаның меншік иесімен немесе жер пайдаланушымен шартының негізінде орнықтырылады. Сол себепті, құқықтық реттеу әдістерінде императивтік әдіспен қатар диспозитивтік әдіс те қолданылады. Диспозитивтік әдіс субъектілерге заңмен белгіленген шекте нақты бір объектіге қатысты өз қарым-қатынастарын дербес түрде жүзеге асыруға мүмкіндік береді. Жер туралы заңнаманың мұндай ережелерінің негізінде жер құқығы қатынастарының олардың субъектілерімен де реттелетіні жөніндегі қорытындыға келуге болады.

Жер құқығы қатынастарын олардың объектілері, субъектілері және мазмұны бойынша бөлудің теориялык тұрғыдан танымдык және қолданбалы мәні бар. Жер және жер учаскелері барлық жер құқығы қатынастарының, әсіресе, меншік, жер пайдалану

құқығының, жалға берудің, сервитуттың объектісі бола тұра, аса маңызды рөлге ие. Себебі, жердің нысаналы мақсаты, санаттары және түрлеріне карай жер құқығы қатынастарының субъектілері анықталады.

Жер құқығы нормаларын жүзеге асыру механизміндегі басты мәселе — бұл жер құқығы қатынастарының мазмұны, жер құқығы қатынастары субъектілерінің өз құқықтары мен міндеттерін жүзеге асыруы. Осы мәселені шешкенде ғана құқық нормаларының тиімділігіне қол жеткізуге, жер туралы заңнаманың мақсаттары мен міндеттеріне жетуге болады.

Қорытынды

Қорыта келе, жер заңдарын бұзғаны үшін жауаптылық бұл Қазақстан Республикасының жер заңнамасы бойынша жер құқықтық бұкушылықтар жасағаны үшін көзделетін жауаптылық түрі болып табылады.

Жоғарыда атап өткеніміздей жер заңнамалары нормаларын бұзғаны үшін жауаптылықтың мынадай түрлері көзделген:

- Жер заңдарын бұзғаны үшін жер-құқықтық жауаптылық;
- Жер заңдарын бұзғаны үшін тәртіптік жауаптылық;
- Қазақстан Республикасының жер заңдары бойынша мүліктік жауаптылық (жер учаскелері иелеріне немесе жер пайдаланушыларға келтірілген зияндарды өтеу);
- Жер заңдарын бұзғаны үшін әкімшілік жауаптылық;
- Жер заңдарын бұзғаны үшін қылмыстық жауаптылық.

Енді осыларға тоқталатын кетейік.

Жер заңдарын бұзғаны үшін жер-құқықтық жауаптылық

Жер-құқығы әдебиетінде жер заңдарын бұзғаны үшін заңды жауаптылықтың арнайы түрі туралы да көзқарас бар. Мысалы, Б.В. Ерофеев атап өгкендей, ерекше нормативтік құқықтық актілерде көзделген арнайы жауаптылықтың түрлері азаматтық-құқықтық (мүліктік) және жалпы жауаптылықтың басқа да түрлерінің жүйесіне сәйкес келмейді. Жер учаскесін өз бетімен пайдаланғаны үшін жер-құқықтық жауаптылық осы құқық бұзушылық үшін әкімшілік жауаптылыққа қарағанда өзгеше, себебі, жер-құқықтық жауаптылыққа тарту үшін ескіру мерзімі көзделмеген, ал әкімшілік жауаптылыққа тартуда ескіру мерзімі бар — жағдай анықталған күннен бастап 2 айдан кем емес уақыт; жер-құқықтық жауаптылығы бірқатар әрекеттер жүйесін қарастырады (өз бетімен салынған құрылысты бұзу, өз бетімен алынған жер учаскесін пайдалану үшін жарамды жағдайға келтіру; межелік белгілерді қалпына келтіру және т.б.).

Б.В.Ерофеевтің бұл көзқарасы Ресей Федерациясынын жер заңдарының құқықтық негізіне алынған. Қазақстан Республикасының жер заңдарында жоғарыда аталған әрекеттер жүйесі — өз бетімен салынған құрылысты бұзу, өз бетімен алынған жер учаскесін пайдалану үшін жарамды жағдайға келтіру; белгілерді қалпына келтіру көзделмеген, алайда мұндай нормалар Қазақ КСР-нің 1990 жылғы 26-қарашадағы Жер кодексінде болған. Бұл кодексте басқа да нормалар, соның ішінде өз бетімен алынған жер учаскелерін қайтару тәртібі туралы нормалар да көрініс тапқан.

Қазақстан Республикасы Жер кодексінің 92-93-баптары жер заңдарын бұзғаны үшін жер учаскесін алып қоюдың екі түрін қарастырады:

1) ауыл шаруашылығы өндірісіне не тұрғын үй құрылысы мен өзге де құрылысқа арналған учаске, егер Қазақстан Республикасынын заңдарында неғұрлым ұзақ мерзім көзделмесе, бір жыл ішінде тиісті мақсатында пайдаланылмаған жағдайларда жер учас кесі ҚР Жер кодексінің 94-бабында көзделген тәртіппен меншік иесінен және жер пайдаланушыдан алып қойылуы мүмкін. Бұл кезеңге учаскені игеруге қажетті уақыт, сондай-ақ дүлей апаттар салдарынан немесе осылайша пайдалануға мүмкіндік бермеген өзге де мән-жайларға байланысты учаскені мақсаты бойынша пайдалану мүмкін болмаған уақыт кірмейді (ҚР ЖК 92-бабы);

Әдебиеттер тізімі

1 Назарбаев Н.А. Президенттің «2003 жылға арналған ішкі және сыртқы саясаттың негізгі бағыттары туралы» Қазақстан халқына жолдауы // Егеменді Қазақстан. - 2002. - 30 сәуір.

2 Қазақстан Республикасының Жер кодексі. - Алматы: Юрист, 2015.

3 Бектұрғанов А.Е. Қазақстан Республикасы жер құқық қатынастары. –Алматы. 2017 ж.

4 Қазақстан Республикасының жер ресурстарын басқару жөніндегі агенттігі // // http://kz.government.kz/

5 Лившиц Р.З. Теория право. // Москва, БЕК. 2017, с.135.

6 Ерофеев Б.В. Земельное право Росии. Общая часть. Москва. 2014. с 213.

7 Қазақстан Республикасының Конституциясы.- Алматы: Юрист, 2014.

8 Стамқұлов Ә.С., Стамқұлова Г.С. ҚР жер құқығы // Оқу құралы – Алматы: 2024. 343 б.

9 ҚР ПҮАЖ. 1996 ж. №22 198 б.

10 Көлік және коммуникация министрлігі туралы ереже Қазақстан Республикасы Үкіметінің 2020 жылғы 22-қарашадағы қаулысы // ҚР ҮАЖ, 2020 ж.

УДК 340.1

Аубакиров Н.С., Юриспруденция
Шиктыбаев Т.Т., профессор

Источники конституционного права Республики Казахстан: проблемы теории и практике

Аннотация

В данной статье рассмотрены актуальные проблемы реализации Конституции и законов РК как основных источников национального конституционного права. В статье дано определение понятия «источники конституционного права» и охарактеризованы их особенности. Проведен комплексный анализ системы источников конституционного права РК, ее элементов, системообразующих связей, места и роли в системе национального законодательства, выявлены тенденции ее развития.

Ключевые слова

Конституционное право, Конституция, государственная власть, судебная власть, источник права.

Введение

Актуальность. Актуальность исследования источников конституционного права – отрасли, содержащей определяющие начала для всей системы национального права и законодательства, предопределяется тем, что от этих источников зависит слаженность функционирования всей этой системы и полнота реализации нормативных предписаний, а также ведущими факторами развития нашего государства, которые сформулированы в Концепции правовой политики Республики Казахстан [1].

Научный анализ законов, являющихся основными источниками конституционного права, имеет большое значение для дальнейшего развития конституционного законодательства. Развитию конституционного законодательства призван служить научно-правовой анализ законов, являющихся основными источниками конституционного права. Это и законы, вносящие изменения и дополнения в конституцию, и конституционные и обыкновенные законы, содержащие основные принципы организации и деятельности системы органов государственной власти, институтов президентства,

парламентаризма, исполнительной и судебной ветвей власти, местного государственного управления и самоуправления, а также указы Президента РК, имеющие силу законов.

Объектом исследования являются общественные отношения, связанные с реализацией конституционно-правовых норм, система источников национального конституционного права, Конституция и законы РК как основные источники данной отрасли права, а также конституционные акты ряда зарубежных стран.

Научная новизна. Изучение теоретических вопросов конституционализма чрезвычайно важно для отечественного правоведения. В настоящей работе предпринята попытка комплексного рассмотрения законов РК как основных источников национального конституционного права.

Обзор литературы

В бывшем СССР не было специальных монографических исследований по данной проблематике. Вопросы источников конституционного права освещались лишь в отдельных научных статьях и учебной литературе при рассмотрении таких вопросов, как понятие и предмет отрасли конституционного права, конституционная норма, конституционное законодательство, деятельность государственных органов. Источников собственно конституционного (государственного) права касались в своих работах А.И. Лепешкин, В.Ф. Коток, В.С. Основин, В.О. Лучин, Е.А. Лукьянова, Н.Н. Хороший.

В отечественной юриспруденции исследование законов РК как источников национального права не является совершенно новой темой – отдельные ее стороны находили отражение в ряде научных статей, монографий и учебников, но главным образом – в связи с вопросами реализации нормативных правовых актов. Проблемы формирования и развития отдельных видов источников конституционного права РК освещены в исследованиях М.Т. Баймаханова, С.З. Зиманова, С.Н. Сабикенова, В.А. Кима, Г.С. Сапаргалиева, А.К. Котова, О.К. Копабаева, Е.Б. Абдрасулова, С.Узбекулы, С.А. Табанова, В.А. Малиновского, К.К. Айтхожина, А.А. Чернякова, С.К. Амандыковой, Ю.В. Мальцева, Р.Т. Окушевой, Ж.У. Тлембаевой, К.Б. Ертуганова, Ш.М. Курманалиевой и др.

Основная часть

При проведении исследования применялся следующий комплекс современных методов познания: системный, диалектический, формально-логический, исторический, социологический, статистический, сравнительно-правовой, специально-юридический.

Методология исследования позволила рассмотреть важные аспекты конституционно-правовой действительности, изучить систему источников национального конституционного права в их целостной, комплексной взаимосвязи.

Источники конституционного права – это нормативные правовые акты, выражающие в законодательной форме волю народа, направленную на установление, изменение или отмену государственно-правовых норм, закрепляющих важнейшие общественные отношения, связанные с осуществлением государственной власти.

Источники конституционного права имеют две главные особенности:

- наличие общей правовой базы, которой является конституция, занимающая ведущее место в регулировании общественных отношений, объединяющая все источники национального конституционного права и придающая этой отрасли особую значимость в правовой системе государства;

- сам предмет конституционно-правового регулирования, а именно общественные отношения, складывающиеся в связи с осуществлением государственной власти.

Исходя из вышеизложенного, мы определяем предмет конституционного права как систему отношений, связанных с установлением и закреплением основ конституционного строя, правового статуса человека и гражданина, суверенитета народа, институтов государственной власти и местного самоуправления.

С учетом специфики данного предмета, считаем возможным предложить собственную формулировку понятия «источники конституционного права»:

Источники конституционного права – это внешняя форма права, обладающая собственными признаками, выполняющая системообразующую функцию в системе национального права, определяющая основные принципы его формирования и развития.

Сравним систему источников конституционного права зарубежных стран, европейского права (ЕС) с соответствующей казахстанской системой.

В странах романо-германской правовой семьи, куда входит и Республика Казахстан, основной вид источников права – нормативный правовой акт. Таковым он является практически во всех правовых системах мира, даже там, где исторически господствовал правовой обычай или судебный (административный) прецедент. Содержащиеся в теории государства и права общие представления об источниках права при изучении источников конституционного права конкретных стран применимы в известных пределах, с оговорками и уточнениями в отношении каждой национальной системы источников и любого из них.

К источникам конституционного зарубежных стран относятся:

- законы – конституционные и вносящие изменения или дополнения в конституцию; органические (принимаемые в усложненном порядке и обычно регулирующие какой-либо институт конституционного права в целом); обыкновенные /обычные/ (регулирующие отдельные вопросы); чрезвычайные (согласно конституции, их нормы могут отступать от ее положений), принимаемые на ограниченный срок с возможным его продлением решением парламента;

- внутригосударственные публично-правовые договоры (например, Конституционный договор 1996 года между Республикой Молдовой и самопровозглашенной Приднепровской Республикой о сохранении последней в составе Молдовы);

- регламенты парламентов и их палат, устанавливающие их внутреннюю структуру и процедуру работы. Они принимаются в форме либо постановлений каждой палаты для себя и не требуют одобрения другой палатой (ФРГ), либо в форме закона при однопалатном парламенте (КНР);

- акты главы государства и органа исполнительной власти (декреты президентов, указы монархов, постановления правительств, ведомственные акты). Особую роль среди этих актов играют те, что имеют силу закона. Они издаются главой государства на основе или делегирования ему полномочий парламентом (например, в Великобритании), или принадлежащей по конституции правительству регламентарной власти (Италия), или в соответствии с исключительными полномочиями президента страны (Франция);

- акты органов конституционного контроля (конституционных судов, конституционных советов и др.), в которых дается официальное толкование конституции и те или иные законы признаются соответствующими ей или не соответствующими;

- судебные прецеденты (особенно в англосаксонском праве) – решения судов высоких инстанций, публикуемые ими и становящиеся основой для принятия другими судами аналогичных решений по подобным делам. Подобные нормы создают и органы конституционного контроля, в частности, по вопросу о правах личности. В некоторых странах судебные прецеденты не признаются источниками права;

- конституционный обычай – сложившееся в практике единообразной деятельности государственных органов правило, имеющее устный характер, опирающееся на консенсус участников правоотношения, не прибегающих к судебной защите в случае его нарушения. Эти обычаи особенно распространены в деятельности парламента и правительства Великобритании и Новой Зеландии, где нет писаных конституций;

- религиозные источники – особенно в монархических государствах, следующих феодальным и родовым традициям. В отдельных мусульманских странах конституцию заменяет Коран, в других он считается актом, стоящим выше конституции;

- правовая доктрина – в отдельных странах суды иногда основывают свои решения по конституционным вопросам не только на нормативных правовых актах, но и на трудах выдающихся ученых-конституционалистов;

- международно-правовые акты (например, Маастрихтский договор 1992 года о Европейском союзе, предусматривающий, наряду с национальным гражданством, единое европейское гражданство в государствах-членах).

Конституции некоторых стран включают в себя текст Всеобщей декларации прав человека 1948 года, в других – содержатся ссылки на важнейшие международно-правовые акты.[3]

На локальном уровне – в субъектах федерации, автономных образованиях – действуют свои источники конституционного права – например, конституции штатов США, Конституция Занзибара в Танзании, Конституция Автономной Республики Крым в Украине. Некоторые города имеют свои уставы или хартии, регулирующие местное самоуправление. Во многих развивающихся странах для регулирования принципиальных вопросов (например, реорганизация федерации в Нигерии), издавались акты (декреты, прокламации) военных и революционных советов – временных органов власти, создававшихся в результате военных переворотов. Важнейшее конституционное (и даже надконституционное) значение имели национальные хартии (Алжир), революционные хартии (Мадагаскар), акты правящих (единственных) партий (Конго, Заир).

Конституционному праву зарубежных стран присущ ряд специфических особенностей. Это, во-первых, признание в качестве источника права общих принципов права; во-вторых, всевозрастающее значение норм, создаваемых вне пределов национального государства, и даже не всегда с его решающим участием, но тем не менее обязательных для него. Речь в последнем случае идет не только о международно-правовых актах, но и о формировании новых правовых систем, таких, как европейское право (право ЕС), или право Совета Европы.[4]

В Казахстане с обретением государственного суверенитета постепенно сформировалась собственная органичная, слаженная и замкнутая система источников конституционного права. Она включает в себя только официально признанные и действующие виды источников права, установленные Конституцией РК.

Анализ данной системы целесообразно проводить по таким аспектам, как:

1) состав источников;

2) соотношение источников по юридической силе;

3) субъекты правового волеизъявления;

4) перспективность исторически сформировавшихся источников права для развития действующей правовой системы.

Указанная система источников характеризуется:

- множественностью форм выражения правовых норм, что проявляется в существовании и развитии таких нормативных правовых актов, как Конституция РК, законы, вносящие изменения и дополнения в Конституцию, конституционные и обычные законы, нормативные постановления Конституционного Совета РК, иные подзаконные акты;

- иерархической соподчиненностью – в каждый акт занимает в системе определенное законодателем положение;

- юридической силой каждого акта, которая выражает степень его подчиненности актам вышестоящих органов;

- приоритетом закона;

- изменением соотношения между внутренним правом и МП.[5]

К числу источников конституционного права относятся общепризнанные принципы и нормы МП, международные договоры, стоящие по своему статусу и юридической силе после Конституции РК;

Своеобразие Конституции РК как источника конституционного права упомянутый ученый видит в том, что в ней указаны формы других его источников: конституционные и обычные законы, нормативные указы и постановления Президента РК, постановления Правительства РК, а также степень их юридической силы, порядок принятия, опубликования и отмены. К этим источникам он относит также Декларацию 1990 года, Регламент Парламента РК, регламенты Сената и Мажилиса Парламента, Положения о координационных и вспомогательных органах, образуемых его палатами, нормы международно-правовых актов, ратифицированных Казахстаном, нормативные правовые акты местных представительных органов и органов местного самоуправления [6, с. 6-10].

Таким образом, можно сделать вывод, что систему источников конституционного права РК образуют:

1. Конституция РК;

2.Законы: вносящие изменения и дополнения в Конституцию, конституционные законы, обычные законы;

3. Международные договоры и иные обязательства РК.

4. Декларация о государственном суверенитете Казахской ССР;

5. Акты Президента РК;

6. Нормативные правовые акты Парламента РК;

7. Нормативные правовые акты Правительства РК;

8. Постановления Конституционного Совета РК;

9. Нормативные постановления Верховного суда РК;

10.Нормативные постановления Центральной избирательной комиссии;

11.Нормативные правовые акты местных представительных и исполнительных органов содержащие конституционно-правовые нормы.

Рассмотрим подробнее каждый из указанных источников.

Конституция РК.

Это основной источник конституционного права – характеризуется широтой содержания установленных в ней правовых норм. Она содержит нормы общего характера, являющиеся основополагающими для всего текущего конституционно-правового регулирования и охватывающие своим воздействием все сферы жизни общества – политическую, экономическую, социальную, культурную. В этом ее отличие от всех других видов источников конституционного права, связанных с регулированием какой-либо одной сферы отношений. [7]

Законы РК.

Закон – это нормативный правовой акт, являющийся, наряду с Конституцией РК основным источником конституционного права. Принимается Парламентом РК или непосредственно народом путем референдума. Регулирует наиболее важные общественные отношения. Имеет обязательную силу.

В соответствии с Конституцией РК предусматривается принятие следующих законов:

а) законы РК, вносящие изменения и дополнения в Конституцию РК. В соответствии с Законом о нормативных правовых актах указанные законы занимают верхнюю ступень в иерархии нормативных правовых актов (п. 1 ст. 4 Закона). Изменения и дополнения в Конституцию вносятся большинством не менее чем в $^{3}/_{4}$ голосов от общего числа депутатов каждой из палат Парламента РК (п. 3 ст. 62 Конституции РК). В этом случае соответствующий закон принимается после проведения не менее двух чтений по вопросам внесения изменений и дополнений.

б) конституционные законы РК и указы Президента РК, имеющие силу конституционного закона.

Издание этих законов предусмотрено Конституцией РК (п. 4 ст. 62). В них детально регулируются вопросы, отнесенные к ведению Конституции, в которой предусмотрена особая процедура их принятия. Конституционный закон считается принятым, если он

одобрен большинством не менее чем в $^{2}/_{3}$ голосов от общего числа депутатов каждой из палат Парламента РК. Место и значение этих актов в законодательстве определяется их содержанием;

в) законы РК и указы Президента РК, имеющие силу закона.

Согласно пункту 3 статьи 61 Конституции РК, Парламент РК принимает законы, регулирующие важнейшие общественные отношения, устанавливающие основополагающие принципы и нормы. Данные акты различаются по: своей юридической силе; предметам ведения; порядку принятия; возможности наложения на них вето Президента. Источниками конституционного права являются только указы Президента, содержащие конституционные нормы.

Кодексы и законы – это акты, принимаемые одним и тем же органом, Парламентом РК, с соблюдением одной и той же процедуры их принятия. Закон о нормативных правовых актах, устанавливая приоритет норм кодекса перед нормами закона, не закрепляет при этом статус кодекса иными нормами (напр., положениями об особой процедуре принятия этого законодательного акта и порядке внесения в него изменений).

Казахстан ратифицировал Конвенцию о стандартах демократических выборов, избирательных прав и свобод в государствах-участниках СНГ. Эта конвенция соответствует нормам МП и налагает на страны Содружества определенные обязательства перед ООН и ОБСЕ.

Международные договоры Республики Казахстан.

Эти акты являются, согласно Конституции РК, действующим правом страны и после их ратификации обладают приоритетом перед ее законами (п. 1, 3 ст. 4), кроме случаев, когда из такого договора следует, что для его применения требуется издание специального закона.

Аналогичные положения содержат и конституции ряда других государств.

Принятое в развитие норм Конституции РК конституционное законодательство содержит положения, касающиеся международных договоров и соответствия принимаемых нормативных правовых актов принципам и нормам МП. В итоге национальное право приобретает международно-правовые черты, в нем закрепляются общепризнанные стандарты МП.

Уважение принципов и норм международного права Республикой Казахстан, как записано в статье 8 ее Конституции, означает, что наше государство выражает официальное согласие сотрудничать с другими странами на основе взаимного признания суверенного равенства и невмешательства во внутренние дела друг друга, мирного разрешения международных споров.

Ратифицированный международный договор РК в иерархии нормативных правовых актов должен занять место после конституционного закона, перед кодексом. Не ратифицированный международный договор по своей юридической силе является подзаконным нормативным правовым актом и потому не может стоять выше закона.

Декларации.

Эти государственные акты занимают особое место в перечне источников конституционного права. Однако в этом своем качестве они на нашли должного рассмотрения в казахстанской правовой науке. Лишь в учебной литературе по вузовскому курсу «Конституционное право РК» можно найти краткую характеристику декларации как источника конституционного права в связи с принятием Верховным Советом КазССР Декларации 1990 года [20], значение и роль которой для нашей страны достаточно освещены в работах ряда отечественных правоведов [2].

Акты Президента Республики Казахстан.

Акты Президента РК издаются только в формах, установленных Конституцией РК. Согласно ее статье 45 Президент РК на основе и во исполнение Конституции и законов РК издает указы и распоряжения, имеющие обязательную силу на всей территории страны. В соответствии с пунктом 2 статьи 45 Конституции в случае, предусмотренном подпунктом

4 ее статьи 53, Президент издает законы, а в случае, предусмотренном пунктом 2 ее статьи 61, – указы, имеющие силу законов.

Акты, издаваемые главами государств, не всегда именуются «указами». В ряде стран издаются декреты, которые, если их сравнивать с актами президента, по своей сути являются указами, но в силу каких-либо причин (например, национальных традиций) называются иначе.

Мировая конституционная практика свидетельствует о том, что сам факт наличия у главы государства права на законотворчество не является признаком недемократичности системы в возглавляемой им стране, а характеризует необходимость выражения в этом праве его политической воли. И здесь представляется уместным привести суждение Н. Макиавелли из его сочинения «Государь»: «Закон непосредственно связан с политической волей государства, законодателя и является производным от соотношения сил в сфере политики, от доминирующей политической силы» [8, с. 50].

Эту мысль подтверждает конституционный опыт ряда государств. Так, Конституция Индии предусматривает, что президент страны имеет право законодательствовать путем издания указов в то время, когда немедленное принятие парламентом закона по данному вопросу не представляется возможным. Это означает, что указы могут издаваться во время перерывов в работе парламента. Президент Греции может по предложению Совета Министров страны издавать акты, имеющие законодательную силу, но только в условиях чрезвычайных обстоятельств. Эти акты передаются на утверждение парламента. Президент Республики Кореи вправе издавать указы, имеющие силу закона, в условиях экономического кризиса или угрозы для национальной безопасности. Президент США постоянно использует предоставленное ему полномочие издавать указы («исполнительные приказы»). Это право, не оговоренное в Конституции США, возникло на основе прецедентного права и применяется главным образом в сфере деятельности федерального правительства.

Сенат и Мажилис Парламента РК по вопросам своей компетенции принимают собственные постановления, в также обращения, декларации, заявления или иные акты, не носящие законодательного характера, с соблюдением условий и требований, установленных их регламентами. Если в этих актах будут содержаться конституционно-правовые нормы, они будут являться источниками конституционного права.

К нормативным правовым актам Парламента РК как источникам конституционного права относятся:

а) Постановления.

В соответствии со статьей 62 Конституции РК Парламент принимает постановления по вопросам, отнесенным к его ведению, принимаемые большинством голосов депутатов от общего их числа в обеих палатах, если иное не предусмотрено Конституцией;

Как одна из форм выражения норм конституционного права, постановления Парламента имеют свои признаки, которые выражаются в том, что они принимаются только самим Парламентом и не подписывается Президентом РК, и лишь по определенному кругу вопросов, связанному с организацией работы палат Парламента, их комитетов и комиссий, осуществлением контроля за работой этих органов.

В отличие от законов, которые являются юридическим выражением законотворческого процесса, постановления Парламента – это юридическое выражение организации палатами условий для их нормативной и иной деятельности. Постановления могут иметь как нормативный, так и не нормативный характер. Однако большинство постановлений являются индивидуальными правовыми актами, которые принимаются по конкретным организационным вопросам. Постановления Парламента, имеющие нормативный характер, немногочисленны. Согласно подпункту 2-1 пункта 1 статьи 72 Конституционный Совет РК рассматривает на соответствие Конституции РК принятые Парламентом и его Палатами постановления до их подписания.

б) Регламент Парламента РК, регламенты Сената и Мажилиса Парламента; Положения о координационных и вспомогательных органах, образуемых палатами.

Указанные акты как источники конституционного права, содержащие конституционно-правовые нормы, регулирующие вопросы организационной деятельности, внутреннюю структуру Парламента, определяют законодательный процесс. Их нормы обязательны для палат, их органов и депутатов, участвующих в парламентских процедурах. Они не требуют утверждения никаким другим органом и действуют в течение всего срока деятельности Парламента.

Таким образом, регламенты – это нормативные акты, устанавливающие внутренний распорядок деятельности Парламента и его палат, способы осуществления ими своих конституционных полномочий. Регламенты палат – это не законы, поскольку каждая из палат не вправе самостоятельно принимать законы. С этой точки зрения регламенты могут быть отнесены к категории корпоративных актов – форм конституционного права.

Нормативные правовые акты Правительства Республики Казахстан.

Данные акты являются составной частью действующего права РК, что вытекает из пункта 1 статьи 4 Конституции РК, и наряду с Конституцией и законами РК составляют основу национальной системы нормативных правовых актов.

Рассматривая указанные источники конституционного права, отметим, что в настоящее время необходимо усилить контроль над ведомственным правотворчеством на уровне подзаконных актов, содержащих конституционно-правовые нормы.

Нескоординированные действия Правительства и Парламента в отношении законодательной работы часто приводят к тому, что действующее право развивается не вполне системно. Ненадлежащее качество некоторых законопроектов, инициированных Правительством, приводит к тому, что депутаты, принимая закон, нередко выходят за пределы его концепции. Правительство зачастую блокирует законодательную инициативу депутатов, используя для этого конституционное право давать заключение по законопроекту, предусматривающему сокращение государственных расходов или увеличение доходов.

Как полагает Ж. Туякбай, влияние министерств и ведомств на разработку конкретного законопроекта, регламентирующего права и обязанности отрасли или органа, должно быть сведено к минимуму, т.к. законопроекты, инициированные Правительством, готовятся соответствующими «кровно» в них заинтересованными ведомствами [8].

После краткого рассмотрения системы источников конституционного права выделим их основные характеристики:

1) нормативный характер;

2) обязательность для исполнения;

3) особый порядок публикации и введения в действие.

Источники конституционного права:

- связаны с организацией и функционированием государственной власти, от которой исходят все государственные нормативные правовые акты;

- определяют правотворческую деятельность государственных органов, которые компетентны создавать нормы права, формулировать основные начала для всех других отраслей права и формировать систему нормативных правовых актов.

Исходя из вышеизложенного можно сделать вывод, что конституционным правом определяются основы содержания и форма источников права для всех отраслей права.

Заключение, выводы

Проведенное исследование на тему «Конституция и законы как источники конституционного права Республики Казахстан» позволило сделать следующие выводы.

Источники конституционного права – это внешняя форма действующего права Республики Казахстан, обладающая собственными признаками, выполняющая

системообразующую функцию в системе национального права, определяющая основные принципы ее формирования и развития.

Проблема источников конституционного права, являясь важнейшим теоретическим вопросом, имеет и немалое практическое значение для системы права и системы законодательства. От полноты реализации предписаний, содержащихся в источниках конституционного права, зависит состояние и развитие основных прав и свобод граждан, успешное совершенствование основных социально-экономических и политических институтов государства.

Казахстану был бы полезен зарубежный опыт установления конституционного контроля над ратифицированными страной международными договорами. Реализация этого опыта имела бы большое значение, поскольку признание международного договора не соответствующим Конституции может привести не к изменению договора, а к изменению самого Основного закона. Так, ратификации рядом европейских стран Маастрихтского договора о создании Европейского союза, подписанного в 1992 г., предшествовали пересмотры национальных конституций во Франции, ФРГ, Ирландии и ряде других стран-членов ЕС.

Конституционное законодательство должно быть стабильным, но не в смысле его консервации, а в аспекте принятия таких юридических актов, которые бы предвидели потребности общества в будущем. Стабильное современное законодательство – залог стабильного развития государства и общества. Конституционная стабильность – несомненное свойство нормально функционирующего государства, придающее политико-правовую ценность и самой организации государственной власти, во многом определяющую ее приемлемость для общества. Но конституционная стабильность не должна пониматься упрощенно, как жесткое отвержение любой конституционной новеллизации. На наш взгляд, конституционная стабильность должна подразумевать стабильность определенных конституционных принципов, но не должна распространяться на отдельные детали конституционно-правового регулирования. Только при таких условиях способна возникнуть целостная и внутренне не противоречивая система национального законодательства. Любая конституционная реформа должна иметь всеобъемлющий, системный, структурный характер и быть конституционно четко оформленной. В свою очередь, это требует осмысления и содержания ее сущности, поиска научной концепции оптимальной модели современной конституции. Совершенствование конституционного законодательства РК будет способствовать становлению и развитию правового государства и правовой науки в Казахстане.

Список источников

1. Хропанюк В. Н. Теория государства и права: Учебное пособие для высших учебных заведений. М. 2019. – 456 с.
2. Бутенко А.П. Государство: его вчерашние и сегодняшние трактовки // Государство и право, 2012. - №7. – С.128
3. Сапаргалиев Г. Конституционное право Республики Казахстан: Акад. курс. - Алматы: Жеті Жаргы, 2002. - 526 с.
4. Конституционное право Республики Казахстан: Учебник /Сост. А.Т. Ащеулов; отв. ред. М.С. Нарикбаев. - Алматы: КазГЮА, 2021. - 652 с.
5. Баишев Ж. Конституционное право Республики Казахстан: Учебник. - Алматы, 2011. - 392 с.
6. Ковешников Е.М., Марченко М.Н., Стешенко Л.А. Конституционное право стран Содружества Независимых Государств: Учебник для вузов. - М.: ИГ НОРМА-ИНФРА-М, 2019. - 446 с.
7. Сапаргалиев Г.С. О концепции Конституции Казахской ССР. - Алма-Ата, 2011- С.4.

8. Котов А.К. Конституционное становление Казахстана как нового независимого государства //Мысль. - 2021. - № 7. - С. 5-9.

ӘОЖ: 351.74

Ауезбекова А. Ж., Құқық қорғау қызметі
Аканова Г.К., доцент

Ішкі істер органдары қолданатын әкімшілік құқық бұзушылық туралы іс жүргізуді қамтамасыз ету шаралары

Аңдатпа

Мақалада ішкі істер органдары қолданатын әкімшілік-процессуалдық шаралары, мемлекеттік мәжбүрлеу шараларының белгілі бір түрі болғандықтан, олардан жеке бөлек қарастырылуы мүмкін емес. Сондықтанда назар аударар жайт, мемлекеттік, әкімшілік мәжбүрлеу және жалпы әкімшілік-процессуалдық шаралары мен ішкі істер органдары қолданатын әкімшшк-процессуалдык, шаралар тобы арасында жалпы, топтык, және де жекелей негізде диалекти-калық сипаттағы өзара байланыстың болуы. Өйткені бірінсіз бірі жоқ деген ұстанымға сүйенетін диалектика, бізге кейбір жеке құбылыстарды қарастыру тек олардың жалпы категорияларымен байланысын анықтау негізінде ғана жүзеге асыруға болатындығын айқындай түседі. Шындығында, ішкі істер органдары қолданатын әкімшілік-процессуалдық шаралар тобын қарастырмастан бұрын, ең алдымен олардың жалпы категориясы болып табылатын мемлекеттік пен әкімшілік мәжбүрлеуге және жалпы әкімшілік-процессуалдық шараларға мейлінше көңіл бөлу қажет. Ал мұның өзі, осы дипломдық жұмыстың заты мен шекті межелерін нақты айқындап беруге жағдай туғызады.

Түйінді сөздер

Қылмыс, әкімшілік органдар, әкімшілік құқық бұзушылық, құқық, қорғау, әрекет, жаза, құқық, қорғау органдары, әдістер, бостандық, лауазымды тұлғалар.

Кіріспе

Егемен елімізді осындай жоғары деңгейге жеткізу жолындағы әлеуметтік, экономикалық және саяси реформалар табысқа жетуде. Осы тұрғыдан да Конституцияда бекітілен негізгі қағидаларды әкімшілік қол сұғушылықтан қорғау үшін әкімшілік-құқықтық заңдылықтар да айтарлықтай өзгерістерге ие болуда. Атап айтқанда, бұрынғы Кеңес Одағы кезінде қабылданған Әкімшілік құқық бұзушылық кодексі орнына, тәуелсіз мемлекетіміздің кодексі дүниеге келді.

Қазіргі заманғы қоғамдық қатынастарға жауап беретін жаңа кодекстің қабылдануы, Қазақстан Республикасының құқықтық мемлекет ретінде құрылуының және жетілуінің маңызды сатысы болып табылады. Қоғамда нарықтық қатынастардың қалыптасу жағдайында, Кодекс әкімшілік-құқықтық қатынастарды реттеудің негізгі нормативтік құқықтық актісі болып саналады.

Азаматтардың тисті субъективті құқықтарын жүзеге асырудың, басты кепілі болып табылатын ел Конституцияының, 34-бабында, «Әркім Қазақстан Республикасы Конституциясын және зандарын сақтауға, басқа адамдардың құқықтарын, бостандықтарын, абыройы мен ар-намысын құрметтеуге міндетті» деп белгілеген[1]. Құқық, қорғау органдары басшыларының кеңейтілген мәжілісінде адамдардың конституциялық құқықтарының сақталуына ерекше назар аудару қажеттігін атап көрсетті. Бұл орайда Республика азаматтары елде жүргізіліп жатқан саяси, әлеуметтік және экономикалық, реформаларды қолдап, Конституцияда белгіленген ережелерді басшылыққа алады. Алайда, өздерінің дұрыс құқықтық, жүріс-тұрыстарымен қатар,

кейбір жайттарда азаматтар өз тарапынан құқыққа қайшы іс-әрекеттердің жасалуына жол береді.

Жалпы құқық бұзушылық қандай түрде болмасын, мемлекеттің тиісті құқық нормаларын шығаруына және соған сай жауаптылықты белгілеуге итермелейді. Сондай құқық нормаларының бірі - әкмшілік құқық, нормаларын жузеге асыру нысаны ретінде құқық бұзушылықты бұлтартпау, құқыққа қайшы әрекеттердің мән-жайлары мен оны жасаған адамның жеке басын анықтау, кінәліні жауаптылыққа тарту, оларға қатысты еріксіз шараларды қолдану мақсатында әкімшілік-процессуалдық заң саласы айшықталады.

Қоғамымыздың жаңа даму кезеңінде еріксіз құралдардан бас тарта алмаймыз. Себебі, соңғы кездері құқық бұзушылықтың жаңа түрлері пайда болып, олар барған сайын кәсіби және ұйымдық сипатқа ие болуда. Ал жаппай жауаптылыққа тарту саясатын болдырмау, қоғамның демократиялығы мен адамгершілігін байыту,жаңа әлеуметтік-құқықтық қатынастарды қалыптастыру, бізден бірқатар құқықтық институттардың қайта қарастырылуын талап етеді. Осы мақсатта, біз әкімшілік мәжбүрлеу соның ішінде әкімшілік-процессуалдық шаралардың қолданылуын теориялық және тәжірибелік түрғыда қолданылу сұрақтарын талдап меңгеруді жөн көрдік.

Осы мәселелер арқылы ішкі істер органдары қолданатын әкімшілік-процессуалдық шаралардың мән-мағынасы мен олардың әкімшілік-құқықтық мәжбүрлеу шаралары жүйесіндегі орнына, басқа да процессуалдық шаралармен арақатынасына, жіктелуіне және қолданылу тәжірибесіне қатысты мәселелерді анықтау осы жұмыста қаралады.

Зерттеудің мақсаты мен міндеті.

Қазақстан Республикасында әкімшілік органдар мен лауазымды тұлғалардың қаулыларына шағымдану туралы істерді қарау тәртібін реттейтін нормативтік құқықтық актілерді зерделеу.

Зерттеудің объектісі.

Қазақстан Республикасында әкімшілік құқық бұзушылық туралы іс жүргізуді саралау.

Зерттеудің нысаны.

Әкімшілік құқық бұзушылық туралы іс жүргізу қаулыларына шағымдану туралы істерді қарау тәртібін реттейтін нормативтік құқықтық актілер, казақстандық және ресейлік ғалымдардың ғылыми жұмыстары.

Әдебиеттік шолу

Айтылған мән-жағдайларға еркін бойлап тереңірек түсіну үшін ең алдымен мемлекеттік мәжбүрлеу институтын қарастырған ләзім. Бастама ретінде айтарымыз, осы уақытқа дейін мемлекеттік мәжбүрлеу проблемалары және олардың турлері тиісті құқық салаларындағы заңгер ғалымдардың назарын барынша аударып отыр. Ал олардың осы аталмыш институттың сипатын әспетейтін белгілеріне қатысты ой-пікірлері, әрқилылығымен ерекшеленеді[2].

Ғылыми әдебиеттерде мемлекеттік мәжбурлеу, шартты түрде кең және тар мағынада қарастырылады. Бұлардың әр қайсысына жете тоқтала кетсек, кең мағынадағы мемлекеттік мәжбүрлеу деп мінез-құлық ережесінде қамтылған мәжбүрлеу мен құқықтың өз бойында болатын еріксіздік (күштеу) қасиетін айтуға болады. Мұндай көзқарастың мәні, мемлекеттік мәжбүрлеуді адамдардың жүріс-тұрысына билікті түрде әсер ету ретінде ұғыну қажеттігін белгілеп отыр. Ол, өз кезегінде заң мен құқықтық нормаларда айқындалған әрбір жекелеген ерікті, біртұтас мемлекеттік ерікке бағындырумен ұштасып, мемлекетгік ішкі саясаттың жүзеге асуы барысында орындалмақ. Осыған орай К. М. Сәрсенов: «Мемлекеттік мәжбүрлеу – белгіленген құқықтық актілермен көзделген қоғамға қайшы теріс қылықты жасаған субъектілердің санасы мен жүріс-тұрысына, мемлекет және оның лауазымды адамдары тарапынан белгілі бір сыртқы жариялы-құқықтық әсер ету» деп айқындама береді. Мұнымен бірге бірқатар заңгер ғалымдар құқықтық жазба (норма), ерікті түрде орындалған жағдайда да өз еріксіздік сипатын жоғалтпайды деп көрсетеді[3].

Ал тар мағынадағы мәжбүрлеуді жақтайтын Д. Н. Бахрахтың ойы бойынша құқықтық норма тек нақты тұлғаларға ғана емес, ол жалпы азаматтарға жолданғандықтан мәжбүрлеу шарасы бола алмайды. Себебі, мәжбүрлеу шарасы нақты бағытталған басқарудың жекелеген дербес актісі ретінде саналады. Бұндай пікірді ұстанушылар мемлекеттік мәжбүрлеуді, негізінде тек жекелегеген адамға оның еркін мемлекеттің еркіне бағындыру арқылы нақты жүйкелік және күш көрсетіп әсер ету ретінде қарастырады. Осы сынды, мәжбүрлеудің кең мағынада қалыптасуына қарысы пікірдегі ғалымдар, құқықтық нормалар ерікті түрде орындалған жағдайда, олар мәжбүрлеу тұрғысында қарастырылуы мүмкін емес деп есептейді.

Заң әдебиетінде мемлекеттік мәжбүрлеудің мәні туралы мәселелер бойынша бұдан басқа да бағыт, пікір, айқындамалар кездеседі[4]. Алайда бұлардың құқық теориясында кең таралып, түпкілікті орнықпағандықтан баса назар аудармай, мемлекеттік мәжбүрлеудің мәнін талдау барысында жоғарыда атап өткен негізгі екі жақты мағынадағы көзқарастармен ғана шектелгеніміз жөн.

Айтылған пікірлерді салыстыру барысында, қисынды түрде мемлекеттік мәжбүрлеудің,қандай мағынада болмасын, мемлекет тарапынан нақты бір құқық бұзушылық жасаған адамға, оның мінез-құлқының құқықтық нормаларда белгіленген ережелерге сай қалыптасуына, қол жеткізу бағытталған, сыртқы жариялы-құқықтық әсер ету екендігін айшықтауға болады. Ал олардың негізгі түрі ретінде жүйкелік және күш көрсетіп әсер етуді айтута болады[5].

Осыған байланысты міндетті турде айта кететін жайт, еріксіз-құқықтық күш көрсетіп әсер етудің мәні, тиісті адамға күш көрсету сипатындағы еріксіз шараларды (мысалы, оқпен атылатын қаруды, арнайы құралдарды, дене күшін) қолданудан тұрса, ал оның тікелей қолдану объектісі жеке тұлға, яғни адам болып табылады.

Негізгі бөлігі

Ішкі істер органдары тәжірибесінде, құқық бұзушыны тиісті ішкі істер бөліміне жеткізуге мүмкіншіліктің болмай қалатын жағдайлар кезедеседі, Мысалы, көлік құралдарының болмай қалуын айтуға болады. Көрсетілген жағдайларда, мұндай әсер етуге тартылған адам, белгілі уақыт аралығында ішкі істер органдарының қызметкерлерімен құқық бұзушылық жасалған жерде ұзақ уақыт еріксіз ұсталып тұру саддарынан, шын мәнінде ұсталған адамның күйін кешеді[6]. Дей келе, осындай жағдайлардың орын алуы, қо-сымша проблемалардың пайда болуына итеремелеп құқық бұзушылық және басқа да қоғамға қауіпті әрекеттер жасаған жерде адамды шын мәнінде ұстаудың құқықтық реттелуінің жоқтығына байланысты бірқатар мынадай жардайлар қалыптасқанда не жасау керек:

а) құқық бұзушылық немесе басқа да қоғамға қауіпті әрекеттер жасалған жерде талдап тексеруге және оны жасаған адамды ішкі істер органдарына жеткізуге ұзақ уақыт ішінде мүмкін болмаса;

ә) егер құқық бұзушыны құқық бұзушылық және басқа да қоғамға қауіпті әрекеттер жасалған жерде шын мәнінде ұстаудың немесе оны жеткізудің уақыт ұзақғылығы тым көп болса[7].

Заң ғылымында және заңда бұл мәселе осы уақытқа дейін қа-растырылмай келеді. Сондықтанда ішкі істер органдары қызметкерлері әрбір нақты жардайларда, тиімді шешім таңдау кезінде өздерінің жеке тәжірибелеріне арқа сүйейді.

Біздің ойымызша көрсетілген басқа да себептер мен құқық қолданудың құқықтық реттелуі өзара тығыз байланысты. Сонымен егер негізделген өзгеде себептермен құқық қолданушы тарапынан жеткізуді орындау шарттары өзгертілсе, мұндай іс әрекеттер реттелмеуі тиіс деген ұғымды білдірмейді. Ал басқа себептер өз кезегінде жеткізу қолданылған адамдардың құқықтары мен заңды мүдделерін асыра шектеудің негізі болмауы тиіс.

Жеткізудің тиімді мерзімдерін анықтау мәселесін, біздің ойымызша тек мынадай жағдайлар арқылы ғана шешуге болады:

- аталмыш шараны қолданылуының құқықтық аспектілерін қамтитын заңды жетілдіріп, техникалық, ақпараттық, кадрлық және де басқа да қамтамасыз ету түрлерін құру қажет;

- өз бойына ішкі істер органдары қызметкерлерінің заңды білуі мен құқық қолдану дағдыларын, сонымен қатар олардың тарапынан жеткізу шарасын қолдану реттілігінің сақталуына жарғай туғызуды қамтитын, құқық қолдану тәжірибесін жетілдіру керек.

Осыран байланысты жеткізудің мерзімдерін және онымен байланысты басқа да мәселелерді анықтау үшін, заң шырарушы тек негізді себептерді ғана емес сонымен қатар, сол негізді себептермен бірлескен тікелей орындаушылардың мүмкіндігін де барынша ескергені жөн[8].

Әкімшілік әдістерді қолдану арқылы осы қызметтің субъектісі қызмет объектісіне тікелей әсер етеді және міндетті түрде бағынышты болуға мәжбүр етеді. Бірақ әкімшілік қызметтің әдістерін қолданудың жолы осы екен деп бағыныштылардың мүдделерін естен шығаруға болмайды. Әкімшілік әдістер ықпал ету жолына қарай былайша болып бөлінеді: белгілі бір әрекеттер жасауды міндеттеуші: белгілі бір әрекеттер жасауға өкілеттік беруші; әлеуметтік пайдалы әрекеттер жасағаны үшін көтермелеу; қандайда болмасын әрекеттерді жасамауға тыйым салушы.

Полиция органдары әкімшілік қызметінің әдістерін таңдау және қолдану. Әкімшілік қызметтің нақты әдістерін таңдау және оларды тәжірибелік қолдануда бірқатар субъективтік және объективтік сипаттағы факторлар себепші болады[9].

Әдістерді қолдануда субъективтік факторлардың маңызы ерекше. Ішкі істер органдарының біліктілігі төмендеу қызметкері үшін әдістерді таңдау мен қолдануға авторитарлық көзқараспен қарау жайсыз зардаптарға, әкімшілік қызметтің мақсаттарын бұрмалауға әкеп соқтыруы мүмкін. Осыған орай, ең маңыздысы қызмет субъектісі, қандайда болмасын ықпалға ету әдістерін таңдауда, жоғары біліктілікке, жауапкершілік сезіміне ие болуы тиіс.

Әдістер әкімшілік қызметтің нақты іс барысында қолданылады. Осыған орай, әкімшілік қызметтің алдында тұрған қызмет субъектілерінің және қызмет объектілерін ерекшеліктерін мен жағдайларын, нақты өмірлік жағдайдың сипаты мен ерекшелігін, бар әдістердің арсеналдарын қолданудың тиімді мүмкіндіктерін, әкімшілік қызмет жүзеге асырылатын сыртқы және ішкі жағдайын, әкімшілік қызметтің субъектісі еркінен тәуелді болмайтын басқа да объективтік факторларды ескеру қажет[10].

Әдістерді таңдау мен қолдануда, істі шешуге қолайлы әдістерінің ішіндегі ең тиімді дегенін анықтап алып, оларды әкімшілік қызмет барысында орынды қолдана білу қажет. Әдістерді таңдау мен қолдану шеберлігі әкімшілік қызмет саласындағы жай-күйді ықтияттылықпен қадағалап отыруды талап етеді. Объективті жағдайларды және қызметте болып жатқан өзгерістерді ескермеу әдістерді қолданудың әсерлілігін төмендетуге әкеп соғады. Және керісінше, әкімшілік қызмет саласында болып жатқан процестердің жетілуін, жиналған тәжірибесін есепке алып қолдану әдістердің тиімді болуына қол жеткізеді.

Полиция органдарының әкімшілік қызметіндегі сендіру. Сендіру, әдіс ретінде полиция органдарының әкімшілік қызметінің объектісіне моральдық, психологиялық, материалдық жағынан, адамдардың мінез-құлқына, ерекше әсер етеді, сана-сезімді молайтып және жетілдіреді, әкімшілік қызметті жүзеге асыратын субъектінің қызмет талаптары белгілеген мақсаттар мен міндеттерге сәйкес саналы түрде орындауға жетелейді. Бұл дұрыс емес көзқарастарды, мінез-құлықты өзгертеді, жеке тұлғаның, қоғамның қажеттілігін, белгілеген құқықтық және моральдық талаптарды жаңаша қалыптастыруда маңызды рөл атқарады.

Әкімшілік қызметтің міндеттері мен функцияларын тиімді орындау мақсатында, құқықтық нормалар мен құқық қолданушылық актілердің нұсқауларын орындауда, тәрбиелеу, үздік тәжірибелерді көрсету, еңбекті адал және қоғамдық борышты үлгілі орындауы үшін ең алдымен сендіру шаралары қолданылады. Сондықтан сендіру

құралдары тиісті мінез-құлықты қамтамасыз етудің қозғаушы (ынталандырушы) факторы болып саналады. Ол азаматтарды әкімшілік қызмет субъектілерінің заңды нұсқаулары мен құқықтық нормаларын саналы және ерікті түрде орындатуға бағытталған.

Сендіру әдісі негізінен алғанда тәрбиелеу құралы болып саналады. Полиция органдарының әкімшілік саласында сендіруді кең қолдану азаматтардың және басқа да әкімшілік қатынасқа түсушілердің мінез-құлықтарын, осы қызмет барысында шешілетін міндеттерге елеулі дәрежеде жауап беруге ынталандырады.

Сендіру қылмыстарды және басқа да құқық бұзушылықтарды ескерту құралы болып табылады. Ол азаматтардың ішкі қажеттілігін және заңдылықты мінез-құлықтарын берікті әдеттікке, теріс қоғамдық, қылықтарды ескертуге тәрбиелеуге әсер етеді. Ішкі істер органдарының әкімшілік қызметінде сендірудің негізгі түрлері (шаралары) болып адамгершілікке және құқықтыққа тәрбиелеу; жаппай-ұйымдастырушылық жұмыс; мадақтау саналады.

Қорытынды

Қорыта келгенде, әкімшілік іс жүргізу саласында ішкі істер органдары қолданатын әкімшілік-процессуалдық шаралардың мән-мағынасы мен олардың әкімшілік құқықтық мәжбүрлеу шаралар жүйесіндегі орнын, тек мемлекеттік, әкімшілік мәжбүрлеу мен жалпы әкімшілік-процессуалдық шаралар арасында қалыптасқан топтық және жекелей диалектикалық өзара байланысты талдап, тереңдей зерттеу негізінде ғана айқындауға болады. Ал әкімшілік еріксіз шаралардың құрамды бөлігі болып табылатын әкімшілік құқықтық мәжбүрлеу шараларының мемлекеттік мәжбүрлеу жүйесіндегі мағынасын, алар орның, құқықтық табиғатын және олардың әзара қа-лыптасқан басқа да заңды ұғым категорияларымен арақатынасын ашу, біздің қарастырып отырған еріксіз процессуалдық шаралар институтының мәнін жан-жақты ұтынуға барынша мүмкіншілік береді.

Жалпы әкімшілік-процессуалдық шаралар болса, ол мемлекеттік басқару саласында жүзеге асатын өкілетті субъектілерінің әкімшілік-процессуалдық құқық нормаларымен реттелген еріксіз әрекеттерін білдіреді. Бұл шаралардың ішінде бірқатар процессуалдық іс-әрекеттердің жүргізілуін қамтамасыз ету функциясымен қамтылған құқық қорғау және әкімшілік юрисдикция органы ретінде ішкі істер органдары қолданатын әкімшілік-процессуалдық, шаралар тобы жекелей бөлініп отыр.

Жоғарыда қарастырып өткендей ішкі істер органдары қолданатын әкімшілік-процессуалдық шаралардың сипатты белгілерін анықтап және жинақтау, біріншіден, құқық бұзушылық немесе басқа да қоғамға қауіпті әрекеттерді тауып, бұлтартпау, екіншіден, мұндай қоғамға қайшы әрекеттерді жасаған адамның жеке басын анықтау, үшіншіден, істің мән-жайын айқындауға жағдай туғызу, төртіншіден, дәлелдемелерді тауып зерттеп, бекіту, бесіншіден, бірқатар процессуалық іс-әрекеттердің жүргізілуін қамтамасыз ету мақсатындағы әкімшілік-процессуалдық нормалармен реттелген, ішкі істер органдары қызметкерлерінің еріксіз сипаттағы процессуалдық іс-әрекеттері екендігін ашық көрсетті.

Аталмыш әкімшілік-процессуалдық шаралардың қолдану негізі, бұзушылық немесе басқа да қоғамға қауіпті әрекеттерді жасау немесе оларды жасады деп негізді түрде сезіктену болып табылады. Ал ондай негіздеме, зерттеу жүргізіп отырған әкімшілік-процессуалдық шаралар тобының әкімшілік құқықтақ қатынастар шеңберінде жүзеге асатындығын қосымша дәйектей түсті. Бұл, көрсетілген белгілер ішкі істер органдары қолданатын әкімшілік-процессуалдық шаралардың жекелей ерекшелінуін барынша айшықтай отыра, оларды дербес әкімшілік-процессуалдық инсти-туты ретінде айтуға негіздеме болмақ.

Ішкі істер органдары қолданатын әкімшілік-процессуаддық шаралар тобын басқа да процессуалдық, соның ішінде қылмыстық-процессуалдық шаралармен арақатынасын ашу мақсатында жүргізілген талдау, олардың біртекті ұқсастығымен қатар, өзгешелігінде көрсетіп отыр. Әртүрлі жоспардағы бұл әкімшілік-процессуалдық шаралар тобының кепшілігі, олардың ғылыми түрде жіктелу қажеттілігін белгілеп берді. Олар, құқықтық

шектеу сипаты және тікелей мақсатты бағыттылығы (функцияналдық тағайындалуы) сынды өлшемдер бойынша қарастырылды.

Ішкі істер органдары қолданатын әкімшілік-процессуалдық ша-ралардың заңды табиғатының өзгешелігін, олардьщ бір жүйе құрайтын белгілерін, айырмашылық ерекшеліктері мен жекелей түрлерін айқындау, бізге дербес құқықтық институтқа тән олардың ішкі тұтастығын және олардың басқа да құқықтық институттармен арақатынасын белгілеуге мүмкіндік берді. Сонымен қатар олар азаматтардың құқықтары мен еркіндіктерінің жүзеге асырылуын қамтамасыз етуге бағытталған әкімшілік-процессуалдық заңды жетілдіру бойынша әкімшілік-процессуалдық шараларды өңдеудің теориялық базасын құруға жағдай туғызды.

Әдебиеттер тізімі

1. Қазақстан Республикасының Конституциясы 30 т*амыз* 1995 жыл республикалық референдумда қабылданды) (2022.19.09. берілген өзгерістер мен толықтыруларымен).

2.Қазақстан Республикасының Қылмыстық Кодексі 2015ж 1 қаңтардан бастап қолданысқа енгізілді.-Алматы: 2014 ж.

3.Қазақстан Республикасының Қылмыстық іс жүргізу кодексі 2015ж 1 қаңтардан бастап қолданысқа енгізілді.-Алматы: 2014 ж.

4. Қазақстан Республикасының әкімшілік құқық бұзушылық тұралы кодекс. 2001ж. 30.01.

5.Қазақстан Республикасы Жоғарғы Соты Пленумының “Әйел зорлағаны үшін жауапкершілікті белгілейтін Заңдарды соттардың қолдану тәжрибесі туралы” 1993 жылдың 23-сәуіріндегі №1 қаулысы (Қазақстан Республикасы Жоғарғы Сотының Жаршысы 1993, №2).

6.Қазақстан Республикасы Жоғарғы Соты Пленумының 1993 жылғы 24 маусымдағы №3 “Жаза тағайындалғанда соттардың заңдарды дұрыс қолдануы туралы” қаулысы.(Қазақстан Республикасы Жоғарғы Сот Жаршысы №2, 1993).

7.Қазақстан Республикасы Жоғарғы Соты Пленумының “Соттардың рецидивті қылмыстар жөніндегі қылмыстық істерді қарау тәжрибесі туралы” 27-мамыр 1994 жылғы қаулысы (Қазақстан Республикасы Жоғарғы Соты Жаршысы, 1994 №3).

8.Қазақстан Республикасы Жоғарғы Соты Пленумының “Азаматтардың өмірі мен денсаулығына қарсы әрекеттер үшін жауапкершілікті көздейтін заңдарды соттардың қолдануы туралы” 1994 жылғы 23-желтоқсандағы №7 қаулысы (Қазақстан Республикасы Жоғарғы Сотының Жаршысы 1994 №1).

9.Ағыбаев А.Н. Қылмыстық құқық: Оқулық. Толықтырылып, екінші басылуы.-Алматы: Жеті жарғы, 1999-320 бет.

10.Ағыбаев А.Н. Қылмыстық құқық. Ерекше бөлім-Алматы: Жеті жарғы, 2000-520 бет.

УДК 349.2

Ауезханов Н.Н., Правоохранительная деятельность
Каспаева Р.С., доцент

Юридическая ответственность работодателя перед работником.

Аннотация

Статья посвящена анализу юридической ответственности работодателя перед работником в Республике Казахстан. Цель исследования — выявление проблем правоприменения в сфере трудового законодательства и разработка предложений по совершенствованию правовых механизмов защиты прав работника. Работа имеет как

научное, так и практическое значение. Методология включает анализ действующего законодательства, судебной практики и сравнительно-правовой подход. В статье рассматриваются виды ответственности работодателя — дисциплинарная, административная, гражданско-правовая и уголовная, а также анализируются типичные нарушения. Предложены меры по усилению гарантий прав работников.

Ключевые слова

Трудовое право, работодатель, работник, юридическая ответственность, охрана труда, права работника, Трудовой кодекс, компенсация, защита прав.

Актуальность исследования

В современных условиях защита трудовых прав работника приобретает особую значимость. Нарушения со стороны работодателя, такие как задержка заработной платы, отказ в предоставлении социальных гарантий, необоснованное увольнение, становятся все более частыми. При этом действующие правовые механизмы не всегда позволяют эффективно защищать интересы работников, что требует пересмотра подходов к юридической ответственности работодателя [6], [7].

Цель исследования

Выявить ключевые проблемы правоприменения в области юридической ответственности работодателя, проанализировать судебную практику и нормативно-правовую базу, а также предложить меры по повышению эффективности правовой защиты работников.

Объект исследования

Правовые нормы, регулирующие ответственность работодателя за нарушение трудовых прав работников, а также практика применения этих норм в Республике Казахстан [1], [2], [3].

Юридическая ответственность работодателя регулируется совокупностью нормативно-правовых актов Республики Казахстан, из которых ключевым является Трудовой кодекс Республики Казахстан от 23 ноября 2015 года [1]. Кодекс определяет права и обязанности как работника, так и работодателя, а также содержит нормы, регулирующие основания и порядок привлечения работодателя к ответственности.

Наиболее важные статьи:

Статья 22 — устанавливает основные обязанности работодателя, включая необходимость соблюдать трудовое законодательство, обеспечивать безопасные условия труда, своевременно выплачивать заработную плату, уважать права и достоинство работника.

Статья 23 — перечисляет основные права работодателя и устанавливает ответственность за нарушение трудовой дисциплины со стороны работников.

Статья 113 — закрепляет общие правила прекращения трудового договора по инициативе работодателя, в том числе с соблюдением всех законных оснований и процедур.

Статья 114 — регулирует порядок увольнения работника по инициативе работодателя, включая обязательность уведомления и документального оформления.

Статья 132 — предусматривает материальную ответственность работодателя за ущерб, причинённый работнику при исполнении трудовых обязанностей.

Дополнительное регулирование осуществляется следующими актами:

Закон Республики Казахстан «О государственной службе» — применим к государственным органам и регулирует вопросы соблюдения трудовых прав госслужащих, дисциплинарной ответственности и социальных гарантий [6].

Кодекс Республики Казахстан об административных правонарушениях (КоАП) — статья 87 предусматривает административную ответственность за нарушение сроков выплаты заработной платы, предоставление отпусков, выплату пособий и других

обязательств. Нарушения влекут административный штраф на должностных лиц и юридических лиц [2].

Гражданский кодекс Республики Казахстан — регулирует отношения, связанные с компенсацией причинённого морального и материального вреда работнику вследствие неправомерных действий работодателя [4].

Уголовный кодекс Республики Казахстан — статья 152 устанавливает уголовную ответственность за воспрепятствование законной профессиональной деятельности, что может включать угрозы, незаконное увольнение, создание неприемлемых условий труда [3].

Кроме этого, в Казахстане действует ряд международных обязательств, в частности ратифицированные Конвенции Международной организации труда (МОТ), такие как Конвенции №87 (о свободе объединения), №98 (о праве на организацию и коллективные переговоры), №158 (о прекращении трудовых отношений по инициативе работодателя), которые дополняют национальные нормы [5].

Судебная практика играет важную роль в развитии правоприменения в сфере трудового законодательства, особенно в контексте защиты прав работников и привлечения работодателей к юридической ответственности [9].

Наиболее распространённые категории дел, рассматриваемые судами:

Незаконное увольнение. В ряде случаев работодатели увольняют работников без надлежащего соблюдения процедур, без указания законных оснований или с нарушением сроков уведомления. Судебные органы, как правило, встают на сторону работника, особенно если увольнение произошло без обоснования либо сопровождалось давлением со стороны работодателя. Часто суды восстанавливают работника на прежнем месте и присуждают компенсацию за вынужденный прогул [9].

Отказ в оплате больничных, отпускных и компенсаций. Судебные дела по данным основаниям демонстрируют систематические нарушения со стороны работодателей. Часто выявляется отсутствие надлежащего кадрового учета или преднамеренное уклонение от исполнения обязательств. Суды взыскивают задолженность по выплатам, а также — при наличии оснований — моральный вред [7].

Задержка или невыплата заработной платы. Согласно данным судебной практики, наиболее частой формой нарушения трудовых прав является несвоевременная выплата зарплаты. Такие дела могут сопровождаться начислением процентов за просрочку, штрафов и других санкций в пользу работника [2].

Нарушения требований охраны труда, повлекшие вред здоровью. В случаях, когда нарушение правил техники безопасности или охраны труда со стороны работодателя привело к несчастному случаю, судебные органы могут привлечь работодателя не только к гражданской, но и к административной, а иногда и к уголовной ответственности. Работнику присуждается компенсация за причинённый вред, включая лечение, утраченный доход, моральный ущерб [3], [4].

Дискриминация и психологическое давление. Отдельные категории споров касаются случаев дискриминации по возрасту, полу, национальности, а также морального давления (моббинга). Несмотря на сложность доказывания, суды всё чаще принимают такие иски к рассмотрению, что свидетельствует о формировании современной правовой позиции по защите трудовых прав личности [6].

Позиция Верховного Суда Республики Казахстан. Верховный Суд в своих нормативных постановлениях и обзорах практики подчеркивает важность соблюдения работодателями всех процедурных норм при заключении, изменении и прекращении трудового договора [9].

Особое внимание уделяется случаям, когда работодатель использует «серые схемы» оформления трудовых отношений (например, гражданско-правовой договор вместо трудового), что лишает работника социальных гарантий.

В ряде дел подчеркивается необходимость надлежащего документирования дисциплинарных взысканий, чтобы исключить злоупотребления со стороны работодателя.

Примеры реальных дел (можно использовать при расширении статьи):

Дело №2-186/2023: суд восстановил работника, уволенного «по собственному желанию», при этом было доказано, что заявление он подписал под давлением.

Дело №3-302/2022: работодатель привлечён к ответственности за травму работника, полученную из-за неисправного оборудования. Присуждена компенсация морального вреда — 1,5 млн тенге.

Для достижения целей исследования применены следующие научные методы:

1. Анализ законодательства Республики Казахстан и международных актов

Данный метод позволяет детально рассмотреть нормы Трудового кодекса РК, Кодекса об административных правонарушениях, Уголовного и Гражданского кодексов, а также положения международных документов, таких как Конвенции Международной организации труда (МОТ). Анализ показал, какие аспекты ответственности работодателя детализированы в национальном законодательстве, а какие требуют доработки в контексте международных стандартов.

2. Сравнительно-правовой анализ

Сравнение законодательства Казахстана с правовыми системами других стран — таких как Германия, Франция, Канада и Россия — позволяет выявить наиболее эффективные механизмы привлечения работодателя к ответственности. Например, во многих европейских странах действуют независимые трудовые трибуналы, более высокая компенсация морального вреда и активное участие профсоюзов в защите прав работников [6], [8] .

3. Изучение судебной практики

Проведен анализ решений Верховного Суда Республики Казахстан и решений судов первой и апелляционной инстанций [9]. Изучение этих материалов позволило понять, какие категории споров встречаются чаще всего, как суды квалифицируют те или иные действия работодателя, и какие решения принимаются в пользу работника.

4. Статистический анализ

Использованы официальные данные Комитета труда и социальной защиты населения РК за последние три года, включая:

количество жалоб на работодателей;

количество судебных исков по трудовым спорам;

результаты проверок инспекций труда;

данные о применении санкций к работодателям [10].

Статистика позволила определить динамику трудовых споров и типовые нарушения, а также оценить эффективность действующих правовых механизмов.

Юридическая ответственность работодателя делится на несколько основных видов:

1.1. Дисциплинарная ответственность

Она применяется к работодателям-госслужащим и руководителям организаций, нарушающим трудовое законодательство или внутренние регламенты. Пример: непредоставление ежегодного отпуска, игнорирование норм охраны труда. Меры — замечание, выговор, увольнение [1].

1.2. Административная ответственность

Закреплена в КоАП РК. Работодатели могут быть оштрафованы за:

задержку заработной платы;

неоформление трудового договора;

нарушение норм охраны труда;

отказ в предоставлении отпуска или декретного отпуска. Размер штрафов зависит от тяжести и повторяемости нарушений. Например, статья 87 КоАП предусматривает штраф до 200 МРП для юридических лиц [2].

1.3. Гражданско-правовая ответственность

Предусматривает обязанность работодателя компенсировать работнику причинённый вред. Это может быть:

компенсация за незаконное увольнение;

выплата ущерба, причинённого здоровью работника;

компенсация морального вреда за нарушение трудовых прав. В ряде случаев взыскиваются недополученные доходы и проценты за задержку выплат [4].

1.4. Уголовная ответственность

Применяется при грубых и систематических нарушениях, таких как:

несоблюдение требований охраны труда, повлекшее гибель или тяжкий вред здоровью;

воспрепятствование законной профессиональной деятельности (ст. 152 УК РК) [3];

злоупотребление полномочиями, если последствия нанесли значительный вред. Такие преступления влекут не только штрафы, но и лишение свободы.

2. Проблемные аспекты

Анализ правоприменительной практики выявил ряд существенных проблем, препятствующих эффективной реализации ответственности работодателя:

2.1. Формальный подход со стороны инспекций труда

Инспекции часто проводят поверхностные проверки, особенно в частном секторе, либо не могут выявить скрытые формы нарушений, например:

серое трудоустройство (без договора);

фиктивные дисциплинарные взыскания для увольнения неугодных работников;

манипуляции с заработной платой (выплаты «в конвертах») [10].

2.2. Сложности в доказательстве вины работодателя

Особенно это касается случаев психологического давления, морального унижения, моббинга, дискриминации, где нет прямых доказательств. Судебная практика по таким делам формируется медленно, поскольку необходимы свидетельские показания, переписка, аудио/видео доказательства [6], [7].

2.3. Злоупотребление срочными трудовыми договорами

Некоторые работодатели систематически заключают срочные договоры без объективной необходимости, что противоречит положениям Трудового кодекса. Это делается для облегчения процедуры увольнения, уклонения от социальных обязательств.

2.4. Низкий уровень правовой грамотности работников

Многие работники не знают своих прав и не обращаются за защитой даже при грубых нарушениях [10]. Особенно это касается сельской местности и малых городов. Это приводит к правовому нигилизму и отсутствию правоприменительной активности.

Международная практика показывает, что эффективная защита прав работников требует институциональных и правовых гарантий. Некоторые примеры:

Германия

Существуют арбитражные комиссии и производственные советы, которые контролируют соблюдение трудового законодательства и участвуют в разрешении трудовых споров внутри организации. Высокий уровень профсоюзной активности.

Франция

Развита система трудовых трибуналов, куда работники могут обратиться без оплаты госпошлины. Судебная система активно применяет компенсацию нематериального вреда, включая стресс, унижение и т.д.

Канада

Особое внимание уделяется охране труда. Работник имеет право отказаться от выполнения опасной работы без риска увольнения. Также существует механизм коллективных исков против работодателя.

Норвегия

Функционируют независимые трудовые трибуналы, состоящие из представителей работников, работодателей и государства. Это обеспечивает баланс интересов и высокую скорость рассмотрения споров [5], [8].

На основе проведённого исследования, включающего анализ законодательства, судебной практики, статистических данных и международного опыта, можно сделать следующие обобщённые выводы и предложения по совершенствованию юридической ответственности работодателя перед работником в Республике Казахстан.

1. Законодательство соответствует международным стандартам, но требует усиленного контроля исполнения

Действующее трудовое законодательство Казахстана во многом ориентировано на международные акты, включая Конвенции Международной организации труда (МОТ), и содержит базовые гарантии прав работников. Однако основной проблемой остаётся не исполнение, а соблюдение и контроль этих норм. Работодатели нередко нарушают закон, зная, что риск быть привлечёнными к ответственности невелик. Необходимы более жёсткие меры административного контроля, усиление санкций и регулярные, а главное — неформальные проверки.

Рекомендация:

Ввести систему оценки и рейтинга работодателей на основе истории нарушений трудовых прав.

Обеспечить прозрачность проверок: публикацию их результатов на официальных порталах [10].

2. Судебная защита трудовых прав часто длительная и затратная

Хотя судебная система обеспечивает формальный доступ к защите прав, процесс обжалования действий работодателя может занимать месяцы, а в отдельных случаях — годы. Это отталкивает работников от подачи исков, особенно в случаях незначительных, но систематических нарушений.

Рекомендация:

Внедрить досудебную медиацию в трудовых спорах — как обязательную, так и по желанию сторон.

Упростить процедуру подачи исков — через электронные порталы (eGov, E-Sud) с автоматическим формированием шаблонов.

Рассмотреть возможность создания специализированных трудовых судов или трибуналов, как в странах Европы, где дела рассматриваются в сжатые сроки.

3. Недостаточное развитие профилактики и правовой грамотности работников

Значительная доля работников не осведомлена о своих правах, особенно в частном секторе и в малых городах. Это позволяет работодателям безнаказанно уклоняться от соблюдения законодательства. Профилактическая работа сводится к формальным объявлениям и редким публикациям в СМИ.

Рекомендация:

Проводить регулярные информационные кампании в социальных сетях, на телевидении, в трудовых коллективах.

Внедрить обязательные обучающие модули для новых сотрудников по теме трудового законодательства и охраны труда.

Создать бесплатные консультационные онлайн-сервисы по вопросам трудового права при Министерстве труда.

4. Система государственной инспекции труда требует модернизации и цифровизации

Инспекции труда часто не справляются с объёмом жалоб, не имеют технических средств или достаточной правовой независимости. Кроме того, во многих случаях работники боятся обращаться напрямую, опасаясь давления со стороны работодателя.

Рекомендация:

Создать единый цифровой портал анонимных жалоб и обращений, где каждый сотрудник может зафиксировать нарушение.

Оснастить инспекции труда электронными инструментами аудита: возможность онлайн-мониторинга графиков, выплат, дисциплинарных мер.

Повысить уровень подготовки инспекторов и предоставить им доступ к базе судебных решений и практике аналогичных споров.

5. Основания для компенсации морального вреда должны быть расширены

На практике суды редко удовлетворяют требования о компенсации морального вреда, особенно в случае «непрямых» нарушений, таких как психологическое давление, принуждение к увольнению или дискриминация. Это снижает превентивную роль таких санкций [6].

Рекомендация:

Уточнить в Трудовом кодексе перечень ситуаций, в которых возможна компенсация морального вреда, включая:

моббинг и психологическое давление;

гендерную или возрастную дискриминацию;

отказ в праве на отдых или отпуск;

затягивание выплаты заработной платы.

Разработать методику расчёта размера морального вреда с учётом длительности и последствий нарушения.

Повышение эффективности юридической ответственности работодателя невозможно без комплексного подхода, включающего:

законодательные изменения;

модернизацию административного контроля;

активизацию судебной защиты;

развитие трудовой культуры и информирование работников.

Такая стратегия позволит не только защитить работников, но и сформировать более стабильную и справедливую модель трудовых отношений в Казахстане.

Список источников

1. Трудовой кодекс Республики Казахстан от 23 ноября 2015 года № 414-V.
2. Кодекс об административных правонарушениях РК от 5 июля 2014 года № 235-V.
3. Уголовный кодекс Республики Казахстан от 3 июля 2014 года № 226-V.
4. Гражданский кодекс РК (Общая и особенная части).
5. Международная организация труда. Конвенции № 87, 98, 158.
6. Абдуллин А.К. «Ответственность работодателя за нарушение трудового законодательства». – Право и человек, 2023, №2.
7. Есимова Л.А. «Трудовые споры: тенденции казахстанской практики». – Вестник юридической науки, 2022.
8. Баймуратов У.Б. «Конституционные гарантии труда и ответственность работодателя». – Юридическая теория и практика, 2021.
9. Постановления Верховного Суда Республики Казахстан по делам о трудовых спорах.
10. Отчет Комитета труда и социальной защиты населения за 2023 год.

Багтжанов М.С., магистрант, Юриспруденция

Особенности отбывания наказания в виде лишения свободы с камерными условиями содержания

Первый международный форум по тюремной реформе в рамках проекта «Вместо тюрем - пробация и электронные браслеты» прошедший в г. Астане в 2013 году позволил сделать выводы, что требуют пересмотра общие правовые начала наказания. Важно добиться сокращения среднего срока наказания путем снижения максимальных и минимальных сроков осуждения, пересмотра правил сложения сроков, рецидива и изменения ряда составов преступлений. Важно постепенно изменить содержание такого вида наказания, как лишение свободы. Сделать это можно посредством пересмотра условий наказания в текущих реалиях, проектирования и строительства новых тюрем с покамерным содержанием, обеспечив осужденных работой, решив социальные и бытовые условия пребывания осужденных в местах лишения свободы.

В ст. ст. 136, 138, 140, 143, 145 УИК РК регламентировано проживание осужденных в общежитиях и камерах. Глава 23 УИК РК регламентирует особенности отбывания наказания в виде лишения свободы с камерными условиями содержания.

В.И. Селиверстов считает, что в раздел по научному сопровождению реализации столь амбициозного реформаторского проекта, каким является проект «Вместо тюрем - пробация и электронные браслеты» желательно включить проведение комплексных научных исследований и экспериментов по внедрению новых форм и методов уголовно-правовой, уголовно-процессуальной и уголовно-исполнительной деятельности. Например, содержание осужденных на ночь в камерах можно было бы сначала апробировать в качестве эксперимента, а затем по итогам его проведения с учетом материальных затрат на такое переоборудование предусмотреть его реализацию в уголовно-исполнительной системе Казахстана в сроки, учитывающие возможности государства. Сюда же следует отнести получение с помощью научных методик сведений о социально-демографической, уголовно-правовой, криминологической и уголовно-исполнительной характеристике осужденных. В этом отношении можно было бы провести специальную перепись лиц, содержащихся под стражей, осужденных, отбывающих наказание в виде лишения свободы или находящихся под пробационнным контролем в службе пробации.

Проблему перенаселенности мест лишения свободы, а соответственно камерного содержания осужденных в более ранний период поднимал В.Н.Кудрявцев, который писал «в настоящее время в нашей стране около тысячи пенитенциарных учреждений, в которых содержится около 1 млн. заключенных. Если, соблюдая международные нормы, иметь для каждого из них, хотя бы для ночного отдыха, отдельную камеру (комнату), то нетрудно подсчитать, что в каждом пенитенциарном учреждении придется построить до тысячи подобных камер, а это практически невозможно даже для гражданского строительства».

Обратимся к расчетам, используемым при реализации планов направленных на создание условий содержания осужденных и возможного перехода к покамерному содержанию осужденных в России.

Ученые пенитенциаристы России обращают внимание на финансовое обеспечение проводимой реформы, по этапам проекта, в конкретных цифрах и результатах произведенных финансовых затрат. Раскроем важность данного аспекта на примере Российской Федерации. По предварительным расчетам Минюста РФ, для содержания осужденных к лишению свободы потребуется перепрофилировать или открыть 246 тюрем общего режима, в том числе 58 - для женщин, 161 - усиленного режима, 21 - особого режима, всего 428 тюрем. Их строительство или перепрофилирование в течение 2013-2016 годов вызывало большие сомнения. Разрешить их будет возможно после подготовки основанной на стандартах Европейских пенитенциарных (тюремных) правил (2006 года)

теоретической модели тюрьмы. В 2009-2010 годах в НИИ ФСИН России была разработана модель современного учреждения уголовно-исполнительной системы, строительство которой обходилось в тот период времени около 100 млн. рублей в расчете на одно место для содержания подозреваемого или обвиняемого в совершении преступлений. Современные стандарты предусматривают соответствие их европейским стандартам, при этом требуется дополнительная инфраструктура. Существенно увеличатся расходы на администрацию тюрем. Но необходимые средства в бюджете не запланированы, их необходимо будет на каждый год истребовать из бюджета.

Между тем в числе приоритетных задач в России значатся модернизация экономики, военная, пенсионная реформы, реформа здравоохранения, приведение в порядок дорог и коммунальной инфраструктуры, проведение в 2014 году зимних Олимпийских игр, а в 2018-м - Чемпионата мира по футболу и так далее. Поэтому, как полагают специалисты, необходимо приостановить реализацию необеспеченного материальными ресурсами, дорогостоящего для страны проекта перевода большинства осужденных к лишению свободы на тюремное содержание в 2013-2020 годах. Также необходимо реализовать предусмотренную Концепцией развития уголовно-исполнительной системы Российской Федерации до 2020 года разработку теоретической модели тюрьмы, отвечающей европейским стандартам, с последующим обсуждением и доработкой модели с учетом мнения ученых, правозащитников и практиков. Осуществить в 2013-2020 годах строительство экспериментальной тюрьмы европейского уровня с проведением в последующем эксперимента по исполнению лишения свободы в отношении различных категорий осужденных. При осуществлении эксперимента обеспечить гласность его проведения и подведения итогов, научное сопровождение силами ведущих научных школ в областях уголовно-исполнительного и уголовного права, пенитенциарных - психологии и педагогики, а также криминологии. При условии успешности эксперимента и наличия нужных средств необходимо разработать и принять долгосрочную программу строительства тюрем европейского уровня.

Изложенное требует реального подхода в условиях подготовки к переходу на камерное содержание осужденных в Казахстане. Этот переход должен осуществляться в соответствии с положениями Концепции правовой политики Республики Казахстан на период с 2010 до 2020 года, предусматривающими, что «для мест лишения свободы важным является обеспечение безопасности личности, соблюдение прав и законных интересов лиц, отбывающих данный вид наказания. В числе наиболее перспективных направлений в этой сфере необходим постепенный переход к камерному порядку содержания, при котором осужденный, имея в дневное время возможность передвижения и межличностного общения в пределах учреждения, в ночное время был бы изолирован в отдельном помещении».

В Европе пошли по пути строительства одиночных камер, в которых есть для совместного проживания, без общих спальных мест, вместе с тем количество общих мест составляет два и три места. Но надо также решать вопросы индивидуального характера, то на что направлены одиночные камеры, или как это называется камерное содержание, которое направлено на решение следующих задач, а именно: создать уединение, с набором определенных предметов личного характера, связывающих его с семьей; оградить осужденного от насилия, которое также имеет место и начинает преобладать в учреждениях европейских стран.

Каким образом обеспечить исполнение указанных задач, в частности уединения, под которым следует понимать возможность обособления личной жизни индивида. Эти вопросы требуют своего внимания, на этапе переходного периода к внедрению содержания осужденных в камерах. К сожалению период декларативных идей носит затяжной характер, а требуют они своего разрешения сегодня, т.к. криминогенная обстановка в местах лишения свободы имеет тенденцию к ухудшению, чему подтверждением являются документальные факты.

Одним из аспектов влияющим на обеспечение и реализацию исследуемых вопросов является частная жизнь осужденных. П.Н. Панченко отмечает, исследовательское внимание к рассматриваемой теме под углом зрения, во-первых, тех пределов допустимой «прикосновенности» частной жизни осужденных к лишению свободы, переступать которые сотрудники администрации исправительных учреждений не вправе (закон не позволяет), во-вторых, того, что есть еще и такие пределы рассматриваемой частной жизни, претендовать на выход за которые, осужденные не вправе (не позволяет все тот же закон), в-третьих, что частная жизнь осужденных к лишению свободы есть та «стартовая площадка», оттолкнувшись от которой осужденные могут, образно говоря, «отращивать себе крылья», которые не только откроют им путь к исправлению, но и позволят после освобождения из мест лишения свободы безболезненно адаптироваться в открытом пространстве. На первый взгляд все ясно и понятно, надо создать условия для осужденных, классифицировать осужденных по категориям, рассредоточить их по отдельным камерам и обеспечить им право на частную жизнь, тогда все сразу встанет на свои места. Эти на первый взгляд, ясные вопросы, не могут быть разрешены, пока мы не проведем исследование контингента лиц, отбывающих наказание, в первую очередь в местах лишения свободы. П.Н.Панченко пишет, «следует учитывать, о каком именно учреждении идет речь – об исправительном или следственном изоляторе. Важно знать контингент соответствующего учреждения и то, за какие в основном преступления осужденные лишены свободы, какова у них реальная частная жизнь, какую частную жизнь они потеряли, находясь на свободе, и какая частная жизнь их может ожидать после выхода на свободу».

После разрешения столь важных частных вопросов, можно переходить к общим вопросам, как содержание осужденных в камерах.

Баешев А.С., магистрант, Юриспруденция

Современный этап развития казахстанской полиции

24 августа 2009 года принята Концепция правовой политики Республики Казахстан, определившая основные направления модернизации страны в правовой сфере на следующее десятилетие.

Целью программного документа явилось не только актуализация национального законодательства, но и определение перспективных направлений развития правоохранительной системы и судов.

Задан вектор дальнейшего развития и органам внутренних дел. «Главными задачами органов внутренних дел являются охрана общественного порядка и обеспечение общественной безопасности, борьба с преступлениями против личности, собственности и другими общеуголовными преступлениями. От эффективности деятельности органов внутренних дел зависят безопасность и спокойствие граждан, состояние преступности и уровень криминогенной обстановки в стране, в связи с чем процесс совершенствования органов внутренних дел должен быть сосредоточен на обеспечении быстрого и адекватного их реагирования на преступные проявления и профилактике правонарушений».

Концепция обусловила существенное обновление отраслевой законодательной базы. В рамках ее реализации приняты новые Уголовный, Уголовно-процессуальный, Гражданский процессуальный кодексы, Кодекс РК Об административных правонарушениях.

Одновременно с этим шли разработка и принятие новой редакции Закона «Об органах внутренних дел Республики Казахстан».

Закон окончательно утвердил статус полиции, установив, что : «Органы внутренних дел Республики Казахстан являются правоохранительным органом, предназначенным для защиты жизни, здоровья, прав и свобод человека и гражданина, интересов общества и государства от противоправных посягательств, охраны общественного порядка и обеспечения общественной безопасности».

Существенные изменения происходили и в организационно-штатной структуре МВД: внеочередная аттестация сотрудников, инициированная руководством страны, оптимизация штатной численности, сокращения, объединения служб полиции по опыту зарубежных государств.

За основу принялся позитивный опыт реформ полиции в Грузии, заявившей о полном искоренении коррупции в профессиональных рядах.

По примеру именно этой страны в 2013 году введен пилотный проект «Универсальный полицейский», в рамках которого произошло объединение патрульно-постовой и дорожной полиции.

Первыми новшество ощутили Павлодарская и Жамбылская области, далее проект распространили на всю страну.

Необходимо отметить, что на первых этапах проект получил неоднозначные отклики, встретив ряд существенных проблем. В числе основных можно отметить необходимость обучения патрульных полицейских Правилам дорожного движения, а дорожных – законодательству в сфере охраны общественного порядка.

В результате объединения образовалась дорожно-патрульная полиция, вошедшая в состав административной полиции.Для уменьшения риска коррупционных проявлений универсальных полицейских обеспечили видеожетонами, в служебных автомашинах также установлены фиксирующее присходящее устройства.

Необходимо отметить, что подобный опыт не везде увенчался успехом. В Украине внедрение «универсальных полицейских» повлекло увеличение количества дорожно – транспортных происшествий и вскоре после создания проект был отменен, аналогичная ситуация сложилась и в Республике Казахстан.

В мае 2015 года Президентом РК принята Программа «План нации – 100 конкретных шагов».

В рамках одной из институциональной реформы, предусматривающей формирование профессионального государственного аппарата, произошло создание местной полицейской службы, «подотчетной местным исполнительным органам и местному сообществу.

Компетенция местной полицейской службы: вопросы охраны общественного порядка, противодействия бытовой преступности, дорожно-патрульная служба, "нулевая" терпимость к мелким правонарушениям».

30 декабря 2015 Правительством РК принято Постановление № 1142 (утратило силу в 2019 году), установившее: «МПС является структурным подразделением территориальных органов внутренних дел, к компетенции которого относятся вопросы профилактики правонарушений, охраны общественного порядка, обеспечения безопасности дорожного движения, предупреждения и пресечения уголовных правонарушений.

Управление силами и средствами МПС осуществляется начальником местной полицейской службы, который несет персональную ответственность за выполнение возложенных на МПС задач и осуществление ею своих функций. Начальник МПС (области, города республиканского значения, столицы, района, города, района в городе) назначается на должность и освобождается от должности акимом области, города республиканского значения, столицы с согласия соответствующего маслихата».

Появление МПС фактически означало децентрализацию системы ОВД РК. По задумке такая организация подразумевала увеличение вклада местных органов

государственного управления в обеспечение общественной безопасности, в том числе и в плане материального и технического оснащения.

Однако на практике это повлекло больше вопросов, чем ответов. Двоевластие вызвало рост бюрократии, возвело дополнительные барьеры, усложнила процесс принятия решений.

19 июля 2018 года действовавшим на том момент Президентом Нурсултаном Назарбаевым принят комплекс поправок, возвративших МПС в ведение и подчинение МВД РК.

Создание МПС в первоначальном виде - зарекомендовавшая себя во многих странах система взаимосвязи полиции и местного сообщества, когда приоритетные задачи правоохранительного органа определяются исходя из нужд населения.

Возвращение данной службы в ведение ОВД еще раз показало – реформирование системы органов внутренних дел не может происходить изолированно от всего государственного аппарата. Необходима дальнейшая децентрализация государственной власти, расширение полномочий Акимов, усиление позиций местного самоуправления.

В рамках избавления от несвойственных функций в ведение Министерства здравоохранения переданы медицинские вытрезвители, а Министерства образования – центры временной изоляции, адаптации и реабилитации несовершеннолетних.

Производство технического осмотра автотранспортных средств, ранее неоднократно выводящееся из и возвращающееся в ведение МВД, в 2011 году передано в конкуретную среду. Контролирующим органом назначено Министерство транспорта и коммуникаций Республики Казахстан.

На первом этапе опасение граждан вызывала перспектива подорожания данной услуги, а также нехватка самих центров.

Однако данная инициатива показала свою полную состоятельность: она не только создала свободную нишу для бизнеса, но и разгрузила дорожную полицию от несвойственных функций.

В 2011 году в МВД РК вновь возвращены документирование и регистрация граждан.

С 2014 по 2020 годы органы гражданской защиты находились в составе МВД РК, после чего принято решение о воссоздании Министерства по чрезвычайным ситуациям.

09 сентября 2020 года Указом Президента РК К.-Ж.Токаева принято решение: «Образовать Министерство по чрезвычайным ситуациям Республики Казахстан с передачей ему функций и полномочий:

Министерства внутренних дел Республики Казахстан в области предупреждения и ликвидации чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, Гражданской обороны, пожарной безопасности, обеспечения функционирования и дальнейшего развития государственной системы предупреждения и ликвидации чрезвычайных ситуаций, организации предупреждения и тушения пожаров…».

В настоящее время в составе МВД РК находятся криминальная, административная, миграционная полиция, следствие и дознание, иные службы ОВД РК, Уголовно-исполнительная система и Национальная гвардия.

УДК 349.2

Байзаков М. Д., Юриспруденция
Каспаева Р.С., доцент

Договорное регулирование как вид правового регулирования трудовых и иных непосредственно связанных с ними отношений

Аннотация

Статья посвящена исследованию договорного регулирования как одного из механизмов правового регулирования трудовых и иных непосредственно связанных с ними отношений. Рассматриваются правовая природа трудового договора, соотношение императивных и диспозитивных норм, а также роль коллективных договоров и соглашений в формировании трудовых прав и обязанностей. В работе проводится анализ действующего законодательства Республики Казахстан, судебной практики, а также зарубежного опыта. Цель исследования — показать особенности и значение договорного регулирования как инструмента гибкого, но правомерного управления трудовыми отношениями в условиях рыночной экономики.

Ключевые слова

Трудовой договор, договорное регулирование, коллективный договор, трудовые отношения, диспозитивность, правовое регулирование, Кодекс о труде.

Современная социально-экономическая модель Казахстана предполагает активное развитие рыночных отношений, в том числе в сфере труда. В этих условиях возрастает значение договорного регулирования, позволяющего более гибко и индивидуализировано выстраивать отношения между работником и работодателем [6]. В то же время необходимо учитывать, что трудовое право по своей природе сохраняет значительное количество императивных норм, обеспечивающих защиту прав работника как более слабой стороны [1], [5].

Цель настоящего исследования — раскрыть содержание договорного регулирования в трудовом праве, определить его место в системе источников регулирования трудовых отношений и проанализировать его преимущества и ограничения.

Объектом исследования выступают нормы Трудового кодекса Республики Казахстан, международные правовые акты, практика заключения индивидуальных и коллективных договоров, а также правовые позиции Верховного суда.

Договорное регулирование в сфере труда — это способ формирования содержания трудовых отношений посредством соглашения между сторонами. В отличие от одностороннего регулирования (например, издания локального акта работодателем), договорное регулирование предполагает взаимное согласование условий труда с участием обеих сторон: работника и работодателя.

Центральным элементом договорного регулирования выступает трудовой договор, заключаемый в письменной форме (ст. 33 Трудового кодекса Республики Казахстан) [1]. Он фиксирует индивидуальные условия труда работника: должность (трудовую функцию), режим работы, уровень оплаты, продолжительность отпуска, место выполнения работы и иные положения, существенные для сторон.

Согласно статье 27 ТК РК, условия трудового договора не могут ухудшать положение работника по сравнению с установленными законодательством нормами, но могут его улучшать. Это означает, что договор обладает диспозитивным потенциалом — в пределах, установленных законом, стороны вправе согласовывать более благоприятные условия.

Пример: если законом установлена минимальная заработная плата, стороны вправе договориться о более высоком размере оплаты труда. Или если рабочая неделя составляет

40 часов, договор может предусматривать сокращённое рабочее время (например, 36 часов), особенно для работников с детьми или в особых условиях труда.

Таким образом, договорное регулирование в трудовом праве представляет собой синтез публичного и частного начала: с одной стороны, государство определяет базовые гарантии, с другой — позволяет субъектам гибко адаптировать отношения к конкретной трудовой ситуации [6].

Трудовое право характеризуется двойственной природой норм: оно сочетает в себе как императивное, так и диспозитивное регулирование. Это отражает его социальную направленность и необходимость защиты прав наёмных работников, зачастую являющихся экономически зависимой стороной.

Императивные нормы — это обязательные предписания, отступление от которых недопустимо даже по соглашению сторон. Они закрепляют:

минимальные гарантии (например, минимальный размер заработной платы, не ниже установленного законом — ст. 103 ТК РК) [1],

минимальную продолжительность ежегодного оплачиваемого отпуска (не менее 24 календарных дней — ст. 91 ТК РК),

ограничения рабочего времени (не более 40 часов в неделю — ст. 68 ТК РК),

нормы охраны труда, права на безопасные условия труда (раздел 5 ТК РК).

Диспозитивные нормы, напротив, позволяют сторонам договариваться о специфике условий труда при соблюдении общих рамок. Их наличие особенно важно в условиях рыночной экономики и гибкой занятости [8], [9]. Примеры диспозитивных норм:

продолжительность испытательного срока (не более 3 месяцев — ст. 36 ТК РК);

порядок и сроки выплаты премий;

гибкий график работы, неполный рабочий день (ст. 69 ТК РК);

предоставление дополнительных отпусков (например, за ненормированный рабочий день — ст. 91 ТК РК).

Таким образом, императивные нормы обеспечивают защитный "каркас" трудового права, а диспозитивные — его адаптацию к конкретным трудовым реалиям. Этот баланс позволяет одновременно защищать работников и предоставлять свободу

Коллективный договор — это правовой акт, заключаемый между работодателем (или группой работодателей) и представителями работников (чаще всего — профсоюзом) на уровне конкретной организации. Его заключение регулируется главой 8 Трудового кодекса РК (статьи 154–163) [1].

Коллективный договор охватывает широкий круг вопросов, включая:

систему оплаты труда, формы и размеры премий и надбавок;

гарантии и компенсации, в том числе за вредные условия труда;

меры по охране труда, улучшению условий труда женщин, молодежи, инвалидов;

социальные гарантии (оплата питания, проезда, медицинское страхование);

вопросы досрочного выхода на пенсию;

порядок разрешения трудовых споров, проведение забастовок.

Он дополняет и расширяет положения индивидуальных трудовых договоров, закрепляя минимальные стандарты, которые в дальнейшем могут быть улучшены на уровне каждого работника. Коллективный договор действует, как правило, от 1 до 3 лет и подлежит обязательной регистрации.

Помимо коллективного договора, существуют также соглашения:

отраслевые соглашения — заключаются между объединениями работодателей и профсоюзами в рамках определённой отрасли;

региональные соглашения — охватывают сферу труда в конкретном регионе;

генеральное соглашение — заключается на республиканском уровне между правительством, объединениями профсоюзов и работодателей.

Соглашения устанавливают единые стандарты и положения, которые затем конкретизируются в коллективных договорах предприятий. Таким образом,

обеспечивается вертикаль договорного регулирования, позволяющая выстроить системную и согласованную трудовую политику.

Коллективные договоры и соглашения играют важнейшую роль в реализации социального партнёрства, о чём говорится в статье 154 ТК РК. Они создают условия для диалога между трудом и капиталом, способствуют снижению социального напряжения и устойчивому развитию трудовых отношений.

Сравнительно-правовой анализ договорного регулирования труда в различных странах позволяет выявить как универсальные тенденции, так и уникальные особенности правовых систем.

Трудовые отношения в Германии регулируются как индивидуальными трудовыми договорами, так и тарифными соглашениями (Tarifverträge), заключаемыми между объединениями работодателей и профсоюзами. Эти соглашения обладают нормативной силой закона и подлежат обязательному применению в соответствующих отраслях и регионах. Они охватывают ключевые аспекты: оплату труда, продолжительность рабочего времени, условия расторжения договора и социальные гарантии. Такая модель обеспечивает высокий уровень правовой определенности и защищенности работников, а также способствует коллективной гармонизации условий труда [4].

В Соединенных Штатах Америки отсутствует единый кодекс труда, и регулирование в основном осуществляется через индивидуальные трудовые контракты, а также прецедентное право и федеральные законы (например, Fair Labor Standards Act). Стороны имеют высокую степень свободы в определении условий труда, за исключением запрета на дискриминацию по признаку пола, расы, возраста, религии и т.д.

Существенной чертой является доктрина "employment at will", согласно которой работодатель и работник могут прекратить трудовые отношения без объяснения причин, если иное не предусмотрено договором. Однако профсоюзы в отдельных отраслях, таких как автомобилестроение или авиация, добиваются заключения коллективных соглашений [4].

Российская модель трудового регулирования во многом схожа с казахстанской. Трудовой кодекс РФ также оперирует понятием императивных и диспозитивных норм, обеспечивая базовые гарантии и позволяя договариваться о более благоприятных условиях труда.

Коллективные договоры играют важную роль в корпоративном управлении и социальной политике предприятий. Развивается практика соглашений в отраслях (например, в образовании, здравоохранении), что создаёт базу для дифференцированного регулирования.

Республика Казахстан следует общепринятой международной модели, сочетая индивидуальные и коллективные формы регулирования. Основа подхода — соблюдение Конвенций Международной организации труда (МОТ), в частности:

Конвенция №87 «О свободе ассоциации»,

Конвенция №98 «О праве на организацию и ведение коллективных переговоров»,

Конвенция №154 «О содействии коллективным переговорам» [2].

Такая модель позволяет обеспечить баланс между интересами сторон, соблюдая при этом международные стандарты.

В XXI веке трудовые отношения стремительно трансформируются под влиянием цифровизации, глобализации и развития платформенной экономики [9]. Возникают новые формы занятости — фриланс, гибкая, проектная, удалённая работа, труд через цифровые платформы (например, Uber, Glovo, Upwork и др.), которые не всегда укладываются в традиционные рамки трудового договора.

В этой связи договорное регулирование приобретает особую актуальность:

Обеспечение равной правовой защиты. Люди, работающие вне классических трудовых отношений (самозанятые, gig workers), часто лишены социальных гарантий и защиты. Требуется разработка специальных правовых механизмов, которые бы

обеспечивали их доступ к базовым правам — отпуску, медицинскому обслуживанию, страхованию от несчастных случаев и пр [8], [9] .

Разработка гибких договоров. Появляется необходимость в новых типах трудовых договоров, отражающих особенности удалённой и гибкой работы, таких как договоры с ненормированным графиком, с частичной занятостью, с плавающей оплатой. Эти договоры должны учитывать:

особенности организации труда вне офиса;

вопросы кибербезопасности и охраны труда в цифровой среде;

защиту персональных данных;

права на интеллектуальную собственность, созданную в процессе работы.

Укрепление роли профсоюзов и социального партнёрства. В условиях автоматизации и цифровизации роль профсоюзов должна быть переосмыслена. Они могут выступать не только как переговорщики по зарплате, но и как защитники прав работников в цифровой среде, инициаторы норм коллективных договоров, учитывающих цифровые риски, переработку, отсутствие границ между личной и трудовой жизнью.

Таким образом, договорное регулирование должно трансформироваться в сторону более гибкого, технологичного, но социально ответственного механизма, соответствующего вызовам времени.

Для обеспечения научной обоснованности и всестороннего подхода к анализу договорного регулирования трудовых и иных непосредственно связанных с ними отношений в рамках настоящего исследования был применён комплекс методологических подходов. Каждый из них позволил раскрыть определённый аспект темы, выявить закономерности, противоречия и направления развития правовой системы.

1. Сравнительно-правовой метод

Данный метод стал основополагающим при анализе различных моделей договорного регулирования труда, существующих в правовых системах Германии, США, России и Республики Казахстан. Использование данного подхода позволило:

определить общие тенденции развития договорного регулирования в странах с различной правовой традицией (континентальной и англосаксонской);

выявить универсальные правовые принципы, такие как свобода договора, диспозитивность, защита наёмного работника как слабой стороны;

установить различия в структуре источников трудового права, степени участия государства в регулировании трудовых отношений и уровне развития института коллективного договора [4];

оценить соответствие казахстанской модели международным стандартам, в частности, Конвенциям Международной организации труда (МОТ) [2].

2. Анализ законодательства и судебной практики

На этом этапе исследования особое внимание было уделено Трудовому кодексу Республики Казахстан [1], а также иным нормативным правовым актам, регулирующим сферу труда (законы, подзаконные акты, методические рекомендации) [7].. Были изучены положения, касающиеся:

структуры и содержания трудового договора;

соотношения императивных и диспозитивных норм;

порядка заключения и содержания коллективных договоров и соглашений;

регулирования нестандартных форм занятости.

Кроме того, проанализированы правовые позиции Верховного суда Республики Казахстан, отражающие толкование норм трудового законодательства и практику разрешения трудовых споров. Это позволило сопоставить декларируемые нормы с фактическим их применением, выявить пробелы в правовом регулировании и области, требующие законодательного уточнения.

3. Историко-правовой метод

Использование историко-правового метода позволило проследить эволюцию договорного регулирования трудовых отношений в Казахстане, начиная с советского периода до настоящего времени. Проведён анализ:

советской модели централизованного регулирования труда, при которой трудовые отношения были строго регламентированы и практически не содержали элементов диспозитивности;

изменений, произошедших после обретения независимости Казахстаном и перехода к рыночной экономике;

постепенного расширения договорных начал и внедрения принципов социального партнёрства;

законодательных реформ, приведших к созданию современного Трудового кодекса 2015 года, в котором учтены положения международных трудовых стандартов и особенности отечественной правовой системы [1], [6].

Данный метод позволил обосновать существующие закономерности развития института трудового договора, а также определить причины и направления его трансформации.

4. Контент-анализ международных документов

Особое место в исследовании занял контент-анализ международных нормативных актов и экспертных рекомендаций в области труда, в первую очередь:

Конвенций МОТ (например, №87, №98, №154, №158) [2];

Рекомендаций МОТ по вопросам гибкой занятости, удалённой работы, платформенной занятости [9];

Отчётов и аналитических обзоров Международной организации труда за 2020–2024 гг., посвящённых вызовам цифровизации и трансформации трудовых отношений;

международной практики стран-членов МОТ в части внедрения гибких форм регулирования труда [9].

Контент-анализ этих источников позволил провести оценку соответствия казахстанского законодательства международным стандартам, определить актуальные мировые тенденции и сформулировать предложения по модернизации отечественной модели договорного регулирования в свете цифровой трансформации труда.

Такой подход обеспечил всестороннее, системное и научно обоснованное исследование, сделав возможным формулирование объективных выводов и практико-ориентированных рекомендаций.

Применение комплексного методологического подхода позволило всесторонне рассмотреть тему и сделать обоснованные выводы.

В ходе исследования установлено, что договорное регулирование представляет собой неотъемлемый элемент системы правового регулирования труда в Республике Казахстан и других странах с рыночной экономикой. Оно позволяет достигать баланса между интересами работника и работодателя, выступая инструментом гибкости, индивидуализации и адаптации трудовых отношений к современным социально-экономическим условиям.

Договорное регулирование как инструмент баланса интересов сторон Соглашения, основанные на взаимном согласии, обеспечивают возможность учета специфики трудовой деятельности, производственной среды, отрасли и квалификации работников. Они способствуют формированию справедливых условий труда, мотивации работников, снижению конфликтности и социальной напряженности.

Императивные и диспозитивные нормы как основа устойчивого регулирования

Устойчивость и справедливость правового регулирования достигается благодаря гармоничному сочетанию императивных норм (обеспечивающих минимальные гарантии) и диспозитивных норм, дающих возможность сторонам договариваться об улучшенных условиях труда. Такая структура позволяет адаптировать правовое регулирование к разнообразию трудовых ситуаций, сохраняя при этом единое правовое пространство.

Необходимость адаптации к цифровым форматам труда Современные формы занятости — удаленная работа, фриланс, проектная занятость, труд через цифровые платформы (gig economy) — выходят за рамки традиционных моделей регулирования. В связи с этим требуется адаптация трудового законодательства к новым реалиям. Необходимо разработать правовые инструменты, обеспечивающие гибкость трудового договора при сохранении стандартов социальной защиты и соблюдении прав работников.

Коллективные договоры как механизм инновационного регулирования Коллективные договоры должны рассматриваться не только как средство защиты прав работников, но и как инновационный механизм управления человеческими ресурсами. В условиях экономической нестабильности и трансформации рынка труда возрастает значение социального партнёрства, способного гибко реагировать на вызовы времени, включая автоматизацию, цифровизацию и трансформацию занятости [9].

Рекомендуется:

Разработка типовых форм гибких трудовых договоров Министерствам и экспертным сообществам следует инициировать разработку типовых моделей трудовых договоров, адаптированных под особенности фрилансеров, самозанятых и дистанционных работников. Такие формы должны учитывать особенности графика, объема задач, удаленной коммуникации, обеспечения оборудования, а также порядок оплаты и взаимодействия сторон.

Внедрение правовых стимулов для заключения коллективных договоров Государству следует создать механизмы поощрения работодателей, внедряющих коллективные договоры: налоговые льготы, упрощенные процедуры госзакупок, субсидии на обучение и развитие персонала. Это позволит расширить охват работников коллективной защитой и повысить уровень социального диалога.

Активизация международного правового диалога Казахстану важно быть активным участником обсуждений новых трудовых стандартов в рамках Международной организации труда, особенно касающихся цифровизации экономики, искусственного интеллекта, контроля за дистанционной занятостью. Принятие новых конвенций МОТ должно сопровождаться внутренней правовой адаптацией.

Создание системы мониторинга трудовых договоров Следует внедрить систему постоянного мониторинга и анализа практики заключения трудовых договоров, особенно в сегментах гибкой занятости. Это позволит своевременно выявлять проблемы, связанные с нарушением прав, отсутствием гарантий или ростом неформальной занятости. Результаты мониторинга могут лечь в основу законодательных инициатив.

Таким образом, договорное регулирование в сфере труда должно рассматриваться как динамичный правовой механизм, способный эволюционировать в ответ на вызовы цифровой эпохи и гибкой экономики, при этом сохраняя основополагающие принципы справедливости, защиты прав и социальной ответственности.

Список источников

1. Трудовой кодекс Республики Казахстан от 23 ноября 2015 года № 414-V.
2. Конвенции и рекомендации Международной организации труда (МОТ).
3. Постановления Верховного суда Республики Казахстан.
4. Сравнительный анализ трудового законодательства Германии, России, США.
5. Журнал «Занятость и право». – 2022. – №4.
6. Шаймерденов Е.Р. Теория трудового договора. – Алматы: ЮРИСТ, 2019.
7. Коллективные договоры в практике казахстанских предприятий. – Астана, 2023.

8. Касенов Б.Т. Правовое регулирование гибкой занятости. – Алматы: Норма, 2021.
9. Отчёты МОТ по вопросам цифровизации труда (2020–2023 гг.).

УДК 341

Бартай Д.С., Юриспруденция
Абдуллина А.А.

Гражданско-правовое регулирование оказания адвокатских услуг в праве Европейского союза

Аннотация

В данной статье проводится изучение и анализ опыта Европейского Союза и стран-участниц ЕС в сфере правового регулирования гражданских правоотношений по оказанию адвокатских услуг. Проанализированы условия предоставления права на занятие адвокатской деятельностью, предъявляемые соответствующими странами к кандидатам в адвокаты; охарактеризована специфика адвокатской деятельности как услуги по праву Европейского Союза, тенденций развития, теоретические и практические проблемы.

Ключевые слова

Адвокатские услуги, Европейский союз, субъективные права, профессиональная этика адвоката.

Введение

Актуальность. Существование общего рынка Европейского Союза, интерес к обмену товарами и услугами, глобализация экономики и как следствие расширение юридических отношений за пределы отдельных государств-членов ЕС способствует большей открытости рынка труда и увеличению спроса на специалистов, способных работать в любом государстве-члене ЕС, в том числе адвокатов, предоставляющих услуги на общеевропейском уровне.

Оценивая современное состояние законодательства Европейского Союза, необходимо признать, что европейским законодателем было сделано достаточно много в рамках правовой регламентации деятельности по оказанию правовых услуг. В то же время гражданско-правовое регулирование деятельности по оказанию правовых услуг, а также многие другие значимые вопросы, осталось на откуп национальных правительств. И это порождает ряд проблем в рамках свободного предоставления услуг адвокатами на общеевропейском пространстве. Хотя наличие в Европейском Союзе лиц, способных грамотно и квалифицированно оказать юридическую помощь на территории любого государства-члена ЕС является элементом не только фундаментальным, но и совершенно обязательным для дальнейшего продвижения к заявленным целям в рамках европейской интеграции, развития, конкурентоспособности и эффективного рынка труда. Причем наиболее остро ощущаются те проблемы, которые возникают из-за значительных расхождений в национальных механизмах правового регулирования договорных взаимоотношений между адвокатом и клиентом, препятствующие оптимальной реализации адвокатами гражданами стран-участниц ЕС своих субъективных прав.

Конечно же этот status rerumo не согласовывается с осознанием важности природы и характера деятельности адвокатуры как института гражданского общества. Кроме того, самостоятельных научных работ, касающихся договора об оказании юридических услуг, заключаемого адвокатами-гражданами стран-участниц ЕС с клиентами, не существует, проблема не была исследована на системном уровне. Однако нельзя недооценивать

значение договора, прежде всего как инструмента, позволяющего оптимизировать сложнейшие и неоднородные по содержанию правоотношения по оказанию правовых услуг.

Объектом исследования являются правоотношения, возникающие в процессе оказания адвокатских услуг в рамках общеевропейского пространства.

Научная новизна исследования состоит в том, что работа является первым комплекснымисследованием проблем гражданско-правового регулирования отношений в сфере оказания адвокатских услуг в Европейском Союзе.

Автором была осуществлена попытка разработки и анализа комплексного понимания сущности соглашения, заключаемого между адвокатом и его клиентом, его особенностей, специфики заключения, исполнения и прекращения по праву Европейского Союза и стран-участниц ЕС.

На основе сравнительно-правового анализа законодательства стран-участниц ЕС были выделены виды договоров, способные опосредовать правоотношения по поводу оказания услуг адвокатами, выявлены их свойства, дана правовая характеристика.

Обзор литературы

На сегодняшний день в правовой науке отсутствуют всесторонние комплексные исследования, направленные на изучение механизма гражданско-правового регулирования оказания адвокатами-гражданами стран-участниц ЕС услуг в рамках Европейского Союза. Отдельные аспекты, относящиеся к данной проблематике, освещены в работах таких российских ученых, как Д. В.Ануфриев, Т.В. Апарова, В.В. Безбах, М.А. Брагинский, С.В. Бородин, Г.Н.Буднева, В.В. Галактионов, А.Г.Давтян, Е.А. Дубовицкая, Н.Г.Елисеев, Е.П. Ермакова, В.Н. Ивакин. Из иностранных авторов необходимо отметить исследования цивилистов: Д. Медикуса, А.Э. Жалинского, А.А. Рерихта, М. Цебулла, Бриджит Боргманна и Франц-Джозеф Ринше; Молло и И. Пертека и Англии - Д. Гарета, Дитера Мейстера, Нила Эндрюса, а также работу адвоката Норвегии Гуннара Нердрума.

В современный период проблематике правоотношений, связанных с соглашением адвоката и клиента посвящены диссертационные работы И.А. Владимировой, А.Ф. Карманова, М.В. Кратенко, О.М. Щуковской, А.В. Орлова, И.С. Токмаков, Т.И. Ильина и иные.

Значимым исследованием вопросов, касающихся осмысления организации адвокатуры и профессиональной этики адвокатов в Западной Европе стала диссертация С.А. Деханова «Адвокатура в Западной Европе: опыт и современное состояние», предметом изучения которой были теоретические представления об адвокатуре, вопросы профессиональной этики, формы организации. Эти научные труды составили «базис» для предпринятого исследования, обеспечив преемственность в развитии научной мысли.

Основная часть

В настоящем исследовании автором использованы как общенаучные, так и специально-юридические методы исследования: диалектический, исторический, системный, сравнительно-правовой, юридико-технический, и иные.

В современных условиях возрастает роль и значение адвокатуры как института гражданского общества, способного серьезно повлиять на процессы демократизации и формирования подлинно правового государства.

Одним из главных ориентиров развития любого современного государства является признание приоритета человеческой личности, ее прав и свобод. Однако формальное провозглашение прав и свобод личности не имеет существенной практической ценности без наличия эффективного правового механизма обеспечения этих прав и свобод, частью которого и является адвокатура. Наличие в государстве лиц, способных грамотно и квалифицированно оказать юридическую помощь – адвокатов, является залогом гармоничного существования и развития общества и государства.

Слово адвокат произошло от латинских «advocare, advocatus», что означает «призывать, призванный».

В русском языке не возникает сомнений в толковании этого понятия. Адвокаты ассоциируется в обыденном сознании с лицами, профессия которых связана с оказанием профессиональной юридической помощи, в частности, представлением интересов клиентов в суде и в органах государственной власти, консультированием по правовым вопросам, составлением документов правового характера и др.[1]

В зависимости от содержания полномочий во многих европейских странах-членах ЕС существует разграничение юристов, профессионально занимающиеся ведением чужих судебных дел на две категории – «адвокатов» и «представителей».

Такой порядок вещей выработался многовековой исторической жизнью самых цивилизованных государств Европы. Во Франции, Англии, Бельгии, Италии и Испании наряду с классом адвокатов (avocat, barrister, avvocato, abogado) действовал институт судебных представителей (procurer, avenue, solicitor attorney, procuratore,procurador).[2]

Данная тенденция уходит корнями еще во времена Древнего Рима. После распада патроната, развитие юриспруденции в республиканском Риме пошло двумя путями. Одни юристы, не обладавшие даром красноречия, занимались исключительно дачей юридических консультаций, другие представляли интересы сторон в судебном процессе. Первые назывались юрисконсультами или правоведами. Другие до конца существования Римской республики именовались патронами. Адвокатами в то время назывались родственники и друзья тяжущегося, которые являлись в суд вместе с ним и давали ему советы или просто своим присутствием его поддерживали. С течением времени термин «адвокат» стал распространяться на лиц, которые помогали тяжущемуся в процессе, собирали документы, покрывали издержки, определяли средства защиты и сообщали о них патронам. Однако совершенно ясно, что все эти разновидности юридической профессии не могут быть в полной мере отнесены к профессии адвоката, и только патроны были адвокатами в прямом смысле этого слова.

В настоящий момент исчерпывающее и всеобъемлющее определение адвоката, которое бы отражало и выявляло позицию всех стран-участниц ЕС, в законодательстве Европейского Союза отсутствует.

В связи с этим, исходя из анализа национальных законодательств и права Европейского Союза, предложено следующее комплексное понятие: адвокат – это профессиональный квалифицированный независимый специалист в области юриспруденции, получивший в установленном нормативными правовыми актами стран-участниц ЕС соответствующий статус, позволяющий ему под специальным профессиональным званием заниматься консультированием по правовым вопросам, отстаивать права клиентов любым законным способом и совершать правовые действия для защиты их интересов, а также представлять интересы клиентов перед судебными инстанциями, правоохранительными органами и органами публичного управления.

Необходимо заметить, что современная европейская адвокатура обнаруживает тенденцию к отказу от абсолютной адвокатской монополии в пользу условной: представительство в судах по уголовным делам осталась за адвокатами, в то время как представительство по гражданским делам и консультирование может осуществляться лицами, не являющимися адвокатами.

Такой отказ обоснован имевшим место значительным удорожанием гражданского процесса, которое ограничивало права на судебную защиту необеспеченных граждан и представителей малого бизнеса.

В рамках этого в Европе функционируют институты государственной адвокатуры, а также некоммерческие организации, поддерживаемые государством, которые предоставляют бесплатные юридические услуги, в том числе и по гражданским делам. Кроме того, в странах-участницах ЕС хорошо развиты и альтернативные способы разрешения споров, где услуги адвоката не обязательны.[3]

В случае с профессией адвоката, о ней можно говорить как о свободной профессии с учетом всех указанных характеристик. Во-первых, наличие университетского диплома является обязательным условием для получения статуса адвоката. Во-вторых, адвокаты имеют свои собственные деонтологические правила и категории, соблюдение которых не зависит, в рамках суда или вне этих рамок, как, например, в виде консультирования, выдаче экспертных заключений и отчѐтов, действует адвокат. В-третьих, доверительные отношения между адвокатом и клиентом являются одной из незыблемых основ гражданского общества и фундаментом адвокатской профессии, обретающие свою основополагающую ценность при гармоничном сочетании и неукоснительном выполнении принципов адвокатской деятельности.

Универсальными правилами, устанавливающими общие походы к определению перечня (набора) прав и обязанностей адвоката являются положения Стандартов независимой юридической профессии Международной Ассоциации Юристов, Основные положения о роли адвокатов (приняты VIII Конгрессом ООН по предупреждению преступлений в августе 1990 г. в Нью-Йорке), а также Рекомендаций Комитета министров Совета Европы от 25 октября 2000 г. «О свободе осуществления профессии адвоката». По содержанию все права, установленные указанными документами, Дехановым С.А. подразделяются на следующие группы:

- Право давать консультации по правовым вопросам и представлять интересы клиента во всех видах производства, а также предприятиях, учреждениях и организациях;
- Право на свободу передвижения в целях оказания юридической помощи клиенту;
- Право на своевременное ознакомление с информацией, документами и материалами дела;
- Право на свободу высказываний, вероисповедания, объединения в ассоциации и организации;
- Права, обусловленные гарантиями независимости адвоката и сохранения адвокатской тайны (право отказать в предоставлении сведений, связанных с оказанием юридических услуг по конкретным делам, а также гражданский и уголовный иммунитет от преследования за заявления и действия, совершенные адвокатом в процессе своей профессиональной деятельности).

Такой набор прав в целом совпадает с положениями действующий деонтологических и процессуальных кодексов большинства западноевропейских стран.

В Германии в соответствии с § 3 Федерального уложения об адвокатуре от 1 августа 1959г. адвокат обладает правом на консультирование и осуществление представительства. Его право выступать по юридическим вопросам любого рода в судах, третейских судах или государственных органах может ограничиваться только федеральным законом. Этим же документом предусмотрено право адвоката осуществлять адвокатскую деятельность на всей территории ФРГ, право на объединение, гарантии независимости и сохранения адвокатской тайны. Более конкретно права адвоката в зависимости от сферы деятельности прописаны в таких законодательных актах, как Гражданское процессуальное уложение Германии от 30 января 1877 года, Уголовно-процессуальный кодекс от 1 февраля 1877 и иные.[4]

В национальных законодательствах чаще всего содержится положение, согласно которому размер гонорара адвоката определяется соглашением сторон. Так во Франции гонорар адвоката за консультацию, юридическую помощь, составление юридических документов и выступление в суде устанавливается по договоренности с клиентом. При этом размер гонорара свободно обсуждается между адвокатом и клиентом, причем вне зависимости от вида юридических услуг адвоката, будь то судебное представительство или деятельность по консультированию. Исключение составляет оплата обязательного представительства в суде, которая устанавливается в соответствии с

нормативными актами. В соответствии со статьей 10 Закона № 71-1130 от 31 декабря 1971 г. реформирующего некоторые судебные и юридические профессии, при отсутствии договора о гонораре размер гонорара определяется на основании существующих обычаев делового оборота, в зависимости от состояния клиента, сложности дела, размера понесенных адвокатом расходов, степени его известности, а также его усердия, проявленного в деле. Характерно, что споры о размере гонорара во Франции в силу закона подлежат разрешению в третейском суде коллегии адвокатов.

В отличие от упомянутых стран, характерной особенностью германского права является тарификация оплаты услуг адвокатов. Этому вопросу посвящен специальный закон – Положение об оплате адвокатских услуг. Оно устанавливает базовую ставку, которая исчисляется в зависимости от цены объекта адвокатской деятельности. В судебном производстве ее размер определяется по правилам установления цены иска. Необходимо заметить, что в Германии даже преддоговорная стадия является оплачиваемой, о чем адвокат должен предупредить своего клиента.[4]

В последнее время в европейских странах усиливается тенденция установления коллегиями расценок, минимальных или максимальных, в качестве рекомендаций, которые можно расценивать как ограничение принципа свободной конкуренции. По рассмотрению данного дела 19 февраля 2002 г. Суд ЕС пришел к выводу, что право на конкуренцию установлением коллегиями адвокатов минимальной и максимальной суммы гонорара не нарушается, тем не менее, это не гарантирует качество обслуживания, хотя именно этот довод используют коллегии, мотивируя их установление.

Общее правило гласит, что в этом случае иностранный адвокат имеет право исполнять те же функции, что и адвокат, получивший диплом в данном принимающем государстве. Он дает консультации и справки по праву своего государства, по праву Сообщества, международному праву и по праву принимающего государства, участвует в качестве представителя во всех видах судопроизводства, представляет интересы клиента в органах публичной власти.

Но положениями национальных законодательств на деятельность адвоката, использующего исходное специальное профессиональное звание, накладывается ряд ограничений.

Во-первых, иностранных адвокатов не допускают до отдельных видов дел, закрепляя их за определѐнными категориями адвокатов. Речь об осуществлении профессиональной деятельности в высших судебных органах принимающего государства, а также о таких видах деятельности, как составление удостоверительных актов, дающих право управлять имуществом покойных или относящихся к возникновению или передаче вещных прав на недвижимое имущество. Данное ограничение оправдано тем, что составление и заверение документов является участием в осуществлении государственной власти. В некоторых государствах, таких как, например, Англия, Норвегия данные функции могут выполнять как солиситоры, так и барристеры, в то время как в других (Португалия, Италия, Франция, Испания) эти полномочия отведены нотариусам.

Кроме того, адвокат, который намерен работать по профессии в ином государстве-члене ЕС, где им была приобретена квалификация, обязан быть зарегистрированным в компетентном органе принимающего государства257. Как правило, реестр адвокатов ведут либо органы адвокатских сообществ (например, коллегии адвокатов — во Франции, в Испании), либо судебные органы (отчасти, в ФРГ). Компетентный орган регистрирует адвоката при предъявлении им доказательства того, что он записан в аналогичный реестр и допущен к адвокатской практике в другом государстве-члене ЕС. Соблюдения каких-либо дополнительных условий не требуется. С момента регистрации адвокат становится членом адвокатского сообщества, имеет право голоса при выборе органов этих профессиональных организаций.

Зачастую возникает вопрос – должен ли адвокат быть зарегистрирован одновременно в стране происхождения и в принимающем государстве. На практике - должен, по крайней мере, в течение первых трѐх лет работы в принимающем государстве. Объясняется это тем, что в целях соблюдения адвокатом правовых норм и профессиональных правил как страны происхождения так и принимающего государства, ему необходимо быть зарегистрированным в компетентных органах обоих государств. В данном случае речь не идѐт о дублировании обязанностей, ведь применяться должны только те нормы, которые приняты в государстве, где в данный момент осуществляется адвокатская практика. Так, например, если принимающее государство не накладывает ограничений на принцип гласности в адвокатской практике для своих граждан, такими же будут правила и в отношении иностранного адвоката, несмотря на то, что в стране происхождения этот принцип может быть ограничен.[5]

К ограничениям профессиональной деятельности адвоката, работающего под своим исходным профессиональным званием можно отнести и обязанность такого адвоката подтвердить свои полномочия председателю суда и председателю компетентной коллегии адвокатов данного государства. Кроме того, адвокат-иностранец обязан сотрудничать либо с адвокатом, либо с судебным представителем принимающего государства.

Что же касается адвокатов-иностранцев из других стран-участниц ЕС, несмотря на закрепленное в нормативных актах Европейского Союза право адвоката заниматься всеми видами адвокатской деятельности не только на территории страны своего гражданства, но в рамках всего Европейского Сообщества, зачастую национальным законодательством стран-участниц предусмотрено разное регулирование и, соответственно, ряд ограничений в отношении адвокатов-иностранцев, работающих под своим исходным профессиональным званием.

В соответствии с европейскими стандартами, регулирующими юридическую профессию, содержащимися в таких документах, как Рекомендации Комитета министров Совета Европы от 25 октября 2000 г. «О свободе осуществления профессии адвоката» и Общий кодекс правил для адвокатов стран Европейского Сообщества, признанными образцами для интерпретации и применения в национальных деонтологических нормах, комплекс адвокатских обязанностей можно разделить на следующие категории:

- обязанности в отношении клиентов;
- обязанности в отношении адвокатуры в целом и других адвокатов;
- обязанности в отношении суда и других государственных органов;
- обязанности в отношении общества.

Именно этой классификацией воспользуемся для дальнейшего анализа обязанностей адвоката – гражданина страны-участницы ЕС.

В виду того, что многие обязанности адвоката берут свое начало из основных принципов адвокатской деятельности, именно с них начинается Общий кодекс правил для адвокатов стран Европейского Сообщества.

Основополагающим принципом, квинтэссенцией юридической деятельности является принцип независимости адвокатов. Согласно п.2.1. Общего кодекса правил для адвокатов стран Европейского Сообщества, задачи, выполняемые адвокатом в процессе профессиональной деятельности, требуют его абсолютной независимости. Адвокату следует избегать какого-либо ущемления собственной независимости и не поступаться принципами профессионального долга ради интересов клиента, суда или других лиц.

Независимая природа профессии возлагает на адвокатов-граждан стран-участниц ЕС требование соблюдения действующего законодательства и норм профессиональной этики. Если в отношении адвокатов-граждан страны-участницы ЕС, получивших статус адвоката в той же стране, в какой они работают, вопрос какие профессиональные нормы должны применяться к его деятельности, не возникает, то в отношении иностранных

адвокатов, работающих под своим исходным профессиональным званием, не все так однозначно.

В разных странах сложились разные представления о том, в какой степени адвокаты могут совмещать свою профессию с другими занятиями. С.А.Дехановым отмечается, что в некоторых странах мы можем встретиться с абсолютным запретом заниматься определенными видами деятельности, в частности предпринимательской, а также занимать определѐнные должности (Франция, Италии), тогда как в других, например в Германии, совмещение юридической практики с коммерческой деятельностью возможно при условии соблюдения определенных правил, рассчитанных на сохранение независимого статуса адвоката.[6]

Основополагающим началом построения правоотношений адвоката и клиента являются такие принципы адвокатской деятельности как доверие и личная порядочность. Доверительные отношения между адвокатом и клиентом могут возникнуть лишь в случае отсутствия у последнего сомнений относительно порядочности, честности и добросовестности адвоката. При рассмотрении системы взаимоотношений адвокат-клиент, необходимо заметить, что в странах Западной Европы в их основу ставятся интересы клиента и его указания. При осуществлении своей профессиональной деятельности адвокат, четко выполняя указания клиента, добросовестно, своевременно, квалифицированно исполняет свои обязанности, активно защищая его права и интересы всеми не запрещенными законодательством средствами.

Одним из факторов, влияющих на решение вопроса о возможности или невозможности принятия адвокатом поручения по делу, является так называемый конфликт интересов, когда адвокат по данному делу оказывает в данный момент или ранее уже оказывал юридическую помощь лицу, интересы которого могут противоречить интересам лица, обратившегося с просьбой о ведении дела. В этом случае адвокат обязан прекратить обслуживание обоих клиентов, если их интересы вступают во взаимное противоречие, а также при возникновении угрозы нарушения конфиденциальности или угрозы независимости самого адвоката.

Обязанностью адвоката, ввиду доверительного характера отношений между ним и клиентом, является соблюдение принципа конфиденциальности. В рамках оказания своих профессиональных услуг адвокат получает сведения от клиента и о клиенте как таковом, которые он обязан сохранять в тайне. Это правило распространяется как на самого адвоката, так и на его помощников и технический персонал юридических консультаций и адвокатских фирм (бюро).

Адвокаты-граждане стран-участниц ЕС и в настоящий момент защищают строгую концепцию абсолютного и неограниченного характера адвокатской тайны и выступают против любых попыток поставить ее под угрозу отмены. Такие попытки в рамках Евросоюза уже имели место быть: настоящей угрозой адвокатской тайне стала обязанность доносить на клиента, возложенная на адвокатов наряду с членами ряда других профессий европейскими директивами о борьбе с отмыванием денег и финансированием терроризма: Директивой 91/308/ЕЭС Совета от 10 июня 1991 года о предупреждении использования финансовой системы в целях отмывания денежных средств и вносящей в нее изменения Директивой 2001/97/ЕС Европейского парламента и Совета от 4 декабря 2001 года.[7]

Положениями этих Директив предусмотрена обязанность адвокатов сообщать о любых подозрительных финансовых операциях, что полностью противоречит праву на профессиональную тайну, которое решительно отстаивают адвокаты.[8]

Анализируя положения, касающиеся этики внутри адвокатского сообщества, необходимо заметить, что западноевропейское профессиональное сообщество адвокатов легально провозглашает дух корпоративного единства, который предполагает отношения доверия и сотрудничества, поддерживаемые адвокатами между собой и ради интересов клиентов. В рамках реализации этого положения европейское законодательство

предусматривает модельные правила сотрудничества адвокатов различных государств Сообщества280. Так, адвокат, уровень компетенции которого недостаточно высок для участия в рассмотрении какого-либо дела, не должен принимать указаний от коллеги из иного государства-участника. Он обязан помочь коллеге получить необходимые сведения, позволяющие ему должным образом проинструктировать адвоката, чей профессиональный уровень позволяет оказать данную услугу. При этом необходимо учитывать те возможные различия в законодательстве, судебной системе, а также между организациями адвокатов, их компетенцией и обязанностями, которые имеют место быть в соответствующих государствах Сообщества.

При взаимной переписке адвокаты должны указывать, что сведения, содержащиеся в письме, конфиденциальны. И если получатель сообщения неспособен обеспечить сохранение конфиденциальности, ему следует возвратить документ отправителю, не раскрывая его содержание другим лицам.

Европейское законодательство наделяет адвокатов правом принимать и выплачивать гонорар, комиссионные или какое-либо иное вознаграждение за дачу рекомендации или помощь в поиске клиента.

В соответствии с нормами, предписывающими уважительное отношение к коллегам, адвокат, получивший указание представлять интересы клиента вместо другого адвоката, обязан известить об этом последнего и не должен приступать к исполнению профессиональных обязанностей, не убедившись в существовании необходимых договоренностей относительно гонорара и компенсаций, выплачиваемых другому адвокату.

В случае возникновения конфликта между адвокатами из различных государств Сообщества, адвокат не должен предпринимать каких-либо действий без предварительного извещения объединений адвокатов, членами которых они оба являются, с целью предоставления объединениям адвокатов возможности по урегулированию вышеуказанного спора.

Заключение, выводы

Анализируя особенности заключения соглашения об оказании юридических услуг, необходимо заметить, что характерный для большинства европейских стран порядок заключения договора: предложение заключить договор – оферта и ответ лица, которому адресована оферта о еѐ принятии -акцепт в рамках правоотношений «адвокат-клиент» имеет свою специфику. Традиционно оферте должен предшествовать вызов на оферту со стороны потенциального клиента, ведь во многих странах считается недопустимым для адвоката хлопотать о клиентуре. Кроме того, зачастую оферте адвоката предшествуют переговоры с потенциальным клиентом – так называемая преддоговорная стадия взаимоотношений адвоката и клиента, в процессе которой на адвоката возложен ряд обязанностей, от исполнения которых зависит возможность существования договора как такового.

Сложным вопросом взаимоотношений адвоката со своим доверителем является надлежащее исполнение договора. В праве большинства стран-участниц ЕС четких критериев определения надлежащего исполнения обязательств адвокатом нет (исключение составляет Англия), а для клиента зачастую именно результат является определяющим критерием качества адвокатских услуг. Но именно результат априори не может быть предметом соглашения об оказании юридических услуг.

Поэтому на практике характер отношений между клиентом и адвокатом требует ясного, не допускающего разночтений определения предмета договора – содержания деятельности адвоката (тех конкретных услуг, об оказании которых достигнута договоренность). С другой стороны, адвокаты, как представители так называемой «либеральной профессии», отстаивают свои свободы в рамках профессиональной деятельности и подписание с клиентом в некотором роде «сметы» считают признаком

ограничения принципа независимости адвоката, который провозглашен большинством деонтологических кодексов стран Западной Европы.

В складывающихся правоотношениях «адвокат - клиент» более слабой стороной необходимо признать именно клиента. Ввиду этого законодательством стран Западной Европы, чтобы уровнять стороны соглашения, устанавливаются особые условия его участия в правоотношениях, в частности, возможность клиента в любое время после заключения соглашения отказаться от выполнения его условий, что недопустимо для адвоката, обязанного выполнить все условия заключенного соглашения, ужесточение ответственности адвоката в обязательстве за его неисполнение либо ненадлежащее исполнение.

Список источников

1. Всеобщая декларация прав человека, провозглашенная Генеральной Ассамблеей Организации Объединенных Наций 10 декабря 1948 года// Справочно-правовая система «ГАРАНТ». - Режим доступа: локальный. - Дата обновления 20.01.2014.
2. Апарова, Т.В. Организация и функции адвокатуры в зарубежных странах. Правовая помощь малоимущим/Т.В.Апарова; отв.ред. Решетников Ф.М.-М.:ВНИИ сов. гос. стр-ва и законодательства, 2021
3. Гордон, А. Представительство в гражданском праве [Электронный ресурс]/А.Гордон.-СПб.: Типография Шредера, 1879// Справочно-правовая система «ГАРАНТ». - Режим доступа: локальный. - Дата обновления 20.01.2014.
4. Гражданский процесс зарубежных стран: учебное пособие / Под ред. А. Г. Давтян. - М. : Проспект, 2021.
5. Гражданское и торговое право зарубежных государств. Том 1: Учебник/Отв. ред. Е.А. Васильев, А.С. Комаров. — 4-е изд., перераб. и доп.— М.: Междунар. отношения, 2018.
6. Дубовицкая, Е.А. Европейское корпоративное право. Свобода перемещения компаний в Европейском сообществе/Е.А.Дубовицкая.- М.: Wolters Kluwer, 2014.
7. Европейское право. Право Европейского Союза и правовое обеспечение защиты прав человека: Учебник для вузов / Рук. авт. колл. и отв. ред. д. ю. н., проф. Л. М. Энтин. — 2-е изд., пересмотр, и доп. — М.: Норма, 2015.
8. Жалинский А.Э., Рерихт А.А. Введение в немецкое право/ А.Э.Жалинский, А.А.Рерихт.-М.: Спарк, 2021.

ӘОЖ:347.1

Бастанов С.К., Құқықтану
Даукетова Ж.Б., доцент

Су қорының жері

Аңдатпа

Дүние жүзінің төрттен бір бөлігін су алып жатыр. Су- баға жатпес табиғат байлығы. Жер жүзіндегі барлық тіршілік суға байланысты. Сусыз тіршілік болуы мүмкін емес. Ол зат алмасу процесінде шешуші роль атқарады. Ал зат алмасу процесі - барлық органикалық өмірдің негізгі екені белгілі.

Су адам және жануарлар денесінде қажетті түрде кездесетін құрамды бөлік. Ересек жануарлардың жалпы массасының 45-70%-і, ал адам мен жануарлар эмбриондарының 97%-і судан тұрады. Сондақтан да, денедегі судың өзгеруі организмге тікеле әсер етеді. Егер денедегі судың 10-12%-і жоғалса, организм әлсірейді, дене діріддейді, шөлдеу пайда болады. Ал су мөлшерінің 20-25 % азаюы адамды өлтіріп жіберуі мүмкін. Кейбір жануарлар (балықтар, киттер, дельфиндер, құндыздар т.б.) тек суда өмір сүреді.

Түйінді сөздер

Су, *Меншік, мемлекет,заң, үй, мекеме, жер, кондоминиум, сервитут, зат, жеке меншік, тұрғын-үй.*

Кіріспе

Жұмыстың өзектілігі. Қазақстан Республикасы XXI ғасырға күрделі өзгерістермен аяқ басты. Он жылдан астам уақытта еліміздің тәуелсіздігі мен қатар жүргізіліп келе жатқан саяси және экономикалық реформалардың маңыздылығы мен қолданбалылығына тоқталар көз жетті. Бұл мәселенің өзектілігі әлемдік қауымдастықта еліміздің нарықтық бағытта дамушы ел деп тануымен арта түсті. Себебі, Елбасы Н.Ә. Назарбаев атап көрсеткеніндей, «мемлекетіміз әлем таныған, алдыңғы қатарлы елдер қатарына қосылуы тиіс»

Қазақстан жерінде өзен, көл, мұздақтар мен жер асты суының таралуы және олардың деңгейлік ерекшеліктері ең алдымен климат факторына, жер бетіне түсетін жылу мен ылғалдың арақатынасына тәуелді. Су қорларының ішінде, әсіресе, өзен және көл ағындарының маңызы аса күшті. Бірақ көпшілік өзен-көлдердің деңгейлері үнемі күрт ауытқып отырады: кей жылдары су мөлшері қалыпты орташа деңгейден 2-4 есе артық болса, қуаң жылдары көптеген айдындар мүлдем құрғап қалады. Аридтік аймақта жайласқан Қазақстанның маңызды табиғи қорларының бірі – жер асты суы. Су қорлары кең байтақ аумақта біркелкі таралмаған.

Қазақстандағы жер беті ағын суының негізгі көзі – мұздықтар суы. Таулық өңірлерден жалпы ауданы 2033,3 км²-лік 2724 мұздық анықталды. (1985). Жалпы мұз басудың тең жартысына жуығы (1000 км²-ден астам Жетісу Алатауында (мұздық аум. 1369 км²-), қалғаны Іле мен Күнгей (610,7 км²), Терiскей (144,9 км²) Алатауларында, Алтай мен Сауыр жоталарында (106,2 км²), Қырғыз және Талас Алатауларында (101,5 км²). Қазақстан мұздықтарын 3 топқа жіктеуге болады: аңғарлық мұздықтар, беткейлік мұздықтар және денудациялық беткейлер мұздықтары (жұмыр, мүжіле тегістелген шыңдарда).

Өзен. Қазақстан өзендерін ұзындығы бойынша топтасақ, онда 85 002 өзеннің ішінде 84 694-і шағын (ұз. 100 км-ге дейін), 305-і орташа (500 км-ге дейін) және 23-і ірі (500-1000 км-ден астам) өзендер қатарына жатады. Республиканың шығысындағы Алтай, оңт-шығысындағы Жетісу және Іле Алатаулары ылғалы мол таулы өңірлердегіөзен торының жиілігі (барлық өзендер ұзындығы қосындысының осы алаптың ауданына қатынасы) басқа өңірлергеқарағанда жоғары.0,4-1,8 км/км² шамасында. Аталған жұмыста осы сулардың құқықтық негізін қарастырамыз. Қазақстан Республикасының (2003 ж. 9 шілде № 481-II) 1 - бабының 31 тармағына сәйкес, су қорының жерлері:

- су объектілері (өзендер және соларға теңестірілген каналдар, көлдер, су қоймалары, тоғандар және басқа да ішкі су айдындары, аумақтық сулар, мұздықтар, батпақтар) және су көздеріндегі ағысты реттеуге арналған су шаруашылығы құрылыстары алып жатқан жерлер;
- су объектілерінің су қорғау белдеулеріне бөлініп берілген жерлер;
- ауыз сумен жабдықтаудың су тарту жүйелерінің санитарлық қорғау аймақтарына бөлініп берілген жерлер болып табылады.

жұмысты жазудағы мақсатым, Қазақстан Республикасының су кодексіне сәйкес, су қоры жерлері нормаларын теориялық және практикалық тұрғыда қарастыру болып табылады.

Бұл талаптарды іс жүзінде жүзеге асыру үшін мынадай міндеттерді қойып отырмыз:

- су қорлары жерлерін реттеудегі жер қатынастарының ұғымын, түрлерін, мазмұнын ашу;
- су қорлары жерлерінің ұғымын зерттеу;
- су объектілерін анықтау;

- су пайдалану құқығы мен су шаруашылығын ұйымдастыру нормаларына тоқталу;

- бүгінгі таңдағы Қазақстан Республикасындағы су қорлары жерлерінің өзекті мәселелерін қарастыру болып табылады.

Жұмысты зерттеу барысында мынадай арнайы және жалпы ғылыми әдістер қолданылды: анықтамалық салыстырмалы талдау, индукция және дедукция әдісі.

Жұмыстың құрылымы: тақырыптың өзектілігі мен жұмыстың мақсаты белгіленетін кіріспеден, жұмыстың мазмұнын ашатын үш негізгі бөлімнен, қорытындыдан, пайдаланылған әдебиеттер тізімінен және қосымшалардан тұрады.

«Құқықтық қатынас» түсінігі «құқық» және «қатынас» түсініктерін, яғни, құқық нормаларымен реттелген қатынастарды білдіреді. Жер құқығы қатынастары — бұл оқу пәнінің және жер құқығы ғылымының институты. Олар жер құқығының жалпы және ерекше бөлімдерінде көрініс табады және де олардың негізгі мазмұнын құрайды. Заң әдебиеті мен заңдарда «жер құқығы қатынастары» түсінігінің әртүрлі анықтамалары кездеседі. Қазақстан Республикасының 2003 жылғы 20-маусымдағы Жер кодексіне сәйкес, жер құқығы қатынастары — бұл жерге меншік құқығын және өзге де құқықтарды жүзеге асыра отырып, жер ресурстарын басқаруға, жекелеген субъектілерге жер учаскелерін бекітіп беруге байланысты жерді пайдалану мен қорғау жөніндегі құқықтық қатынастар (ҚР ЖК 12-бабының 10-тармағы). Мұндай анықтама жер құқығы қатынастары объектілерінің шеңберін тарылтады. Себебі, жер құқығы қатынастары жер туралы заңнаманың «Қазақстан Республикасының жер қоры», «жерге меншік құқығы», «жер пайдалану құқығы», «сервитуттар», «жер қорын мемлекеттік басқару», «жерді қорғау», «меншік құқығы мен жер пайдалану құқығын қорғау», «жекелеген жер санаттарышың құқықтық режимі» және т.б. нормаларын қамтиды.

Жер құқығының теориясында жер құқығы қатынастары ерекше орынды иеленген. Себебі, олар жер құқығы пәнінің саласына кіретін қатынастарды құқықтық реттеудің жағдайын көрсетеді.

Жер құқығының мұндай маңызды институтыньщ түсінігі мен құрылымын зерттеу құқық теориясындағы көкейкесті мәселелерінің қатарына жатады. Оның ғылым саласы және оқу пәні ретіндегі жер құқығы үшін ғана емес, тәжірибе үшін де маңызы зор.

Жер кодексі, ең алдымен, жер қатынастарын реттеудің міндеттерін және жер туралы заңнаманың қағидаларын анықтаған (ҚР ЖК 4, 5-баптар). Мұнда жер құқығының қайнар көздері ретінде тек Жер кодексі мен оған сәйкес нормативтік актілер ғана емес, сонымен қатар, Қазақстан Республикасының Конституциясы мен басқа да құқықтық актілері жатқызылған. Бұл жер қатынастарының заңнаманың басты нормаларымен және құқықтағы түбегейлі өзгерістермен, соның ішінде, Қазақстан Республикасындағы жер реформасы туралы заңдарымен тығыз байланысты екендігін көрсетеді.

Жоғарыда атап өткеніміздей, жер құқығы қатынастары түсінігінің мәні жер туралы заңнаманың нормаларымен реттелетін жер құқығынын пәнінен туындайды. Бұл заңнамалық базамен жер құқығы қатынастарының пәні, әдістері, түрлері және басқа да жер құқығы қатынастарының барлық кешені анықталады.

Жер құқығы қатынастарының түсінігі, құрылымы, объектілері. субъектілері және басқа да мәселелері негізінен жер құқығының теориясына жатады, ал ол, өз кезегінен, заң шығару мен құқық қолданудың тәжірибесіне негізделеді.

Жер құқығы қатынастары ең алдымен жер, экологиялық және экономикалық қоғамдық қатынастары болып табылады. Жерге қатысты туындайтын қатынастардың барлығы жер туралы заңнаманың нормаларымен реттеле бермейді. Тек жер құқығының (заңнаманың) нормаларымен көзделген және реттелген қатынастар ғана жер қатынастары болып табылады. Сол себепті, оларды жер қатынастары деп атайды, өйткені, жер — бұл, ең алдымен, табиғат объектісі. Жердің табиғи сипаты Қазақстан Республикасы Конституциясының 6-бабында бекітілген: «Жер және оның қойнауы, су көздері, өсімдіктер мен жануарлар дүниесі, басқада табиғи ресурстар мемлекет меншігінде болады

[6]. Жер, сондай-ақ заңда белгіленген негіздерде, шарттар мен шектерде жеке меншікте де болуы мүмкін». Ал «жерді табиғи ресурс, Қазақстан Республикасы халқының өмірі мен қызметінің негізі ретінде сақтау» және «экологиялық қауіпсіздікті қамтамасыз ету» жер туралы заңнаманың басты қағидалары болып табылады (ҚР ЖК 4-бап).

Жер қатынастары экономикалық болып табылады, өйткені, жер мемлекет меншігі болып саналады және де заңмен белгіленген негіздерде, жағдайларда және шектерде жеке меншікте болуы мүмкін (ҚР Конституциясының 6-бабы).

Жер құқығы қатынастарының жоғарыда аталған барлық экологиялық және экономикалық ерекшеліктері жер туралы заңнаманың нормаларынан көрініс тапқан, жер құқығы қатынастарынан орын алады және жер құқығы қатынастарының құрылымын құрайды. Мысалы, жерге жеке меншітің негіздері, жағдайлары және шектері алғашқы рет Қазақстан Республикасы Президентінің 1995 жылғы 22-желтоксандағы «Жер туралы» Жарлығында, содан кейін Қазақстан Республикасының 2001 жылғы 24-қаңтардағы «Жер туралы» заңында бекітілді. Ал 2003 жылғы 20-маусымдағы Жер кодексінде жер учаскелеріне жеке меншік құқығының шектері одан әрі кеңейтілді.

Жер құқығы қатынастары біржақты (мысалы, жеке меншік құқығынан, жер пайдалану құқығынан бас тарту) әрі көпжақты (мысалы, жер учаскесіне қатысты шарт-мәмілелер, жер учаскесіне ортақ меншік құқығы, ортақ үлестік меншік, кондоминиум және т.б.) болуы мүмкін. Жер қатынастарының катысушысы жер туралы заңнаманын талаптарын, оларды жүзеге асыру жағдайларын құқықтық ережелерге сәйкес орындауға өз қатынасын білдіреді, осы арқылы оның саналы ерікті сипаты, яғни, заң ережелеріне қатысты оң субъективтік көзқарас қалыптасады. Құқықтық нормалардың әрекет етуінің мұндай механизмі оларды қолданудың, орындаудың және сактаудың тиімділігін көрсетеді. Заңда әрқашанда нақты бір жағдайларға қатысты әрекет етуге байланысты нормалар болады. Азаматтар заңның талаптарын ұстанып оларға бағынуы тиіс. Даулы мәселелер мемлекеттің сот органдарының көмегімен шешіледі.

Жер құқығы қатынастары өз мазмұны бойынша күрделі әрі бірыңғай емес. Мұндай қатынастардың қатысушылары ретінде жер учаскелерінің меншік иелері, мемлекеттік басқару органдары, жер пайдаланушылар және басқа да тұлғалар болуы мүмкін. Олардың құқықтық жағдайлары мен жер құқығы қатынастарының объектілері әртүрлі болады.

Осындай күрделі құқықтық қатынастардың ішінен оларды ажырата білу үшін осы құқықтық құбылыстарды зерттеуде жүйелі тәсіл қажет.

Жер құқығы қатынасы, бұл ең алдымен, жер құқығы реттеу механизмінің әрекет етуі. Жер құқығы қатынастарына қатысушы кез келген тұлға белгілі бір міндеттерді орындай отырып өз құқықтарын жүзеге асырады. Ол үшін тұлға өзінің құқықтық жағдайын немесе құқықтық мәртебесін білуі, яғни, жер туралы заңнаманың нормаларынан «өз орнын» табуы тиіс (тұлға жер учаекесінің меншік иесі, жер пайдаланушы, жалға алушы, меншік құқығын, жер пайдалану құқығын алушы, жер учаскесін жалға беруші, орталық немесе жергілікті атқарушы органның өкілі және т.б. болуы мүмкін). Өз кезегінде, жер туралы заңнама жер құқығы қатынастарының барлық элементтеріне немесе нормаларына ие болуы тиіс.

Басты заңшығарушы актілерінде құқық олқылықтары болмауы керек. Жер туралы заңнама барлық жер қатынастарын көрсететін айна іспетті болуы тиіс.

Мемлекет жер құқығы қатынастарын құқықтық реттеуді ұйым-дастырушы ретінде Қазақстандағы жер қатынастарын қоғамның әрбір мүшесінің жер туралы заңнамадағы мақсаттар мен міндеттерге сәйкес дамытуына, жер туралы заңнаманың барлық талаптарының сақталуына мүдделі. Сол себепті, жер құқығы қатынастары жер туралы заңнаманың нормаларымен тығыз байланыста болады. Алайда, құқықтық нормалар мен жер құқығы қатынастарын бір қатарга қоюға болмайды. Өйткені, құқықтық нормалар статикалық ал жер құқығы қатынастары динамикалық сипатка ие. Жер құқығы қатынастары қатысушыларының әрекетін, әрекетсіздігін, қылықтарын, жүріс-тұрыстарын

реттейтін құқықтық нормалардың жүзеге асырылуы барысында жер қатынастарының қарастырылуы бекер емес.

Жер құқығы қатынастары катысушысынын (субъектісінің) әрекеті, әрекетсіздігі, жүріс-тұрыстары реттеуші және қорғаушы құқықтық қатынастардың пайда болуына әкелуі мүмкін.

Егер жер құқығы қатынастарының қатысушысы әз көзқарасын жер құқығының нормаларына сәйкес дәлмедәл білдірсе, онда жер туралы заңнаманың міндеттеріне, мақсаттарына және қағидаларына жауап беретін позитивтік (оң) әрекеттер туындайды. Құқық теориясында мұндай қатынастарды реттеуші құқықтық қатынастар деп атайды. Бұларды катысушылардың әрекеттерінің нәтижесіне сәйкес позитивтік (оң) деп атаған дұрыс болар еді. Жер құқығы қатынастарының қатысушылары жер құқығының нормалары мен талаптарын бұзған жағдайда қорғаушы құқықтық қатынастар туындайды. Бұлардың көмегімен жер туралы заңнаманы бұзған тұлғаға қажетті әсер ету шаралары колданылады (ҚР ЖК 92-94, 168 баптар).

Заң әдебиетінде осындай объективтік, шынайы реттеуші және қорғаушы қатынастарды жоққа шығаратын көзкарастар бар. Мысалы, Р.З. Лившиц нақты құқық нормалары мазмұнының ерекшеліктері мен оларды жүзеге асыру жолын ескермейді. Оның ойынша, «әрбір құқықтық қатынастың реттеуші және қорғаушы элементтері болады. Барлық жағдайда реттеу қорғауға ұласып отырады».

Сонымен қатар, реттеуші және қорғаушы құқықтық қатынастардың тек құқықтық реттеудің нәтижесінде ғана емес, құқықтық нормаларды орындау, сақтау және пайдалану (жүзеге асыру) барысында да туындайтынын ескерген жөн. Құқықтық реттеу — бұл заң шығарушылық қызмет, ал құқық нормаларын және оның барлық нысандарын жүзеге асыру жер құқығы қатынастарына қатысушылардың құқықтарына жатады.

Жер құқығы қатынастарын түрлерге бөлу жер туралы заңнаманың табиғатынан туындайды. Жоғарыда атап өткеніміздей, жер туралы заңнама жер құқығы қатынастарының объектілері мен субъектілерін, жер қорының жекелеген санаттары бойынша нысаналы мақсатының түрлерін қарастырады. Сонымен қатар, бұл заңнаманың мазмұнының материалдық және іс жүргізушілік нормаларды ажыратуға болады.

Материалдық нормалар — бұл меншік, басқару, бакылау объектілерін, субъектілердің аталған мәселелер бойынша құқықтарын және т.б. реттейтін жер туралы заңнаманың нормалары.

Іс жүргізушілік нормалар — бұл жер туралы заңнаманың материалдық нормаларын қолдану тәртібі (мысалы, жеке меншік құқығын, жер пайдалану құқығын, жер үлестерін, жер учаскелерін беру мен алуды рәсімдеу және т.б.).

Жер құқығының іс жүргізуші нормалары осы құқықтың материалдық нормаларынын негізінде жүзеге асырылады және оларды жүзеге асыру процесінін жалғасы болып табылады. Сол себепті, жер құқығы қатынастарының екі түрі бір-бірімен тығыз байланыста болады, олардың арасында заңды ажыратылу болмайды. Жер іс жүргізушілік нормалары басқа құқық салаларының (қылмыстық іс жүргізушілік, азаматтық іс жүргізушілік және т.б.) нормаларынан осы ерекшеліктерімен ерекшеленеді.

Б.Ф. Ерофеевтің тұжырымдауынша, іс жүргізушілік норма материалдық нормаға карағанда дербес мәнге ие емес [8. Бұл дұрыс емес.

Дұрыс әрі негізді болып «жер процесі жер қорын мемлекеттік басқарудың бөлігі ғана емес, қажетті элементі де болып табылады» деген тұжырымдама табылады.

Жер құқығында жер қорын басқару мемлекеттік басқарудың дербес функциясы болып табылады. Оның мақсаттары мен міндеттері әкімшілік құқықпен карастырылатын мемлекеттік басқаруға қарағанда өзгеше. Жер қорын мемлекеттік басқару жер құқығы институттарының бірі болып табылады. Оның мақсаттары мен міндеттері жер туралы заңнаманың мақсаттары мен міндеттеріне сәйкес келеді, олардың бастысы — жерді ұтымды пайдалануды қамтамасыз ету және оларды қорғау.

Жер процесінін құрылымы келесі процедуралардан тұрады:

1) құқық қолданушы жер құқығы процедуралары;

2) ұйымдастырушы жер құқығы процедуралары;

3) жер құқығының билікке ие емес субъектілерінің заң қызметін жүзеге асыруына жағдай жасаушы жер құқығы процедуралары (жерге орналастыру жұмыстарын орындау процедурасы).

Жер процесінін әрбір құрылымы занды мәні бойынша жер процесінің карастырыльш отырған институтының дербес элементі болуы мүмкін.

Сонымен, жер процесі — бұл жер құқығының материалдық нормаларын жүзеге асыру процедурасын анықтайтын институты.

Жалпы қорытынды: жер құқығы қатынастары — жерге және жер учаскелеріне қатысты жер құқығының (заннаманың) нормаларымен көзделген және реттелген іс жүзіндегі қоғамдық қатынастар.

Жер құқығы қатынастары объектілері мен субъектілері бойынша да бөлінеді.

Жер қатынастарының барлық мәселелері жер және басқа да заңдарымен реттеле бермейді. Кейбір жағдайларда жер қатынастары Қазақстан Республикасынын жер заңдарында көзделген тәртіпте жер құқығы қатынастарының субъектілерімен реттеледі. Мысалы, Қазақстан Республикасы Жер кодексінің 25-бабына сәйкес, меншік иесі жер учаскесіне қатысты өз құқықтарын қандай нысанда жүзеге асыруды өзі шешеді. ҚР Жер кодексі 67-бабының 3-тармағына сәйкес, бөтен жер учаскесін шектеулі нысаналы пайдалану құқығы туралы күрделі тұлғаның меншік иесімен немесе жер пайдаланушымен шартының негізінде орнықтырылады. Сол себепті, құқықтық реттеу әдістерінде императивтік әдіспен қатар диспозитивтік әдіс те қолданылады. Диспозитивтік әдіс субъектілерге заңмен белгіленген шекте нақты бір объектіге қатысты өз қарым-қатынастарын дербес түрде жүзеге асыруға мүмкіндік береді. Жер туралы заңнаманың мұндай ережелерінің негізінде жер құқығы қатынастарының олардың субъектілерімен де реттелетіні жөніндегі қорытындыға келуге болады.

Жер құқығы қатынастарын олардың объектілері, субъектілері және мазмұны бойынша бөлудің теориялық тұрғыдан танымдық және қолданбалы мәні бар. Жер және жер учаскелері барлық жер құқығы қатынастарының, әсіресе, меншік, жер пайдалану құқығының, жалға берудің, сервитуттың объектісі бола тұра, аса маңызды рөлге ие. Себебі, жердің нысаналы мақсаты, санаттары және түрлеріне карай жер құқығы қатынастарының субъектілері анықталады.

Жер құқығы нормаларын жүзеге асыру механизміндегі басты мәселе — бұл жер құқығы қатынастарының мазмұны, жер құқығы қатынастары субъектілерінің өз құқықтары мен міндеттерін жүзеге асыруы. Осы мәселені шешкенде ғана құқық нормаларының тиімділігіне қол жеткізуге, жер туралы заңнаманың мақсаттары мен міндеттеріне жетуге болады.

Қорытынды

Жұмысымды қорытындылай келе, жер құқығында су қоларының алатын орны ерекше екендігін байқадық. Су қорлары жерлерінің құқықтық тәртібі Қазақстан Республикасының Конституциясымен, Қазақстан Республикасының жер кодексімен және Қазақстан Республикасының су кодексімен реттеледі.

Қазақстан Республикасының жер кодексінің 133-бабына сәйкес, су қорының жері мемлекет меншігінде болады. Ауданаралық (облыстық) және шаруашылықаралық (аудандық) маңызы бар су шаруашылығы құрылыстары (суару және кәріз жүйелері) алып жатқан су қоры жерінің құрамындағы жер учаскелері, сондай-ақ шаруашылық жүргізуші бір субъектінің жер учаскесіне қызмет ететін ирригациялық құрылыстары, аталған құрылыстар жекешелендірілген жағдайда, Қазақстан Республикасының азаматтары мен мемлекеттік емес заңды тұлғаларының жеке меншігінде болуы мүмкін.

Жергілікті атқарушы органдар су ресурстарын басқарудың уәкілетті органының ұсынысымен өзендер, көлдер, су қоймалары, каналдар, ішкі сулар, мұздықтар, батпақтар жағалауынан, гидротехникалық және басқа да су шаруашылығы құрылыстары жанынан су

қорғау аймақтары мен белдеулеріне жер учаскелерін бөледі. Су қорғау аймақтары мен белдеулеріне енгізілген жер учаскелерін пайдалану Қазақстан Республикасының су заңдарының талаптарына сәйкес жүзеге асырылады.

Жергілікті атқарушы органдар су ресурстарын басқарудың уәкілетті органымен келісім бойынша жеке және заңды тұлғаларға ауыл шаруашылығының, орман, балық, аңшылық шаруашылықтарының қажеттері үшін және жер учаскесінің негізгі нысаналы мақсатына қайшы келмейтін басқа да мақсаттар үшін уақытша жер пайдалануға су қоры жерінің құрамынан жер учаскелерін беруі мүмкін.

Су қорының жерін пайдалану ҚР жер кодексінде және Қазақстан Республикасының су заңдарында белгіленген тәртіппен және жағдайларда жүзеге асырылады.

Су ресурстарының тапшылығы өсіп отырған және әлемдегі климаттың жаппай өзгеруі жағдайында елді сумен қамтамасыз етуді арттыру су ресурстарын реттеу және басқару стратегиясының дұрыс таңдалуына тікелей байланысты. Өйткені, қазіргі күні Орталық Азияда, Қазақстанда суды пайдалану мәселесі аса күрделі сипатта тұр. Мәселен, соңғы елу жылда елді мекендерді су ресурстарымен қамтамасыз ету 3,5 есеге азайып кеткен. Осылай кете берсе, Қазақстан біраз жылдан соң су ресурстары тапшы елдердің қатарына кіріп қалуы мүмкін.

Елімізде су ресурстарын басқару және реттеу шаралары халықаралық ұйымдар талаптарына сай белгіленбеген. Ал Қазақстанмен шекаралас мемлекеттер су мәселесінің басымдылығын түсініп, жеке су министрліктерін құрған. Атап айтқанда, Қытайда, Түрікменстан мен Тәжікстанда арнайы Су шаруашылығы министрлігі бар. Қырғыз бен Өзбекстанда Ауыл және су шаруашылығы министрлігі жұмыс істейді. Ал кейбір жағдайда, осы су мәселесіне байланысты трансшекаралық өзендер проблемасын талқылағанда, аталған елдердің министрлері Қазақстанның Су комитетімен «өздерінің інісімен» сөйлескендей сөйлеседі. Сондықтан да Қазақстанда Су ресурстарын қорғау және пайдалану жөніндегі агенттік құру қажет. Бұл мәселе парламентте қаралып, депуттар тарапынан қолдау тауып жатқаны да бар [28.10.2009 / 15:40 Депутаттар елімізде Су ресурстарын қорғау және пайдалану жөніндегі агенттік құруды ұсынады. http://www.inform.kz].

Егер ертерек су мәселесін шешуге ұмтылсақ, суды тиімді пайдалану жүйесіне көшсек, аталмыш мәселенің алдын алуға үлкен мүмкіндік бар. Тек осыны түсініп, біздің мемлекетіміз дер кезінде тиісті шараларды қабылдай білсе екен. Мәселен, көптеген елде суды адам басына қолдану мөлшері өте аз. Ал бұрынғы Кеңес Одағы құрамындағы елдерді сарапқа салып байқасақ, су қоры ең аз мемлекет біз екенбіз. Тіпті Түрікменстаннан да төменбіз. Біздің қорымыздағы бар суымызды жерге жайып жіберетін болсақ, бар болғаны 42 мм болады екен. Сондықтан үнемділікке үйрену керек. Рас, халқымыз үнемдеуді үйреніп те келеді. Кезінде Алматыда әр адам басына тәулігіне 670 литр су қолданатын болса, қазір 100-120 литр айналасында екен. Бұрын үйлерге су өлшегіштер орнатылмаған кезде тұрғындар балконнан тротуарға су шашып, көпқабатты үйдің алдындағы гүлдерді суарып жүре беретін. Қазір жағдай өзгерді. Дегенмен әлі де болса адамдарға су үнемдеуді үйретудің жүйесін қарастыру керек. Еріген қар суларына шейін бағыттап, құйып алу арқылы техникалық су ретінде пайдалануға тырысуымыз қажет. Қазіргі таңда экономикасы мен халқының саны өскен сайын Қытай еріксіз судан қысып жатыр. Қырғызстанда да дәл осындай жағдай. Сондықтан біз тез арада суды үнемді пайдалануға көшкеніміз жөн.

Үйіміздегі шүмектен аққан судың есебі жоқ, сөйтіп ағып тұра беретіндей көреміз. Негізі, халқымыз ұлттық менталитетімізге сай, кеңдікке, дарқандыққа, молдыққа үйренген. Су есептегіш орнатылған күннің өзінде біздің халқымыз әлі күнге тектен-текке суды ағызып қоятын әдетін қоя алмай отыр. Басқа елдерде пайдалануына қарай техникалық су мен ауызсу екіге бөлінген. Ал біз барлық мақсатқа таза ауызсуды пайдаланып жатырмыз. Бұл бетімізбен кете берсек, судың зардабын қатты тартатын кез келеді [Бүгінгі күні елімізде су қо-ры жеткілікті ме? http://news.nur.kz].

Әдебиеттер тізімі

1 Назарбаев Н.А. Президенттің «2003 жылға арналған ішкі және сыртқы саясаттың негізгі бағыттары туралы» Қазақстан халқына жолдауы // Егеменді Қазақстан. - 2022. - 30 сәуір.

2 Қазақстан Республикасының Үкіметі. 2005-2007 жылдарға арналған ауыл шаруашылық мақсатындағы жерлерді ұтымды пайдалану бағдарламасы: 2015 жылы 5 қаңтар қаулы // Юрист анықтама жүйесі.

3 Қазақстан Республикасының жер ресурстарын басқару жөніндегі агенттігі // // http://kz.government.kz/

4 Қазақстан Республикасының Жер кодексі. - Алматы: Юрист, 2015.- 116 б.

5 Бектұрғанов А.Е. Қазақстан Республикасы жер құқық қатынастары. –Алматы. 2017 ж.

6 Қазақстан Республикасының Конституциясы.- Алматы: Юрист, 2014. – 40 б.

7 Лившиц Р.З. Теория право. // Москва, БЕК. 2017, с.135.

8 Ерофеев Б.В. Земельное право Росии. Общая часть. Москва. 2024. с 213.

9 Стамқұлов Ә.С., Стамқұлова Г.С. ҚР жер құқығы // Оқу құралы – Алматы: 2024. 343 б.

10 ҚР ПҮАЖ. 2016 ж. №22 198 б.

УДК 343.2

Баярстанова А.Е., Юриспруденция
Олейник Ю.В., доцент

Примирительные процедуры во французском гражданском процессе

Аннотация

В статье рассматриваются особенности применения примирительных процедур в гражданском процессе Франции, их правовая природа, формы и значение в системе разрешения гражданско-правовых споров. Особое внимание уделяется видам внесудебного урегулирования конфликтов — медиации, примирению, а также обязательной предварительной попытке примирения перед обращением в суд по ряду категорий дел. Проанализированы положения Французского гражданского процессуального кодекса, реформы последних лет (в частности, закон № 2016-1547 от 18 ноября 2016 г. и ордонанс от 2019 г.), направленные на расширение применения примирительных процедур и снижение нагрузки на суды. Автор приходит к выводу о возрастающей роли альтернативных способов разрешения споров и о необходимости их адаптации в национальные правовые системы других стран с учетом французского опыта.

Ключевые слова

Гражданский процесс Франции, примирительные процедуры, досудебное урегулирование, судебная реформа.

Введение

Феномен договорного регулирования общественных отношений, складывающихся в сфере решения правовых конфликтов, существует практически во всех передовых странах. Причиной тому является глобализация гражданского оборота, влекущая за собой качественное и количественное изменение культуры урегулирования споров. Сложность, значительные затраты, длительность и публичность судебных разбирательств приводят к

необходимости принять во внимание другие критерии устранения разногласий, среди которых гибкость, оперативность, доверие и конфиденциальность.

Актуальность темы. Закрепление в законодательстве ряда стран руководящей идеи благоприятствования примирению сторон способствует увеличению предложений дружественного урегулирования споров. Примирение является желательным способом окончания спора как для его участников, которым предоставляется возможность сохранить дружеские и партнерские отношения в целях дальнейшего сотрудничества, так и для любого государства, заинтересованного в снижении степени конфликтности в обществе, сокращении сроков рассмотрения дел судами и, как следствие, уменьшении расходов на судебную систему.

Появление в отечественных цивилистических процессуальных кодексах новой задачи судопроизводства – содействие мирному урегулированию споров – позволяет рассуждать о правосудии не только как о классическом государственно-властном способе решения споров, но и как о возможной совместной деятельности судебного органа и заинтересованных лиц, направленной на урегулирование юридического конфликта. Отсутствие достаточного числа теоретических разработок не позволяет оказать существенного влияния на развитие законодательства о примирительных процедурах. Французское гражданское процессуальное законодательство в рамках проводимой в настоящее время реформы «Правосудие XXI века» подвергается значительным изменениям в сфере урегулирования споров. Концепция решения конфликтов на основе сотрудничества –отличительная черта современного этапа эволюции французской правовой системы. [2].

Цель исследования – раскрытие содержания особенностей применения примирительных процедур в гражданском процессе.

Задачи:

- правовую природу процедур медиации, примирения, переговоров;
- провести классификацию примирительных процедур и выявить их виды

Объект исследования – общественные отношения, складывающиеся при обращении к примирительным процедурам в гражданском процессе.

Предмет исследования – являются нормы французского права, составляющие основы примирительных процедур

Методы исследования послужили сравнительно-правовой, историко-правовой методы в сочетании с формально-логическим, системным анализом примирительных процедур.

Научная новизна исследования представляет собой научное исследование примирительных процедур.

Практическая значимость заключается в том, что его результаты могут быть основой при разработке: программ теоретических и прикладных исследований.

Законодательные и нормативные акты. Основу правового регулирования в Казахстане составляют Конституция Республики Казахстан, Нормативные Постановления Верховного Суда РК, действующее уголовное и уголовно-процессуальное законодательство, иные нормативные правовые акты.

Обзор литературы. Вопрос примирительных процедур в гражданском процессе Франции на протяжении последних десятилетий активно обсуждается как в научной доктрине, так и в нормативных источниках. В условиях стремления к гуманизации правосудия и разгрузке судебной системы альтернативные способы разрешения споров приобретают всё большее значение.

Французская научная литература последовательно подчёркивает значение **медиации, согласительного производства** и **досудебного примирения** как эффективных инструментов достижения правовой стабильности. Одним из ключевых трудов в этой области является работа **Jérôme Huet** «La conciliation et la médiation en droit français», в которой подробно анализируется правовая природа и сфера применения медиативных

процедур. Также ценной представляется монография **Marie-Anne Frison-Roche**, в которой подчеркивается взаимосвязь между медиацией и эффективностью правосудия.

Большое внимание примирительным процедурам уделяется в **Гражданском процессуальном кодексе Франции (Code de procédure civile)**. Особо важным является положение о **обязательной попытке примирения** (постановление от 11 декабря 2019 года, Décret n° 2019-1333), в силу которого стороны обязаны до обращения в суд продемонстрировать, что они предприняли разумные шаги для досудебного урегулирования спора (через медиацию, примирение или процедуру участия защитников).

Значимый вклад в изучение темы внесли и исследования, опубликованные под эгидой **Министерства юстиции Франции**, в том числе доклады, посвящённые реформированию судебной системы и внедрению альтернативных способов разрешения споров.

Сравнительно-правовой анализ показывает, что интерес к французскому опыту в сфере медиации существует и в казахстанской научной среде. Так, в работах **С.З. Зейнуллиной** и **Б.М. Нурмагамбетова** отмечается необходимость заимствования положительных элементов французской модели примирительных процедур в контексте реформирования гражданского судопроизводства в Казахстане. При этом подчеркивается важность институционального оформления медиации и повышения уровня профессиональной подготовки медиаторов.

В юридических изданиях Казахстана тема медиации и досудебного примирения активно освещается в контексте Закона РК «О медиации» (2011 г.), однако французский опыт, по мнению ряда авторов, остаётся недостаточно изученным и требует более глубокой теоретической и практической разработки.

Таким образом, современная литература демонстрирует устойчивый интерес к примирительным процедурам в гражданском процессе Франции как к эффективному инструменту модернизации судебной системы. Продолжение сравнительно-правовых исследований и интеграция лучших зарубежных практик, в том числе французских, представляются актуальными для развития национального гражданского судопроизводства.[3].

Основная часть

Ознакомление с историей развития законодательства Франции о судебном примирении, впервые получившем нормативное закрепление в эпоху Великой французской революции 1789–1799 гг., имеет особое значение для определения правовой природы каждой из примирительных процедур, известных современному Гражданскому процессуальному кодексу Франции. Французский опыт ценен еще и потому, что он был частично воспринят российским правом второй половины XIX в. при принятии Устава гражданского судопроизводства 1864 г.; притом его исследовали и на него ссылались в своих трудах многие дореволюционные процессуалисты. В революционный период прежняя система правосудия во Франции была окончательно разрушена и реформирование судопроизводства в конце XVIII в. было обусловлено преимущественно идеологическими причинами. Официальное правосудие являлось слишком сильным воплощением Старого королевского режима (сословной и абсолютной монархии), символизировавшего произвол, привилегии и жестокость, тогда как арбитраж, примирение, мировая сделка, напротив, рассматривались как инструменты простого правосудия, созвучного идеалам нового республиканского строя, основанного на теории общественного договора Ж.-Ж. Руссо [4]. Главной задачей мировых судей было примирение сторон. К дополнительным его функциям относились: 1) председательство в судах по семейным делам, являвшихся органами добровольной юрисдикции по вопросам регистрации актов гражданского состояния; 2) разрешение незначительных споров личного, а также имущественного характера на сумму до 100 ливров.

Проведение процедуры примирения в примирительном бюро *(bureau de paix),* в состав которого входили мировой судья и два заседателя, по всем делам, относившихся к

компетенции окружного суда, носило императивный характер. Так называемое предварительное примирение (или *«большое примирение» (“grande conciliation”)* служило условием обращения в суд по гражданским делам первой, а также апелляционной инстанций. Порядок проведения примирительной процедуры, способ явки сторон законом определены не были. Какие-либо конкретные указания относительно того, как должен себя вести судья в присутствии спорящих сторон, также не предусматривались.

Процедура инициировалась истцом, от которого требовалась явка к судебному приставу с целью составления повестки о вызове в суд *(citation)*, в которой кратко излагались требования, сформулированные истцом в устной форме. Срок вручения ответчику повестки приставом составлял, по общему правилу, не менее трех дней до назначенной даты проведения примирения.

В случае личного присутствия обеих сторон примирение проводилось непублично, составлялся протокол с указанием выраженных ими заявлений, признаний и опровержений фактов, который подписывался тяжущимися либо содержал сведения об отказе от его подписания. Если сторонам удавалось прийти к согласию, в протокол вносились условия мировой сделки *(transaction),* имевшей силу договора. Принудительному приведению в исполнение судом протокол, содержавший соглашение сторон, не подлежал. Мировая сделка могла быть приведена в принудительное исполнение нотариусом. [5].

Основным недостатком подхода законодателя к освобождению залов судов от как можно большего количества дел путем примирения явилось то, что обязательной попытки примирения с участием мирового судьи подлежали исключительно все споры, разрешаемые окружными судами по первой инстанции. В частности, к таковым относились дела, участники которых не могли свободно распоряжаться своими правами, т.е. заключить мировую сделку.

Указанное упущение впоследствии было устранено в 1791 г. Споры, затрагивающие интересы нации, коммун, а также публичный порядок, стали рассматриваться непосредственно окружными судами без предварительной явки сторон в примирительное бюро.

Вместе с тем был отменен принцип личной явки к мировому судье. Стороны могли воспользоваться правом быть представленными доверенными лицами, имевшими специальное полномочие на заключение мировой сделки, за исключением юристов, включая поверенных. [6] .

На первых порах мировые судьи выполняли функцию судей-примирителей с большим старанием, в соответствии с замыслом законодателя, абсолютизировавшего ценность мира и согласия между гражданами, чтобы как можно больше дел прекращалось примирением. Некоторые из них считали своей обязанностью достичь соглашения любой ценой, в связи с чем было допущено множество злоупотреблений. Нередко судьи оказывали давление на стороны и принуждали к заключению мировой сделки, а в случае сопротивления угрожали им неблагоприятным исходом процесса, в т.ч. принятием решения против неуступчивой стороны2.

Таким образом, мировые судьи добились диаметрально противоположного эффекта, а спорящие стороны стремились избегать проведения процедуры примирения в примирительном бюро.

Превращение предварительного примирения в обременительную формальность было обусловлено необразованностью судей-примирителей. Как показала практика, недостаточно было быть просто честным человеком, чтобы решить спор. Сложность правовых отношений требовала от мировых судей специальных юридических знаний, которыми они не обладали. [7].

Для достижения поставленной цели законодатель Франции использует следующие средства.

1. Принуждение

Вводится обязательная предварительная попытка примирения с участием судебного примирителя до обращения в окружной суд под угрозой отказа в рассмотрении заявления при цене требования до 4 тыс. евро. Исключения из этого правила касаются случаев 1) обращения по крайней мере одной из сторон к судье с ходатайством об утверждении соглашения о примирении с целью принудительного его приведения в исполнение, 2) обоснования сторонами принятия иных мер с целью урегулирования спора независимо от результата и условий их принятия, а также 3) наличия легитимного основания, освобождающего от попытки примирения.

Расширяются возможности обращения к примирительным процедурам. Например, заключение соглашения о проведении процедуры переговоров сторон при содействии адвокатов стало возможным после передачи дела на рассмотрение в суд или арбитраж в целях урегулирования разногласий и (или) подготовки дела к судебному разбирательству самими сторонами и их представителями.

Уточняется порядок применения исковой давности (ст. 2238 ГК ФР). Течение срока исковой давности приостанавливается с того дня, когда после возникновения спора стороны заключают соглашение о применении процедуры медиации или примирения (в гражданско-правовой (договорной) сфере различие между ними особого интереса не представляет) или в случае отсутствия письменного соглашения с того дня, когда проводится первая встреча в рамках проведения медиации или примирения. Последнее правило применяется также при наличии оговорки в договоре о дружественном решении спора (т.е. о примирении/медиации). Течение исковой давности приостанавливается с момента заключения соглашения о проведении партисипативной процедуры.

Срок исковой давности возобновляется на период, который не может быть менее шести месяцев, начиная со дня, когда либо одна из сторон, либо обе стороны, либо медиатор или примиритель заявляют о том, что проведение медиации или примирения завершено, и со дня истечения срока действия соглашения о проведении партисипативной процедуры. Соглашение о проведении прямых переговоров на течение срока исковой давности не влияет.

2. Обеспечение гарантий для использования примирительных процедур и закрепления итоговых результатов

Закон вводит обязательность составления списков медиаторов при апелляционных судах для информирования судей. Такой список представляет собой своего рода документ рекомендательного характера, подтверждающий соответствие медиатора, внесенного в список, требованиям, предъявляемым к статусу медиатора. Развивается законодательство в области оказания [8].

В целях повышения привлекательности и эффективности примирительных процедур французский законодатель счел необходимым предусмотреть специальный порядок утверждения судом соглашения о примирении (в т.ч. медиативного соглашения), т.е. приведения достигнутых сторонами условий об урегулировании конфликтной ситуации в принудительное исполнение, по ходатайству сторон или одной из них. По общему правилу, придание соглашению исполнительной силы является правом, а не обязанностью сторон1. Судья принимает решение об утверждении соглашения без вызова сторон на основании представленного ему заявления, за исключением случаев, когда необходимо заслушать стороны в судебном заседании. Утверждение осуществляется в порядке неискового (бесспорного) производства [9].

Суд не придает обязательную силу соглашению, являющемуся действительным независимо от его утверждения судом. Судебное вмешательство не имеет никакого материально-правового эффекта: утверждение превращает соглашение, оформленное в акте, составленном в простой письменной форме, в аутентичный акт с единственными формальными последствиями, которое оно влечет за собой, а именно усиление доказательственной силы и возможность прямого обращения к механизмам исполнения. [10].

Заключение

История становления института судебного примирения во Франции демонстрирует глубокую эволюцию правового и социального подхода к разрешению гражданско-правовых споров. Первые попытки нормативного закрепления примирительных процедур, предпринятые в эпоху Великой французской революции, были обусловлены стремлением к отказу от репрессивных элементов дореволюционной судебной системы и реализацией идей общественного договора, социальной справедливости и гражданского мира. Введение института мировых судей с основной функцией достижения примирения сторон стало выражением этих гуманистических идеалов.

Однако практика показала, что формализация процедуры без должного обеспечения юридических знаний судей, четкого нормативного регулирования и реальных механизмов исполнения достигнутых соглашений не позволила в полной мере реализовать поставленные задачи. Обязательность примирения, первоначально введённая как универсальное средство разгрузки судов и укрепления социального согласия, в ряде случаев трансформировалась в бюрократическую формальность, препятствующую доступу к правосудию.

Современное французское законодательство извлекло уроки из исторического опыта. Сегодня примирительные процедуры получили качественно новое развитие: они рассматриваются как самостоятельный и эффективный элемент правосудия, активно внедряются на всех стадиях гражданского судопроизводства, а также сопровождаются четкой нормативной базой, обеспечивающей как гарантию добровольности участия сторон, так и возможность придания соглашениям исполнительной силы. Регламентация сроков исковой давности, создание списков аккредитованных медиаторов и развитие институтов партисипативной процедуры свидетельствуют о системном подходе законодателя к развитию альтернативных форм разрешения споров.

Французская модель демонстрирует пример успешной интеграции идеалов правовой культуры и практических механизмов, направленных на достижение баланса между судебным вмешательством и автономией воли сторон. Это делает её ценным ориентиром для других правопорядков, включая Казахстан, в поиске эффективных форм разгрузки судебной системы и повышения доверия граждан к правосудию.

Список источников

1. Гринберг М.С. Очерки по истории французского права. — М.: Госюриздат, 2014. — 260 с.
2. Ардашев Н.В. История суда и судопроизводства во Франции. — М.: Юридическая литература, 2016. — 432 с.
3. Белов В.А. Гражданский процесс Франции: Учебное пособие. — М.: Статут, 2022. — 416 с.
4. Покровский И.А. История римского права. — М.: Зерцало, 2021. — 384 с.
5. Железнова Е.А. Альтернативные способы разрешения гражданских споров во Франции. // Журнал зарубежного законодательства и сравнительного правоведения. — 2019. — №2. — С. 65–74.
6. Шершеневич Г.Ф. Учебник гражданского процесса. — М.: Статут, 2023. — 608 с.
7. Крашенинников П.В. Медиация и примирительные процедуры в праве: история, современность, перспективы. — М.: Норма, 2010. — 224 с.
8. Французский гражданский процессуальный кодекс / Пер. с фр. — М.: Волтерс Клувер, 2016. — 512 с.
9. Мурашова Е.А. Правовые основы примирительных процедур во Франции. // Сравнительное конституционное обозрение. — 2020. — №3. — С. 112–121.

10. Додин А.В. Судебное примирение в историко-правовом контексте Франции и России. // Вестник Пермского университета. Юридические науки. — 2022. — № 1(55). — С. 89–97.

УДК: 323

Бекенов Б. Г., Құқық қорғау қызметі
Аканова Г.К., доцент

Сыбайлас жемқорлықпен күрестегі әлемдік тәжірибе туралы ақпарат

Аңдатпа

Мақалада сыбайлас жемқорлықтың пайда болуы алғашқы таптық қоғамдар мен мемлекеттік құрылымдар қалыптасқан уақыттар қойнауына жетелейді. Мемлекеттік қызмет жүйесіндегі сыбайлас жемқорлық туралы жазбаша мәліметтердің ең алғашқыларын Көне Бабырдың б.з.д. XXIV ғасырдағы мұрағаттарынан көруге болады. Патша Лагаша Урукагина шенеуніктер мен соттардың жүгенсіз әрекеттеріне тыю салу мақсатымен мемлекеттік басқару ісін реформалады. Демократиялық институттар мен құндылықтар сыбайлас жемқорлықтың көріністерімен, сондай-ақ, одан туындайтын қоғамның тұрақты және қауіпсіз дамуына қатер төндіретін проблемалармен сыйыспайтыны даусыз.

Тиісінше Қазақстанда іске асырылып жатқан демократиялық қайта құрулар сыбайлас жемқорлықтың барлық көріністеріне қарсы барлық деңгейлердегі күресте тиімді жұмыс істейтін жүйесіз мүмкін емес. Сыбайлас жемқорлықтың мемлекеттің бәсекеге қабілеттілігін едәуір төмендететіні, қоғамда демократиялық қайта құруларды жүзеге асыруды тежейтіні, елдің халықаралық беделіне көлеңке түсіретіні белгілі. Ең бастысы – адамдардың қоғамдық демократиялық негізіне деген сеніміне, заң мен әділдікке деген сеніміне, түптеп келгенде, билікке деген сеніміне сызат түсіретіні даусыз. Ұсынылып отырған зерттеудің негізгі өзектілігі де осында.

Түйінді сөздер

Қылмыс, қортынды, заң, құқық, қорғау, әрекет, жаза, норма, зат, мемлекет, бостандық, себепті байланыс.

Кіріспе

Мемлекеттің жоғары заң шығарушы органымен қабылданған құқықтық акт, қылмыстық заң қылмыстық құқықтың бірден-бір бастауы болып табылады. Басқа заңдардан оның айырмашылығы ол қылмыстылық пен қоғамдық-қауіпті іс-әрекеттердің жазаланушылығын анықтайды. Жекелеген қылмыстық-құқылық нормалардың болуының өзі ескертпелік маңызға ие болады, яғни позитивтік сипатқа ие. Қылмыстық құқықтық нормалар өзінің әлеуметтік функциясын орындауы үшін ол жүзеге асырылуы тиіс. Құқықты жүзеге асырудың сақтау,орындау,пайдалану және қолдану сияқты нысандары болатындығы бізге жалпы құқық теориясынан белгілі. Сонымен қатар құқық қолданудың тек соған өкілетті мемлекеттік органдар арқылы орындалатын құқықты жүзеге асырудың ерекше формасы екендігін біз білеміз. Ендеше қылмыстық құқықтық нормаларды жүзеге асыру үшін оларды дұрыс қолдана білудің маңызы жоғары екендігі айтпасада түсінікті. Ол заңдылықпен ажырамас байланыста, себебі заңдылықтың нақтылығы мен өміршеңдігінің саяси және құқықтық кепілдемесі болып табылып, заңдардың дәл және бұлжытпай орындалуын қамтамасыз етеді. Қылмыстық құқықта заңдылық үшін күрес, ең алдымен қылмыстың заңи анықтамаларын дұрыс,дәл түсіну мен қолдану, қылмыс құрамдарын дұрыс түсіну және осының негізінде қылмыстық қудалауды, тек әрекеттерінде қылмыс белгілері, дәлірек айтқанда қылмыс құрамы белгілері бар адамдарға ғана қолдану үшін күрес болып табылады. Қылмыстық-құқықтық нормаларды қолдану

үрдісі, олардың қылмыстық істе жүзеге асырылуы, әрдайым құқық қолдану актілерінде көрініс табады. Қылмыстық заңды дұрыс қолдана білу оны дұрыс түсіне білумен тікелей байланыста. Жалпы құқықты түсіндіру деп өзара байланысты болсада белгілі бір дербестікке ие екі ұғымды түсінеміз біріншіден бұл құқық нормасының мазмұнын анықтауға бағытталған белгілі бір ойлау процессі болып табылса, екіншіден түсіндірілетін нормалардың мазмұнын ашуға бағытталған сөйлемдердің жиынтығынан көрінетін ойлау процессінің нәтижесі болып табылады. Бұдан шығатын қортынды түсіндіру құқықты танудың әдісі ретінде құқықтық реттеудің барлық сатысында орын алады, соның ішінде құқықты қолдануда ерекше маңызға ие болады. Жалпы құқықтық әдебиетте қылмыстық заңды түсіндіру әрдайым оны қолданумен байланыстырылады және заңды қолданудың бөлшегі немесе белгілі бір кезеңі ретінде қарастырылады.

Қылмыстық құқықтың нақты әрекеттілігі үш негізгі ұғымға сүйенеді және солар арқылы көрініс табады:1)қылмыстық заңды қолдану; 2)қылмыстық-құқықтық нормаларды түсіндіру; 3)қылмысты саралау-яғни іс-әрекет белгілерінің қылмыс құрамы белгілерімен сәйкестендірілуі.

Аталған түсініктер бір тектес, тығыз байланысты және түпкі негізінде бір мемлекеттік міндетті шешуге бағытталған, ол міндет Қазақстан Республикасының Конституциясымен және басқада заң актілерімен бекітілген құқық тәртібін сақтау және күшейту болып табылады.

Зерттеудің мақсаты мен міндеті.

Сыбайлас жемқорлыққа қарсы күрес мәселесіндегі халықаралық тәжірибені саралап, айқындап, сыбайлас жемқорлық қылмысқа қарсы күрес жөніндегі заңнаманың қоғамның дамуына қарай іс жүзінде жетілдіріп отыратынына көз жеткізу. Ол үшін мынадай міндеттерді орындау көзделді:

- сыбайлас жемқорлыққа қарсы күрес туралы мәселенің ғылыми-теориялық негіздерін айқындау;
- сыбайлас жемқорлықтың болмысын, түрлерін, негізгі белгілерін, ерекшеліктерін, субъектілерін анықтау, сондай-ақ пайда болу себептерін айқындау;
- сыбайлас жемқорлық қылмыстарды себептік-кешендік факторларына қарай топтастырып, оларға сипаттама беріп, жіктеу;
- әлем мемлекеттерінің сыбайлас жемқорлықтың алдын алу және жолын кесу мәселесіндегі тәжірибесін зерттеу;
- дүниежүзілік қауымдастықтың сыбайлас жемқорлыққа қарсы

қолданылатын халықаралық-құқықтық актілеріне шолу жасап, олардың әр мемлекеттің даму ерекшеліктеріне қарай қолданылуын талдау.

Зерттеудің объектісі.

Сыбайлас жемқорлыққа қарсы күрес саласындағы халықаралық тәжірибені зерттеуге арналғандықтан, сыбайлас жемқорлық факторларын белгілеудегі негізге алынған сипаттамалы әдіс, талдау әдісі, осы құбылыстың себептерін анықтау, ерекшелігін нақтылау үшін салыстырмалы әдіс, салыстырмалы-тарихи, бақылау әдістері қолданылды.

Әдебиеттік шолу

Сыбайлас жемқорлық – қауіпті әлеуметтік құбылыс. Осы құбылыспен күрестің тарихы тереңде жатыр. Сыбайлас жемқорлықтың пайда болуы алғашқы таптық қоғамдар мен мемлекеттік құрылымдар қалыптасқан уақыттар қойнауына жетелейді. Мемлекеттік қызмет жүйесіндегі сыбайлас жемқорлық туралы жазбаша мәліметтердің ең алғашқыларын Көне Бабырдың б.з.д. XXIV ғасырдағы мұрағаттарынан көруге болады. Патша Лагаша Урукагина шенеуніктер мен соттардың жүгенсіз әрекеттеріне тыю салу мақсатымен мемлекеттік басқару ісін реформалады.

Мемлекеттік билікті заң шығарушы, аткарушы және сот тармақтарына бөлу бұл Қазақстан Республикасының құкыктык мемлекет ретіндегі кызметінің ен басты принципі. Ол Қазақстан Республикасының Конституциясында былай анықталынған: Республикада мемлекеттік билік бір тұтас, Конституция мен зандар негізінде заң шығарушы, атқарушы

және сот тармақтарына беліну принципіне сәйкес жүзеге асырылады. Билікті тармақтарға бөлу мынаған негізделінген: мемлекетте зандарды қабылдауға (барлығына міндетті мінез-құлық ережесін бекіту), оларды орындауға және төрелігін жүргізуге (адамның құқықтары мен бостандықтарын қорғау, осы ережені бұзғандарға жаза колдану, зандарды қолдануға байланысты іркілісті, қақтығысуды және басқа өзекті мәселелерді шешу).

Былайша билікті бөлу табиғи туынды. Бірақта, мұның баска да жақтарының бар екендігін ұмытпауымыз керек, мәселен, оның саяси тұрғысы.

Демократияны сақтап, қамтамасыз ету үшін мемлекет кызметінің үш бағытын әр түрлі үш мемлекеттік органдардың арасында бірдей бөліп, билікті бір адамның, органный қолында шоғырландырылмайтындай етіп ұстап тұратындай ету. Өйткені, билік жүргізуші субъекті оны өз пайдасына теріс колдануы мүмкін, оның өзі озбырлыққа, адам тағдырын аяққа басып менмендікке салынуына апаратыны сөзсіз. Ең бастысы - бір-біріне тәуелді емес үш тармақтар билігі ездерін-өздері бакылап тұруы, бір органның занды бұзғанына орасан зор көңіл бөлулері кажет. Осы биліктің үш тармакқа бөлінуінің өзі бірін-бірі ұстап тұруға жәрдемдесетіні сөзсіз.

Билікті бөлу принципінің өзі зандарды қабылдауға байланысты зан шығарушылық қызметін тек өкілді, занды органдар жүзеге асырса, ал заңдарды орындау, атқарушы ұйымдастырушылық кызметі аткарушы биліктік органдарға жүктелінген; сот билігінің қисынын тәуелсіз сот органдары табады. Сөйтіп, заң шығарушы, атқарушы және сот органдары бір- біріне бағынбайды, өз өкілеттілігін еркін жүргізе алады және олар заң жүзінде тәуелсіз. Ал, шын мәнінде қалай болатындығын уакыт көрсетеді. Бірақ бұлардың барлығы да өзара тиімді іс-қимыл жасауға тиіс. Оңтайлы іс-әрекеттер биліктің үш тармаққа сәйкестендірілген органдардың өкілеттілігін бөлгенде нақты керінеді. Қалай болса да олардың іс-кимылдары Конституцияға сәйкес болып, Ата заңымызды бұлжытпай орындауларына бағытталуы тиісті. Олардың қызметі тек құқықпен реттелініп, оның өзі Конституцияның жоғарлылығына, мемлекеттің құкықтық мәнін кепілдендірілуіне әкеп соқтыратыны ақиқат.

Кез келген елде билікті бөлудің бір өзіндік ерекшеліктері бар. Мұның өзі Қазақстан өміріне де қатысы бар. Мысалы, мемлекет органдарының жүйесінде Қазақстан Республикасы Президентінің кызмет жағдайы оқшау тұрады. Бұл қасиет біртұтас мемлекетке тән. Сондықтан, мемлекеттік органдардың құқықтық күйі, олардын жүйелік кызметі тұрады әңгіме төменде сөз етіледі. Мемлекеттің көп қырлы қызметі мемлекет органдары арқылы жүргізілетіні бәрімізге мәлім. Бірақ олардың әр түрлілігіне қарамастан ортақ белгілері бар. Олардың әркайсысы мемлекеттік апараттын құрамдас бөлігі, мемлекеттік органдар жүйесіне кіреді.

Негізгі бөлігі

Қазіргі кезде сыбайлас жемқорлық мәселесін әрбір мемлекетте, түрлі халықаралық ұйымда кездестіруге болады. Бірақ ол барлық жерде бірдей бола бермейді. Тарихи дәуір және мемлекеттің әлеуметтік-экономикалық даму кезеңіне қарай сыбайлас жемқорлықтың пайда болу мәселелері де әр алуан болып келеді. Кейбір шет елдердің мемлекеттік басқаруында және мемлекеттік қызметінде жемқорлықтың алдын алуға және жоюға бағытталған әкімшілік қалыптың кешендері құрылған. Бірқатар мемлекеттерде шенеуніктердің ар кодексі немесе этикалық кодекстер жиынтығы болып табылатын арнайы заңдар қабылданған. Осыған орай, шетел мемлекеттеріндегі сыбайлас жемқорлықтың алдын алу және жолын кесу шараларына назар аударайық.

Мемлекет органдарын олардың құрылуына қарай, сайланбалы (соттар) немесе өзге де мемлекет органдары арқылы құрылуын (прокуратура), ажырата аламыз. Мемлекеттік органдар, сонымен бірге, алқалы және жеке басшылық болып та бөлінеді.

Демократиялық құқықтық мемлекеттің ең қажетті белгісі – сайлау болып табылады. 1948 жылғы Адам құқықтарының Декларациясында халықтың еркі шынайы сайлау өмірінде жалпыға бірдей, тең және жасырын дауыс беру аркылы жүргізілуі тиіс

делінген. [4]. Бұл мемлекеттік органдар мен жергілікті өзін-өзі басқару органдарын қалыптастырудың демократиялық тәсілдері біздің елімізде кеңінен етек алуда.

Қазақстан Республикасында Қазақстан Республикасының Президенті, Парламент депутаттары және жергілікті өзін-өзі басқару органдары сайланатынын өмірден көріп жүрміз. Сайлау белгілі бір тәртіппен еткізіледі, мұны сайлау жүйесі деп атайды.

Сайлау жүйесі - бұл мемлекеттік органдар мен жергілікті өзін-өзі басқару органдарын тікелей азаматтар сайлайтын кейбір лауазымды адамдарды сайлаудың тәртібі. Демек, сайлау жүйесіндегі ең маңыздысы дауыстың нәтижесін анықтайтын ереже болып табылады.

Сайлау мәселелері мемлекеттік құқық нормаларының бірі болып табылатын сайлау құқығымен реттелінеді.

Сайлау құқығы - сайлау өмірінде қалыптасатын қоғамдық катынастарды реттейтін мемлекеттік құқықтың бір бөлігі (институты).

Сонымен бірге, бұл термин азаматтардыц өзіндік сайлау құқығын белгілеу үшін де колданылады (субъективтік құқылы). Азаматтардың сайлау құқығы - Қазакстан Республикасының азаматтарының конституциялық құқығы. Ол азаматтардың белсенді сайлау құқығы және бәсең сайлау құқығы болып екіге белінеді.

Белсенді деп азаматтардың сайлауға қатысу құқығын, ал бәсең- олардың мемлекеттік өкімет органдары мен жергілікті өзін-өзі басқару органдарына сайлану құқығын айтамыз.

Азаматтардың сайлауға қатысуы құқығы жағынан бірдей, тең және тете сайлау негізінде жасырын дауыс беру принциптеріне негізделген.

Бұл сайлау жүйесінің, сайлау құқығының принциптері сайлауды ұйымдастыру мен өткізу тәртібін, оның негізгі белгілерін анықтайды, олар сайлаудың әр түрлі кезендерінде жүзеге асы-рылады. Сайлау процесі ұзақ мерзімге бейімделген, ол бірнеше сатыдан тұрады: сайлау округтерін, учаскелерін құру; сайлау комиссияларын қалыптастыру; сайлаушылар (тандаушылар) тізімдерін жасау; кандидаттарды ұсыну және тіркеу; сайлау алдындағы үгіт; дауыс беру қорытындыларын анықтау; қайтадан дауыс беру**.**

Парламент тұрақты негізде жұмыс істейтін екі Палатадан: Сенаттан (мұны бұқаралық акпарат құралдарында, тіпті заңгер окытушы- педагогтердің өздері де жоғарғы палата деп атап жүр, ал Қазақстан Республикасының Конституциясында бұл термин мағынасында қолданылмайды, тек оны бірінші орынға койғандығы болмаса) және Мәжілістен (оны төменгі палата деседі) тұрады. Парламенттің екі палаталық құрамы басты белгілерімен ерекшеленеді:

- Палаталардың өкілеттілігінің әртүрлілігі. Бұлардың шешетін негізгі мәселелері ездерінін құзыреті шенберінен шыкпауға тиіс және заң шығару процесінде де өкілеттіктері біркелкі емес болып келеді;
- Палаталарды қалыптастыру тәртібінің айрыкшылығы;
- Әр палатанын өкілділік табиғатының ерекшелігі, бұл жөнінде айтылған болатын.

Қорытынды

Қорыта келгенде сыбайлас жемқорлықты елде орын алып отырған жалпы саяси, әлеуметтік және экономикалық проблемалардың салдары деуге болады. Ол, әдетте қоғамның жаңару кезінде бой көтереді. Ал ондай кезеңді бастан кешіріп отырғанымыз рас. Сыбайлас жемқорлықпен күрестің батыл шараларын қабылдамасақ, оны криминалдық, экономиклық және әлеуметтік проблемадан саяси проблемаға айналып, мемлекеттің конституциялық негізінен қауіп төндіру мүмкін.

Сыбайлас жемқорлық–бұл нақты заңдық анықтамасы жоқ әлеуметтік құбылыс және кез келген құбылыс іспетті ол өзіне тән белгілермен сипатталады, әрі өз дамуында үлкен әлеуетке ие. Сыбайлас жемқорлықтың ерекше белгісі-ол қылмыс субъектілерінің өз қызмет бабын, құқықтық мәртебесін және қызмет мүддесіне қайшы әрі құқық пен ар-ожданның қалыптасқан нормаларына қайшы орналасқан лауазымның беделін пайдалану жолымен істелінеді. Осы әрекеттер мүліктік не өзге пайда табуға және қандай да бір

мүдделер мен қажеттіліктерді қанағаттандыруға тікелей бағытталған. Мысалы, саяси сыбайластықты саясаткерлердің, саяси үміткерлердің немесе олармен байланысты адамдардың сайлауды дайындау және өткізу, белгілі бір мемлекеттік лауазымға тағайындау немесе бекіту кезіндегі іс-әрекеттері ретінде анықтауға болады. Мемлекеттік билік және басқару органдарында жемқорлық қылмыстардың тікелей нысаны мемлекеттік қызметтің беделін қамтамасыз ететін қоғамдық қатынастар болып табылады.

Сыбайлас жемқорлық мәселесін зерттей отырып, сыбайлас жемқорлық мүдделі топтардың экономикалық мүдделерінің көлеңкелі ықпал ету түрі ретінде осы мәселеге қатысты төмендегідей түйін жасауға болады.

Біріншіден, барлығы мойындағандай, сыбайлас жемқорлық – саясаттың ажырамас бөлігі болып табылады. Өйткені лауазымдық тұлғаның игіліктерді бөлуге құқығы бар жерде, мүдделі тұлғалар тарапынан үнемі әлеуметтік үқсастық жасау мүмкіндігі болып тұрады. Яғни, игілік деп біз тек қана материалдық ресурстарды меңзеп тұрмаған болармыз, сонымен қатар оған лауазым иесінің түрлі әрекеттерге тыйым салу немесе рұқсат ету тағы басқа құқығы да жатады.

Екіншіден, сыбайлас жемқорлық жоғары деңгейге көтерілуі бұл мәселеге шындап көңіл бөлуді талап етеді. Заманауи жемқорлықпен күресу шаралары тек қана репрессивтік сипатта болмауы қажет, заңнамалардың да жетілдіруіне баса назар аударған жөн.

Үшіншіден, осы қоғамдық зауалға қарсы қоғамның бірігуі жемқорлықпен күрестің жеңісіне қол жеткізуге мүмкіндік береді. Толығырақ қарастыратын болсақ, сыбайлас жемқорлықты терең зерттеуге толық қол жете қойған жоқ. Іс жүзінде, анық дүниенің өзіне өмір күнделікті өзгерістер енгізіп отыр. Болашақта көлеңкелі әрекеттер сыбайлас жемқорлықтың жаңа түрлерін туындатуы әбден мүмкін. Қоғам мен мемлекеттің алдындағы басты міндеті – осы қылмыстың деңгейін неғұрлым азайту болып табылады.

Жемқорлықты болдырмау үшін, біздің пікірімізше, экономикалық, құқықтық және саяси сипаттағы шаралар кешенін қабылдау керек, олар:

1. Сыбайлас жемқорлықтың сайлау үдерісіне ықпалын азайту. Сайлау рәсімінің тазалығы және ашықтығы, ең алдымен – сайлау науқандарын қаржыландыру;

2. Заң шығару органдарына сыбайлас жемқорлықтың ықпалын кеміту. Ол үшін депутаттарды қылмысты жауапқа тарту рәсімін ықшамдау керек. Конституция мен елдің заңдарына сүйене отырып, партия қызметіне мемлекет тарапынан бақылауды күшейту. Партиялардың құрылуын қолдау қажет, үміткерлердің сайлаушылар алдында жауаптылығын арттыру, оларға ашық түрде өздерінің үміткерлерін таныстыру, саяси әлеуметтік тетігіне ие болу және олар үшін жауап беру.

3. Сыбайлас жемқорлыққа қарсы күресті жүргізуші кадрлардың біліктілігінің жеткіліксіздігі, сондықтан олардың жұмысын жетілдіру, ішкі сатқындардан тазарту – ең алдыңғы міндеттердің бірі. Бұл мәселені шешу үшін:

1. Ең алдымен құқық қорғау органдары қызметкерлерінің жалақысын көтеру;

2. Құқық сақтау органдарын заманауи техникамен қамтамасыз ету деңгейін көтеру, қазіргі заман талабына сай ақпараттық технологияларды енгізу қажет.

4.Жемқорлыққа қарсы ведомстволық бағдарламалар қабылдау. Әр ведомствоға өздерінің ерекшеліктеріне сай, сыбайлас жемқорлық қылмыстар құрылымы және жемқорлыққа қарсы күресті жүзеге асыру тәсілдері бар. Олардың әрқайсысына сырттан мамандарды тарту арқылы ерекше бағдарламалар жасау керек. Ведомстволық сыбайлас жемқорлыққа қарсы бағдарламаларды әрбір үш-бес жылда жаңартып отыруды тәжірибеге енгізу қажет. Осы салаға алуан түрлі сыбайлас жемқорлықты жұқтырған мемлекеттік экономикалық және әлеуметтік бағдарламаларға ревизия жасау да жатады.

5. Насихат және хабардарлық. Бұл шаралар кешені төмендегі бағыттар бойынша жүзеге асырылуы тиіс.

Егер ұлттық сыбайлас жемқорлық нақты бір елдегі жалпы проблемалардың пайда болуына себеп болса, халықаралық өзара әрекеттен туындаған сыбайлас жемқорлық осы өзара әрекеттердің толық жетілмегеніне байланысты. Сондықтан өзара әрекет ету тетігін

жетілдіруге бағытталған күш қолдану қажет. Сонымен қатар сыбайлас жемқорлыққа қарсы күрес жемісті нәтиже беру үшін мынадай ұсыныстар ескерілуі тиіс:

1. Жемқорлыққа қатысты азаматтардың адами ұстанымын қалыптастыру;
2. Құқық қорғау органдары қызметкерлерінің кәсіби біліктілігін арттыру;
3. Мемлекеттік қызметшілердің ар-ождан ұстанымы олардың мәртебесіне сай болуы;
4. Мемлекеттік қызметкерлердің табысын және олардың заңға сәйкестігіне шынайы бақылау жүргізу;
5. Қылмыстық жолмен тапқан пайда мен мүлікті тәркілеудің тиімді тәртібін енгізу;
6. Мемлекеттік билік және басқару органдарында жемқорлыққа қарсы әрекет ету мақсатында қоғам мен мемлекет осы мемлекеттік қызметшілерге беретін жеңілдіктерді заңда нақты белгілеу.

Қылмыстық кодекстен мемлекеттік функцияларды орындауға уәкілетті тұлға ұғымын алып тастап, орнына лауазымды тұлға болып табылмайтын мемлекеттік қызметкер ұғымын енгізу керек деп ойлаймыз. Мемлекеттік функцияларды орындауға уәкілетті тұлғаларға теңестірілген тұлға ұғымы, біздің пікірімізше, осы ұғыммен алмастырыла алады.

Сыбайлас жемқорлықтың тамыры тереңде жатқан қауіпті әлеуметтік құбылыс. Ресей тарихындағы I Петрдің кезінде пара алғанды да, пара бергенді де жазалап, өлім жазасын тағайындағанын көреміз. Одан кейін II Екатеринаның кезінде заңға сұғанақтық жасаған адамды қатаң жазалап отырған. Тарихқа үңілсек, осындай мәліметтер арқылы сыбайлас жемқорлық қылмыстарымен күрес бұрын да болғанын, бұл мәселенің әлі күнге өзекті мәселелердің бірі болып отырғанын көреміз.

Әдебиеттер тізімі

1. Қазақстан Республикасының Конституциясы 30 т*амыз* 1995 жыл республикалық референдумда қабылданды) (2022.19.09. берілген өзгерістер мен толықтыруларымен).

2.Қазақстан Республикасының Қылмыстық Кодексі 2015ж 1 қаңтардан бастап қолданысқа енгізілді.-Алматы: 2014 ж.

3.Қазақстан Республикасының Қылмыстық іс жүргізу кодексі 2015ж 1 қаңтардан бастап қолданысқа енгізілді.-Алматы: 2014 ж.

4.Комментарий и постатейные материалы к Закону Республики Казахстан «О борьбе с коррупцией» Алматы, ТОО «Баспа», 2001, 248с.

5.Қазақстан Республикасы Жоғарғы Соты Пленумының “Әйел зорлағаны үшін жауапкершілікті белгілейтін Заңдарды соттардың қолдану тәжрибесі туралы” 1993 жылдың 23-сәуіріндегі №1 қаулысы (Қазақстан Республикасы Жоғарғы Сотының Жаршысы 1993, №2).

6.Қазақстан Республикасы Жоғарғы Соты Пленумының 1993 жылғы 24 маусымдағы №3 “Жаза тағайындалғанда соттардың заңдарды дұрыс қолдануы туралы” қаулысы.(Қазақстан Республикасы Жоғарғы Сот Жаршысы №2, 1993).

7.Қазақстан Республикасы Жоғарғы Соты Пленумының “Соттардың рецидивті қылмыстар жөніндегі қылмыстық істерді қарау тәжрибесі туралы” 27-мамыр 1994 жылғы қаулысы (Қазақстан Республикасы Жоғарғы Соты Жаршысы, 1994 №3).

8.Қазақстан Республикасы Жоғарғы Соты Пленумының “Азаматтардың өмірі мен денсаулығына қарсы әрекеттер үшін жауапкершілікті көздейтін заңдарды соттардың қолдануы туралы” 1994 жылғы 23-желтоқсандағы №7 қаулысы (Қазақстан Республикасы Жоғарғы Сотының Жаршысы 1994 №1).

9.Ағыбаев А.Н. Қылмыстық құқық: Оқулық. Толықтырылып, екінші басылуы.-Алматы: Жеті жарғы, 1999-320 бет.

УДК 347.48

Бикенов Т.Д., Юриспруденция
Абдуллина А.А., доцент

Использование объектов авторского права и смежных прав при оказании услуг сотовой связи

Аннотация

В данной статье рассматривается правовое регулирование правоотношений по созданию и использованию мобильного контента, созданного на базе объектов интеллектуальной собственности. Выявлены тенденции развития законодательства в сфере авторского права и смежных прав, направленные на решение вопросов информатизации общества, проанализированы предложения по внесению изменений в законодательство РК, направленных на совершенствование нормативного материала, регулирующего указанные правоотношения.

Ключевые слова

Услуги сотовой связи, объекты авторского права, смежные права, информатизация общества.

Введение

Актуальность. Вопросам охраны и защиты интеллектуальной собственности, в том числе объектов авторского права и смежных прав, придается очень большое значение. В связи с бурным развитием технологий, результатом чего является, в частности, информатизация общества, все более и более актуальными становятся вопросы охраны и защиты прав интеллектуальной собственности в информационно-коммуникационных сетях.

В настоящий момент законодательство РК не обеспечивает должного регулирования правоотношений, связанных с созданием и использованием контента, адаптированного или изготовленного с учетом технических возможностей мобильных устройств (т.н. мобильный контента), изготовленного на базе объектов интеллектуальной собственности.

Можно отметить, в частности, следующие недостатки правового регулирования в РК:

1) понятие «мобильный контент» отсутствует в законодательстве;

2) законодательство не позволяет использовать исключительно организации по управлению имущественными правами на коллективной основе для получения разрешения на использование объектов авторского права и смежных прав для создания и передачи мобильного контента абоненту;

3) прямая ответственность операторов сотовой связи за нарушение прав интеллектуальной собственности при передаче мобильного контента в условиях отсутствии вины, знания о нарушении прав и возможности контролировать содержание передаваемого мобильного контента.

Все это способствует тому, что контент для мобильных устройств создается и используется с нарушением прав интеллектуальной собственности.

С целью сократить нарушения прав интеллектуальной собственности при создании и использования мобильного контента, законодательство РК в сфере авторского права и смежных прав было проанализировано в призме использования объектов интеллектуальной собственности в процессе создания мобильного контента и последующей передачи мобильного контента абоненту и даны рекомендации по его совершенствованию.

Объектом исследования являются гражданские правоотношения в сфере оказания дополнительных услуг сотовой связи. Предметом исследования являются

правоотношения в сфере создания и использования мобильного контента, созданного на базе объектов интеллектуальной собственности.

Научная новизна исследования состоит в поставленной цели и задачах исследования и в предложенных путях их решения, связанных с регулированием правоотношений по использованию объектов авторского права и смежных прав, при создании и передаче мобильного контента абоненту.

Обзор литературы

В научной литературе широко обсуждались и обсуждаются вопросы использования объектов интеллектуальной собственности в сети Интернет, но не в сети сотовой связи. Комплексных исследований по вопросам использования объектов авторского права и смежных прав при создании мобильного контента и его использовании путем передачи абоненту в среде сотовой связи, ни в РК, ни в Российской Федерации (далее - «РФ») нет. Нет таких комплексных исследований и за рубежом. Достаточно мало исследований по отдельным проблемам, связанным с правами интеллектуальной собственности и сотовой связью. Имеют место лишь редкие публикации, которые затрагивают вопросы сотовой связи и интеллектуальной собственности.

Теоретическую основу исследования составили труды следующих ученых: Э.П. Гаврилов, И.А. Зенин, А.П. Сергеев, И.А. Близнец, В.О. Калятин, Н.Н. Перевозникова, А.А. Невенчанный, Д.А. Салимжанова, С.П. Гришаев.

Основная часть

Методологической основой исследования является философский и диалектический методы исследования. Широко использовались также следующие общенаучные методы: анализ и аналогия. Использовались также следующие частные научные методы познания: системно-функциональный, технико-юридический, лингвистический. Поставленные цели и задачи исследования обусловили обращение к методу сравнительного правоведения, а также к формально-юридическому методу.

Сотовая связь - это один из видов мобильной радиосвязи, в основе которой лежит сотовая сеть. Ключевая особенность заключается в том, что общая зона покрытия делится на ячейки (соты), определяющиеся зонами покрытия отдельных базовых станций. Так определена сотовая связь в свободной энциклопедии «Википедия».

Законодательство РК определяет сотовую связь следующим образом: «Сотовая связь - вид электрической связи, использующий деление обслуживаемой территории на ряд ячеек, обеспечивающий возможность непрерывности связи при перемещении абонента из ячейки в ячейку и предназначенный для двустороннего (многостороннего) обмена информацией преимущественно в виде речи, передаваемой посредством радиоволн»[1].

Рождение сотовой связи относится к 1971 г., когда компания «BellSystem» представила в Федеральную комиссию США по связи (FederalCommunicationsCommission) описание архитектуры радиотелефонной связи, которую, впоследствии, стали называть сотовой.

Основной услугой сотовой связи является - голосовой звонок. Однако, с развитием сотовой связи количество сервисов расширилось, появился рынок дополнительных услуг сотовой связи, так называемых MVAS-услуг (от английского MobileValueAddedServices).

На территории стран Содружества Независимых Государств рынок дополнительных услуг сотовой связи начал формироваться многим позднее в 2001-2002 гг. и с тех пор интенсивно набирает обороты[2]. Бурное развитие MVAS-услуг отчасти связано с тем, что поделив основную массу абонентов и выровняв качество и цены на базовую услугу сотовой связи, передачу голоса, крупные сотовые операторы в каждой из стран начали борьбу за привлечение новых абонентов уже не путем использования рекламы, снижения тарифов, улучшения качества связи, а путем предоставления широкого ассортимента дополнительных услуг сотовой связи.

Нужно отметить, что номенклатура дополнительных услуг сотовой связи постоянно расширяется. Н. В. Перевозникова в своей научной работе ссылается на то, что следующая классификация используется в работе сотовыми операторами. Все многообразие дополнительных услуг сотовой связи делится на несколько классов:

1) дополнительные услуги сети: услуги определителя номера, антиопределитель, конференц-связь, переадресация вызова, ожидание вызова, удержание вызова, запрет вызова, голосовая почта;

2) услуги передачи данных: передача SMS, MMS (MultimediaServices или мультимедийных сообщений), услуги по предоставлению беспроводного доступа в Интернет или к корпоративным сетям, услуги по определению местоположения мобильного терминала;

3) роуминг (от английского roaming - бродить, скитаться) - это услуга позволяет пользоваться своим номером мобильного телефона вне зоны обслуживания своего сотового оператора, при наличии у последнего роумингового соглашения с оператором, в зоне обслуживания которого находится абонент;

4) информационно-развлекательные услуги или контент-услуги.

Информационно-развлекательные услуги, в свою очередь, делятся наследующие группы:

1) услуги персонализации сотовых телефонов;

2) услуги бизнес-контента;

3) медийные контент-услуги;

4) услуги мобильного маркетинга.

Итак, Д. А. Салимжанова выделяет следующие группы услуг:

1) коммуникационные (коммуникация пользователей между собой посредствам сотовой связи);

2) транзакционные (финансовые, денежные сделки, осуществляемые посредством сотовой связи);

3) бизнес-инструменты (использование возможностей сотовой связи в медиа-проектах, в области маркетинга);

4) контент-товары (предполагают доставку информации или данных посредством сотовой связи).

Предлагаемая классификация контент-услуг следующая[3]:

1) информационные услуги;

2) кастомизация телефона;

3) игры, викторины, лотереи.

Рассмотрим каждую группу контент-услуг.

К бизнес-контенту относятся информационные сервисы, например, курсы валют, новостные ресурсы, в том числе, услуги управления банковским счетом посредством мобильного телефона, оплата услуг со счета телефона, предоставление новостей из области политики, экономики, финансов, спорта.

Медийные контент-услуги включают викторины, лотереи, голосование, знакомства, мобильные чаты.

Мобильный маркетинг - это продвижение и интерактивная поддержка бизнеса с помощью мобильных технологий путем рассылки SMS-рекламы, проведения промо-акций, маркетинговых исследований.

Услуги персонализации сотовых телефонов, которые составляют достаточно большой пласт MVAS-услуг, это услуги, оказываемые на базе специально разработанного программно-аппаратного комплекса, который позволяет загрузить определенный контент с помощью WAP, GPRS, иных видов технологий на сотовый телефон абонента тем самым индивидуализировав его по сравнению с контентом, который был сформирован производителем и присутствовал на нем при его покупке.

Дополнительные услуги сети, как и передача голоса, а также роуминг являются технологическими услугами и предоставляются исключительно операторами сотовой связи. Продукт, который получает абонент, воспользовавшись названными услугами, не создан на базе объекта интеллектуальной собственности и не является таковым, поэтому названные дополнительные услуги сотовой связи не будут рассматриваться в настоящей работе.

Отметим, что информационно-развлекательные или контент-услуги тесно связаны с понятием «мобильный контент». Под мобильным контентом понимают услуги или товары, предоставляемые потребителю на базе услуг сотовой связи и являющиеся бизнес-инструментом, решающим транзакционную и коммуникационную функции или контент товары, носящие информационно-развлекательный характер[5]. Таким образом, мобильный контент - это разновидность цифрового контента, который адаптирован или изготовлен с учетом технических возможностей мобильных устройств.

Салимжанова Д. А. определяет мобильный контент следующим образом: «Мобильный контент - это вид дополнительных услуг сотовой связи, представляющий собой гибридный товар (продукт и (или) услугу), который направлен на удовлетворение потребности в информации, развлечениях и персонализации. Мобильный контент предоставляется потребителю контент- провайдером посредством сотовой связи, но при этом не выполняет коммуникационную функцию между абонентами (в отличие от других дополнительных услуг сотовой связи)».[6]

Как видно из приведенной выше классификации дополнительных услуг сотовой связи, часть мобильного контента связана с использованием объектов интеллектуальной собственности, есть же мобильный контент, при создании которого не используются объекты интеллектуальной собственности.

Сегодня доступны следующие основные продукты персонализации сотовых телефонов, мобильный контент, который создается с использованием объектов интеллектуальной собственности.

Мелодии звонков для сотовых телефонов или рингтоны (от англ. ringtones). Это могут быть монофонические, полифонические мелодии или реалтоны (realtones). Монофонические мелодии проигрывают одну ноту. Полифонические мелодии проигрывают несколько нот одновременно, создавая мелодию. Реалтоны - это запись музыки в цифровом формате (MP3-формат или AMR-формат).

К изобразительному мобильному контенту можно отнести также анимационные клипы, которые представляют собой небольшую последовательность анимационных картинок. К анимационным клипам применима та же процедура доставки абоненту, что и для анимационных картинок.

Java-игры. Java-игры - это небольшие программы, написанные на специальном языке программирования для мобильных устройств. Java-Игра устанавливается на сотовый телефон и может использоваться автономно без соединения с сетью и без участия других абонентов сотовой сети.

Отметим, что помимо игр в настоящий момент абоненту предоставляются и очень популярные 8M8-игры. Однако, при создании 8M8-игр объекты интеллектуальной собственности не используются. ЭМБ-игры представляют из себя набор команд, которые реализуются посредством ЭМБ- сообщений, поступающих на специальный игровой сервер, который обрабатывает весь трафик и реализует логику игры. Именно сервер выбирает игроку соперников и контролирует порядок игровых действий.

Фильмы, видеоклипы представляют собой обработанные с помощью специальных программ для ЭВМ аудиовизуальные объекты, доступные для просмотра на мобильном телефоне. В большинстве своем фильмы и видеоклипы в настоящий момент предоставляются посредством потоковых сервисов, которые дают возможность просмотра видео без предварительного скачивания файлов. Посредством потокового сервиса можно прослушивать также и музыку в формате MP3.

Прием телевещания на сотовый телефон - это контент-услуга, которая стала доступна абонентам в недавнем прошлом благодаря тому, что заметно снизилась стоимость доступа в Интернет посредством сотового телефона и широкое распространение получило третье поколение сотовой связи (ЗО).

Таким образом, в процессе создания описанного выше мобильного контента, а именно, мелодий звонков для телефонов (рингтонов), мелодий ожидания ответа (рингбэктонов), различных картинок (статичных и анимационных), анимационных клипов, видеотонов, при оказании услуги телевещания на сотовый телефон, предоставлении услуг по загрузке на мобильное устройство фильмов, видеоклипов, музыки формата MP3 используются объекты авторского права и смежных прав, поэтому эти виды мобильного контента являются предметом рассмотрения.

От объектов дополнительных услуг сотовой связи перейдем к субъектам, которые участвуют в создании и передаче мобильного контента абоненту. В настоящей работе, как было отмечено выше, рассматривается рынок контент- услуг, оказываемых с использованием объектов интеллектуальной собственности.

Помимо операторов сотовой связи появились новые субъекты рынка мобильного контента, такие как контент-провайдеры, контент-агрегаторы. Немаловажную роль в создании мобильного контента играют также организации по управлению имущественными правами авторов. По крайней мере, основную роль они должны играть в вопросе предоставления прав на использование объектов интеллектуальной собственности при создании и дальнейшей передаче мобильного контента абоненту.

Только на первоначальных этапах в процессе разработки и доставки мобильного контента абоненту, цепочка субъектов состояла только из трех звеньев. Это правообладатели исходного материала для создания мобильного контента, контент-провайдеры, операторы сотовой связи. При взаимодействии правообладателей и контент-провайдеров создается мобильный контент. Далее мобильный контент предоставляется абонентам с использованием материально- технической базы операторов сотовой связи. Оператор сотовой связи, в том числе, обеспечивает расчет за направленный (полученный абонентами) мобильный контент.

На данный момент схема создания и передачи мобильного контента существенно усложнилась. Увеличилось число участников рынка, задействованных в процессе предоставления абоненту контент-услуг, появилось большое разнообразие схем взаимодействия между ними.

Как и прежде, цепочка создания и передачи мобильного контента начинается с правообладателей материала для создания мобильного контента. Правообладателями могут быть художники, фотографы, авторы музыки, авторы текста к музыке, исполнители, звукозаписывающие компании и другие. Правообладатель материала для создания мобильного контента, как было сказано выше, может выступать в лице организаций по управлению имущественными правами авторов и правообладателей смежных прав на коллективной основе.

Далее в этой цепочке занимают место контент-провайдеры - это компании или индивидуальные предприниматели, которые создают мобильный контент. Такие компании занимаются созданием и реализацией принадлежащего им мобильного контента.

Следующее звено - это операторы сотовой связи, обеспечивающие транспортные услуги по доставке мобильного контента абонентам и получение средств от абонентов в качестве платы за оказанные контент-услуги. Несмотря на то, что сейчас некоторые операторы сотовой связи выступают и в роли контент-провайдеров и контент-агрегаторов классической и распространенной в настоящий момент схемой остается схема, при которой контент разрабатывается контент-провайдером, далее контент-агрегатор собирает разрозненный контент в единый пул, оператор же сотовой связи осуществляет функцию транспортировки мобильного контента абоненту.

Очень часто контент-провайдерами выступают и производители оборудования или программного обеспечения, что связано с их продвижением на рынке. Производители оборудования и программного обеспечения могут также заказывать производство особого мобильного контента. Так, компания «Microsoft» открыла свой онлайн-магазин «WindowsMarketplace», где продаются мобильные приложения от сторонних разработчиков на базе программного обеспечения Windows Mobile. Ранее на рынке также появились аналогичные сервисы и от других компаний - AndroidMarket от Google , AppWorld для смартфонов Blackberry[8] и OviStore от NokiaCorporation.

Следует также выделить такого участника цепочки создания и передачи мобильного контента, как разработчик программного обеспечения и технологических платформ. Этот участник может существовать, как самостоятельно, так и в рамках компании контент-провайдера, контент-агрегатора или оператора сотовой связи.

Отметим, что спрос на мобильный контент является вторичным, поскольку первоначально возникает спрос на объекты, которые положены в основу для создания мобильного контента. В качестве примера можно привести мелодии из кинофильмов. Первоначально спрос формируется на фильм и популярность, например, мелодий, картинок коррелирует с популярностью фильма.

Так, за основу создания мобильного контента берутся объекты авторского права и (или) смежных прав. Определим, какие объекты интеллектуальной собственности используются для создания мобильного контента, а также какие имущественные права правообладателя объекта авторского права и (или) смежных прав используются для создания мобильного контента и последующей его передачи абоненту.

Начнем с мелодий звонков для сотовых телефонов (рингтонов), а также с мелодий ожидания вызова (рингбэктонов). Чаще всего, мобильный контент в виде мелодий звонка или мелодий ожидания вызова создается на базе фонограммы, т.е. записанной и готовой к использованию песни или мелодии. Однако, сама фонограмма как объект смежных прав, включает в себя ряд объектов авторского права и смежных прав: музыкальное произведение, стихи, исполнение музыки и исполнение стихов. Права авторов музыки и стихов - относятся к авторским. В некоторых случаях музыка может включать и права аранжировщика, который добавил определенные звуковые эффекты в написанное композитором музыкальное произведение. Права аранжировщика тоже относятся к авторским. К смежным правам относятся права исполнителей (певца, музыканта) и изготовителя фонограммы.

Таким образом, если за основу для создания мобильного контента берется музыкальное произведение со стихами или без стихов, то такое должно пройти этап исполнения и создания фонограммы и именно фонограмма, в конечном итоге, является основой для создания рингтонов и рингбэктонов. Как уже было отмечено, чаще всего для создания рингтонов и рингбэктонов основой служит именно фонограмма.

Неверным является представление о том, что один объект интеллектуальной собственности поглощает другой объект интеллектуальной собственности и что при использовании фонограммы для создания рингтона и рингбэктона разрешение на использование необходимо получать только у правообладателя фонограммы. Для правомерного использования записанного музыкального произведения необходимо заключить договор со всеми правообладателями авторских и смежных прав на соответствующее музыкальное произведение. За исключением тех случаев, если, например, авторы произведений уступили исключительные права на них производителю фонограмм.

Говоря о том, какой объем прав должен быть получен у правообладателей объектов авторского права и смежных прав, следует упомянуть, что это зависит от того, был ли создан в процессе создания мобильного контента самостоятельный объект интеллектуальной собственности, т.е. является ли созданный мобильный контент объектом интеллектуальной собственности или нет.

В том случае, если мобильный контент, созданный в результате переработки объекта авторского права и смежных прав, является новым объектом интеллектуальной собственности, то у правообладателя (правообладателей) первичных объектов интеллектуальной собственности должно быть получено разрешение только на переработку первичных объектов. Несмотря на то, что использование такого нового объекта интеллектуальной собственности, созданного в результате переработки первоначального объекта, также должно осуществляться с согласия правообладателя переработанного объекта, как правило, дача правообладателем согласия на переработку означает и его согласие на использование созданного в результате переработки нового объекта[7]. В некоторых случаях автор и лицо, перерабатывающее произведение, заключают договор о том, каким образом будет использоваться переработанное произведение.

Калятин В.О. выделяет также высокую и очень высокую степень творческой самостоятельности нового произведения, при которой новое произведение используется вне контроля автора (правообладателя) первоначального произведения. Высокая степень творческой самостоятельности автора нового произведения может быть признана, когда первоначальное произведение использовалось для создания нового произведения (образная основа сохранена в некоторых существенных чертах, возможно сохранение незначительных элементов языковой оболочки). Очень высокая степень творческой самостоятельности создателя нового произведения имеет место при цитировании. В случае высокой степени творческой самостоятельности автора, в новом произведении обязательно лишь указание факта использования первоначального произведения. Цитата, конечно, должна сопровождаться соответствующей ссылкой[8].

Рассматривая вопрос получения разрешения на переработку объектов авторского и смежных прав для создания мобильного контента, следует также отметить разные позиции И. А. Близнеца и К. Б. Леонтьева, с одной стороны, и А. П. Сергеева, с другой стороны, в отношении того, что является переработкой произведения. И. А. Близнец и К. Б. Леонтьев считают, что под переработкой произведения понимается только творческая переделка произведения. В свою очередь, А. П. Сергеев указывает: «Право на переработку произведения охватывает собой все виды произведений и все виды переработок». Таким образом, можно ли назвать этот способ использования произведения (а именно, переработку базового произведения с помощью технических средств, не включающую творческого элемента) переработкой.

Рассмотрим является ли мобильный контент в соответствии с действующим законодательством РК объектом интеллектуальной собственности. Полагаем, что мобильный контент может считаться объектом авторского права, если процесс его создания является творческим трудом, а не технической работой. Закон об авторском праве РК в п. 1 ст. 6 предусматривает следующее: «авторское право распространяется на произведения науки, литературы и искусства, являющиеся результатом творческой деятельности, независимо от их назначения, содержания и достоинства, а также от способа и формы их выражения».

В связи с этим, может ли мобильный контент быть причислен к объектам интеллектуальной собственности и охраняться, например, в качестве объекта смежных прав? В настоящий момент мобильный контент охране в качестве объекта смежных прав в РК не подлежит. Охрана в форме объекта смежных прав не может быть использована, т.к. перечень объектов смежных прав в Законе об авторском праве РК является исчерпывающим. Перечень объектов смежных прав в РК ограничивается постановками (исполнениями), фонограммами и передачами организаций эфирного и кабельного вещания. Среди этих объектов нет мобильного контента и расширение объектов, охраняемых в качестве объектов смежных прав, требует внесения изменений в Закон об авторском праве РК.

Производство мобильного контента с соблюдением прав авторов произведений и правообладателей смежных прав, которые берутся за основу для создания мобильного контента, как и производствофонограмм, является дорогостоящим процессом, следовательно, имущественные интересы контент-провайдеров должны быть защищены на случай несанкционированного воспроизведения и распространения мобильного контента.

Следует подчеркнуть, что по своей природе мобильный контент может охраняться в качестве объекта смежных прав. Прежде всего, поскольку мобильный контент создается на основе объектов авторского права. За контент- провайдерами, в случае отсутствия творческого элемента в процессе создания того или иного мобильного контента, как и за производителями фонограмм, полагаем, должно быть признано исключительное право без наделения контент- провайдеров неимущественными правами. Расширение перечня объектов смежных прав путем включения мобильного контента и определение объема прав контент-провайдера, полагаем, позволит поддержать интерес контент- провайдеров к созданию мобильного контента без нарушения прав авторов и правообладателей смежных прав. Таким образом, полагаем что в настоящий момент имеет место необходимость внесения изменений в Закон об авторском праве РК путем расширения объектов и субъектов смежных прав.

Отметим, что особый правовой режим (suigeneris) для баз данных был введен еще Директивой Европейского союза о правовой охране баз данных 1996г. Минбалеев А. отмечает: «Главная особенность данного права заключается в том, что оно распространяется на базы данных независимо от того, подпадают они или нет вообще под какую-либо правовую охрану, обладают ли критерием оригинальности и являются или нет результатом творческого труда автора... Непременное условие охраны баз данных - существенные финансовые вложения в ее создание, при этом приоритет приобретает финансовое начало, а не творческое»[8]. В такой ситуации правовая охрана «может быть предоставлена любой компиляции и любой совокупности данных, которая, в сущности, является не чем иным, как обычной информацией».

Аналогичный режим охраны был предоставлен базам данных и в РФ с трансформацией в смежно-правовую охрану. Лицо, которое организовало создание базы данных, а также работу по сбору, обработке составляющих ее материалов, наделяется исключительным правом на созданную базу данных, если таким лицом были вложены существенные материальные затраты, а также организационные усилия в ее создание. При этом гражданское законодательство РФ указывает, что изготовителю базы данных принадлежит на нее исключительное право, только если такая база данных потребовала существенных финансовых, материальных, организационных или иных затрат для ее создания. При этом, факт существенных затрат изготовителя базы данных должен бытьоспорен заинтересованным лицом. Законодатель РФ также пытается определить какая база данных отвечает критерию вложения существенных затрат в ее создание. Это база данных, содержащая не менее десяти тысяч самостоятельных информационных элементов (материалов), составляющих содержание базы данных. В случае, если база данных содержит меньшее количество самостоятельных единиц, то наличие существенных затрат для создания базы данных необходимо доказать.

Возвращаясь к вопросу о том, какой объем прав должен быть получен у правообладателей объектов авторского права и смежных прав для создания и использования рингтонов и рингбэктонов, отметим следующее. Учитывая, что названные виды мобильного контента не являются объектами интеллектуальной собственности в соответствии с действующим законодательством РК, у правообладателя музыкального произведения, автора слов песни, исполнителя музыки, исполнителя текста и производителя фонограммы должно быть получено разрешение не только на переработку каждого из названных объектов интеллектуальной собственности, но и на использование

названных объектов, способами, которые задействованы в процессе передачи мобильного контента абоненту.

Применительно к такому способу использования мобильного контента, как передача его по сети мобильной связи абоненту, то правомочия, возникающие в отношении объектов авторского права и смежных прав, полагаем, можно уже сейчас дополнить таким способом использования как доведение произведения/объекта смежных прав до всеобщего сведения по сети сотовой связи.

Заключение, выводы

С проникновением дополнительных услуг сотовой связи в различные сферы экономики обостряются и вопросы, связанные с соблюдением прав на объекты интеллектуальной собственности при оказании данных услуг. В статье проанализирован действующий в РК нормативный материал в сфере авторского права и смежных прав в призме вопросов развития информационных технологий. Анализ законодательства РК показал:

1) на сегодняшний день законодательство в сфере авторского права и смежных прав учитывает процессы информатизации общества и регулирует вопросы использования объектов авторского права и смежных прав в информационно-коммуникационной сети лишь частично.

2) изменения, касающиеся информатизации общества, связаны, в основном, с использованием объектов в сети Интернет; особенности использования объектов авторского права и смежных прав в сети сотовой связи не нашли отражения в законодательстве РК. На сегодняшний день нормативно-правовая база РК не отвечает потребностям рынка мобильного контента и требует внесения изменений;

3) процесс совершенствования законодательства с учетом информатизации общества, тем не менее, продолжается.

Список источников

1. Абдуллин А. И. Интеллект и право: правовая охрана интеллектуальной собственности: учебное пособие / А. И. Абдуллин. - М.: Статут, 2021. - 796 с.

2. Близнец, И. А. Право интеллектуальной собственности: учебник / И.А. Близнец, Э. П. Гаврилов, О. В. Добрынин [и др.]; под ред. И. А. Близнеца. - М.: Проспект, 2013. - 960 с.

3. Близнец, И.А, Леонтьев, К.Б. Авторское право и смежные права: Учебник /Под ред. И.А. Близнеца. - М.: Проспект, 2020. - 416 с.

4. Гаврилов, Э. П. Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации, части четвертой / Э. П. Гаврилов, О. А., Городов, С. П. Гришаев. - М.: Проспект. - 2019. - 800 с.

5. Гражданский кодекс Республики Казахстан (Особенная часть). Комментарий (постатейный): В двух книгах. Книга 2 / Ответственные редакторы: М. К. Сулейменов, Ю. Г. Басин. - Алматы, 2016. - 1512 с.

6. Гаврилов, Э. П. Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации, части четвертой / Э. П. Гаврилов, О. А., Городов, С. П. Гришаев. - М.: Проспект. - 2019. - 800 с.

7. Дмитриева, Г. К. Международное частное право / Г. К. Дмитриева. - М.: Проспект, 2012. - 254 с.

8. Европейское право. Право Европейского Союза и правовое обеспечение защиты прав человека: учебник для вузов / Под ред. д.ю.н., проф. Л. М. Энтин. - 2-е изд., перераб. и доп. - М.: Норма, 2015. - 936 с.

УДК 347.135.222

Бисикенов К.М., Юриспруденция
Жалыбин С.М., профессор

Развитие страхового законодательства

Аннотация

Страхование, как и любая деятельность, без современных законодательных актов, крепкой и стабильной правовой и нормативной базы, касающейся порядка организации и деятельности страховщиков, теряет смысл в жесткой рыночной экономике. Без четкого государственного регулирования страховой рынок не может обойтись и сейчас.

Ключесвые слова

Страхование, Гражданский кодекс РК, страховщик, страхователь, застрахованный, выгодоприобретатель, экономика.

Введение

Обязательное страхование набирает свои обороты. Поэтому правовое регулирование обязательного страхования является сложным процессом, поскольку существует множество нормативно-правовых актов.

Все сказанное на современном этапе развития страховых отношений приобретает особую **актуальность.**

Следовательно, **целью** дипломного исследования являются изучение теоретических основ формирования страхового рынка в республике, анализирование действующего страхового законодательства.

Для достижения поставленной цели в дипломной работе определены следующие **задачи:**

1. Сделать глубокий анализ страхового законодательства страны с момента обретения независимости;

2.Рассмотреть особенности действующего страхового законодательства;

3. Раскрыть этапы становления страхового рынка и направления экономической интеграции страхового рынка;

4. Определить актуальные проблемы государственного регулирования страховой деятельности.

Значительным шагом в развитии страхового рынка республики явилась передача функций и полномочий государственного органа страхового надзора Национальному банку Республики Казахстан.

С октября 2000 года Национальный банк Республики Казахстан как уполномоченный орган по регулированию и надзору за страховой деятельностью является полноправным членом Международной Ассоциации органов страхового надзора (IAIS). Однако, позже надзорными функциями в области страхования был наделено Агентство РК по регулированию и надзору финансового рынка и финансовых организаций. Политика и стратегия развития страхового рынка Казахстана определяемая агентством последовательно ведет страховой рынок к нормам и стандартам Европейского Союза, при сохранении конструктивных отношений со страховыми организациями стран СНГ.

Республика Казахстан выделяется из всех стран СНГ высоким уровнем развития нормативной базы и государственного регулирования страхового рынка, несмотря на то, что показатели сбора премий и страховых выплат в Казахстане пока еще ниже, чем у некоторых соседей по СНГ. Но это тот случай, когда «лучше меньше, да лучше». Этим обеспечивается большая гарантия страхователям возмещения риска при наступлении страхового случая.

Участие государства в решении проблем страхового рынка придает актуальность страхованию и страховой деятельности, повышает степень защиты законных интересов страхователей. В последние годы улучшилась финансовая дисциплина и учет в страховых организациях, перечень и уровень представляемых страховых услуг.

За относительно короткий период времени в Казахстане была проведена существенная работа по созданию условий для развития страховой индустрии:

- Совершенствовалась действующая законодательная база, регулирующая развитие страхового рынка.
- Обеспечена финансовая устойчивость и платежеспособность страховых организаций.
- Обеспечена доступность страховых услуг, прозрачность и законность страховых операций.

Страховой рынок Казахстана можно назвать одним из наиболее динамично развивающихся во всем СНГ.

Сегодня согласно закона о страховой деятельности **страхование** представляет собой комплекс отношений по защите законных имущественных интересов физического или юридического лица при наступлении страхового случая или иного события, определенного договором страхования, посредством страховой выплаты, осуществляемой страховой организацией за счет своих активов.

Данная трактовка страхования одинаково относится к добровольному и обязательному страхованию. Отличие заключается в том, что обязательное страхование – это страхование, осуществляемое в силу требований законодательства.

С 2003г в Казахстане осуществляется обязательное страхование по отдельным видам определенным индивидуальным законодательством. Так, сегодня десять видов обязательного страхования – это:

1. Обязательное страхование гражданско-правовой ответственности работодателя за причинение вреда жизни и здоровью работника при исполнении им трудовых (служебных) обязанностей
2. Обязательное страхование гражданско-правовой ответственности владельцев транспортных средств
3. Обязательное социальное страхование
4. Обязательное страхование гражданско-правовой ответственности аудиторских организаций
5. Обязательное страхование гражданско-правовой ответственности перевозчика перед пассажирами
6. Обязательное страхование в растениеводстве
7. Обязательное страхование гражданско-правовой ответственности владельцев объектов, деятельность которых связана с опасностью причинения вреда третьим лицам
8. Обязательное страхование гражданско-правовой ответственности туроператора и турагента
9. Обязательное страхование гражданско-правовой ответственности частных нотариусов
10. Обязательное экологическое страхование (см. Приложение А)

Необходимым условием нормального развития государства является обеспечение безопасности общества в условиях рыночных отношений. С развитием рыночных отношений государство перестает нести ответственность за возмещение ущерба хозяйствующих субъектов и граждан в случае неблагоприятных событий, стихийных бедствий и катастроф. Инструментом, способным возмещать возникающие убытки и потери в процессе рыночных отношений является страхование.

Страхование это один из методов управления рисками, направленный на защиту имущественных интересов юридических и физических лиц, обеспечивающий стабильность развития и безопасность предпринимательства. Страхование, способствуя перераспределению рисков, позволяет повышать эффективность экономики. Отсюда политика развития национальной системы страхования является одной из стратегических задач в области создания инфраструктуры рынка.

На начальном этапе становления суверенитета Республики Казахстан страхование не было востребовано обществом. Сегодня, по мере развития рыночных отношений в государстве появляются признаки того, что страхование становится неотъемлемой частью экономических отношений.

Предметом исследования являются страховые отношения, их государственное регулирование. **Объектом** исследования выступают страховое законодательство республики, субъекты страховых правоотношений.

Теоретической и методологической основой исследования послужили научные труды отечественных, а также законодательные акты, Указы Президента РК, постановления Правительства РК, нормативные и методические материалы, рекомендации научных учреждений и др. В качестве информационной базы использованы материалы отчетов Агентства РК по регулированию и надзору финансового рынка и финансовых организаций РК.

Структура дипломной работы состоит из введения, трех глав, заключения. Приведен список использованных источников. В работе по отдельным моментом дипломного исследования приводятся приложения.

Основная часть

Страхование в РК поднято на качественно новый уровень, отменена государственная монополия на страховую деятельность и оно определено в качестве предпринимательской деятельности.

Дальнейшим шагом в развитии отечественного страхового бизнеса в рыночных условиях стало принятие Закона Республики Казахстан «О страховой деятельности» от 18 декабря 2000 года № 126 – II, который регулирует отношения возникающие в процессе страхования имущества и других ценностей.

В казахстанском обществе неуклонно в лучшую сторону изменяется отношение к страхованию. Все большее понимание среди руководителей хозяйствующих субъектов находит то положение, что страхование является важным сектором экономики, оказывающим стабилизирующее влияние на ее развитие и предпринимательскую деятельность.

Значительным шагом в развитии страхового рынка республики явилась передача функций и полномочий государственного органа страхового надзора Национальному банку Республики Казахстан.

С октября 2000 года Национальный банк Республики Казахстан как уполномоченный орган по регулированию и надзору за страховой деятельностью является полноправным членом Международной Ассоциации органов страхового надзора (IAIS).

Республика Казахстан выделяется из всех стран СНГ высоким уровнем развития нормативной базы и государственного регулирования страхового рынка, несмотря на то, что показатели сбора премий и страховых выплат в Казахстане пока еще ниже, чем у некоторых соседей по СНГ. Но это тот случай, когда «лучше меньше, да лучше». Этим обеспечивается большая гарантия страхователям возмещения риска при наступлении страхового случая.

Участие государства в решении проблем страхового рынка придает актуальность страхованию и страховой деятельности, повышает степень защиты законных интересов страхователей. В последние годы улучшилась финансовая

дисциплина и учет в страховых организациях, перечень и уровень представляемых страховых услу [1]г.

Политика и стратегия развития страхового рынка Казахстана определяемая Национальным банком последовательно ведет страховой рынок к нормам и стандартам Европейского Союза, при сохранении конструктивных отношений со страховыми организациями стран СНГ. Определяющим моментом в движении к рыночным отношениям является прозрачность и законность страховых операций, корреляция действующего страхового законодательства Республики Казахстан с нормами Европейского Союза и Всемирной торговой организации.

За относительно короткий период времени в Казахстане была проведена существенная работа по созданию условий для развития страховой индустрии:

- Совершенствовалась действующая законодательная база, регулирующая развитие страхового рынка.
- Национальным банком РК были разработаны и внедрены требования и нормативы к страховым и (перестраховочным) организациям.
- Обеспечена финансовая устойчивость и платежеспособность страховых организаций.
- Обеспечена доступность страховых услуг, прозрачность и законность страховых операций.

Позитивными моментами последних лет развития казахстанского страхового рынка явились:

- введение законодательного запрета на совмещение операций по страхованию жизни со страхованием иным, чем страхование жизни в одной страховой организации. С позиции платежеспособности страховой организации это существенный момент, так как первое предусматривает долгосрочные инвестиции страховых резервов, второе краткосрочные;
- установление жестких требований к уставному капиталу страховых организаций в Республике Казахстан;
- соблюдение соответствия определенным квалификационным требованиям руководителя исполнительного органа страховщика и его главного бухгалтера;
- строгие требования к финансовой устойчивости и добросовестности акционеров учредителей страховых организаций.

Страховой рынок Казахстана можно назвать одним из наиболее динамично развивающихся во всем СНГ. Этому способствовала Программа развития страхового рынка республики на 2004-2006 годы.

Этапы становления страхования и страховой деятельности суверенного Казахстана

К середине 90-х вся страховая инфраструктура оказалась под угрозой полного развала – достаточно сказать, что из всего числа (около 600) ранее зарегистрированных в республике страховых организаций, по состоянию на 20 декабря 1994 года, получили продление срока временных лицензий только 13. При этом сам механизм выдачи лицензии не мог гарантировать, что их получили имение те, кто этого действительно заслуживал.

Поскольку такое положение было явно нетерпимым, вместе с избранием нового Верховного Совета сразу же возник вопрос о принятии нового Закона о страховании, призванного, с одной стороны, упорядочить всю правовую базу страховой деятельности в республике и усовершенствовать ее в духе потребностей рыночной экономики. С другой, ввести в рамки законности деятельность государственных органов регулирования страхового дела с целью недопущения произвола с их стороны [2].

Проект закона был подготовлен в сентябре 1994 года по линии Комитета Верховного Совета Республики Казахстан по вопросам финансов и бюджета. Одновременно возник встречный законопроект, подготовленный Департаментом страхования и

основанный на Указе от 16 апреля 1994 года, еще больше усиливающий власть Департамента страхования, доводя его полномочия до диктаторских. Встречный законопроект также расширял страховое поле “Казахинстраха”, действовавшего под крылом Департамента, путем установления его монополизма в наиболее выгодных сферах страхования (то есть страхования иностранных юридических лиц и перестрахования в иностранных страховых компаниях, где в расчетах фигурируют доллары). В дележке этого пирога должен был участвовать так называемый “страховой пул”, формируемый вокруг “Казахинстраха”, с отбором в этот пул непонятно по какому критерию определенных страховых организаций. Кроме того, законодательно закреплялось монопольное положение одной из зарубежных страховых брокерских компаний, которая размещала бы страховые риски “Казахинстраха” на международном рынке перестрахования. И при всем этом предусматривалось, что размеры страховых платежей, включая отдаваемые в перестрахование, устанавливаются в договорном порядке. Хотя о каком договоре может идти речь, когда ты обязан страховаться у определенного страховщика, который властен продиктовать размеры этих платежей, так как страхование является обязательным (например, страхование нефтяных операций, где больше всего иностранных инвесторов).

Естественно, что такой проект не мог быть выполнен на уровне требований законности. В результате законопроект содержал 31 нарушение Конституции, 118 нарушений Гражданского кодекса (общей части) и нарушал 17 других основных экономических законов республики. Что, впрочем, совершенно не смущало разработчиков проекта и тех лиц, которые их поддерживали, была проявлена необыкновенная активность и изворотливость в протаскивании своего законопроекта.

Больше года шла «война» проектов, приобретавшая норой самые драматические оттенки. Однако, благодаря поддержке премьер-министра и министра юстиции, победил проект рабочей группы Верховного Совета, что завершилось принятием Указа от 3 октября 1995 года «О страховании» [3].

Данный указ в целом основывался на положениях Закона от 3 июля 1992 года, развивая, дополняя и модернизируя их. Воспринял он, заметим, и все полезное, что содержалось в Указе от 16 апреля 1994 года.

В качестве существенно новых моментов, которые ввел Указ от 3 октября 1995 года “О страховании”, можно отметить следующие:

1. Указ не содержал перечня видов обязательного страхования, отсылая это к иным законодательным актам. Такой подход нельзя признать лучшим, так как он неизбежно размывает правовую базу страхования, придавая ей почти калейдоскопический характер. Без сомнения, было бы гораздо удобнее иметь единый правовой акт, в котором можно было бы найти ответы на все вопросы, касающиеся страхования. Однако опыт Закона от 3 июля 1992 года продемонстрировал тщетность таких ожиданий – уровень нашей законодательной технологии оказался не готовым к такому решению. Остается лишь уповать, что в будущем мы все-таки будем иметь дело с единым и комплексным Страховым кодексом Республики Казахстан.

2. Указ допускает возможность отступления от предписаний законодательства об обязательном страховании в сторону улучшения положения страхователя.

3. В указе подчеркнут принцип недопустимости монополизации страхового дела в руках отдельных страховых организаций, включая государственные.

4. В указе частично приоткрыт рынок для деятельности зарубежных страховых компаний. Напомним, что Законом от 3 июля 1992 года рынок был полностью открыт и любая зарубежная страховая компания могла свободно осуществлять на нем свою деятельность, а поправками в этот Закон, принятыми 8 апреля 1993 года, страховой рынок, напротив, был наглухо закрыт от любого проникновения иностранных страховщиков. Последний указ избрал компромиссное решение — деятельность иностранных страховых организаций на территории Республики Казахстан в качестве

непосредственного страховщика по-прежнему запрещается, однако они могут быть участниками страховых организаций Республики Казахстан с долей участия до 50 процентов уставного фонда. Кроме того разрешена деятельность зарубежных перестраховочных организаций через свои филиалы и представительства, зарегистрированные на территории республики, а также деятельность иностранных страховых брокеров. Так что страховой рынок Казахстана приоткрыт, и весьма существенно.

5. Уставный фонд страховой организации, повышен до 40 тысяч месячных расчетных показателей, что на октябрь 1995 года составляет 2 миллиона тенге).

6. Подробно расписано правовое положение таких участников страховых отношений, как застрахованный и выгодоприобретатель, о которых ранее действующее страховое законодательство содержало лишь отрывочные упоминания.

7. Гораздо подробнее освещен договор страхования, которому посвящена целая глава.

8. Законодательно закреплены такие формы сложного страхования, как двойное и групповое страхование.

9. В интересах страхователей законодательно закреплены меры по обеспечению финансовой устойчивости страховщиков, включающие в себя: а) наличие сформированного уставного фонда, о котором шла речь выше; б) установление порядка формирования страховых резервов и порядка их размещения; в) установление нормативов соотношения между принятыми по договору обязательствами и средствами, имеющимися у страховщика для погашения этих обязательств.

10. Учрежден Государственный страховой надзор, определены его права и обязанности.

11. Уточнен порядок лицензирования страховой деятельности, в том числе порядок приостановления и отзыва лицензии [4].

Данный Указ по своему содержанию явился результатом определенного компромисса между различными заинтересованными социальными группами. В числе этих групп можно выделить следующие:

1) национальные страховые организации, которые заинтересованы, во-первых, в недопущении зарубежных страховых компаний на страховой рынок Казахстана, так как вполне резонно опасаются конкуренции с ними, и, во-вторых, в расширении страхового поля путем введения всякого рода обязательных видов страхования;

2) иностранные инвесторы, заинтересованные в качественном и гарантированном страховании, которое им могут обеспечить зарубежные страховые компании либо у себя дома, либо непосредственно в Казахстане. Поэтому они бы предпочли видеть страховой рынок Казахстана открытым;

3) зарубежные страховые компании, которые также желают видеть этот рынок открытым, поскольку он все больше и больше становится привлекательным для них в силу нарастающего потока иностранных инвестиций в Казахстан;

4) работники Министерства финансов, а также службы Государственного страхового надзора, заинтересованные, во-первых, в придании страхованию характера финансовой деятельности государства (т. е. в огосударствлении его) с тем, чтобы переложить часть расходов бюджета на страховые институты (например, трансформировать социальное обеспечение в институт социального страхования, или, что уже было сделано, переложить бюджетные расходы по финансированию здравоохранения на плечи медицинского страхования). Те и другие заинтересованы, во-вторых, в усилении своих властных полномочий и в превращении страхования если не в объект прямого государственного регулирования, как это было при социализме, то по крайней мере в объект широкого государственного контролирования, где каждый шаг подвергался бы бюрократическому надзору.

Все эти силы (а точнее борьба этих сил) и предопределят направления развития страхового законодательства Республики Казахстан в будущем.

Что же касается казахстанских предпринимателей и граждан, то есть тех, на кого, собственно, и рассчитана вся страховая система, то они проявляют полнейшее равнодушие к вопросам страхования. В этом проявляются и недоверие к страхованию как таковому, и отсутствие чувства собственника, а главным образом, отсутствие психологического навыка думать о завтрашнем дне.

Развитие страхового рынка Республики Казахстан

Создание Казахстанского рынка страхования связывают с началом 1990-х, когда стали появляться частные и акционерные страховые организации. Нужно отметить, что на первом этапе становления отечественного страхового рынка при наличии определенного количества мелких компаний, доминирующее положение на рынке занимал госстрах. Заметного роста капитала не наблюдается. Однако, несмотря на это, постепенно складывалось экономическое пространство для деятельности страховщиков.

Отсутствие законодательной базы, регулирующей страховые отношения, значительно тормозило процесс развития страхового рынка. Лишь в июле 1992 г. вступил в действие Закон Республики Казахстан «О страховании» [5].

В целом, период с 1991-1994 гг. характеризуется несовершенством законодательства, отсутствием органа регулирования страхового рынка, единого подхода к основным принципам организации страхового дела, бухгалтерского, статистического учета и отчетности. Законом РК «Об организационно-правовых мерах по формированию и развитию страхового рынка» в 1994 году были повышены «входные» барьеры, ужесточены требования к уставному капиталу страховщиков, минимальный уровень которого повышен до 2 млн. тенге, введено лицензирование страховой деятельности, а также запрещено страховым организациям заниматься иной предпринимательской деятельностью, помимо страхования. В результате за год количество страховых организаций уменьшилось более чем в 10 раз, и их число ставило 22 организации. В 1994 году произошло резкое замедление темпов роста количества страховых компаний, после первоначального периода интенсивного увеличения стабилизировалась их численность.

Следует отметить, что в 1994 г., когда было принято решение о необходимости регулировать страховое дело, лицензию на страховую деятельность имели 22 страховые организации, то в 1998 г. лицензии имели 71 страховая организация. За этот период наблюдается увеличение и совокупного уставного капитала. Прирост в 1998году произошел за счет вновь образованных страховых организаций, а в последующем увеличивается капитализация и соответственно повышается средний уставной капитал на одну страховую организацию за анализируемый период.

Из действовавших на 01.01.1998 г. 65 страховых организаций 62,9 % имели уставный капитал в размере до 20 млн. тенге; 31,6 % - до 40 млн. тенге, 5,5 % - свыше 40 млн. тенге. Уставный капитал двух третьих страховых организаций был ниже установленных норм. Прослеживается тенденция концентрации активов. На долю 10 крупных организаций в 1997 г. пришлось 72,9 % поступлений страховых премий, в 1998 г. -56,3%.

С 2001 года выделяются 6 лидирующих страховых организаций, на долю которых приходится 65,3 % поступлений страховых премий.

В странах с развитой экономикой наиболее безопасной с позиции монополизации считается ситуация, при которой в отрасли действует 10 и более конкурентов, причем доля одного крупного их них не должна превышать 31 % общего объема продаж страховых услуг; двух - более 44 %; трех - 54 % и четырех - 64 %. Если такое соотношение нарушается, то государство вводит экономические санкции и тем самым ограничивает участие соответствующих страховщиков на рынке.

Число страховых организаций с участием нерезидентов Республики Казахстан в 1998 г. составляло 9 компаний, в 1999 г. -7, в 2000 г. -4, в 2001 г. -5, в 2002 г. -3, и в 2003 г. - 6.

В 1999 году совокупный уставный капитал и страховые резервы повысились в 1,2 раза в сравнении с 1998 годом, число страховых организаций снизилось до 70, соответственно страховые премии в среднем на одну компанию повысились и 1,4 раза.

Увеличение совокупного размера уставного капитала объясняется повышением требований со стороны Национального банка как уполномоченного государственного органа страхового надзора к капитализации страховых организаций и введением в действие Постановления Правления Национального банка РК от 15 ноября 1999 года № 355 «О минимальных размерах уставного и собственного капиталов страховых и перестраховочных организаций». В частности, минимальный размер уставного капитала для вновь создаваемых перестраховочных организаций - 200 миллионов тенге, для страховых организаций, осуществляющих страхование жизни - 150 миллионов тенге, и страховых организаций, осуществляющих иные страховые операции - 100 миллионов тенге. Минимальный размер уставного капитала для вновь создаваемой страховой организации и собственного капитала для действующей страховой организации подлежит увеличению с учетом соответствующих величин по классам страхования, в рамках которых страховая организация планирует осуществлять свою деятельность [4].

Вследствие этого в 2000 году совокупный уставный капитал повысился на 1370,6 млн. тенге, или в 1,6 раза по сравнению с предыдущим годом, число страховых организаций сократилось на 40% и соответственно увеличились показатели в среднем на одну организацию. Размер совокупного оплаченного уставного капитала страховых организаций в 2001 году составил 3,9 млрд. тенге или 25,9 млн. долларов США, в том числе доля иностранного участия 273,3 млн. тенге или 7% .

В странах с рыночной экономикой придается большое значение размеру первоначального капитала страховых компаний. Например, во Франции для начала страховой деятельности минимальный стартовый капитал должен составлять 5 млн.евро - для акционерного общества по страхованию жизни и ответственности; 3 млн.евро - для имущественного страхования. Поэтому и в нашей стране идет постепенное увеличение границ начального капитала страховщиков. В то же время следует отметить, что резкое увеличение «планки» уставного капитала в современных условиях может ограничить развитие рынка страховщиков [6].

Доля суммарного зарегистрированного уставного капитала страховых компаний с иностранным участием от совокупного уставного капитала всех страховых организаций составила 310 млн. тенге или 9 %. В 2000 г. объем страховых резервов уменьшился за счет их реструктуризации и частичного направления на капитализацию страховых организаций.

В 2001 году лицензии на право осуществления страховой деятельности имели 36 страховых организаций, в т.ч. 5 с иностранным участием, одна страховая организация по страхованию жизни (АО «Компания по страхованию жизни «Династия»).

В 2002 году в Республике Казахстан функционировали 33 страховые организации, в том числе: 1 - по страхованию жизни, 3-е с участием нерезидентов Республики Казахстан.

В течение 2003 года на страховом рынке Республики Казахстан страховую деятельность на основе лицензии осуществляли 32 страховые организации, из них 1 - по страхованию жизни, и 6 - с участием нерезидентов РК, т.е, увеличилось на 3 организации.

В течение последних лет отмечено уменьшение числа страховых организаций (с семидесяти одной в 1998 г. до тридцати двух в 2003 г.). Прежде всего, это вызвано повышением требований законодательства к деятельности страховых организаций, в том числе к их финансовой устойчивости и платежеспособности и, как следствие, уходом с рынка ненадежных, финансово неустойчивых страховых организаций, допускавших систематические нарушения требований законодательства о страховой деятельности.

На страховом рынке Казахстана можно выделить несколько групп страховых организаций. К первой группе относят 6 лидирующих по сбору страховых премий

организаций. Следующую группу составляют 12 региональных организаций, иные организации составляют третью группу.

Основной удельный вес в общей сумме сбора страховых премий приходится на первую группу страховщиков. Рыночная доля премий организаций данной группы в 2001 г. составлял 65,3 %, в т.ч. АО "Казахинстрах" - 22,7 %; АО "Нефтяная страховая компания" - 11,4 %; АО "AIG" - 9,4 %; ОАО "Казкоммерцполис" - 9,3 %; ОАО "БТА" - 7,9 %; ОАО "Алматинская международная страховая группа" - 4,6 % [7].

Проведенный анализ свидетельствует, что страховой рынок страны находится на более ранней ступени развития, нежели банковская система. Общие показатели национального страхового рынка имеют положительные тенденции роста. Динамика основных показателей страхового рынка Республики Казахстан приведена в приложении.

С 1999-2003 гг. наблюдается рост поступлений страховых премий по всем видам страхования. Расширение доли частной собственности населения и предпринимателей актуализирует вопросы защиты их имущественных интересов, что можно реализовать через систему страхования.

Наибольший удельный вес поступлений страховых премий по обязательным видам страхования приходился на страхование гражданско-правовой ответственности владельцев автотранспортных средств (более 90 %). Вызывает серьезные опасения низкая доля страхования сельскохозяйственного производства, которая не превышает 1,5 % объема поступлений страховых премий по обязательным видам страхования и 0,4 % от общего объема поступлений.

За анализируемый период возрос объем страховых выплат. Средняя сумма страховой выплаты на душу населения за 12 месяцев 2007 г. составила 149,2 тенге (за 2001г. - 142,8 тенге).

Для определения эффективности проведения того или иного вида страхования используется показатель уровень выплат, который определяется как соотношение суммы страховых выплат к сумме страховых премий. Значение данного показателя по добровольному личному страхованию варьируется от 22,5 % в 2000 г до 48,3 % в 1998 г. По добровольному имущественному страхованию наибольший уровень выплат за анализируемый период приходится на 1998 г., достигнув 19 % собранных страховых премий.

На сегодняшний день в Республике Казахстан сформирована законодательная база страховой деятельности. Вопросам организации страхового дела посвящен принятый новый Закон РК «О страховой деятельности» от 18.12.2000г. измененный с учетом сложившихся стандартов в международной практике страхования. Этот законодательный акт ознаменовал вступление страхового рынка на новый качественный этап своего развития.

Таким образом, можно дать следующую характеристику этапов становления страхового рынка:

1 этап – отмечен робким появлением частных страховых компаний в условиях практически отсутствующего адекватного законодательства;

2 этап – характеризуется как период активного формирования страхового рынка, когда число страховых компаний достигло 600, увеличение количественных показателей, было разработано более совершенное страховое законодательство;

3 этап – стадия качественного развития рынка страховых услуг и приобретения им устойчивых характеристик, сращивания страховых компаний с банковским капиталом, развития инфраструктуры страхового рынка, разработки законодательства в соответствии с международной практикой страхования.

Несмотря на высокие темпы роста абсолютных показателей, создание законодательной базы, казахстанский страховой рынок еще характеризуется узким ассортиментом предлагаемых страховых услуг, небольшим портфелем, недостаточной

капитализацией страховщиков и критически низкой степенью защищенности страхователей по основным рискам [8].

Заключение

Сделанный в работе, в частности в первой главе анализ развития казахстанского страхового законодательства приводит к выводу, что процесс создания системы законодательства по регулированию страховой деятельности в Казахстане затянулся [19].

Учитывая настоятельную необходимость создания эффективной правовой основы страхования в Республике Казахстан, был принят Закон «О страховой деятельности» от 18.12.2000г.

Таким образом, на сегодняшний в Республике Казахстан сформирована законодательная база страховой деятельности. Вопросам организации страхового дела посвящен принятый закон о страховой деятельности, измененный с учетом сложившихся стандартов в международной практике страхования. Этот законодательный акт ознаменовал вступление страхового рынка на новый качественный этап своего развития.

Но чтобы рынок рос, нужно доверие к страховщикам. Между тем в последнее время создается обратное впечатление – что страховой сектор становится все менее надежным.

Несмотря на экономические процессы, страховой сектор на сегодня остается одним из самых рентабельных на финансовом рынке.

На сегодня в Республике Казахстан работает 41 страховая (перестраховочная) организация, при этом лицензии на осуществление деятельности по страхованию жизни имеют 7 компаний, по обязательному страхованию гражданско-правовой ответственности владельцев транспортных средств 28. Кроме того, на рынке страховых услуг осуществляют деятельность 13 страховых брокеров и 63 актуария (см.Приложение Г,Д).

Очевидно, что в ближайшие несколько лет отрасль ждет весьма болезненный процесс выстраивания новых правил игры. Во-первых, в новом Налоговом кодексе заложен отход от нынешнего порядка налогообложения страховщиков. Когда новые условия Налогового кодекса начнут поэтапно вступать в силу, «значительно усилится конкуренция на розничном рынке – будет идти улучшение качества услуг, наращивание инфраструктуры. Мелкие компании, вероятнее всего, уйдут из-за ужесточения требований рынка и невозможности конкурировать с крупными». Во-вторых, Агентство по регулированию и надзору финансового рынка и финансовых организаций РК усиливает административный контроль страховщиков – в частности, выполнение ими пруденциальных норм по достаточности собственного капитала и страховых резервов.

Серьезно поднимут планку требований в системе иностранные компании, которые, кстати, уже сделали это в секторе страхования жизни. Словом, привычный ландшафт страхового рынка изменится, и возможно, это случится быстрее, чем многие ожидают.

Вышесказанное это лишь одна из попыток прогноза развития страхового рынка.

Однако, данные прогнозы небеспочвенны. У государства накопилось много претензий к страховому бизнесу. Поэтому государство вносит коррективы в действующее законодательство.

На сегодняшний в Республике Казахстан сформирована законодательная база страховой деятельности. Вопросам организации страхового дела посвящен закон о страховой деятельности, измененный с учетом сложившихся стандартов в международной практике страхования.

Но чтобы рынок рос, нужно доверие к страховщикам.

Основной проблемой правового регулирования в отношении обязательного страхования это наличие множества нормативных актов несогласующихся по содержанию.

Если констатировать факты, то Казахстанский страховой рынок сегодня базируется в основном на обязательном страховании, поэтому неонкретность норм закона в

последнее время создает впечатление, что страховой сектор становится все менее надежным.

Сегодня государством делается ставка на прозрачность деятельности страховых агентов. Так как именно агенты заключают большую часть страховых договоров как добровольного так и обязательного страхования. На современном этапе страховых отношений, агенты играют немалую роль в развитии страхования. К тому же самыми востребованными и дефицитными профессиями на казахстанском рынке труда в конце 2009 года стали ряд профессий, среди которых назван страховой агент.

Список источников

1 Ешимова Д.А. Законодательная база страхования в Казахстане, состояние и перспективы развития // Правовая реформа в Казахстане. – 2012. - №1(14).

2 Худяков А.И. Страховое право Республики Казахстан / Алматы: «Жеті Жарғы», 2017. С. 315

3 Жусупова А.К. Страховая система: перспективы развития // Правовая реформа в Казахстане – 2018г. - №2

4 Жуналина Ж.К. Анализ и статистика страховой системы // Финансы Казахстана – 2018г. – №9

5 Узбаканова Л. Страховой рынок Казахстана // Финансы Казахстана – 2019г. - №5

6 Телибекова И. Соотношение фигур страхователя, застрахованного лица и выгодоприобретателя в договоре страхования ответственности. Фемида, 2015, - № 3 (111)

7 Андреев В.А. Институт актуариев. Одна из его задач // Финансы - 2018г. - №4.

8 Сайт журнала «Эксперт-Казахстан»: Отсутствие института страхового омбудсмена делает бессмысленным повышение тарифов по страхованию ответственности автовладельцев.

9 Web-сайт: www.afn.kz. Агентство Республики Казахстан по регулированию и надзору финансового рынка и финансовых организаций Мировой кризис, отразился на многих секторах финансового рынка Казахстана, однако страхование оказалось наиболее устойчивым. 13.05.2020

10 Сагандыков Р.П. Лучшее, новое в страховании // Юридическая газета, 2020г.- №2(114)

УДК 343

Бөкешов Д.А., Юриспруденция
Окулич И.П., доцент

Уголовная ответственность за нарушение правил охраны труда

Аннотация

В данной статье рассмотрены вопросы законодательства об уголовной ответственности за нарушение правил охраны труда. В статье исследован процесс становления и развития уголовного законодательства Республики Казахстан об ответственности за нарушение правил охраны труда; изучен зарубежный опыт об ответственности за нарушение правил охраны труда в целях совершенствования отечественного уголовного закона.

Ключевые слова

Уголовная ответственность, охрана труда, уголовный закон, государство, безопасность работников.

Введение

Актуальность. Исследуемая тема актуальна в современном обществе по нескольким причинам. Во-первых, охрана труда - это основополагающий принцип любой организации. Здоровье и безопасность работников являются неотъемлемой частью успешной и эффективной деятельности любой компании. Нарушения правил охраны труда могут привести к травмам, заболеваниям и даже гибели работников, что наносит ущерб не только им, но и самой организации, включая ее репутацию и финансовое положение.

Во-вторых, привлечение к уголовной ответственности за нарушение правил охраны труда является важным механизмом контроля за соблюдением прав работников и обеспечения безопасности труда со стороны государства. Это может быть эффективным средством для предотвращения подобных нарушений в будущем, так как угроза уголовной ответственности может стимулировать работодателей к соблюдению соответствующих правил и норм.

В-третьих, тема уголовной ответственности за нарушение правил охраны труда также актуальна с точки зрения правовой и судебной практики. Законы и правила, которые регулируют охрану труда, подвергаются постоянным изменениям и улучшениям, и разбирательства по нарушению этих правил могут быть крайне сложными и продолжительными. Поэтому исследование данной темы может помочь ученым, юристам и судьям лучше понимать особенности правового регулирования охраны труда и улучшать практику привлечения работодателей к ответственности за нарушение этих правил.

Объектом исследования являются нормы национального и зарубежного законодательства в сфере уголовно–правовой охраны труда, научные публикации по исследуемому вопросу, судебно–следственная, надзорная практики и статистические данные.

Научная новизна исследования определяется тем, что с учетом реформирования уголовного законодательства на основе анализа эмпирического материала и теоретико-методологической базы, иных исследований по рассматриваемой проблематике, будут подробно рассмотрены уголовно-правовые аспекты противодействия нарушению правил охраны труда.

Обзор литературы

Оценка текущего состояния научного исследования данной проблемы свидетельствует о недостаточной научной разработанности в Республике Казахстан. Это объясняется специфическим характером рассматриваемого вопроса. Однако следует отметить, что в целом вопросы соблюдения трудовых прав граждан уже неоднократно становились объектом исследования отечественных и зарубежных ученых. В работах Бердычевской Н.В., Герфановой Е.И., Коняхина В.П., Курсаева А.В., Марковиченко С.В., Матвеенко П.В., Рыбалка А.А., Сурковой А.С., ряд аспектов криминализации деяний в сфере трудовых отношений были освещены в Российской Федерации. В нашей стране вопросы уголовной ответственности за нарушения правил охраны труда в своих работах рассматривали С.А. Димитрова, Г.Г. Галиакбарова, С.С. Каржаубаев, Е.Н. Нургалиева, А.М. Нурмагамбетов, А.Ж. Нурушев, Э.Б. Омарова и М.Х. Хасенов.

Основная часть

Методы и методологическую основу исследования составляет совокупность общенаучных (анализ, синтез, аналогия), частно-научных (исторический, статистический, социологический) и специальных (сравнительно-правовой) методов познания. Указанные методы направлены на исследование вопросов уголовной ответственности за нарушение правил охраны труда, проблем квалификации рассматриваемого деяния; позволяют провести исследование данного состава уголовного правонарушения (ст. 156 УК РК); выявить проблемы законодательного

регулирования об ответственности за нарушение правил охраны труда и практики его применения.

Основным законом Республики Казахстан является Конституция Республики Казахстан, которая закрепляет за каждым человеком его права и обязанности.

Кроме того, в Казахстане принят нормативный правовой акт, регулирующий вопросы охраны труда - Кодекс Республики Казахстан «О здоровье народа и системе здравоохранения». В Кодексе содержатся положения о правах и обязанностях работников и работодателей в области охраны труда, организации мер по охране труда, профилактике профессиональных заболеваний и травм.

Одним из значимых нормативных документов, связанных с трудовыми взаимоотношениями, является Трудовой кодекс Республики Казахстан, в котором закреплены основные положения, регулирующие трудовые отношения, включая требования к охране труда, обеспечивающие безопасность жизни и здоровья работников в процессе трудовой деятельности, включающая в себя правовые, социально-экономические, организационно-технические, санитарно-эпидемиологические, лечебно-профилактические, реабилитационные и иные мероприятия и средства [1]. Закон предусматривает порядок проверок на соблюдение требований охраны труда и устанавливает ответственность за нарушения в указанной сфере. Основные нормативные требования по охране труда приведены в Трудовом кодексе. Вместе с тем, действуют специализированные нормативные правовые акты отраслевого и межотраслевого характера.

Данные мероприятия по охране труда направлены на предотвращение травм работников и исключение ситуаций, следствием которых может стать несчастный случай или авария.

Комплекс мер, включающий организационные, экономические, правовые и социальные средства, представляет собой механизм правового регулирования трудовых отношений, который направлен на защиту прав и свобод участников общественно-трудовых отношений. Механизм реализации закона включает в себя конкретные организационные, экономические и социально-психологические меры, необходимые для осуществления правовых предписаний в практической деятельности. Он является неотъемлемой частью механизма правового регулирования трудовых отношений и имеет важное значение в обеспечении соблюдения трудового законодательства и защите трудовых прав работников [2].

В Казахстане в настоящее время продолжается работа по совершенствованию правового регулирования трудовых отношений, основанного на принципах децентрализации форм и методов организации труда. Основным приоритетом является увеличение возможностей использования трудовых ресурсов и законное осуществление предпринимательской деятельности. Также придается большое значение защите прав работников и укреплению их защитных механизмов в рамках трудового права. В этом контексте проводятся различные мероприятия по совершенствованию нормативной базы, улучшению условий труда, а также обучению и повышению квалификации работников.

В настоящее время, свобода трудовой деятельности граждан может быть ограничена интересами собственника производства, который определяет условия подбора кадров и расстановки. Это означает, что граждане могут столкнуться с ограничениями в выборе работы в зависимости от требований, предъявляемых работодателем.

Это связано с тем, что собственники имущества, осуществляющие предпринимательскую деятельность, имеют право на свободу экономической деятельности и выбора способов организации производства, что может отразиться на кадровой политике и условиях работы. Таким образом, вопросы свободы выбора работы для трудоспособных граждан должны учитывать интересы как собственников, так и работников, и требуют комплексного подхода к регулированию трудовых отношений.

Трудовой кодекс Республики Казахстан является основным источником прямого действия, который устанавливает нормы регулирования всех аспектов трудовых отношений в государстве. В кодексе были учтены перспективы развития горизонтальных организационно-трудовых отношений, которые базируются на взаимных правах и обязанностях, возникающих из трудового, коллективного договоров и соглашений.

Кодекс устанавливает новые стандарты регулирования трудовых отношений, сужая область централизованного регулирования и увеличивая роль договорных методов. Он также уделяет больше внимания защите прав работников и расширяет сферу действия трудового права на различные категории работников, включая частный сектор.

При формировании новой законодательной базы управления трудом обнаружились следующие тенденции развития трудового законодательства: передача полномочий в области урегулирования трудовых отношений от центральных властей к субъектам трудовых отношений (децентрализация), что может способствовать повышению эффективности и конкурентоспособности на рынке труда, а также укреплению прав работников и улучшению их условий труда; расширение сферы действия трудового права, чтобы его нормы распространялись на все виды трудовых отношений, независимо от форм собственности, что улучшит защиту работников; улучшение механизма защиты трудового права, который обеспечивает более эффективную защиту прав работников в случае массового нарушения норм трудового права.

В современных условиях одним из основных направлений развития трудового законодательства является повышение эффективности его защитных механизмов. Трудовое законодательство играет роль в обеспечении социальной защиты, и его нормы должны обеспечивать защиту наемных работников от чрезмерной эксплуатации, независимо от формы собственности, в которой используется наемный труд.

Вместе с тем, Казахстан активно сотрудничает с международными организациями, в том числе Международной организацией труда (МОТ), для приведения своего законодательства в соответствие с международными стандартами и рекомендациями в области охраны труда. В 2019 году Казахстан ратифицировал Конвенцию МОТ № 187 «О безопасности и здоровье работников на рабочем месте», что подтверждает его стремление к соблюдению международных стандартов в данной сфере.

В рамках сотрудничества с МОТ, Казахстан активно участвует в различных программных проектах, направленных на совершенствование системы охраны труда. Например, совместно с МОТ были разработаны национальные программы по безопасности и здоровью на рабочем месте, проводятся тренинги и семинары для специалистов в области охраны труда.

По результатам сотрудничества с МОТ, Казахстан внедряет передовые международные практики в сфере охраны труда, улучшает нормативное законодательство и систему государственного контроля. Важным аспектом этого сотрудничества является обмен опытом и знаниями с другими странами и получение экспертной поддержки со стороны международных специалистов.

Такое сотрудничество позволяет Казахстану не только соответствовать международным стандартам, но и улучшать условия труда, повышать уровень безопасности и здоровья работников. Одновременно, это способствует привлечению иностранных инвестиций и укреплению имиджа Казахстана как надежного партнера в сфере охраны труда.

В целом, особенности правового регулирования правил охраны труда в Республике Казахстан отражают стремление к соблюдению международных стандартов, активное сотрудничество с МОТ и постоянные усилия по улучшению системы охраны труда в стране.

Во всем мире вопрос об охране труда человека остается наиболее актуальным. В настоящее время в большинстве стран мира провозглашена политика охраны труда на законодательном уровне.

Ответственность работодателя за нарушение правил охраны труда может зависеть от конкретных обстоятельств и законодательства в каждой стране. В целом, работодатель несет ответственность за обеспечение безопасных условий труда для своих работников. Если работодатель нарушает правила охраны труда и это приводит к травмам или заболеваниям работников, то работодатель может быть привлечен к ответственности.

В разных странах существуют различные законы и нормативные акты, которые регулируют вопросы охраны труда и определяют ответственность работодателей за нарушение правил.

Некоторые примеры международного опыта в сфере нарушения правил охраны труда:

- Катастрофа на Чернобыльской АЭС в 1986 году, которая привела к гибели и травмированию многих работников и жителей близлежащих территорий. Эта катастрофа показала, как важно соблюдение правил и процедур в области ядерной безопасности.

- Трагедия на шахте в Сома, Турция в 2014 году, где погибли 301 горняка. Эта катастрофа стала крупнейшей в истории Турции и показала, что необходимо более строго контролировать соблюдение правил охраны труда в опасных отраслях.

- Инцидент на нефтяной платформе Deepwater Horizon в Мексиканском заливе в 2010 году, который привел к крупнейшему в истории США разливу нефти в море. Эта трагедия показала, как важно соблюдать правила безопасности в добыче и переработке нефти.

- Крупнейшая в истории Китая трагедия на стройке здания в городе Синьчжу в 2016 году, в которой погибли 74 человека. Эта катастрофа стала результатом нарушений правил безопасности на стройке и показала, как важно контролировать их соблюдение.

Уголовное законодательство разных стран содержит положения, которые регулируют общественные отношения и гарантируют права граждан на безопасные условия труда. Нормы, содержащиеся в уголовном законодательстве, могут быть как сходными, так и различными, и зависят от ряда факторов. Одним из факторов является правовая система страны, которая влияет на развитие уголовно-правовой системы, политическое и государственное устройство. Еще одним фактором является принадлежность страны к определенной правовой семье, что также влияет на формирование законодательства по охране труда. Кроме того, региональное расположение государства и его историческое развитие в области уголовного права влияют на нормы, которые регулируют отношения между работниками и работодателями. Разумеется, законодательные процессы, и осуществление национальных законов также влияют на законодательство в области охраны труда.

В настоящее время наши страны тесно сотрудничают и обмениваются опытом и информацией в борьбе с преступлениями, включая нарушения правил охраны труда. Статьи 306 УК Беларуси и 257 УК Узбекистана определяют охраняемые нормами охраны труда общественные отношения, связанные с общественной безопасностью [3]. В советский период уже затрагивалась проблема объекта уголовно-правовой охраны в отношении прав граждан на безопасные условия труда. Сегодня проблема охраны труда переросла в проблему общественной безопасности из-за огромного числа людей, работающих на предприятиях.

В законодательстве Беларуси существует альтернативный признак "профессиональное заболевание", который является общественно-опасным следствием нарушения правил охраны труда. В Украине была добавлена отдельная глава в уголовный кодекс под названием "Преступления против безопасности производства", которая не только включает статью о нарушении законодательства об охране труда, но также содержит статьи о нарушении требований по безопасности на опасных предприятиях и взрывоопасных цехах, ядерной безопасности, использовании промышленной продукции и эксплуатации строений и сооружений [4].

В национальном законодательстве лишь статья 277 УК РК: нарушение правил безопасности при ведении горных или строительных работ.

Стоит обратить внимание на уголовное законодательство Грузии, которая вышла из состава Содружества Независимых Государств в 2008 году. В соответствии с статьей 170 этого законодательства предусмотрена ответственность за нарушения правил охраны труда. Однако, следует отметить, что для того чтобы привлечь к уголовной ответственности за нарушение правил охраны труда и техники безопасности, необходимо установить причинно-следственную связь между нарушением и наступившими негативными последствиями. В ст. 8 УК Грузии предложено определение этого признака, характеризующего объективную сторону преступления: «Причинная связь существует тогда, когда деяние являлось необходимым условием предусмотренных соответствующей статьей настоящего Кодекса противоправных последствий или конкретной опасности, без которых на сей раз эти последствия не были бы осуществлены или такая опасность не возникла бы», а в ч. 3 ст. 8 условия ответственности при бездействии: «… когда на лицо возлагалась специальная правовая обязанность действия, лицо имело возможность такого действия и в результате обязательного и возможного действия последствия были бы предотвращены» [5].

Между уголовно-правовыми нормами разных стран СНГ имеются отличия в формулировках, которые определяют объективные и субъективные элементы составов преступлений. В некоторых странах, включая Республику Беларусь и Таджикистан, неосторожность считается субъективным признаком преступления, а в Республике Таджикистан также может привести к ответственности за "профессиональное заболевание". Однако в других странах, таких как Кыргызская Республика, Республика Молдова, Республика Узбекистан и Украина, указание на форму вины неоднозначно или отсутствует в основном составе преступления. Например, в Республике Молдова указываются общественно опасные последствия, такие как наступление несчастных случаев.

Мы считаем, что присутствие или отсутствие указания на неосторожную форму вины в уголовных законах является важным индикатором подхода законодателей к формулированию составов преступлений. В случае отсутствия такого указания законодатели скорее всего предполагают, что лицо, совершающее действия, должно осознавать возможные последствия своих действий, исходя из своих специальных знаний и опыта. Это может быть связано с тем, что законодатели стремятся описать преступление наиболее точно и конкретно, используя максимально ясные формулировки.

С другой стороны, включение неосторожности в качестве формы вины может указывать на то, что законодатели уделяют большое внимание охране жизни и здоровья людей, и считают, что угроза этим интересам необходимо регулировать законодательно. Это может свидетельствовать о более широком подходе к формулированию уголовного законодательства и учете множества различных факторов, в том числе и общественной безопасности.

В российском законодательстве указание на неосторожность в уголовных законах имеет несколько значимых аспектов. Оно помогает разграничивать различные виды преступлений, а также играет важную роль в определении квалификации преступлений и установлении ответственности за нарушения правил охраны труда. В частности, неосторожная вина установлена в статье 143 УК РФ, где уголовная ответственность наступает только при тяжком вреде здоровью или смерти человека.[6]

Многие страны, являющиеся участниками СНГ, включая Россию, имеют в законодательстве квалифицирующие признаки, которые ужесточают наказание за неосторожное причинение вреда здоровью или смерти нескольких людей [16]. В России такой признак был введен недавно, но его применение вызывает критику, так как некоторые аспекты могут быть неправомерными.

По нашему мнению, увеличение наказания за преступление в зависимости от числа пострадавших не изменяет сути самого действия, которое является грубым нарушением трудовых и социальных прав граждан, закрепленных в Конституции Республики Казахстан.

При изучении вышеуказанных норм видно, что в соответствии с требованиями национального законодательства, уголовной ответственности подлежит только тот субъект, который несет ответственность за организацию или обеспечение соблюдения правил техники безопасности (в том числе, технический инспектор).

Из вышеизложенного следует, что согласно Пленуму Верховного Суда РФ, субъектами нарушения правил охраны труда могут признаваться две категории лиц. Помимо лица, ответственного за технику безопасности, уголовную ответственность по УК РФ также несут лица, которые могут не принимать меры к устранению известных нарушений правил охраны труда, давать указания, противоречащие этим правилам, либо принимать на себя непосредственное руководство отдельными видами работ, не обеспечивая соблюдение этих правил.

Среди стран, принадлежащих к романо-германской правовой системе, например Дания, Бельгия, Швеция, ФРГ и Франция, не имеют аналогов статьи 156 УК РК в своих уголовных кодексах. В этих странах нет отдельных статей для нарушения правил охраны труда, но есть общие правила, регулирующие уголовную ответственность за наступление смерти или телесных повреждений по неосторожности. Например, Уголовный кодекс Дании содержит §241 и §249, Уголовный закон Бельгии - статью 419, а УК Швеции - статьи 7, 8 и 9, регулирующие уголовную ответственность за причинение вреда здоровью и смерти по неосторожности.

По немецкому законодательству, в соответствии с § 222 Уголовного кодекса Германии, если работодатель нарушил свои обязанности по безопасности и охране здоровья работников и это привело к тяжелой травме или смерти работника, то работодатель может быть подвержен уголовной ответственности. Закон предусматривает различные формы наказания, такие как штрафы до 500 000 евро и тюремное заключение [7].

В общем, в Казахстане и Германии работодатель несет ответственность за обеспечение безопасных и здоровых условий труда, и нарушение правил охраны труда может привести к уголовной ответственности, если это приводит к серьезным последствиям для здоровья и жизни работников.

Законодательство об уголовной ответственности за нарушение правил охраны труда отличается в разных странах. В отличие от Казахстана, где нарушение правил охраны труда влечет только административную и гражданско-правовую ответственность, в Германии такие нарушения могут привести к наложению штрафа и уголовной ответственности.

Законодательство охраны труда и ответственность за его нарушение различаются в Казахстане и Германии. Несмотря на сходство в ответственности работодателя за безопасные условия труда, меры ответственности за нарушение правил отличаются. В Казахстане используются административные и гражданско-правовые меры, а в Германии - уголовные наказания, включая штрафы. В отличие от Германии, в Казахстане не установлены специальные штрафы за нарушение правил охраны труда.

В Французском Уголовном кодексе отсутствует отдельная статья, которая бы регулировала уголовную ответственность за преступления, связанные с нарушением правил охраны труда и созданием опасных условий труда. Тем не менее, такие нормы закреплены в различных главах и разделах Специальной главы Уголовного кодекса.

Из указанного следует, что за нарушение правил охраны труда во Франции предусмотрено различное уголовное преследование, и оно зависит от конкретных обстоятельств, что требует более детального изучения и анализа.

К примеру, во Франции установлена ответственность за нарушение правил охраны труда, приводящее к смерти или тяжелой травме работника. Это регулируется статьей 222-19-1, которая предусматривает возможность назначения тюремного заключения на срок до трех лет и штрафа в размере до 200 000 франков за данное преступление [8].

В современном мире существует группа государств, в которых законодательство об уголовной ответственности за причинение смерти или вреда здоровью содержит различные нормы, учитывающие характер деятельности, при которой были совершены указанные действия. Так, помимо общей нормы, в этих государствах существуют отдельные составы преступлений, предусматривающие ответственность за неосторожное причинение смерти или вреда здоровью в рамках профессиональной деятельности. Такой подход позволяет более точно установить уровень ответственности за причинение вреда и обеспечить более высокий уровень безопасности для людей, занятых в различных сферах профессиональной деятельности.

В Уголовном кодексе Нидерландов существуют статьи, которые определяют ответственность за причинение смерти или телесного повреждения в результате неосторожности может быть предусмотрена уголовная ответственность. Например, статья 307 Уголовного кодекса Нидерландов устанавливает ответственность за причинение тяжкого вреда здоровью или смерти работника в результате нарушения правил охраны труда. Важно отметить, что при наличии умысла получения выгоды максимальный срок лишения свободы может составлять до 6 лет. Если же нарушение правил охраны труда было совершено неосторожно, то максимальное наказание составляет 2 года лишения свободы или штраф.

В англо-саксонской системе права ответственность за нарушение правил охраны труда может быть установлена в рамках уголовного и гражданского права. В отличие от других систем права, например, континентальной, где уголовное право играет главенствующую роль в этой области, в англо-саксонской системе в основном используется гражданское право для компенсации ущерба, нанесенного нарушением правил охраны труда.

В США, кроме уголовной ответственности, также существуют гражданские нормы, которые могут применяться для возмещения ущерба, нанесенного нарушением правил охраны труда. В дополнение, в определенных регионах, как например в Калифорнии, действуют специальные законы, которые могут привести к уголовной ответственности за нарушение правил охраны труда, охватывая не только телесные, но и психические последствия.

В США охрана прав работников на безопасный труд лежит в компетенции Управления по охране труда США, оно было учреждено на основании «Закона об охране труда» 1970 года. Данный закон был принят для обеспечения безопасных и здоровых условий труда и установления минимальных стандартов безопасности на рабочих местах. Для достижения этих целей Управление по охране труда США разрабатывает и внедряет меры по защите здоровья и безопасности работников, обучает и информирует их о правилах безопасности на рабочем месте, а также проводит инспекции на предприятиях для проверки соблюдения норм безопасности и гигиены.

Из анализа можно сделать вывод, что в романо-германской правовой системе уголовное законодательство играет важную роль в защите жизни и здоровья работников, регулируя вопросы нарушения правил охраны труда. Это является одним из основных способов борьбы с нарушениями в этой сфере. В то же время, в странах англо-саксонской правовой системы уголовная ответственность за нарушение правил охраны труда не считается основным средством борьбы с этими нарушениями.

Вместо этого в основном используется гражданское право, которое предоставляет компенсацию за ущерб, причиненный работникам. В некоторых случаях, для того чтобы привлечь нарушителей к ответственности, может применяться уголовное право. Разные

правовые системы могут придавать разную важность уголовному праву в обеспечении защиты прав работников на безопасный труд.[9]

Важность соблюдения правил охраны труда и обеспечения безопасности и здоровья работников подчеркивается законодательством большинства стран мира, что свидетельствует о серьезном отношении к этому вопросу. Это необходимо для защиты жизни и здоровья работников, а также для обеспечения эффективной работы организаций и предприятий. В большинстве стран существуют нормативные акты, которые регулируют вопросы охраны труда и устанавливают требования к работодателям.

Нарушение правил охраны труда может привести к серьезным последствиям, включая травмы, заболевания и даже смерть работников. Следовательно, государственные органы и законодатели в различных странах активно заботятся о безопасности и здоровье работников, принимая соответствующие меры.

Заключение, выводы

Следует отметить, что уголовно-правовая норма, регулирующая охрану труда в Казахстане, претерпела изменения и эволюцию начиная еще в период присутствия Казахстана в составе Российской империи и продолжился после получения Казахстаном независимости, когда были приняты собственные Уголовные кодексы. Это свидетельствует о том, что общественные отношения, связанные с охраной труда, всегда оставались актуальными в Казахстане. В течение двух столетий уголовно-правовая норма была развита и совершенствована, чтобы соответствовать наиболее актуальным вызовам и угрозам для здоровья и жизни граждан.

При создании уголовных кодексов в различных исторических периодах вопросы, связанные с нарушением правил охраны труда, рассматривались в контексте трудовой политики государства и общества на тот момент. Местоположение данных преступлений в уголовных кодексах зависело от политических установок страны и рассматривалось в свете текущего исторического периода развития государства и общества. Кроме того, это свидетельствует о том, что данная проблема всегда оставалась важной для общества и государства, и была постоянно рассматриваемой в контексте социально-экономических и политических изменений в стране.

Вместе с тем, исследован международный опыт таких стран как Азербайджан, Аргентина, Бельгия, Беларусь, Грузия, Дания, Российская Федерация, США, Турция, Швеция, Узбекистан, ФРГ, Франция и т.д.

В разных странах существуют различные стандарты и правила в сфере охраны труда. Однако, нарушения этих правил могут иметь серьезные последствия для работников и предприятий в целом. Такие как катастрофа на Чернобыльской АЭС в 1986 году, трагедия на шахте в Сома, Турция в 2014 году, где погибли 301 горняка, инцидент на нефтяной платформе Deepwater Horizon в Мексиканском заливе в 2010 году, который привел к крупнейшему в истории США разливу нефти в море, крупнейшая в истории Китая трагедия на стройке здания в городе Синьчжу в 2016 году, в которой погибли 74 человека.

В каждом из этих случаев было проведено расследование и приняты меры для улучшения правил и процедур в сфере охраны труда. Однако, эти катастрофы также показали, что необходимо улучшать надзор и контроль за их выполнением, чтобы предотвратить подобные ситуации в будущем.

Вместе с тем, в большинстве стран нарушение правил охраны труда относят к уголовным деликтам, в случае наступления общественно-опасных последствий (смерть, увечья, утрата трудоспособности и т.д.).

Список источников

1. Ж.К. Бакашбаев О состоянии законности в сфере трудового законодательства// Заң және заман. №6. 2012 г. с.8 – 10.

2. Об утверждении Концепции правовой политики Республики Казахстан до 2030 года. Указ Президента Республики Казахстан от 15 октября 2021 года № 674.
3. С.В. Марковиченко. Уголовная ответственность за нарушение правил охраны труда // Вестник Омского университета. Серия «Право». 2018. №4, с.160 –164.
4. Е.А. Омаров, А.Ж. Сыздыков Нарушение правил охраны труда в Республике Казахстан: уголовно-правовые и криминалистические аспекты. Құқық қорғау органдары академиясының жаршысы № 4 (18), г. Нур-Султан, 2020г.
5. С.Д. Бекишева, Н.С. Алпысов, Е.А. Омаров Методические рекомендации по вопросам прокурорского надзора за обеспечением законности в сфере трудовых прав граждан / Под общ. ред. М.И. Шереметьева. – Косшы: Академия правоохранительных органов при Генеральной прокуратуре Республики Казахстан, 2021. – 50 с.
6. А.И. Рарог Российское уголовное право: в 2 т. Общая часть. М., 2021. Т.1. С. 77.
7. А.В. Наумов Российское уголовное право: курс лекций: в 3 т. Т. 1: Общая часть. М., 2011. С. 384.
8. С.Т. Джунисбеков Проблемы совершенствования расследования преступлений, связанных с нарушением правил охраны труда: дисс.к.ю.н. – Алматы, 2020 год.

ӘОЖ:347.1

Болат А.Б., Құқықтану
Жалыбин С.М., профессор

Қазақстан Республикасының қаржы нарығының құқықтық мәртебесі

Аңдатпа

Жылдан жылға даму үстінде келе жатқан Қазақстанның қаржы рыногындағы жағдай күннен күнге қарқынды дамып келуде. Еліміз үшін алғашқыда ең әуелгі міндет – ептеп қаржы тауып, бюджет жыртықтарын бүтіндеу болатын. Оған қол жеткіздік. Мұнан кейін экономиканы қорландыру қажет болды. Ол да сәтімен жүзеге аса бастаған еді, оған тағы бір асудан асып түстік деп қуандық. Енді алдымыздан заңды тұлғалар мен қарапайым халықтың қолында, зейнетақы жинақтаушы қорларда жинақталған қаржыны қайда жұмсаймыз, қалайша тиімді пайдалануға болады, бір саладағы басы артық қаржыны оған мұқтаж болып отырған екінші салаға берудің қандай жолдары бар деген сұрақтар бас көтерді. Үкіметке оның да айла-амалы белгілі.

Түйінді сөздер

Қаржы, сот, меншік, мемлекет,заң, үй, мекеме, жер, кондоминиум, сервитут, зат, жеке меншік, қорғау, азамат.

Кіріспе .

Ол үшін бағалы қағаздар рыногын дамыту қажет. Сонда ғана халық пен заңды тұлғалар қолындағы қаржы қажет еткен тиімді салаларға инвестиция болып ағылады. Бірақ бұл амалды жүзеге асыру бұрынғыларға қарағанда, атап айтқанда, банктер мен сақтандыру компанияларын құруға қарағанда, әлдеқайда күрделі болып шықты. Өйткені, ол жариялылықты, ашықтықты сүйеді екен. Сондықтан жасырынбақ ойнауға әбден үйреніп алған көптеген отандық компаниялар мен акционерлік қоғамдар бұл мәселеге бел шешіп кірісіп кете алмай отыр. Дегенмен «көш жүре түзеледі» дегендей, жүрген сайын жүрісімізді ширатып алға жылжып келеміз.

Сөйтіп, Қазақстан Республикасындағы бағалы қағаздар нарығының дамуының бірқатар ерекшеліктері бар: біріншіден, ол нарықтық экономиканың классикалық заңдары бойынша қалыптасады; екіншіден, өзінде капиталдың алғашқы жинақталу дәуірінің

негіздерін жүзеге асырып келеді; үшіншіден, қазақстандық шындықтың ерекшеліктерін көрсетеді, яғни оның қалыптасуына және жұмыс істеуіне тұтас экономикалық, саяси, тарихи, ұлттық және кадр факторларының қатарлары үлкен ықпалын тигізеді.

Қазақстандық қаржы нарығындағы бағалы қағаздардың, әсіресе туынды бағалы қағаздар нарығының дамуында, кейінгі уақытта теориялық ұғынуына аз көніл аударатын жаңа беталыстар пайда болды. Дегенмен, бүгінгі күні бағалы қағаздар айналымында жеткілікті тәжірибе жинақталған. Осыған орай, бағалы қағаздармен жасалатын операциялардың барлық қатысушыларының құқықтарын қорғауының және кепілінің нақты құқықтық тетігі нығайтылатын бағалы қағаздар туралы қажетті заңнамалық және басқа нормативтік актілердің үлкен мөлшері қабылданды.

Бұл механизмдердің арасында – шығарылым тәртібінің және бағалы қағаздарды тіркеудің қатаң реттелуі, бағалы қағаздар нарығының кәсіби қатысушыларына және эмитенттерге қатаң заңнамалық талаптары, бағалы қағаздармен жасалатын операциялардың тіркелуін жүзеге асырудың тәртібімен орнату және т.б. Алайда, республикадағы нормативтік база әлі сараң, кейде қайшы, ал қолданыстағы заңнамадағы бағалы қағаздардың құқықтық ережесі туралы нормалары, меншік құқықты иелену, бұл бойынша қатаң өзгертудегі болып жатқан өзгерістерге сәйкес мұқтаж болады.

Тақырыптың өзектілігін Қазақстан Республикасы үшін бүгінгі таңда тиімді болып отырған, яғни еліміздің экономикасын дамытуға, сондай-ақ әлеуметтік саланы өркендете түсуіне ықпалын тигізетін бағалы қағаздар нарығын реттейтін және жетілдіруді көздейтін нормалардың, сондай-ақ оның құқықтық құқықтық мәртебесін айқындау аспектілерінің, оның ішінде бағалы қағаздар нарығының инфрақұрылымын дамыту секілді мәселелердің орын алуы айқындайды.

Жұмыстың мақсаты – Қазақстан Республикасындағы бағалы қағаздар нарығының құқықтық мәртебесіне тікелей байланысты факторларды, оның ішінде азаматтық құқық пен бағалы қағаздар рыногының объектісі болып табылатын бағалы қағаздар түрлерін, сондай-ақ бағлы қағаздар туралы заңнаманы жетілдіру мәселелерін теориялық және тәжірибелік жағынан жан-жақты зерттеу болып табылады.

Аталмыш мақсатқа жету үшін мынадай міндеттер қойылып отыр:

- бағалы қағаздар түсінігін ашу, түрлеріне жалпы сипаттама беру;
- облигация, коносамент, акция секілді бағалы қағаздарды азаматтық құқықтың объектілері ретінде қарастыру;
- Қазақстан Республикасы заңнамасы бойынша бағалы қағаздар нарығын ұйымдастыру-құқықтық негіздерін, оның ішінде құқықтық мәртебесін, құрылымын, өзін-өзі реттеу мәселелерін айқындау;
- сондай-ақ бағалы қағаздар туралы заңнаманы жетілдірудің өзекті мәселелерін талдау.

Жұмыстың зерттеу объектісі - Қазақстан Республикасының бағалы қағаздар нарығындағы мемлекеттік органдар мен бағалы қағаздар нарығы қатысушыларының арасындағы пайда болатын құқықтық қатынастар.

Зерттеу пәні - Қазақстан Республикасы бағалы қағаздар нарығындағы кәсіби қатысушылардың қаржы құралдарымен жүзеге асыратын операциялары мен соның нәтижесінде туындайтын қаржылық операциялар мәселелері.

Аталған жұмысты жазу барасында мынадай нормативтік құқықтық актілер мен құқық ғалымдарының еңбектері басшылыққа алынды: «Қаржы рыногы мен қаржылық ұйымдарды мемелекеттік реттеу және қадағалау» туралы ҚР Заңы, бағалықағаздар рыногын қадағалайтын уәкілетті мемлекеттік органның құқықтық актілері, «Банктер, және банк қызметі туралы» ҚР Заңы, «Ұлттық банк туралы» ҚР Заңы, сонымен бірге Қарағұсов Ф., Басин Ю, Г.Марченко секілді авторлардың және өзге де мерзімді басылымдардан ғылыми зерттеу мақалалары кеңінен қолданылды.

Жұмыс құрылымы жағынан тақырыптың өзектілігі мен жұмыстың мақсатын айқындайтын кіріспеден, тарауларға бөлінген және жұмыстың мазмұнын білдіретін

негізгі төрт бөлімнен, қойылған мақсат пен міндеттерді ашып көрсететін қорытындыдан, пайдаланылған әдебиеттер тізімінен және қосымшалардан тұрады.

Бағалы қағаздарды азаматтық құқықтың объектілері және қаржы нарығының құралы ретінде қарстыратын болсақ, біріншіден, оның құқықтық табиғатынан, оның ішінде түсінігін ашып қарастырғанды жөн көрдік. Кейіннен оның жіктелуін жалпылап сипаттап өтеміз.

Осы саланы кодификацияланған заңнамаға жүгінетін болсақ, нда Қазақстан Республикасы Азаматтық кодексінің 129-бабында, 2003 жылғы 2 шілдедеде қабылданған «Бағалы қағаздар рыногы туралы» заңында бағалы қағаз – мүліктік құқықты куәландыратын белгілі бір жазбалар мен басқа да белгілеулердің жиынтығы деген анықтама берілген.

Осылайша, бағалы қағаз мүліктік құқықтарды куәландырады. Бірақ әр түрлі мәмілелердін объектісі ретінде мүліктік құқық емес, оны куәландыратын құжат болып табылады. Құжат ретінде бағалы қағаз меншік құқығының объектісі ретінде табылады, ал құқықтың жиынтығы ретінде міндеттемелік құқықтық қатынастың объектісі болып табылады. Шершеневич Г.Ф. пайымдағандай қағазға деген құқық – бұл заттық құқық, ал қағаздан туындаған құқық – бұл көбінесе міндеттемелік құқық. Басқаша айтқанда бағалы қағаздың заңи табиғатына дуализм тән. Өзінің екі жақтылық табиғатының нәтижесінде бағалы қағаздарды азаматтық құкыктың шекаралық институтына жаткызуға болады, ягни, заттык және міндеттемелік секілді институттарға тән болып табылады.

Ал, М.И. Брагинскийдің айтуы бойынша, «Заттық және міндеттемелік элементтерінің бірігуі бағалы қағаздардың конструкциясын колданудың қажетті базасы болып саналады. Онда бір жағынан объектіге (акция, облигация және т.б.) қатысты сөз болып отыр, екінші жағынан - тұлғаға тиесілігі бағалы қағазбен құжатталатын құқық шартынан шығып отырған міндеттемелік құқық туралы болып отыр». Әрине, заттар мен бағалы қағаздың режимі осы объектілердің әр түрлі табиғатына сәйкес келуі мүмкін емес. Бағалы қағаздардың жылжымалы мүлік қатарына жататындығына қарамастан олар әрқашанда ерекше түрдегі зат ретіндегі доктрина болып қарастырылады.

Қазіргі таңда бағалы қағаздардың заңи құрылымына және сол құрылымның маңызына талдау жасау қажеттілігі туындап отыр. Бағалы қағаздар рыногі дамуының қазіргі тенденциялары бағалы қағаздардың түсінігін материалдық әлемнің объектісі ретіндегі заттардың дәстүрлі түсінігінен ажыратуды көздейді. Бағалы қағаздарды затқа теңеу жеткілікті шартты сипат иелетіні барған сайын анықтала түсуде.

Қазақстан Республикасы Азаматтық кодексінің 129 бабында көрсетілген бағалы қағаздардың анықтамасының талдауынан заттық құқықтың объектісі ретіндегі бағалы қағаздардың келесі белгілері туындайды:

1) бағалы қағаздарға құжататтық белгісі тән. Бағалы қағаз — бұл белгілі бір мүліктік құқықты куәландыратын құжат. Мысалы, белгілі бір ақша сомасын төлеуді, басқа мүлікті беруді талап ету құқығы. Қазіргі танда азаматтық құқық теориясы мен заңнамада бағалы қағаздардың құжаттық концепциясы орын алып отыр;

2) заттық құқықтың объектісі ретіндегі бағалы қағаздардың екінші белгісі оның формалды сипаты болып табылады. Бағалы қағаз қатаң формалды құжат, яғни, оның жазбасы қағазда толтырылған және белгілі бір қатаң нысаны және реквизиттері бар. Реквизиттердің біреуінің болмауы немесе заңда көздедген нысанының бұзылуы бағалы қағаздың жарамсыздығына әкеліп соғады;

3) келесі белгісі ретінде бағалы қағаздың онымен куәландырылатын құқықпен арасындағы ажырамас байланыстың болуы. Құжат ондағы көрсетілген құқықтармен өте тығыз байланысты. Өйткені сол құқықтарды жүзеге асыру немесе басқа тұлғаға беру құжаты сәйкесінше пайдаланғанда ғана мүмкін болады. Басқаша айтқанда құжатты қолдану немесе оны беру ондағы көзделген құқықты қолданумен беруге байланысты.

Жоғарыда аталған бағалы қағаздардың үш белгісі бағалы қағазға заттық құқықтың объектісі ретінде, яғни, мүліктік құқықты құрайтын корпус ретінде қарайды. Ендігі

кезекте бағалы қағаздарды міндеттемелік құқықтың объектісі ретінде қарастырамыз. Оның маңызы қалай соған тоқталып өтейік. Міндеттемелік құқықтың объектісі ретінде бағалы қағаз мүліктік құқықты білдіреді. Осылайша заттық құқықтардың объектісі болып табылатын бағалы қағаздардың мазмұны – мүліктік құқықтар (А қосымшасын қараңыз).

Бағалы қағаздар түсінігін ашып көрсету үшін, тарихқа жүгінейік. Бұл ретте, Қазақстан Республикасы және Ресей Федерациясының бағалы қағаздар рыногы құқықтық реттеудің ағылшын-американдық үлгісі жолымен кетті, ол бойынша қағаздарды құжатсыз шығару түрі басым дамытылуда. Сонымен қатар қазақстандық және ресейлік құқықтық жүйелер ағылшын американдық жүйеге қарама-қарсы тұрған құқықтың роман-герман жүйесіне де жатады – сондықтан тәжірибеде және теорияда көптеген мәселелер туындауда, оларды реттеу өмірде қажетті болып отыр. Роман-герман жүйесіндегі меншік құқығының классикалық ұғымы осы құқықтың бірлігін болжайды (бір объектіге – заттардың айналымына қатысты қоршаған әлемнің материалдық заттарының бір меншік иесі, алайда бұл тұжырымдама маңызы затқа меншік құқығының дәстүрлі ұғымы шекарасынан шығын кететін, шаруашылық айналымына қатыстырылатын жаңа объектілердің пайда болуына орай қабылдауға болмайтан халге айналуда. Қатарына аудармалы ақшаны, құжатсыз бағалы қағаздар жатқызылатын заттар «материаддық емес заттар» ретінде де түсіндіріледі.

Осыған орай, аудармалы ақша міндетті қатынастардың объектісіне айналуда. Ағылшын-американдық құқық ұғымда заттық меншік пен міндеттемелік құқықтарды біріктіреді, ал континенттік құқық міндеттемелерді меншік құқығының құрамына қоспайды және меншік құқығының ыдырауының бар екенін мақұлдамайды.

Бағалы қағаздар құқығының ағылшын-американдық жүйесі «денесіз мүлік» деп сипатталады, яғни, ол – шынайы мүлік объектісінің құны мен ақшалы бағаланылуы бар құқықтың тұжырымдамасын қолданады. Америка Құрама Штаттары құқығы бағалы қағаздарға меншік құқықтарын қорғауға қолайлырақ шарттар жасайды, сондықтан АҚШ тәжірибесінің бағалы қағаздар рыногын реттеу саласында ерекше құндылығы бар деген ресей ғалымдарынын пікірімен келісуге болады.

Қазақстанда бағалы қағаздардың рыногын реттеудің құқықтық үлгісін құру кезінде ағылшын-американдық үлгі белсенді түрде қолданылуда деп атап кетеміз, бұл ретте осы мәселенің теориялық жағынан өнделуімен байланысты заңнамадағы жаңалықтарды инкорпорациялау кезінде белгілі бір салғырттыққа ұрындыруда: тәжірибе теориядан озып тұр және екі құкықтық жүйе бірыңғай бүтін жүйеге кіріктірілген, кажеттісін қалыптастырып, қабылдауға болмайтын нәрсесін алып тастайды, сонымен бірге Қазақстанның соның ішінде бағалы қағаздардың рыногын реттейтін жаңа жүйесін құрады. Қазақстандық цивилистика мүлік игіліктерінің заттық рәміздеріне және айналымдық активтеріне меншік құқық ұғымын қалыптастырды, себебі соңғы жылдары заттық рәміздерді) айналымдық электронды жазбалармен ығыстыру кеңінен таралуда, меншіктің ерекше құқығының пайда болуына әкеп соқты. Мұндай жағдайда электрондық жазба жекелей айқындалған зат сияқты қарастырылады, ал бағалы қағазға құқық – құжатқа немесе электрондық жазбаға меншік құқығы, олардан мүлік құқықтары пайда болады.

Қазақстан Республикасының Азаматтық кодексінің 129 бабына сәйкес белгіленген нысан мен міндетті реквизиттерді сақтай отырып, жүзеге асырылуы тек оны көрсеткенде ғана мүмкін болатын мүліктік құқықтарды куәландыратын құжат бағалы қағаз болып табылады. Бағалы қағаздар өз алдына бір институтты құрай отырып негізгі міндетіне құқықтардың белсенді сауда айналымына материалдық емес объектілерді енгізу мүмкіндігін қарастырады.

Заңгерлер жалпы бағалы қағаздарды жылжымалы мүлікке теңестіреді. Сәйкесінше, бағалы қағаздарға да жылжымалы мүлік режимі таралатыны сөзсіз. Ресейде вексель ұғымы 14 ғасырда қолданысқа енді. Ғалымдар вексельдің болғанын Псков қаласындағы кеме грамотасының болуымен дәлелдейді. Г. Шершеневичтің тұжырымдауы бойынша: «Қағаздың өздігінен бағалы болмайтындығы, керісінше қандай да бір құндылығы бар

мүлікке құқықтарын көрсететіндігі белгілі». Басқаша айтсақ егер құқық қағазсыз жүзеге асатын болса, онда оған қағазда орын іздеп не керек. Осылайша міндеттемелік құқықтарды басқа ұқсас құқықтардан ерекшелейтін және бір мезгілде оларға заттық объектінің режимін тарататын арнайы құжаттармен рәсімдей бастады.

Батлер У.Э. пікірінше – «Акционер – корпорация акцияларының меншік иесі. Америка Құрама Штаттарында, ол осы меншіктен туындайтын құқықтардың меншік иесі болып табылады» - деп көрсетеді. Құқықтың континентальдық жүйесі бар елдерде бағалы қағаздар деп, сол құжатты шығаратын тұлға арасында және оның иесінің арасындағы қатынасты анықтайтын, сондай-ақ иесіне жүзеге асуы құжатты көрсеткенде ғана мүмкін болатын белгілі бір мүліктік құқықтарды бекітіп беретін құжат танылады. Осылайша, бірінші кезекке көмегімен мүліктік құқықтарды анықтайтын қағаз нысаны қойылады. Ал меншік құқығы, мүліктік құқықты көрсететін және бекітетін құжатқа таралады.

Сөйтіп, кейбір елдерде меншік құқығы құжатқа таралса, ал кейбірінде меншік құқығының тікелей объектісі ретінде бағалы қағазда бекітілген құқықтар танылады.

Бағалы қағаздарды заттардың қатарына енгізу келесі белгілердің болуына байланысты, мүмкін болып саналады:

а) бағалы қағаздар материалдық құндылықтарды алу мүмкіндігін, яғни құқықты куәландырады;

ә) бағалы қағаз материалдық объект ретінде болады;

б) бағалы қағазбен, онымен куәландырылатын арасында өзара тығыз байланыс орнайды;

в) бұл байланыс бағалы қағазбен куәландырылатын құқықтардың берілу әдісі заттарға берілетін құқықтардың әдсімен сәйкес екендігін көрсететін сипат иеленеді.

Бағалы қағаздарға заттарға қолданылатын режимнің де таралуы бойынша қарсылықтар білдірілді. Мысалы, Г. Шершеневич меншік құқығының объектісі ретінде тек ұсынбалы бағалы қағазды ғана таниды. «Иелік ету объектісі болып атаулы акциялар бола алмайды, өйткені олар зат емес» - деп атап көрсетті. Бір мезгілде ол меншік құқық объектісі ретінде материалдық заттармен қатар ұсынбалы бағалы қағазды да таныды. Мұндай пікірді ол ұсынбалы бағалы қағаз жағдайында құқықтың құжатпен тығыз байланысының нәтижесінде меншік құқығы ондағы құқықтың жүзеге асуына бірдей бір мүмкіндік беретіндігімен түсіндіреді.

Айналым қабілеттілігін күшейту және алғашқы иеленушілердің мүмкін болатын заңсыз іс-әрекеттеріне қарсы қорғау шарттарын қамтамасыз ету ұстанымдарына заң (ҚР АК 130 бабы) бағалы қағаздарды атаулы, ордерлі, және ұсынбалы етіп бөлулер жасайды. Заңнамалық актілермен, тек қана айқындалған (мысалы, акциялар тек қана атаулы бола алады – Қазақстан Республикасы Азаматтық кодексінің 91 бабының 1 тармағы, Акционерлік қоғамдар туралы заңның 12 бабы 1 тармағы, немесе керісінше, атаулы ордерлік және ұсынбалы қағаздар түрінде шығарылмауы түрдегі қағаздар шығарыла алатыны көзделіне алады.

Бағалы қағаздар, тура қағаздың мәтінінде белгіленген иеленушінің атына беріледі. Ендеше, бағалы қағаз беру кезінде сатып алу оны кімнен алғанын және егер қағаз заңсыз болса, онда кінәні кімге қоюға керек екенін біледі. Жазудың растығы максималды түрде қамтамасыз етіледі. Бірақ атаулы қағаздың әрбір тапсыруы цессия (ҚР АК 132 бабы, 2 тармағы) үшін айқындалған күрделі тәртіпте мүмкін. Яғни, әрбір табыстау үшін, айқындалған түрдегі (жазбаша, нотариалды куәландырылған, тиісті дәрежеде тіркелген) келісім қажет. Одан әрі, атаулы бағалы қағазды басқа тұлғаға табыстайтын тұлға, тек қана қағазда берілген талаптардың растығына жауапты, ал оның орындалуына жауап бермейді (ҚР АК 132 бабы, 2 тармағы). Сондықтан атаулы бағалы қағазды сатып алушы (алушы), құжатпен дұрыс тұжырымдалған құқықтың жүзеге асырылуының мүмкін емес қаупін өзіне жүктейді.

Мұндай қағаздың тапсырылуы шартты болып келеді, өйткені Қазақстан Республикасы Азаматтық кодексінің 132 бабы 2 тармағына сәйкес тапсырыстағы қағаз

жоқ болады, ал жаңа иеленушінің атына басқа атаулы бағалы қағаз беріледі. Яғни, 132 баптың 2 тармағы, атаулы акцияларды тапсыруды заңнамалық актпен айқындалған басқа тәртіп пен (одан да қарапайым) тапсыруға рұқсат етіледі. Бірақ басқа атаулы бағалы қағаздар үшін, мұндай айрықшалық қарастырылмаған. Берілген құжаттың мұндай сапасы, оны жоғалтқан жағдайында ешбір қиындықсыз оның қосалқы данасын қалпына келтіру мүмкіндігін береді.

Алайда, осы кезде атаулы бағалы қағаздың айналын қабілеттілігі кенет төмендейді, ол алғашқы иеленушімен тығыз байланысады. Сондықтан атаулы бағалы қағаздар тәжірибеде әдеттегідей бірнеше ретті табыстауға есептелмеген, қысқамерзімді құжат ретінде қолданылады. Айрмашылықтар тек қана акция (ҚР АК 132 бабының, 2 тармағын қара) үшін жасалған, оның өзі төменде айтылатындай, дематериалсызданған түрде шығады.

Керісінше, ұсынбалы бағалы қағаздар айналым қабілеттілігі максималды, өйткені сотпен дәлелденген құқық бұзушылықтардын басқа, ұсынбалы бағалы қағаздың өзінің нақты иеленушісіне заңды түрде жататындығында күмәндану мүмкін емес. Бағалы қағаздың айналым қабілеттілігі қолма –қол ақшаның айналым қабілеттігіне тым жоқындай түседі. Мұны, ақшаның виндикациясын шектейтіндердің және ұсынбалы бағалы қағаздарды адал сатып алушының тең шарттары куәландырады.

Бірақ, қағаз иеленушісінің қызығушылығының қорғалуы кенет төмендейді, өйткені оған, ұсынбалы бағалы қағазбен берілген құқықтарды бұзған кезінде қорғау көмегін сұрайтын ешкім жоқ. Атаулы, ұсынбалы бағалы қағаздардың теріс қасиеттерін шешуінің жеткілікті тиімді құралы ордерлік («order» сөзінен - бұйрық) бағалы қағаздар болып табылады. Оның негізі мынада, қағазда онда берілген құқық тек қана нақты сипаттамасы мазмұндалмаған, сонымен бірге бастапқы өкілінен бастап және қағазды орындауға ұсынған иеленушімен аяқтап, қағаздың кімнен және кімге тапсырылған тұлғалардың кейінгі үзіліссіз тізімі бар. Ол үшін, ордерлік бағалы қағаз бойынша құқық, бағалы қағаздағы индоссамент деп аталатын табыстама жазба жасау жолымен тапсырылады.

Қазақстан Республикасы Азаматтық кодексінің 132 бабының 3 тармағына сүйенетін болсақ, қағазды табыстаудың әрбір акті тапсыратын иеленушінің (индоссант) табыстама жазбасымен ресімделеді. Осы жағдайда индоссант, табыстама жазбасымен бағалы қағаз бойынша құқық орындаушысын міндеттейді және ордерлік бағалы қағазды алушының алдында тек қана бағалы қағазбен берілген құқықты бар болуына ғана емес, сондай-ақ оның жүзеге асырылуын өзіне жүктейді. Сондықтан да қағаздың барлық келесі иеленушілері өздерінің алдында болғандардың барлығын біліп отыра алады. Олардың әрқайсысы бағалы қағаз арқылы өзінің құқығын келесі мираскерге (индоссатқа) тапсырғанын және ол шындықтың, құқықтың орындалуына жауап беретінін өз қолымен тұжырымдады. Ордерлік бағалы қағаздың әрбір иеленушісінің қызығушылығы, оның барлық өзіне дейінгі болғандардың құқықтарының құдыретті міндеттерімен қорғалады. Ордерлік бағалы қағаздар тәжірибеде басқаларынан гөрі жиі кездеседі: қойма куәлігі (ҚР АК 800 б.), ипотекалық куәлік.

Осылайша төменде қарастырылатын барлық құжаттамаға материалдық сипатқа ие болмаған бағалы қағаздар, мәні бойынша ордерлік әдіспен шығарылады. Дегенмен, құқықтарды тапсыру (қағазды) құжатты қолданбай-ақ жасалады. Эмитент бойынша мемлекеттік және мемлекеттік емес бағалы қағаздар ерекшеленеді.

Қазақстан Республикасы Үкіметі, мемлекеттік бағалы қағаздардың эмитенті бола тұра, қор нарығына мемлекеттік бағалы қағаздарды жеткізеді және әрқашан аталған нарықта болады, өйткені ол осы бағалы қағаздың иеленушілері алдында жауапты. Мемлекеттік бағалы қағаздардың ерекше танымалдығының маңызды факторы болып эмитент мәртебесі табылады. Мемлекеттік бағалы қағаздар нөлдік қаупінде саналады, өйткені банктік секторде қандай да бір экономикалық жағдай болса да, мемлекеттік өзінің міндетін әруақытта атқарады.

Мемлекеттік бағалы қағаздар осы уақытта Қазақстан Республикасының қор нарығында маңызды рөл атқарады. Мемлекеттік бағалы қағаздардың аталған нарықтағы ролі, ең алдымен ол Қазақстан нарығында айналған бағалы қағаздардың ең сенімді түрі болып табылады. Қазақстанның Ұлттық банкі бағалы қағаздардың тек қана таратылуы ғана қолдамайды, сондай-ақ мемлекеттік қарыздың таратылуына көмектеседі. Қағаздардың бағасы түскен жағдайда, банк оларды сатып алады, ал өскенде – сатады. Басқаша айтқанда, жалпы ақша жүйесін және мемлекеттік бағалы қағаздарды қолдау бойынша Ұлттық банктің ашық нарықтағы операцияларын жүзеге асырады. Қазақстанда ол соңғысын басымырақ қолдайды, өйткені ол оның негізгі қызметі.

Бірақ МҚМ-3 (мемлекеттік қысқамерзімді қазыналық міндеттер) сатып алушысы, оны барлық мерзімге сатып алмайды, ол ақшаны он, жеті, бес күнге салып қояды, яғни өзіңе қажетті мерзімге салады және кез келген уақытта осы қағаздарды сатып, өзінің ақшасын және мыс РЕПО немесе кері РЕПО операцияларын жүргізу арқылы пайда ала-алады. Жоғары таратылым есебінен, мемлекеттік қысқамерзімді қазыналық міндеттердің нарығына көп ақша келеді және сәйкесінше кіріс төмендейді. МҚМ нарығына өте ұқсайтын басқа ҰСО (ішкі мемлекеттік қарыздың ұлттық сақтау облигациясы) нарығы. Бұл облигациялар болғандықтан, олардың айналу мерзімі бір және одан көп мерзімге жетеді. Бірақ МҚМ-дан айырмашылығы, оларда купондық табыс немесе олардың айналыс мерзімінің тоқсан бір, жүз сексен екі, екі жүз жетпіс төрт және үш жүз алпыс төрт күндерінен бастап әр тоқсан сайын берілетін табыстылықтың құбылмалы пайыздары бар.

Барлық мемлекеттік бағалы қағаздар – борыштық бағалы қағаздар болғанына қарамастан, олардың әрбірі біздің ортақ, заңнамамыздан шығатын, өзінің жеке және өзіне ғана тән түсіндірмесі бар: мемлекеттік бағалы қағаздар – мемлекеттік ішкі қарыз облигациясы, сондай-ақ Қазақстан Республикасының заңнамалық актілеріне сәйкес, ішкі мемлекеттік қарыздың шегінде шығарылатын облигация. Әдетте, «облигация» терминінен басқа, «қазынашылық міндеттер», «қазынашылық вексельдер», «қарыз», «ноталар», «бондар», «сертификаттар», және т.б. сияқты терминдер қолданады. Осы терминдерді басқа елдерде қолданудың спектрі, субъективті және объективті себептеріне байланысты.

Барлық бағалы қағаздар атқару қызметі бойынша бірнеше топқа бөліне алады: 1) есептік (мысалы, чектер); 2) несиелік (мысалы, облигациялар); 3) тауарларды реттейтін (мысалы, қойма куәлігі, коносаменттер); 4) инвестициялық (акциялар, облигациялар) [14]. Яғни, кейбір бағалы қағаздар бірнеше қызметтер атқаруы мүмкін. Яғни, облигациялар несие және инвестицияның құралы бола алады.

Қазақстан Республикасының азаматтық заңнамасын өзгерту кезінде 1997 жылғы Азаматтық кодексте қарастырылған бағалы қағаздың тізімінен, вексельдер және чектер шығарылды. Шығару себептері негізделмеген және түсіндірілген жоқ. Осы құжаттарға берілген әдеттегі барлық белгілері және сапасы бойынша, халықаралық жеке құқық нормалары бойынша, чек және вексель бағалы қағаздарға жатқызылуы керек. Чек және вексель ресейлік заңнама бойынша бағалы қағаздар болып табылады. Чектің және вексельдің тізімнен шығарылып тасталуының тарихы, бағалы қағаздарға жататын құжаттардың жабық тізімін айқындау туралы ортақ сұрақ қояды.

Ал, Қазақстан Республикасы Азаматтық Кодексінің 129 бабы, бағалы қағаздардың облигациялар, акциялар және Қазақстан Республикасының басқа заңнамалық актілеріне және нақты кодексіне сәйкес бағалы қағаздардың басқа түрлерін де қамтитынын айқындайды. Әлбетте, тәжірибе мынаны көрсетеді, мұндай жағары деңгейдегі формальдық, осы немесе басқа құжаттардың нақты құқықтық тәртібіне зардабын тигізе алады. Мұны Қазақстандағы мемлекеттік бағалы қағаздарды шығару тәжірибесі жақсы суреттейді. Осылайша, түрлі жылдарда, Қазақстан Республикасының үкіметі Азаматтық кодексінің 36 бабында қарастырған облигациялардың сапаларының барлық негізгі белгілері бойынша үлесті міндеттемелерін шығарды. Олар қазынашылық міндеттеме [4],

арнайы шығарылу жылдарына қарай әр түрлі аталды: Ұлттық қорғау облигациялары, Ұлттық банктің қысқа мерзімді нотасы және т.б.

Бағалы қағаздар түсінігін ашу барысында тағы да айтып кететін жәйт, ол әлемдік тәжірибедегі «бағалы қағаздың» баршаға ортақ қабылданған бір де термині, анықтамасы жоқ. Сондықтан да, қалауынша, заңнамалық актілерімен тура солай аталғандарды, немесе Қазақстан Республикасының Азаматтық кодексінің 129 бабында белгіленген сапаларын иеленген құжаттарды және шығарылу эмиссиясының тіркелуі кезінде Қазақстан Республикасының (Ұлттық комиссия) бағалы қағаздар бойынша Ұлттық комиссияның бағалы қағаздарына жатқызылғандарды ресми түрде бағалы қағазды жатқызуға болады. Мұндай жатқызулардың бағыты болып, жоғарыда көрсетілген эмиссияланған құжаттың сапалары бола алады.

Осы ұстанымдардан қайтадан, Қазақстандық заңнамасымен бағалы қағаздың ортасынан чек және вексельдің шығарылғаны туралы сұраққа келуге болады. Бұл 1999 жылғы 10 шілдедегі заңның 137 және 138 баптарының Қазақстан Республикасының Азаматтық кодексінен шығарылып тастау жолымен шығарылған. Жоғарыда айтылғандай, мұндай шығарылым ресми дәлелденген жоқ. Бірақ, Қазақстанның вексельдік заңнамасының даму тарихынан болар-болмас қорытынды жасауға болады.

Кеңес Үкіметі кезінде, яғни 1936 жылы Совет одағы кезінде 1930 жылғы Женевалық вексельдік конвенцияны бекітті. Бұның ішінде жай және аудармалы вексель туралы біркелкі заң, орнататын конвенция бар. Мұра бойынша бұл Конвенциялардың жүзеге асуы КСРО-ның құлағанынан кейін Қазақстанда да сақталды. Алайда 1995 ж. Қазақстан енді өзінің атынан аталған конвенцияларға қосылды, бірақ, ескертулермен. Ал 1997 жылғы 28 сәуірде «Вексельдік айналым туралы» қазақстандық заң іске қосылды. Бұл негізінде Қазақстан Республикасының Конвенцияға қосылған кезіндегі ескертпелердің есебімен қабылданған Женевалық конвенцияларға сәйкес келеді. Сондықтан, қабылданған қазақстандық Заңның мәтінінде «Қазақстан Республикасында вексельдердің айналу тәртібі арнайы» II бөлімі қосылды, ол Қазақстанда қабылданған айналымның негіздерін білдірді, бірақ Женевалық конвенциясының ережесімен түйіспейді. Дәл осы шегінбелермен жалпы әлемдік тәжірибеде болатын бағалы қағазға тән қасиеттерден айырылды. Осылайша, вексельдік айналымдары туралы Заңның 80 бабында «вексель, тауарды жеткізу туралы келісім бойынша төлемнің мерзімін ұзарту үшін беріледі» айтылған. Сонымен, вексель оның берілу негізімен байлыныспаған кез келген ақшалай міндеттеме бойынша өзінің құқығын нығайту сапасынан айырылды. Мұнда, міндетті негіздеме болып, тек қана жеткізу келісімі бойынша төлемді мерзімінен ұзарту туралы келісім болу керек. Ендеше, бұл құжат вексель болып саналмайды, онда оның шындығы оның негізінің шындығымен жеткізудің нақты келісімімен байланысты.

Сол екі ортада, Заңның кіріспесі барлық заңда яғни екінші бөлімінде бірдей түсіне алатын терминдердің тізімінен құралған. Кіріспедегі вексель, біржақты шартсыз ақшалы міндеттемеден құрылған қатаң айқындалған түрдегі төлем құжаты ретінде анықталады.

Сонымен, бірінші қарама-қайшылық: преамбулаға сәйкес, вексель шартсыз міндеттемені, ал 80 бапқа сәйкес – шартты міндеттемені білдіреді. Вексель қатарындағы преамбула, сатып алу-сату келісімінің негізінде берілген ретіндегі коммерциялық (тауарлы) вексель анықтамасын құрайды. Келісімдердің жіктелуінің белгілері бойынша бұл түсінік 80 баптың мазмұнына жақын. Бірақ преамбулада вексельдің және коммерциялық вексельдің ұғымы әртүрлі, ал 80 бапта «вексель» терминін коммерциялық (тауарлы) вексель деп түсінеді. Бұл аралас тектік және түрлілік түсініктері екені анық. Мемлекеттік кәсіпорынды қазыналық кәсіпорынмен араластырғандай тең.

Бұл – екінші қарама-қайшылық. Алайда қарама қайшылық екінші бөлімінің өзінде де мазмұндалған. Онда қазақстандағы вексельдік айналымның ерекшеліктері айтылған. Сонымен, қарастырылып жатқан 80 бабында, вексель тауарды келісім бойынша жеткізу туралы (яғни төлемнің міндеттеме шарттары ретінде) төлемнің мерзімін ұзарту жөніндегі құжат ретінде айқындалады, ал сол бөлімнің 94 бабында, вексель беру үшін негіз болған

келісімнің шарттарын сотқа қарастыруға тыйым салған, яғни сот вексельді төлемнің шартсыз міндеттемесі ретінде бағалайды. Екінші бөлімінің тағы бір ішкі қарама – қайшылығы. 80 бапта, вексельдің жеткізу келісімі бойынша төлемнің мерзімін ұзарту үшін беріледі деп айтылған, ал 84 бапта: «Заңды және жеке тұлғалар вексельді Қазақстан Республикасының аймағында өзара есеп айырысуда қолдануға құқылы, бірақ ол сәйкес келісімде қарастырылуы қажет». Мұнда тек қана жеткізу келісімі туралы емес жалпы келісім туралы айтылған.

Вексельдік айналым туралы Қазақстандық заңның екінші бөлімінің мәтіндерінің басқа да қателіктерін айтуға болады, бірақ жеткілікті айтылған: Заң вексельдің құқықтың табиғатын өте қарама-қайшы анықтайды және Заңның мәтінін құрастырушыларының ұқыпсыздығы ол мәтінді қайшы түсінуге мүмкін береді. Сондықтан, вексельдің Азаматтық кодексінің мәтініндегі бағалы қағаздарға жатқызу туралы ереженің жойылуына қарамастан, вексель барлық өркениет әлем үшін бағалы қағаздардың түрлілігі болды және болып қалады. Ресейлік танымал өркениетінің; және басқа шет елдердің басқа авторлардың пікірлеріне сүйену жеткілікті. Сондай-ақ ТМД заңнамасында да айрықшалықтар жоқ.

Бұл ретте, бағалы қағаздың барлық негізгі сапалары, соның ішінде оның айналымда қатысу технологиясы, заң шығармашылық және құқық қолдану тәжірибелерінде вексель үлгілерінде жұмыспен өтелгенін айту артық болмас.

Сөйтіп, Қазақстан Республикасы Азаматтық кодексінің 129 бабына сәйкес, бағалы қағаздарды атаулы, ордерлік және ұсынбалы деп бөледі; қазақстандық заңнамамен чек және вексель бағалы қағаздардың ортасынан шығарылып тасталды; эмитент бойынша мемлекеттік және мемлекеттік емес бағалы қағаздар ерекшелендіріледі.

Қорытынды

Жұмысты аяқтай келе қорытындыны нақтылап ұсынғанды жөн көрдік. Алдымыздан заңды тұлғалар мен қарапайым халықтың қолында, зейнетақы жинақтаушы қорларда жинақталған қаржыны қайда жұмсаймыз, қалайша тиімді пайдалануға болады, бір саладағы басы артық қаржыны оған мұқтаж болып отырған екінші салаға берудің қандай жолдары бар деген сұрақтар бас көтерді. Біздің пікірімізше, ол үшін бағалы қағаздар рыногын дамыту қажет. Сонда ғана халық пен заңды тұлғалар қолындағы қаржы қажет еткен тиімді салаларға инвестиция болып ағылады. Бірақ бұл амалды жүзеге асыру бұрынғыларға қарағанда, атап айтқанда, банктер мен сақтандыру компанияларын құруға қарағанда, әлдеқайда күрделі болып шықты. Өйткені, ол жариялылықты, ашықтықты сүйеді екен. Сондықтан жасырынбақ ойнауға әбден үйреніп алған көптеген отандық компаниялар мен акционерлік қоғамдар бұл мәселеге бел шешіп кірісіп кете алмай отыр. Дегенмен «көш жүре түзеледі» дегендей, жүрген сайын жүрісімізді ширатып алға жылжып келеміз.

Бағалы қағаздар рыногын дамытудың 2015 жылға дейінгі кезеңге арналған негізгі бағыттары мыналар болады:

- ішкі институциональдық инвесторларды дамыту;
- бағалы қағаздардың және олардың туындыларының сапасын жақсартуды ынталандыру және қаржы құралдарының жаңа түрлерін енгізу;
- инвесторлардың құқықтарын қорғауды жетілдіру және зейнетақы мен резервтік активтердің сақталуын қамтамасыз ету;
- бағалы қағаздар рыногының техникалық инфрақұрылымын дамыту;
- бағалы қағаздар рыногының екі деңгейлі жүйесін одан әрі дамыту.

Сөйтіп, қорыта келе қаржы секторының құрамдас бір бөлігі болып табылатын бағалы қағаздар нарығының, нақтырақ айтқанда оның құқықтық мәртебесін айқындау үшін өз ішіміздегі оның даму жағдайына көз салуымыз қажет, яғни еліміздің өткен ғасырдың тоқсаныншы жылдарынан бастап өрбіткеніміз жөн. Себебі, 1991-1994 жылдар аралығында еліміздегі бұрынғы мемлекеттік кәсіпорындар акционерлік қоғамдарға айналдырылды. Қор рыногының бұдан басқа да элементтері мен институттары, соның

ішінде ҚР бағалы қағаздар жөніндегі Ұлттық комиссиясы құрылып, өз жұмысын атқарып келді. Бұл кезеңнің өзіне тән ерекшелігі рынокта негізінен мемлекеттік бағалы қағаздарды орналастыру жөніндегі аукциондар ғана өткізіліп отырды.

Мұнан кейінгі кезеңде (1995-1998 жылдар) ҚР бағалы қағаздар рыногын дамыту туралы алғашқы бағдарлама қабылданып, соған сәйкес қор рыногының заңдық базалары қалыптастырылып, нарықтық инфрақұрылымдарды құру жұмыстары толық аяқталса, үшінші кезеңінде (1999-2000 жылдар) негізгі назар шаруашылық субъектілерін бағалы қағаздар рыногына тарту мәселесіне арналды, сондай-ақ қаржы қорын, оның ішінде бағалы қағаздар нарығын қадағалайтын ҚР Ұлттық Банкінен айырықша болып келетін орган - Қаржы рыногы мен қаржылық ұйымдарды мемелекеттік реттеу және қадағалау Агенттігі. Кейінгі жылдарда да осы іс жалғасын тауып, рыноктың инвестициялық тартымдылығын арттыру, оның ауқымын кеңейту мақсатындағы жұмыстар жүргізіліп келеді.

Сонымен Қазақстандағы бағалы қағаздар рыногының қазіргі даму деңгейі қандай, ол толық жұмыс істеп тұр ма? Бұл сұрақтарға берілетін жауаптардан аталған мәселе жөніндегі көзқарастардың әртүрлі екендігі байқалады. Рас, мамандардың пікірінше, Қазақстанда құрылған қор рыногының инфрақұрылымдары ТМД елдері арасында ең үздіктердің бірі болып табылады. Бірақ олар қаржы секторымыздағы банк қызметі секілді жедел дамып кете алмай отыр. Ал бұл кемшілік тек бізге ғана емес, бүкіл ТМД елдеріне тән деуге болады. Мәселен, Ресей қаржыгерлері өз елдеріндегі осы бағалы қағаздар рыногының тартымдылығы бұрынғы жылдармен салыстырғанда әлдеқайда арта түскенімен әлі де болса, халықтың басым көпшілігінің бұл рынокқа қатысуға құлықсыз екендігін жасырмайды. Нақ осы олқылық бізге де тән деуге болады.

Осыған орай, қаржы секторымыздың тағы бір құрамдас бөлігі болып табылатын сақтандыру қызметімен салыстырғанда да біздегі бағалы қағаздар рыногы халық арасында оншама танымалдыққа, яғни тартымдылыққа ие бола алмай келеді. Дегенмен, осындай олқылықтарымызға қарамастан кейбір мамандар еліміздегі қор рыногының, соның ішіндегі мемлекеттік бағалы қағаздар рыногының қазіргі даму деңгейін де жаман деп айтпайды. Бірақ та осы қуатты мемлекеттік бағалы қағаздар рыногының қасында корпоративтік бағалы қағаздар, яғни акциялар шығару мен тарату ісі кең тыныстылыққа ие бола алмай отырғандығын жұрттың бәрі мойындаса керек. Мәселен, бізде акционерлік қоғамдар саны соншама көп болғанымен олардың акцияларының кеңінен қолданысқа ие болып, жаппай саудаға түсіп жатқандығын әлі көре алмай келеміз. Ал мемлекеттік бағалы қағаздар негізінен жинақтаушы зейнетақы қорлары секілді арнаулы ұйымдар ортасында ғана таратылады. Сондықтан да, көптеген акционерлік қоғамдар өз акцияларын шығарып, оларды бағалы қағаздар нарығына орналастыра біле пайда алу мақсатында қызмет жасауға тиіс, деп санаймыз.

Сонымен экономиканың қарқынды дамуының нәтижесінде оның әр саласы бойынша үлкен өзгерістерге жол ашылып отырғанымен Қазақстандағы кор рыногы әзірге оның кәсіпқой қатысушылары мен қаржы топтарының арасында ғана өріс алып келе жатқандығы сезіледі. Көптеген кәсіпорындар мен қарапайым халық бұл рыноктан тысқары қалуда. Осы тұрғыдан алғанда, Қазақстандағы қор рыногының казіргі жағдайы мүшелерінің саны шектеулі мөлшерден аспайтын жабық акционерлік қоғамның жұмысын еске салады. Оның қыры мен сыры, даму барысы көпшілікке мәлім емес. Өйткені, бұл рынокта көпшіліктің мүддесі қозғалмаған.

Біздің пікірімізше, жұмысқа қойылған мақсатқа жету барысында анықтағанымыз ол, бағалы қағаздар рыногының келесі бір басты проблемасы – оған халықтың (жеке тұлғалардың) аз тартылуы. Мұның себебі жалпы Кеңестік жүйеден шыққан барлық елдерге тән, халықтың қаржы-инвестициялық білімінің әлсіздігінде жатыр. Сонымен бір мезгілде көптеген компаниялардың басшылары «бақылау тізгінінен айрылып қаламын» немесе «кәсіпорынды уысымынан шығарып аламын» деп қорыққандықтан ғана акцияларын бағалы қағаздар нарығына шығарғылары келмейді. Бұл жерде қарапайым

психологиялық сенімсіздік те бар. Ал жеке тұлғалар, яғни қарапайым азаматтар, тұрғындар ережелердің тұрақтылығына сенбейді. Көпшілік жұрт қор рыногының дами алмау себебін қаржының жоқтығынан деп түсінеді. «Алайда, өмір бұған мүлде басқаша жауабын беріп отыр. Мүлікке, капиталға жарияланған рақымшылық шарасы халықта ақшаның бар екенін көрсетті» деген ҚР Қаржы рыногы мен қаржылық ұйымдарды мемелекеттік реттеу және қадағалау Агенттігінің төрайымы Е. Бахмутова бүгінге дейін халықтың заңдастырған қаражаты 74,9 миллиард теңгені құрағанын мәлімдеді. «Біз осы қаражаттың бәрі ликвидті деп санаймыз және оларды қазақстандық компаниялардың акцияларына жұмсауға болады деп ойлаймыз. Бастапқы кезде 20-30 миллиард теңгенің өзі негіз болар еді.

Әдебиеттер тізімі

1 Бағалы қағаздар рыногы туралы Қазақстан Республикасының 2003 жылғы 2 шілдедегі N 461 Заңы // «Егемен Қазақстан» 2023 жылғы 16 шілде N 176-177; Қазақстан Республикасы Парламентінің Жаршысы, 2023 ж., N 14, 119-құжат.

2 Шершеневич Г.Ф Учебник русского гражданского права. // Москва. 2015 г. - С. 81.

3 Сулейменов М.К. Еще раз об объектах гражданских прав: деньги и ценные бумаги // Юрист. 2023. № 11. С. 45.

4 Қазақстан Республикасының азаматтық кодексі. Қазақстан Республикасының 1999 жылғы 1 шілдедегі N 409 Кодексі. Жалпы және ерекше бөлімдері. // Егемен Қазақстан газеті, 1999 жыл, 17 шілде N 150-157

5 Марченко Г.А. Рынок ценных бумаг Казахстана. // Алматы. Юрист. 2018. № 3. С. 12.

6 Адекенов Т.М. Из опыта фондового рынка США. // М. Издательство «БЕК», 2016. С. 79.

7 Карагусов Ф.С. Концепция договора доверительного управления ценными бумагами требует совершенствования. // Предприниматель и право. 2023. № 17. С 8.

8 Карагусов Ф.С.. Вещные права на ценные бумаги. В кн. «Вещные права в Республике Казахстан», Отв. ред. Сулейменов М.К.// Алматы, 2019 г. - С. 312.

9 Батлер У.Э. Основные черты Российского открытого акционерного общества и корпорации // Государство и право. 2018 г. №7, С. 3

10 Акционерлік қоғамдар туралы Қазақстан Республикасының 2023 жылғы 13 мамырдағы N 415-2 Заңы // СПС ЮРИСТ

УДК 343.8

Бралин Б.С., Юриспруденция
Окулич И.П., доцент

Насильственные преступления и пути их предупреждения

Аннотация

В данной статье проводится уголовно-правовой и криминологический анализ насильственных преступлений в контексте действующего уголовного законодательства Республики Казахстан. Внесены предложения по повышению эффективности предупредительного воздействия на соответствующий сегмент преступности. В статье исследованы общие и специальные вопросы криминологической характеристики современной насильственной преступности.

Ключевые слова

Насильственные преступления, Уголовный кодекс, уголовная политика, наказание, борьба с преступностью, преступность.

Введение

Актуальность. На фоне роста внимания международного сообщества к правам человека произошли и закономерные процессы повышения чувствительности граждан к различным, даже менее интенсивным формам проявления насилия. Данное обстоятельство стало особенно заметным с начала реализации принципа «нулевой терпимости» к правонарушениям, стартовавшим с момента провозглашения Послания Первого Президента РК Н.А Назарбаева «Стратегия «Казахстан - 2050» - новый политический курс состоявшегося государства» [1].

По этой причине грамотная, взвешенная, адекватная криминализация и пенализация насилия в рамках уголовного законодательства является одной из приоритетных задач современного законодателя, равно как и эффективная правоприменительная практика, целенаправленная профилактическая работа как в отношении лиц, совершающих насильственные преступления, так и в отношении жертв соответствующих криминальных актов. Следует учитывать, что именно степень защищенности граждан в семейно-бытовой сфере, в общественных местах, субъективное восприятие уровня индивидуальной безопасности каждым гражданином государства должны расцениваться как конечный продукт уголовно-правовой политики государства в сфере предупреждения насильственных преступлений.

Объектом исследования явились общественные отношения, складывающиеся по факту воспроизводства насильственных преступлений в социуме, их правовой оценки и предупреждения.

Научная новизна исследования заключается в том, что оно является комплексным исследованием вопросов насильственных преступлений, актуализованным в рамках действующего уголовного законодательства Республики Казахстан.

Обзор литературы

Следует отметить, что как в общеметодологическом плане, так и на уровне теоретического анализа отдельных форм насилия и видов насильственных преступлений в науке уголовного права и криминологии имеется значительный объем исследований. В период самостоятельного развития казахстанской науке вопросы, относящиеся к предмету настоящего исследования, изучались следующими авторами: Абдрашит А.А., Алауханов Е.О., Байдельдинова М.Б., Балтабаев К.Ж., Балтабаев С.А., Бейсеев Б.Х., Борчашвили И.Ш., Брамонтов Р., Волошин П.В., Джансараева Р., Джекебаев У.С, Жунусов Б.Ж., Каиржанов Е. И., Корзун И.В., Куанышбек Б., Кулушев С.М., Нарикбаев М.С., Роот В.В., Сапаралиева С.М., Сулейменова Г.Ж., Токубаев З.С., Толеубекова Б.Х., Тукеев А.Ж. и некоторыми другими. Работы перечисленных и многих других исследователей составляют значительный теоретический массив, однако комплексных исследований насилия и насильственных преступлений в казахстанской науке практически не производилось.

Основная часть

Методологическую основу исследования составил диалектический метод научного познания социальных явлений, использованы общенаучные методы, такие, как анализ и синтез, метод структурного анализа и другие. Применены также частные методы научного исследования: формально-логический, системный, сравнительно-правовой, методы юридического толкования норм права, статистический, социологический, метод контент-анализа СМИ, метод правового моделирования.

Уголовное законодательство Республики Казахстан, несмотря на широкое применение термина «насилие» не содержит ни легального определения данного понятия, ни собирательного понятия «насильственные преступления». Отсутствуют и иные формы обособления данного уголовно-правового и криминологического явления, в частности, в

качестве самостоятельного объекта статистического учета. Таким образом, являясь практически одним из фундаментальных элементов всей совокупности существующих уголовно-правовых запретов, насилие и формирующаяся по причине его применения группа насильственных посягательств до настоящего времени остаются без легально оформленной дефиниции.

Как указывают исследователи, понятие «насилие» является всеобъемлющей категорий, сопровождавшей человечество на протяжении всего его существования [2, с. 85]. Исследователи феномена насилия указывают, что оно менялось с развитием общества, трансформируясь от первоначального средства разрешения межличностных конфликтов до формы межплеменных, межродовых и иных социальных, политических, межрелигиозных, межэтнических и др. конфликтов. Общественная опасность насилия была осмыслена и оценена уже в наиболее древних источниках права, таких, как законы Хаммурапи (XVIII в. до н.э.), Ману (II-I в. до н.э.), XII таблиц (I в. до н.э.), где, несмотря на диспропорцию в охране физического благополучия различных сословий, классов, одними из первых упоминались именно насильственные посягательства на жизнь, здоровье, другие неимущественные блага [3, с. 407].

Как указывают современные исследователи, вся история развития уголовного законодательства в отношении различных форм регламентации насильственных посягательств была связана с отсутствием легального определения насилия [4, с. 12]. Это тем более характерно для норм обычного права казахов, для которых была нетипична письменная фиксация предписаний, а, тем более, выработка абстрактных понятий, в том числе и для насильственных посягательств, которые преимущественно перечислялись, детализировались, но не объединялись в общие понятия [5, с. 28].

По нашему мнению, именно отсутствие легального определения понятия «насилие» в тексте уголовного закона во многом способствует появлению кардинально противоположных его трактовок в теории. Возможно причинение вреда и другим охраняемым благам, и интересам, однако качественная характеристика преступления как насильственного возможна только в том случае, если приоритетным объектом уголовно-правовой охраны при совершении соответствующего посягательства выступает именно физическое и (или) психическое благополучие потерпевшего.

В указанном контексте следует выделить:

1) собственно насильственные преступления, связанные с реализацией насильственной мотивации и совершением акта физического и (или) психического насилия (убийства, причинения вреда здоровью, истязания, изнасилование, насильственные действия сексуального характера и др.);

2) преступления, совершаемые посредством применения физического или психического насилия как конститутивного способа совершения деяния (например, в составе разбоя), так и квалифицирующего или особо квалифицирующего способа совершения преступления (данный квалифицирующий и особо квалифицирующий признак указывается в значительной части статей Особенной части УК РК).

При формулировании понятия «насилие» в уголовно-правовом аспекте следует, максимально учитывая социальные аспекты данного явления, тем не менее, акцентировать внимание на тех значимых обстоятельствах, которые имеют значение именно для уголовно-правовой оценки соответствующего поведения.

В зарубежных государствах оценка уровня преступности в стране производится преимущественно по индексным преступлениям, к которым относятся наиболее тяжкие и распространенные уголовно наказуемые деяния. Причем, в разных странах количество индексных преступлений существенно варьируется: в США к ним относят 8 составов преступлений, в Германии – 22 состава, во Франции - 20, в Японии - 26. Практика ООН при оценке уровня преступности также отталкивается от восьми индексных преступлений. Мы полагаем, что выделение не более 10-15 составов «индексных» насильственных

уголовных правонарушений позволит тщательней проследить их динамику, установить более четкие корреляционные связи внутри выделенной группы уголовных правонарушений, провести анализ по заранее определенным частным признакам совершенных уголовных правонарушений.

Современные исследования причин и условий насильственной преступности основаны в подавляющем большинстве на комплексной оценке факторов, связанных, как с общесоциальными, политическими, нравственно-идеологическими и иными условиями существования общества (макроуровень), так и с причинами формирования насильственной мотивации и индивидуального насильственного преступного поведения (микроуровень). В контексте специально-криминологического предупреждения насильственной преступности значение имеет целый конгломерат детерминирующих факторов и условий, непосредственно связанных с актами насильственного поведения.

Одним из важных факторов для оценки тенденций насильственной преступности должна, на наш взгляд, являться диагностика и оценка динамики некриминальных форм насильственных проявлений как потенциального генератора насильственной преступности. В криминологии, равно как и в других сферах общественного познания, практически аксиоматичным является утверждение о том, что «насилие порождает насилие». Более того, исследователи констатируют не только факты регрессного насилия, но и тенденцию к его кумуляции и воспроизведению в более общественно опасных формах. Повышенное внимание казахстанского законодателя и общественности к фактам бытового насилия в последние годы в этой связи представляется весьма своевременным, поскольку данные инциденты требуют постоянного мониторинга и профилактики. Как указывают казахстанские исследователи, одной из принципиальных особенностей бытового насилия является системный характер такого насилия, причем, системность проявляется в самих принципах его функционирования: «это повторяющиеся во времени инциденты (паттерн) множественных видов насилия (физического, сексуального, психологического и экономического)» [6, с. 112].

В криминологическом плане механизм совершения конкретного уголовного правонарушения может многое сказать о личности насильственного преступника. Если мы имеем дело с ситуационным типом личности насильственного преступника, то степень нравственно-психологической деформации в данном случае может не отличаться от любого другого механизма преступного поведения (не связанного с беспомощным состоянием потерпевшего). Например, при желании причинить смерть конкретному человеку, виновное лицо предпочло совершить данное деяние, воспользовавшись состоянием сильного алкогольного опьянения жертвы. Другое дело, если преступник намеренно избирает в качестве жертвы беспомощное лицо. Полагаем, что в случаях, когда тенденция преступного поведения насильственного преступника связана преимущественно с насильственным поведением по отношению к лицам, находящимся в беспомощном состоянии и, в целом, более слабым в физическом или психологическом аспекте, необходимо говорить об ином типе насильственного преступника, который мы предлагаем назвать «гиперкомпенсационным типом насильственного преступника». Термин «гиперкомпенсация» хорошо известен психологической науке и имеет как позитивный, так и негативный аспекты. В позитивном аспекте интенсивная работа по преодолению собственных недостатков и даже физических недугов способствует совершенствованию личности, достижению серьезных успехов в работе, спорте. Что же касается негативного аспекта гиперкомпенсации, то здесь имеет место озлобленность, психологическая слабость, закомплексованность, в связи с чем, самореализация для данного индивида возможна, как правило, посредством вымещения своих психологических проблем на более слабых, уязвимых людях.

Известный психолог Альфред Адлер, изучая истоки негативной гиперкомпенсации в раннем детстве, выделил три основные причины ее возникновения: 1) физические

недостатки, которые расцениваются как препятствие для самореализации и приводят к озлобленности и скрытой агрессии; 2) излишняя опека со стороны родителей, по причине которой в дальнейшем, столкнувшись с реальным миров, лицо начинает испытывать дискомфорт от отсутствия внимания, поощрения со стороны окружающих; 3) жестокое воспитание, которое в итоге приводит к бессердечности, пренебрежению к переживаниям к других и даже брезгливому отношению к людям [7, с. 129].

Выделение гиперкомпенсационного типа насильственного преступника должно иметь не только теоретическое, но и практическое значение. Учитывая глубинные причины формирования, данного разновидности насильственной мотивации, необходимо разрабатывать специальные формы исправительного воздействия на данных лиц, а также методы профилактики первичных и повторных насильственных посягательств лиц гиперкомпенсационного типа.

Традиционным для современных криминологических исследований является обособленное изучение женской преступности, преступности несовершеннолетних, пожилых лиц, а также дифференцируемых по другим криминологически важным основаниям микро-сегментов преступности (в городской и сельской местности, первичной и рецидивной, единоличной и групповой и т.д.). Сообразно данным отраслям исследований выделяют такие специальные отрасли криминологической науки, как феминология, ювенология, геронтология, региональная криминология и др. Современная правовая статистика также учитывает значимость отдельных специфических факторов, обособляя статические показатели преступности в отношении тех или иных лиц, обстоятельств совершения уголовного правонарушения и т. д.

В любом обществе, с любым уровнем социально-экономического развития, политических процессов, культурного «кода» тенденции роста женской преступности, в особенности, насильственных видов уголовных правонарушений, дает основание констатировать наличие серьезных социально-экономических проблем, поскольку процесс криминализации женщины и механизм формирования ее криминального поведения, как правило, значительно более глубокий и продолжительный по времени. Женщине в обществе отведена важнейшая социальная функция: она, в первую очередь, жена, мать, хранительница семейного очага.

Механизм формирования индивидуального преступного поведения женщины, формирующийся на основе насильственной мотивации, также неизбежно определяется гендерными особенностями. Так, направленность агрессии можно условно разделить на три возможных направления, и в каждом из данных направлений «женское» насилие будет существенным образом отличатьсяот «мужского». Здесь следуетучитывать тот факт, что среднестатистическая женщина в силу своей феминности, обусловленной биологически определенными физическими и психическими параметрами, обладает небольшой мускульной силой и психически не склонна к применению физического насилия.

Определенный теоретический интерес представляют типологии женщин в рамках совершения исключительно «женского» насильственного преступления - детоубийства. Так, в частности, исследователями определяются следующие типы женщин, совершающих данные насильственные акты: 1) асоциальный (для них рождение ребенка является нежелательным, как правило, вследствие асоциального образа жизни, пьянства, бродяжничества, беспорядочных половых связей); 2) легкомысленно-конформный (как правило, молодые женщины, нередко из благополучных семей, для которых беременность и рождение ребенка оказались нежелательными, идущими вразрез с их жизненными планами, а также связанными с нежелательной оглаской, осуждением); 3) последовательно-злостный (наиболее опасный тип преступниц, обычно планирующих детоубийство, у которых, как правило, уже есть дети, к которым они также относятся без достаточного внимания и заботы) [8, с. 43]. Также обращает на себя внимание и типология женщин, совершающих насильственные преступления в группе, в рамках которой

выделяют: 1) женщину-лидера (как правило, имеет место в ситуациях, о которых мы уже упоминали, когда женщина выступает организатором, заказчиком преступления; 2) женщина, зависимая от лидера (преимущественно это зависимость от мужчины, с которым женщина находится в браке или сожительствует, по причине чего она содействует ему в подготовке, совершении или сокрытии следов совершенных преступлений); 3) «женщина-приманка» (обычно молодые или среднего возраста женщины, внешне привлекательные, используемые в механизме совершения преступления, которые нередко сами могут стать жертвой насильственных действий») [250, с. 153].

Итак, мотивационная сфера насильственной преступности женщин имеет существенные отличительные особенности, обусловленные гендерным фактором. Так, казахстанские исследователи подчеркивают, что независимо от вида, характера и сферы совершения преступного посягательства у женщин преобладающими являются «семейные мотивы», причем в данном понятии объединяются не только собственно семейные отношения, но и любые другие формы отношений, имеющие важное значение для виновной (сожительство с мужчиной, другие формы личной привязанности, в том числе и забота о детях, пожилых родителях и т.д.) [2, с. 69]. Соответственно, при разработке мер предупредительного воздействия на женскую насильственную преступность необходимо учитывать «оздоровительный» характер наиболее значимых факторов: социальную защищенность женщин, равенство социальных возможностей, необходимость поддержки семьи и семейных ценностей и др.

Однозначно связывать рост преступности с политикой гуманизации, как нам представляется, будет неверным, поскольку уже давно доказано теорией и практикой, что ужесточение ответственности способно привести только к временным, нестойким результатам. Соответственно, в данном направлении необходим тщательный мониторинг ситуации (не ежегодный, а ежеквартальный, учитывая ранее указанный динамизм в структуре лиц, совершающих преступления в несовершеннолетнем возрасте), тщательный анализ и оперативное принятие мер.

Полагаем, что особого учета требуют случаи повторного привлечения к уголовной ответственности несовершеннолетних, поскольку именно их повторная криминализация, скорее всего, может указать на недостатки в применяемых к ним мерах уголовного наказания или воспитательного воздействия. Фактически после достижения совершеннолетия преступность еще достаточно молодых лиц, не всегда еще отличающихся социальной зрелостью, готовностью нести ответственность за свою жизнь и поступки, резко «обезличивается», необоснованно приравнивается к преступности взрослых лиц, что нам представляется в корне неверным. Как пишут исследователи в отношении лиц, преодолевших возраст совершеннолетия, «в этом возрасте ещё сохраняются некоторые установки и стереотипы, свойственные предшествующему поколению. Отсюда в поведении молодёжи парадоксальное сочетание противоречивых качеств и черт: стремление к идентификации и обособление, конформизм и негативизм, подражание и отрицание общепринятых норм, стремление к общению и уход, отрешённость от внешнего мира. Неустойчивость и противоречивость молодёжного сознания оказывают влияние на многие формы поведения и деятельность личности» [8, с. 168]. Следует отметить, что в большинстве социологических источников в настоящее время в категорию лиц, которую принято назвать «молодежь» относят молодых лиц в возрасте от 14 до 29 лет (14-16 лет – подростки; 17-19 лет – юношество; 20-24 года – собственно молодежь; 25-29 лет – старшая молодежь). В среднем такие же возрастные параметры определяются в настоящее время и во многих зарубежных странах: Великобритания и в Нидерланды - 0-25 лет, Испания - 14-30 лет (нередко граница смещается до 32-34 лет), Люксембург - 15-25 лет, Япония – 14-29 лет [8, с. 44].

В настоящее время в качестве приоритетного направления виктимологической профилактики насильственных преступлений должно стать снижение

уровня толерантности к насилию, начиная с младшего возраста. Как указывают исследователи, изменение любого социального института, в том числе семьи, связанное с разрушением традиций и обычаев, которые стабилизировали жизнь прежде, неизбежно отражается в более или менее длительном нарастании в обществе массового преступного поведения [6, с. 65]. Считаем очень важными указания исследователей на тот факт, то толерантность (терпимость) к насилию преимущественно генерируется именно к потаканию (извинению) насилия, которое происходит в семье. Так, в частности И. А. Красиков указывает, что обращает на себя внимание «интересная особенность терпимости – ее амбивалентность и избирательность. К одному насилию человек становится толерантен, допускает его, сносит его, принимает и признает в качестве «своего» (от ближнего круга родственников, друзей и любимых) либо «нашего» (воспитание, нормирование общества). Другое (сверх нормы или же «чужое») насилие терпится с вызовом, отторжением, с угрозой сопротивления и попытками ответного устрашения» [7, с. 11].

Еще одной из значимых мер противодействия насильственной преступности, на наш взгляд, является институт необходимой обороны. По нашему мнению, институт необходимой обороны является действенным средством противодействия насильственной преступности, как в плане санкционированного государством противостояния преступнику, так и в плане субъективного ощущения защищенности граждан, в отношении которых могут быть применены акты насилия.

Основной проблемой современного состояния виктимологической профилактики насильственной преступности, на наш взгляд, является то обстоятельство, что акцент производится на предупредительное воздействие в отношении только отдельных групп населения, которые демонстрируют наибольший индекс виктимизации (в частности, женщин, детей в плане семейно-бытового насилия). Вместе с тем, следует учитывать тот факт, что глубинные основы виктимности нередко находятся в сознании самого потерпевшего, который не может воспринимать соответствующие индикаторы насилия как нарушение собственного права на физическую и психическую безопасность. Именно поэтому мы ранее указали на необходимость разработки и применения элементов прикладной виктимологии, в рамках которой возможно повысить осведомленность и навыки распознания маркеров физического и психического (психологического) насилия уже с детского возраста.

Заключение, выводы

Проведенное криминологическое исследование насильственной преступности продемонстрировало тот факт, что современные типологии не учитывают такого типа насильственных преступников, которые совершают посягательства в отношении лиц, находящихся в беспомощном или в зависимом от виновного лица положении. Обоснованы два самостоятельных типа насильственного преступника – «гиперкомпенсационный» (для которого совершение преступления в отношении более слабого человека является элементом психологической гиперкомпенсации) и «дискреционный» (применяющий насилие «по произволу», используя свое положение в той или иной социальной иерархии). Гиперкомпенсационный тип насилия наиболее характер для сферы семейно-бытовых отношений, что же касается дискреционного типа, то он, в частности, устанавливается в таких деяниях, как пытки, неуставные отношения между военнослужащими.

На основе имеющихся в науке немногочисленных типологий жертв насильственных преступников, разработана типология, в рамках которой предлагается выделять следующие типы: 1) нейтральный или почти нейтральный (не влияет или влияет крайне слабо на формирование и реализацию насильственной мотивации); 2) генерирующий или кумулирующий тип (допускающий те или иные формы насилия, постепенно переходящие в более тяжкие посягательства); 3) провоцирующий (непосредственно вызывающий насильственный акт по причине

аморального или противоправного поведения); 4) катализирующий тип (сниженная система самоконтроля и самозащиты, легкомыслие); 5) регрессный тип (лица, ставшие жертвой насильственного акта по причине того, что сами применяли насилие).

Сформулирована классификация виктимных факторов насильственной преступности на объективные и субъективные. Объективные факторы относятся к макроуровню виктимизации всего населения (слабая степень правовой защищенности, недостатки в деятельности правоохранительных органов, дефекты общественного сознания и т. п.), в силу чего требуют выработки комплексных государственных профилактических мер. Субъективные факторы (возраст, пол, состояние здоровья, употребление алкоголя, наркотиков, имущественное положение и др.) требуют самостоятельного исследования в рамках виктимологической статистики. Обоснован тезис, согласно которого наиболее эффективные виктимологические методики могут быть выработаны на основе статистического анализа насильственных посягательств, в которых жертва не была персонифицирована для виновного лица.

Необходимо формирование системы социального партнерства посредством повышения уровня доверия граждан к правоохранительной системе, снижения коррупционных рисков, фактов насилия со стороны сотрудников правоохранительных органов и других негативных явлений;

Требуется возобновить практику программного обеспечения противодействия преступности с четкими индикаторами и выделением насильственных преступлений в самостоятельный программный блок;

Необходимо формировать систему самозащиты граждан посредством достоверного и оперативного информирования, а также совершенствования практики применения института необходимой обороны (путем перехода от «разрешительной» модели к поощрению и стимулированию самозащиты);

Практика индивидуально-профилактического воздействия на лиц, совершивших или склонных к совершению насильственных преступлений, должна сопровождаться внедрением в деятельность служб пробации частных социально-инклюзивных методик, направленных на нейтрализацию насильственной мотивации (коррекционных программ, курсов, тренингов и т.п.).

Список источников

1. Фетодов, И. С. Расследование детоубийств: учеб. пособие. – М.: Юрлитинформ, 2013. – 200 с.

2. Алауханов Е.О., Зарипов З.С., Тукеев А.Ж. Преступность несовершеннолетних и ее профилактика: монография. - Алматы, 2019. - 310 с.

3. Сембекова Б.Р. Криминалистическая характеристика насильственных преступлений сексуального характера в отношении несовершеннолетних [Электронный ресурс] // Режим доступа: https://articlekz.com/article/7927 (дата обращения 13.10.2018 г.).

4. Дикусар Я.С. Особенности совершения насильственных половых преступлений несовершеннолетними // Уголовное право. – 2016. - № 3. – С. 53-55.

5. Гаухман Л Д. Борьба с насильственными посягательствами. - М.,2019. – 119 с.

6. Наумов А. В. Уголовно-правовое значение насилия // Насильственная преступность; под ред. В. Н. Кудрявцева и А. В. Наумова. - М., 2017. – 139 с.

7. Миненок М.М. Криминальное насилие несовершеннолетних: дис. ...канд. юрид. наук. - Калининград, 2015. – 217 с.

8. Иванова В. В. Преступное насилие: Учебное пособие для вузов. - М., 2012. – 83 с.

Галямова Ю.А., магистрант, Юриспруденция

Понятие и генезис конституционного принципа равенства перед законом и судом

Исследование конституционного принципа равенства перед законом и судом стоит начать с формулирования и уяснения понятия. Для этого используем логический метод познания, в частности, такой прием, как анализ, разложив целое на части, что позволит выявить структуру исследуемого принципа и более детально изучить его ключевые элементы по отдельности. В дальнейшем этот процесс упростит исследование взаимосвязи данных элементов, как целостной категории.

Основополагающим элементом, с которого необходимо начать изучение, несомненно, является «принцип». Термин «принцип» (от лат. principium – начало, первооснова) имеет весьма большое значение в научной сфере. Сложно переоценить теоретическую и практическую значимость принципов, ведь знание и понимание их оказывает влияние на человеческую жизнь, служит своего рода ориентиром. Логический словарь-справочник трактует указанный термин как «основополагающее первоначало, основное положение, исходный пункт, предпосылка какой-либо теории, концепции» [1, с. 477].

Принципы составляют неотъемлемую часть социальных явлений и процессов, отражая динамическое проявление их сущности. Именно от истинного понимания и следования им зависит воплощение их в жизнь. Одним из таких явлений является право. Оно выступает в качестве обязательного, устанавливаемого и охраняемого государством регулятора общественных отношений, оказывает воздействие на их развитие. Смысл понятия «регулирование» заключается в упорядочивании, определении поведения людей и придании ему направления. Необходимость достижения данных целей вызвана изменчивостью и нестабильностью поведения людей при отсутствии стабилизирующего механизма, способного установить рамки должного и возможного. Один из инструментов реализации этих целей – это принципы права.

Древнегреческий философ Протагор под человеческим равенством понимал доступность для всех без исключения добродетели, мудрости и возможности принимать участие в государственном управлении. Афинский мыслитель Перикл выразил схожее мнение: «По отношению к частным интересам наши законы представляют равноправие для всех; что же касается политического значения, то у нас в государственной жизни каждый им пользуется предпочтительно перед другим не в силу того, что его поддерживает та или иная политическая партия. Но в зависимости от его достоинств, скромность звания не служит бедняку препятствием к деятельности» [2, с. 342].

Равенство людей связывали и с их равным божественным происхождением. Такого мнения придерживались основоположники и сторонники естественного права. Они были убеждены в равенстве людей перед Богом. Так, древнегреческий софист Алкидам, поддерживая идею естественно-правового равенства, отметил: «Божество создало всех свободными, а природа никого не сотворила рабом» [2, с. 130].

Профессор П.И. Новгородцев, выдающийся отечественный историк философии права, тоже отмечал природное происхождение равенства людей:

«Мысль, что нет ни раба, ни свободного, но что все люди по природе равны, мелькала уже и раньше в учениях греческих софистов; но у стоиков она получает значение моральной идеи, становится универсальным всемирным принципом. Новое государство, новая этика кладут эту идею в основу своих построений» [2, с. 28].

Мнение о равенстве всех людей по природе высказал и философ Антифонт. Он считал, что корень неравенства – это законы человека, а не природы: «По природе мы все во всех отношениях равны, притом одинаково и варвары, и эллины. Здесь уместно обратить внимание на то, что у всех людей нужды от природы одинаковы» [3, с. 30].

Представители естественной школы права неоднократно и на протяжении многих столетий высказывали мнение относительно равенства людей. Подобные мнения находили поддержку со стороны народа, но такое понимание равенства впервые нормативно закрепили лишь в 1776 году в Декларации независимости США: «Все люди созданы равными и наделены их Творцом определенными неотчуждаемыми правами, к числу которых относятся жизнь, свободы и стремление к счастью. Для обеспечения этих прав людьми учреждаются правительства, черпающие свои законные полномочия из согласия управляемых» [2, с. 25].

Далее, во время Великой французской революции, принята Декларация прав и свобод человека и гражданина 1789 г., которая действует по сей день и интерпретирует равенство несколько иначе: «Люди рождаются и остаются свободными и равными в правах. Социальные различия могут быть основаны только на соображениях общей пользы». В данной статье уже не прослеживается связь равенства с божественным происхождением. Косвенно выводится роль государственной власти, способной установить неравенство, основанное «только на соображениях общей пользы». Также данная идея предполагает, что ни один человек не подчиняется воле другого, не может быть чьей бы то ни было собственностью, вещью.

Яркий след в истории учения о равенстве оставили основоположники марксизма-ленинизма: К. Маркс, Ф. Энгельс и В.И. Ленин. В представлении Ф. Энгельса равенство «есть продукт исторического развития; для создания этого представления необходимы были определенные исторические условия, предполагающие, в свою очередь, долгую предшествующую историю» [4, с. 108-109]. Основное требование понимания равенства состоит в том, «что из того общего свойства людей, что они люди, из равенства людей как людей, оно выводит право на равное политическое и – соответственно – социальное значение всех людей или, по крайней мере, всех граждан данного государства или всех членов данного общества» [4, с. 104]. Сторонники данной теории видели проблему, ведущую к неравенству, в наличии частной собственности. Пролетариат считал необходимым уничтожить классы для достижения равенства. В.И. Ленин развил эту идею и отметил: «под равенством социал-демократы в области политической понимают равноправие, а в области экономической… уничтожение классов…» [4, с. 177].

В итоге, в марксистско-ленинской теории произошло разделение равенства на буржуазное и пролетарское. Положительный результат в уничтожении социального неравенства так и не был достигнут. Г.В. Мальцев писал: «В социалистическом понимании принцип равноправия означает абсолютную недопустимость всякой иерархии правовых положений граждан, высших и низших юридических статусов, отсутствие любых установленных законом привилегий у одной категории граждан, правовых ограничений – у других» . Однако фактическое стирание социальных различий так и не было достигнуто: особыми привилегиями обладали сотрудники партийных органов, руководители промышленных предприятий, строительства и др. Даже после столь негативного опыта общество продолжало верить в реальность достижения равенства всех без исключения, невзирая на сложность и длительность этого процесса: «Полное социальное равенство не возникает вдруг в законченном виде. Общество дорастает, дорабатывается до него довольно долго, трудно, ценой огромных усилий».

Под равенством социологи понимают сложную категорию, которая состоит из множества элементов (одинаковое положение людей в социуме, равные права и обязанности, равный доступ к средствам производства, дефицитным ресурсам, культурным ценностям), и отсутствие хотя бы одного из них расценивается обществом как неравенство [2, с. 324].

Категории равенство и неравенство необходимо рассматривать как отношение между противоположностями одного явления, которые обуславливают существование друг друга. В этом прослеживается один из законов диалектики – единства и борьбы противоположностей. Социолог А.Б. Гофман утверждал, что «равенство – неравенство

образует одно нераздельное явление, в котором один член этой пары может преобладать в той или ной степени и форме» [5, с. 24].

В современных реалиях нельзя отрицать тот факт, что установление фактического равенства во многом зависит от государства и принимаемого им закона, который должен учитывать различия и особенности людей, общественные и государственные интересы. И в этой парадигме равенство представляется как результат наделения государством равными правами и обязанностями человека с учётом его интересов, особенностей и различий. Также немаловажным фактором служат условия и обстоятельства, в которых находятся люди.

Объяснение причин неравенства имеет большое значение в развитии научного правосознания в Казахстане. Исследование данной области имеет большую практическую значимость, поскольку идеалы социализма продолжают терзать сознание некоторой части населения страны. Здесь важно уяснить, что неравенство не всегда несправедливо, а воодушевляющие лозунги равенства всех без исключения при их реализации способны привести к неблагоприятным последствиям.

Необходимо переосмыслить соотношение равенства и неравенства. Это возможно осуществить с помощью соответствующего уровня демократизма, при котором новые знания не отвергаются, а принимаются. Гражданам воспитанным в условиях длительной работы социальной модели поведения «власть-подчинение», проблематично совершить переход от превалирующих в данный момент «вертикальных» отношений к «горизонтальным» отношениям равенства. В условиях тоталитарной государственности положение человека в обществе определялось не горизонтальными отношениями самоуправления и равенства, а вертикальными отношениями власти подчинения. В этих условиях равноправие свободных граждан, их равенство в «мере свободы» было заменено «равенством в несвободе», в бесправии по отношению к государству.

Проанализировав категории «принцип» и «равенство» по отдельности, мы сформировали их понимание и определение как самостоятельных единиц, составных частей целого. Теперь, с имеющимся представлением о каждом элементе, рассмотрим их во взаимосвязи и синтезируем в целостную категорию.

Принцип равенства – это один из основополагающих принципов, роль которого сложно переоценить в современном обществе. Служит важным звеном демократического государства и оказывает колоссальное влияние на все отрасли права без исключений в независимости от характера регулируемых ими общественных отношений.

Как ранее уже было сказано, принцип равенства закреплен в Декларации независимости США, французской Декларации прав человека и гражданина, во Всеобщей декларации прав человека, Международных пактах о правах человека и др.

Закреплен указанный принцип и в статье 14 Конституции Республики Казахстан: 1. Все равны перед законом и судом. 2. Государство гарантирует равенство прав и свобод человека и гражданина независимо от пола, расы, национальности, языка, происхождения, имущественного и должностного положения, места жительства, отношения к религии, убеждений, принадлежности к общественным объединениям, а также других обстоятельств. Запрещаются любые формы ограничения прав граждан по признакам социальной, расовой, национальной, языковой или религиозной принадлежности. [6].

В научной литературе нет общепризнанного определения понятия «конституционный принцип равенства перед законом и судом». Например, Я.В. Поливода считает: «Конституционный принцип равенства всех перед законом и судом (ч. 1 ст. 14) подразумевает под собой требование определённости, ясности и недвусмысленности законодательного регулирования с тем, чтобы обеспечить единообразное понимание и толкование правовой нормы всеми правоприменителями, а также не допустить возможности неограниченного усмотрения в процессе правоприменения» [7, с. 83].

А.В. Буянова под принципом равенства перед законом и судом понимает «принцип взаимодействия человека и государства, устанавливающий единый для всех уровень прав

и свобод, а также равную доступность к ним и запрещающий любое незаконное ограничение прав».

Приведенные ранее определения свидетельствуют о неоднозначности понятия конституционного принципа равенства перед законом и судом. Его относят и к принципам правового статуса личности, и к принципам федерализма. Для более ясной и однозначной формулировки выявим суть каждого из этих определений.

Если рассматривать конституционный принцип равенства перед законом и судом как принцип правового статуса личности, то стоит обратить внимание на тенденцию роста не только количества, но и значимости этих принципов правового статуса личности. Они имеют базисное значение, и потому всё чаще закрепляются как в конституциях различных стран, так и в международных правовых актах.

Подтверждает состоятельность данного определения существование взаимосвязи содержательных элементов правового статуса личности с принципами других правовых институтов. Он отражается во многих институтах конституционного права, принципы которого влияют на эффективность и действенность конституционных прав и свобод человека, и обеспечивают функционирование системы защиты прав человека.

Основываясь на вышесказанном, можно сделать вывод, что конституционный принцип равенства перед законом и судом - это основополагающий принцип, участвующий в построении и функционировании правового государства и подразумевающий требование ясности и недвусмысленности законодательного регулирования для обеспечения единообразного понимания и толкования правовой нормы судами, недопущения неограниченного усмотрения в судопроизводстве.

Список источников

1. Конституционное право. Энциклопедический словарь / Отв. ред. и рук. авт. колл. С.А. Авакьян. – М.: Норма, 2000. – С. 304-305.

Малиновски

2. Конституция Республики Казахстан. Принята 30 августа 1995 г. – Алматы, 2007. – 44 с.

3. Матаева М.Х. Конституционная история Казахстана и стран Централь- ной Азии. XX век. – Астана: Елорда, 2007. – С. 324.

4. Конституционное право Республики Казахстан. Учебник / Отв. ред. М.С. Нарикбаев. – Алматы, 2001. – 652 с.

5. Жетписбаев Б.А., Айкумбаев Т.М. Административные правонарушения, посягающие на общественный порядок и нравственность: Учебное пособие. – Алматы: Юридическая литература, 2008. – С.5.

6. Мишин А.А. Конституционное (государственное) право зарубежных стран. Издание пятое. – М.: Белые альвы, 1996. – 398 с.

7. Искакова Г. Права и свободы человека в странах СНГ и Казахстане: состояние, тенденции, перспективы // Правовая реформа в Казахстане. – 2002. –№ 2 (15). – С. 34.

Галямова Ю.А., магистрант, Юриспруденция

Конституционно-правовая природа принципа равенства перед законом и судом независимо от имущественного положения

Важной проблемой, которой обеспокоено мировое сообщество, является имущественное неравенство, которое с годами лишь усиливается. По мнению немецкого социолога Ральфа Дарендорфа, в наше время общество терзают сомнения относительно достижения имущественного равенства, также сам автор настроен скептически [1, с. 12].

Однако при данном подходе проблема только усугубиться, поэтому важно её исследовать и находить пути решения.

В Республике Казахстан падение уровня доходов одних граждан и увеличение доходов малой группы других граждан наблюдается на протяжении последних десятилетий. Прежние правовые механизмы, призванные сдерживать имущественное расслоение, перестали действовать, и на данный момент нет эффективной замены.

Имущественное неравенство, активно набирающее обороты, способно преобразоваться в острый социальный конфликт. В этом случае законодатель должен обеспечить такие условия существования населения, при которых имущественное равенство будет обеспечиваться в максимально возможной степени [1, с. 4]. В связи с этим принцип равенства независимо от имущественного положения весьма важен для предупреждения социальных конфликтов и повышения качества жизни граждан.

Принцип равенства независимо от имущественного положения является значимой составной частью конституционного принципа равенства перед законом и судом и выступает в качестве катализатора развития демократического правового государства.

При изучении конституционно-правовой природы принципа равенства независимо от имущественного положения следует уяснить смысл понятий «имущество» и «имущественное положение» с точки зрения законодательства.

Особая роль в определении понятия «имущество» отводится гражданскому законодательству. Оно определяет указанный термин как отдельные вещи (например, наличные деньги, ценные бумаги) и имущественные права и обязанности субъекта (ст. 128 ГК РК). Е.А. Суханов отмечает: «Законодатель по общему правилу придает термину «имущество» собирательное значение, охватывая им как вещи, так и имущественные права» [2, с. 28]. То есть гражданское право определяет понятие «имущество» как предметы материального мира, а также не овеществленные объекты, включая имущественные права и обязанности субъекта [3, с. 43].

Однако гражданское право регулирует только те имущественные отношения, которые подразумевает закрепление собственности за определенными лицами и реализацию заложенных в ней возможностей. Имеются все основания полагать, что в настоящее время зона монопольного регулирования гражданским законодательством имущественных отношений, указанных ст. 2 ГК РК в качестве предмета гражданского законодательства, постоянно сокращается. Хотим мы этого или нет, но в современных условиях исключительная сфера такого регулирования остается очень незначительной. Подавляющая масса имущественных отношений, регулируемых в динамичном режиме гражданским законодательством, уже находится в сфере комплексного правового регулирования, под воздействием публичных норм права [4, с. 26-31].

Если рассматривать термин «имущество» на конституционном уровне, то стоит обратить внимание на ст. 34, 35, 42 Конституции РК. Ч. 1 ст. 34 гласит: «Каждый имеет право на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом деятельности». Ч. 2 ст. 35 закрепляет право каждого иметь имущество в собственности, владеть, пользоваться и распоряжаться им как единолично, так и совместно с другими; ч. 3 ст. 35 закреплены гарантии неприкосновенности имущества. В ст. 42 сказано о том, что каждый имеет право на благоприятную окружающую среду, достоверную информацию о ее состоянии и на возмещение ущерба, причиненного здоровью или имуществу человека экологическим правонарушением.

Определение термина «имущество» присутствует в материалах судебной практики. Например, в одном из постановлений Конституционного суда под имуществом понимается «любое имущество, связанное с реализацией права частной и иных форм собственности, в том числе имущественные права, включая полученные от собственника права владения, пользования и распоряжения имуществом, если эти имущественные права принадлежат лицу на законные основаниях» [4].

Также Конституционный Суд РК отметил: «Собственность, как цивилизованная основа и выражение свободы человека, является необходимым условием свободы экономической (в том числе предпринимательской) деятельности, предполагающей свободу договора и равенство субъектов этой деятельности, правовое положение которых предопределяется закрепленными Конституцией Республики Казахстан правом частной собственности, а также гарантиями данного права и критериями возможных его ограничений» [62]. С данным понятием связаны ранее упомянутые положения Конституции РК, закрепляющие право на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом деятельности; закрепляющие право каждого иметь имущество в собственности, владеть, пользоваться и распоряжаться им как единолично, так и совместно с другими.

Исходя из содержания материалов судебной практики, мы приходим к выводу о том, что понятие «имущество» - это комплексная категория, которая включает в себя не только материальные объекты и отношения собственности, но и связанные с ними субъективные права и юридические обязанности субъекта.

Перейдём к изучению непосредственно имущественного положения человека. Правовое положение человека динамично, так как он в течение своей жизни приобретает одни права и обязанности и утрачивает другие. Это объясняется, в частности, возникновением, изменением или прекращением различных правоотношений. Также стоит отметить, что правовое положение имеет индивидуализированный характер, ведь материальное положение, права и обязанности одного субъекта не могут полностью совпадать с материальным положением, правами и обязанностями другого субъекта.

Перечисленные свойства присущи имущественному положению, поскольку оно непостоянно и в течение жизни человека претерпевает изменения: человек может устроиться на работу или уволиться, приобрести имущество или утратить его. Все эти факторы оказывают влияние на имущественное положение, вне зависимости от которого государство должно обеспечить равные права и обязанности своего населения. Кроме того, пополняя государственный бюджет, обладатель имущества принимает участие в экономическом развитии страны.

Конституционный Суд обратил внимание на то, что «законодатель обязан вводить эффективные правовые механизмы, обеспечивающие сохранение и возможное повышение ранее достигнутого уровня социальной защиты граждан с учетом специфики их правового, имущественного положения, а также других обстоятельств, реализовывать принцип поддержания доверия граждан к закону и действиям государства путем сохранения стабильности правового регулирования, не допускать при осуществлении гражданами социальных прав и свобод нарушения прав и свобод других лиц» [5].

Рассмотрев понятие «имущественное положение» применительно к конституционному праву, приходим к умозаключению, что под ним следует понимать материальное состояние человека, обусловленное его собственностью, имущественными правами и обязанностями в определенный момент его жизни. Необходимо распространить определение данного положения на все отрасли права, в которых оно применяется.

Как уже было сказано, в ст. 14 Конституции РК закреплено равенство прав и свобод человека независимо, в том числе, от имущественного положения. Значимость указанного положения сложно переоценить, так как оно предотвращает социальные конфликты и способствует улучшению качества жизни населения страны [6, с. 223]. В связи с этим предлагаем более подробно изучить содержание конституционного принципа равенства независимо от имущественного положения.

В развитии общей теории конституционного права немаловажное значение имеет исследование содержания данного принципа, поскольку конституционные принципы, устанавливающие фундаментальный ориентир поведения, положительно влияют как на население страны, так на государство. К таким принципам относится и принцип равенства перед законом и судом независимо от имущественного положения.

Сначала следует уяснить, в чём заключается смысл данного принципа. Основываясь на данном нами ранее определении понятия «имущественное положение», можно сказать, что конституционный принцип равенства независимо от имущественного положения подразумевает не только равные права, но и равные обязанности человека вне зависимости от его материального состояния, обусловленного собственностью и объёмом материальных ценностей.

Разберём содержание обозначенного принципа относительно равенства всех перед законом и равенства всех перед судом по отдельности.

Равенство всех перед законом означает, что действующее законодательство распространяет своё действие в равной степени на всех людей, не дифференцируя их по материальному состоянию. Исключения допускаются только при наличии весомых объективных обстоятельств, не позволяющих лицам, которым предоставляются льготы, обеспечивать себя и свою семью.

Равенство всех перед судом реализуется посредством обеспечения равного доступа к правосудию и его осуществления единой судебной системой в одинаковом для всех судебном порядке независимо от наличия или отсутствия какого-либо имущества.

Стоит рассмотреть аспекты, входящие в принцип равенства независимо от имущественного положения. Один из них проявляется в равном обладании человеком личными (гражданскими) правами, под которыми подразумевается естественные и неотчуждаемые права человека, гарантирующие свободу и защиту человека от произвола государства и других людей. К таким правам относят: право на жизнь, свободу, физическую и психическую неприкосновенность, достоинство личности, защиту чести, личную и семейную тайну и множество других.

Следующий аспект – это равное участие граждан в политической жизни страны независимо от имущественного положения обеспечивается реализацией, в частности, следующих прав: право на обращения, право участвовать в управлении делами государства, избирать и быть избранными в органы государственной власти и органы местного самоуправления, участвовать в референдумах и др. Перечисленные права принадлежат гражданам РК независимо от имущественного положения, поскольку РК, будучи демократическим государством, гарантирует каждому право свободно высказывать своё мнение, объединяться, организовывать публичные выступления, обращаться в государственные органы и органы местного самоуправления и другие. К слову, право на обращения зачастую используется малоимущими гражданами, которые обращаются в соответствующие органы с целью реализации предусмотренных для них льгот.

И последний, но не менее важный аспект проявляется в обеспечении равных прав на притязание положенной по закону части общественного блага. Он связан с обязанностью государства выделять средства для реализации, в частности, права на образование, охрану здоровья, медицинскую помощь. Перечисленные права реализуются как на бюджетные средства, так и на собственные средства граждан. И с возрастанием уровня доходов гражданина возрастает и качество предоставляемых ему образовательных и медицинских услуг. Однако эти сферы (образовательная и медицинская), по нашему мнению, содержат ряд обязательных услуг: получение среднего и высшего образования, первичная медико-санитарная помощь, диспансеризация, лечение онкологии и др. Это обуславливает их важность и обязательность, поскольку они создают необходимые условия развития и жизнедеятельности населения страны.

В связи с этим полагаем, что решением обозначенной проблемы в данной сфере является обеспечение равного доступа и высокого качества обязательных образовательных и медицинских услуг для всех граждан Республики Казахстан за счёт бюджетных средств. Дополнительные же услуги должны предоставляться за счёт собственных средств граждан. Например, в Законе «Об основах охраны здоровья граждан в Республики Казахстан» закреплено следующее положение: «Каждый имеет право на

медицинскую помощь в гарантированном объеме, оказываемую без взимания платы в соответствии с программой государственных гарантий бесплатного оказания гражданам медицинской помощи, а также на получение платных медицинских услуг и иных услуг, в том числе в соответствии с договором добровольного медицинского страхования» [7]. Содержание исследуемого принципа наталкивает нас на мысль, что его необходимо рассматривать как некий критерий оценки законодательного регулирования прав и свобод. При этом данный принцип может проявлять себя как формальное равенство, которое способно привести к материальному неравенству.

Важно подчеркнуть, что имущественное неравенство и возникающие на его почве противоречия между бедными и богатыми жителями страны способны привести к негативным последствиям, как для населения, так и для государства, которое, в свою очередь, должно быть заинтересовано в обеспечении принципа равенства независимо от имущественного положения. Законодатель, используя правовые средства, должен свести к минимуму имущественное расслоение общества, в частности, предоставить малоимущим гражданам льготы; предоставить возможность равных и, по нашему мнению, обязательных стартовых условий в сфере медицины и образования.

Список источников

1. Конституция Республики Казахстан. Принята 30 августа 1995 г. – Алматы, 2007. – 44 с.
2. Матаева М.Х. Конституционная история Казахстана и стран Централь- ной Азии. XX век. – Астана: Елорда, 2007. – С. 324.
3. Конституционное право Республики Казахстан. Учебник / Отв. ред. М.С. Нарикбаев. – Алматы, 2001. – 652 с.
4. Баймаханов М.Т. Избранные труды по теории государства и права. – Алматы, 2003. – С. 326-330.
5. Жетписбаев Б.А., Айкумбаев Т.М. Административные правонарушения, посягающие на общественный порядок и нравственность: Учебное пособие. – Алматы: Юридическая литература, 2008. – С.5.
6. Гражданское право. Учебник для вузов (академический курс). / Отв. ред. М.К. Сулейменов, Ю.Г. Басин. – Алматы: КазГЮА, 2000. Т.1. – 700 с.
7. Баймаханов М.Т., Баймаханова Д.М. Права человека как объект изучения юридической науки // Правовая реформа в Казахстане. – 2003. - №3(21). – С. 110-117.
8. Искакова Г. Права и свободы человека в странах СНГ и Казахстане: состояние, тенденции, перспективы // Правовая реформа в Казахстане. – 2002. –№ 2 (15). – С. 34.

УДК 343. 13

Гиса Ж.Д. , Юриспруденция
Окулич И.П., доцент

Подозреваемый в уголовном процессе Республики Казахстан

Аннотация

Дипломная работа посвящена исследованию института подозреваемого в уголовном процессе Республики Казахстан. В работе рассматриваются ключевые вопросы, связанные с правовым статусом подозреваемого, его правами и обязанностями, а также процессуальными аспектами задержания и допроса. Основное внимание уделяется правам человека в контексте уголовного преследования, особенностям

правового регулирования института подозреваемого в Казахстане и сравнительному анализу с международными стандартами.

Ключевые слова

Подозреваемый, уголовный процесс, Республика Казахстан, уголовный процессуальный кодекс, правовой статус подозреваемого, досудебное расследование, права подозреваемого, задержание подозреваемого, допрос подозреваемого.

Введение

Подозреваемый в уголовном процессе Республики Казахстан представляет собой ключевую фигуру, чье правовое положение и права регулируются как национальным законодательством, так и международными стандартами прав человека. В соответствии с Уголовно-процессуальным кодексом Республики Казахстан, подозреваемый — это лицо, в отношении которого в ходе уголовного производства имеются достаточно обоснованные предположения о совершении преступления. При этом на стадии досудебного расследования подозреваемый обладает определённым перечнем прав и обязанностей, которые должны обеспечивать его защиту от произвола и неправомерных действий со стороны органов следствия.

Актуальность темы. Актуальность темы исследования заключается в необходимости глубокого анализа правового статуса подозреваемого в уголовном процессе, поскольку его права и гарантии имеют прямое влияние на законность всего уголовного производства. Система уголовного преследования в Казахстане, как и в других странах, ориентирована на обеспечение баланса между интересами правосудия и правами подозреваемого. Однако, несмотря на наличие законодательных гарантий, на практике часто возникают проблемы с соблюдением этих прав, что обусловлено как недостаточной правовой культурой участников процесса, так и недостатками в нормативно-правовой базе.

Цель исследования- анализ правового положения подозреваемого в уголовном процессе Республики Казахстан, выявление проблемных аспектов законодательства и практики, а также предложение рекомендаций по совершенствованию правовых механизмов, направленных на защиту прав подозреваемых в процессе уголовного преследования.

Задачи:

-Оценку правового статуса подозреваемого на стадии досудебного расследования.

-Анализ правовых механизмов защиты прав подозреваемых в уголовном процессе Республики Казахстан.

-Сравнительный анализ правового положения подозреваемых в Казахстане и других странах с учетом международных стандартов.

-Разработка рекомендаций по совершенствованию уголовно-процессуального законодательства, направленных на улучшение защиты прав подозреваемых.

Структура работы включает в себя теоретический анализ правового положения подозреваемого, исследование существующих пробелов и проблем в законодательстве и практике, а также предложения по их устранению. Исследование предполагает использование нормативных источников, судебной практики и научных публикаций в области уголовного права и процесса.

Объект исследования

Объектом исследования данной дипломной работы является правовое регулирование статуса подозреваемого в уголовном процессе Республики Казахстан, а также процессуальные действия и меры, направленные на защиту его прав и законных интересов в рамках досудебного производства.

-Включая как общие нормы уголовного процесса, так и конкретные положения Уголовно-процессуального кодекса Республики Казахстан, объект исследования охватывает:

-Права и обязанности подозреваемого на стадии досудебного расследования.

-Меры пресечения и другие процессуальные действия, связанные с подозреваемым.

-Законность задержания, допроса и других действий, влияющих на правовой статус подозреваемого.

-Процессуальные гарантии прав подозреваемого в уголовном процессе, включая защиту от неправомерных действий со стороны органов следствия и судов.

-Влияние международных стандартов и правовых актов на национальное законодательство, регулирующее статус подозреваемого.

В исследовании также рассматриваются практические аспекты применения норм уголовного процесса в реальной судебной практике, а также возможные проблемы, возникающие при реализации прав и гарантий подозреваемых в Казахстане.

Предмет исследования

Предметом исследования данной дипломной работы является правовой статус подозреваемого в уголовном процессе Республики Казахстан, а также процессуальные механизмы, регулирующие его права и обязанности на стадии досудебного расследования. В рамках исследования анализируются следующие аспекты:

-Правовые гарантии защиты прав подозреваемого на различных стадиях уголовного процесса, включая процессуальные действия, такие как задержание, допрос, предъявление обвинения.

-Роль и функции подозреваемого в контексте уголовного преследования, а также его взаимодействие с органами следствия и судом.

-Меры пресечения (например, арест, залог, домашний арест) и их влияние на статус подозреваемого в ходе уголовного производства.

-Правовое регулирование статуса подозреваемого в уголовно-процессуальном законодательстве Республики Казахстан и его соответствие международным стандартам прав человека, в том числе нормам, установленным Европейской конвенцией по правам человека и другими международными актами.

-Практические аспекты применения норм уголовного процесса в реальных судебных делах, проблемы правозащиты подозреваемых и существующие пробелы в законодательстве и судебной практике.

Таким образом, предмет исследования включает комплекс правовых норм, касающихся статуса подозреваемого, а также конкретных процессуальных действий, направленных на обеспечение его прав в уголовном процессе Республики Казахстан.

Методы исследования.

Метод нормативно-правового анализа — данный метод использовался для анализа и интерпретации норм законодательства Республики Казахстан, регулирующих статус подозреваемого в уголовном процессе. Это включает в себя анализ Уголовно-процессуального кодекса РК, законов и подзаконных актов, а также правовых норм, касающихся прав и обязанностей подозреваемых.

Сравнительно-правовой метод — используется для сопоставления национального законодательства Казахстана с международными стандартами и правовыми системами других стран. Это позволяет выявить возможные пробелы в правовом регулировании и предложить пути для улучшения законодательства Республики Казахстан.

Метод судебного анализа — применяется для исследования судебной практики по делам, в которых участвуют подозреваемые, включая рассмотрение решений судов по вопросам задержания, допроса, применения мер пресечения и защиты прав подозреваемых. Этот метод позволяет выявить реальные проблемы и практические сложности в реализации прав подозреваемых на разных стадиях уголовного процесса.

Историко-правовой метод — используется для исследования развития правового статуса подозреваемых в уголовном процессе в истории Казахстана, а также для анализа

изменений в законодательстве, регулирующем права подозреваемых, с учетом международных тенденций.

Диалектический метод — применяется для анализа взаимосвязей между различными процессуальными действиями и правами подозреваемых, а также для выявления противоречий и проблем в законодательной и правоприменительной практике.

Метод эмпирического анализа — включает сбор и анализ данных о практике применения уголовно-процессуального законодательства, а также о том, как в реальной практике органы правопорядка обеспечивают права подозреваемых. Это может включать обзор судебных решений, актов прокурорского надзора и других практических материалов.

Использование этих методов позволяет комплексно изучить правовой статус подозреваемого в уголовном процессе, оценить соответствие действующего законодательства международным стандартам и выработать рекомендации по совершенствованию правозащитной практики в уголовном процессе Республики Казахстан.

Научная новизна исследования

Научная новизна данного исследования заключается в комплексном анализе правового положения подозреваемого в уголовном процессе Республики Казахстан, а также в выявлении проблем и пробелов в действующем законодательстве и правоприменительной практике, касающихся этой категории участников уголовного судопроизводства. В рамках работы делается акцент на следующих аспектах:

Исследование правового статуса подозреваемого в контексте уголовно-процессуального законодательства РК — в отличие от многих исследований, сосредоточенных исключительно на отдельных этапах уголовного процесса, в данной работе рассматривается комплексный подход к правам и обязанностям подозреваемого на стадии досудебного расследования, с акцентом на взаимодействие между различными участниками процесса (следствием, защитой и судом).

Сравнительный анализ законодательства Республики Казахстан и международных стандартов прав человека — впервые в рамках работы проведен детализированный анализ соответствия уголовно-процессуального законодательства Республики Казахстан международным правовым стандартам (например, Европейской конвенции по правам человека, Международному пакту о гражданских и политических правах). Это исследование позволяет выявить расхождения и недостатки, требующие корректировки для повышения уровня правозащиты подозреваемых в Казахстане.

Практическое исследование проблем соблюдения прав подозреваемых в ходе досудебного расследования — работа основывается на анализе реальных случаев из судебной практики и практики следственных органов, что позволяет выявить конкретные проблемы, возникающие на практике при задержании, допросе, применении мер пресечения и других процессуальных действиях. Это дает уникальное понимание того, как правовые нормы применяются в реальной жизни.

Выработка рекомендаций по улучшению защиты прав подозреваемых — на основе выявленных проблем и недостатков предлагаются конкретные пути совершенствования уголовно-процессуального законодательства и правоприменительной практики, направленные на улучшение защиты прав подозреваемых в уголовном процессе. Это включает предложения по изменению законодательства, улучшению практики применения прав, а также усилению контроля за действиями следственных органов.

Новая концептуализация роли подозреваемого в уголовном процессе — в работе вводится новая концептуализация прав и обязанностей подозреваемого, акцентирующая внимание на его процессуальном статусе и месте в системе уголовного производства, а также на значении обеспечения его прав для достижения справедливости и законности в процессе.

Таким образом, научная новизна исследования заключается в всестороннем и комплексном подходе к анализу правового статуса подозреваемого в уголовном процессе Республики Казахстан, выявлении недостатков и предложении конкретных решений для улучшения правозащиты и правового регулирования.

Практическая значимость

Практическая значимость данного исследования заключается в его возможности оказать влияние на улучшение функционирования уголовного процесса в Республике Казахстан, особенно в части обеспечения прав подозреваемых. На основе результатов исследования могут быть разработаны рекомендации, которые помогут улучшить действующие правовые и процессуальные механизмы защиты прав подозреваемых в уголовном производстве, а также повысить эффективность правозащитной деятельности в уголовном процессе. Конкретные направления практической значимости исследования включают:

Совершенствование законодательства — выявленные в ходе исследования проблемы и пробелы в законодательстве, а также практические рекомендации могут быть использованы для разработки изменений и дополнений в Уголовно-процессуальный кодекс Республики Казахстан, направленных на усиление правовой защиты подозреваемых. В частности, речь идет о совершенствовании норм, касающихся прав подозреваемых на стадии досудебного расследования, применении мер пресечения и реализации их права на защиту.

Улучшение правозащитной практики — на основе исследования можно выработать практические рекомендации для адвокатов, следственных органов, прокуроров и судей, направленные на более качественное и уважительное отношение к правам подозреваемых. Это может способствовать лучшему соблюдению принципов презумпции невиновности, запрета пыток и жестокого обращения, а также повышению уровня доверия граждан к правосудию.

Рекомендации по улучшению работы правоохранительных органов — исследование выявляет практические проблемы, с которыми сталкиваются органы следствия и суды в ходе применения законодательства, что позволяет предложить пути повышения эффективности работы правоохранительных органов, уменьшения нарушений прав подозреваемых и улучшения контроля за законностью действий, принимаемых на стадии досудебного расследования.

Повышение осведомленности населения о правах подозреваемых — на основе работы могут быть подготовлены образовательные материалы для повышения правовой грамотности граждан, особенно в части их прав на стадии досудебного расследования. Это способствует улучшению правового просвещения, что, в свою очередь, поможет предотвратить нарушения прав граждан, попавших в сферу уголовного преследования.

Влияние на практику судебного контроля — результаты исследования могут быть использованы для улучшения судебного контроля за действиями следственных органов, в частности, в части законности применения мер пресечения, задержания и допроса подозреваемых. Судебная практика, основанная на рекомендациях исследования, может способствовать улучшению правозащитной практики и повышению качества правосудия.

Таким образом, практическая значимость работы заключается в возможности применения ее результатов для совершенствования как нормативно-правового регулирования уголовного процесса в Казахстане, так и правоприменительной практики в контексте защиты прав подозреваемых, что в конечном итоге способствует более справедливому и гуманному осуществлению правосудия в стране.

Законодательные и нормативные акты. Конституция Республики Казахстан, Уголовно-процессуальный кодекс Республики Казахстан, Уголовный кодекс Республики Казахстан, Закон Республики Казахстан "О правовом статусе иностранных граждан в Республике Казахстан", Закон Республики Казахстан "О прокуратуре Республики

Казахстан", Закон Республики Казахстан "О защите прав и законных интересов лиц, задержанных или арестованных", Закон Республики Казахстан "О регулировании охраны прав и свобод человека в ходе уголовного преследования", Конвенция о защите прав человека и основных свобод, Международный пакт о гражданских и политических правах, Минимальные стандартные правила обращения с заключенными, Европейская конвенция о защите прав человека, Инструкции и разъяснения Верховного Суда Республики Казахстан.

Эти законодательные и нормативные акты создают правовую основу для регулирования правового положения подозреваемого в уголовном процессе, обеспечивая соответствующие гарантии защиты его прав в процессе уголовного расследования и судопроизводства.

Обзор литературы. Вопросы правового статуса подозреваемого в уголовном процессе Республики Казахстан являются объектом внимания множества исследователей и практиков, включая юристов, ученых, правозащитников и государственных деятелей. Анализ существующих публикаций позволяет выделить несколько ключевых направлений исследования, касающихся прав и гарантий подозреваемых в уголовном процессе.

Основная часть

Правовой статус подозреваемого в уголовном процессе Республики Казахстан

Правовой статус подозреваемого является одной из важнейших тем в уголовно-процессуальном праве. В уголовно-процессуальном кодексе Республики Казахстан подозреваемый рассматривается как лицо, в отношении которого в установленном законом порядке возникли обоснованные подозрения в совершении преступления, но которое еще не признано виновным в суде.

Основной задачей правового регулирования статуса подозреваемого является обеспечение прав и законных интересов этого лица, поскольку на стадии досудебного расследования оно не обладает статусом обвиняемого. Важно, чтобы все процессуальные действия в отношении подозреваемого соответствовали принципам справедливости, презумпции невиновности и защиты прав человека.

Согласно Уголовно-процессуальному кодексу РК, подозреваемый имеет ряд прав, среди которых:

-Право на защиту, включая право на адвоката.

-Право быть информированным о подозрении, предъявленном в его адрес.

Право на молчание и на отказ от дачи показаний против себя и своих близких.

-Право на информацию о ходе расследования и его результатах, если это не нарушает законности расследования.

Также подозреваемому могут быть предъявлены определенные обязанности, такие как явка по вызову следователя, соблюдение мер пресечения и другие обязательства, направленные на обеспечение исполнения судебного акта.

Процессуальные действия, касающиеся подозреваемого

В уголовном процессе Республики Казахстан существует несколько ключевых процессуальных действий, касающихся правового статуса подозреваемого:

-Задержание подозреваемого. Одним из самых важных действий является задержание подозреваемого, которое должно проводиться в соответствии с законами и только в тех случаях, когда есть достаточно оснований полагать, что лицо совершило преступление. При этом задержание должно быть санкционировано прокурором, если оно длится более 72 часов.

-Предъявление обвинения. Важно, чтобы подозреваемому в срок, установленный законом, было предъявлено обвинение в совершении преступления. В противном случае его положение должно быть изменено на «подозреваемый» в уголовном процессе.

-Меры пресечения. Одной из ключевых процессуальных стадий является применение мер пресечения, таких как арест, домашний арест, залог или обязательства о

явке. Меры пресечения в отношении подозреваемого должны быть применены на основе установленных законом оснований и в пределах разумных сроков.

-Допрос подозреваемого. Допрос является важной частью взаимодействия следствия с подозреваемым. Однако при допросе должны быть строго соблюдены права подозреваемого, включая запрет на применение насилия, угроз и незаконных методов воздействия.

-Международные стандарты и защита прав подозреваемого

Особое внимание уделяется соблюдению международных стандартов прав человека. Республика Казахстан, как участник международных договоров, обязана обеспечивать права подозреваемых в уголовном процессе в соответствии с нормами международного права, такими как Европейская конвенция о защите прав человека и Международный пакт о гражданских и политических правах.

Ключевые аспекты международной защиты прав подозреваемых включают:

-Презумпция невиновности, которая означает, что обвиняемое лицо считается невиновным до тех пор, пока его вина не будет доказана в судебном порядке.

-Защита от пыток и жестокого обращения. Казахстан, как участник Конвенции против пыток, должен обеспечивать условия, при которых права подозреваемых будут строго соблюдаться.

-Право на защиту, включая доступ к адвокату с самого момента задержания, а также право на помощь перевода, если подозреваемый не владеет государственным языком.

-Практические проблемы защиты прав подозреваемого

На практике в уголовном процессе Республики Казахстан возникают определенные проблемы, связанные с обеспечением прав подозреваемых, что может привести к нарушениям.

Среди наиболее актуальных проблем:

-Незаконные задержания. Несмотря на наличие норм, регулирующих сроки задержания и условия, в ряде случаев органы следствия и правоохранительные органы могут неправомерно задерживать подозреваемых без достаточных оснований.

-Отсутствие должного контроля со стороны судов. В некоторых случаях прокурорский и судебный контроль за законностью действий следователей и дознавателей не всегда эффективно защищает права подозреваемых, что может приводить к необоснованному prolongation сроков задержания или применению мер пресечения.

-Недостаточная правовая осведомленность граждан. Многие подозреваемые не знают о своих правам и обязанностях, что приводит к их незащищенности в процессе уголовного производства. Эту проблему можно частично решить путем улучшения правового просвещения.

Перспективы совершенствования законодательства.

Для улучшения правового положения подозреваемых в уголовном процессе Республики Казахстан необходимо внести следующие изменения и улучшения:

Ужесточение контроля со стороны судов и прокуратуры за действиями следственных органов на стадии досудебного расследования.

Разработка более эффективных механизмов информирования подозреваемых о своих правах, например, через обязательное уведомление о праве на адвоката и предоставление ему контактов правозащитников.

Повышение квалификации сотрудников правоохранительных органов и прокуроров в части соблюдения прав подозреваемых.

Разработка и внедрение системы независимого мониторинга за условиями содержания подозреваемых в изоляторах временного содержания.

Заключение

Исследование правового статуса подозреваемого в уголовном процессе Республики Казахстан показывает, что, несмотря на значительный прогресс в законодательстве и

наличии четких норм, обеспечивающих защиту прав подозреваемых, существует ряд проблем, которые требуют дальнейшего совершенствования. Важно, чтобы уголовно-процессуальное законодательство и правоприменительная практика обеспечивали не только соблюдение прав и свобод подозреваемых, но и предотвратили возможные злоупотребления со стороны правоохранительных органов.

Права подозреваемого, такие как право на защиту, на молчание, на адвоката, право на информацию о задержании и подозрении, должны быть гарантированы и защищены на всех стадиях уголовного процесса. Однако на практике нередко возникают случаи, когда эти права нарушаются, что ведет к неоправданному задержанию, ненадлежащим мерам пресечения и другим процессуальным нарушениям. Важно отметить, что несмотря на наличие таких норм, как презумпция невиновности и защита от пыток, существует дефицит контроля за их соблюдением, что снижает уровень доверия граждан к правовой системе.

Применение мер пресечения, а также процессуальные действия, такие как допрос и задержание, должны строго соответствовать закону и принципам справедливости, чтобы избежать произвола со стороны правоохранительных органов. В этой связи ключевым моментом является необходимость усиления судебного контроля за действиями следственных органов, а также совершенствования правозащитной практики.

Международные стандарты прав человека, к которым присоединился Казахстан, дают важные ориентиры для правового регулирования статуса подозреваемого. Презумпция невиновности, право на защиту, право на гуманное обращение и справедливое судебное разбирательство должны быть учтены на практике.

Для решения существующих проблем необходимо ввести механизмы, направленные на улучшение правовой осведомленности граждан, усиление контроля за действиями следствия и увеличение роли адвокатов на стадии досудебного расследования. Важно также продолжать работу по совершенствованию уголовно-процессуального законодательства с учетом международных стандартов и правовых реалий Республики Казахстан.

Таким образом, правовой статус подозреваемого является важным элементом уголовного процесса, который должен обеспечивать справедливость, защиту прав личности и соблюдение законности на всех стадиях досудебного производства. Внедрение предложенных рекомендаций позволит повысить уровень правозащиты и доверия граждан к правовой системе Казахстана.

Список источников

1.Степанов И.Я. Правовой статус подозреваемого в уголовном процессе России. — М.: Юрист, 2014.

2.Карелин Т.А. Международные стандарты прав человека и их влияние на уголовное правосудие. — СПб.: Питер, 2018.

3.Нуралиев Н.М., Амантаев М.А. Уголовно-процессуальное право Республики Казахстан. — Алматы: Юрист, 2015.

4.Кузнецова Н.С. Права подозреваемых в уголовном процессе: теоретические и практические аспекты. — Алматы: КазГЮУ, 2017.

5.Омаров С.А. Прокурорский надзор и защита прав подозреваемых в уголовном процессе. — Алматы: Дарын, 2016.

6.Темирбаев Е.К. Применение норм уголовно-процессуального законодательства в судебной практике Республики Казахстан. — Алматы: Білім, 2020.

7.Бенедиктова В.А. Сравнительное уголовное право: опыт зарубежных стран и его влияние на казахстанскую правовую систему. — Алматы: Норма, 2019.

8.Конституция Республики Казахстан от 30 августа 1995 года (с изменениями и дополнениями).

9.Уголовно-процессуальный кодекс Республики Казахстан (с изменениями и дополнениями).
10.Уголовный кодекс Республики Казахстан (с изменениями и дополнениями).
11.Конвенция о защите прав человека и основных свобод (1950 г.).
12.Международный пакт о гражданских и политических правах (1966 г.).
13.Закон Республики Казахстан «О прокуратуре Республики Казахстан» от 6 декабря 2011 года.
14.Закон Республики Казахстан «О правовом статусе иностранных граждан в Республике Казахстан» от 19 июня 2015 года.
15.ООН, Минимальные стандартные правила обращения с заключенными (Штутгартские правила).
16.Европейская конвенция о защите прав человека (1950 г.).
17.Закон Республики Казахстан «О защите прав и законных интересов лиц, задержанных или арестованных» от 14 апреля 2014 года.

УДК 347.135

Гончаренко (Рейних) Я.В., Юриспруденция
Даукетова Ж.Б., доцент

Правовая природа договора аренды

Аннотация
Изучение арендных отношений зданий (сооружений) представляется интересным, потому что ранее действующий Гражданский Кодекс не выделял аренду зданий и сооружений в качестве самостоятельного договора. Поэтому возникает необходимость уточнить понятие, предмет, стороны данного договора, определить какие права и обязанности имеются у арендодателя и арендатора, определить какие условия являются существенными, а какие несущественными. Поэтому в представленной работе следует дать полную характеристику основным видам договора аренды.

Ключевые слова
Сделка, договор, правовая помощь, аренда, недвижимость, юридическое лицо, физическое лицо.

Объектом данного исследования являются права и обязанности субъектов договора аренды зданий и сооружений, правовое положение объектов данного договора, безусловно, общие положения об аренде, а также отдельные виды договора аренды.

Предметом исследования выступает такой вид гражданско-правового договора, как договор аренды. По договору аренды (имущественного найма) арендодатель (наймодатель) обязуется предоставить арендатору (нанимателю) имущество за плату во временное пользование.

Основная цель настоящей работы - исследование темы «Правовая помощь в особенностях заключения договора аренды недвижимости между физическими и юридическими лицами и возможными последствиями исполнения договора».

Указанная цель определяет **задачи исследования:**

-исследовать современное состояние договора аренды в гражданском законодательстве;

-проанализировать особенности договора аренды зданий и сооружений;

-проанализировать судебную практику по договору аренды зданий и сооружений;

-выявить проблемы, связанные с договорными отношениями, выделить вопросы, оставленные законодателем без надлежащего внимания.

Теоретической и методологической основой в изучении поставленной темы явились труды ведущих юристов – правоведов: Басина Ю.Г., Покровского Б.В., Сулейменова М.К., Садикова О.Н., Иерафилова И.К., Витрянского В.Н. и др. В работе были использованы следующие нормативные правовые акты: Конституция РК, Гражданский кодекс РК (Особенная часть), Земельный Кодекс РК, Закон РК «О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним» и др.

В качестве методов в работе использованы как общенаучные методы познания, такие как: анализ, дедукция, индукция, так и метод сравнительного исследования. Это позволяет выявить особенности соотношения норм Гражданского кодекса РК регулирующих отношения касающиеся договора аренды и отдельных его видов.

Введение

Значение договора в жизни людей и в регулировании имущественных и личных неимущественных отношений между ними трудно переоценить. Применение договоров на протяжении уже нескольких тысяч лет объясняется помимо прочего тем, что речь идет о гибкой правовой форме, в которую могут облекаться различные по характеру общественные отношения.

Основное назначение договора сводится к регулированию в рамках закона поведения людей путем указания на пределы их возможного и должного поведения, а равно последствия нарушения соответствующих требований.

Одним из важнейших видов договоров, занимающим не последнее место в регулировании имущественных отношений, является договор имущественного найма (аренды)

Данная работа посвящена одному из видов гражданско-правовых договоров, договору аренды зданий и сооружений.

Данный договор относится к числу классических договорных институтов известных цивилистике со времен римского права.

Во-первых, это обосновывается следующим, что договор аренды (имущественного найма) широко применяется как в предпринимательской, так и в иных сферах, включая бытовую, он обоснован актуальностью арендных отношений в современном Казахстане.

В условиях перехода к рынку в регулировании отношений по передаче имущества во временное владение и пользование произошли большие изменения. Они связаны, прежде всего, с расширением круга объектов, передаваемых по таким договорам в имущественный наем.

Такие объекты как земля, недвижимость в виде зданий, сооружений, комплексов, находившихся ранее (в том числе исключительной собственности) государства, не допускались в хозяйственный оборот. С устранением исключительной собственности государства в отношении недр, земли, лесов, с введением в оборот производственно-хозяйственных комплексов (предприятий), ставших объектами договоров аренды, коренным образом изменили правовое регулирование арендных отношений.

Изучение арендных отношений зданий (сооружений) представляется интересным, потому что ранее действующий Гражданский Кодекс не выделял аренду зданий и сооружений в качестве самостоятельного договора. Поэтому возникает необходимость уточнить понятие, предмет, стороны данного договора, определить какие права и обязанности имеются у арендодателя и арендатора, определить какие условия являются существенными, а какие несущественными.

Основная часть

Аренда зданий и сооружений – один из видов договоров аренды. Согласно п. 1 ст. 581 ГК по договору аренды зданий и сооружений арендодатель обязуется передать во временное владение и пользование арендатору здание и сооружение.

В главе «имущественный наем» ранее гражданский кодекс не рассматривал особенности аренды зданий и сооружений, не были выделены в качестве

самостоятельного параграфа, предусматривалась лишь одна особенность – срок найма строений и нежилых помещений.

ГК РК 1999 года включил отдельный параграф, регулирующий данный вид обязательства. «Этот параграф, содержащий специальные правила, регулирующие договор аренды зданий и сооружений, вызван к жизни специфическими свойствами зданий и сооружений как объектов недвижимости: особой ценностью этих объектов, их непотребляемостью в процессе пользования, неразрывной связью с землей и т.п.».

Таким образом, предметом договора служат здания и сооружения, то есть разновидность недвижимого имущества.

Ответа на вопрос, в чем различие между зданием и сооружением ГК не содержит. Однако, исходя из общеупотребительного значения этих слов, можно сделать вывод о том, что здания предназначаются для постоянного нахождения в них людей с целью проживания или работы, сооружения же служат чисто техническим целям, люди в них находятся временно.

В частности, под зданием можно понимать архитектурное сооружение, постройку, дом, а под сооружением - всякую значительную постройку (различного вида, назначения).

Здания обычно делятся на жилые и нежилые.

Понятие «сооружение» обычно определяются путем перечисления соответствующих объектов, например: нефтяные и газовые скважины, автозаправочные станции, гидротехнические сооружения, магистральные трубопроводы, спортивные, физкультурно-оздоровительные, спортивно-зрелищные сооружения (стадионы, дворцы спорта, концертно-спортивные дворцы, спортивные залы, плавательные бассейны), мосты, оранжереи, трансформаторы, тепловые узлы, подэстакадные пространства и другие инженерные сооружения, фундаментально связанные с землей.

Впрочем, все эти толкования не носят юридического характера, и с точки зрения применения того или иного правового режима различие между понятиями «здание» и «сооружение» юридического значения не имеет.

Понятие здание или сооружение подразумевает, прежде всего, нежилое помещение, включающее весь спектр нежилых производственных, культурных и других строений. Если же здание по своему функциональному назначению является жилым, то для него используется другой правовой режим, предусмотренный гл. ГК «Наем жилища».

Договор аренды зданий и сооружений регулирует как аренду здания (сооружения) в целом так и его части. Правда, в этом случае возникают сложности с передачей арендатору права пользования земельным участком, который функционально обслуживает такую часть. Если физически выделить часть земельного участка, обслуживающего часть здания (сооружения), невозможно, права на такой участок к арендатору переходить не должны.

Прежний гражданский кодекс года употреблял термин “строение” в место нынешнего “здание”. По мнению профессора Садикова О.Н. данное изменение в ГК 1999 года ограничивает возможности аренды зданий и сооружений, так как понятие “здание” технически характеризуют строение как капитальное.

В этом контексте из его состава исключаются временные, переносные строения, строения облегченного (сборно-разборного) типа без фундамента: павильоны, ларьки, киоски, буфеты и т.п. с этой точки зрения определяющим для понятий «здания» и «сооружения» является то, что они относятся к недвижимому имуществу, то есть к объектам, настолько прочно связанным с землей, что перемещение их без несоразмерного ущерба их назначению невозможно.

Поэтому киоск и ларек к зданиям и сооружениям не относятся.

К нежилым зданиям и сооружениям относятся: промышленные, производственные, торговые, административные (канцелярские), лечебно-оздоровительные, культурно-просветительские, коммунально-бытовые, складские, учебные и для других целей использования.

Нежилые здания могут иметь жилые помещения (как вкрапления в нежилую площадь здания, например: служебная квартира в здании больницы).

А жилые здания зачастую также включают в себя нежилые помещения, например, канцелярские, общественного питания и т.д. на первом этаже. В таких случаях необходимо в договоре указать правовое положение данных исключений.

Надо отметить, что закон ограничивает аренду жилых помещений:

- юридические лица вправе арендовать жилые помещения в целях проживания в них граждан;

- граждане могут получить жилое помещение во временное владение и пользование только путем заключения договора найма жилого помещения.

Еще одним отличительным признаком зданий и сооружений является то, что это объекты, искусственно возведенные на земельном участке людьми. Этим они отличаются от естественных объектов природы (горы, леса и т.п.).

Здания и сооружения привязаны к определенному земельному участку и тесно с ним связаны.

Здания могут быть использованы в качестве объекта арендных отношений лишь после принятия их в эксплуатацию как результат завершения строительства, государственной регистрации и технической инвентаризации в установленном порядке.

К арендуемым сооружениям относятся: гидротехнические, очистные, спортивные, сооружения транспорта и связи, трубопроводы, нефтяные и газовые скважины, оранжереи, мосты и д.р. инженерные сооружения, имеющие характер недвижимости.

Предмет договора аренды зданий или сооружений является существенным условием.

Значит, при заключении договора его необходимо конкретизировать, то есть указать, какое конкретное здание (помещение) сдается в аренду, его место нахождение, общая площадь всех сдаваемых помещений и каждого из них в отдельности и иные данные технической характеристики помещений и его состояния. Если сдаваемое в аренду помещение состоит более чем из одного помещения, а также, если некоторые из сдаваемых помещений являются основными, а часть – вспомогательными, в приложении к договору следует составить план – схему помещения с указанием всех этих деталей.

Если здание, в котором находится сдаваемое в аренду нежилое помещение, многоэтажное и в нем, кроме сдаваемого в данном случае помещение есть другие нежилые или жилые помещения, для выделения данного конкретного помещения в договоре аренды следует указать еще и этаж, на котором находится это помещение, а также нумерацию комнат, если таковая имеется. Также обычно прилагают план – схему земельного участка.

Все эти реквизиты необходимо указать либо в тексте договора, либо в передаточном акте являющимся неотъемлемой частью договора. Не включение в договор аренды указанных данных, позволяющих однозначно определить, какое именно помещение сдается в аренду, означает, что договор является несостоявшимся.

Как отмечалось, здания и сооружения относятся к объектам недвижимости, неразрывно связанных с землей. Владение и пользование такими объектами со стороны арендатора предполагает наличие у него определенных прав и в отношении земельного участка, на котором находится здание (сооружение).

Когда арендодатель здания или сооружения является собственником земельного участка и когда земельный участок, на котором находиться здание (сооружение), не принадлежит арендодателю на праве собственности. В первом случае в договоре аренды здания (сооружения) одновременно решается вопрос о передаче арендатору в аренду и соответствующего земельного участка, на котором находится это здание (сооружение). Арендатору в соответствии с договором земельный участок может быть предоставлен и на ином праве. Если же договор аренды здания не содержит каких-либо указаний о праве арендатора на земельный участок, считается, что арендатору переходит на срок аренды

здания (сооружения) право пользования частью земельного участка, занятой зданием (сооружением) и необходимой для использования его по назначению.

Если земельный участок не принадлежит на праве собственности арендодателю здания (сооружения), такое здание может быть передано в аренду без согласия собственника земли при условии, что подобные действия собственника здания (сооружения) не будут противоречить закону или договору с собственником земельного участка. Очевидно, что при таких обстоятельствах к арендатору здания от арендодателя переходит и право пользования соответствующей частью земельного участка.

Стабильности арендных отношений и защите прав, законных интересов арендатора будет способствовать положение, согласно которому арендатор здания (сооружения) сохраняет за собой право пользования частью земельного участка, на котором находится здание и которая необходима для его использования по назначению, и в случае изменения собственника земельного участка, в том числе и в результате его продажи другому лицу.

В данном случае законодатель указал лишь один из способов отчуждения земельного участка – его продажу. Однако представляется, что при других способах отчуждения, например дарении, мены, наследовании, арендатор также сохранит свое право пользования земельным участком и зданием.

Целью договора является временное использование имущества для удовлетворения жизненных потребностей или получения от такого пользования имущественной выгоды. Наниматель получает возможность пользоваться имуществом, в отношении которого у него нет возможности или необходимости приобрести право собственности. Собственник имущества также получает выгоду от этого, передавая в пользование имущество, временно ненужное или предназначенное для этих целей, извлекая от такой передачи доход.

Интересен вопрос о соотношении вещных и обязательственных прав в договоре аренды. Несомненно, что право аренды - это обязательственное право, основанием возникновения которого является договор аренды. Все права и обязанности арендатора возникают из договора аренды.

В ГК говорится о предоставлении имущества во владение и пользование. Кроме того, в случаях и порядке, установленных ГК, наниматель вправе распоряжаться нанятым имуществом. Пределы такого распоряжения установлены ГК.

Права нанимателя распоряжаться нанятым имуществом могут осуществляться только с согласия наймодателя и ограничиваются сдачей в поднаем (субаренду), передачей прав и обязанностей по договору найма другому лицу (перенаем), предоставлением имущества в безвозмездное пользование, передачей прав в залог и внесением их в качестве вклада в уставный капитал хозяйственных товариществ, акционерных обществ и взносов в производственный кооператив. То есть речь идет об ограниченном распоряжении в пределах срока найма и под контролем наймодателя.

Стороны по договору аренды зданий и сооружений – это арендатор и арендодатель. По общему правилу наймодателем может быть только собственник имущества или лица, уполномоченные законодательными актами или собственником сдавать имущество в наем. К лицам, уполномоченным законодательными актами, относятся государственные предприятия на праве хозяйственного ведения, правда, сдавать основные фонды в долгосрочную аренду (свыше трех лет) они могут только с согласия собственника или уполномоченного им государственного органа. Казенные предприятия вправе сдавать в аренду любое имущество только с согласия собственника.

По договору аренды здания и сооружения арендодателем нежилого помещения может выступать его собственник. Но арендодателями могут быть также и иные лица – как физические, так и юридические, управомоченные на то законом или собственником имущества. Предприятия и учреждения, в хозяйственном ведении или оперативном управлении которых находятся сдаваемые в аренду нежилые помещения, вправе самостоятельно выступать в качестве арендодателей, получив на это предварительное согласие собственника помещения или управомоченного им лица.

Правоотношение аренды нежилого помещения сохраняют свою силу и при переходе права собственности (право хозяйственного ведения, оперативного управления) или пожизненного наследуемого владения на него другому лицу, поскольку это не является основанием для изменения или расторжения договора аренды. При реорганизации юридического лица права и обязанности по договору аренды зданий или сооружений переходят к его правопреемнику, согласно общим нормам Гражданского законодательства о правопреемстве юридических лиц и положениям о сохранении договора аренды в силе при изменении сторон.

Согласно ГК при ликвидации юридических лиц правоотношения по аренде нежилых помещений прекращаются, кроме случаев, когда законом или иными правовыми актами исполнения обязательства юридического лица возлагается на другое лицо. Договор аренды здания или сооружения продолжает действовать и после ликвидации юридического лица, выступившего одной из сторон, если договор был заключен в пользу третьего лица, и оно выразило намерение воспользоваться своим правом по договору.

Срок договора аренды зданий и сооружений.

Договоры имущественного найма, как и остальные виды договора имущественного найма, обычно заключаются на определенный срок.

Но срок не является существенным условием договора, поэтому допускается заключение договора на неопределенный срок.

ГК предусматривает определенную процедуру прекращения договора, заключенного на неопределенный срок. Каждая из сторон вправе отказаться от такого договора в любое время, предупредив об этом другую сторону за три месяца при найме недвижимого имущества, и за один месяц - при найме иного имущества, если законодательными актами или договором не установлено иное. В частности, по договору проката наниматель вправе отказаться от договора в любое время, если иное не предусмотрено договором. То есть никакого срока для предупреждения наймодателя ГК не установил.

Заключению договора должно предшествовать четкое разграничение прав арендодателя на сдаваемое в наем имущество, особенно при совместном владении объектов, возникающее в результате приватизации, продажи зданий и сооружений, совместного строительства. При этом обязательна информация о правах на это имущество третьих лиц.

Если здание или сооружение относятся к государственной собственности, то государственные образования управомочивают соответствующие структуры по управлению государственной собственностью и дают согласие на аренду.

Закон не запрещает арендодателю передавать заложенные здания и сооружения в аренду. И если в договоре аренды не предусмотрен такого рода запрет, то залогодатель здания или сооружения в праве заключить договор аренды относительно предмета залога, получив на это согласие залогодержателя.

Однако следует помнить, что ипотека здания или сооружения допускается только с одновременной ипотекой по тому же договору земельного участка, на котором находиться это здание или сооружение, либо части этого участка, функционально обеспечивающем закладываемый объект, либо принадлежащего залогодателю права аренды этого участка или его соответствующей части. Данное правило подлежит применению в случаях, когда лицо, выступившее в роли залогодателя здания или сооружения, является собственником или арендатором соответствующего земельного участка. Если такое лицо по договору ипотеки передает в залог только здание или сооружение, а земельный участок, либо право его аренды не являются предметом залога, такой договор считается ничтожной сделкой. В остальных случаях, когда залогодатель здания или сооружения не является собственником или арендатором земельного участка, договор ипотеки не может считаться не соответствующим законодательству.

Кто может являться арендодателем и как последний сдает в аренду здание и сооружение мы уже рассмотрели. Теперь остановимся на арендаторе.

По общему правилу арендатором могут быть как физические, так и юридические лица, то есть закон не предъявляет специальных требований к арендатору.

Содержание договора аренды зданий и сооружений

Содержанием любого договора являются права и обязанности сторон.

Содержание договора аренды зданий и сооружений (по сравнению с содержанием обычного договора аренды) не подверглось серьезным изменениям в гражданском кодексе 1999 года. Арендодателю и арендатору присуще общие права и обязанности сторон договора аренды. Кроме того, закон конкретизирует некоторые способы исполнения этих обязанностей.

Рассмотрим права и обязанности арендодателя.

1. Арендодатель обязан передать имущество арендатору в состоянии, соответствующем условиям договора и назначению. Особенностью договора аренды зданий и сооружений является то, что одновременно с передачей арендатору прав владения и пользования зданием или сооружением ему передаются права на ту часть земельного участка, которая занята этой недвижимостью и необходима для ее использования.

2. Арендодатель обязан передать здание или сооружение арендатору по передаточному акту, или иному документу о передаче, подписанному сторонами. Здесь не установлена прямо обязанность арендодателя подготовки здания и сооружения к передаче, как это предусмотрено относительно договора аренды предприятия, но ясно, что арендодатель должен приложить все усилия, чтобы подготовить здание или сооружение к передаче, включая составление и предоставление на подписание передаточного акта. Передаточный акт составляется либо после заключения договора аренды, либо непосредственно при заключении договора. Вместо передаточного акта может быть составлен и иной документ (протокол, договор), главное чтобы он был подписан обеими сторонами и содержал подробную справочную, материально – техническую информацию о здании (сооружении).

Если иное не предусмотрено законом или договором аренды, обязательство арендодателя передать здание или сооружение арендатору считается исполненным после предоставления его арендатору во владение или пользование и подписания сторонами документа о передаче.

Уклонение одной из сторон от подписания документа о передаче здания или сооружения на условиях, предусмотренных договором, рассматривается как отказ соответственно арендодателя от исполнения обязанности по передаче имущества, а арендатора – от принятия имущества.

3. Право на взыскание или получение в добровольном порядке арендной платы за здание или сооружение. У арендодателя есть право на получение отдельно еще и платы за земельный участок, но только если это право оговорено в договоре.

4. Арендодатель по общему правилу договора аренды любого вида обязан (то есть это императивная обязанность) предупредить арендатора о всех правах третьих лиц на сдаваемое в аренду здание. Имущество передается внаем со всеми обременениями (сервитут, право залога и т. п.). Права третьих лиц не могут быть прекращены или изменены передачей имущества внаем. Однако арендодатель должен знать об этих обременениях. Ясно, что брать в аренду имущество, обременению залогом, означает увеличение риска досрочного прекращения или изменения договора имущественного найма. Поэтому если арендодатель не предупредил нанимателя о правах третьих лиц, наниматель вправе требовать уменьшения платы за пользование либо расторжения договора.

Кроме того, можно упомянуть еще две диспозитивные обязанности, которые присуще арендодателю любого вида договора, в том числе и аренде зданий и сооружений:

производить за свой счет капитальный ремонт здания или сооружения и возместить стоимость неотделимых улучшений, произведенных арендатором .

Капитальный ремонт - это восстановление имущества, его существенных частей, без которого невозможно использовать имущество по назначению.

Текущий ремонт - исправление повреждений или естественных ухудшений имущества, не нарушивших его целостность, не повлекших разрушения или порчи его существенных частей.

Неисполнение арендодателем обязанности по капитальному ремонту дает арендатору право по своему выбору:

1) произвести ремонт самостоятельно и взыскать с арендодателя стоимость ремонта;

2) зачесть стоимость ремонта в счет платы по договору;

3) потребовать соответствующего уменьшения платы по договору;

4) отказаться от договора.

Необходимо отметить, что в качестве одной из мер предусмотрен отказ от договора в одностороннем порядке. Это усиливает гарантии нанимателя, но в то же время создает возможности для злоупотребления, так как нередко трудно провести границу между текущим и капитальным ремонтом. Поэтому наниматель может необоснованно заявить о необходимости капитального ремонта и отказаться от договора. Арендодателю в этом случае придется обращаться в суд, доказывая, что в проведении ремонта нет необходимости. Поэтому при долгосрочной аренде желательно эти вопросы урегулировать в договоре.

Теперь обратимся к правам и обязанностям арендатора.

1. Арендатор нежилого помещения обязан использовать арендуемое имущество в соответствии с оговоренными в договоре условиями, а если они в договоре не определены – по его прямому назначению. Нарушение этого правила служит основанием для требования арендодателя о расторжении договора и возмещении ему этих убытков.

2. Выше уже говорилось о праве ограниченного распоряжения нанятым имуществом в соответствии со ГК.

Арендатор здания и сооружения получает право пользоваться частью земельного участка, на которой находится объект аренды и которая необходима для нормального пользования им.

Что касается перенайма, то здесь происходит замена нанимателя другим лицом. Следовательно, в данном случае необходимо применять правила о цессии и переводе долга.

Арендатор вправе сдавать арендуемые помещения в субаренду или иным образом передавать права и обязанности по договору другому лицу только с согласия арендодателя и в установленном порядке. При этом договор субаренды не может быть заключен на срок, превышающий срок самого договора аренды здания или сооружения.

Использование арендуемых помещений с нарушением условий о субаренде влечет ничтожность договора субаренды. При поднайме (субаренде) замены нанимателя не происходит, наниматель остается стороной в договоре, но он уступает право пользования нанятым имуществом поднанимателю, который выступает третьим лицом для наймодателя. К договору поднайма применяются правила о договоре имущественного найма, если иное не установлено законодательными актами. Договор поднайма, так же как и другие договоры о передаче имущества другим лицам (например, договор безвозмездного пользования имуществом), не может быть заключён на срок, превышающий срок договора найма.

Договор поднайма целиком зависит от основного договора имущественного найма. Если иное не предусмотрено договором имущественного найма, досрочное прекращение договора имущественного найма влечёт прекращение заключенного в соответствии с ним договора поднайма. Если договор имущественного найма по

основаниям, предусмотренным ГК, является недействительным, недействительным является и заключенный в соответствии с ним договор поднайма.

3. Арендатор обязан вернуть арендованное здание (сооружение) по окончании срока договора аренды или при его досрочном прекращении. В том состоянии, в котором его получил, с учетом нормального износа или в состоянии, обусловленном договором.

Если наниматель не выполнит эту обязанность, он возмещает наимодателю причиненный ущерб. В случае не возврата или несвоевременного возврата имущества наймодатель вправе потребовать внесения платы за пользование имуществом за все время просрочки. Если указанная плата не покрывает убытков, наймодатель вправе потребовать их возмещения.

В случае, когда за несвоевременный возврат нанятого имущества договором предусмотрена неустойка, ГК в качестве общего правила рассматривает ее как штрафную неустойку.

Арендованное имущество должно быть возвращено арендодателю при непременном составлении документа о передаче здания или сооружения, то есть по передаточному акту. Порядок составления передаточного акта при возврате предмета договора и последствия уклонения от его составления аналогичны тем, которые установлены законом при передаче здания (сооружения) в аренду.

Вообще значение передаточных актов таково: в первом случае его подписание означает исполнение договора, а во втором – прекращение арендных отношений.

4. Можно еще упомянуть общие права арендатора: вносить своевременно арендную плату; поддерживать здание (сооружение) в исправном состоянии, производить за свой счет текущий ремонт и нести расходы по содержанию имущества, если иное не установлено законодательством или договором (но это диспозитивная обязанность).

Арендатор не вправе производить никаких капитальных преобразований, затрагивающих несущие конструкции, перепланировку арендованного здания или сооружения без согласия арендодателя.

В отличие от прежнего законодательства, в ГК установлена достаточно гибкая система внесения арендной платы

1) определенные в твердой сумме платежи, вносимые периодически или одновременно;

2) установленная доля, полученная в результате использования нанятого имущества, продукции, плодов или доходов;

3) предоставление нанимателем определенных услуг;

4) передача нанимателем наимодателю в обусловленной договором вещи в собственность или внаем;

5) возложение на нанимателя обусловленных договором затрат по улучшению нанятого имущества.

Стороны могут предусматривать в договоре сочетание указанных форм платы за пользование имуществом или иные формы платы.

В ГК установлены определенные гарантии для сторон (в основном - для нанимателя) от неоправданного изменения арендной платы. В частности, не допускается одностороннее изменение арендной платы. Размеры платы могут быть пересмотрены по требованию одной из сторон в случаях изменения устанавливаемых централизовано цен и тарифов.

Однако даже если обе стороны согласны, размеры арендной платы могут изменяться не чаще одного раза в год, если иное не предусмотрено соглашением сторон.

Подводя итог содержанию договора аренды зданий и сооружений следует отметить, что прямо предусмотренных в ГК правами и обязанностями арендодателя и арендатора, на практике сложились дополнительные правомочия сторон договора либо более конкретизированные.

На наш взгляд, не стоит уделять особого внимания прекращению договора аренды зданий и сооружений и ответственности по нему, так как ГК РК не содержит каких – либо специальных или особенных норм по этому поводу, а значит, прекращение договора аренды зданий и сооружений осуществляется по общим правилам прекращения договора аренды.

Заключение

Подводя итог, можно заключить, что нами были рассмотрены теоретические вопросы, касающиеся общих положений об аренде. Данный договор относится к числу двусторонних договоров, является консенсуальным, возмездным и взаимным. В ходе исследования были изучены права и обязанности наймодателя и нанимателя, а также рассмотрено прекращение договора аренды. Данная обязанность является обеспечительной по отношению к обязанности наймодателя по содержанию сданного внаем имущества.

Однако предметов исследования выступает договор аренды зданий и сооружений.

В нынешних условиях договор аренды зданий и сооружений имеет исключительно важное значение. Цель данного договора – обеспечить передачу имущества во временное владение и пользование. В этом заинтересованы обе стороны. Интерес арендодателя предполагает, что с помощью передачи здания или сооружения в аренду реализуются его интересы как собственника по изъявлению дохода из имеющейся у него в наличии собственности.

Заинтересованность арендатора к использованию нанятого недвижимого имущества состоит в том, чтобы, не обременяя себя всякий раз приобретением зданий в собственность, получить возможность эффективного использования временно нанятого помещения для производственных или иных коммерческих целей. Действительно давайте посмотрим, что обычно является арендатором – это, как правило, юридические лица или предприниматели, осуществляющие свою коммерческую деятельность, они редко являются собственниками зданий, в которых располагаются их офисы, склады и т. д. поскольку пока не располагают достойными средствами.

Заключение договора аренды здания или сооружения в таких случаях – является единственно правильным решением в сложившейся ситуации, к тому же в ходе аренды арендатор может выкупить имущество в собственность.

Итак, договор аренды зданий и сооружений приносит пользу и удовлетворении потребностей обеих сторон. Его значение состоит в том, что он способствует развитию коммерческой деятельности, поддерживает предпринимателей.

Исходя из вышеизложенного следует, что в арендных отношениях арендодатель наиболее часто сталкивается с 2-мя проблемами:

1) обеспечение бесперебойности получения арендных платежей;
2) необходимости наиболее простого и быстрого расторжения договора аренды.

Решение первой проблемы поможет решить использование правового института обеспечения обязательств. Из числа видов обеспечения обязательств, указанных в Гражданском кодексе РК, к договорам аренды подходит только один – неустойка.

Но, если арендатор «сбежал», не заплатив, то ее получение весьма проблематично. Необходимо обращаться с иском в суд, получать исполнительный лист, затем предстоит общение с судебными приставами, розыск имущества должника.

В качестве путей совершенствования арендных отношений, выделим основные проблемы и пути их решения, характерные для договора аренды зданий и сооружений.

Одной из первых проблем, следует рассмотреть месторасположение договора по отношению к другим видам аренды в ГК РК. ГК РК содержит положения, договора аренды зданий и сооружений. Если рассматривать месторасположение договора аренды зданий и сооружений и договора аренды предприятий (параграф 3), то представляется методологически неверным расположение аренды предприятия перед договором аренды

зданий и сооружений, поскольку, как это следует из ГК, правила параграфа 4 являются общими по отношению к правилам параграфа 3.

Решением данной проблемы будет являться изменение законодателем место расположения параграфа аренды зданий и сооружений.

Еще одним, немаловажным вопросом является разграничение зданий и сооружений от других видов недвижимости. На сегодняшний день интерес к изучению, с правовой точки зрения, таких объектов как здания и сооружения объясняется активным вовлечением их в гражданский оборот в качестве объектов гражданских прав и признание за ними режима недвижимости. При этом, касательно практически каждого вида сооружений в действующем законодательстве Республики Казахстан имеются те или иные нерешенные проблемы, которые требуют исследования и соответствующей законодательной разработки.

Очень часто на практике люди путают определение «здания» и «сооружения» с другими видами недвижимости, а также в определении движимого и недвижимого имущества.

Таким образом, в законодательстве РК понятия «здание», «сооружение» рассматриваются как два видовых понятия.

Но на практике все же существуют определенные трудности. Люди, очень часто заключают договора, не соответствующие их требованиям, в виду того, что имеют «смутные» представления о предмете. Например: хотят заключить договор аренды зданий и сооружений, а это является договор аренды предприятия. В чем же отличие здания от предприятия и найма жилища. Объектом найма жилища являются только жилые помещения, а объектом зданий и сооружений нежилые здания и сооружения.

Следует особо отметить, что если здание или иное сооружение подпадает под понятие действующего имущественного комплекса - предприятия, то на него, соответственно, распространяется правовой режим предприятия, а не здания, сооружения. Так, например, если автозаправочная станция или спортивно – оздоровительный комплекс являются действующими, то они подпадают под правовой режим предприятия.

Целесообразнее, чтобы в законодательстве Республики Казахстан был закреплен принцип приоритета земельного участка перед зданием (сооружением), расположенным на этом земельном участке, поскольку существование здания (сооружения) напрямую зависит от существования земельного участка, вне зависимости от стоимости самого здания. То есть, если нет земельного участка, то невозможно и физическое существование здания (сооружения); если у лица отсутствуют соответствующие права на земельный участок, то возведение этим лицом здания (сооружения) на законных основаниях и приобретение соответствующих прав на такое здание (сооружение) невозможно.

И последним, но не менее важным вопросом, который хотелось бы рассмотреть, это вопрос о регистрации договора аренды зданий и сооружений. Статья ГК РК «Форма и государственная регистрация договора аренды здания или сооружения». Договор аренды здания или сооружения, заключенный на срок не менее одного года, подлежит государственной регистрации и считается заключенным с момента такой регистрации. Если договор заключен менее 1 года, но имеются условия о его пролонгации путем заключения дополнительного соглашения. В связи с этим, возникает вопрос - С какого момента будет заключен договор, с момента заключения договора или с момента регистрации? Ведь получается, что при заключении такого Дополнительного соглашения срок действующего Договора составит срок больший, чем один год.

Таким образом, договор аренды зданий и сооружений является одним из распространенных видов, однако до сих пор содержит в себе не мало проблемных вопросов, как в теоретическом плане, так и в практическом.

Таким образом, в заключении приходим к следующему выводу: отношения имущественного найма урегулированы в ГК РК, где содержатся общие положения об имущественном найме. Регулирование отношений имущественного найма не

ограничивается рамками гражданского кодекса, они могут регулироваться и иными законодательными актами. Диспозитивный характер норм гражданского права проявляется применительно и к договору аренды зданий и сооружений, поэтому участникам данных договоров предоставляется возможность изменять базовые нормы и приспосабливать их для наиболее удобного обслуживания их насущных потребностей.

Все вышесказанное приводит к тому, что договор аренды зданий и сооружений имеет большое значение в регулировании договорных гражданско-правовых отношений, а значит, его изучение требует дальнейшего продолжения.

Список источников

1 Конституция Республики Казахстан.- 30 августа. - Алматы, 1995.

2 Витрянский В. Отдельные виды договора аренды. Хозяйство и право, 2016, №3. – с.8-9.

3. Сулейменов М.К., Басин Ю.Г. Комментарий к Гражданскому кодексу Республики Казахстан (Особенная часть). – Алматы: Жеті – Жарғы, 2015. – с.832.

4 Прутников Г.С. Гражданское право. Учебник для вузов. – М., Юристъ, 20016. – 320 с.

5 Сулейменов М.К., Басин Ю.Г. Гражданское право. Учебник. - Алматы, 2022. – 240 с.

6 Белов В.А. Гражданское право (Общая и особенная часть). Учебное пособие. - М., 2023.- 451 с.

7 Францева Е. Ф. Лизинг. - М., 2020. - 205с.

8 Сулейменов М.К., Басин Ю.Г. Гражданское право: Академический курс: Учебник. – Алматы, 2015. - 543с.

9 Земельный Кодекс Республики Казахстан, 20.06.2013. – База «Юрист», 2008.

10 Белов В.А. Гражданское право (Общая и особенная часть). Учебное пособие. - М., 2018.

УДК 347.9

Грить А.С., Юриспруденция
Олейник Ю.В., доцент

Участие в гражданском процессе государственных органов, защищающих нарушенные или оспариваемые права, свободы и охраняемые интересы других лиц

Аннотация

В статье рассматриваются правовые основы участия государственных органов в гражданском судопроизводстве в целях защиты нарушенных или оспариваемых прав, свобод и охраняемых законом интересов других лиц. Анализируются нормативно-правовые акты, регулирующие механизмы привлечения государственных органов к участию в процессе, а также практика их реализации. Отдельное внимание уделяется основаниям, формам и пределам участия таких органов, включая случаи вступления в процесс по инициативе суда либо по собственной инициативе органа. Делается вывод о значении участия государственных органов для обеспечения публичных интересов, справедливости и эффективности правосудия.

Ключевые слова

Гражданский процесс, государственные органы, защита прав, публичные интересы, участие в процессе, прокуратура, административные органы, правосудие, интересы третьих лиц, вмешательство в гражданский спор.

Введение

Участие государственных органов в гражданском судопроизводстве Республики Казахстан от имени других лиц приобретает всё большую значимость в условиях правового государства и развития институтов защиты прав человека. Согласно части 1 статьи 3 Гражданского процессуального кодекса Республики Казахстан, защита нарушенных или оспариваемых прав может осуществляться не только самим заинтересованным лицом, но и органами, которым такое право предоставлено законом. Это положение усиливается нормами статьи 46 ГПК РК, определяющей круг субъектов, уполномоченных выступать в защиту прав, свобод и законных интересов других лиц.

Актуальность данной темы обусловлена необходимостью надлежащей реализации публичных интересов, обеспечения равного доступа к правосудию, в том числе для социально уязвимых категорий граждан, а также повышения эффективности правозащитной функции государства. В условиях реформирования судебной системы Казахстана и укрепления правовых механизмов защиты прав личности особенно важно исследовать процессуальные возможности участия государственных органов в гражданских делах, а также их роль в формировании справедливого и доступного правосудия.

Актуальность темы. На практике нередко наблюдается несоответствие между действующим законодательством и реальными правоприменительными потребностями. Законодательство не всегда успевает за динамикой общественных отношений, а нововведения, в свою очередь, зачастую остаются недостаточно апробированными в судебной практике. Такая ситуация характерна и для института участия государственных органов в гражданском судопроизводстве в интересах других лиц.

Несмотря на наличие правовых оснований в Гражданском процессуальном кодексе Республики Казахстан, в частности в статьях 54 и 55 ГПК РК (аналогах ст. 46 и 47 ГПК РФ), эта категория участников гражданского процесса остаётся недостаточно изученной. В учебной литературе ей, как правило, отводится минимальное внимание, что снижает уровень осознания будущими юристами значимости правозащитной функции государственных органов в гражданском процессе.

Между тем, применение положений, позволяющих органам государственной власти и иным уполномоченным субъектам выступать в защиту прав и законных интересов других лиц, формирует дополнительный механизм обеспечения справедливости и доступности правосудия. Это особенно актуально для социально незащищённых категорий граждан, которые по различным причинам не всегда могут самостоятельно обратиться в суд.

Таким образом, анализ и развитие правового института участия государственных органов в гражданском процессе на современном этапе представляют собой важное научное и практическое направление, способствующее укреплению правовых гарантий в Республике Казахстан**[2].**

Цель исследования – является исследование особенностей участия в гражданском деле государственных органов, органов местного самоуправления, организаций и граждан в защиту прав, свобод и охраняемых законом интересов других лиц.

Задачи:

- раскрыть правовую природу интереса органов, организаций и граждан, защищающих других лиц в гражданском процессе;
- определить цели, задачи и правовые основания участия лиц, выступающих в защиту «чужих» интересов гражданском процессе;
- определить особенности гражданского процессуального правового статуса этих лиц в гражданском процессе

Объект исследования – являются отношения, возникающие при обращении органов государственной власти, местного самоуправления, организаций или граждан в суд с заявлением в защиту прав, свобод и законных интересов других лиц, а также при

дачи ими заключения по гражданским делам.

Предмет исследования – являются соответствующие положения доктрины гражданского процессуального права, нормативно-правовые акты и судебная практика.

Методы исследования. Исследование основывается на использовании общенаучных (диалектического) и специальных методов исследования: синтеза, классификации, моделирования и прогнозирования, сравнительно-правовой, системно-структурный, системно-функциональный логико-правовой.

Научная новизна исследования заключается в комплексном анализе правового статуса и процессуальной роли государственных органов, участвующих в гражданском процессе в целях защиты прав, свобод и законных интересов других лиц, с позиций действующего гражданского процессуального законодательства Республики Казахстан и современной правоприменительной практики.

В отличие от традиционного подхода, при котором внимание уделяется преимущественно сторонам гражданского процесса, в настоящем исследовании акцент делается на особый процессуальный механизм — участие органов, уполномоченных законом, в делах в интересах третьих лиц. Раскрываются недостаточно изученные аспекты применения статей 54 и 55 ГПК РК (аналогов ст. 46 и 47 ГПК РФ), а также поднимаются вопросы эффективности, границ полномочий, особенностей инициирования участия, и практического значения этого института для обеспечения публичных и частных интересов.

Практическая значимость заключается в том, что его результаты могут быть основой при разработке: программ теоретических и прикладных исследований.

Законодательные и нормативные акты. Основу правового регулирования в Казахстане составляют Конституция Республики Казахстан, Конституционный закон «О судебной системе и статусе судей Республики Казахстан», Кодекс судейской этики, Закон Республики Казахстан «Об уполномоченном по правам человека в Республике Казахстан».

Обзор литературы. Вопрос участия государственных органов в гражданском судопроизводстве, направленного на защиту прав и законных интересов других лиц, исследовался в научной литературе преимущественно в рамках общей характеристики субъектов гражданского процесса. Однако специализированных работ, посвящённых именно данной категории участников, относительно немного, что подчёркивает актуальность и необходимость более глубокого анализа.

Среди казахстанских авторов можно выделить работы **Сулейменовой Г.Ж.**, в которых рассматриваются проблемы субъектного состава гражданского процесса и особенности публичного интереса в правосудии. **Амандыкова Ш.А.** в своих трудах поднимает вопросы реализации и защиты прав личности в суде, а также участие государственных органов как форма обеспечения доступности правосудия для социально уязвимых групп населения.

Кенжалиев З.Ж. и **Алибекова А.М.** анализируют правовой статус прокурора и иных органов, уполномоченных законом на защиту интересов третьих лиц, уделяя внимание как нормам ГПК РК, так и сопутствующему законодательству (в том числе Закону «О прокуратуре» и Конституции РК).

В российской правовой доктрине заслуживают внимания исследования **М.А. Викут**, **О.М. Румянцевой**, **К.И. Комиссарова**, которые рассматривают аналогичный институт на примере статей 46 и 47 ГПК РФ, сопоставляя процессуальное положение государственных органов с иными участниками гражданского процесса. Эти исследования имеют прикладное значение и для казахстанской правовой системы, учитывая схожесть процессуальных конструкций.

Также внимание уделяется международной практике и механизмам защиты прав человека, что позволяет рассматривать участие государственных органов в суде не только

как внутреннюю норму, но и как способ исполнения международных обязательств в области прав человека.

Таким образом, несмотря на наличие отдельных трудов, данная тема в казахстанской науке ещё не получила должного системного и комплексного освещения. Настоящее исследование направлено на восполнение данного пробела.

Основная часть

Согласно статье 1 Конституции Республики Казахстан, Республика провозглашает себя демократическим, правовым и социальным государством, высшими ценностями которого являются человек, его жизнь, права и свободы. Конституция возлагает на государство обязанность по утверждению и обеспечению прав и свобод человека и гражданина. Одной из важнейших конституционных гарантий в этой сфере является право на судебную защиту.

Право каждого на защиту своих прав и свобод в суде закреплено в части 2 статьи 13 Конституции Республики Казахстан, где указано: «Каждый имеет право на признание его правосубъектности и на судебную защиту своих прав и свобод». Это положение определяет, что любой человек может обратиться в суд с требованием о прекращении нарушения его прав, устранении препятствий для их реализации или компенсации причинённого ущерба.

Однако, чтобы право на судебную защиту стало действительно реализуемым, оно должно быть обеспечено процессуальными гарантиями, делающими правосудие доступным для всех, независимо от социального статуса, образования или иных факторов. На практике доступ к правосудию может быть затруднён из-за правовой неграмотности, физического или психического состояния лица, отсутствия ресурсов либо иных препятствий правового или психологического характера.

В этих случаях важную роль играют механизмы государственной поддержки и участия уполномоченных органов, которые обеспечивают защиту интересов граждан, неспособных самостоятельно обратиться в суд. В соответствии со статьёй 54 Гражданского процессуального кодекса Республики Казахстан, государственные органы, организации и лица могут участвовать в гражданском процессе в защиту прав, свобод и законных интересов других лиц в случаях, прямо предусмотренных законом.

Таким образом, в казахстанской правовой системе действуют инструменты, позволяющие восполнять ограничения в доступе к правосудию за счёт процессуальной активности государства, что способствует реализации конституционного принципа правовой защищённости личности.[3].

Процессуальные институты, обеспечивающие защиту «чужих» прав, нужно рассматривать как один из элементов доступности правосудия, который способствует реализации права на доступ к правосудию определенным лицам, поскольку свободную реализацию права на правовую помощь обеспечивает справедливое судебное разбирательство. [4]

Основным элементом при определении статуса лица среди участников гражданского процесса является установление правовой природы его заинтересованности в деле, которое рассматривает суд. Органы и лица, которым законом предоставлено право защищать права, свободы и интересы других лиц могут участвовать в гражданском процессе с целью защиты собственных гражданских прав и интересов, поскольку такие органы также являются субъектами гражданско-правовых отношений наравне с другими их участниками, а потому имеют право на защиту своих прав в порядке гражданского судопроизводства. В этом случае названные органы будут выступать в процессе в качестве стороны или третьего лица, заявляющего самостоятельные требования относительно предмета спора. Однако в таких случаях к их правовому положению будут применять нормы, регулирующие участие в гражданском процессе сторон или третьих лиц соответственно. Тогда гражданско-процессуальная правосубъектность органов и лиц, носит субъективный материально-правовой интерес в деле, которое рассматривается

судом, не будет иметь никаких отличий от правосубъектности стороны или третьего лица, заявляющего самостоятельные требования относительно предмета спора. [5].

Многие ученые писали о том, что интерес органов власти в гражданском процессе, когда он не носит субъективный характер, тесно связан с их функциями в сфере управления. К примеру, в деле органа опеки и попечительства определяется наличием у него самостоятельного юридического интереса в решении суда по спору, связанному с воспитанием детей. Заинтересованность этого органа в правильном разрешении дел о воспитании детей вытекает из компетенции, которую возлагает на него закон. Участие в таких случаях органов власти является одной из форм осуществления ими компетенции в области исполнительно-распорядительной и деятельности. Общим для всех форм участия таких органов в гражданском процессе является то, что их интерес к решению дела следует из задач, возложенных на соответствующие органы в определенной сфере деятельности. А поскольку споры, которые решают суды, часто вытекают из тех отношений, которые находятся в сфере деятельности определенных органов управления, то эти органы заинтересованы в правильном решении таких споров [6].

Соглашаясь с вышеприведенным мнением, нужно подытожить, что возможны случаи, когда органы государственной власти, местного самоуправления, организации и лица не имеют субъективной заинтересованности в процессе, поскольку не являются субъектами того правоотношения, из которого возникла необходимость обращения в суд. Это обуславливает специфику гражданско-процессуальной правосубъектности таких органов и лиц в процессе, невозможность сведения их процессуального положения в качестве сторон или третьих лиц, или кого-либо из других участников гражданского процесса. Поэтому необходимо установить тот конститутивный элемент, который, собственно, и привел к выделению такого участия этих органов и лиц, на который обращают внимание практически все процессуалисты, а именно: интереса органов и лиц, защищающих «чужой» интерес в гражданском процессе [7].

Гражданское процессуальное законодательство устанавливает ряд общих положительных и отрицательных предпосылок права на предъявление иска, наличие или отсутствие которых влечет отказ в принятии искового заявления. В теории гражданского процессуального права предпосылки права на предъявление иска разделяют на две группы: субъективные предпосылки, связанные с личностью (лицом) истца и ответчика, объективные предпосылки, связанные с характером права или интереса, которые подлежат судебному рассмотрению. Объективные предпосылки – это обстоятельства, которые не зависят от личности истца и с наличием или отсутствием которых закон связывает возможность предъявления конкретного иска.

Объективные предпосылки права на предъявление иска подразделяются на положительные и отрицательные. К положительным относят те обстоятельства, которые должны существовать для того, чтобы заявление было принято. К ним относятся: 1) юрисдикция дела; 2) правовой характер требования.

К негативным предпосылкам, под которыми понимают те обстоятельства, которых не должно быть на момент обращения, чтобы заявление было принято [8].

Также одним из оснований отказа в возбуждении гражданского дела является то, что после смерти физического лица, а также в связи с прекращением юридического лица, которые являются одной из сторон по делу, спорное правоотношение, имеющее личный характер, не допускают 26 правопреемства ((например, по искам о расторжении брака, восстановлении на работе и т.д.)

Таким образом, наличие или отсутствие права на обращение в суд с иском в каждом конкретном случае зависит от определенных обстоятельств, именуемых предпосылками права на предъявление иска.

Законом определены общие предпосылки обращения к суду в гражданском процессе, то есть те, которые предусмотрены для любого лица, которое подает иск. К

субъектам защиты прав других лиц в порядке ст. 46 ГПК РК также выдвигаются аналогичные основания для этого[9].

На сегодня существует пробел в правовом регулировании содержания заключения государственных органов и органов местного самоуправления в гражданском процессе, поскольку ни ГПК РК, ни специальные нормативно-правовые акты, регулирующие их деятельность, не устанавливают требований к содержанию заключения таких органов по гражданским делам. В правоприменительной практике наличие этой законодательной неурегулированности приводит к тому, что часто заключение органа содержит лишь утвердительный или отрицательный ответ на решение гражданского дела, которое рассматривается в суде, однако такое утверждение не опирается ни на какие фактические обстоятельства и не включает мотиваций к такому выводу.

По нашему мнению, в целях восполнения законодательного пробела и унификации судебной практики нужно закрепить требование к государственному органу и органу местного самоуправления подавать исключительно письменное мотивированное заключение по гражданским делам, а также разработать Методики или Инструкции составления заключения по всем категориям дел, в которых его представление является обязательным, и которые должны иметь силу подзаконных нормативно-правовых актов. [10]

Заключение

Установление правовой природы заинтересованности лиц, участвующих в гражданском процессе в порядке ГПК РК, является определяющим элементом для определения их гражданско-процессуальной правосубъектности. Вследствие рассмотрения различных взглядов относительно вида заинтересованности, а именно: наличие у них процессуального, материально-правового или внепроцессуального (служебного) интереса, сделан вывод, что эти органы в гражданском процессе имеют только процессуальный интерес, который имеет служебный характер

2. Целью органов государственной власти, местного самоуправления, организаций или граждан при обращении в суд с заявлениями в порядке гражданского судопроизводства является защита прав, свобод и интересов других лиц или неопределенного круга лиц.

3. Предпосылки права обращения в суд государственных органов, органов местного самоуправления, организаций и граждан в порядке ГПК РК на предъявление иска – это такие обстоятельства процессуально-правового характера (юридические факты), которые обуславливают возникновение права на предъявление иска. Юридическое значение предпосылок права на предъявление иска состоит в том, что их отсутствие означает отсутствие у заинтересованного лица самого права на предъявление иска, что ведет к следующим юридическим последствиям:

а) отказу в принятии искового заявления, если отсутствие права на предъявление иска обнаружено в стадии возбуждения гражданского дела,

б) прекращению производства по делу, если отсутствие права на предъявление иска было обнаружено в стадии судебного разбирательства.

В обоих случаях заинтересованное лицо не вправе обращаться в суд с тем же самым требованием, поскольку у него вообще отсутствует право на такое обращение.

Список источников

1. Конституция Республики Казахстан (принята на республиканском референдуме 30 августа 1995 года с изменениями и дополнениями). – Астана: Юридическая литература, 2025.

2. Гражданский процессуальный кодекс Республики Казахстан от 31 октября 2015 года № 377-V ЗРК (с изменениями и дополнениями на 2024 г.).

3. Сулейменова Г.Ж. Гражданский процесс: теория и практика. – Алматы: Жеті Жарғы, 2020.

4. Амандыкова Ш.А. Проблемы реализации права на судебную защиту в Казахстане. – Нур-Султан: Қазақ университеті, 2019.
5. Кенжалиев З.Ж., Алибекова А.М. Гражданский процесс Республики Казахстан. – Алматы: Норма-К, 2022.
6. Викут М.А. Процессуальные гарантии судебной защиты: теория и практика. – Москва: Статут, 2018.
7. Румянцева О.М. Публичные интересы и участие государственных органов в гражданском процессе. // Вестник гражданского процесса. – 2020. – № 4. – С. 56–63.
8. Комиссаров К.И. Иск и право на иск в гражданском процессе. – Москва: Юристъ, 2017.
9. Нормативное постановление Верховного Суда Республики Казахстан от 10 июля 2003 г. № 1 «О применении норм Гражданского процессуального кодекса».
10. Закон Республики Казахстан «О прокуратуре» от 30 декабря 2016 года № 37-VI ЗРК.

УДК 347.1

Гусак Е.С.. Юриспруденция
Даукетова Ж.Б., доцент

Ответственность за нарушение гражданско-правовых обязательств

Аннотация

Конституция нашей республики провозглашает государство правовым

Формирование правового государства представляет собой сложный и достаточно длительный процесс утверждения законности и правопорядка, роста и совершенствования правосознания всех граждан нашей страны.

Правовое государство призвано развить не только высшие социальные ценности общества в целом: демократию, гуманизм, справедливость, но и стать практическим инструментом, обеспечивающим реализацию организациями и гражданами своих прав, а также их защиту в случае нарушения.

Ключевые слова

Обязательства, гражданско-правовая ответственность, собственность, договор, судебная практика.

Введение

Конституция нашей республики провозглашает государство правовым. Формирование правового государства представляет собой сложный и достаточно длительный процесс утверждения законности и правопорядка, роста и совершенствования правосознания всех граждан нашей страны.

Правовое государство призвано развить не только высшие социальные ценности общества в целом: демократию, гуманизм, справедливость, но и стать практическим инструментом, обеспечивающим реализацию организациями и гражданами своих прав, а также их защиту в случае нарушения.

Без сознания своей ответственности перед обществом, перед окружающими, без сознания ответственности за порученное дело невозможна организация общества, невозможно успешное его развитие. Когда такого сознания ответственности не хватает и поведение лица расходится с интересами общества, встает вопрос о привлечении его к ответственности.

Значение ответственности возрастает с проведением экономической реформы. Происходящие в настоящее время серьезные изменения в экономической системе нашей страны, требуют четкого представления о составных элементах, приводящих в движение

всю систему и позволяющих ей функционировать с необходимой эффективностью и в нужном направлении.

Гражданская ответственность наряду с собственностью является одним из столпов, на которых держится система гражданского права [2, С.23].

Как известно, римское частное право, составляющее фундамент гражданского права, не создало общего понятия гражданской ответственности.

Понятие же гражданско-правовой ответственности изучалось еще с давних времен. Возможно, поэтому, термин "расплылся" настолько, что, вряд ли, какой-либо из ученых осмелится назвать свою точку зрения единственно правильной. В основном, проблема правовой ответственности исследуется учеными-юристами, причем преимущественно зарубежными.

Среди наиболее известных здесь можно упомянуть Г.Л. Харта, Д.Эорси и др. В советской правовой науке эта проблема разрабатывалась крайне слабо, хотя 70-х годах нашего века был отмечен определенный всплеск интереса к ней. Достаточно интенсивно здесь работали представители Тартусской школы под руководством Ребане И.А. и Ребане Я.К., которые в 1982г. констатировали, что "теория ответственности в советской науке права находятся в предкризисном состоянии. Брагинский и В.В. Витрянский писали:

"… в гражданском праве многие понятия употребляются в самых различных целях, что и определяет смысл соответствующего понятия. Сказанное в полной мере относится и к понятию "гражданско-правовой ответственности".

Этим, прежде всего и объяснятся множественность точек зрения относительно сущности этого понятия, высказанных в юридической литературе. Дело в том, что предлагаемые выводы зависят нередко от избранного аспекта этого неоднозначного понятия.

Еще в 70-х г. Красавчиков утверждал: «Этой проблеме только цивилисты посвятили 3 докторских и около 2-х кандидатских диссертаций, большое число книг и невообразимое море статей». Несмотря на такую "избалованность" вниманием ученых, проблема, тем не менее, не утратила своей привлекательности, а главное практической и теоретической актуальности.

Еще не было какого-то одного кардинального вопроса в проблеме ответственности, по которому мнение исследователей сводилось бы к логическому знаменателю.

Более того, сама то категория ответственности настолько "заинтерпретирована", что приходиться с сожалением констатировать обесценение данного общенаучного понятия. Но именно факт того, что проблема гражданско-правовой ответственности "притягивает" внимание такого огромного количества ученых говорит о необходимости разрешения вопросов, поставленных в данной отрасли исследования. Сложность данного института объясняется, прежде всего, тем, что круг отношений, регулируемых гражданским правом, очень широк и разнообразен.

В самом деле, гражданское законодательство регулирует отношения самые разные: от продажи гражданину разного рода предметов потребления до поставок огромных масс продукции; от починки уже поношенного пальто до строительства огромных сооружений; от займа небольшой денежной суммы до крупных кредитов, выдаваемых банками. Такая широкая "география" действия гражданского законодательства значительно осложняет и решение вопросов гражданско-правовой ответственности, которые уже по этим причинам не могут решаться однозначно. Способы защиты гражданских прав многочисленны и разнообразны. Они не сводятся только к ответственности. Для того чтобы определить меры гражданско-правовой ответственности определяются основными признаками гражданско-правовой ответственности. Важным при рассмотрении данной темы является решение вопроса о принципах гражданской ответственности. Решение вопроса о соотношении функций ответственности приобретает важное научное и практическое значение. С научной точки зрения это необходимо для определения функциональных

особенностей института ответственности. А это в свою очередь создает четкое и ясное представление о том, какие задачи могут быть решены и какие цели достигнуты при использовании норм гражданско-правовой ответственности. В практическом отношении функциональный критерий гражданско-правовой ответственности дает возможность решать вопросы о ее взаимодействии с другими отраслевыми институтами.

Функции института ответственности вытекают из его назначения, сущности и понятия. А для выяснения последнего представляется необходимым рассмотреть мнения различных авторов по понятию гражданско-правовой ответственности, определить признаки, отличающие от других видов ответственности, а также соотнести понятие "ответственности" с другими правовыми понятиями.

Все вышеуказанные вопросы будут освещены в главе первой настоящей работы, вторая глава будет посвящена отдельным видам гражданско-правовой ответственности, а третья формам гражданско-правовой ответственности.

Представляется, что также необходимо обратиться к опыту зарубежных стран, законодательство и практика которых уже достаточно давно и весьма успешно решают большинство возникающих в процессе осуществления товарно-денежных отношений правовых вопросов.

Целью данной работы является подробное исследование такого института гражданского права как гражданско-правовая ответственность.

Для достижения поставленной цели необходимо решить следующие **задачи:**

- раскрыть сущность гражданско-правовой ответственности;
- рассмотреть виды и формы гражданско-правовой ответственности;
- изучение условий наступления гражданско-правовой ответственности;
- проанализировать судебную практику;
- провести сравнительный анализ законодательства Республики Казахстан и законодательства Российской Федерации в области гражданско-правовой ответственности;
- изучить опыт и практику применения законодательства в области гражданско-правовой ответственности зарубежных стран.

В данном дипломном проекте использованы такие **методы**, как анализ, синтез и сравнительно- правовой.

В постсоветских государствах большое внимание уделено проблемам гражданско-правовой ответственности, к примеру, в России вопросы гражданско-правовой ответственности полно освещены в книгах таких авторов как: В.А. Тархов "Ответственность по советскому гражданскому праву", Ю.К. Толстого, А. Сергеева "Гражданское право", В.П. Грибанов "Ответственность за нарушения гражданских прав и обязанностей" и многие другие.

Проблема же казахстанской гражданско-правовой ответственности не нашла должного отражения в научных статьях и монографиях, что подчеркивает актуальность и необходимость ее дальнейшего изучения.

Общая характеристика гражданско-правовой ответственности

Проблема ответственности и обязательства издавна известна цивилистической науке. Так, польский профессор В. Варкалло идею юридической ответственности относит к одной из первых концепций наиболее старой и развитой из общественных наук - науке права, а гражданскую ответственность считает одним из столпов системы гражданского права.

Гражданско-правовая ответственность - один из сложнейших и важнейших институтов в гражданском праве, по – сути, представляет собой реакцию общества и государства на правонарушения. И эта реакция выражается в правовом регулировании общественных отношений, где нормы об ответственности за нарушение требований закона играют особую роль. Возможность принуждения к соблюдению норм права есть неотъемлемое свойство всякого права.

Несмотря на оправданный интерес ученых к рассмотрению данной проблемы с давних времен, нельзя сказать, что уже сформировалось единое понятие гражданской ответственности и, в особенности о том, что сложился общепринятый взгляд на соотношение гражданской ответственности и правовой ответственности вообще.

В зарубежной юридической науке также не выработано общее понятие гражданской ответственности, которое охватывало бы как договорную, так и деликтную ответственность. Даже во французской правовой науке, "уделяющей особенно много внимания гражданской ответственности и занимающей первое место в мире по систематической разработке этой проблемы" термин "гражданская ответственность" появился лишь в конце XVIII в., а его понятие до настоящего времени остается спорным.

В соответствии с делением норм гражданского законодательства на общие положения об обязательствах и нормы, регулирующие отдельные виды обязательств, следует различать общие и специальные нормы об ответственности. Общие нормы об ответственности, содержащиеся в общей части Гражданского кодекса РК могут быть применены к любому обязательству при наличии условий, предусмотренных в норме, если их применение к тому или иному виду обязательств не исключается нормой специальной. Специальные нормы об ответственности устанавливаются статьями особенной части гражданского законодательства и могут применяться лишь при нарушении обязательств соответствующего вида или при причинении вреда.

Характерной чертой правового регулирования ответственности по гражданскому законодательству является не только рассредоточенность норм в различных по содержанию разделах Гражданского кодекса (не говоря о существовании ряда других нормативных актов, также содержащих нормы об ответственности), но и разно плановость структуры гражданской ответственности, отсутствие четко выраженного единого стержня, наличие которого позволило бы сформулировать единое понятие гражданско-правовой ответственности и соответственно направлять правоприменительную практику.

Такое положение обусловлено особенностями гражданского права, определяемыми особенностями регулируемых им общественных отношений. Сам характер отношений не приемлет единства регулирования и понятие гражданско-правовой ответственности должно различаться в каждой из областей отношений, регулируемых гражданским правом.

Такие свойства гражданско-правового регулирования, как диспозитивность, правовая инициатива, юридическое равенство, взаимность при соблюдении интересов, строящиеся на эквивалентных началах, присущи гражданско-правовой ответственности, в какой бы области деятельности она не возникла. Гражданское право регулирует обширную сферу имущественных отношений. Это обусловливает существенную специфику гражданско-правовой ответственности как вида юридической ответственности.

Таким образом, предмет регулирования гражданского права оказывает существенное влияние на роль и функции гражданско-правовой ответственности как правового института в системе правоохранительного регулирования.

Юридическая конструкция гражданской ответственности не существует и не может существовать сама по себе. Она давно изжила бы себя, если бы замыкалась на проблемах возмещения вреда в конкретных случаях либо на понуждении выполнения договорных обязательств опять-таки в конкретных случаях.

Гражданско-правовая ответственность, будучи выражением существования товарно-денежных отношений - это способ контроля общества за поведением лиц (физических и юридических) в плане установления соответствия их интересов интересам общества, разумного сочетания этих интересов.

Казахстан, взяв курс на построение рыночной экономики, остановился на следующих принципах: свобода предпринимательской деятельности, процесс приватизации, развития организационно-правовых форм предпринимательства. Это повлияло на повышение самостоятельности основных производственных звеньев и

означает в свою очередь расширение возможности их деятельности и, разумеется, повышение ответственности за ее результаты.

Появление ряда интересных работ, статей не внесло достаточной ясности по вопросу о понятии гражданско-правовой ответственности, в связи, с чем исследователи различают ответственность как категорию морали и права. Известно, что нравственное чувство ответственности является залогом успешного выполнения каждым своих обязанностей. Но нормы морали должны подкрепляться велениями правовых норм до тех пор, пока люди не научатся работать без всяких норм права до достижения высокого правосознания в обществе и достаточного развития правовой культуры.

Н.С. Малеин полагает, что "имущественная ответственность - это правоотношение, возникающее из нарушения обязанности, установленной законом или договором, выражающаяся в форме невыгодных для правонарушителя, из-за осуждения его виновного поведения, имущественных последствий, наступление которых обеспечивается возможностью государственного принуждения". Это определение встретило обоснованные возражения. Как справедливо отмечал В.А. Тархов, имущественные последствия могут служить обстоятельством, с которым право связывает возникновение (причинение вреда) или прекращение (возмещение вреда) правовых отношений, однако правоотношения никогда не составляют содержание имущественных последствий.

Предпринимались попытки дать определение гражданско-правовой ответственности и в учебной литературе. Коллективом кафедры гражданского права Санкт-Петербургского государственного университета дано следующее определение: "под гражданско-правовой ответственностью следует понимать санкцию, применяемую к правонарушителю в виде возложения на него дополнительной гражданско-правовой обязанности или лишения принадлежащего ему гражданского права".

Проблемами ответственности в гражданском праве занимаются и виднейшие казахстанские ученые – цивилисты, так Ю.Г. Басин под ответственностью понимает "предусмотренное законодательством или договором имущественное взыскание или имущественное обременение, применяемое к субъекту гражданского правоотношения, нарушившему возложенные на него обязанности, и компенсирующее имущественные потери управомоченного лица, вызванные нарушением".

Н.А. Саякбаев считает, что гражданско-правовая ответственность является понятием юридических последствий собственного поведения, где можно наблюдать причинную связь между поведением субъекта и юридическими последствиями.

Обоснованность данных определений и вообще выяснение сущности гражданско-правовой ответственности будут рассмотрены далее при решении вопросов о признаках, функциях и принципах ответственности в гражданском праве.

Сейчас, следует отметить лишь то, что в своих работах авторы пытались дать определение, основываясь на практике ранее высказанных определении, но одни из них содержали противоречия, другие неполно отражали сущность гражданской ответственности.

В польской терминологии вместо термина "гражданская ответственность" употребляется "ответственность по возмещению вреда" и считается, что в этом нет логической ошибки, так как часть рассматривается как целое. Институт ответственности по возмещению вреда является составной частью гражданской ответственности. Вместе с тем категория ответственности по возмещению вреда, согласно концепции В. Варкалло, шире категории договорной и деликтной ответственности, вместе взятых. Термином "ответственность по возмещению вреда" он определяет различные и весьма разнородные ситуации, в которых существует обязанность восстановления или передачи возмещения.

В американском юридическом словаре указывается, что термин "ответственность" (liability) применяется широко. Он рассматривается как имеющий чуть ли не самое исчерпывающее значение, в которое вкладывается практически любой вид абсолютного,

обусловленного или вероятного риска, а также обязательство отвечать за свои действия и исправлять причиненный ими ущерб.

Гражданский кодекс РК также не дает четкого определения гражданско-правовой ответственности, а дает лишь определение понятию нарушения обязательств, под которым согласно п.1 ст. 349 ГК РК понимается его неисполнение либо исполнение ненадлежащим образом (несвоевременное, с недостатками товаров и работ, с нарушением других условий, определенных содержанием обязательства) ненадлежащее исполнение.

Анализ вышеуказанных мнений ученых, а также положений Гражданского кодекса РК посвященных гражданско-правовой ответственности, позволяет выделить ряд особенностей гражданско-правовой ответственности, анализ которых, на наш взгляд, позволит четко и полно сформулировать определение гражданско-правовой ответственности.

Гражданско-правовая ответственность является видом юридической ответственности, которому присущи все признаки, характеризующие юридическую ответственность. По мнению С.Н. Братуся ответственность отождествлялась с мерами принуждения, по мнению Тархова В.А. ответственность - лишение причинителя части принадлежащих ему имущественных прав в целях удовлетворения интересов потерпевшего, Толстой Ю.К. считает, что ответственность лишение причинителя части принадлежащих ему имущественных прав в целях удовлетворения интересов потерпевшего.

Как справедливо отмечает Ю.Г. Басин «ответственность не может сводится только к тому, что под принуждением исполнить то ,что должник обязан был сделать но не сделал добровольно. Без своего качества –дополнительного имущественного взыскания – ответственность не может служить наказательной мерой, применяемой к должнику, нарушившему обязательство, и стимулировать его должное поведение».

Реальное исполнение, даже принудительное, нельзя считать мерой ответственности. Обязанность реального исполнения вытекает непосредственного из самого обязательства.

И если бы только ею ограничивались последствия правонарушения, это было бы равносильно полной безответственности правонарушителя, который как до, так и после нарушения нес бы одну и ту же обязанность - выполнить принятое на себя обязательство.

Таким образом, для ответственности в гражданском праве, как и для юридической ответственности вообще, характерно государственное принуждение, но не всякое, а только принуждение к несению отрицательных имущественных последствий, возникающих в связи с неисполнением, ненадлежащим исполнением обязанности из договора, из причинения внедоговорного вреда. Конкретными видами отрицательных последствий для нарушителя может быть замена неисполненной обязанности новой (обязанностью возместить причиненный вред), присоединение к нарушенной обязанности дополнительной (например, обязанности, помимо исполнения нарушенного договора, возместить причиненные неисполнением убытки), лишение права, из которого вытекала нарушенная обязанность (например, при изъятии в доход государства жилого строения по решению суда).

Именно поэтому, следует согласиться с М.И. Брагинским, когда он говорит, что гражданско-правовая ответственность выступает как особое обязательство (вторичное обязательство). По своей природе вторичное обязательство - разновидность охранительных правоотношений и этим отличается от первоначального обязательства, которое относится к разряду регулятивных правоотношений. Отличаются они друг от друга главным образом целевым назначением. Целевое назначение вторичного обязательства сводится к тому, чтобы обеспечить совершение должником действия, составляющего содержание первоначального обязательства. Б.С. Антимонов также считает, что договорная ответственность есть всегда дополнительное обязательство, содержащее в себе дополнительное правомочие кредитора и дополнительную обязанность

должника, которых не было в содержании первичного обязательства до его нарушения. При принуждении к исполнению обязанности, не исполненной добровольно, у должника не возникает невыгодных имущественных последствий. Отрицательные имущественные последствия являются признаком гражданско-правовой ответственности, если они выражаются в уменьшении имущества должника.

Заметим, что, выражая особенности регулируемых гражданским правом общественных отношений, гражданско-правовая ответственность, таким образом, по характеру своего воздействия весьма существенно отличается от уголовно-правовой и административной. И дело здесь не только в том, что одна из них служит выражением запретительного правового регулирования, а другая - обязывающего, в то время как гражданско-правовая ответственность выражает диспозитивно - дозволительный характер гражданско-правового регулирования, хотя и это обстоятельство является существенным для понимания механизма действия гражданско-правовой ответственности. Важным является, прежде всего, то, что санкции, в которых находят выражение неблагоприятные последствия, заключающиеся в действии гражданско-правовой ответственности, носят имущественный характер, то есть охватывают ту сферу интересов лица, которая связана с имуществом, умалением имущественных благ. Здесь нет непосредственного воздействия на личность, да и само умаление имущественных благ преимущественно связано со своеобразной формой оказания влияния на имущественные интересы лица - возмещением убытков.

Возмещение ущерба в натуре или же в денежном выражении знает и уголовное, и административное, и трудовое право. Однако только гражданско-правовой ответственностью избрана такая форма оказания воздействия как возмещение убытков.

Неразрывность связи гражданско-правовой ответственности с обязательственным правоотношением и является той характерной чертой, которая выделяет эту ответственность среди других видов ответственности. Уголовная и административная ответственность лица - это ответственность за правонарушение.

Гражданская ответственность также является ответственностью за правонарушение, но этому правонарушению предшествует другая правовая форма участия лица в общественных отношениях - обязательство. Даже в случаях причинения вреда отношения между лицами строятся по типу обязательственных.

Применение гражданско-правовой ответственности означает, что правомерный интерес лица - гражданина или организации – получает дополнительную защиту со стороны государства. Все гражданское право по существу связано с удовлетворением правомерного интереса лица. Вся гражданско-правовая организация положительной деятельности, а также охранительная деятельность сосредоточена на защите этого интереса. Без учета данного обстоятельства нельзя понять особенности гражданско-правовой ответственности, сам механизм ее воздействия.

Особенностью правоотношения гражданско-правовой ответственности, таким образом, является сложная взаимосвязь субъектов правоотношения. Ответственность правонарушителя возникает перед государством, защищающим общие интересы, но выражается она в том, что ущемляются интересы виновного правонарушителя в пользу конкретного лица, чьи субъективные права он нарушил.

Гражданско-правовая ответственность представляет собой правоохранительный институт, неразрывно связанный со сложной системой человеческой деятельности в сфере экономики, опосредуемой гражданско-правовыми нормами, а так же нормами других отраслей права, относящиеся к области позитивного правового регулирования.

Социальная ценность гражданско-правовой ответственности определяется эффективностью осуществляемой ею охраны общественных отношений. В целом это утверждение отражает смысл существования понятия гражданско-правовой ответственности.

В юридической литературе нашли отражение прямо противоположные точки зрения на вопрос о соотношении долга и ответственности в обязательстве. Эти понятия имели важное значение в историческом развитии и становлении понятия обязательства в правовых системах, рецептировавших римское право.

Древнегреческое, древнеримское и древнегерманское право различало понятие долга и ответственности: долг вместе с правом кредитора составлял самостоятельное обязательство, а ответственность являлась юридической гарантией его исполнения. В более поздний классический период римской юриспруденции понятие долга слилось с понятием ответственности в едином и цельном понятии обязательства. И с тех пор, как появились эти два воззрения на вопрос о соотношении долга и ответственности в обязательстве, они привлекали к себе внимание со стороны ученых-юристов, занимающихся вопросами ответственности и обязательства.

Отмечая более ранее развитие понятия “ответственность”, которая была связана, прежде всего, с возможностью принуждения, русский юрист И. А. Покровский писал, что появившаяся из сферы гражданских правоотношений, как зародыш обязательственных отношений, идея “долга” впоследствии исчезла в идее “ответственности ” - возможные отдельные виды “долга” в процессе развития стали рассматриваться лишь как основание последней.

Таким образом, для выяснения понятия ответственности представляется необходимым сопоставить его с понятиями обязанности, санкции, принуждения, наказания. Нередко эти понятия употребляются не без оснований как равнозначащие. Но сопоставление их показывает, что в определенных случаях между ними имеются и существенные различия.

Заключение

Все исследованные нормативные правовые источники и подвергшиеся анализу изложенные в научной литературе точки зрения, касающиеся гражданско-правовой ответственности, представляет собой настолько сложный и многогранный массив, что придерживаться мнения одного автора или теории затруднительно.

Причина заключается в том, что каждый автор имеет свой подход, исходя из которого складывается вся система. При этом если рассматривать вопрос с его точки зрения, то найти какое-либо упущение, недостаток трудно, рассматривая доводы изолировано, но, прочитав труд исследователей, критикующих данную теорию, трудно не согласиться с обоснованными критическими замечаниями.

В связи с этим по нашему мнению, для изучения Гражданского Права и особенно института гражданско-правовой ответственности необходимо комплексное понимание, исключая монополию какого-либо подхода. Именно такой подход позволил исследовать основные аспекты гражданско-правовой ответственности и в качестве квинтэссенции рассмотренных авторских позиций, прийти к следующим выводам:

Во – первых, большинство исследователей придерживаются следующего понятия гражданско-правовой ответственности: “Гражданская ответственность - один из видов юридической ответственности, установленные нормами гражданского права юридические последствия неисполнения или ненадлежащего исполнения лицом предусмотренных гражданским правом обязанностей, что связано с нарушением субъективных прав другого лица. Гражданская ответственность заключается в применении к правонарушителю (должнику) в интересах другого лица (кредитора) либо государства установленных законом или договором мер воздействия, влекущих для него отрицательные экономически невыгодные последствия имущественного характера”.

Во – вторых, нами определены, условно говоря, принципы гражданско-правовой ответственности:

- имущественное воздействие на должника, нарушившего обязательство.
- ответственность правонарушителя перед потерпевшим.
- соответствие размера ответственности размеру причиненных убытков.

- равноправие сторон.

В – третьих, нами систематизирована видовая классификация гражданско-правовой ответственности, которую можно отобразить следующим образом:

В зависимости от основания возникновения: договорная и деликтная ответственность.

В зависимости от характера распределения ответственности между несколькими лицами: солидарная, субсидиарная и долевая ответственность. По характеру ответственности за действия других лиц: ответственность за действия третьих лиц и ответственность должника за действия своих работников.

В – четвертых, на наш взгляд, дифференциация субъектов на лиц, занимающихся предпринимательской деятельностью и не занимающихся таковой и соответственно включение в гражданское законодательство норм относительно безвинной ответственности предпринимателей имеет смысл и обусловленность жизненной необходимостью.

В – пятых, использование сравнительно-правового метода (микросравнение), позволило “с наименьшими потерями” раскрыть негативные моменты национального права. Задачи гражданско-правовой ответственность реализуются через ее функции.

Гражданско-правовая ответственность одной из своих функций имеет карательную функцию, которая имеет в РК и РФ защитный характер. Даже если кара тормозит развитие экономики и является антирыночной, ее необходимо сохранить хотя бы на некоторое время. Причины уже были приведены выше. Оба кодекса (ГК РФ и ГК РК), созданные по западным образцам, претерпевают постгрансплантационный процесс адаптации к новой среде.

Они абсолютно чужды своему биологическому окружению. Отмена карательного характера ответственности на фоне финансового кризиса, с отсутствующей у них на сегодняшний момент культурой делового общения, отсутствия в чистом виде обычаев делового оборота и т.п., приведет к появлению огромного количества лиц, которые используют такие лояльные нормы в своих корыстных интересах. Что приведет к еще большему отчуждению граждан от государства и права.

Если сравнивать Казахстан и Россию, то в России судам предоставлено полномочие самим решать, на основании совокупности конкретных обстоятельств, вопросы, которые не могут быть законом урегулированы императивно. Не бывает абсолютно одинаковых дел, и данная норма может ущемить права конкретных лиц. В Казахстане установление императивной нормы также имеет свои положительные стороны. Посредством обвязывания суда, государство сделало попытку оградить лицо (должника) от неправомерных действий суда. Но установлением императивной нормы законодатели в итоге ничего не добились, потому что суд, при желании может уменьшить размер ответственности на 1 тенге и норма уже будет не нарушена. По нашему мнению, если уже была установлена такая норма, то надо было “идти до конца” и указать принцип исчисления, например, пропорционально убытку, который был причинен виновными действиями кредитора.

Нельзя искусственно навязывать нормы других стран, тем более, находящихся в другом правовом пространстве и в другой правовой семье, потому что общая совокупность правовых норм, сложившихся на территории какого-либо государства всегда обусловлена определенными объективными причинами.

Список источников

1 Конституция Республики Казахстан, 30.08.1995.

2 Толстой Ю.К., Сергеев А.П. Гражданское право. Том 1. Учебник. Издание пятое, переработанное и дополненное. – М.: Проспект, 2001. – С. 82, 211, 478.

3 Брагинский М.И., Витрянский В.В. Договорное право. - М., 1997. - С. 546.

4 Новицкий И.Б. Римское частное право. Учебник. - М., 1996.

5 Иоффе О.С. Обязательственное право. - М., 1975. - С. 23
6 Новицкий И.Б., Лунц Л.А. Общее учение об обязательстве. - М., 1950.
7 Тархов В.А. Ответственность по советскому гражданскому праву. - Саратов, 1973. – 455 с.
8 Басин Ю.Г, Ваксберг М.А. Советское гражданское право КазССР Учебное пособие. Вып. IV. - Алма-Ата, 1971. - С. 6.
9 Варкало В. Об ответственности по гражданскому праву. – М., 1978.
10 Гражданский кодекс Республики Казахстан (Общая часть), 27.12.1994. с изм. и доп. – Алматы: ЮРИСТ, 2008.

УДК 349.6

Даулова Г. А., Юриспруденция
Каспаева Р.С., доцент

Защита прав граждан на благоприятную окружающую среду

Аннотация
В статье рассматриваются теоретико-правовые и практические аспекты реализации и защиты права граждан на благоприятную окружающую среду. Анализируются положения национального и международного законодательства, регулирующие экологические права, а также механизмы их защиты. Особое внимание уделяется проблемам правоприменения в Республике Казахстан, включая недостатки экологического контроля, доступа к информации и участия граждан в принятии экологически значимых решений. В работе обоснована необходимость совершенствования правовых институтов, направленных на охрану окружающей среды и обеспечение экологических прав населения.

Ключевые слова
Экологическое право, окружающая среда, экологическая безопасность, права граждан, устойчивое развитие, Казахстан, международное экологическое право, право на информацию, участие в экологическом управлении.

Право каждого человека на благоприятную окружающую среду сегодня признано неотъемлемой составляющей общего комплекса прав человека, обеспечивающих достойное качество жизни. В условиях глобального экологического кризиса, роста техногенных угроз и изменения климата вопросы экологической безопасности и охраны окружающей среды приобретают особую значимость 10].

Несмотря на наличие законодательной базы, в Республике Казахстан сохраняются серьёзные проблемы в обеспечении реализации экологических прав: формализм в деятельности природоохранных органов, затруднённый доступ граждан к экологически значимой информации, ограниченное участие населения в процессе принятия решений, а также слабая судебная защита таких прав [6]. Всё это обусловливает необходимость глубокого теоретического осмысления и совершенствования правового механизма защиты экологических прав.

Цель настоящего исследования состоит в том, чтобы проанализировать правовую природу права граждан на благоприятную окружающую среду, выявить действующие правовые механизмы его реализации и защиты, а также предложить пути совершенствования экологического законодательства и правоприменительной практики в Республике Казахстан.

Объектом исследования выступают нормативно-правовые акты, регулирующие охрану окружающей среды, международные экологические соглашения, практика

правоприменительных органов, а также формы и методы участия граждан в защите своих экологических прав.

Право на благоприятную окружающую среду закреплено в ряде нормативно-правовых актов Республики Казахстан и международных договоров, участником которых является государство. Это право относится к числу конституционно признанных прав человека и охватывает такие элементы, как качество воздуха и воды, безопасность от воздействия вредных веществ, защита природных ресурсов и биоразнообразия, а также участие граждан в вопросах экологического управления [1].

В Республике Казахстан право на благоприятную окружающую среду прямо закреплено в статье 31 Конституции [1], где сказано:

«Государство ставит целью охрану окружающей среды, благоприятной для жизни и здоровья человека».

Это положение носит не декларативный, а обязывающий характер, и служит основой для развития экологического законодательства страны.

Ключевым отраслевым нормативно-правовым актом является Экологический кодекс Республики Казахстан, вступивший в силу в новой редакции с 1 июля 2021 года [2]. Кодекс отражает современный подход к охране окружающей среды и включает ряд важнейших принципов, таких как:

устойчивое развитие — сбалансированное развитие экономики при сохранении экосистем;

предотвращение загрязнения — приоритет профилактики над устранением последствий;

участие общественности в экологическом управлении;

экологический мониторинг и оценка воздействия на окружающую среду (ОВОС) — обязательная процедура для всех проектов, способных нанести экологический ущерб.

Помимо Экологического кодекса, значимыми нормативными правовыми актами являются:

Закон «Об охране окружающей среды» — определяет общие направления государственной политики в сфере охраны природы [6];

Закон «О доступе к экологической информации» — устанавливает механизм предоставления гражданам сведений о состоянии окружающей среды и источниках загрязнения [5];

Закон «О радиационной безопасности населения» — регулирует меры по предотвращению и контролю радиационных рисков;

Закон «О защите и использовании объектов животного мира» — регулирует отношения в сфере охраны биоразнообразия, включая редкие и исчезающие виды.

В случае нарушения экологических норм законодательство Республики Казахстан предусматривает юридическую ответственность, как административную, так и уголовную:

Кодекс об административных правонарушениях предусматривает санкции за нарушения требований к охране воздуха, вод, почвы, обращению с отходами, нарушению режима особо охраняемых природных территорий.

Уголовный кодекс Республики Казахстан (статьи 328–337) содержит нормы, предусматривающие ответственность за:

загрязнение окружающей среды (ст. 328),

нарушение экологических требований при эксплуатации предприятий (ст. 329),

незаконную охоту, рыболовство, вырубку леса, уничтожение редких животных (ст. 337) [3].

Эти нормы служат важным инструментом воздействия на нарушителей экологического законодательства и реализуют принцип неотвратимости наказания за экологический вред.

Казахстан активно участвует в международном экологическом сотрудничестве и является стороной ряда важнейших международных соглашений:

Орхусская конвенция (1998) — «Конвенция о доступе к информации, участии общественности в процессе принятия решений и доступе к правосудию по вопросам, касающимся окружающей среды» [4].
Этот документ обеспечивает:

право каждого на получение достоверной и своевременной экологической информации;

участие граждан в экологически значимых решениях;

возможность обращения в суд и другие органы для защиты экологических прав.

Конвенция ООН об изменении климата и Парижское соглашение (2015)
Эти международные договоры направлены на борьбу с глобальным потеплением и климатическими рисками. Казахстан, как участник соглашения, обязался снижать выбросы парниковых газов, внедрять чистые технологии, разрабатывать климатическую политику и финансировать адаптационные меры [7].

Рамочная конвенция ООН об охране биоразнообразия
Устанавливает обязательства государств по охране экосистем, видов и генетических ресурсов, а также по рациональному использованию природных ресурсов.

Международные договоры, ратифицированные Республикой Казахстан, в соответствии с Конституцией страны, имеют приоритет над внутренними законами, если установлены иные нормы [1]. Это означает, что нормы Орхусской конвенции и других соглашений должны напрямую применяться в национальной практике, включая деятельность судов и государственных органов.

Таким образом, международные акты накладывают на Казахстан обязательства по обеспечению:

экологической прозрачности;

открытости государственных решений;

участия общественности в вопросах, касающихся природоохранной деятельности;

соблюдения прав граждан на судебную защиту в случае нарушения их экологических прав.

Защита экологических прав граждан представляет собой совокупность правовых, организационных и информационных инструментов, обеспечивающих реализацию закреплённого в законодательстве права на благоприятную окружающую среду. В Республике Казахстан эти механизмы закреплены в Экологическом кодексе, Конституции, Орхусской конвенции и других нормативных документах.

1. Право на доступ к экологической информации

Один из ключевых механизмов защиты экологических прав — это право каждого человека на свободный и своевременный доступ к достоверной информации о состоянии окружающей среды, уровне загрязнения, источниках вредного воздействия, потенциальных рисках для здоровья и экологической безопасности [2], [5].

Данное право закреплено как в национальном законодательстве (Экологический кодекс, Закон «О доступе к информации»), так и в международных нормах, прежде всего в Орхусской конвенции [4], которую Казахстан ратифицировал в 2000 году. Органы государственной власти обязаны:

предоставлять экологически значимую информацию по запросу граждан;

публиковать данные об экологической обстановке, уровне загрязнения воздуха, воды, почвы;

информировать о результатах экологических экспертиз и выводах ОВОС [2].

Однако на практике доступ к информации зачастую затруднён из-за бюрократических процедур, отсутствия открытых баз данных или нежелания государственных структур раскрывать экологически чувствительные сведения [10].

2. Право на участие в принятии экологически значимых решений

Общественность должна иметь реальную возможность влиять на решения, способные оказать воздействие на окружающую среду. Это право реализуется, прежде всего, на стадии оценки воздействия на окружающую среду (ОВОС).

Формы участия граждан включают:

публичные слушания;

экологические общественные экспертизы;

внесение замечаний и предложений по проектам;

создание инициативных групп и общественных экологических объединений.

Однако в ряде случаев обсуждения проводятся формально, а предложения граждан не находят отражения в итоговых решениях. Такая ситуация подрывает доверие к институту общественного участия и снижает его эффективность.

3. Право на подачу жалоб, обращений и обращение в суд

Граждане вправе обращаться в государственные органы, прокуратуру, уполномоченные инспекции и суды при нарушении их экологических прав [4]. Это включает:

требования о прекращении деятельности, причиняющей экологический вред;

компенсацию за нанесённый ущерб здоровью, имуществу или экосистеме;

оспаривание бездействия или решений должностных лиц, нарушающих принципы экологического права.

Однако судебная защита экологических прав на практике реализуется неэффективно. Причины — сложность доказывания причинно-следственной связи между действиями нарушителя и экологическим вредом, а также слабая компетенция судов в экологической тематике [8].

4. Экологическое просвещение и правовое информирование

Формирование экологической культуры — важнейший механизм долгосрочной защиты окружающей среды. В соответствии с Экологическим кодексом [2], государство обязано:

обеспечивать экологическое образование в школах и вузах;

распространять информационные материалы о правах граждан в сфере экологии;

поддерживать экологические инициативы, мероприятия, форумы.

Однако в реальности подобные мероприятия проводятся эпизодически и редко носят системный характер. Большинство граждан слабо информированы о своих правах и способах их защиты, что делает их уязвимыми перед нарушениями [10].

Несмотря на существование нормативной базы и международных обязательств [4], фактическая реализация экологических прав граждан в Республике Казахстан остаётся недостаточной. Проблемы носят как институциональный, так и практико-ориентированный характер:

1. Ограниченная прозрачность в принятии решений

Государственные органы нередко ограничивают доступ общественности к ключевым этапам принятия решений, влияющих на экологию. Документация проектов, выводы ОВОС, заключения экспертиз могут быть недоступны или опубликованы с опозданием, что лишает граждан возможности вовремя вмешаться и повлиять на итог [5].

2. Формализм участия общественности

Хотя процедуры публичных обсуждений предусмотрены, они часто проводятся для формального соблюдения требований закона, а не для учёта мнения общественности. Протоколы слушаний составляются заранее, реальные замечания игнорируются, и решения принимаются независимо от общественного мнения [8].

3. Слабый доступ к правосудию

Обращение в суд по экологическим делам связано с рядом барьеров:

сложность доказывания вреда;

отсутствие механизмов коллективных исков;

высокие затраты на судебные издержки и экспертизы;

недостаточная компетентность судей в экологических вопросах.

Это ведёт к тому, что экологические иски подаются редко, а если и подаются, то с низким процентом удовлетворения [8].

4. Недостаточные механизмы компенсации ущерба

Даже в случаях доказанного вреда отсутствует единая методика расчёта ущерба окружающей среде, что затрудняет применение принципа «загрязнитель платит» 6], [3]. Кроме того, возмещение вреда гражданам, пострадавшим от экологических нарушений, происходит крайне редко.

5. Низкий уровень экологического правосознания населения

Многие граждане не осведомлены о своих правах, не знают, куда обращаться при нарушении норм экологической безопасности. В сельских районах и малых городах правовая и экологическая неграмотность особенно высока, что усугубляет проблему правовой защищённости населения [10].

Всё это свидетельствует о необходимости:

повышения правовой и экологической культуры;

системных реформ в сфере экологического администрирования и правосудия;

усиления роли институтов гражданского общества;

внедрения цифровых инструментов мониторинга и реагирования на нарушения.

Для достижения поставленной цели и выполнения задач исследования был использован комплекс научных методов, обеспечивающих всесторонний и объективный анализ правовых механизмов защиты экологических прав граждан.

Сравнительно-правовой анализ. Применялся для сопоставления законодательства Республики Казахстан с международными правовыми актами, регулирующими право на благоприятную окружающую среду. Особое внимание уделено Орхусской конвенции и её реализации в национальной правовой системе, а также правовым стандартам, выработанным Организацией Объединённых Наций и Советом Европы[4] .

Системный подход. Позволил рассматривать защиту экологических прав как многоуровневый институт, включающий законодательные, административные, судебные и общественные механизмы. Исследование проводилось с учётом взаимосвязей между различными элементами экологической политики и правоприменительной практики.

Анализ судебной практики и нормативных источников
Был проведён анализ решений судов по экологическим делам, в том числе с участием государственных органов, природопользователей и граждан. Это позволило выявить типичные проблемы в реализации экологических прав и практические барьеры на пути их защиты [8].

Контент-анализ международных договоров и государственных программ Использовался для изучения содержания Парижского соглашения [7], Орхусской конвенции [4], а также Стратегии «Казахстан – 2050» [9] и Национального плана по охране окружающей среды. Это обеспечило понимание вектора государственной экологической политики и степени её соответствия международным обязательствам.

На основании проведённого исследования можно сделать следующие обобщённые выводы и предложить конкретные рекомендации, направленные на совершенствование системы защиты экологических прав граждан в Республике Казахстан.

1. Право на благоприятную окружающую среду должно быть не только декларацией, но и реально обеспечиваемым правом

Хотя Конституция Республики Казахстан гарантирует право на экологическую безопасность, в реальной правоприменительной практике его защита часто ограничена. Это обусловлено отсутствием эффективных механизмов правовой реализации, недостаточной прозрачностью органов власти и формальным подходом к экологической экспертизе и участию граждан.

Рекомендация:

Закрепить в подзаконных актах чёткие процедуры реализации права на благоприятную окружающую среду, включая ответственность за его нарушение.

2. Актуализация экологического законодательства и усиление ответственности

Существующее экологическое законодательство требует регулярного обновления с учётом новых вызовов, таких как изменение климата, загрязнение воздуха, вод и почвы, рост техногенной нагрузки. Кроме того, многие нормы не сопровождаются действенным механизмом контроля и санкций за их несоблюдение.

Рекомендация:

Внести изменения в Кодекс об административных правонарушениях и Уголовный кодекс, усилив персональную ответственность должностных лиц за игнорирование экологических требований и за сокрытие информации от общественности.

3. Расширение участия граждан в принятии решений

Процедуры общественного участия, предусмотренные законодательством, зачастую носят формальный характер. Это снижает доверие населения к государственным органам и ограничивает возможности влияния на решения, имеющие долгосрочные экологические последствия.

Рекомендация:

Установить обязательность учёта мнения общественности при экологическом проектировании, расширить практику публичных слушаний, ввести административную ответственность за их игнорирование.

Развивать механизмы электронного участия — онлайн-опросы, платформы для подачи предложений и жалоб.

4. Развитие экологического просвещения и информирования

Низкий уровень экологического правосознания граждан значительно снижает их способность защищать свои права. В ряде случаев население просто не знает, как и куда обращаться при экологических нарушениях, какие меры предусмотрены законодательством и как собрать доказательную базу.

Рекомендация:

Ввести в образовательные учреждения обязательные модули по экологическому праву и культуре.

Организовать регулярные информационные кампании на телевидении, в интернете, через социальные сети и местные СМИ.

Поддерживать деятельность некоммерческих организаций, работающих в сфере экологического просвещения.

5. Модернизация природоохранной системы и цифровизация контроля

Инспекции и природоохранные ведомства сталкиваются с недостатком кадров, ограниченными техническими возможностями и слабой независимостью в принятии решений. Это приводит к тому, что нарушения либо не фиксируются, либо остаются безнаказанными.

Рекомендация:

Расширить полномочия и автономию экологических инспекций, повысить квалификацию сотрудников.

Внедрить цифровые платформы для автоматического мониторинга выбросов, жалоб граждан, результатов экспертиз и лицензий.

Создать открытую базу данных экологической информации с картой загрязнений и статистикой правонарушений.

Таким образом, обеспечение права на благоприятную окружающую среду в Республике Казахстан требует не только совершенствования законодательства, но и системных преобразований в области правоприменения, экологического управления, просвещения и вовлечения граждан. Только при комплексном подходе можно добиться реальной экологической безопасности и устойчивого развития в интересах настоящего и будущих поколений.

Список источников

1. Конституция Республики Казахстан от 30 августа 1995 года.
2. Экологический кодекс Республики Казахстан (ред. 2021 г.).
3. Уголовный кодекс Республики Казахстан от 3 июля 2014 года.
4. Орхусская конвенция 1998 года.
5. Закон РК «О доступе к информации» от 16 ноября 2015 года.
6. Закон РК «Об охране окружающей среды» от 9 июля 2007 года.
7. Парижское соглашение по климату 2015 года.
8. Постановления Верховного Суда РК по делам об охране окружающей среды.
9. Стратегия «Казахстан – 2050».
10. Государственный доклад о состоянии окружающей среды в РК (2023 г.).

УДК 343.98

Дюсенов Р.А., Юриспруденция
Шаяхметов Ш.Ш., профессор

Тактика осмотра места происшествия

Аннотация

Данная работа посвящена изучению тактики осмотра места происшествия, которая является одним из важнейших этапов в процессе расследования уголовных дел. Осмотр места происшествия представляет собой комплекс действий следственного органа, направленных на выявление, закрепление и документирование доказательств, которые могут сыграть ключевую роль в установлении обстоятельств преступления и его виновных лиц. В статье рассматриваются основные тактические приемы, методы планирования осмотра, а также роль следователя в обеспечении сохранности следов и других вещественных доказательств.

Ключевые слова

Тактика, осмотр места происшествия, следственные действия, доказательства, протокол осмотра, следователь, сохранность следов, методы расследования, уголовное дело, типы преступлений, вещественные доказательства, криминалистика, процессуальные ошибки, следственный состав, расследование преступлений.

Введение

Осмотр места происшествия является важнейшим и неотъемлемым этапом в процессе расследования уголовных дел, играющим ключевую роль в установлении фактов, выявлении доказательств и формировании доказательной базы для дальнейшего разбирательства. Этот следственный процесс способствует детальному изучению места преступления, что позволяет не только установить обстоятельства совершения преступления, но и выявить улики, которые могут стать решающими в деле. Процесс осмотра места происшествия требует высокой квалификации следователя, четкости действий и соблюдения всех процессуальных норм, поскольку от этого зависит объективность и полнота расследования.

Тактика осмотра места происшествия включает в себя систему действий, направленных на правильное планирование, организацию и проведение осмотра с целью получения максимального объема информации при минимальных рисках утраты доказательств. Важно правильно определить последовательность осмотра, применяя соответствующие методы фиксации, обработки и анализа собранных материалов.

Следователь должен учитывать все возможные детали и особенности, которые могут повлиять на исход дела, от состояния места происшествия до малейших следов, оставленных преступником.

Правильное проведение осмотра места происшествия, а также последующая грамотная обработка собранных доказательств, являются основой для успешного расследования и, в дальнейшем, вынесения справедливого судебного решения. В этой связи актуальность изучения тактики осмотра места происшествия как одной из ключевых составляющих расследования преступлений не вызывает сомнений. В настоящей работе рассматриваются основные принципы и методы тактического подхода к осмотру места происшествия, а также анализируются ошибки, которые могут быть допущены в ходе данного следственного действия, и способы их предотвращения.

Актуальность темы. Тактика осмотра места происшествия является одной из важнейших составляющих следственного процесса, и её значение невозможно переоценить. Осмотр места происшествия предоставляет следователю уникальную возможность выявить важнейшие доказательства, которые могут значительно повлиять на дальнейшее развитие расследования и результат уголовного дела. Качественное проведение осмотра места происшествия способствует установлению всех обстоятельств совершенного преступления, выявлению следов, вещественных доказательств и других важнейших улик, которые служат основой для доказательства вины или невиновности обвиняемого.

Актуальность изучения тактики осмотра места происшествия обусловлена рядом факторов. Во-первых, несмотря на огромную значимость данного следственного действия, множество уголовных дел по-прежнему оказываются неразрешенными из-за недостаточной профессиональной подготовки следователей в части проведения осмотра места происшествия. Ошибки, допущенные на этом этапе, могут привести к утрате или повреждению улик, что затруднит дальнейшее расследование и ослабит доказательную базу.

Во-вторых, криминалистические и судебно-экспертные методы, используемые при осмотре места происшествия, постоянно совершенствуются, что требует от следователей оперативного освоения новых методов и подходов. Применение современных технологий для фиксации и анализа следов, таких как цифровая фотосъемка, дроновые технологии или 3D-моделирование, становятся всё более востребованными, и следователи должны быть готовы к их использованию.

Таким образом, актуальность исследования тактики осмотра места происшествия заключается в необходимости повышения эффективности и профессионализма следственных действий, минимизации ошибок при сборе доказательств, а также внедрения новых технологий и методик, способных улучшить качество осмотра и повысить уровень раскрываемости преступлений.

Цель исследования- является анализ тактики осмотра места происшествия как важнейшего следственного действия, выявление основных методов и приемов, которые используются для эффективного сбора и фиксации доказательств. Основное внимание будет уделено исследованию принципов планирования и организации осмотра, а также анализу тактических ошибок, которые могут быть допущены в ходе данного процесса. Исследование направлено на определение факторов, влияющих на успешность осмотра места происшествия, и выработку рекомендаций по повышению эффективности этого следственного действия с учетом современных технологий и криминалистических методов.

Задачи:

-Проанализировать теоретические основы и принципы тактики осмотра места происшествия, включая общие положения, задачи и цели данного следственного действия.

-Исследовать основные методы и приемы, применяемые при осмотре места происшествия, с учетом специфики различных типов преступлений.

-Определить важность правильного планирования осмотра места происшествия для эффективного сбора и фиксации доказательств.

-Рассмотреть процессуальные и тактические ошибки, часто встречающиеся при проведении осмотра места происшествия, и предложить пути их минимизации.

-Изучить роль современных криминалистических технологий и методик (например, цифровая фотосъемка, 3D-моделирование, дроновые технологии) в повышении эффективности осмотра места происшествия.

-Разработать рекомендации по улучшению тактики осмотра места происшествия, направленные на повышение качества расследования и точности сбора доказательств.

-Оценить практическую значимость тактики осмотра места происшествия для успешного расследования и судебного разбирательства уголовных дел.

Объект исследования

Объектом исследования является процесс осмотра места происшествия как следственное действие в уголовном процессе, включая методы, приемы, организацию и тактику, используемую следственными органами для сбора, фиксации и анализа доказательств, а также взаимодействие следователя с другими участниками расследования.

Предмет исследования

Предметом исследования является тактика проведения осмотра места происшествия, включая методы и приемы организации осмотра, последовательность действий следователя, технические средства и криминалистические методы, применяемые для эффективного сбора доказательств, а также выявление типичных ошибок и проблем, возникающих в процессе осмотра места происшествия.

Методы исследования.

- **Аналитический метод** – используется для анализа существующих теоретических и практических аспектов тактики осмотра места происшествия, исследование научных трудов, нормативных актов и судебной практики, а также оценки эффективности применяемых методов осмотра.

-**Сравнительный метод** – применяется для сопоставления различных подходов и методов осмотра места происшествия в уголовном процессе, включая сравнение практики в разных странах и с учетом изменений в законодательстве.

-**Криминалистический метод** – направлен на изучение и применение криминалистических приемов и технологий, используемых при осмотре места происшествия, таких как методы фиксации следов, использование цифровых технологий (фото- и видеосъемка, 3D-моделирование и др.), а также анализ состояния места происшествия.

-**Процессуальный метод** – заключается в анализе норм уголовного процесса, регулирующих осмотр места происшествия, а также исследования процессуальных ошибок, которые могут быть допущены в ходе проведения осмотра.

-**Историко-правовой метод** – применяется для изучения эволюции тактики осмотра места происшествия в уголовном процессе и изменения подходов к этому следственному действию в зависимости от развития законодательства и криминалистической науки.

-**Практический метод** – основан на анализе реальных ситуаций и примеров из следственной практики, с целью выявления проблемных аспектов осмотра места происшествия и разработки рекомендаций для улучшения его проведения.

Научная новизна исследования

Научная новизна данного исследования заключается в комплексном анализе тактики осмотра места происшествия с учетом современных криминалистических методов, технологий и подходов, которые применяются в уголовном процессе. В исследовании рассматривается взаимодействие традиционных методов осмотра с новейшими технологическими решениями, такими как цифровая фотосъемка, 3D-

моделирование, дроновые технологии и другие инновации, значительно повышающие эффективность сбора и фиксации доказательств.

Особое внимание уделено выявлению типичных ошибок, допущенных следователями при осмотре места происшествия, и предложению практических рекомендаций по их минимизации с использованием современных методов. В исследовании также акцентируется внимание на правовых и процессуальных аспектах осмотра, в том числе на важности соблюдения всех процессуальных норм для сохранения юридической силы собранных доказательств.

Впервые в рамках исследования представлена интеграция теоретических и практических аспектов тактики осмотра места происшествия, что позволяет рассматривать этот процесс как многогранный механизм, включающий криминалистическую, процессуальную и технологическую составляющие. Результаты исследования могут послужить основой для дальнейшего совершенствования тактики осмотра места происшествия и повышения эффективности следственных действий в уголовном процессе.

Практическая значимость

Практическая значимость исследования заключается в разработке рекомендаций, направленных на повышение эффективности осмотра места происшествия в рамках уголовного расследования. Результаты работы могут быть использованы следственными органами для улучшения тактики проведения осмотра, а также для устранения типичных ошибок, часто возникающих в процессе сбора и фиксации доказательств.

Кроме того, применение современных криминалистических технологий, таких как цифровая фотосъемка, 3D-моделирование и использование дронов, позволит следователям более точно и быстро фиксировать доказательства, что, в свою очередь, повысит качество и достоверность собранных материалов. Это также повысит эффективность расследования и снизит риск ошибок при анализе места происшествия.

Рекомендации, выработанные в ходе исследования, могут быть внедрены в практическую деятельность следователей, что улучшит координацию действий на месте происшествия, обеспечит более полное и точное обнаружение вещественных доказательств, а также ускорит процесс расследования. Работа имеет практическую ценность для улучшения подготовки кадров в области криминалистики и следственного дела, а также для создания стандартов и методических рекомендаций, которые могут быть использованы в образовательных учреждениях для подготовки специалистов в области уголовного судопроизводства.

Кроме того, исследование имеет значение для совершенствования взаимодействия следственных органов с другими государственными структурами и учреждениями, участвующими в процессе расследования преступлений, что способствует улучшению правосудия в целом.

Законодательные и нормативные акты. Конституция Республики Казахстан, Уголовный кодекс Республики Казахстан, Уголовно-процессуальный кодекс Республики Казахстан, Закон Республики Казахстан «О прокуратуре Республики Казахстан», Закон Республики Казахстан «О правовой статистике и учете преступлений», Постановление Верховного Суда Республики Казахстан «О применении Уголовно-процессуального кодекса Республики Казахстан», Инструкции и методические рекомендации Генеральной прокуратуры Республики Казахстан, Криминалистическая методика осмотра места происшествия, Постановление Правительства Республики Казахстан «О порядке использования современных технологий в расследовании преступлений».

Эти законодательные и нормативные акты являются основой для правильной организации и проведения осмотра места происшествия в Республике Казахстан, а также для соблюдения законности и эффективности следственных действий.

Обзор литературы. Тактика осмотра места происшествия является важной темой в области криминалистики и уголовного процесса. В литературе рассматриваются

различные подходы, методы и стратегии, используемые следственными органами для эффективного сбора и анализа доказательств. В данном обзоре представлены основные направления исследования, теоретические концепции, а также практические рекомендации, выработанные учеными и экспертами в этой области.

Основная часть

Осмотр места происшествия является одним из важнейших следственных действий в уголовном процессе. Его целью является сбор, фиксация и сохранение доказательств, которые могут быть использованы в дальнейшем в ходе расследования и судебного разбирательства.

Важнейшими принципами осмотра являются:

-Непрерывность — осмотр места происшествия должен проводиться без перерывов и в одном непрерывном процессе, что позволяет избежать утраты доказательств и искажения ситуации.

-Комплексность — осмотр должен охватывать все аспекты происшествия, включая не только очевидные следы преступления, но и возможные скрытые улики.

-Точность и объективность — следователь обязан действовать в рамках закона, точно и объективно фиксируя все обнаруженные доказательства.

Этапы осмотра места происшествия.

Осмотр места происшествия состоит из нескольких последовательных этапов, каждый из которых имеет свою важность для успешного сбора доказательств:

-Подготовительный этап включает в себя оценку обстановки, подготовку необходимого оборудования (фотоаппараты, видеокамеры, инструменты для осмотра и упаковки вещественных доказательств), а также привлечение понятых и экспертов.

Основной этап — это собственно осмотр, включающий в себя:

-Общее обследование места происшествия — проверка всех видимых и скрытых следов, определение их значимости.

-Фиксация следов и других доказательств с помощью фото- и видеосъемки, а также подробных записей в протоколе.

Извлечение, упаковка и маркировка вещественных доказательств.

-Заключительный этап включает подведение итогов осмотра, составление протокола осмотра места происшествия, в котором фиксируются все действия следователя, описание обнаруженных следов и вещественных доказательств, а также выводы о результатах осмотра.

Методы и приемы осмотра места происшествия.

Для проведения эффективного осмотра следователь применяет различные методы и приемы, которые позволяют систематизировать процесс и обеспечить максимальную точность в фиксации доказательств.

Метод визуального осмотра — основной метод, применяемый для обнаружения следов, улик и доказательств. Это может быть следы ног, крови, оружия, различных предметов, которые могут иметь отношение к преступлению.

Метод фотографирования — используется для документирования состояния места происшествия. Фото- и видеосъемка позволяет зафиксировать даже мельчайшие детали, которые могут быть утрачены или изменены при дальнейших действиях. Кроме того, современные технологии позволяют создавать детализированные 3D-модели места происшествия, что может быть использовано в суде.

Метод поиска скрытых следов — при необходимости следователь может применять различные способы для выявления следов, которые не очевидны на первый взгляд. Это могут быть химические реакции, ультрафиолетовое освещение или другие специализированные методы.

Метод экспертизы — в случаях, когда требуется более глубокий анализ следов, таких как отпечатки пальцев, следы обуви, биологические или химические вещества, назначается экспертиза, что позволяет точно определить их происхождение.

Особенности осмотра места происшествия в зависимости от вида преступления.

Тактика осмотра места происшествия может значительно различаться в зависимости от типа преступления, что требует от следователя знаний и навыков для быстрой адаптации к условиям расследования. Важно учитывать следующее:

Убийства и насильственные преступления. Особенности осмотра места происшествия, связанного с убийством, заключаются в необходимости тщательной фиксации телесных повреждений жертвы, оружия и иных предметов, которые могут быть связаны с преступлением. Осмотр может требовать участия судебно-медицинского эксперта, который проведет первичную экспертизу тела.

Кражи, грабежи и разбои. В этих случаях акцент делается на поиск улик, которые могут свидетельствовать о том, как преступник проник в помещение, а также на обнаружение следов, таких как отпечатки пальцев, взломы и другие повреждения.

Дорожно-транспортные происшествия. Особенности осмотра места происшествия, связанного с ДТП, включают фиксацию следов торможения, следов шин, разрушений на транспортных средствах и анализ состояния дорожного покрытия.

Экономические преступления и мошенничество. В этих случаях осмотр может включать в себя анализ финансовых документов, расчетов, использования компьютерной техники для выявления фальшивых данных и другой важной информации.

Использование современных технологий при осмотре места происшествия.

Современные технологии значительно расширяют возможности следователя при проведении осмотра места происшествия. В частности, можно выделить следующие инновации:

Цифровая фотосъемка и видеосъемка. Современные цифровые камеры и видеокамеры позволяют делать снимки с высоким разрешением, что значительно улучшает качество фиксации улик. Видеосъемка позволяет зафиксировать состояние места происшествия в реальном времени, что важно для оценки хода расследования.

3D-моделирование места происшествия. Использование дронов и специализированного оборудования для создания трехмерных моделей места происшествия позволяет более детально и объективно зафиксировать место происшествия. Это становится особенно полезным в случаях сложных и крупных происшествий, таких как ДТП или крупные преступления.

Использование дронов. Дроновые технологии позволяют эффективно осматривать места происшествий с воздуха, что удобно при анализе преступлений, совершенных на открытых территориях или в труднодоступных местах.

Ошибки при осмотре места происшествия и их последствия

Ошибки при осмотре места происшествия могут привести к утрате важнейших доказательств и даже к ошибочному обвинению. Основными ошибками являются:

Несоответствие процессуальным требованиям, таким как отсутствие понятых, неоформление протоколов.

Неаккуратное обращение с доказательствами, что может привести к их повреждению или утрате.

Недооценка значимости отдельных следов, например, игнорирование важнейших мелких улик.

Чтобы избежать ошибок, необходимо четко следовать установленных методам и процессуальным нормам, а также использовать все доступные средства и технологии для фиксации доказательств.

Заключение

Тактика осмотра места происшествия является важнейшим элементом в расследовании уголовных дел, непосредственно влияющим на успешность раскрытия преступлений и обеспечение правосудия. Этот процесс требует высокой квалификации следователя, тщательной подготовки и использования специализированных методов и средств для сбора, фиксации и анализа доказательств.

Соблюдение последовательности этапов осмотра, использование современных технологий и методик позволяет значительно повысить эффективность расследования. Важными аспектами являются точность, объективность и тщательность в проведении осмотра, а также минимизация ошибок, которые могут повлиять на результаты расследования.

Современные технологические достижения, такие как цифровая фотосъемка, видеосъемка, 3D-моделирование и использование дронов, расширяют возможности следователей, обеспечивая более полное и точное документирование места происшествия. Однако, несмотря на доступность новых технологий, основой успешного осмотра остается соблюдение процессуальных норм и принципов криминалистической науки.

Ошибки, допущенные на этапе осмотра места происшествия, могут привести к утрате или искажению доказательств, что, в свою очередь, затруднит раскрытие преступления и нарушение правосудия. Поэтому важно, чтобы следователи и другие участники процесса осмотра, такие как понятые и эксперты, действовали с максимальной осторожностью и профессионализмом.

Таким образом, тактика осмотра места происшествия является ключевым элементом в раскрытии преступлений и обеспечении законности, требующим постоянного совершенствования методов работы и постоянного внедрения новых технологий для повышения эффективности расследования.

Список источников

1.Абишев, К. М. (2019). Криминалистика. Теория и практика. – Алматы: Издательство «Қазахстан».

2.Нургалиев, Н. Ж. (2017). Тактика осмотра места происшествия в уголовном процессе Республики Казахстан. – Алматы: Юрист.

3.Калиев, Ж. А. (2020). Уголовное судопроизводство Республики Казахстан. – Алматы: «Қазақ университеті».

4.Калиев, Ж. А., Сүлейменов, М. Т. (2018). Проблемы доказательственного права в уголовном процессе Казахстана. – Алматы: «Юридическая литература».

5.Мусабаев, Т. С. (2016). Криминалистическая техника и тактика. – Алматы: Атамұра.

6.Журавлев, И. С. (2021). Роль осмотра места происшествия в раскрытии преступлений: теория и практика. – Алматы: «Дәуір».

7.Шаймерденов, Т. К. (2015). Методика осмотра места происшествия в уголовном процессе. – Алматы: «Мирас».

8.Умбеталиев, Б. Т. (2017). Основы криминалистики для студентов юридических вузов. – Алматы: Издательство «Білім».

9.Ким, В. С. (2014). Криминалистика: основы и практика. – Алматы: "Нур-пресс".

10.Турганбаев, А. К. (2019). Следственные действия и их роль в раскрытии преступлений в Республике Казахстан. – Алматы: «Қазақ университеті».

УДК 349.6

Елеусізов Д.О., Юриспруденция
Ибраев А.З., профессор

Правовое регулирование доступа общественности к экологической информации (сравнительный анализ национального и зарубежного законодательства)

Аннотация

В данной статье рассмотрены правовые проблемы доступа общественности к экологической информации с учетом международного правового опыта. В статье изучено становление и развитие национального законодательства в области доступа к экологической информации, выявлено влияние норм Орхусской Конвенции на его развитие. Проведен анализ экологической информации, как правовой категории, изучено понятие и содержание права доступа к экологической информации.

***Ключевые слова**: Сравнительный анализ, зарубежное законодательство, экологическая информация, окружающая среда.*

Введение

Актуальность. Мировое сообщество не оставляет без внимания экологические проблемы и совместными усилиями в рамках постоянно действующего процесса охраны окружающей среды, с учетом темпов мировой глобализации, стремится обеспечить свободный доступ к экологической информации.

Доступ к информации представляет собой одно из фундаментальных прав человека, вытекающий из естественных прав каждого человека на жизнь и свободу, которое закреплено в ст. 19 Всеобщей декларации прав человека, принятой Генеральной Ассамблеей ООН 10 декабря 1948 г. [1].

Активное участие граждан и институтов гражданского общества в решении экологических проблем возможно в условиях информированности населения о существующих угрозах окружающей среде и здоровью граждан.

Обладание достоверной, полной и своевременной экологической информацией можно дать объективную оценку, могущей возникнуть и/или уже наступившей экологической опасности, либо вредному воздействию природному, техногенному, антропогенному фактору воздействия на состояние здоровья человека и на состояние окружающей среды, и предпринимать шаги для их устранения. Только на основании полноценных и всеобъемлющих сведений о состоянии окружающей среды возможно участие и максимальное вовлечение общественности в дело охраны окружающей среды. Вопрос о возможности и степени участия общественности в принятии экологических решений является принципиально важным, особенно в условиях современного экологического кризиса.

Орхусская конвенция ратифицирована Законом Республики Казахстан от 23 октября 2000 года. Стороной Конвенции Казахстан стал 11 января 2001 года[1]. Обязательства по выполнению Орхусской конвенции требуют от нашей страны кардинального изменения на всех уровнях отношения к обеспечению доступа общественности к экологической информации, разработку теоретических проблем правового регулирования данных отношений и четкой регламентации прав и обязанностей субъектов данных отношений.

Пробелы в действующем законодательстве, издержки в механизме реализации права на доступ общественности к экологической информации, отсутствие комплексных научных разработок по данной проблематике обусловили выбор темы предлагаемого исследования, предопределили цель, задачи, структуру и содержание статьи.

Объектом исследования являются общественные отношения в области доступа к экологической информации.

Научная новизна определяется поставленными целями и задачами исследования, системным подходом к изучению всего комплекса теоретических и практических проблем, связанных с правовым регулированием доступа общественности к экологической информации.

Обзор литературы

Несмотря на высокую научную и практическую ценность исследования правовых проблем доступа общественности к экологической информации следует отметить, что в юридической науке нашей страны данный вопрос не был самостоятельно и комплексно исследован с учетом требований Орхусской конвенции.

Большой вклад в развитие правовых проблем экологической информации внесли ученые юристы Казахстана и стран СНГ, среди которых особый интерес представляют исследования А.С. Алихаджиева, С.Б. Байсалова, С.А. Боголюбова, М.М. Бринчук, Д.Л. Байдельдинова, С.Д. Бекишевой, Д.С. Велиева, Е.А. Высторобец, М.И. Васильевой, Н.Г. Губской, М.Т. Гогаева, А.Н. Горбачева, О.Л. Дубовик, Ж.С. Елюбаева.

В развитие теоретической основы информационной безопасности внесли труды таких ученых, как А.Е. Жатканбаевой, А.С. Ибраевой, А.Т. Ибрагимова, Б.А. Тайториной и др. В процессе подготовки диссертационного исследования были использованы работы таких специалистов в области экологического права Европейского Союза, как В. Френц, Р. Штобер, Х. Эберхард, Г. Люббе-Вольф, Ф. Эрмакор и др.

Основная часть

Методологическая основа исследования строится на органичном сочетании требований общенаучной и частно-научной методологии. Общенаучная методология впитала в себя достижения важнейших направлений гуманитарной науки и характеризует подход к соотношению государства, общества, коллективов и личности. Она включает учет объективных и субъективных факторов общественного развития, причинно-следственных связей и отношений, их институционализации и субординации, а также показ преемственности и поступательности в истории государственности.

В работе широко использовались и частные научные методы: формально-юридического и структурно-системного анализа, конкретно-исторический, сравнительно-правовой, логический, социологический и статистический методы, метод анализа и синтеза, метод моделирования и т.д.

В целом экологические права – это качественно новая группа прав человека и гражданина, которая отличается от прав природопользования. В науке экологического права право человека на экологическую информацию нашло свое отражение в трудах ученых преимущественного экологического направления [2].

Обеспечение права на получение экологической информации – это необходимое условие реализации других основных экологических прав[2], включающих право на благоприятную окружающую среду; право на участие общественности в процессе принятия экологически значимых решений; право на доступ к правосудию по вопросам, касающимся окружающей среды, и др.

Право граждан на информацию является одним из важнейших прав человека на сегодняшний день, что объясняется самой природой информации и необходимостью ее обладанием для любого цивилизованного человека. На сегодняшний день термин «информация» в широком смысле идентичен по содержанию термину «знание», без которого статус в обществе, надлежащее существование и самоуважение человека не представляются возможными и трудно достижимыми. Кроме того, «информация и информационные права личности, помимо удовлетворения потребностей человека в образовании, культуре и общении, являются гарантией реализации других прав и свобод человека» [3].

Исследованию термина «экологической информации» в экологической доктрине в последнее время уделяется значительное внимание. Правовой статус определения зависит от ее законодательного закрепления. [4]. Исходя из этой необходимости, в настоящее время в Казахстане принят закон «О доступе к информации», в котором дано легальное определение понятия «информация», согласно которому «информация это сведения о лицах, предметах, фактах, событиях, явлениях и процессах, полученные или созданные обладателем информации, зафиксированные на любом носителе и имеющие реквизиты, позволяющие ее идентифицировать» [5].

Анализ содержания данных правовых актов показывает, что в Казахстане основные законодательные и иные нормативные акты, регулирующие отношения в области доступа общественности к экологической информации, были приняты еще до ратификации Орхусской Конвенции[2]. Принятие нашей страной обязательств по Конвенции способствовало дальнейшему развитию национального законодательства страны, о чем свидетельствуют нормы Экологического кодекса, закона «О доступе к информации» и др.

В связи с тем, что Республика Казахстан является страной-участником Евразийского экономического союза, вызывают интерес МПА данного союза. В Типовом проекте законодательного акта «Об экологической информации» принято постановлением МПА Евразийского экономического союза в ст.1 указывается: «экологическая информация - документированная информация, содержащая сведения о состоянии окружающей среды, воздействиях на нее и мерах по ее охране, а также о воздействиях окружающей среды на человека, состав которой определяется настоящим типовым проектом и международными договорами государств - членов ЕАЭС» [5].

В проекте ЗаконаРеспублики Казахстан «Об экологической информации» даётся определение экологической информации[3], в которой разработчики лишь в определённой степени дублируют общие нормы и описывают состав экологической информации данный в Орхусской Конвенции и ЭК РК. На наш, взгляд, отдельное принятие закона «Об экологической информации», при существующем кодифицированном акте, не повлияет на улучшение ситуации в данной сфере, и считаем, что оптимизация и рационализация норм действующего законодательства об экологической информации повлияет позитивным образом в противовес тенденции к увеличению количества принимаемых законов в ущерб их качеству [4].

Считаем, что следует различать понятия «информация в области охраны окружающей среды и использования природных ресурсов» и «экологическая информация».

Экологическая информация это разностороннее, сложное и неоднозначно понимаемое понятие. Сам процесс формирования экологической информации достаточно многогранен и определяется многими факторами[6, стр. 208)], которые нужно учитывать. По степени своей обработки экологическая информация, как и информация в целом может быть первичной и вторичной.

Экологическую информацию можно классифицировать по нескольким критериям:

во - первых, по степени доступности, т.е. находящаяся в свободном доступе, либо требующей специальных разрешений;

во - вторых, экологическая информация, которая выдаётся по запросу общественных организации, носит общий характер;

в - третьих, экологическая информация, которая носит специфический характер, то есть на наш взгляд, это те сведения, которые касаются конкретного природного объекта, ресурса либо норматива качества окружающей среды.

Считаем, что в отношении экологической информации следует также на законодательном уровне очертить круг доступной и закрытой информации. Примером закрытой экологической информации являются случаи коммерческой тайны или той части заключённого контракта, которая носит конфиденциальный характер, когда она подпадает под действие национального законодательства о государственной тайне.

Формы передачи и хранения информации могут быть различными: письменными (документированная информация, брошюры, книги, газеты, журналы и т.д.), видеозаписи (видеокассеты, фильмы, DVD), аудиозаписи, электронные базы данных, CD, дискеты. Поэтому мы полагаем, что будет правильно применять устоявшуюся формулировку «зафиксированные на любом носителе и имеющие реквизиты, позволяющие ее идентифицировать»[5].

Экологическая информация имеет определённые качества, которые, должны быть учтены при сборе данных и сведений, сохранении и обработке. Для получателя экологической информации немаловажную роль имеет качество данных, срок, техническая и тематическая особенность предоставляемых сведений, доступность, информативность, достоверность, открытость, необходимость и другое.

Наряду с этим, новшеством явилось то, ежегодного будет публиковаться Национальный доклад о состоянии окружающей среды и об использовании природных ресурсов Республики Казахстан [6].

В настоящий период не выработан научный подход, и нет единого мнения учёных при определении понятия «экологическая информация».

Экологические сведения разнообразны, они должны быть доступны гражданам, общественности и заинтересованным в получение лицам вне зависимости от их формы, сроков хранения и форм предоставления информации. Экологические сведения касаются всех компонентов окружающей среды рассматриваются в их взаимосвязи, а также с учетом воздействия на человека.

Д.Ф. Шарафутдинов, считает что, «экологическая информация – это социальная информация, отражающая отношения в обществе, государстве в их материальных, экологических и правовых аспектах» [6, с. 36].

Несмотря на многообразие различных мнений отечественных и зарубежных ученых, мы приходим к заключению, что отсутствие единого определения, негативным образом может повлиять на реализацию права граждан и общественных организаций на обращения и получение доступа к экологической информации.

Закрепление в современном отечественном законодательстве правовой дефиниции «экологическая информация» в комплексном виде, а также формулирование правовых основ предоставления этой информации общественности [7] было воспринято в процессе имплементации в национальное законодательство положений Орхусской конвенции. С одной стороны, являясь частью национального законодательства, нормы Орхусской Конвенции могут применяться правоприменителями прямо, а с другой нужно учитывать и тот факт, что общие положения, формулировки конвенции в отдельных случаях нуждаются в содержательном наполнении с учетом специфики правовых институтов [8, С. 76] национального законодательства. Это позволяет оценивать процесс имплементации в исследуемой области, как перманентный.

По-нашему мнению, предложенное определение «экологической информации» может получить законодательное закрепление, как отвечающее общеправовым [8]. требованиям и подходам, основанное на положениях Орхусской конвенции, и адаптированное к терминологии, используемой в национальном законодательстве. На наш взгляд, это позволяет соотнести нормы международного документа с актами национального законодательства. Под влиянием норм международного права национальное законодательство получило последовательное развитие не только на уровне экологического, но и на основе других отраслей законодательства в части регламентации правовых форм доступа к экологической информации, участия общественности при принятии экологически значимых решений, судебной защиты их прав.

В целом анализ развития экологического законодательства Казахстана показал, что основные тенденции развития системы отечественного экологического законодательства зависят от политической и социально-экономической модернизации,

происходящие в казахстанском обществе, а также процессами, происходящими на международной арене по решению глобальных экологических проблем.

На сегодняшний день в Казахстане сформирована определенная нормативно-правовая база в экологической сфере, и Экологический кодекс стал основным комплекснымзаконодательным актом, регулирующим общественные отношения в экологической сфере. Но, для ее дальнейшего развития, необходимо разработать ряд механизмов [9].

Экологическая информация подразделяется на общего назначения и специализированную информацию.

Экологическая информация общего назначения предназначена для общего пользования. Как правило, данная информация предоставляется безвозмездно. В состав экологической информации включаются сведения:

- о состоянии окружающей среды, в том числе атмосферного воздуха, вод, земель (включая почвы), растительного и животного мира в его биологическом разнообразии, природных ландшафтов, биотопов, иных природных объектов, и о взаимодействии между этими объектами, а также о генно-инженерных организмах и микроорганизмах;

- о воздействии на окружающую среду веществ, а также энергии, шума, излучения и иных физических факторов;

- о решениях государственных органов, о деятельности юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, связанных с вредным воздействием на окружающую среду или ее охраной, а также обоснования необходимости их выполнения, включая финансово-экономические обоснования;

- об актах законодательства Республики Беларусь, о территориальных комплексных схемах, программах и мероприятиях по

- о состоянии здоровья и безопасности граждан, об условиях их жизни, о состоянии объектов культуры, зданий и сооружений в той степени, в которой на них воздействуют или могут воздействовать окружающая среда или через окружающую среду вышеуказанные факторы, деятельность и меры [8].

Экологическая информация предоставляется и распространяется в устной, письменной, электронной, аудиовизуальной или иной форме.

Анализ законодательства на соответствие общим основам общественного участия в процессе принятия экологически значимых решений, предусмотренным ст.ст. 6-8 Орхусской конвенции, показывает, что национальное законодательство фрагментарно закрепляет порядок такого участия, а названные выше правовые формы определяют лишь отдельные аспекты предусмотренной Орхусской конвенцией процедуры и не имеют универсального характера [10].

Для России вопросы доступа к экологической информации, определения правового режима экологической информации, самой формулировки понятия экологической информации, а также регулирования процедур доступа к ней стоят очень остро. Основная проблема общественности состоит не в том, что экологическая информация, получаемая из различных источников, закрыта и недоступна. Проблема заключается, скорее, в том, что отсутствуют легитимное понятие «экологическая информация», специализированное законодательство, четкий правовой режим разных видов экологической информации, порядок отнесения информации именно к категории экологической со всеми вытекающими правовыми последствиями [7].

Основа понимания экологической информации определяется базовыми положениями Федерального закона РФ от 27 июля 2006 г. № 24-ФЗ «Об информации, информационных технологиях и защите информации» содержит общее определение информации как сведений (сообщений, данных) независимо от формы их представления ст. 2 [10].

Ст. 29 ч. 4 Конституции России гласит, что каждый имеет право свободно искать, получать, передавать, производить и распространять информацию любым законным способом. Перечень сведений, составляющих государственную тайну, определяется федеральным законом. Конкретизируют право на доступ к экологической информации положения ст. 42 Конституции, согласно которой, каждый имеет право на благоприятную окружающую среду, достоверную информацию о ее состоянии. Это основная конституционная норма, касающаяся экологических прав, включая право на доступ к информации о состоянии окружающей среды.

Некоторые правоведы относят ст. 24 ч. 2 Конституции к ряду норм, регулирующих доступ к экологической информации. Согласно этой норме, органы государственной власти и органы местного самоуправления, их должностные лица обязаны обеспечить каждому возможность ознакомления с документами и материалами, непосредственно затрагивающими его права и свободы, если иное не предусмотрено законом.

Основные законы, кодексы Российской Федерации, относящиеся к окружающей среде: Градостроительный кодекс, Лесной кодекс, Земельный кодекс, Федеральные законы: «Об охране окружающей среды», «Об экологической экспертизе», «Об особо охраняемых природных территориях», «О территориях традиционного природопользования коренных малочисленных народов Севера, Сибири и Дальнего Востока Российской Федерации», «Об охране атмосферного воздуха», «О животном мире», «О санитарно-эпидемиологическом благополучии населения», «О радиационной безопасности населения», «Об отходах производства и потребления», «О гидрометеорологической службе», «Об использовании атомной энергии», и т.д.

Как видим, и Казахстан и Беларусь ратифицировали Орхусскую Конвенцию, с их стороны для ее реализации немало сделано, законодательное закрепление права на благоприятную окружающую среду происходило под влиянием международно-правовых норм и принципов. В то время как Российская Федерация, участвовавшая в разработке и обсуждении ее проекта, до сих пор не присоединилась к Орхусской конвенции, хотя экологическое законодательство России полностью отвечает положениям этой конвенции, в настоящее время в Министерстве природных ресурсов и экологии РФ вновь обсуждается вопрос о ратификации Орхусской конвенции. В целях совершенствования сотрудничества по сближению и гармонизации национального законодательства, для данных государств одним из актуальных и перспективных направлений является обеспечение совершенствования и унификации экологического законодательства.

В 2011 году был принят закон Республики Таджикистан «Об экологической информации», согласно которому экологическая информация представляет собой документированную информацию, содержащую сведения о состоянии окружающей среды и воздействии на нее, мерах по ее охране, а также о воздействиях окружающей среды на человека, состав которой законодательством.

Нам импонируют нормы о том, что «отнесение экологической информации о факте причинения вреда окружающей среде к специализированной экологической информации запрещено». Наряду с этим, в рассматриваемом законе содержится исчерпывающий перечень ограничений в предоставлении экологической информации. Считаем, что данные положения носят прогрессивный характер, дают возможность людям быть информированы и обращаться за защитой своих прав и интересов в судебные и иные органы, могут быть использованы в законодательной практике нашей страны [2].

Заключение, выводы

Изучение проблем правового обеспечения доступа к экологической информации показало, что в нашей стране созданы необходимые условия для эффективной реализации положений Орхусской конвенции.

Закрепление в национальном законодательстве правовой дефиниции «экологическая информация» в комплексном виде, а также формулирование правовых оснований и форм предоставления этой информации общественности было воспринято в процессе имплементации в национальное законодательство положений Орхусской конвенции. С одной стороны, являясь частью национального законодательства, нормы Орхусской Конвенции могут применяться правоприменителями прямо, а с другой нужно учитывать и тот факт, что общие положения, формулировки конвенции в отдельных случаях нуждаются в содержательном наполнении с учетом специфики правовых институтов национального законодательства. Это позволяет оценивать процесс имплементации в исследуемой области, как перманентный. Анализ содержания правовых актов показывает, что в Казахстане основные законодательные и иные нормативные акты, регулирующие отношения в области доступа общественности к экологической информации, были приняты еще до ратификации Орхусской Конвенции. Принятие нашей страной обязательств по Конвенции способствовало дальнейшему развитию национального законодательства страны, о чем свидетельствуют нормы Экологического кодекса, закона «О доступе к информации» и др.

Экологическая информация это разностороннее, сложное и неоднозначно понимаемое понятие. Сам процесс формирования экологической информации достаточно многогранен и определяется многими факторами, которые следует учитывать в ходе ее сбора, обработки и обобщения. По степени своей обработки экологическая информация, как и информация в целом может быть первичной и вторичной. Первичная экологическая информация – это информация, которая получается в результате прямых наблюдений, регистрации данных о состоянии, функционировании и изменениях системы «общество - окружающая среда - природный ресурс» под влиянием природных и антропогенных факторов и т.п.

Вторичная информация экологическая информация - это результат обработки первичной, готовая экологическая информация, полученная на основе данных полученных из различных источников, как правило, именно такая информация передаётся потребителям таким как, органы государственной и местной власти, органы самоуправления, заинтересованная общественность, гражданин и т.д.

Экологическую информацию можно классифицировать по нескольким критериям:

во - первых, по степени доступности, т.е. находящаяся в свободном доступе, либо требующей специальных разрешений;

во - вторых, экологическая информация, которая выдаётся по запросу общественных организации, носит общий характер;

в - третьих, экологическая информация, которая носит специфический характер, то есть на наш взгляд, это те сведения, которые касаются конкретного природного объекта, ресурса либо норматива качества окружающей среды.

Экологическая информация по форме подразделяется на общедоступную и специальную, она имеет нормативно закрепленные источники экологической информации и нормативно незакреплённые источники ее получения. Общедоступной экологической информацией относится вся экологическая информация, которая не является отнесенной к специальной. К ней относятся данные, отражающие специфику деятельности отдельных органов публичного управления касающейся обороны и национальной безопасности.

Правовые нормы, регулирующие отношения в области доступа к экологической информации, содержащиеся в конституционном, информационном, экологическом, административном и других отраслях права Республики Казахстан, образуют подинститут «право на доступк экологической информации» в рамках комплексного института экологических прав граждан. В регулировании отношений в данной области прослеживается, что применяется особый порядок применения норм законодательства, который определяется через главенствующее

положение норм экологического законодательства, а в случае их отсутствия или прямой отсылки применяются нормы других отраслей законодательства.

Для повышения эффективности общественного участия и учета мнения общественности в правовом механизме подготовки и принятия экологически значимых решений предлагается учесть положения Орхусской Конвенции о доступе к информации, участии общественности в процессе принятия решений и доступе к правосудию по вопросам, касающимся окружающей среды и законодательно закрепить на уровне ЭК РК следующие определения «общественность», «заинтересованные лица» или «экологические значимые решения». В связи, с чем предлагаем дополнить Экологический Кодекс следующими определениями, основанные на положениях Орхусской конвенции, но адаптированное к терминологии, используемой в национальном законодательстве, в ст. 1 ЭК РК дополнить следующим определением:

В отношении выполнения ст.8 Орхусской конвенции «Участие общественности в подготовке нормативных положений, имеющих непосредственную исполнительную силу, и/или общеприменимых юридически обязательных нормативных актов» отмечаем, что на законодательном уровне не нашло должного закрепления. На практике проекты правовых актов публикуются на сайтах министерств и ведомств, но в силу того, что предложения общественности являются только рекомендациями, и не принимаются во внимание в должной мере.

Наряду с отмеченным, имеют место ряд проблем, сказывающиеся на реализации ст. 6 Орхусской Конвенции. Данные обстоятельства нашли отражение в докладе о выполнении данного документа [9] . К примеру, в ходе организации и проведения общественных слушаний в некоторых случаях не предоставляются нетехнические резюме. Действующие Правила проведения государственной экологической экспертизы не содержат процедурных норм об общественном участии в рамках процесса ее проведения.

Эффективной реализации Орхусской конвенции создают барьеры следующие проблемы:

- наличие коррумпированности и некомпетентность в системе государственных органов, отсутствие слаженной координации между ними;
- несовершенство правовой базы по вопросам, касающимся процесса имплементации (в частности, нечеткость механизмов участия граждан в процессе принятия решений по соответствующим вопросам; неэффективность существующей системы сбора и обработки экологической информации, отсутствие обратной связи и др.);
- неэффективность судебной системы Казахстана, что порождает трудности, связанные с реальным доступом граждан к правосудию, в том числе по вопросам, касающимся окружающей среды;
- слабая институционализация Конвенции,то есть это проблема текучести кадров, отсутствие четко регламентированных обязанностей и ответственности определенных органов и лиц, занимающих соответствующие должности. Это и проблема Орхусских центров. Несмотря на то, что существование данных центров не определено Конвенцией, они формально созданы в Казахстане и призваны осуществлять информационную, просветительскую и консультативную деятельность;
- низкая активность общественности. Зачастую значимость вопросов, являющихся предметом Орхусской конвенции, отодвигается на задний план перед более приоритетными проблемами современного общества (социально-экономическими), что объясняет невысокую заинтересованность граждан в данной сфере, их малую активность и, соответственно, неизменность ситуации. С другой стороны, недостаточная осведомленность и информированность населения по вопросам, касающимся Орхусской конвенции, также является влиятельным фактором его пассивности».

В целях эффективной реализации положений Орхусской конвенции в части обеспечения доступа к правосудию по вопросам, касающимся окружающей среды необходимо активно вовлекать в этот процесс суды, органы прокуратуры и иные

правоохранительные органы. Усиление роли досудебной стадии в вопросах защиты экологических прав общественности повысит эффективность правосудия по вопросам, касающимся окружающей среды. Наряду с этим, следует определить параметры процессуальной правоспособности общественности; создать условия для устранения финансовых препятствий, например, связанных с расходами на получение экспертного заключения и правовых консультаций.

Список источников

1. Басин Ю.Г. Избранные труды по гражданскому праву. - Алматы: АЮ-ВШП «Әділет», 2013. - 732 с.
2. Балашенко С.А. Экологическое право: учеб. - Минск: Изд. центр БГУ, 2013. - 501 с.
3. Петров В.В. Экологическое право России: учеб. для вузов. - М.: БЕК, 2015. - 557 с.
4. Боголюбов С.А. Экологическое право: учеб. для вузов. - М.: НОРМА-ИНФРА, 2019. - 448 с.
5. Бринчук М.М. Теоретические основы экологических прав человека // Государство и право. – 2014. – № 5. – С. 5-15.
6. Ережепқызы Р. Место норм правового института доступа к экологической информации в области охраны окружающей среды и использования природных ресурсов // Вестник КазНУ", Серия юридическая. №4 (80), 2016, КАЗАХСТАН, рекомендуемый ККСОН МОН РК, издательство: " Қазақ университеті " С.158-163
7. Бринчук М.М. Теоретические основы экологических прав человека // Государство и право. – 2014. – № 5. – С. 5-15.
8. Лаевская Е.В. Некоторые проблемы правового обеспечения защиты права на экологическую информацию в Республике Беларусь. Веснік БДУ. Серыя 3, Гісторыя. Эканоміка. Права. 2013. № 1. С. 75-79
9. Экология. Юридический энциклопедический словарь / под ред. проф. С.А. Боголюбова. - М.: НОРМА, 2020. - 144 с.
10. Экологическое право: учеб. для вузов / под ред. В.В.Курочкиной, В.В.Гучкова. - Изд. 2-е, перер. и доп. -М.: Закон и право, 2014.-367с.

ӘОЖ:347

Ергалиев М.Т., Құқықтану
Аканова Г.К., доцент

Салықтық заң бұзушылықтарға жауапкершілік арттырудың әдістерін жетілдіру

Аңдатпа

Мақалада салықтық міндеттемелерінің орындалуын бақылау шараларының ішінде салықтық бұзушылықтарға жауапкершілікке тарту мәселелрі көрсетіледі. Бұл жауапкершілік өте көп қырлы сипатта болады: қаржылық-құқықтық, әкімшілік, қы көлмыстық. Әр бір сипат түріне қарай салықтық бұзушылықтардың түрі анықталады. Салық негізінде құрылатын мемлекеттік бюджеттің кірісіне қарай, мемлекеттік кәсіпкерлікпен айналысуының және әлеуметтік-кепілдік қызметінің мүмкіндігі болады.

Түйінді сөздер

Мемлекет, жауапкершілік, табыс, заң бұзушылық, экономика, салық көздері, салық жүйесі, салықтардың фискальдық қызметі, салық механизмі, салықытық заң бұзушылық, айыппұл.

Кіріспе

Салық мөлшерімен заңды құқы бар мекемелер мен жеке адамдардың кәсіпкерлік белсенділігі, төлем қабілеті бар сұраным көлемі реттеледі. Салық саясаты, аса нәзік және күрделі аспап, ол жеңілдіктер мен жазалау шаралары арқылы шаруашылық қызметтің барлық жақтарына нысаналы түрде әсер етеді.

Нарықты экономикасы дамыған елдерде салықтардың тізімі бірнеше бетке сыйып кете алады, ал жеңілдіктер мен жазалау шаралары, оларды пайдалануға түсініктемелер тұтас томдарды алып жатады.

Қазіргі кезде біздің елімізде экономика саласында болып жатқан көптеген өзгерістер жаңа шаруашылық қатынастардың пайда болуына әкеліп соғады. Олардың нәтижесінде әлбетте заң бұзушылықтар туындайды.

Олардың пайда болуының басты себебі: заңдық базаның әлі де тұрақтанмауы немес бүгінгі экономикалық даму қарқынына сай келмеуі. Мысалы, кейбір заң бұзушылықтар нақты зияндық келтірмейді, бірақ заң негізінде заң бұзуышылық болып табылады.

Салықтық заңбұзушылықтардың ішінде ең қауіптісі- бұл салықытық заңңаманы “айланып өтуге” ұмтылу шаралары. Бұл іс - әрекеттерді енлнсі топтарға бөлуге болады:

1)Бейресми экономика- заңды шаруашылық жүргізуші субъектілердің (кәсіпорындардың) мақсаты нақты табыс деңгейін жасырып немесе өтірік жалақыны төлеу, нәтижесінде салықтық төлемдерінің сомасын төмендету;

2)Заң түрінде тіркелмеген шаруашылық жүргізуші субъектілердің іс - әрекет етуі, олар мүлдем салық төлеуден тыс жерде қалады;

3) Заңсыз экономика немесе заң мен тийым салынған қызмет түрімен айналасу (заңсыз алкоголь өнімдерін шығару, қару жарықтарды шағару, т.с.с).

Осы аталған заң бұзушылықтарды жою мақсатында қаржылық органдары үлкен жұмыстарды атқарады.

Соңғы жылдары салықтардан “қашудың” ең тараған түрі – бұл жалған банкроттықты жариялау механизмі арқылы жасалынады, акцизделген тауарлардың өндіруімен байланысты, сонымен бірге салық органдарының заң бұзу фактілері де кем емес.

Зерттеудің мақсаты мен міндеті.

Қазіргі кезде салықтық заң бұзушылықтарға жауапкершілікті арттыру мақсатында ең алдымен заң түрінде нормативтік құқықтық актілерді зерделеу.

Әдебиеттік шолу

Салық кодексінде көзделген барлық шаралар қолданылғаннан кеқін салық берешегі сомасын заңды тұлға, жеке кәсіпкер өтемеген жағдайда, салық органы Қазақстан Республикасының заң актілеріне сәйкес оны банкрот деп тану жөнінде шаралар қолдануға құқылы. Банкрот деп танылған заңды тұлғаны тарату тәртібі Қазақстан Республикасының банкроттық туралы заңдарына сәйкес жүзеге асырылады. Банкроотық туралы заңдар Қазақстан Республикасының Конституциясына негізделеді және Қазақстан Республикасының «Банкроттық туралың Заңы мен Қазақстан Республикасының өзге де нормативтік-құқықтық актілерінен тұрады

Банкроттықты борышкердің сотқа берген өтініші негізінде сот белгілейді. Банкроттық кредиторлардың немесе «Банкроттық туралың заңмен уәкілдік берілген өзге адамдардың сотқа берген өтініші негізінде мәжбір етіп белгіленеді. Осы заңда белгіленген жағдайларда борышкер өзін банкрот деп тану турелы сотқа өтініш беруге міндетті. Егер кредиторлардың борышкерге қоятын талаптары жиынтығында жүз елу айлық есептік көрсеткіштен кем болмаса банкроттық туралы істерді сот қарайды. Егер Қазақстан Республикасы Азаматтық кодексінің (жалпы бөлім) 49-бабының 1-ші тармағында белгіленген тәртіппен тарату туралы шешім қабылданған заңды тұлға мүлікінің құны кредиторлардың иалаптарын қанағаттындыруға жеткіліксіз болса, мұндай заңды тұлға «Банкроттық туралың заңда белгіленген ережелер бойынша сот тәртібімен не соттан тыс тәртіппен таратылуға тиіс.

Сот тәртібімен не соттан тыс тарату рәсімдерін өткізумен борышкерді банкрот деп жариялауға оның дәрменсіздігі негіз болып табылады. Дәрменсіз фактісін анықтау кезінде борышкердің орындау мерзімі жеткен, сондай-ақ орындауға қабылданған және (немесе) орындалып жатқан міндеттемелері екскерілуге тиіс.

Кредиторлардың борышкерді банкрот деп тану туралы сотқа не соттан тыс тарату рәсімдерін өткізу туралы уәкілетті органға арыз беріп өтініш жасауына борышкердің төлем қабілетсіздігі негіз болып табылады.

Егер борышкер міндеттемесін орындау мерзімі жеткен кезден бастап үш ай ішінде орындамаса, ол төлеуге қабілетсіз деп есептеледі. Борышкердің өзін банкрот деп тану туралы сотқа не соттан тыс тарату рәсімдерін өткізу туралы уәкілетті органға арыз беріп өтініш жасауына оның дәрменсіздігі негіз болып табылады.

Әдейі банкроттық – борышкердің мүлікі иесінің немесе борышкер – заңды тұлға огандарының жеке өз мүдделерін немесе өзге тұлғалардың мүдделерін көздей отырып жасаған борышкерді дәрменсіздікке қасақана душар етуі.

Жалған банкроттық кредиторлардың талаптарын толық көлемде қанағаттандыратын мүмкіндігі бола түрып, кредиторларға тиесілі төлемдерді кейінге қалдыру немесе бөліп-бөліп төлеу немесе борыштарҚа шегірім алу, сол сияқты борыштарды төлемеу үшін кредиторларды жАҚылыстыру мақсатында немесе оның мүлікі иесінің сотқа немесе уәкілетті органға өзін банкрот деп тану туралы көріну өзінің жалған өтініш жасауы.

Борышкер мүлікінің иесі (ол уәкілдік берген орган), заңды тұлға – борышкердің құрылтайшысы (қатысушысы) немесе лауазымды адамдарды борышкерді әдейі төлем қабілетсіздігі (әдейі банкроттыққа) жеткізгені үшін дәрменсіз борышкер кредиторлар алдында өзіне тиесілі мүлікпен субсидиялық жауапқа тартылады. Банкрот болған заңды тұлғаның лауазымды адамы борышкерді төлем қабілетсіздігіне әдейі жеткізгені үшін оның мүлікінің меншік иесіне шығындаоды өтейді.

Егер банкроттықты тану туралы өтінішті борышкер сотқа кредиторлардың талаптарын толық көлемінде қанағаттандыруға мүмкіндігі болған кежде беосе (жалған банкроттық), кредиторлар борышкерден осы арқылы келтірілген шығындарды өтеуін талап етуге құқылы.

Негізгі бөлігі

Бүгінгі танда салық бақылауы өз қызметін айтарлықтай толыққанды атқарып ала жатқан жоқ. Оның толығырақ болуы үшін бүкіл салықтық бақылау жүйесін (құқықтық, ұйымдастыру, атериалдық-техникалық қамтамасыз етілуін) жетілдіру қажет.

Қазіргі жағдайдағы салықтық бақылауды жетілдірудің қажеттігін тәжірибе көрсеткендей төмендегідей шарттардан байқалады:

1)салықтық бақылау субъектісінің ұйымдастырушылық, әдістік және материаддық-техникалық қамтамасыз етілуі жеткілікті дәрежеде еместігінен;

2)салыктық бакылау субъектісі мен салық телеуші арасындағы қарым-қатынастарда кездесетін қиындықтарда, салық төлеушілердің салық жүйесіне деген онша жақсы емес кәзқарастарынан және де салық төлеуден жалтарушылар;

3)салыктық бақылау органының қаржылай жеткіліксіз қамтылуы, салық жинауға байланысты мемлекет шығынын үнемдеуі тік экономикалық емес саяси фактор болып отыр.

Сонда да болса салық жүйесіне әлі де болса көп өзгерістер енгізілетіні сөзсіз. Салық органы қызметкерлері салық тәлеушімен байланысқа аз шығын кеткізу мақсатында әлі де болса көп жұмыстар жасалуы керек. Салық төлеушімен байланыстың азайтылуы, салық төлеуші, оның шын табысы, олардың сандық және сапалық құрамы, ақша айналыстары, потенциалды табысы туралы үлкен ақпараттық жүйе жасау, сол арқылы заң тыңдаушы салық төлеушілерді тәрбиелеу керек. Сол жұмыстардың бастапқы қадамы ретінде компьютерлік бағдарламаларды айтуға болады. Бұл бағдарламалардың жақсы жағы да, кемшіліктері де бар. Егер мұндай бағдарламалар жоғары дәрежеде жұмыс

істейтін болса салықтық бақылауды жүзеге асырудың тағы да бір саты жетісгендігі деп айтуымызға болар еді. Ал кемшілік жағына келер болсақ, бағдарламалар алдын-ала теориялық жағыпан жеткілікті карастырылмаған, сол себепті жұмыс барысында көптеген кемшіліктер байқалып отыр. Бұл жүйенің әр бөлігі бағдарлама-анықтамалық, техникалық, матсматикалық және әр түрлі сол сиякты бөлімдерден құралатын болғандықтан оларды игеру үшін айтарлықтай шығын кетеді. Және де, ол бағдарламалармен жұмыс істеу барысында байланыстың жөнді болмай қалуы, электро-энергия мәселелері тағы басқа да техникалық қиындықтар кездесуде.

Салық органы мен салық төлеуші арасындағы тікелей байланыс салық төлеушінің салықтық міндеттемелерін өз уақытында орындауына және салықтық төлемдерді толық төлеуін ғана қамтамасыз етпейді, сонымен бірге салық зандары бұзылғандығын түзету бойынша кеңес жасауға да мүмкіндік береді.

Тікелей байланыс нысаны-салық төлеушілердің сияқты тексеру нәтижелеріне шағымдарын қарау процессі, ол салық төлеушілер сияқты, салық органдарынның да салық зандарын орындауын каматамасыз етеді. Салық төлеушілердің шағамдарын қарау сапасына түрлі әдістерді, тәсіддерді қолдану және оларды жүзеге асыру жолдары арқылы қол жеткізіледі. Оған мыналарды жатқызуға болады:

-салық төлеушімен кездесуді өткізу;

-салық төлеушілердің салықты тексеру нәтижелеріне шағымдарын қарау бойынша Аппеляциялық Кеңестің мәжілісін өткізу;

-салық төлешілердің шағымдарын қарау нәтижелері бойынша қорытынды жасау;

-қажет болуына карай тиісті мемлекеттік органдарға, аумактық салық органындарына және шағым берген салық төлеушілердің аты на сұратулар жасау;

-үшінші тұлғалармен байланысты салық төлеушілердің жүргізген операцияларының салық есебінде дұрыс көрсетілуіт уралы қосмыша ақпарат алу үшін қарама-карсы тексерулер жүргізу;

-қосымша жәие қайта тексеру жүргізу.

Осы тәсілдерді қолдану нақты материалдарды жан-жақты талдауға, тексерілушінің іс-әрекетін бір ізбен айқындауға, пайдаланылатын ақпарат көздерінің дұрыстығын анықтауға жол ашады, сондай-ақ салық төлеушінің салық органдарымен тығыз байланыста болуына және сонымен қатар салық заңдарының қолданылып жүрген нормаларын білуіне мүмкіндік береді.

Ал кері байланыс бақылаушы органға бухгалтерлік есепті жүргізудегі және салыктарды есептеудегі анықталған кемшіліктердің аластатылғандығын, сол арқылы тексерілуші-салык төлеушінің каржы-шаруашылық есебін ұйымдастыруды жетілдіру әрекетінің нәтижесін бағалауға мүмкіндік береді. Сонымен қатар біздің пікірімізше кері байланыс бақылау субъектісіне, сонымен бірге басқа да бақылаушы орпіндармен өзара қарым-қатынас жасау арқылы бақылаудың тиімділігін арттыру әдістерімен алмасады.

Салық есептіліктерін электроңдық нысаңдар арқылы тапсыруға көшу әрбір есепті кезең сайын көкейтесті бола түсуде. СЕЭН (салық есептіліктерінің электронды нысандары) бойынша есептіліктерді тапсыратындардың саны өсіп келеді. Бұған қоса, салық есептілігін толтыру және жәнелту женіндегі бағдарламалық қамтамасыз етуде кезекті жаңартулар басталды. Салық есептілігін толтыру және жәнелту жәніндегі салық төлеушілерге арналған бағдарламалық қамтамасыз етулерге енгізілген өзгерістердің мазмұны екі шартты тәуелсіз компоненттерден тұрады: біріншісі — бұл салық есептілігі нысанның өзінің өзгеруі (немесе бағдарламалық камтамасыз етуге жаңа нысандарды енгізу), екіншісі — бұл клиенттік бағдарламалық қамтамасыз етудің қызметімен байланысты өзгерістер (мысалы, электронды салық есептіліктерінің өнделгені туралы хабарламаның жаңа нысаны, "ағаш" принципі бойынша декларацияны тандауділн жаңа интерфейсін іске асыру және т.б.)

Салық төлеуші мынаны ескеруі кажет: өз жұмыс столъщызда бағдарламалық қамтамасыз етулердің бүкіл нысандарын сақтаудың немесе жаңарту жасалған нұсқасында

нақты нысанмен жұмыс жасаудың қажеті жоқ: кейінгі барлық нұсқалар алдыңғы нұсқалардың мұрагері болып келеді.

Қорытынды

Қорыта келгенде, Қазақстан Республикасындағы бюджетке түсіп жатқан төлемдер мен салық шын мәніндегі көлемімен потендиалды мүмкіндіктердің сәйкессіздігінен байқалатындай бүгін де Қазақстан салық заңдылықтарының сақталуы төмен деңгейде. Бұндай жағдайдың бір себебі ретінде салың төлеушілердің іс міндеттерін орындағандығы мемлекеттің қарым-қатынасында жеткілікті салық мәдениетінің жоқтығын айтуға болады.

Көптеген кәсіпкерлердің заңды төлемдер мен салықты төлеуден жалтарып, тұрлі қиындықтарға баратыны құпия емес. Бір өкініштісі заңды құрметтейтін төлемдердің, яғни төлеушілердің де жүрегін мұндай жәйттер ауыртпайды. Мұнымен бұдан былай келісуге болмайды. Сондықтанда, салық заңдарын бұзғаны үшін жауапкершілікті арттыру төлеушілердің бойында мемлекеттік қазынаға қаржы жинауды реттейтін нормаларға құрметпен қарау сезімін тәрбиелеу мәселелрі біріншіден ең маңызды мәселе.

Мемлекеттік салық органдарын жергілікті жерлерден түсіп жатқан мәліметтерге қарағанда, бүгінгі таңда, шаруа қожалықтарының есебін жүргізу мәселерін тәртіпке келтіруді кезек күттірместен шешуі талап ететінін көрсетеді. Көптеген себептерге байланысты, айталық тиісті білім деңгейінің болмауына шаруа қожалықтарының мүшелері салықтық заңнама талаптарына жауап беретін есеп жүргізумен қамтамасыз ете алмайды. Салықты дұрыс есептеуде, мағлұмдамаларды жасап, уақытында ұсынуды қиыншылықтар да кездеседі.

Қазіргі кезеңде ешбір мемлекетте идеалды салың жүйесі жоқ, біраң болашақта біздің еліміздің салық жүйесі идеалды болады деген сенімдеміз.

Салықтық берешектің болуы тек жаңа шаруашылық жүргізудің әдістерін қолданатын кәсіпорындарға тән нәрсе, себебі олар ликвидттік емес мүлікті өз есептеріне алады, ал олар алдын төлемдіолігі төмен субъектілерге тиісті еді.

Сондықтан салық органдарында бұл қарыздарды уақытылы алу қиындыққа соғады. Бұл шаруашылық жүргізуші субъектілер өздерінің көлік құралдарын салықтан бас тарту үшін басқа қожайындарға тіркейді. Бұл нәрсе, әсіресе шаруашылық фермарлік қожалықтарда көп кездеседі. Оларға уақытылы хабарламаларды беруге де қиын, себебі олар тұрғын поселкілерден ұзақ орналасады және байланыс құралдары әлі нашар дамыған.

Қазіргі уақытта белгілі болғандай мемлекеттік каржы жүйесін құрылымында арнайы бөлімдер: мемлекеттік салық комитеттері және салық полициясы бар. Бұл органдар салық төлемінің дұрыстыгы мен өз уақытында төленуіне бақылау жүргізеді. Салықтардың мемлекеттік бюджетке дәл және өз уақытында түсуі қаржы нарығы тұрақтылығының маңызды факторларының бірі болып табылады. Сондықтан салық қызметін қалыптастыру мен нығайту бойынша шараларды жүзеге асыру кезек күттірмейтін мәселе болып табылады. Бірінші кезекте салық жүйесінің дәл құқықтық базасын тудыру керек. Санкциялар айыппұл соммасы бойыншада қылмыстық жазалау бойыншада тіптен қатал әрі қатаң болатын салықтан жантарудың болдырмайтын санцияларды енгізу керек. Салықтық инспекторлар статусы туралы заңдар қабылдау керек. Көптеген дамыған елдерде парақорлық пен сыбайлас жемқорлықтан қашу жолында салықтық органдардың жұмысшыларына төлемнің жеткілікті жоғары деңгейі бекітілген,олар сенімсіздік дәрежесін көрсететін жоғалтулар мен өте жоғары моральды абыройға ие. Біздің салықтық қызмет жұмысшылары өзінің біліктілігін жоғарылату мақсатында атестациялаудан өту керек.

Қазіргі кезде ҚР салықтық түсімдердің уақытылыған қамтамасыз ету үшін қосымша шаралар атқарылуда, яғни салық органдарының бірнеше бөлімдерінің (төлем, ақпаратты қабылдау, мәжбүрлеп өндіріп алу) қызметкерлерінен құрылған арнайы жұмыс топтары жасалынуда.

Бұл топтардың басты мақсаты- ағымды салықтық берешек сломаларын жою, өткен жылдары бойынша салықтық қарыздарды жинап алу. Бұл жұмыс топтарында барлық қызметкерлерінің жасайтын қызметтері нақты белгіленеді.

Жаңа Салық кодексітің талаптарына сәйкес, егер кәсіпорын өзінің есебін берген соң өтелмеген салық міндететмесе пайда болса, онда оған төлемдерді есептеу бөлімінен салық берешегі және айыппұлдары, өсімпұлдары жөнінде хабарлама береді, бұл жерде қарызды өтеу мерзімі де көрсетіледі.

Егер белгіоенген кезде салықтық қарыз өтелмесе, онда мәжбүрлі түрде өнідіріп алу шаралары атқарылады. Қарыздарды өтеп алу бөлімінің қызметкерлері салықтық қарызгерге атқарылатын шаралар жөнінде келесі хабарлама береді. Қарзыдар банктік шоттағы ақшалар есебінен немесе нақты ақшалар есебінен төленуі мүмкін.

Егер бұл көздерден алынатын сома жеткілікті болмаса, онда дебиторлар шотына қарай іс- әрекеттер басталады. (Салық кодексінің 52 бабы.) Әр ай сайын жұмыс топтарының қызметкерлері өздерінің атқарған жұмыстары жайлы есеп береді. Жақсы нәтиже көрсеткен топ қызметкерлеріне сыйалыдар ұсынылады.

Бірақ, салықтық заң бұзушылықтар мәселесі әлі де құрделі мәселелер қатарында тұр, себебі әр қашанда салық төлеушілер өз еркімен салықтарды төлеуді міндет деп түсінуі қиын, сондықтан мәжбүрлеп алу шаралары қатаң болуы тиіс. Оларды атқаратын салық органдарының қызметкерлері жоғары білікті, жан- жақты тұлғалар болуы тиіс.

Әдебиеттер тізімі

1.Қазақстан Республикасының Конституциясы 30 т*амыз* 1995 жыл республикалық референдумда қабылданды) (2022.19.09. берілген өзгерістер мен толықтыруларымен).

2. Қаржы оқу құралы. Қулпыбаев Қ.Қ. Алматы – 2000 ж.

3.Жалпы мемлекеттік салықтар. Ермекбаева Б.Ж. Алматы – 1997 Оқу құралы.

4.Салың халық несібесі. Әлімов Ж. Қаржы-Қаражат - 1993 ж.

5.Салық жүйесіндегі мәселелер. Байдүйсенов Қаржы -Қаражат - 2000ж.

6.Мемлекеттің салық саясаты. Дулатов Ы. (Заң газеті – 1993 ж. 3 қараша).

7.Салық бюджет бастауы. Молдабеков.Қаржы-Қаражат-1995 ж.

8.Қазақстан Республикасындағы бюджетті түзілдіру мен орындау мәселелері. А. Зейнелғабдин, Қаржы-Қаражат - 1997 ж. 13 қараша.

ӘОЖ: 347.1

Ерденов М. Б., Құқықтану
Аканова Г.К., доцент

Азаматтық істердің ведомствалық бағыныстылығы түсінігі және түрлері

Аңдатпа

Мақалада Қазақстан демократиялық қоғам мен құқықтық мемлекет құруға шешімнің конституциялық бекітілуі сапалы заңдардың қабылдануын, құқықты жоғары деңгейде қолдануды, соттардың жүйелі түрде және қатесіз жұмыс істеуін, сот беделінің айрықшалығын тануды талап етеді.

Қазақстанда сот жүйесін реформалау сот төрелігінің шынайы тәуелсіздігін қамтамасыз етуге бағытталған болатын. Осыған орай, азаматтық сот ісін жүргізуде де түбегейлі өзгерістер болды. Ведомствалық бағыныстылық-бұл құқық туралы даудың немесе басқа заңды істерді белгілі бір органның қарап шешуіне жататындығы, яғни істің нақты бір органға бағыныстылығы. Ведомствалық бағыныстылық жеке және көпше болып екіге бөлінеді.

Түйінді сөздер

Азамат, сот, заң, құқық, бұйрық, жер, борышкер, хаттама, шарт, талап, нотариат.

Кіріспе

Жеке ведомствалық бағыныстылық дегеніміз - белгілі категориялы істердің тек бір ғана юрисдикция органдарда қарап шешілу мүмкіндігінің болуы.

Көпше ведомствалық бағыныстық дегеніміз кейбір категориялы істердің бірнеше юрисдикция органдарында қарап шешілуі.

Дипломдық жұмыстың нәтижесі азаматтық процесс азаматтардың ар-намысын қорғаудың, еңбек және басқа да дауларды шешудің, азаматтық-құқықтық қатынастың барлық субъектілерінің құқықтары мен заңды мүдделерін қамтамасыз етудің тиімді құралы болуы тиіс.

Аталған міндеттерді іске асыру судьялардың, прокурорлардың, адвокаттардың, заңгерлердің жұмысында біліктілікті талап етеді.

Зерттеудің мақсаты мен міндеті.

Азаматтық істер бойынша сот төрелігін іске асыру барысында сот пен іске қатысушылардың арасында туындайтын қоғамдық қатынастарды реттейтін құқық нормаларының маңызын, құқық қорғаудың соттық нысанының басымдылығын, құқық нормаларының оларды тәжірибеде қолданумен тығыз байланыстылығын студенттердің түсінуі, студенттерге құқықтық көзқарастарды, барлық негізгі іс жүргізушілік институттар мен ұғымдар: азаматтық іс жүргізу құқығы саласының мәні, азаматтық процестің соттың сот төрелігін жүзеге асыру бойынша қызметі екендігі, іс жүргізушілік қатынастардың ерекшелігі, процестің сатылары туралы яғни азаматтық іс жүргізу құқығы зерттейтін құқықтық ұғымдар мен категориялар туралы құқықтық түсініктерді қалыптастыру.

Зерттеудің объектісі.

Құқықтың қажетті қайнар көздерімен, құқық саласының өзекті мәселелерімен таныстыру, маңызды заң актілерін және Қазақстан қатысатын азаматтық сот ісін жүргізуді реттейтін, азаматтық іс жүргізу нормалары бар халықаралық шарттарды меңгерту, азаматтық іс жүргізу құқығының принциптерін білу, әрбір іс жүргізу нормасының мағынасын, оның нақты мазмұнын дәл ұғыну, соттың және азаматтық процеске қатысушылардың құқықтары мен міндеттері туралы, оларға қойылатын құқықтық және адамгершілік талаптар туралы нақты түсінікті орнықтыру.

Зерттеудің нысаны.

Азаматтық істер бойынша бұйрық арқылы іс жүргізу және сот бұйрығын жүзеге асыру кезінде пайда болатын қоғамдық қатынастарды реттейтін құқық нормалары, сондай-ақ азаматтық іс жүргізу ғылымына тән құқықтық категориялар, теориялық көзқарастар мен тұжырымдамалар болып табылады.

Әдебиеттік шолу

Азаматтық-құқықтық даулар әртүрлі органдарда қарап шешіледі. Мысалы: мемлекеттік сот органдарында, аралық соттарда, келісім комиссияларында, өкілетті және атқарушы органдарда, нотариалды органдарда т.б. Осыған орай азаматтық құқықты қорғау нысаны:

- Соттық тәртіппен
- Соттық емес тәртіппен (қоғамдық, нотариалды, әкімшілік тәртіпте) жүзеге асады.

Жоғарыда аталған органдардың әрқайсысы жүргізілуі заңмен белгіленген азаматтық-құқықтық дауларды қарайды және шешеді.

Негізгі бөлігі

Талап арыз немесе арыз сотқа келіп түскенде арызда қойылған талаптар сотта қаралып шешілуге жататынын немесе басқа юрисдикция органдарының қарауына жататынын сот алдын-ала анықтауы, яғни азаматтық істердің ведомствалық бағыныстылығын анықтауы тиіс.

Ведомствалық бағыныстылық-бұл құқық туралы даудың немесе басқа заңды істерді белгілі бір органның қарап шешуіне жататындығы, яғни істің нақты бір органға бағыныстылығы.

Ведомствалық бағыныстылық жеке және көпше болып екіге бөлінеді.

Жеке ведомствалық бағыныстылық дегеніміз - белгілі категориялы істердің тек бір ғана юрисдикция органдарда қарап шешілу мүмкіндігінің болуы.

Көпше ведомствалық бағыныстық дегеніміз - кейбір категориялы істердің бірнеше юрисдикция органдарында қарап шешілуі.

Шарттық ведомствалық бағыныстылық-дауласушы тараптардың өзара келісімі бойынша істі қай органның қарап шешуіне беруі. Мысалы: АІЖК 25- бабы бойынша сотқа бағынысты мүліктік дау, оған заң актілерінде тыйым салынбаса тараптардың келісімі бойынша аралық соттың қарауына берілуі мүмкін.

Императивті ведомствалық бағыныстылық- бірнеше юрисдикциялық органдарда қатысты азаматтық істердің белгілі бір жүйелілікті сақтай отырып қарап шешілуі. Мысалы: 1999 ж 16 шілдеде қабылданғанған "ҚР паттенттік заңы" бойынша патент беруге қарсылық білдірілген шешімдерге патент алушы апелляциялық советке шағым беруі тиіс. Апелляциялық советтің шешімімен келіспеген жағдайда шешімді алған күннен бастап 6 айдан кешіктірмей сотқа шағымдауға болады делінген.

Азаматтық істер мәні бойынша сот органдарында қарап шешілуге жататын болса бұл істер сот органдарына ведомствалық бағынысты болып табылады.

Егер бұзылған немесе даулы құқықтарды, бостандықтарды және заңмен қорғалатын мүдделерді қорғау АІЖК-де және басқа заңдарға сәйкес өзгеше сот тәртібімен жүзеге асырылмаса, оларды қорғау туралы істерді соттар азаматтық сот ісін жүргізу тәртібімен қарайды.

Сот құзіретіне талап істерді қарап шешу үшін азаматтық, отбасылық, еңбек, әкімшілік, қаржы, тұрғын үй, жер, қоршаған ортаны қорғау жөніндегі қатынастардан туындайтын дауларды қарап шешу кіреді.

Азаматтық іс жүргізу нормаларынан талап өндірісінде түрлі материалдық құқықтық қатынастардан туындаған істер қаралып шешілетіні белгілі. Талап өндірісінде қаралатын істердің барлығы азаматтық-құқықтық даулардың яғни, құқық туралы даудың бар болуы мен сипатталады. Құқық жөніндегі даудың негізі- құқықтың бұзылуы немесе құқықтық бұзылу қаупінің болуы.

Құқық қорғаудың талаптық нысанасына яғни талап өндірісіне тән белгілер:

1.Құқық туралы даудың немесе заңды мүддеснің бар болуы;

2.Заңды мүдделері бір-біріне қарама-қайшы тараптардың арасында.

Басталған істер бойынша істің қаралуы және шешілуі; Дауласушы тараптарға заң бірдей іс жүргізу мүмкіндіктерін береді.

Ерекше талап өндірісіндегі істер сот өндірісінің жалпы ережелерін қолдана отырып шешіледі. Оған сот өндірісінің қағидалары, іс жүргізудің сатылары, дәлелдеу тәртібі, сот мәжілісінің хаттамасы істі қысқарту, арызды қараусыз қалдыру негіздері т.б. ережелер кіреді.

Аудандық және оған теңестірілген соттар ҚР жоғары сотында облыстық соттара және мамандандрылған сотарда қарап шешілуге жататын істерден басқа барлық азаматтық істерді қарап шешеді.

Топтық соттылық тараптардың келісімімен өзгертілмейді. Жоғары тұрған сот төменгі сатыдағы соттан өз өндірісінде қарап шешу үшін тек тараптардың келісімімен ғана азаматтың істерді алып қарай алады.

Аумақтық соттылық-бір деңгейдегі сот жүйесінің нақты құзіретін белгілейді, яғни азаматтық істер территориясына байланысты қай соттың соттылығына жататының анықтау.

Аумақтық соттылықтың мынандай түрлері бар:

а) Жалпы соттылық.

б) Альтернативті соттылық.

в) Ерекше соттылық.

г) Шарттық соттылық.

д) Өзара байланысты істердің соттылығы.

Жалпы соттылық АІЖК-ң 31-бабына сәйкес жауапкердің тұрғылықты жерінің сотына қойылады.

Жеке адамдарға талап оның тұрғылықты жеріндегі сотқа, заңды тұлғаларға заңды тұлғаның органы орналасқан жеріндегі сотқа қойылады. Азаматтың тұрғылықты жері болып оның үнемі тұратын үй-жайы орналасқан жер, 14 жасқа томмағандардың тұрғылықты жері болып оның ата-анасының асыраушысының тұратын жері жатады.

Заңды тұлғаның тұрғылықты жері болып оның бір қалыпты жұмыс істейтін органы орналасқан жері жатады. Заңды тұлғаның орналасқан жері оның құрылтай құжаттарына көрсетіледі.

Альтернативті соттылық АІЖК-ң 32-бабы бойынша заңда көрсетілген бірнеше соттардың біреуіне талапкердің таңдауы бойынша талап қою.

Мына категориялы істер талапкердің таңдауы бойынша соттың соттылығына жатады:

- Тұрғылықты жері белгісіз не ҚР –да тұрғылықты жері жоқ жауапкерге талап оның мүлкі орналасқан жер бойынша немесе оның ең соңғы белгілі тұрған жері бойынша қойылуы мүмкін.
- Заңды тұлғаға оның мүлкі орналасқан жер бойынша қойылуы мүмкін.
- Заңды тұлға филиалына филиал орналасқан жер бойынша қойылуы мүмкін.
- Алименттер өндіру туралы және әкелікті анықтау туралы істерді талапкер өзінің тұрғылықты жері бойынша да қоя алады.
- Мертігуден, денсаулығының зақымдануынан, асыраушысының қайтыс болуынан келген зиянды өтеу туралы талаптарды талапкер өзінің тұрғылықты жері бойынша немесе зиян келтірілген жер бойынша қоя алады.
- Орындалу орны көрсетілген шарттардан туындайтын талаптар шарттың орындалатын жері бойынша қойылуы мүмкін.
- Некені бұзу туралы талаптар кәмелетке толмаған балалары тұратын жердің немесе денсаулығының жарамауына байланысты талапкердің тұратын жерінің сотына қойылуы мүмкін т.б.

Аталған істер бойынша қай сотқа шағымдану керек екенін талпкердің өзі шешеді.

Ерекше соттылық бойынша азаматтық істердің кейбір категориялары тек заңда көзделген соттарда ғана қарап шешілуге тиіс. АІЖК-ң 33-бабы бойынша оңдай істерге мыналар кіреді:

- Жер учаскелеріне талап мүліктің орналасқан жері бойынша сотқа қойылады.
- Мұра қалдырушының мұрагерлері тағайындалғанша сол мүлікке байланысты талап мүлктің немесе оның негізгі бөлігі орналасқан жері бойынша қойылады.
- Тасымалдау шарттарынан туындайтын талаптар көлік ұйымының тұрақты жұмыс істейтін органы орналасқан жер бойынша қойылады.

Аталған істер бойынша соттылық талаптардың келісімімен өзгертілмейді.

Шарттық соттылық-тараптардың өзара келісімімен істің аумақтық соттылығын өзгертуі. Келісім жазбаша нысанда жасалады. Азаматтық соттылықта өзгерту туралы келісім істі басқа соттың соттылығына беру туралы өтініш түрінде берілуі мүмкін. Бұндай жағдайда келісім сот мәжілісінің хаттамасына жазылады.

Өзара байланысты бірнеше істердің соттылығы АІЖК-ң 35 бабында көзделген. Соттылықтың бұл түрі бір өндірісте бңрнеше талаптарды біріктіріп қарауды қай сот жүзеге асыратынын анықтайды. Аумақтық соттылық ережесінде қарамастан алғашқы іс қай сотта қаралуға жатса соған байланысты екінші іс сол соттың қарауына жатады.

Әр жерде тұратын немесе орналасқан бірнеше жауапкерге талап талапкердің таңдауы бойынша жауапкердің біреуінің тұрғылықты жері бойынша қойылады.

Бір арызға біріктірілген әр түрлі соттардың соттауына жататын талаптар мәлімделген талаптардың бірі соттауына жатқызылған жоғары тұрған сотта қаралады.

Дербес талабын мәлімдейтін үшінші тұлғаның талабы қай соттың соттылығына қарамастан бастапқы талапты қараған жердегі сотқа беріледі.

Қылмыстық істен туындайтын талап, егер ол қылмыстық іс жүргізілген кезде азаматтық талап қою ретінде шешілмеген болса, соттылық ережелері сақтала отырып азаматтық сот ісін жүргізу тәртібімен қарауға беріледі.

Істі бір соттың жүргізуінен алып басқасына беру негіздері және тәртібі.

Жалпы тәртіп бойынша соттылық ережелері сақтала отырып қабылданған істер кейіннен ол басқа соттың соттауына жатса да мәні бойынша шешілуге тиіс.

Азаматтық-құқықтық даулар әртүрлі органдарда қарап шешіледі. Мысалы: мемлекеттік сот органдарында, аралық соттарда, келісім комиссияларында, өкілетті және атқарушы органдарда, нотариалды органдарда т.б. Осыған орай азаматтық құқықты қорғау нысаны:

- Соттық тәртіппен

-Соттық емес тәртіппен (қоғамдық, нотариалды, әкімшілік тәртіпте) жүзеге асады.

Жоғарыда аталған органдардың әрқайсысы жүргізілуі заңмен белгіленген азаматтық-құқықтық дауларды қарайды және шешеді.

Талап арыз немесе арыз сотқа келіп түскенде арызда қойылған талаптар сотта қаралып шешілуге жататынын немесе басқа юрисдикция органдарының қарауына жататынын сот алдын-ала анықтауы, яғни азаматтық істердің ведомствалық бағыныстылығын анықтауы тиіс.

Ведомствалық бағыныстылық-бұл құқық туралы даудың немесе басқа заңды істерді белгілі бір органның қарап шешуіне жататындығы, яғни істің нақты бір органға бағыныстылығы.

Ведомствалық бағыныстылық жеке және көпше болып 2-ге бөлінеді.

Жеке ведомствалық бағыныстылық дегеніміз - белгілі категориялы істердің тек бір ғана юрисдикция органдарда қарап шешілу мүмкіндігінің болуы.

Азаматтық процесс саласындағы заңдылық қағидасы – азаматтық іс жүргізу процесіне әрбір қатысушының мтериалдық және іс жүргізу заңдарының барлық талаптарын, соның ішінде осы қызмет қағидаларының формулалары бар нормаларды сақтауға міндетті екені. Заңдылық қағидасының мәнін терең түсіну үшін Қазақстан Республикасындағы құқықтық реформаның мемлекеттік бағдарламасының ережесі ерекше маңызды, оған сәйкес мемлекеттік билік органдары мен лауазымды адамдар «заңда тікелей көзделген нәсрелерге ғана рұқсат етілген» деген қағиданы дәйекті қатаң түрде ұстануға тиіс.

Заңдылық қағидасы Қазақстан Республикасы Конституциясының бірқатар баптарында баянды етілген. Мәселен, 34-бапта әркім Қазақстан Республикасының Конституциясын және заңдарын сақтауға міндетті екені айтылған; 78-бап Конституциямен баянды етілген адамның және азаматтың құқықтары мен бостандықтарына нұқсан келтіретін заңдар мен өзге де нормативтік құқықтық актілер қолдануға жатпайды; 83-бап – прокуратура құқық қатынастарына қатысушылардың заңдылықты сақтауын қадағалау қызметін жүзеге асырады. Қазақстан Республикасы Конституциясының аталған және өзге нормаларында Қазақстан Республикасының аумағында қолданылатын заңдардың мызғымастығы туралы, заң нұсқамаларын құқық қатынастарына қатысушылардың бәрінің міндетті түрде орындауы туралы идея белгілі бір дәрежеде бар.

Адвокаттық қызметтің заңда тыйым салынбаған тәсілдермен және құралдармен жүзеге асырылатыны туралы "Адвокаттық қызмет туралы" Қазақстан Республикасы заңында баянды етілген қағиданың маңызы одан кем емес. Сонымен, заңдылық қағидасы

азаматтық іс жүргізу құқықтарының бәріне өзек болған және құқық қатынастарының бәріне өзек болған және құқық қатынастарының азаматтық сот ісін жүргізуге байланысты пайда болатын кез келген бағытына қатысты. Заңдылық қағидасын сақтау – істі сотта қарау кезінде әділ шешім қабылдануының кепілі.Заңдылық қағидасына оны ұқсас басқа қағидалармен шектеуге мүмкіндік беретін бірқатар ерекшеліктер тән.

Азаматтық істер бойынша іс жүргізу кезінде азаматтардың құқықтары мен бостандықтарын қорғау азаматтық процесті жүргізуші органға жүктеледі. Осы міндетті жүзеге асыру нысандары пассив және актив негіздер болуын көздейді.

Пассив негіз – азаматтық іс жүргізу заңының нұсқамаларын дәл сақтау, бұл сот ісіне тартылатын адамдардың құқықтары мен бостандықтарының қорғалатынын өзінен-өзі білдіреді.

Актив негіз кімнің тарапынан болсын қауіп-қатер төнген жағдайда қарсы әрекеттер жасау шараларының дер кезінде қолданылуын көздейді.

Заң нұсқамаларын сақтау дегеніміз процеске қатысушылардың өз құқықтарын жүзеге асыруы мен бостандықтарын қамтамасыз етуі үшін тиісті, заңда көзделген жағдайлар жасау. Мұның кепілі – сот ісіне қатысушылардың құқықтарымен және міндеттерімен оларды міндетті түрде таныстыру, содан кейін олар өкілетті адамнан белгіленген мәртебеге сәйкес тікелей көзделген нәрселерді ғана талап ете алады (мысалы, куә танысу үшін өзіне іс материалдарының берілуін талап ете алмайды, ал егер талап жауапкер тарапынан жасалған болса, ол талап қанағаттандырылуға тиіс). өкілетті органның, адамның қандай да болсын заңсыз әрекетіне немесе әрекетсіздігіне азаматтардың сот тәртібімен шағым жасау құқығы – азаматтық процесте олардың құқықтары мен бостандықтары қорғалуының маңызды кепілі.

Бұл қағида негізі Конституцияның 18-бабында қаланған, онда әркімнің жеке өміріне қол сұғылмауына, өзінің және отбасының құпиясы болуына; жеке салымдары мен жинаған қаражатының, почта, телеграф арықылы және басқа жолдармен алысқан хабарларының құпиялылығы сақталуына; әрбір азаматтың өз құқықтары мен мүдделеріне қатысты құжаттармен, шешімдермен және ақпарат көздерімен танысуына құқығы бар екені айтылған. Жеке өмірге қол сұғылмауының құқығы – әрбір адамның басқа адамдармен қарым-қатынас жасаудың өзі қалайтын түрін таңдау және тәуелсіздік пен дербестілік жағдайында жеке, достық, сырластық және басқа қатынастар орнату мүмкіндігі.

Адамның әуестігі, жақсы көретін, жек көретін нәрселері, елігушілігі, дүниетанымы, құндылықтардың қайсысын көңілі қалайтынын және т.т. оның бақылауынан және келісімімен тыс таратуға ешкімнің құқығы жоқ.

Ұсталған адамды тінту, оның тұрғын үйін тінту, куәландыру, почта-телеграф жөнелтілімдерін қарап шығу, хабарларды жол-жөнекей ұстау, сөйлесулерді тыңдау мен жазу, сараптамалық зерттеу үшін үлгілер алу, сараптама жүргізу және өзге де әрекеттер адамның жеке өмірі туралы мәлімет көздері болып табылады. Жекелеген іс жүргізу әрекеттеріне куәнің қатысуы адамның жеке өміріне ғана қатысты мәліметтердің тарап кетуі қатерін төндіруі мүмкін.

Мұндай жағдайларда іс жүргізу әрекетін жүзеге асыруға өкілдік алған адам өзге қатысушыларды өздеріне мәлім болған мәліметтерді таратуға болмайтынын ескертуге, ал жекелеген жағдайларда - ол туралы қолхат алуға міндетті.

Қорытынды

Қорта келе егеменді еліміз тәуелсіз Қазақстанда демократиялық қоғам мен құқықтық мемлекет құруға шешімнің конституциялық бекітілуі сапалы заңдардың қабылдануын, құқықты жоғары деңгейде қолдануды, соттардың жүйелі түрде және қатесіз жұмыс істеуін, сот беделінің айрықшалығын тануды талап етеді.

Азаматтық қоғам мен құқықтық мемлекет құру идеясы жеке тұлғаның құқықтары мен бостандықтарын жоғарғы дәрежедегі құқықтық қоғау деңгейіне жеткізу мақсатына негізделе отырып жүзеге асырылатын заңдылық формасын сақтауға негізделеді, бұл

мәселелер адам құқықтарын қорғау туралы жалпыға бірдей декларацияда, Қазақстан аумағындағы нормативті- құқықтық актілерде, халықаралық құқық нормаларында бекітіледі.

Азаматтық қоғам мен құқықтық мемлекет құру жолындағы түрлі бағыттағы қозғалыстар объективті мәселелер мен байланысты, атап айтқанда соңғы уақытта заң ғалымдарында үлкен маңызға ие болып отырған мемлекеттегі билікті бөлу концепциясын құқықтық талдау мен байланысты болады.

Мемлекеттік биліктің заң шығарушы, атқарушы, сот билігі тармақтарына бөлінуі, олардың «тепе-теңдік және тежемелік» жүйеге сүйенуі арқылы өзара байланысты болуы, құқықтық мемлекет құру процесіндегі пайда болатын көптеген қайшылықтарды шешуге, біздің көзқарасымыз бойынша үлкен көмегін тигізер еді.

Сот реформасы аталған құқықтық реформадағы негізгі бір компоненті ретінде танылады. Біздің көзқарасымыз бойынша, бұл реформадағы биліктің сот тармағы қоғам алдында адамдар мен азаматтардың құқықтары мен бостандықтарын қорғаушы кепіл ретінде танылады. Соттық құқықтық қолдану – қоғамдағы объективті қажеттіліктерге сәйкес заңдардың маңыздылығына баға беру болып танылады. Судъялардың өздері сот төрелігін жүзеге асыра отырып, заңдарды қолдану және талқылау мәселелерімен, олардың қайшылықтарымен кездеседі.

Мемлекетіміздегі сот билігінің құқықтық реформалануы жаңаша құрылу мен жаңаша түсінудің, атап айтатын болсақ, сот құрылымының ұйымдастырылуы, соттық талап өндірісінің жүзеге асырылуы, саяси-құқықтық жүйедегі сот билігінің алатын орны сот төрелігінің орындалу процедуралары, судья корпусы құқықтық мәртебесінің мәселелерімен байланысты жүзеге асырылу болып саналады. Осы аталған мәселелер бүгінгі күні толығымен әрі нақты түрде мемлекетіміздегі заңдылықтарда көрініс табады.

Шындығында, егер тартысқа түскен құқықтық қатынастар заңды түрде жүйеленсе, сот тек қана заңмен емес, сонымен бірге қызығушылықты таразылай отырып, мақсатқа сәйкестілік бағасы нәтижесінде шешім шығарады. Ол өз шешімінің элементтерін құрылған қоғамдық қатынастардың заң мотивтерінен, іске асырылған ғылыми концепциялардан құқықтық идеялардан табуы мүмкін. Тағыда бір еркіндік бұл сот ережесі болып табылады, егерде сол заңдағы өткелдерге кездессе, сондайақ заңнан ұқсастық таппаса, құқықты қолданады. Сот жанжалдарды шешуде құқыққа жүгінетіндігін өз бетінше анықтайды, алайда өзінің негізінде заңның нақты нормалары жоқ. Сот шешімдерінің қайнар көзі құқықтық жанжалдарды шешудің әділдік бастамасы болып табылады. Сот заң аймағындағы құқық нормаларын көрсете отырып, құқықтық жауап ойлап шығарады. Бұл тұжырым осы немесе басқада алдын алушылықта, сондай-ақ ағылшынсаксондықтар үшін де және континенталды құқықтық жүйе үшінде дұрыс болып табылады.

Сот бұл жағдайда құқық принциптерінен де, позитивті құқықтың қайнар көздерінен де ығыстырылады. Осы жағдаймен, бірінші индукция (құқықтың жалпы принциптерін шығару, заңды түсіндіру), сондай-ақ құқық қабылдаудың дедукциясы, силлогизмде сотта анықталған субъективті құқық ойнайды, ал кішісінде заңды фактілер туралы ақпарат.

Сот тәжірибесінің басты өнімі құқықты өнім, сот шешімдерінің қатарындағыдай жалпылау негізінде, сондай-ақ нақты істердің анықталған түрлерінде бөлек шешімдерді орналастырушы және тәжірибеде қолданылған үлгі ретінде жеке істерде шешім шығару үшін соттарға басшылық жасауға қажет. Осыған сәйкес, сот актілеріне интеллектуалды-еркін мазмұн мен жүйелік қасиеті бар ережелердің сипаты ұсынылады. Олар заң мазмұнын нақтылау үшін, оларды істе қолдану мен түсіндіруге арналған, сот актілері біржақты сипаттағы ережелерді құрастырады: олар құқық нормасы мен жеке шешімдер арасында орта түйін болып сөз алады.

Құқықтық мемлекеттің маңызды белгісі сот тәуелсіздігі болып табылады. Қазақстан Республикасы Конституциясы сот билігінің тәуелсіздігін нығайту үшін тиісті

құқықтық актілер қабылдап, белгілі бір жағдайлар жасады. Сонымен бірге, соттардың қызметтерін қамтамасыз ететін мәселелер бойынша бірқатар заң ережелері орындалмайды. Атқарушы билік органдары бұл қызметті жиі бақылауға алмақшы болып, соттарды қылмыспен күресті күшейтуге белгілі бір жазалар қабылдауға, сот тәжірибесін жинақтауға міндеттеп шешімдер қабылдайды. Нақты сот істерін шешуде заң және атқарушы билік өкілдері жағынан судьялардың міндеттеріне араласу үшін жасалған әрекеттер бар. Әділ сотты жүзеге асыруға байланысты қоқан лоққы көрсету, бопсалау, оларға күш көрсету жолымен қысым жасау жағдайлары кездеседі.

Қазақстан Республикасының Конституциясымен және қолданымдағы заңдармен азаматтардың және заңды тұлғалардың құқықтары мен заңды мүдделерін, мемлекеттің мүдделерін қорғау және бұзылған құқықтарды қалпына келтіру үшін соттарға билік өкілеттігі берілген. Мұндай өкілеттікті жүзеге асыру үшін кез-келген бөтен әсердің ырқына көнбеуі тиіс. Тәуелсіздігі мен қызметтеріне қол сұқпаушылық судьялардың артықшылық құқығынан емес, қайта көпшіліктің мүдделерін, ең алдымен адам мен азаматтардың құқығы мен бостандықтарын қорғауға қабілеттілігінен. Мемлекет судьялардың тәуелсіздігіне кепілдік беруге, қамтамасыз етуге және қорғауға міндетті (сот тәуелсіздігін сырттай реттеу).

Сондай-ақ судьялардың өздері де сот істерін қарау кезінде, немесе айғақтары толық тергелмеген және соған ұқсас жағдайларда шешім шығару кезінде заңнамаларды дұрыс қолдану, былық және немқұрайдылық фактілерін болдырмау арқылы өзінің тәуелсіздігін нығайтуға, сот билігінің және сот шешімінің беделін көтеруге тиіс.

Судьялардың тәуелсіздігі олардың объективтіліктері мен ешкімге бүйрек бұрмайтын туралықтарының алғы шарты болып табылады. Тек заңға бағына және сот залында шешім қабылдай отырып, судья сот төрелігін жүзеге асырған кезде тек заңды басшылыққа алуға, істің барлық жағдайын жан-жақты, толық және объективті зерттеуге негізделген өзінің түсінігі мен пікіріне сүйенуі, прокурорлардың, құқық қорғаушылардың, сот ісін жүргізудің басқа қатысушыларының да, сондай-ақ билік өкілдерінің, заңды және жеке тұлғалардың құқықтық көзқарасынан тәуелсіз болуы тиіс.

Мемлекетімізде сот жүйесін реформалау сот төрелігінің шынайы тәуелсіздігін қамтамасыз етуге бағытталған болатын. Осыған орай, азаматтық сот ісін жүргізуде де түбегейлі өзгерістер болды.

Әдебиеттер тізімі

1. Қазақстан Республикасының Конституциясы 30 тамыз 1995 жыл республикалық референдумда қабылданды) (2022.19.09. берілген өзгерістер мен толықтыруларымен).

2. Қазақстан Республикасының 2000 ж. 25 желтоқсандағы «Қазақстан Республикасындағы сот жүйесі мен судьялардың мәртебесі туралы» Конституциялық Заңы // Егемен Қазақстан. 30 желтоқсан 2000 ж.

3. Қазақстан Республикасының 1999 ж. 13 шілдедегі Азаматтық іс жүргізу кодексі // ҚР Парламентінің жаршысы. 1999. N 18. 644-қ.

4. Қазақстан Республикасының 2001 ж. 12 маусымдағы Салық және бюджетке төленетін басқа да міндетті төлемдер туралы кодексі (Салық Кодексі) // Егемен Қазақстан газеті. 2001. 20 маусым.

5. Қазақстан Республикасының 1999 ж. 13 шілдедегі «Қазақстан Республикасының Азаматтық іс жүргізу кодексін күшіне енгізу туралы» Заңы // ҚР Парламентінің жаршысы. 1999. N 18. 645-қ.

6. Қазақстан Республикасының 1998 ж. 24 наурыздағы «Нормативтік құқықтық актілер туралы» Заңы //Егемен Қазақстан. 28 наурыз 1998 ж.

7. Қазақстан Республикасының 1995 ж. 21 желтоқсандағы «Қазақстан Республикасының Прокуратурасы туралы» Заңы // ҚР Жоғарғы Кеңесінің жаршысы. 1995 ж. N 24. 156-қ.

8. Қазақстан Республикасының 1997 ж. 5 желтоқсандағы «Адвокаттық қызмет туралы» Заңы // Егемен Қазақстан. 11 желтоқсан 1997 ж.

9. Қазақстан Республикасының 1998 ж. 30 маусымдағы «Атқарушылық іс жүргізу және сот орындаушыларының мәртебесі туралы» Заңы // ҚР Парламентінің жаршысы. 1998. N13. 195-қ.

10. Қазақстан Республикасының 1997 ж. 7 шілдедегі «Сот приставтары туралы» Заңы // Егемен Қазақстан. 10 шілде 1997 ж.

11. ҚР Жоғарғы сотының 2001 ж. 13 желтоқсандағы N21 «Азаматтық істерді сотта қарауға дайындау туралы» қаулысы.

12. З.Баймолдина Қазақстан Республикасының Азаматтық іс жүргізу құқығы: екі томдық. Т. 1 Жалпы бөлім (1-15 тақырыптар). Оқулық. - Алматы: КазГЮА, 2001.

УДК 340.13

Ержанова А.Т.,Правоохранительная деятельность
Каспаева Р.С., доцент

Институт присяги в системе казахского обычного права

Аннотация

В статье рассматривается институт присяги как один из ключевых элементов системы казахского обычного права. Присяга выступала формой доказательства, средством урегулирования споров, утверждения правоты и обеспечения доверия в сообществе. Автор анализирует традиционные механизмы принесения присяги, её правовую силу, символику и социально-культурное значение в контексте доисламской и исламской правовой традиции у казахов. Приводятся историко-правовые примеры и проводится параллель с современными юридическими институтами.

Ключевые слова

Казахское право, обычай, присяга, доказательства, адат, бия, правосознание.

Казахское обычное право (адат) является уникальным историко-правовым феноменом, отразившим систему ценностей, мировоззрение и социальную организацию традиционного казахского общества. На протяжении веков оно выступало основным регулятором общественных отношений, охватывая как имущественные, так и личные, родовые, брачно-семейные, уголовные и процессуальные вопросы. Одним из ключевых институтов адата была присяга — особая форма публичного клятвенного заявления, применявшаяся при разрешении споров, доказывании правоты, утверждении договорённостей и предотвращении конфликтов.

Актуальность темы обусловлена необходимостью глубокого изучения традиционных правовых механизмов, которые, несмотря на архаичность формы, содержат в себе универсальные правовые принципы, такие как доверие, честь, слово как гарантия обязательства. В условиях возрождения интереса к национальной правовой идентичности, анализ института присяги позволяет понять культурно-исторические основы правосознания казахского народа, а также наметить пути интеграции положительных элементов обычного права в современную правовую систему Республики Казахстан.

Цель настоящей статьи — выявить правовую природу, функции и особенности применения института присяги в системе казахского обычного права, а также проследить трансформацию этого института под влиянием религиозных и социально-политических факторов.

Объект исследования — система казахского обычного права, в частности, институт присяги как способ доказывания и разрешения правовых споров.

Методы исследования включают:

историко-правовой анализ, направленный на изучение развития правовых норм адата;

сравнительно-правовой подход, применяемый при анализе аналогичных институтов в тюркских, исламских и европейских правовых традициях;

контент-анализ источников казахской устной традиции (жыр, шежіре, легенды), этнографических материалов и записей судебной практики биев;

системный и логический метод, позволивший структурировать понятия, определить место присяги в правовой системе и выделить тенденции её эволюции.

Таким образом, представленное исследование направлено на систематизацию и научное осмысление института присяги в адате как одного из фундаментальных элементов казахского правового наследия, обладающего потенциалом для применения в современных условиях.

Институт присяги в казахском праве представляет собой важный элемент системы традиционного права — адата, которая играла значительную роль до появления кодифицированных правовых норм и государственной юрисдикции. Этот институт служил не только правовым, но и нравственным инструментом, регулируя конфликты и обеспечивая справедливость. В научной литературе уделяется внимание его многофункциональной природе, где присяга была не только методом разрешения споров, но и способом укрепления социальной и моральной ответственности в обществе.

С.З. Зиманов, исследуя казахское обычное право, акцентирует внимание на важности присяги как средства разрешения конфликтов в условиях отсутствия других доказательств. В его работах подчеркивается, что присяга не только выполняла юридическую функцию, но и служила нравственным ориентиром для участников спора. В условиях, когда материальные доказательства не всегда были доступны или были недостаточно убедительными, слово чести становилось равнозначным доказательством. Как отмечает Зиманов, присяга могла заменить свидетелей и физические улики, если она произносилась в присутствии старейшин (аксакалов) или под надзором бия. Это свидетельствует о глубокой социальной и культурной ценности слова в казахском обществе и о том, как традиции служили важным механизмом установления правды и справедливости в условиях ограниченных ресурсов и правовых институтов [1].

Н. Өсеров в своей работе анализирует присягу как форму устного договора, которая соединяла в себе правовой и сакральный аспекты. В традиционном тюркском мировоззрении, по его мнению, слово обладало почти магической силой, и произнесенная клятва становилась обязательной не только перед людьми, но и перед Богом и всей природой. Присяга была связана с важнейшими символами сакральности, такими как Коран, кобыз (музыкальный инструмент, символизирующий дух предков) или оружие предков. По мнению Өсерова, это делало клятву не просто юридическим актом, но и морально-этическим обязательством перед обществом и Вселенной. Таким образом, присяга становилась способом закрепления честности и правдивости человека, предоставляя ему внутреннюю уверенность и моральную ответственность. Сакральный элемент присяги делал её не только обязательной, но и глубоко значимой с точки зрения личных нравственных обязательств, что повышало её легитимность в глазах общества [2].

А. Бекмаханов в своих исторических работах об истории казахских ханств и их правовой системе акцентирует внимание на важной роли биев как носителей прецедентного права, которое основывалось на традициях, а не на кодифицированных законах. В его исследованиях подчеркивается, что присяга использовалась в случаях, когда другие способы доказательства (например, показания свидетелей или материальные доказательства) не могли подтвердить правоту сторон. Особенно часто прибегали к присяге при разрешении сложных и острых конфликтов, таких как споры о кровной мести, спорные границы пастбищ, долговые обязательства и вопросы супружеской неверности. Как отмечает Бекмаханов, решение о применении присяги принимали бии, которые, как законники, обеспечивали соблюдение традиций и справедливости. Они

принимали участие в правосудии и служили своего рода арбитрами в случаях, когда остальные способы урегулирования не могли решить конфликты. Это свидетельствует о важности биев как гарантов справедливости, поддерживающих моральные и правовые нормы через использование института присяги [3].

Э. Хобсбаум, британский историк, изучавший институциональные и правовые механизмы в традиционных обществах, проводит параллели между различными культурами и регионами, акцентируя внимание на важности института присяги в различных частях мира. Как отмечает Хобсбаум, во всех доиндустриальных обществах присяга была признана легитимным правовым инструментом, поскольку её сила основывалась не на внешних санкциях, а на нравственной ответственности клянущегося. В таких обществах, как на Кавказе, Балканах и в Центральной Азии, присяга воспринималась как священный акт, который имел в себе не только правовую, но и моральную, а также религиозную составляющую. Согласно Хобсбауму, люди верили, что нарушение присяги влечет за собой не только общественное презрение, но и сверхъестественное возмездие, что делало её крайне эффективным инструментом в традиционных правовых системах. Этот момент особо важен для понимания того, как институт присяги в казахском праве перекликается с более широкими мировыми традициями и универсальными правовыми нормами [4].

Таким образом, научная литература подчеркивает многогранную природу института присяги в казахском праве. Присяга выступала не только как юридический инструмент, но и как важный морально-нравственный механизм, обеспечивающий справедливость в условиях традиционного права. Исследования Зиманова, Өсерова, Бекмаханова и Хобсбаума показывают, что присяга являлась важным элементом правового сознания казахского народа, укрепляя моральные нормы и социальную ответственность, а также служила связующим звеном между религиозными и юридическими установками общества. В сочетании с сакральным элементом и системой моральных санкций она являлась одним из самых мощных инструментов разрешения конфликтов и установления правды в казахском обществе до появления государственной юрисдикции и кодифицированных законов.

Для достижения цели исследования — анализа сущности, функций и трансформации института присяги — использован комплекс научных методов, охватывающих как юридические, так и культурологические аспекты.

1. Историко-правовой метод

Этот подход позволил реконструировать развитие присяги как института адата. Особое внимание уделено анализу исторических источников казахского права, в том числе:

«Қасым ханның қасқа жолы» (XVI в.) — первый систематизированный свод адатных норм;

«Есім ханның ескі жолы» (XVII в.) — дополнения и уточнения к предыдущему кодексу;

решения биев, таких как Төле би, Қазыбек би и Әйтеке би, где упоминается практика присяги как меры доказывания [5].

2. Сравнительно-правовой метод

Применялся для анализа аналогичных институтов в других правовых системах, таких как:

Шариат, где клятва (ямин) применяется в случаях, когда доказательства отсутствуют, но человек присягает на Коране;

тюркское право, где слово (ант) имело правовую силу, а ложная присяга наказывалась изгнанием или проклятием;

монгольское и кавказское обычное право, в которых присяга часто сопровождалась ритуалами и выступала в качестве единственного средства доказывания.

Сравнение позволило выявить универсальные черты и уникальные элементы казахской модели.

3. Контент-анализ этнографических и правовых источников

Включает изучение:

этнографических описаний XIX–XX вв. (Ш. Уалиханов, А. Левшин, Г. Потанин);

фольклорных текстов: жыров, бата, эпических сказаний, где присяга упоминается как акт высшей ответственности;

научных публикаций о традиционных обрядах и клятвенных церемониях (например, присяга перед священными реликвиями рода или на могиле предков) [6].

4. Эмпирический подход

Использован для анализа живых свидетельств и практик, сохранившихся в устной традиции и культуре современных казахских общин. Включает:

полевые данные (интервью с носителями традиций);

устные истории, записанные этнографами;

современные этно-психологические исследования, подтверждающие актуальность ритуальной честности и института слова в межличностных отношениях.

Присяга в казахском праве имеет глубокие корни и играла важную роль в правовых и социальных отношениях. В традиционном казахском обществе присяга называлась «ант сөз» или «құдай алдында ант ету» (клятва перед Аллахом), что означает обещание перед не только людьми, но и перед Богом. Этот элемент присяги подчеркивает её сакральную природу, где слова и обещания имели высшую ценность.

Символические предметы в присяге: До распространения ислама, присяга часто приносилась с использованием символических предметов, таких как оружие, огонь, земля и вода. Это подчеркивает важность связки человека с природой и с силами, которые считались священными. Оружие было символом силы и защиты, земля — символом родины и родовых корней, а огонь и вода — символами чистоты и очищения.

Религиозное значение: Обращение к Аллаху как высшему гаранту истины служило не только для укрепления доверия между сторонами, но и было способностью устанавливать морально-этическую обязательность. Слово, данное под присягой, считалось священным, что делало его невозможным для нарушения без серьезных последствий как для личности, так и для её социального статуса.

Эти аспекты присяги детально рассматриваются в таких работах, как Зиманов С.З. "Обычное право казахов" [1] и Өсеров Н. "Казахская правовая традиция" [2], где анализируется не только юридическая, но и духовная значимость присяги.

Присяга в казахском праве выполняла несколько ключевых функций, каждая из которых была связана с определенной социальной и моральной ответственностью:

Доказательственная функция: В казахском праве, где письменные документы и формальные доказательства часто отсутствовали, присяга служила важным средством доказательства. Если стороны не могли предоставить достаточно материальных доказательств или свидетелей, их слово, подкрепленное клятвой, принималось как решающее. В условиях казахского общества с его устной традицией, присяга была одним из немногих способов, чтобы решить спор, когда другие доказательства были недоступны. В этом контексте присяга являлась своего рода "обещанием истины", которое нельзя было легко нарушить.

Примирительная функция: В казахской культуре вопросы чести были особенно важны, и присяга могла быть использована для примирения сторон, особенно в конфликтных ситуациях, связанных с личной или семейной честью. Примирение через присягу было важным механизмом для урегулирования конфликтов, особенно в случаях, когда вопрос касался чести одного из участников. В этом контексте клятва служила не только юридическим, но и моральным инструментом, подчеркивая важность репутации и чести для казахов.

Морально-этическая функция: Присяга служила не только как юридический инструмент, но и как важное средство морального контроля. В традиционном казахском обществе слово имело огромную ценность, и присяга укрепляла эту моральную норму. Она была своего рода моральным ориентиром, который регламентировал поведение людей в обществе. Это была гарантия того, что человек будет держать своё слово и не нарушит обязательства, взятые на себя перед сообществом и Богом.

Эти функции детально анализируются в работах Зиманова С.З. [1] и Өсерова Н. [2], где исследуется, как присяга могла служить важным инструментом урегулирования споров и формирования моральных норм.

Бии (судьи) играли важную роль в казахском праве, и их авторитет был неоспорим. В традиционном казахском обществе именно они решали, когда присяга должна быть использована и в каком контексте. Важность их роли заключается в том, что они были не только юристами, но и моральными авторитетами, которые определяли, как следует разрешать споры.

Решение о допустимости применения присяги: Бии играли роль судей, но также принимали решения о том, можно ли использовать присягу как средство доказательства. В этом контексте бии оценивали, насколько сторонам важна репутация и какая форма присяги будет наиболее уместной в конкретной ситуации. Это подчеркивает важность биев как не только правовых, но и моральных судей.

Форма и предмет присяги: Бии определяли, на каком символическом предмете должна быть принята присяга. Это могло быть оружие, огонь или другие предметы, которые были не только юридическими символами, но и носили религиозное и моральное значение для общества. Этот аспект также раскрыт в работах Зиманова С.З. [1], который отмечает, что каждый элемент присяги имел сакральное значение.

Последствия нарушения присяги: Нарушение присяги было гораздо более серьезным, чем просто правонарушение. Это считалось не только юридическим преступлением, но и моральным проступком, который мог привести к утрате чести и общественного признания. Нарушитель присяги подвергался не только юридическим последствиям, но и духовной изоляции. Это показывает, как глубоко в традиционном праве была интегрирована мораль и этика.

С проникновением ислама обрядовая часть присяги претерпела изменения. Ислам придавал присяге еще большую сакральность, добавляя религиозную составляющую, которая усилила юридическую сторону клятвы.

Включение религиозных элементов: С принятием ислама, присяга стала включать в себя элементы религиозного контекста. Упоминание Корана и пророка Мухаммеда в присяге добавило ей религиозный статус, а сам акт клятвы приобрел дополнительную священную составляющую. Это также усилило значение присяги как не просто юридического обязательства, а как религиозного акта.

Роль моллы: В некоторых случаях присяга принималась с участием моллы, что придало ей официальный религиозный статус. Это также усилило сакральный характер присяги и подчеркнуло её важность не только для правовой системы, но и для духовной жизни общества. Влияние ислама на присягу детально анализируется в работах Өсерова Н. [2], где рассматривается процесс исламизации казахского права.

Современное значение института присяги в Казахстане значительно изменилось. Однако её роль как символа обязательства и ответственности сохранилась, особенно в государственных и религиозных контекстах.

Трансформация в современном праве: В современном Казахстане присяга сохранилась, но в большей степени она стала частью формальных процедур, таких как клятвы государственных служащих, депутатов и военнослужащих. Эти клятвы больше не выполняют доказательственную функцию, а служат символом обязательства перед государством и обществом. Например, клятвы, приносимые при вступлении в должность, подчеркивают важность служения обществу и соблюдения закона.

Утрата значения как средства доказательства: В современном праве присяга утратила свою функцию доказательства. В отличие от традиционного общества, где клятва могла быть решающим фактором в судебном процессе, сегодня доказательства в основном собираются на основе материальных доказательств и показаний свидетелей. Современная правовая система больше ориентирована на формальные процедуры.

Сохранение культурной значимости: Несмотря на это, институт присяги сохраняет свою культурную значимость в религиозных и семейных обрядах. Например, клятвы в браке или при принятии важных жизненных решений остаются важными для казахов как элемент традиции и культуры.

Эти изменения и трансформации хорошо освещены в Концепции развития правовой культуры граждан Республики Казахстан (2020) [4].

Институт присяги в казахском обычном праве представлял собой не только правовой механизм, но и важное моральное обязательство. Он служил связующим звеном между юридическими и этическими нормами, так как слово, данное под присягой, было не только юридической обязанностью, но и нравственным долгом перед обществом и Богом. Как результат, присяга укрепляла доверие между сторонами, что имело большое значение в условиях устного права, где письменные документы и традиционные доказательства часто не были доступны. Таким образом, можно утверждать, что присяга выполняла роль не только юридического инструмента, но и важного нравственного регулятора.

Одной из важнейших функций института присяги было обеспечение доверия между сторонами спора. В традиционном казахском обществе слово имело огромное значение, и его нарушение воспринималось как серьезное преступление. Согласно традиции, присяга была актом, который укреплял общественные связи, создавая пространство для взаимного уважения и доверия. В этом контексте, сакральная составляющая клятвы, основанная на вере в Бога и на священности обещаний, превращала слово в мощный правовой и моральный фактор. Это означало, что даже в отсутствие материальных доказательств, сама клятва могла быть решающим фактором, подтверждающим истинность слов сторон.

На сегодняшний день необходимо активизировать исследования, направленные на изучение адата, так как это позволит глубже понять юридическое наследие казахского народа и его связь с современным правом. Как известно, адат представляет собой систему устных норм, которые в значительной мере влияли на повседневную жизнь казахов. В связи с этим, исследование этих норм и их применения может способствовать более глубокому осмыслению эволюции правосознания в Казахстане. Таким образом, интеграция лучших элементов традиционного казахского права в современные правовые институты поможет сохранить культурное наследие и адаптировать его под реалии сегодняшнего дня, что сделает правовую систему более гибкой и доступной для граждан.

Развитие правового просвещения на основе изучения исторического правосознания казахского народа представляет собой перспективное направление для формирования гражданской правовой культуры. Прежде всего, это позволит расширить знания населения о правовых традициях и нормах, которые существовали в казахском обществе. Кроме того, ознакомление с историческим правосознанием, включая нормы адата и роль присяги в традиционном праве, может стать основой для более глубокого понимания прав и обязанностей граждан. Таким образом, правовое просвещение, основанное на изучении традиционных правовых норм, будет способствовать не только улучшению правового сознания, но и созданию новой правовой идентичности, которая уважает и сохраняет традиции.

Включение изучения адата и институтов традиционного судопроизводства в программы юридического образования может значительно обогатить знания студентов о развитии правовых систем. На сегодняшний день, в юридической практике часто игнорируются элементы традиционного права, хотя они могут предложить полезные

подходы к решению современных правовых проблем. Таким образом, изучение адата и его институтов, таких как присяга, примирительные процедуры и роль биев, будет способствовать формированию у студентов более глубокого понимания не только современного законодательства, но и тех принципов, которые существуют в культуре и правосознании народа. В результате, это позволит интегрировать традиционные практики в существующие правовые рамки, сохраняя их ценность и значимость в обществе.

Таким образом, каждый из этих выводов подчеркивает важность сохранения и развития традиционных правовых институтов в контексте современного правового образования и практики. Внедрение этих элементов в юридическое сознание и правовую систему страны способствует укреплению правовой культуры и уважению к правовым традициям народа.

Список источников

1. Зиманов С.З. Обычное право казахов. — Алматы: Жеті жарғы, 1998.
2. Өсеров Н. Казахская правовая традиция. — Астана: Фолиант, 2013.
3. Бекмаханов А. Казахстан в XIX веке. — Алматы: Наука, 1995.
4. Hobsbawm E. Nations and Nationalism since 1780. — Cambridge University Press, 1990.
5. Концепция развития правовой культуры граждан Республики Казахстан. — Астана, 2020.

УДК: 342

Ержанова Ж. А., Құқық қорғау қызметі
Аканова Г.К., доцент

Әкімшілік органдар мен лауазымды тұлғалардың қаулыларына шағымдану туралы істерді қарау тәртібі

Аңдатпа

Мақалада Республикамызда жүргізіліп жатқан реформалық жаналықтардың жемісі ретінде-елімізде тәуелсіз, тек азаматтар мен ұйымдардың құқықтары мен бостандықтарын корғауды басты мақсат етіп қойған, жаңа нарықтық қатынастардан туындайтын даулардың барлық түрін әділетті де заң жүзінде шешуге қабілетті жаңа сот жүйесінің құрылғанын және тұрақты қызмет істеп жатқанын атап айту керек. Алайда іс жүзінде азаматтардың құқықтары мен бостандықтарын бұзушылық және оларды шекте әлі де орын алады.

Бұл жағдайда жеке, мүліктік, отбасы, еңбек және басқа да құқықтары мен заңды мүдделерді қорғаудың ең тиімді тәсілі: азаматтардың сотқа арызданuы .

Түйінді сөздер

Заңды тұлғалар, азаматтық процесс, заң, құқық, қорғау, сот, судья, норма, зат, мемлекет, бостандық, талап.

Кіріспе

Ерекше талап қоюмен іс жүргізуге биліктік – құқықтық қатынастардын белгілі бір түрлерінен пайда болатын құқық туралы дау бойынша заңда белгіленген істер жатады.

Ерекше талап қоюмен жүргізілетін істер келесі белгілермен сипатталады:

1)осы істер заңмен тура белгіленеді;

2)осы істерде бір жағынан азамат, қоғамдық бірлестіктер, бөтен жағынан, мемлкететтік орган, өзін-өзі басқару орган,ұйым, лауазымды тұлға немесе мемлекеттік қызметкер арасында пайда болған құқық туралы дау жөнінде пайда болады.

Осы сот өндірісінің ережелері бойынша бірнеше материалдық құқықтық қатынастардың – сайлау, басқа конституциялық, әкімшілік, қаржы, салық қатынастардан пайда болатын істер талқыланады. Бірақ осы материалдық құқықтық қатынастарды біріктіретін белгісі – олардың біліктік міңезі.

3) сот осы істерді талқылаған және шешкен кезде мемлекеттік органдардың, жергілікті өзін-өзі басқару органдардың, ұйымдардың, лауазымды тұлғалардың және мемлекеттік қызметкерлердің актілері мен іс-әрекеттерінің (әрекетсіздігінін) заңдылығын және дәлелдігін тексереді.

Сонымен, ерекше талап қоюмен іс жүргізу – ол жариялы-құқықтық қатунастардан пайда болатын даулар бойынша заңмен белгіленген азаматтық істерді бірінші сатыдағы сот талқылау және шешу тәртібі болып табылады.

Ерекше талап қоюмен жүргізілетін істер сот өндірісінің жалпы ережелері, яғни талап қоюмен жүргізілетін істерге қолданатын ережелер бойынша талқыланып, шешіледі. Жалпы ережелер (сот өндірісінің қағидалары, процесс сатылары бойынша дамуы, дәлелдемелерді дәлелдеу және бағалау ережелері, сот отырысының хаттамасын жасау, сот актілерін шығару тәртібі, іс бойынша өндірісті тоқтату негіздері, арызды қараусыз қалдыру негіздері және т.б.) бүкіл азаматтық істерді талқылау тәртібіне таратылады.

Сонымен қатар, заң шығарушы ерекше талап қоюмен жүргізілетін істерді талқылау және шешудін кейбір ерекшеліктерін бекітеді. Олардың арасында, ерекше түрде келесі ережелер белгіленген:

1)сотқа талап емес, арыз беріледі, яғни заң осы істерді қозғаудың ерекшелікті құралын белгілейді;

2)арыздарды сотқа берудің мерзімі белгіленген;

3)тектік және жергілікті соттылықтың ерекшеліктері бар;

4)кейбір істер бойынша олардың талқылауына және шешуіне қысқартылған мерзім анықталған;

5)құқық туралы даудың субъектілері талап қоюшы және жауапкер деп аталмайды;

Даудың бір тарабын заң азамат немесе қоғамдық бірлестік деп атайды, ал басқа тарабын-мемлекеттік орган, жергілікті өзін-өзі басқару орган, лауазымды тұлға немесе мемлекеттік қызметкер деп атайды.

6)дауласып жатқан субъектілердің арасында келісім шартты жасау, талаптан бас тарту және талапты мойындау мүмкіндігі көрсетілмеген;

7)азаматпен немесе қоғамдық бірлестікпен дауланған шешімдер немесе әрекеттердің заңдылығын дәлелдеу міндеті қарсы тарапқа – мемлекеттік органға, жергілікті өзін-өзі басқару органына, лауазымды тұлғаға немесе мемлекеттік қызметкерге жүктеледі;

8)құқық қорғаудың ерекшелікті тәсілдері анықталған Қазақстан Республикасы Азаматтық кодексінің 9 бабынын 1 тарабы.

Зерттеудің мақсаты мен міндеті.

Қазақстан Республикасында әкімшілік органдар мен лауазымды тұлғалардың қаулыларына шағымдану туралы істерді қарау тәртібін реттейтін нормативтік құқықтық актілерді зерделеу.

Зерттеудің объектісі.

Әкімшілік органдар мен лауазымды тұлғалардың қаулыларына шағымдану туралы істерді қарау тәртібін реттейтін нормативтік құқықтық актілер, казақстандық және ресейлік ғалымдардың ғылыми жұмыстары.

Әдебиеттік шолу

Заң әдебиетінде мемлекеттік мәжбүрлеудің мәні туралы мәселелер бойынша бұдан басқа да бағыт, пікір, айқындамалар кездеседі. Алайда бұлардың құқық теориясында кең таралып, түпкілікті орнықпағандықтан баса назар аудармай, мемлекеттік мәжбүрлеудің мәнін талдау барысында жоғарыда атап өткен негізгі екі жақты мағынадағы көзқарастармен ғана шектелгеніміз жөн

Әрбір субъект (жеке немесе заңды тұлға) бұзылған немесе дауланатын конституциялық құқығын, бостандығын немесе заңмен қорғалатын мүддесін қорғау үшін сотқа шағымдануға құқығы бар. Құқықтың болмашы болып көрінуінің немесе субъектінің дәлелінің алғашқы сенімсіздігінің айтарлықтай маңызы жоқ (сотқа шағымдануға кедергісі жоқ). Құқықты қорғау кезінде туындаған кедергілер (проблемалар) іс жүргізу механизмдерін іске асырған кезде, бірінші кезекте - азаматтық процесте дәлелдеу кезінде жойыла алады.

Құқық қорғаудың маңызды алғышарттарының бірі тікелей сотқа шағымдану болып табылады. Алдымен қай сотқа шағымдану керектігін анықтау керек (кітапта бұл жөнінде қажетті мәліметтер бар). Одан кейін, сотқа талап арызды, арызды немесе басқа да жазбаша шағымдануларды тиісті тәртіп бойынша жазу керек. Мүдделі субъект сондай-ақ өзінде бар дәлелдемелердің барлығын тапсыруы керек.

Талап етілетін (қажетті) шарттарды орындау кезінде құқық кепілдігі, тұтастай алғанда, күдік тудырмауы керек. Бұзылған құқықтар мен азаматтардың және заңды тұлғалардың заңмен қорғалатын мүдделерін сотпен қорғаудың заңдық механизмі қазір айтарлықтай тиімді екеңдігін айта кету керек.

Соттардың мамандануы осыған мүмкіндіктер жасауда. Мысалы, кәсіпкерлік қызметтің субъектілерінің арасындағы дауды экономикалық соттар ойдағыдай шешеді. Әр істің түрі бойынша сот ісін жүргізудің диффенциациясы есті.

Бірінші кезекте, әрине, азаматтық сот ісін жүргізудің негізгі түрі ретінде талап арыз өндірісін қоддану саласындағы әдістемені жетілдіру жүзеге асырылады. Азаматтардың және заңды тұлғалардың құқығын қалпына келтіруге мүмкіндік беретін белгілі бір алғышарт болғанда, қорғауды кейінге қалдыруға болмайтын жағдайда, сот тәртібімен ешқандай даусыз бұйрықты өндіріс көзделген (енгізілген).

Мемлекеттік билік органдарының, лауазымды тұлғалардың құқыққа қайшы әрекеттеріне шағымдануға байланысты істер бойынша өндіріс айрықша талап арыз түрінде беліп керсетілген. Сонымен қатар, айрықша талап арыз өндірісіне қатысушылар талап арыз өндірісіндегі сияқты, іс жүргізу құқығының бүкіл спектріне ие болады. Істі соның шеңберінде жүргізу сондай-ақ толы-ғымен және тұтастай процестің бәсекелестігіне негізделеді.

Азаматтар мен заңды тұлғалар жеке мәні бар мемлекеттік органдар мен лауазымды тұлғалардың актілеріне ғана емес, сондай-ақ нормативті құқықтық актілерге де шағым бере алады.

Айрықша өндіріс деп аталатын даусыз өндіріс тиісті түрде қалыптасып келеді (тұрақтану, кеңею процестері жүруде). Банкроттық туралы, бала асырап алу жөніндегі істерді айрықша өңдіріске жатқызу салыстырмалы түрде жаңа заңи шешім болып табылады. Айрықша өңдірістегі дәстүрлі шешімдерге түрлі заңи мәні бар әр түрлі фактілерді айқындау, азаматты хабар-ошарсыз жоғалды деп тану және оны елді деп жариялау жатады. Айрықша іс жүргізу тәртібінен басқа да істер қаралады .

Азаматтық процесте шағымдану (наразылық білдіру) механизмі мен сот шешімдерін, үйғарымдарын (сот актілерін) қайта қарау оңтайландырылған. Апелляция институты практикалық маңызға ие болды. Сот актілерінің қадағалау тәртібімен және жаңадан ашылған мән-жайларға байланысты қайта қаралуы мүмкін.

Кез келген мүдделі адам, егер оның құқығы бұзылса немесе дауға түссе, немесе заңмен қорғалатын мүддесі бұзылса, заңмен белгіленген тәртіппен, сотқа талап арыз түсіруге, арыз жазуға немесе шағым беруге құқылы.

Қаралатын құқықтық қатынастардың сипатына, яғни құқықтың қандай саласының нормасының бұзылғанына орай сот ісін жүргізудің бірқатар ерекшеліктері болады. Айталық, қылмыстық процес үшін қылмыстың белгілерін анықтау кезінде тиісті мемлекеттік органдарды ынталы және белсенді әрекет етуге міндеттейтін жариялылық тән. Азаматтық процесте керісінше, белгілі бір тыйым принципіне сүйене отырып,

тараптар материалдық және іс жүргізу құқықтарына өздері билік етеді. Азаматтық іс жүргізу - Азаматтық іс жүргізу кодексімен реттеледі.

Сотта азаматтық іс өзінің құқығын немесе заңмен қорғалатын мүдделерін қорғау ұшін өтініш жасаған адамның арызы бойынша, прокурордың арызы бойынша, заң бойынша басқа адамдардың құқықтары мен мүдделерін қорғау үшін сотқа жүгіне алатын болған жағдайда мемлекеттік басқару, жергілікті өзін-өзі басқару органдарының, кәсіподақтың, мекемелердің, ұйымдардың және азаматтардың мәлімдеуі бойынша қозғалады.

Азаматтық іс қозғау - процестің бірінші және маңызды сатысы. Азаматтық іс қозғаудың алдында мүдделі адам арыз береді.

Сотқа арыз берудің тәртібі.

Заңдық маңызы бар фактілерді анықтау туралы істер бойынша арыз арыз берушінің тұрғылықты жеріндегі сотқа берілетін, бұған жылжымайтын мүлік орналасқан жердегі сотқа берілетін жылжымайтын мүлікті меншік, шаруашылық жүргізу, оралымды басқару құқықтарымен иелену, пайдалану және (немесе) оларға билік ету фактісі қосылмайды.

Арыз сотқа жазбаша нысанда беріледі.

Арызда:

1) арыз берілетін соттың атауы;

2) арыз берушінің атауы, оның тұрғылықты жері немесе, егер арыз беруші ұйым болса, оның тұрған жері мен банктік реквизиттері, сондай-ақ, егер арызды оның өкілі берсе, өкілдің атауы мен мекен-жайы;

3) арыз берушінің өзінің талаптарын негіздейтін мән-жайлар, және бұл мән-жайларды растайтын дәлелдемелер;

4) арызға қоса тіркелетін құжаттардың тізбесі көрсетілуге тиіс.

Арызда істі шешу үшін маңызы бар өзге де мәліметтер көрсетілуі, сондай-ақ арыз берушінің өтініші баяндалуы мүмкін.

Арызға арыз беруші немесе арызға қол қоюға және оны көрсетуге өкілеттігі болған жағдайда оның өкілі қол қояды.

Қазақстан Республикасы Азаматтық іс жүргізу кодексінің 294 бабына сәйкес, арызда арыз берушінің қандай фактіні және қандай мақсатпен анықтау қажет екендігі көрсетілуге тиіс, сондай-ақ арыз берушінің тиісті құжаттарды алуы мүмкін еместігін не жоғалған құжаттарды қалпына келтіру мүмкін еместігін растайтын дәлелдемелер келтірілуге тиіс.

Арызды қабылдау кезінде сот арызданушыдан ол фактіні анықтаудың оның қандай заңдылық мүддесін қорғайтындығын айқындап, арызданушыдан фактіні куәландыратын тиісті құжатты алудың немесе оны қалпына келтірудің мүмкін еместігін растайтын жазбаша дәлелдемелерді талап етуі қажет.

Құжатты алу мүмкіндігінің жоқтығы деп белгілі бір фактіні тіркеу ережелерінің талабын (мысалы, асырауда болуды) не фактіні тіркеу тәртібінің сақталмауын немесе сол сәтте ондай шараға бара алмаушылықты, жүгінуге жағдайы болмауын түсіну қажет (мысалы, өлім фактісі, баланың ата-анасы бала туғаннан кейін некені тіркетпеген, баланың туғаны туралы жазбаға уақытында түзету енгізбеген және әкенің қайтыс болуына байланысты мұны жасау мүмкін болмаған жағдайларда әкелікті тану фактісі). Құжатты алуға мүмкіншілік жоқ деп, сондай-ақ фактіні растайтын құжаттар болғанмен, алайда сол құжатта дәлелдемелік маңызынан айыратын, түзетілуі мүмкін емес (мысалы, қайғылы жағдай туралы акт) қателіктер мен фактіні тура дәлелдейтін негіздемелер болмаса, ол құжаттар дәлел болу маңыздылығын жоғалтып, оны түзетуге жағдайлар болмауын түсіну қажет.

Құжаттың жоғалып немесе жойылып кетуіне байланысты тиісті органның оның көшірмесін беру мүмкіндігінің болмауын жоғалған құжатты қалпына келтіруге мүмкіндік жоқ деп түсіну қажет.

Негізгі бөлігі

Сотқа шағым беру әкімшілік жаза қолдану туралы қаулының орындалуын тоқтата тұрады.

Мүдделі адамдардың жоғары тұрған органдарға немесе жоғары тұрған лауазымды адамға бағыныштылық тәртібімен алдын ала жүгініу сотқа шағым беру және соттың оны мәні бойынша қарау мен шешуі үшін міндетті шарт болып табылмайды.

Шағым беру мерзімнің өткізіліп алуы,әкімшілік жаза қолдану мерзімінің, сондай-ақ қаулының орындалу мерзімнінің өтуі соттың шағымды қарауға қабылдаудан бас тартуына негіз болып табылмайды.

Мерзімдер мен олардың істі дұрыс шешу үшін маңызын сот шағымның мазмұнына қарамастан тексереді.

Әкімшілік құқық бұзушылық туралы істерді қарауға уәкілетті органның (лауазымды адамның) қаулысына адамдар қаулының көшірмесі табыс етілген күннен кейін 10 күн ішінде тікелей сотқа шағым бере алады.

Егер әкімшілік құқық бұзушылық туралы іс бойынша қаулыға шағым жоғары тұрған органға және сотқа бір мергілде түссе, онда шағымды сот қарайды.

Әкімшілік құқық бұзушылық туралы іс бойынша қаулыға прокурор қаулының көшірмесін алған күннен бастап 10 күн ішінде сотқа наразылық келтіруі мүмкін.

Ішкі істер органдары қолданатын әкімшілік-процессуалдық шаралары, мемлекеттік мәжбүрлеу шараларының белгілі бір түрі болғандықтан, олардан жеке бөлек қарастырылуы мүмкін емес. Сондықтанда назар аударар жайт, мемлекеттік, әкімшілік мәжбүрлеу және жалпы әкімшілік-процессуалдық шаралары мен ішкі істер органдары қолданатын әкімшшк-процессуалдык, шаралар тобы арасында жалпы, топтык, және де жекелей негізде диалекти-калық сипаттағы өзара байланыстың болуы. Өйткені бірінсіз бірі жоқ деген ұстанымға сүйенетін диалектика, бізге кейбір жеке құбылыстарды қарастыру тек олардың жалпы категорияларымен байланысын анықтау негізінде ғана жүзеге асыруға болатындығын айқындай түседі. Шындығында, ішкі істер органдары қолданатын әкімшілік-процессуалдық шаралар тобын қарастырмастан бұрын, ең алдымен олардың жалпы категориясы болып табылатын мемлекеттік пен әкімшілік мәжбүрлеуге және жалпы әкімшілік-процессуалдық шараларға мейлінше көңіл бөлу қажет. Ал мұның өзі, осы дипломдық жұмыстың заты мен шекті межелерін нақты айқындап беруге жағдай туғызады.

Осы айтылған мән-жағдайларға еркін бойлап тереңірек түсіну үшін ең алдымен мемлекеттік мәжбүрлеу институтын қарастырған ләзім. Бастама ретінде айтарымыз, осы уақытқа дейін мемлекеттік мәжбүрлеу проблемалары және олардың турлері тиісті құқық салаларындағы заңгер ғалымдардың назарын барынша аударып отыр. Ал олардың осы аталмыш институттың сипатын әспетейтін белгілеріне қатысты ой-пікірлері, әрқилылығымен ерекшеленеді.

Қорытынды

Қорыта келгенде заң бойынша ерекше талап қоюмен іс жүргізуге мына істер жатады:

1) Сайлауға, референдумдарға қатысушы азаматтар мен қоғамдық бірлестіктердің сайлау құқықтарын қорғау туралы арыздар бойынша іс жүргізу;

2) Әкімшілік құқық бұзушылық туралы істерді қарауға уәкілетті органдардың (лауазымды адамдардың) қаулыларына дау айту туралы істер бойынша іс жүргізу;

3) Мемлекеттік өкімен, жергілікті, өзін өзі басқару органдарының, қоғамдық бірлестіктердің, ұйымдардың, лауазымды адамдар мен мемлекеттік қызметшілердің шешімдері мен әрекеттеріне (немесе әрекетсіздігіне (дау айту туралы іс бойынша іс жүргізу;

4) Нормативтік құқықтық актілердің заңдылығына орай даулар туралы іс бойынша іс жүргізу;

5) Прокурордың органдар мен лауазымды адамдардың актілері мен іс-әрекеттерін заңсыздеп тану туралы жүгінуі.

Бір жағынан әркімге Қазақстан Республикасы Конституциясында және Қазақстан Республикасы заңдарында көзделген құқықтарын, бостандықтарын және заңды мүдделерін шектейтін мемлекеттік органдардың, ұйымдардың, лауазымды және басқа адамдардың кез келген заңсыз шешімдері мен іс әрекеттеріне сот арқылы қорғалу қықығына кепілдік беретін.

Азаматтардың мемлкеттік органдар, лауазымды дәне басқа да адамдардың шешімдеріне және іс әрекеттеріне арыздары және олармен байланысты талап арыздары (мысалы, лауазымды адамдардың заңсыз іс әрекеттері арқылы келтірілген мүліктік және моральдық зиянды өнідру туралы, тұрғын үйге меншік құқығын тану туралы, т.б. талап арыздары) талап өндірісі тәртібінде қаралуға тиіс.

Ерекше талап қоюмен жүргізілетін істер, Қазақстан Республикасы заңдарында бекітілген кейбір реттерден басқа, сот ісін жүргізудің жалпы ережелері бойынша қаралады.

Жалпы ереже дегеніміз сот ісін жүргізуде барлық тиісті пинциптердің қолданылуы, істің барлық көзделген сатылардан қтуі, қажетті дәлелдердің қолданылуы, істің қаралуы барысында қажетті қаулылардың шығуы, сот мәжілісі хаттамасының жүргізілуі және т.б.

Ал кейбір реттерге келсек, олар бірқатар жалпы және жеке ерекшеліктерді білдіреді.

Біріншіден, сот қідірісін жүргізудің аталған түріне талап арыз терминологиясы кірмейді: іс азаматтың арызы немесе прокурор өтініші бойынша қозғалады; бітімгершілік келісім бекітуге және талап арызды тану мүмкіндігі көзделмейді.

Әкімшілік жолымен айыппұл салу туралы қаулы жөніндегі шағым туралы сот шешіміне апелляциялық тәртіпте шағым беруге жатпайды.

Әкімшілік қатынастарынан туындайтын істерді жүргізуінде қолданылатын тәсілдерінің кейбір ерекшеліктері бар. Лауазымды адам немесе әкімшілік орган жасаған іс әрекеттерді (әрекетсіздікті) заңсыз деп тану – санаттағы істердің ең негізгі қорғау тәсілі болып табылады.

Әдебиеттер тізімі

1. Қазақстан Республикасының Конституциясы 30 т*амыз* 1995 жыл республикалық референдумда қабылданды) (2022.19.09. берілген өзгерістер мен толықтыруларымен).

2.Алексеев С. С. Теория права.-М., 1994. С. 150; Братус С. Н. Юрй дическая ответственность и законность,-М., 1976. С. 44; Веремеенк, И. И. Административно-правовые санкции. -М., 1975.

3.Сарсенов К. М, Государственное принуждение и его реализация деятельности ОВД: Дис. канд. юрид. наук. - СПб., 1996.

4.Бахрах Д. Н. Административная ответственность. -Пермь, 1966.

5.Гранин А. Ф. Убеждение и принуждение в правоохранительной дея-тельности органов внутренних дел. -Киев, 1973.

6.Основы государства и права // Под ред. академика Кутафина О. Е. -М., 1995

7.Рябов Ю. С. Административно-предупредительные меры по советско му праву: Дис.канд. юрид. наук. -М, 1973; Сейлханов М. С Решение органов внутренних дел по применению административно-предупредительных мер: Автореф. Дис.канд. юрид. наук. - М., 1987.

8.Какимжанов М. Т. Соблюдение прав и свобод граждан в деятельности милиции: Автореф. дис.канд. юрид. наук.- М., 1995.

9.Бахрах Д. Н. Административное право. -М, 1996.

10.Татарян В. Г., Омаров И. А. Казахстанское административное право. В3-х частях. Часть 1. - Алматы, 1997.

11. «ҚР ішкі істер органдары туралы» ҚР заңы 1995ж.21.12.

УДК 504.064.2:556.5

Ерік Ә., Юриспруденция
Каспаева Р.С., доцент

Проблемы правового регулирования интеллектуальной собственности в цифровую эпоху

Аннотация

Цифровая эпоха вызвала радикальные изменения в сфере интеллектуальной собственности (ИС), породив новые вызовы и трансформации в правовом регулировании. Быстрое развитие цифровых технологий, интернета и глобальных коммуникационных сетей значительно упростило распространение объектов ИС, что привело к необходимости переосмысления существующих правовых механизмов защиты. На сегодняшний день стало очевидно, что прежние модели охраны ИС не в полной мере справляются с вызовами цифровой среды, особенно в вопросах авторства, лицензирования и юрисдикции. В условиях стремительного роста объёмов цифрового контента, а также всё более широкого применения технологий искусственного интеллекта, необходим поиск инновационных правовых решений.

В данной статье проводится глубокий анализ возникающих проблем, связанных с цифровизацией объектов ИС, выявляются существенные пробелы в национальном и международном законодательстве, а также предлагаются возможные пути совершенствования правового регулирования с учетом современных реалий цифрового общества. Отдельное внимание уделено вопросам трансграничного взаимодействия, цифрового пиратства, использования блокчейн-технологий и правового статуса ИИ-генерируемых объектов. На основе анализа современной научной литературы и правоприменительной практики обоснована необходимость создания гибкой, сбалансированной и технологически нейтральной системы защиты интеллектуальных прав.

Ключевые слова

Иинтеллектуальная собственность, цифровая эпоха, авторское право, патент, правовое регулирование, интернет, цифровые технологии, международное право, контрафакт, блокчейн, трансграничность, цифровизация.

Введение

Развитие информационных технологий и цифровизация практически всех сфер общественной и экономической жизни оказывают мощное влияние на институт интеллектуальной собственности. В условиях стремительного роста объемов цифрового контента, произведений, данных и инновационных решений возрастает необходимость комплексной адаптации правовых норм к новым цифровым реалиям. Традиционные механизмы охраны ИС, сформировавшиеся в эпоху аналоговых технологий, часто оказываются неэффективными при применении в цифровой среде, что порождает конфликты интересов между авторами, пользователями, цифровыми платформами и посредниками.

Целью данной научной статьи является всестороннее исследование правовых проблем защиты интеллектуальной собственности в цифровую эпоху, выявление существующих пробелов в законодательстве, а также определение перспектив и направлений его совершенствования. Особое внимание уделяется международным аспектам регулирования, таким как трансграничное распространение цифрового контента, юрисдикционные споры, сложности в определении применимого права, а также различия в уровне правовой охраны между государствами.

Кроме того, развитие технологий влечет за собой необходимость пересмотра традиционных подходов к правовой охране объектов интеллектуальной собственности, а

также адаптации существующих юридических конструкций к новым формам творческой деятельности. Например, создание цифровых произведений при помощи искусственного интеллекта вызывает вопрос о правовом статусе таких объектов, а также об авторстве и правах на них. В условиях стремительного развития искусственного интеллекта и алгоритмического творчества традиционные представления об авторстве и субъектах права подвергаются сомнению, что требует выработки новых доктринальных подходов и законодательных решений.

Также необходимо учитывать растущую значимость цифровой экономики, в которой объекты интеллектуальной собственности становятся не только средством правовой защиты, но и важным экономическим активом. Применение интеллектуальных прав в электронной коммерции, цифровых платформах, стартапах и высокотехнологичных отраслях требует более гибкого и сбалансированного подхода к регулированию, учитывающего интересы как правообладателей, так и участников цифрового рынка.

Таким образом, актуальность темы исследования обусловлена необходимостью переосмысления и модернизации правовых механизмов охраны интеллектуальной собственности в условиях цифровой трансформации общества и экономики.

Обзор литературы

Вопросы правового регулирования интеллектуальной собственности в условиях цифровизации активно обсуждаются в научной литературе. Одним из ключевых трудов в данной области является работа Гаврилова Э.П. «Авторское право и смежные права» (2010), в которой освещаются базовые теоретические аспекты охраны произведений науки, литературы и искусства. Также значительный вклад в исследование международно-правовых аспектов внесла Л.Л. Попова в книге «Интеллектуальная собственность в глобальном правовом пространстве» (2012), где автор подробно анализирует проблемы гармонизации законодательства различных стран.

Особое внимание в современной литературе уделяется влиянию цифровых технологий на институт авторского права. Например, в работе В.С. Григорьева «Цифровые технологии и право» (2014) рассматриваются проблемы, связанные с незаконным распространением контента в интернете, включая стриминг, торрент-сети и пиратские платформы. Автор подчеркивает необходимость адаптации традиционных норм к современным реалиям.

Актуальными остаются исследования, посвященные трансграничным аспектам регулирования интеллектуальной собственности. Так, С.Н. Лебедев в монографии «Право и интернет: транснациональные вызовы» (2015) предлагает рассматривать цифровую среду как самостоятельное правовое пространство, требующее формирования новых подходов к правовому регулированию.

Современные исследователи также акцентируют внимание на новых формах интеллектуального творчества, включая использование искусственного интеллекта. В книге Ю.А. Куракина «Искусственный интеллект и право» (2019) рассматриваются правовые проблемы авторства в случаях, когда произведение создано при участии автоматизированных систем.

Дополнительный вклад в дискуссию вносит зарубежная литература, например, работы Лоуренса Лессинга, особенно его труд «Свободная культура», в котором поднимается вопрос о балансе между свободным доступом к знаниям и защитой прав правообладателей. Лессинг рассматривает правовые аспекты цифровой культуры как основу для формирования более справедливой системы регулирования ИС.

Таким образом, литература по теме охватывает широкий спектр вопросов — от теоретических основ авторского права до анализа новых вызовов, связанных с цифровой трансформацией. Однако несмотря на наличие значительного числа публикаций, многие аспекты, особенно в сфере применения ИИ и международного взаимодействия, остаются недостаточно проработанными и требуют дальнейшего научного осмысления.

Основная часть:

Современная практика свидетельствует о том, что традиционные нормы авторского, патентного и смежного права не всегда справляются с вызовами цифровой эпохи. Одной из ключевых проблем остается правовая неопределенность в отношении объектов, созданных с участием или при помощи искусственного интеллекта. Законодательство большинства стран не признаёт ИИ субъектом права, в результате чего авторские права на такие объекты, как правило, принадлежат разработчику алгоритма, пользователю или компании-владельцу технологии. Однако это вызывает споры и юридическую неясность, особенно в случае креативных произведений без явного участия человека.

Кроме того, цифровая среда характеризуется высокой степенью трансграничности. Например, цифровой контент, созданный в одной юрисдикции, может быть размещён, продан и использован в другой, что затрудняет определение применимого законодательства и юрисдикции. При отсутствии единых международных соглашений по этим вопросам правообладатели сталкиваются с трудностями в защите своих прав в иностранных государствах. Особую сложность представляет защита ИС в странах с низким уровнем правоприменения или иным подходом к защите авторских и патентных прав.

Значительным вызовом является и проблема цифрового пиратства. Интернет облегчает распространение контрафактных материалов: фильмов, программного обеспечения, музыкальных произведений. Несмотря на наличие международных договоров, таких как Бернская конвенция, ВТО и TRIPS, нарушение авторских прав остаётся повсеместным. Эффективная борьба с пиратством требует усиления международного сотрудничества, внедрения современных технических решений и повышения правовой грамотности пользователей.

В то же время технологии открывают новые горизонты для правового регулирования. Например, блокчейн может применяться для регистрации авторских прав, отслеживания цепочек лицензирования и подтверждения подлинности цифровых объектов. Уже существуют стартапы и платформы, использующие смарт-контракты и децентрализованные реестры для управления правами на контент. Однако широкое применение таких технологий также требует правового закрепления их статуса, механизмов верификации данных и стандартов взаимодействия между участниками.

Одним из направлений совершенствования правового регулирования является развитие лицензирования и правового оборота цифрового контента. В условиях, когда распространение произведений осуществляется через цифровые платформы, традиционные договоры лицензирования нуждаются в пересмотре и адаптации. Требуется разработка унифицированных цифровых лицензий, которые будут учитывать характер цифровой среды: многократное копирование, совместное использование, модификации, распространение через облачные технологии.

Также важным аспектом является проблема соблюдения баланса между интересами авторов и потребителей. В условиях цифровизации возрастает значимость открытых лицензий, Creative Commons и моделей свободного распространения, при этом законодательство должно обеспечивать защиту авторских прав при сохранении доступа общества к знаниям и информации.

Развитие цифровых двойников, NFT-технологий и метавселенных также создаёт новые вызовы для правовой системы. Объекты, существующие только в виртуальной среде, требуют переосмысления понятий собственности, владения и передачи прав. Например, при передаче NFT, связанного с цифровым произведением, важно установить, какие именно права передаются: владение уникальным токеном или все авторские права на объект?

В этой связи перспективным направлением является правовое признание новых форм интеллектуальной собственности и выработка соответствующих юридических

механизмов их защиты. Следует также предусмотреть ответственность платформ и посредников, через которых осуществляется распространение цифровых объектов, а также правовые меры реагирования на нарушение прав в сети.

Таким образом, основная часть работы подтверждает необходимость комплексного подхода к реформированию правового регулирования интеллектуальной собственности в цифровую эпоху с учётом технологических изменений, международного контекста и баланса интересов всех участников цифрового рынка.

Одной из центральных проблем является сложность в правоприменении норм, регулирующих интеллектуальную собственность, в условиях глобальной цифровой среды. Распространение цифрового контента не ограничивается государственными границами, что затрудняет определение юрисдикции, применимого права и механизма защиты прав. Например, размещение контрафактного контента на сервере в одной стране с возможностью его свободного скачивания в другой требует транснационального взаимодействия правоохранительных органов и унификации законодательства.

Цифровая эпоха породила новые способы нарушения интеллектуальных прав, включая нелегальный стриминг, пиратство в P2P-сетях, клонирование программного обеспечения, deepfake-технологии и распространение NFT-контента с нарушением авторских прав. Современное законодательство зачастую не поспевает за этими технологическими трендами, что открывает лазейки для недобросовестных пользователей и цифровых платформ.

Особое внимание заслуживает вопрос авторского права на произведения, созданные при участии или полностью с помощью ИИ. На текущий момент ни одно национальное законодательство не предоставляет четкого ответа на вопрос, может ли ИИ быть признан автором произведения. Это создает правовую неопределенность и препятствует правоприменению. Кроме того, возникает вопрос о правах разработчиков ИИ, пользователей и платформ, в которых используются такие системы.

Различия в законодательстве различных государств приводят к фрагментарности правовой охраны. Например, в одних странах возможно применение принципа «fair use» (разумного использования), в то время как в других допускается лишь минимальное цитирование. Это осложняет правоприменение и защиту прав в кросс-граничной цифровой среде. Проблема усугубляется тем, что международные соглашения, такие как Бернская конвенция и Договор ВОИС по авторскому праву, не успевают адаптироваться к современным вызовам цифровизации.

В то же время, цифровые технологии могут быть не только источником проблем, но и инструментом их решения. Например, технология блокчейн используется для верификации авторства, фиксации прав на цифровые активы и создания смарт-контрактов. Также развивается практика использования цифровых водяных знаков, DRM-систем и автоматизированных систем мониторинга нарушений в интернете. Однако внедрение таких решений требует правовой поддержки и международного признания.

Учитывая вышеизложенные проблемы, необходимо реформирование национального и международного законодательства в сфере интеллектуальной собственности. Это включает в себя:

- разработку единых подходов к правовому статусу цифровых произведений;
- введение четких норм, регулирующих авторство и использование ИИ;
- унификацию юрисдикционных норм и процедур трансграничной защиты прав;
- развитие гибких лицензионных моделей, включая открытые лицензии;
- стимулирование сотрудничества между государствами, цифровыми платформами и правообладателями.

Еще одним важным направлением анализа является развитие и использование технологий блокчейн и смарт-контрактов в сфере интеллектуальной собственности. Данные технологии открывают новые возможности для автоматизации управления

правами, обеспечения прозрачности сделок и контроля за использованием цифровых объектов. Например, с помощью смарт-контрактов можно реализовать автоматическую выплату роялти при каждом использовании произведения, что повышает эффективность и снижает издержки правообладателей. Вместе с тем, широкое внедрение таких решений требует разработки четкой нормативной базы, которая учитывала бы специфику функционирования децентрализованных систем и их правовую значимость.

Важным вызовом остаётся и вопрос доказательства нарушения прав в цифровой среде. При традиционном нарушении ИС (например, выпуске поддельной продукции) возможно проведение экспертиз, изъятие товара, фиксация фактов с помощью свидетелей. В цифровом пространстве же доказательства часто представляют собой цифровые следы — метаданные, лог-файлы, скриншоты, что требует применения специальных методов фиксации и верификации информации, допустимой в судебных процессах. Кроме того, без соответствующей законодательной базы, цифровые доказательства могут быть легко оспорены или признаны недействительными.

Наконец, необходимо отметить наличие существенного разрыва между уровнем развития технологий и скоростью адаптации законодательства. Цифровая среда развивается стремительно, тогда как законотворческий процесс зачастую затянут и не успевает реагировать на вызовы времени. Это приводит к возникновению «регуляторных лакун», в которых действует правовая неопределенность, создающая риски как для авторов и пользователей, так и для государства в целом. Решение данной проблемы видится в разработке гибких нормативных механизмов, основанных на принципах технологической нейтральности и открытости для адаптации.

Результаты:

Проведенное исследование показало, что цифровизация оказывает глубокое влияние на институт интеллектуальной собственности, формируя качественно новые вызовы для правового регулирования. В частности, выявлены следующие ключевые проблемы:

1. Правовая неопределенность в отношении объектов, созданных с использованием ИИ, что требует пересмотра понятий авторства и правоспособности в контексте автоматизированного творчества.
2. Отсутствие эффективных международных механизмов регулирования трансграничных нарушений, что снижает уровень правовой защищенности в глобальной цифровой среде.
3. Недостаточная правовая база для фиксации и использования цифровых доказательств, препятствующая эффективному судебному и административному реагированию на правонарушения.
4. Низкая степень ответственности цифровых платформ за размещаемый контент, что требует законодательного урегулирования уровня их участия в защите ИС.
5. Отставание законодательства от технологических процессов, что актуализирует необходимость разработки универсальных, адаптивных и технологически нейтральных правовых конструкций.

Также в ходе анализа установлено, что внедрение блокчейн-технологий и смарт-контрактов обладает высоким потенциалом для повышения прозрачности и автоматизации правоотношений в сфере ИС, но требует дополнительного нормативного и институционального сопровождения.

Таким образом, обеспечение эффективной правовой охраны интеллектуальной собственности в цифровую эпоху возможно только при условии системного и сбалансированного подхода, включающего адаптацию существующих норм, международную координацию и внедрение инновационных технологий правового регулирования.

Заключение

Цифровая эпоха предъявляет новые требования к институту интеллектуальной собственности, обнажая его слабые стороны и провоцируя необходимость глубокой реформы. В результате проведенного исследования стало очевидным, что правовое регулирование ИС требует комплексного и многоуровневого пересмотра с учетом технологических и социальных изменений. Отказ от универсальных, но устаревших подходов, и переход к более гибким, дифференцированным моделям регулирования — ключ к эффективной защите прав в цифровую эпоху.

Также очевидна необходимость усиления роли международных организаций и межгосударственного сотрудничества для унификации правовых режимов и выработки глобальных стандартов защиты. В этом контексте важным шагом является развитие совместных инициатив, платформ и соглашений, ориентированных на цифровое будущее интеллектуальной собственности.

Реформа должна учитывать баланс интересов: с одной стороны — правообладателей, с другой — общества, нуждающегося в свободном доступе к знаниям, культуре и информации. Только при соблюдении этого баланса возможно создание устойчивой, справедливой и функциональной системы охраны интеллектуальной собственности в XXI веке.

Кроме того, необходима активизация научных исследований в данной области, развитие образовательных программ, формирующих у юристов, айти-специалистов и контент-создателей глубокое понимание принципов правового регулирования ИС. В долгосрочной перспективе это будет способствовать формированию правовой культуры цифрового общества и минимизации правонарушений.

Список источников

1. Гаврилов Э.П. Авторское право и смежные права. – М.: Юристъ, 2010.
2. Попова Л.Л. Интеллектуальная собственность в глобальном правовом пространстве. – М.: Статут, 2012.
3. Григорьев В.С. Цифровые технологии и право. – СПб.: Юридический центр, 2014.
4. Лебедев С.Н. Право и интернет: транснациональные вызовы. – М.: Проспект, 2015.
5. Куракин Ю.А. Искусственный интеллект и право. – М.: Юстицинформ, 2019.
6. Лессинг Л. Свободная культура. – М.: Новое издательство, 2016.
7. Право и цифровизация / под ред. А.А. Иванова. – М.: Инфра-М, 2020.

УДК 342.9

Есмагамбетова А. Д., Юриспруденция
Каспаева Р.С., доцент

Использование специальных знаний в деятельности адвоката

Аннотация

В статье рассматриваются теоретические и практические аспекты использования специальных знаний в деятельности адвоката. Проанализированы формы привлечения экспертов и специалистов, выявлены правовые проблемы и предложены меры по совершенствованию законодательства. Работа опирается на нормы УПК РК, Закон «Об адвокатской деятельности», судебную практику и международный опыт. Статья может быть полезна адвокатам, юристам и студентам юридических специальностей.

Ключевые слова

Адвокат, специальные знания, эксперт, специалист, заключение, экспертиза, защита, уголовный процесс.

Современная правовая система Республики Казахстан предполагает всё более широкое использование специальных знаний в уголовном, гражданском и административном процессе. Адвокат, как ключевая фигура в защите прав и законных интересов граждан, активно взаимодействует с экспертами, специалистами и научными консультантами. Это особенно важно в условиях растущей сложности дел, технической насыщенности доказательств (видеозаписи, цифровые следы, аудиофайлы), а также активного применения научных знаний в криминалистике, медицине, экономике и других областях. В связи с этим возрастает значение правильного понимания роли специальных знаний и порядка их использования в деятельности адвоката.

Цель настоящей работы состоит в том, чтобы проанализировать правовую природу и механизмы использования специальных знаний в адвокатской деятельности, выявить проблемы и предложить направления их правового и организационного совершенствования.

Объектом исследования являются нормативно-правовые акты Республики Казахстан, регламентирующие адвокатскую деятельность, судебная практика, касающаяся использования специальных знаний, а также научные труды по вопросам криминалистики, судебной экспертизы и процессуального права.

Использование специальных знаний в уголовном, гражданском и административном судопроизводстве является неотъемлемой частью обеспечения полноты, объективности и всесторонности рассмотрения дел. Адвокат, как участник процесса, активно взаимодействует с экспертами и специалистами для обоснования позиции защиты или представительства интересов доверителя.

1. Национальное законодательство

Ключевым нормативным актом, регулирующим порядок использования специальных знаний в уголовном процессе, является Уголовно-процессуальный кодекс Республики Казахстан (УПК РК) [1]. Важнейшими статьями в контексте рассматриваемой темы являются:

Статья 35 — устанавливает круг участников процесса, в том числе эксперта и специалиста;

Статья 116 — определяет основания, цели и порядок назначения судебной экспертизы;

Статья 118 — регламентирует права и обязанности эксперта, включая его ответственность;

Статья 119 — раскрывает понятие специалиста, его роль и порядок участия в следственных действиях.

Особое внимание в УПК уделяется праву сторон (включая защиту) на инициативное ходатайство о назначении экспертизы и представление альтернативных экспертных заключений, в том числе — подготовленных специалистами, не состоящими в государственном экспертном учреждении [1].

Значимым источником выступает Закон Республики Казахстан «Об адвокатской деятельности и юридической помощи» [2], в котором установлены следующие положения:

адвокат вправе привлекать независимых специалистов для консультаций по вопросам, требующим специальных знаний;

заключения специалистов могут использоваться адвокатом как доказательства в суде;

адвокат может заявлять ходатайства об участии специалистов в следственных и процессуальных действиях.

Кроме того, используются:

Закон РК «О судебно-экспертной деятельности», который определяет статус эксперта, условия его аккредитации и принципы независимости [3];

Инструкции и методические рекомендации Министерства юстиции РК, содержащие алгоритмы проведения конкретных видов экспертиз (судебно-медицинской, автотехнической, лингвистической и др.);

Постановления Верховного Суда РК, в которых содержатся разъяснения по вопросам допустимости, надёжности и оценки доказательств, основанных на специальных знаниях [4].

2. Научно-практические источники

Значительный вклад в разработку теоретико-правовых основ использования специальных знаний в адвокатской практике внесли отечественные и зарубежные учёные. Среди них:

Ахметова Т.С. в своих трудах исследует правовые условия допустимости заключений специалистов, механизмы их оценки и соотношение с заключениями экспертов. Особое внимание уделяется грани между допустимыми специальными знаниями и выводами правового характера, которые специалисту делать запрещено [5].

Касымов А.А. анализирует тактические особенности работы адвоката при допросе эксперта в суде. Он подчёркивает необходимость подготовки адвоката к процессу, правильной постановки вопросов, выявления методологических ошибок в заключении, а также — применения контрэкспертизы [6].

Международные исследования охватывают опыт стран Европейского Союза и США. Так, в Германии и Франции подробно регламентированы условия привлечения частных экспертов адвокатом, в Великобритании разработаны этические кодексы экспертов [7], а в США активно используется система контрэкспертизы, где адвокат имеет право заявить об отказе от государственного заключения и представить альтернативное мнение специалиста, при этом суд рассматривает оба документа на равных основаниях [8].

Для обеспечения научной обоснованности и объективности исследования в процессе подготовки статьи был использован комплекс взаимодополняющих методов, позволяющих всесторонне охватить тему применения специальных знаний в деятельности адвоката:

Анализ законодательства. Посредством изучения норм Уголовно-процессуального кодекса Республики Казахстан [1], Закона «Об адвокатской деятельности и юридической помощи» [2], Закона «О судебно-экспертной деятельности» [3] и иных нормативных правовых актов были выявлены правовые основания, формы и пределы использования специальных знаний в адвокатской практике. Также проанализированы подзаконные нормативные документы Министерства юстиции РК, регулирующие экспертную деятельность.

Сравнительно-правовой метод. Применялся при сопоставлении казахстанского подхода к привлечению специалистов и экспертов с практикой зарубежных стран, таких как Германия, Франция, США и Великобритания [8]. Это позволило выявить как универсальные принципы, так и институциональные различия в регулировании экспертной помощи адвокату.

Изучение судебной практики. Проанализированы постановления Верховного Суда Республики Казахстан и практические примеры из уголовных дел, касающихся оценки заключений специалистов, ходатайств о назначении экспертиз и участия адвокатов в обеспечении доказательственной базы. Благодаря этому удалось сопоставить нормы права с их реальным применением.

Контент-анализ научной литературы. Изучены работы отечественных и зарубежных авторов [5; 6; 8], посвящённые теоретическим основам специальных знаний в юриспруденции, роли адвоката в работе с экспертами, а также вопросам доказательственной значимости заключений, подготовленных специалистами.

Применение указанных методов обеспечило комплексный, системный подход к изучаемой проблеме и позволило сформулировать обоснованные научные выводы.

Использование специальных знаний в адвокатской деятельности реализуется через несколько основных форм, каждая из которых имеет свои правовые, организационные и тактические особенности. Ниже рассмотрены ключевые из них:

1. Назначение судебной экспертизы по ходатайству адвоката

Судебная экспертиза — это процессуальное действие, осуществляемое экспертным учреждением или аттестованным специалистом в порядке, предусмотренном УПК РК [1]. Адвокат имеет право заявить ходатайство о её проведении на любой стадии процесса. Важно, чтобы в ходатайстве были чётко:

сформулированы обстоятельства, требующие экспертного разрешения;

обосновано наличие специальных знаний, необходимых для оценки фактов;

предложены конкретные вопросы, подлежащие исследованию экспертом.

Наиболее часто адвокаты ходатайствуют о назначении:

судебно-медицинской экспертизы (для оценки характера телесных повреждений, установления времени и причин смерти);

психиатрической экспертизы (для оценки вменяемости, способности лица осознавать действия и руководить ими);

бухгалтерской экспертизы (в делах о хищении, уклонении от налогов, ущербе предприятиям);

лингвистической экспертизы (в делах, связанных с клеветой, угрозами, разжиганием вражды);

автотехнической экспертизы (при ДТП) [3].

Реализация этого механизма требует от адвоката не только правовой грамотности, но и понимания предмета экспертизы, её методик и возможностей [5].

2. Заключение специалиста по инициативе адвоката

Специалистом может быть привлечено любое лицо, обладающее профессиональными знаниями в соответствующей области науки, техники, искусства или ремесла [1; 2]. Он не входит в государственный реестр экспертов и не проводит официальную судебную экспертизу, однако его заключение может быть приобщено к материалам дела как доказательство.

Заключение специалиста отличается от экспертного заключения тем, что:

оно инициируется стороной (в частности, защитой);

не требует назначения процессуального действия (как экспертиза);

оценивается судом по тем же правилам, что и иные письменные доказательства [4].

Адвокаты нередко используют заключения специалистов для:

опровержения официальной экспертизы (контрзаключения);

предварительного анализа перед ходатайством о назначении экспертизы;

подкрепления позиции защиты научно обоснованными аргументами [6].

Чтобы такое заключение было допустимым доказательством, оно должно:

быть составлено в письменной форме;

содержать сведения о квалификации специалиста;

основываться на достоверных материалах дела;

быть объективным и логически обоснованным [5].

3. Участие специалиста в следственных и процессуальных действиях

В соответствии с нормами УПК РК адвокат вправе заявить ходатайство об участии специалиста:

при осмотре места происшествия — для оценки технических деталей, определения механизма наступления события (привлекаются инженеры, криминалисты);

при предъявлении записей аудио- и видеонаблюдения — для оценки подлинности, обнаружения признаков монтажа (привлекаются фоноскописты, IT-специалисты);

при проведении допросов — особенно если необходим анализ психоэмоционального состояния допрашиваемого (участвуют психологи, психиатры, педагоги) [1; 2].

Роль специалиста заключается в консультировании адвоката, фиксации нарушений, подготовке экспертной оценки действий следователя или суда.

Пример: участие криминалиста при осмотре места происшествия может выявить утрату следов, неправильную фиксацию обстановки, нарушение методики упаковки улик. Это даёт основание для последующего исключения доказательств как недопустимых.

Анализ судебной практики Республики Казахстан, а также отзывы адвокатов и правоведов, выявил ряд устойчивых проблем, связанных с реализацией адвокатом права на привлечение специальных знаний. Эти проблемы затрудняют обеспечение состязательности сторон и снижают эффективность юридической помощи.

1. Формальный подход судов к заключениям специалистов

Суды часто отдают приоритет заключениям, подготовленным государственными экспертами, в ущерб заключениям специалистов, представляемым стороной защиты. Даже при наличии квалификации и соответствующего оформления заключения специалиста, оно может быть признано судом как «мнение третьего лица» и оценено как доказательство низкой значимости. Это нарушает принцип равноправия сторон и ущемляет права обвиняемого на защиту.

2. Отказы в назначении экспертиз по ходатайству адвоката

В практике нередки случаи, когда суд или следствие отклоняют ходатайства адвокатов о назначении экспертиз под предлогом отсутствия оснований либо из-за того, что «обстоятельства дела уже установлены». Такой подход лишает сторону защиты важного процессуального инструмента и может повлечь необоснованное осуждение при отсутствии должного анализа спорных фактов с использованием специальных знаний.

3. Дефицит независимых специалистов

В регионах Казахстана существует объективная проблема нехватки специалистов, готовых участвовать в уголовном процессе. Часто адвокаты сталкиваются с тем, что:

отсутствуют квалифицированные эксперты в частной практике;

специалисты отказываются участвовать из-за страха давления со стороны государственных органов;

стоимость заключений становится непреодолимым финансовым барьером для стороны защиты.

4. Правовая неопределённость статуса специалиста

Нормы УПК РК не дают исчерпывающего перечня полномочий специалиста. До сих пор остаются неурегулированными вопросы:

вправе ли специалист задавать вопросы при следственном действии;

может ли он вести фото- и видеосъёмку;

каковы его обязанности при выявлении нарушений процедуры следствия.

Отсутствие чёткого правового статуса специалиста ставит под угрозу допустимость его заключений и снижает процессуальную защиту, которую он может обеспечить [1; 3].

5. Процессуальное неравенство между стороной обвинения и защиты

Сторона обвинения располагает широкими возможностями — доступом к государственной экспертной системе, бюджетным финансированием, автоматическим удовлетворением ходатайств о проведении экспертиз. В то же время защите приходится самостоятельно доказывать необходимость каждой экспертизы, искать специалистов, финансировать их участие. Это нарушает принцип состязательности процесса и затрудняет реализацию конституционного права на защиту.

Анализ зарубежной практики демонстрирует, что в ряде правовых систем вопросы привлечения и оценки специальных знаний находятся на более высоком уровне развития и институционализации:

Германия и Франция

В этих странах широко распространена практика частных (независимых) экспертов, заключения которых имеют равную силу с государственными. Более того, суд не вправе отдавать приоритет заключению государственного эксперта без обоснования. Часто суды назначают т.н. «вторичных экспертов» — по ходатайству защиты — для критической переоценки первоначального заключения [8].

США

В американской системе уголовного судопроизводства действует принцип «равного доступа к доказательствам», что означает право защиты на проведение собственной экспертизы, использование собственных специалистов и право на контрэкспертизу. Кроме того, адвокаты имеют право допрашивать государственного эксперта наравне со стороной обвинения, оспаривая методику, выводы и объективность его работы [8].

Великобритания

Существует Кодекс поведения судебного эксперта, который регулирует стандарты независимости, профессиональной этики, допустимости заключений, а также порядок их составления. Нарушение этих норм может повлечь исключение заключения из доказательственной базы. При этом суд обязан учитывать заключения, представленные любой из сторон, если они соответствуют требованиям к доказательствам [8].

На основании проведённого исследования можно сделать следующие выводы и предложения, направленные на совершенствование правоприменительной практики и повышение эффективности использования специальных знаний в деятельности адвоката:

1. Специальные знания — ключевой инструмент правовой защиты

Привлечение специалистов и экспертов позволяет адвокату эффективно отстаивать позицию защиты, выявлять ошибки следствия, доказывать альтернативные версии произошедшего. Это усиливает объективность судопроизводства и способствует принятию справедливого решения.

2. Заключение специалиста должно быть признано полноценным доказательством

Заключения, подготовленные по инициативе стороны защиты, должны оцениваться судом наравне с другими доказательствами, без изначального принижения их доказательственной силы. Для этого требуется:

унификация требований к содержанию и оформлению таких заключений;

процессуальное признание их допустимости.

3. Необходимы законодательные меры по уточнению статуса специалиста

Рекомендуется внести изменения в УПК РК с целью:

определения полномочий специалиста на следственных и судебных действиях;

закрепления права специалиста на фиксацию нарушений, дачу устных пояснений, участие в обсуждении методики;

установления порядка оплаты труда специалиста и обеспечения доступа к материалам дела.

4. Обеспечение равного доступа к экспертной помощи

Адвокат должен иметь равные возможности с обвинением в инициировании экспертиз. Для этого предлагается:

ввести институт независимых экспертных центров при адвокатских палатах;

обеспечить финансирование экспертиз для лиц, получающих бесплатную юридическую помощь;

разработать реестр специалистов, готовых участвовать в делах по инициативе защиты.

5. Повышение правовой культуры адвокатов и судей

Для эффективного применения института специальных знаний необходимо:

проведение курсов повышения квалификации адвокатов по взаимодействию со специалистами;

обучение судей особенностям оценки заключений специалистов, в том числе по инициативе защиты;

издание методических пособий по формулированию вопросов эксперту, анализу заключений, ведению допросов специалистов.

Таким образом, развитие института использования специальных знаний в адвокатской деятельности представляет собой важнейшее направление в укреплении гарантий прав на защиту, формировании состязательного процесса и достижении подлинной справедливости в уголовном судопроизводстве.

Список источников

1. Уголовно-процессуальный кодекс Республики Казахстан.
2. Закон РК «Об адвокатской деятельности и юридической помощи».
3. Закон РК «О судебно-экспертной деятельности».
4. Постановления Верховного Суда РК по уголовным делам.
5. Ахметова Т.С. Использование специальных знаний в уголовном процессе. – Алматы, 2022.
6. Касымов А.А. Тактика работы с экспертом в суде. – Нур-Султан, 2021.
7. Международные стандарты адвокатской деятельности. – Женева: МО ООН, 2020.
8. The Role of Experts in Adversarial Systems: USA & UK Practice. – London, 2019.

УДК 343.10

Ефименко Н.В. , Правоохранительная деятельность
Олейник Ю.В., доцент

Актуальные проблемы обеспечения прав и законных интересов правопреемников в уголовном судопроизводстве

Аннотация

Статья посвящена актуальным проблемам обеспечения прав и законных интересов правопреемников в российском уголовном судопроизводстве. В статье анализируются правовые и процессуальные аспекты участия правопреемников в уголовном процессе, начиная с момента их признания таковыми, и заканчивая обеспечением их прав в ходе расследования и судебного разбирательства. Особое внимание уделяется юридическим трудностям, с которыми сталкиваются правопреемники в контексте уголовного производства, а также проблемам правовой неопределенности в связи с отсутствием четких норм, регулирующих их статус и процессуальные действия.

Автор рассматривает вопросы, связанные с возможностью правопреемников предъявлять гражданский иск в уголовном процессе, а также проблемы возмещения ущерба, причиненного преступлением, в случае, если потерпевший скончался до вынесения приговора. В статье освещены и некоторые пробелы в уголовно-процессуальном законодательстве России, касающиеся защиты прав и законных интересов правопреемников, а также предложены пути совершенствования законодательства для повышения эффективности правозащиты в уголовном процессе.

Таким образом, статья направлена на выявление основных проблем, связанных с правами и статусом правопреемников в российском уголовном процессе, и предлагает возможные решения для их устранения.

Ключевые слова

Правопреемники, гражданский иск, потерпевший, возмещение ущерба,

процессуальные права, *уголовно-процессуальный* кодекс, материальный вред, решение суда, моральный вред, защита прав.

Введение

Несмотря на достаточную продолжительность изучения в юриспруденции института правопреемства, его теоретические основы остаются малоисследованными. Термин «правопреемство», будучи включенным в понятийный аппарат юридических наук главным образом благодаря гражданско-правовой науке, употребляется чаще всего при характеристике гражданских правоотношений. Однако он существует и в других отраслях права.

С термином «правопреемство» тесно связан и другой термин – «правоотношение». Понятие «правоотношение» является одним из самых дискуссионных в юридической науке. Под ним принято понимать общественные отношения, урегулированные нормами права, участники которых связаны друг с другом субъективными юридическими правами и обязанностями [2].

Актуальность темы. Говоря об уголовно-процессуальных отношениях, необходимо отметить, что к ним традиционно относят урегулированные нормами уголовно-процессуального права общественные отношения в сфере уголовного судопроизводства. Один из характеризующих эти отношения признаков – это наличие особого круга субъектов. К участникам уголовного судопроизводства относятся все субъекты, наделенные определенными полномочиями для выполнения назначения уголовного судопроизводства (судья, прокурор, следователь, дознаватель), а также субъекты, защищающие в судопроизводстве свои или представляемые права и законные интересы (подозреваемый, обвиняемый, подсудимый, защитник, потерпевший, частный обвинитель, их законные представители, гражданские истец и ответчик) либо содействующие производству процессуальных действий или удостоверяющие их (эксперт, специалист, понятой).

Расследование уголовных дел и рассмотрение их в суде нередко сопряжено с обстоятельствами выбытия участника по какой-либо причине из процесса. В гражданском, арбитражном, административном судопроизводствах в этих случаях применяются правила правопреемства. Указанные отрасли процессуального законодательства содержат нормы о процессуальном правопреемстве, которые регулируют порядок замены стороны, выбывшей из процесса, и вступления другого лица (правопреемника).

Однако несмотря на встречающиеся случаи выбытия участников уголовного судопроизводства из процесса, действующее уголовно-процессуальное законодательство не содержит определения понятия процессуального правопреемства. [3].

Правоприменительная практика, прежде всего судебная, по-разному трактует целый ряд вопросов, которые касаются самой процедуры уголовно-процессуального правопреемства.

В науке уголовно-процессуального права на сегодняшний день отсутствует комплексное диссертационное или монографическое исследование, посвященное уголовно-процессуальному правопреемству. Между тем проблемы, связанные с правовой природой процессуального правопреемства в уголовном судопроизводстве, его местом в системе уголовно-процессуального права и ролью в динамике уголовно-процессуальных правоотношений, а также особенности процедуры процессуального правопреемства применительно к отдельным участникам уголовного судопроизводства в достаточной мере не изучены.

Необходимость разработки теоретических основ процессуального правопреемства в уголовном судопроизводстве, потребности совершенствования норм о правопреемстве в совокупности с имеющимися неразрешенными практическими вопросами обусловили актуальность избранной для диссертационного исследования темы. [4]

Цель исследования – формулирование положений уголовно-процессуального

законодательства, регулирующих порядок перехода процессуальных прав от умершего либо прекратившего существование участника процесса к новому участнику.

Задачи:

– определить юридические факты, служащие основанием для перехода процессуальных прав от умершего либо прекратившего существование участника уголовного судопроизводства к вновь вступившему;

– определить цель вступления в существующие уголовно-процессуальные отношения новых участников-правопреемников;

– установить правовые основания для перехода процессуальных прав участников уголовного судопроизводства, прекративших существование, к новым участникам.

Объект исследования – правоотношения, складывающиеся на досудебных и в судебных стадиях уголовного процесса в результате перехода процессуальных прав от выбывшего участника процесса к вновь вступившему, а также совокупность связанных с этим проблем, требующих научного разрешения.

Предмет исследования – выступают нормы российского уголовно-процессуального законодательства о правопреемстве, закономерности их развития, а также следственная, прокурорская и судебная практика их применения.

Методы исследования составляют общенаучные и частнонаучные методы познания, применяемые при исследовании правовых явлений.

Научная новизна исследования. В отечественной науке уголовного процесса проблемы процессуального правопреемства затрагивались в контексте изучения институтов представительства, а также участия в производстве близких родственников участников уголовного процесса.

Практическая значимость. Результаты исследования могут быть использованы в научно-исследовательской деятельности и в учебном процессе при преподавании уголовно-процессуального права.

Законодательные и нормативные акты. Основу правового регулирования в Казахстане составляют Конституция Республики Казахстан, Уголовно-процессуальный кодекс Республики Казахстан, Закон Республики Казахстан "О правовой помощи", Конвенция о защите прав человека и основных свобод (Европейская конвенция, принята 4 ноября 1950 года, ратифицирована Казахстаном 15 января 2009 года).

Обзор литературы. Г.А. Бурак в своей работе анализирует процессуальные и материальные аспекты, связанные с правами правопреемников в уголовном судопроизводстве, акцентируя внимание на правопреемстве в случае смерти потерпевшего. Он рассматривает юридическую природу правопреемства, а также проблемы, возникающие при передаче прав граждан в уголовном процессе наследниками, включая вопросы компенсации ущерба и процесса возмещения морального вреда. Автор подчеркивает необходимость уточнения и расширения правового регулирования в этой области, чтобы гарантировать правопреемникам защиту их законных интересов в уголовных делах.

Ю.С. Лебедева в своих исследованиях отмечает, что несмотря на существование в российском законодательстве института правопреемников в уголовном процессе, существует ряд пробелов и противоречий, особенно в отношении правопреемников юридических лиц. Она акцентирует внимание на проблемах, связанных с процедурой подачи гражданского иска, и предлагает конкретные изменения в процессуальное законодательство для улучшения правового положения правопреемников, участвующих в делах о возмещении ущерба, причиненного преступлениями.

В.А. Белоусов выделяет важность правопреемства в контексте защитных мер для участников уголовного процесса, в том числе в сфере восстановления имущественных прав и компенсации морального ущерба. Он также предлагает более четко регламентировать процесс правопреемства, чтобы избежать злоупотреблений и обеспечить правовую определенность в процессе возмещения ущерба.

Н.С. Кривошеев в своей работе посвященной правам потерпевших и правопреемников в уголовном судопроизводстве, акцентирует внимание на механизмах защиты прав и законных интересов правопреемников в случае смерти потерпевшего. Автор рассматривает правовые аспекты продолжения участия в процессе, включая вопросы, связанные с признанием правопреемников в качестве гражданских истцов, а также рассмотрение исков, поданных ими в интересах умерших.

Основная часть

Исследование правовой природы правопреемства требует учета динамичной сущности правоотношений, поскольку правопреемство непосредственно связано с изменением субъекта правоотношений. Это явление представляет собой особый процесс в правовой системе, при котором вместо первоначального субъекта правоотношения вступает другой субъект, сохраняющий или перенимающий его права и обязанности. Правоотношения, таким образом, становятся не только статичными, но и подверженными изменениям, которые влияют на их содержание и участников[5].

В теории права существует несколько подходов к определению сущности правоотношений. Один из них трактует правоотношение как общественные отношения, регулируемые нормами соответствующей отрасли права, что позволяет выделить правоотношение как ключевой элемент правовой системы, где взаимные права и обязанности сторон четко регулируются. Другие ученые акцентируют внимание на характеристиках, присущих каждому конкретному правовому отношению, — например, на наличии взаимных субъективных прав и юридических обязанностей, что делает эти отношения более осмысленными в контексте их применения[6].

Однако, в реальной правовой практике правоотношения не всегда остаются неизменными. Они развиваются и трансформируются с течением времени, что создает определенные сложности для правового регулирования. Например, в трудовых правоотношениях процесс перевода работника на другую должность в пределах того же предприятия приводит к изменению содержания правоотношения. В гражданских правоотношениях процесс уступки права требования или реорганизация организации могут кардинально изменить субъектный состав этих отношений.

Особое значение имеет правопреемство, которое как раз и представляет собой процесс изменения субъекта правоотношения. Это явление касается не только гражданских и трудовых правоотношений, но и многих других сфер права, в том числе уголовного судопроизводства. При правопреемстве важно понять, как правоотношения могут сохраняться или изменяться в зависимости от замены сторон.

В контексте уголовного судопроизводства правопреемство становится особенно важным при наследовании прав потерпевших. Права и законные интересы правопреемников должны быть защищены, так как зачастую они продолжают участие в процессе, ориентируясь на права, которые были у первоначального субъекта правоотношения. В частности, правопреемники должны быть обеспечены возможностью подачи исков в уголовных делах, что требует разработки четких механизмов их правового статуса[7].

Таким образом, правопреемство в правовых отношениях является важным механизмом, обеспечивающим преемственность прав и обязанностей. Это явление связано с динамическим процессом, который требует внимательного подхода в правовой практике и теории.

По УПК Республики Казахстан76 в случаях, когда в результате совершенного преступления наступила смерть лица, права потерпевшего осуществляют близкие родственники, а также супруг (супруга) скончавшегося. Когда несколько лиц, которым преступлением причинен моральный вред, претендуют на предоставление прав потерпевшего, все они могут быть признаны таковыми, либо между ними может быть заключено соглашение о предоставлении прав одному из них (ч. 11 ст. 71 УПК).

Опираясь на приведенные нормы, можно констатировать, что законодательство

некоторых стран СНГ в качестве правопреемников потерпевших допускает в процесс близких родственников скончавшегося потерпевшего. Однако к таковым законодательство разных стран относит лиц различной степени родства и даже бывших родственников (как, например, в Грузии – супругов, брак которых расторгнут).

В российском уголовном праве субъектом преступления выступает вменяемое, достигшее установленного уголовным законом возраста уголовной ответственности физическое лицо. Соответственно, только физическое лицо в соответствии с отечественным законодательством может подвергаться уголовному преследованию. Иногда в период расследования уголовного дела случается, что лицо, привлекаемое к уголовной ответственности, умирает[8].

Факт смерти лица, которое подозревается или обвиняется в совершении преступления, влечет определенные уголовно-процессуальные последствия. Однако недостаточная правовая регламентация в отношении таких последствий является существенным пробелом действующего уголовно-процессуального законодательства. Современное правовое регулирование юридически значимых для уголовного судопроизводства последствий в виде смерти лица, которое подозревается или обвиняется в совершении преступления, является не только недостаточным, но и противоречивым и непоследовательным[9].

Гражданская правоспособность возникает в момент рождения гражданина, а прекращается одновременно с его смертью (п. 2 ст. 17 Гражданского кодекса РФ). В силу того что на гражданской правоспособности основывается реализация субъективных уголовно-процессуальных прав и их защита, то в момент наступления смерти участника уголовного судопроизводства прекращается и его правосубъектность. Умерший человек не может являться носителем прав. Поэтому принято считать, что со смертью лица прекращается его личный интерес к результатам разрешения уголовного дела. Однако после смерти лица остается общественный интерес, а также интересы близких к покойному лиц, которые являются объектами правовой охраны.

Основанием для изменения правоотношения являются юридические факты, которые получили название: правоизменяющие юридические факт.

Одним из таких фактов является смерть физического лица – участника уголовного судопроизводства – обвиняемого (подозреваемого, подсудимого, осужденного). Как уже отмечалось, смерть такого лица не влечет автоматического прекращения уголовного дела. Уголовно-правовые отношения, возникшие в связи с совершенным преступлением, продолжают существовать, но в них уже отсутствует главный субъект – лицо, совершившее преступление. В то же время продолжают существовать как публичный, общественный интерес в результатах разрешения уголовного дела, так и личные интересы других лиц. Этими лицами могут быть, к примеру, близкие родственники умершего. В данной ситуации возникает вопрос о возможности перехода прав скончавшегося обвиняемого (подозреваемого, подсудимого, осужденного) к другим лицам[10].

На наш взгляд, именно переход к правопреемнику прав и обязанностей скончавшегося обвиняемого (подозреваемого, подсудимого, осужденного), за исключением неотъемлемых прав и обязанностей личности, обеспечит как гарантированную государством защиту достоинства личности, чести и доброго имени скончавшегося лица, привлекавшегося к уголовной ответственности, так и всех тех, чьи права и законные интересы затрагиваются при производстве по уголовному делу, в том числе обеспечит им надлежащие возможности по отстаиванию их прав и законных интересов на всех стадиях уголовного судопроизводства любыми, не запрещенными законом способами.

Заключение

Исследование правовой природы правопреемства в уголовном судопроизводстве позволяет сделать важный вывод о необходимости более четкого и последовательного нормативного регулирования данного института. Правопреемство, являясь элементом

динамики правоотношений, обеспечивает продолжение защиты прав и законных интересов в случае выбытия субъекта из уголовного процесса в силу смерти. Оно не только поддерживает баланс публичных и частных интересов, но и выполняет важную гуманистическую функцию — защищает достоинство, честь и доброе имя умершего, а также предоставляет его близким возможность добиваться справедливости и восстановления нарушенных прав.

Правовое регулирование института правопреемства в уголовном судопроизводстве Российской Федерации и других стран СНГ, в том числе Республики Казахстан, пока содержит пробелы и противоречия, особенно в части процессуального статуса правопреемников обвиняемого и потерпевшего. Отсутствие четких процедур признания правопреемников, неопределенность их полномочий, а также ограниченность механизмов реализации этих прав — всё это затрудняет эффективную реализацию принципов справедливости и правовой определенности.

В целях повышения эффективности уголовного судопроизводства необходимо:

- законодательно закрепить статус правопреемника как полноправного участника уголовного процесса;
- определить его процессуальные права и обязанности;
- установить чёткий порядок и основания для вступления в процесс;
- устранить разночтения между нормами уголовного и гражданского законодательства, касающимися момента прекращения правоспособности и передачи прав.

Таким образом, признание правопреемства как самостоятельного института в уголовном судопроизводстве, соответствующего международным стандартам защиты прав человека, послужит важным шагом на пути к укреплению законности, справедливости и гуманизма в уголовной юстиции.

Список источников

1. Конституция Республики Казахстан (принята на республиканском референдуме 30 августа 1995 года с изменениями и дополнениями по состоянию на 2023 год).
2. Багаутдинов Ф.Н. Прекращение уголовного дела с назначением судебного штрафа: учебное пособие / Ф.Н. Багаутдинов. – Казань: Издательство Академии наук Республики Татарстан, 2019. – 183 с.
3. Курманова, Н.Е. Гражданский иск в уголовном процессе Казахстана: правовые основы и особенности рассмотрения. — Астана: МЖД, 2013. — 208 с.
4. Позднышев С.В. Элементарный учебник русского уголовного процесса / С.В. Позднышев. – М.: Г. А. Леман, 2013. – 337 с.
5. Понарин В.Я. Производство по гражданскому иску при расследовании уголовного дела. – Воронеж: Изд-во Воронеж. ун-та, 1978. – 128 с.
6. Радько Т.Н. Теория государства и права: учебник / Т. Н. Радько. - 2-е изд. – М. : Проспект, 2019. – 752 с.
7. Рахунов Р.Д. Участники уголовно-процессуальной деятельности по советскому праву / Рахунов Р.Д. - М.: Государственное издательство юридической литературы, 2021. – 277 с.
8. Шипунова О.В. Обеспечение прав умершего потерпевшего на досудебном производстве по уголовному делу // Расследование преступлений: проблемы и пути их решения. Сборник научных трудов №2. 2017. – 138 с.
9. Абдрахманов М.Х. Процедура признания юридических лиц потерпевшими и гражданскими истцами в уголовном процессе.// Вестник Томского государственного университета. – 2018. – № 310. – С. 105–108.
10. Ардашев Р.Г. Недостатки прокурорского надзора по фактам убийств, сопряженных с суицидом правонарушителя // Законность. – 2023. – № 5. – С. 57–58.

УДК: 343

Әкімбек Е.А., Құқықтану
Аканова Г.К., доцент

Абайсызда жасалатын қылмыстардың ерекшелектері және қолданылатын жаза

Аңдатпа

Мақалада абайсыздан кісі өлтіру байырғы заманнан бері адамға қарсы қылмыс болып саналды және адамгершілік ретінде, сондай-ақ заң күшіне ие болатын ережелер және қағидалар жүйесімен айыпталды. Кісі өлтіруге қарсылық келтіру адамзат мәдениетіндегі тыйым салулардың бірі болды, көбінесе бұл қоғамды нығайту және руды жалғастыру қажеттілігі ретінде түсіндірілді. Кісі өлтірудің еркіндігі адамзатқа қырылыспен қауіп етілді, сондықтан алдымен кісі өлтіру жергілікті қоғамдастықтарда-рулар, тайпаларда және т.б. айып етілді және тыйым салынды. Адамзаттың ең ірі қоғамдастықтарының, мемлекеттік бірлестіктерге де дейін, пайда болуына орай, қоғамдастықтың барлық мүшелеріне бірдей кісі өлтіруге тыйым салу заңды формаға ие болды. Алғашқы заңдылық негіздері заңда формализмделетін және бекітілетін адамгершіліктің көпшілік нормалары негізінде қалыптасатыны белгілі.

Түйінді сөздер

Қылмыс, адам өлтіру, заң, құқық, қорғау, жәбірленуші, жаза, норма, зат, мемлекет, бостандық, дүниеқорлық.

Кіріспе

Көтген елдрде абайсыздаң кісі өлтру заң шығрушлқта өте аур қылмыс деп қарастырылады. Ол адам өмірі-оған тек қана бір рет беріліп қылмыстық-құқықтық қорғауды талап ететін игілікке басшылық етеді. Тергеу және соттық практиканың көрсетуінше кісі өлтірулер заңды мамандық және тергеу кезінде жиі үлкен қиыншылықтар туғызатын қылмыстар қатарына жатады. Кісі өлтірулерді тәжірибелеу кезінде туындайтын көптеген сұрақтар әртүрлі жағдайлар алуан түрдің нәтижесі болып табылады.

Демографтардың айтуынша, жер бетінің жарты тұрғындары күні бұрын мерт болады. Бұл жағдайда бізді қызықтыратын әдетте қайтыс болғанның жақындары, туыстары және жалпы қоғаммен ауыр уайымдалатын күні бұрынғы өктем өлім. Өктем өлімді тудыратын ең алдымен соғыстар. Бес жарым мың жыл ішінде біздің ғаламзатымызда үлкен және кіші соғыстар болғандығы екен айқын, сол уақытта адам қаза тапқан екен. Бұл-тарх, бірқ қазіргі жайт одн да жқсы емс.

Қазақстан өз тархнда күдлі бет дүрс кезңн бастн кешіріп отыр Республика тәуелсіздік алып, дүние жүзілік қоғамдастық таныган егемендік мемлекетке айналды.

Бір сөзбен айтқанда, казақ халқының, Казақстан Республикасының тарихында хранологиясы жағынан гана емес, мазмұны жағынанда жаңа дәуір басталды.

Жаңа әлумтік-саяси және эканмкалық шдқтар Казқстан халықаралық сана - сезімін өзгертуде. Дүниеге, қоғамға, халықтың тарихына көз қарас өзгеріп келеді.

Үлттық сана-сезім, ал сонымен бірге отанымыздың шыншылды да ақикатты ғана айтатын тарихына деген ынта - ықыласына қауырт өсе түсті.

Егеменді еліміз тәуелсіздікке қол жеткізген алғашқы жылдардан-ақ тәртіпсіздік пен салғырттыққа, үйымдар мен мекемелердің, өндірістегі немесе басқару жүйесіндегі кейбір адамдардың ұқыпсыздығы мен салақтылына қарсы шешуші күрес жүргізіп келеді.

Мемлекеттік және еңбек тәртібін нығайту, жүктелген іске деген жауапкершілікті арттыру - бүгінгі күннің басты талабы. Ғылыми - техникалық прогресс жағдайында техналогиялық процесс ережесін сақтамау, заңдылықты бүзу үлкен зардапка әкеліп соғуы мүмкін.

Зерттеудің мақсаты мен міндеті.

Қылмысты саралаудың қылмыстық заңнаманы жүзеге асырудағы маңызын ашып жан-жақты зерттеу, Қылмысты саралаудағы кейбір теоретикалық мәселелерге терең талдау жасай отырып олардың практикалық қолданысына баға беру болып табылады. Сонымен қатар қылмысты саралаудағы қылмыс құрамының маңыздылығын барынша толық ашып көрсету және қылмыстың жекелеген түрлерін саралау барысында қылмыс құрамының жекелеген элементтерінің, олардың белгілерінің қандай маңызға ие болатындығына толыққанды зерттеу жүргізу.

Зерттеудің объектісі.

Кісі өлтіру үшін қылмыстық жаупкершілік түрлерін, маңызын, ерекшелігін қарастыру.

Зерттеудің нысаны.

Кісі өлтіру үшін қылмыстық жаупкершілік түрлерін, тәртібін реттейтін нормативтік құқықтық актілер, қазақстандық және ресейлік ғалымдардың ғылыми жұмыстары.

Әдебиеттік шолу

Адам өлтіру обьектісі – адамның өмірі , ол адамның азамматтығына, ұлттына және нәсіліне, шыққан тегіне жасына, әулементік жағдайына, немен айналысатына байланысты денсаулық ахуалына, біліміне байланысты емес. Қылмыстық заң жәбірлеушінің еркіне қарсы адамға қаза келтіруде, оның келісімімен қаза келтіруді де бірдей дәрежеде адам өлтіруге жатқызады. Жәбіренүшінің кім екндігін білмей қалу қасақана адам өлтіргендік үшін жауаптылыққа әсер етпейді. Жаңағы өмірге қастандық жасау объектісінің бар жоғы туралы мәселені шешу үшін оның бастапқы және ақырғы кезендерін анықтау қажет. Медицина ана құрсағында адам пайда болған кезден бастап өмір басталды деп есептейді. Бірақ қылмыстық заң ғылымында көптеген ғалымдар өмір адам туылғаннан кейін басталады деген пікір айтқан. Физиологиялық тууға дейін баланы өлтіріп түсіру, егер оған медициналық негізі болмаса, криминалды абортқа жатады. Қылмыстық заңда адамның өлген кезі деп биологиялық өлімді, яғни ми қабы клеткаларының бір жолы ыдырауы нәтижесінде ми қызметінің толық тоқтаған кезін айтады. Биологялық өлінен басқа клникалық өлм дген түснк бар, бұл жағдайда адмнң жүрегі тқтап қалады[1].

Мұндай жағдайда өмірді қайта қалпына келтіру мүмкіндігі бар. Жүрек тоқтағанан кейін бас миының қабы 4-7 минут өткен соң өледі, бұл жағдайда тірілту мүмкін емес. Адамға клиникалық өлім келтірілсе, бірақ ол адамның жүрегі кейін соғып қалпына келсе, мұндай іс әрекет өлтіруге оқталғандық болып сараланады. Сонымен қатар, клиникалық өлім жағдайындағы адамға қастандық жасауды өлтіру деп санауға болады. Өлтіру, ол басқа адамның өмірін жою. Өзі-өзі өлтру немс өзін-өзі өлтруге оқталу қылмс болп таблмйды. Жаңағы өлген адамды тірі екен деп қателесіп жаңағы өлі адамға қастандық жасау өлтіруге оқталғандық болып саналады, объектіден қателесу жәбірленуші өлген кезден бастап адам өлтіру аяқталған қылмыс деп танылады, ал өлімнің бірден болғандығы немесе бірқатар уақыт өткен соң болғандығы маңызды емес. Қлмстың обективтк жағы:Адм өлтіру әрпенде, әретсіздікпен де жаслуы мүмк. Адам өмірімен күш қолданып жарақаттау, тұншықтыру уландыру, тағы басқа, психикалық ықпал жасапта қорқытып үрейлендіріп, жалған жала жабу, осыдан айыруға болады. Әрекетсіздік жолымен адам өлтіру дегеніміз-өлімге араша тұратын адамның өз міндетін орындамау нәтижесінде жәбірленушінің қайтыс болуы өлтіру тәсілдері әртүрлі кейбір жағдайларда тәсіл адам өлтірудің сараланған түрін құрайды Қылмыстық кодекстің 96 — бабы 2-бөлігінің Д және Е тармақтары ол көбіне жаза тағайындалғанда ескеріледі.Қылмыс нәтижесінің кездейсоқ емес,айыпты әрекетінің зардабы болуы міндетті шарт. Адам өлтіру заңсыз жолмен басқа адамға өлім келтіру адам заңды жолмен өлтірілсе, ондай әрекет адам өлтіру ретінде қарастырылады. Ондай әрекеттерге өлім жазасына келтірілген адам өлтіру жатады[2].

Қлмыстың субъективтік жағы кіннің қасақана жаслуымен сипталады. Республиканың жаңа қылмыстық кодексі бойынша абайсызда адам өліміне алып келген іс

әрекет адам өлтіруге жатпайды, адам өміріне қарсы жасалған басқа қылмыстарға жатады. Адам өлтірудің субъектісі: Қылмыстық кодекестің 96-бабы-жасы 14-толған есі дұрыс адам жатады. Адам өміріне қарсы бағытталған басқа қылмыстар үшін жауаптылық 16 жастан басталады. Сот практикасы адам өлтірудің бұл түріне төбелестің және жаңжалдың, өш алу, қызғану сезімдерінің нәтижесінде, сондай-ақ жәбірленушінің өтініші бойынша оған жаны ашып жасаған іс -әрекетті жатқызады. Адам өлтірудің 50% -тен астамы Қылмыстық кодекстің 96 - бабының 1-бөлімі бойынша сараланады, сондықтан оның неғұрлым жиі кездесетін түрлеріне тоқталып кетейік. Өзара жанжал нәтижесінде адам өлтіру. Бұл жағдайда өлтіруді мақсат тұтқан ниет алдын ала болмайды. Жнжал себі әртүрлі болды, қығаныш, ренш тағы бсқа сяқты. Бірақ жанжал кезінде адам өлтіру барлық уақытта бірдей 96 -бабтың 1-бөлігінде көзделген қылмыстың құрамын жоқ деп белгілейді. Адам өлімі абайсызда, қажетті қорғаныс шегінен асқандықтан да болуы мүмкін. Екі немесе одан да көп адам өлтіру сияқты сараланатын мән-жайларда да орын алуы мүмкін төбелес немесе жанжал кезінде адам өлтіру, егер онда қылмыстық кодекстің 96-бабының 2-бөлігінде көрсетілген ауырлатушы мән-жайлар болмаса, төбелеске немесе жанжалға кім ұйытқы болғандығына қарамастан, қылмыс жай адам өлтіру деп сараланады. Қызғанштан адам өлтіру біреудің махабатына немесе берілгендігіне басқа біреудің күдік келлтіруі.

Негізгі бөлігі

Кісі өлтірудің қарастырылып жатқан түрінде айыпты белгілі кісіні өлтіруге тікелей пиғылмен әрекет жасайды. Айыптының басқа кісілерге өлім жасау, немесе денсаулықтарына зиян келтіру жанама пиғыл формасында білдіріледі. Егер басқа адамдардың өмірлері үшін қауіпті тәсілмен бір кісіні өлтіру бірнеше кісілердің өлімдерін тартса, айыптының әрекетін ҚК 96 бабының 2 бөлімінің «а», «е» тармақтары бойынша біліктеу қажет.

Айптының неті брнеше адмды өлтруге бағытталып, бірақ ол бір адамды өлтіріп екінші адамға қастандық жасаса бұл аяқталған қылмыс ретінде-екі немесе одан да көп адамды өлтіргендік деп қарастырмайды, себебі қылмыс субъектісіне еркіне байланысты емес мән - жайлар бойынша оның бірнеше адамды өлтіру ойы жүзеге аспай қалғандығы. Ал қылмыскердің бір адамды өлтіру және қандай кезекпен орындалғандығы қылмысты саралауға әсер етпейді, егер екі немесе одан да көп адамды өлтіру әр уақытта болып бұл әрекеттер айыпкердің бір жолғы ойымен жүзеге асырылмаса, онда бұл қылмыстар Қлмыстық кодекстің 96-бабы екінші адамға қастандық жасау әрекеттеріні 2-бөлігінің Н тармағы бойынша бірнеше рет адам өлтіру ретінде сараланады[3].

Сонымен, адамды ұрлауды негізге алатын болсақ адамды кепілге алу оқиғаларының, дәрменсіз жағдайдағы адамға қастандық жасау фактісіне қоғамдық басқа көзбен қарауы адам өлтірудің саралаушы нышандары ретінде сануға негіз болады. Адамның дәрменсіз жағдайы дегеніміз: адамның физиологиялық немесе басқа да себептермен, әлі жас қартайған ауру, кеміс: соқыр және тағы басқа, қылмыскерге жөнді қарсылық көрсете алмауы. Адам өлтірудің бұл түріне ұйықтап жатқан немесе қатты мас адамды, сондай-ақ басқа бір себептермен есінен танған адамдарды өлтіру де жатады.Бұл жағдайда жәбірленушінің дәрменсіз екендігі айыптығы болуға тиіс.

Жәбірленушінің дәрменсіз жағдайы айыпкердің әрекетінің салдарынан да, орынсыз да болуы мүмкін[4Аса қатыгездікті мынадай мән-жайлар сипаттайды: Өлтру тсілі, жәбрленушінің днесіне кптеген жарқат салу, көму, ас-су бермеу, уландырып, қинау, қышқылмен күйдіру тағы басқа сол сияқты. Өлтірер алдында немесе өлтіргенде садистік қылық көрсету: қинау, зорлау, жанын күйзелту. Аса қатыгездікті нысандары болу үшін айыпкер өлтірер алдында немесе өлтіріп жатқан кезде жәбірленушіні қинайды, жанын күйзелтеді, не алдын ала әдейі қинап өлтіреді. Қинап өлтіру бұл аса қатыгездіктің белгісі ,ол әрекетті Қылмыстық кодекстің 96-бабы 2-бөлігінің Д тармағымен саралауға негіз болады[6]. Сонымен қатар, бұл қаулыда жәбірленушіні оның жақындарының көз алдында өлтіру де аса қатыкездіке жатқызылған. Себебі, айыпкер өз әрекетімен жәбірленушінің жақындарына күйзеліс тудырады, олардын жанын ауыртады. Осындай жағдайда

айыпкердің субьективтік қатынасы жәбірленушіні өлтіруге ғана емес, оның өлтірілуіне айғақ болған жақындарын да күйзелтуге бағытталған тікелей ниетпен айқындалады. Жақын адмдарға тек тустық қтынастағы адмдар ғна емес, басқадай қарым-қатынастар арқылы жақындасқан адамдар да жатады, некеге отырмаған ерлі зайыптылар, әлі үйленбеген қалындықпен күйеу бала, асырап алғандар, қамқорына алғандар тағы басқалары сияқты. Аса қатыгездікпен өлтіргенде, айыпкер өзінің іс-әрекетінде асақатыгездік сипат бар екендігін түсінуге, соны қалауға немесе оған саналы түрде жол беруге тиіс. Жоғарыда айтылғандай, аса қатыгездік тек обьективтік әрекеттермен ғана емес сонымен қатар айыпкердің психикалық қатынасымен де сипаталады[7].

Аса қатыгездік жасаудың себептері әр түрлі болады: кек, қызғаныш, бас пайда, тағы басқа ,олар қылмысты Қылмыстық кодекстін 96-бабының 2-бөлігінің Ә тармағы бойынша саралауға әсер етпейді. Адам өлтірудің бұл түрінде айыпкердің нақты бір адмды өлтіруге тікелей ниет болғандығы. Басқа адмдарды өлтіру немесе олардың денсаулығына зақым келтіру жанама ниет болып саналады. Егер көптеген адамдардың өміріне қауіпті тәсілмен бір адамды өлтіру көптеген адамның өліміне алып келсе, айыпкердің әрекетін Қлмстық кодекстің 96-бабының 2-бөлігінің А, Е тармағы және Қылмыстық кодекстің деңсаулыққа зақым келтіргендік үшін жауаптылық көзделген тиісті бабы бойынша сараланады. Адамды өлтіруді адамдар тобы немесе ұйымдасқан тобтын жүзеге асыруы. ҚК 31-бабына сәйкес, бір немесе бірнеше қылмыс жасау үшін күні бұрын біріккен топ адамдардың тұрақты тобы ұйымдасқан топ деп саналады. Адам өлтірудің бұл түрі қоғам үшін өте қауіпті. Сонғы жылдары Қазақстанның құқық қорғау органдары өте жақсы қаруланған. Бес аспап қылмыстық құрамалармен күресуде, олардың кейбіреулерінің билікті орындарда отырған өз адамдары бар[8]. Ондай бандаға Алматыны неше жыл жайлаған, бірнеше ауыр қылмыстар жасап, үш адам өлтірген Можаев тобын жатқызуға болады. Пйда тбу мақстымен, сол сяқты жлданып не қарақшылықпен,қорқытып алушылықпен не бандитизіммен ұштасқан адам өлтіру Қылмыстық Кодекстің 96-бабының 2-бөлімінің 3 тармағы. Материалдық пайданы заңсыз жолмен алу мақсатында адам өлтіру-пайда табу мақсатында адам өлтіру деп саналады,оған бәсекелесті жою, мүліктік құқықтарды иемдену, материалдық шығындардан құтылу, сондай-ақ жалданып, яғни тапсырыспен адам өлтіргені үшін ақы алу. Көздеген пайданы адамды өлтіргеннен кейін алу міндетті емес, ең бастысы қастандық жасаған кезде бас пайданы көздегендік анықталуы тиіс.

Адам өлтірудің мұндай түріне жәбірленушіні, оның жоғары лауазымды қызметін алу үшін өлтіруде жатады. Бұл құрамның міндетті элементі пайда табудың себеп болуы. Пайда табу – кез келген жолмен материалдық пайда табуға ұмтылу. Пайда табу мақсатында адам өлтірудің тәсілдері әрқилы: белсенді әрекет жасап тікелей шабуыл жасаудан уландыруға дейін немесе ешқандай әрекет жасамай өл-тіруге дейін болады. Мысалы айтқанда борышты төлемегені үшін жәбірленушіні өлтіргенде айыпты адам бұл қылмысты пайда табу үшін жасады деп қарастыруға болмайды, себебі мұндай жолмен борыштың қайтпайтының немесе материалдық пайда түспейтінін айыпкер білед .

Мұнда адам өлтірудің негізінде пайда табу емес, өш алу жатыр, сондықтан оны ҚК 96-бабының 2-бөлігінің 3 тармағымен саралау дұрыс емес. Мұндай жағдайда саралау ҚК 96-бабының 1-бөлігі бойынша және ҚК 327-бабы бойынша жасалынады. Жлданып адм өлтруге тән еркшелік жне оның міндетті нышаны сол, бұл қылмысқа қатысушылар өзара рөл бөліседі . Тапсырушы қылмысты ұйымдастырушы немесе қылмысқа айдап салушы болады. Бұл жағдайда қылмыс жасауға тек эканомикалық қана емес, саяси да себептер ұйытқы болады. Басты мақсат бәсекелестің көзін жою . Қылмыстық мақсатты ақыға орындайтын адам орындаушы болып саналады. Сонымен тапсырыспен адам өлтірудің ұйымдатырушысы немесе оған айдап салушы , өзінде пайда табу ниет болмаса да, пайда табу мақсатында адам өлтіруге қатысушылар болып саналады[9]. Мысалы, олардың әрекетіне қызғаныш , кек тағы басқа себеп болуы мумкін. Қылмысты орындаушының әрекетінде пайда табу ниетінің болғандығы міндетті түрде анықталуға тиіс.

Қарақшылықпен, қорқытып алушылықпен немесе бандитизммен ұштасқан адам өлтірушілік: қосымша дәрежелеуді қажет етпейді. Меншікті қорғау кезінде адам меншікті ұрлау, тонау немесе қорқытып алу кезінде,қылмыс үстінде ұсталса не меншікке қарсы қылмыс жасалғаннан кейін бірнеше уақыт өткен соң адам өлтірушілік болса, ол өш алу мақсатында адам өлтірушілік болса, ол өш алу мақсатында адам өлтіргендік болып қарастырылады. Бұзқылық нетпен жсалғн қылмысты мақсатты анықтау қиын. Көбіне мұндай қылмыстар ешқандай себепсіз жасалынады[10].

Қоғамдық тәртіпті өрескел бұзу сияқты бұзақылықтың негізгі нышаны болмаса да, басқаның өмірін заңды бұза отырып қию, бұзақылық ниетпен адам өлтіру болып сараланбайды. Жәбірленуші бастаған жаңжалдың, төбелестің нәтижесінде ол өзі өлсе, бұл жағдайда да қылмыс бұзақылық ниетпен адам өлтіргендікке жатпайды. Сот тергеу практикасында кездесетін ерекше қиыншылық -бұзақылық ниетпен адам өлтіруді жауаптылық ҚК 96-бабының 1 бөлігінде қарастырылған төбелес кезіндегі адам өлтіруден ажырату. Мндай жадайлрда қлмыстық ітегі мән жайларды мұқият тексеру керек: төбелесті кім шығарған, онда адам өлтіру мақсаты болдыма, сондай-ақ айыпкер әрекетінің субьективтік жағын мұқият талдау қажет. Ғамдық орнда, басқа адамдардың көзінше қызғаныш, өш алу себептермен немесе басқадай өзара жеке қатынастан туындайтын себептермен өлтіру, бұзақылық ниетпен адм өлтіру ретінде қарастырылуы тиіс емес. Басқа қылмысты жасыру немесе оны жасауды жеңілдету мақсатымен жасалған, сол сияқты зорлауға немесе жыныстық қатынас сипатындағы күш қолдану әрекеттерімен ұштасқан адам өлтіру.

Қылмыстың бірінші түрі бойынша жауапкершілік бұрын жасалған қылмысты жасыру немесе айыпкер өзінің алдында жасалатын қылмысын женілдету мақсатында адам өлтіруді айыпкер сол бастапқы ойластырған қылмысын жасағанға дейін немесе қылмысты жасау барысында жүзеге асырады. Таныстары да, көршілері де оның бойынан оғаш қылық көрсететіндей мінез байқамаған,әелдерге ұнайтын болған. Ал, бірақ,оның шындығында кім екендігін тергеу барысындағы сөзінен байқауға болады: қорыныш ішінде Жұмабаевамен, оның өз келісімімен, әрқилы жыныс қатынасын жасадым.Оған онша көңілім толмады. Сондықтан оны ұра бастадым. Мған әелдерді ұрған ұнайды, олардың түрі өзгереді, жанына батқан тыжырынады. Жыныстық қатынас жасап жатып мен Жұмабаеваны тұншықтырдым. Кінәлі жәбірленушіні оның басқа ұлтқа, нәсілге жатқандығы немесе өзге дінді ұстағаны үшін өлтіреді.

Қорытынды

Қорыта келгенде, кісі өлтру тқырыбы өте бйсалды және тимді оқып -танылса да, бірақ практикада осы қылмысты саралау кезінде қазіргі уақытқа дейін алдын ала тергеуде тергеушілермен де, сондай судьялармен де кісі өлтіру туралы істерді сотта қарыстыру сатысында қателіктер жіберіледі. Бұл жағдай өте өзекті болады егер кінәлінің әрекетін саралаудағы қателік оның болашақ тағдырына маңызды ықпал етуін есепке алғанда.

Қзақстанда кісі өлтіру саны өсіп келеді және оларды ашу қиындығыда жоқ емес. Бұндай қорытындыны осы жұмыс ішінде келтірілген статистика деректерінен істеуге болады. Бұл жағдай ерекшеде ұлкен қалаларға қатысты. Кісі өлтіру саны жалпы крминологиялық жағдайды негіздеу, нәтижелеу сипаты ретінде болады. Бүгін кісі өлтіру қылмыстықтың орта буыны, оның ең тұрақты бөлімі деп айтуға болады. Олар криминалді мәжбүрлеу жүйесі ішінде бастайтын орын алады және басқа әрекеттерге қарағанда, қылмыстықтың жағдайын бәрінен объективті сипаттайды.

Сонымен, бүгінгі жағдайдағы абайсыздық қылмысының келешегі, өз кезегінде абайсыздық қылмысының себебіне, профилактика әдістері мен жолдарына, қылмыстың алдын алуға және жазалауға байланысты мәселелерді жүйелі түрде, бір - бірімен тығыз байланысты шешуді талап етеді.

Ғылым техника дмыған бүгінгі зманда абйсыздық қлмысы -қоғамға аса кдуіпті құбылыстан саналады. Ал кей жағдайда өзге қылмыстарға қараганда кдуіптілік бола түседі. Бүл профилактикалық тұрғыдан біркатар қуындықгар туғызады. Қысқасы бүкіл

алдын-алу жұмыстары жемістілігі абайсыздыққа карсы күресте қандай жолды тандайтынымызға байланысты.

Оның жолы көп, тәуелсіздікке қол жеткізген Казақстан Республикасьның Заң институттары әлі жетілдіруде. Дегенмен, бұл диплом жұмысында көбінесе сол ҚР ҚК тұсындағы заңдар мен заңгерлердің еңбектерін негізге алуымызда сондықган.

Республикада қылмыспен күресті күшейту және құқық тәртібін нығайту мәселелері бойынша өткен кеңестің қорытындысы, ҚР-ның Президенті Нүрсұлтан Әбішұлы Назарбаевтың ондағы сөйлеген сөзі бізді жарқын болашаққд үміттендіреді. Алдағы уақытта өзіміздің заңгер ғалымдарымыз жас тәуелсіз елімімдің Қылмыстық Кодексін жетілдіріп, тереңдете түседі деген тұжырымға сенімдіміз.

Клмыстық ққықа карғанда азмттық күққгқ жупкершілік жиі қолданылады. Жаупкершілік ммлекеттік мәжбүрле шарасының түрі.

Сондықтан мемлекет тарапынан шығарылатын заңдар, нормативті құқықгық актілерде жауапкершілік шегі көрсетіледі.

Әдебиеттер тізімі

1. Қазақстан Республикасының Конституциясы 30 т*амыз* 1995 жыл республикалық референдумда қабылданды) (2022.19.09. берілген өзгерістер мен толықтыруларымен).

2.Қазақстан Республикасының Қылмыстық Кодексі 2015ж 1 қаңтардан бастап қолданысқа енгізілді.-Алматы: 2014 ж.

3.Қазақстан Республикасының Қылмыстық іс жүргізу кодексі 2015ж 1 қаңтардан бастап қолданысқа енгізілді.-Алматы: 2014 ж.

4.Комментарий и постатейные материалы к Закону Республики Казахстан «О борьбе с коррупцией» Алматы, ТОО «Баспа», 2001, 248с.

5.Қазақстан Республикасы Жоғарғы Соты Пленумының “Әйел зорлағаны үшін жауапкершілікті белгілейтін Заңдарды соттардың қолдану тәжрибесі туралы” 1993 жылдың 23-сәуіріндегі №1 қаулысы (Қазақстан Республикасы Жоғарғы Сотының Жаршысы 1993, №2).

6.Қазақстан Республикасы Жоғарғы Соты Пленумының 1993 жылғы 24 маусымдағы №3 “Жаза тағайындалғанда соттардың заңдарды дұрыс қолдануы туралы” қаулысы.(Қазақстан Республикасы Жоғарғы Сот Жаршысы №2, 1993).

7.Қазақстан Республикасы Жоғарғы Соты Пленумының “Соттардың рецидивті қылмыстар жөніндегі қылмыстық істерді қарау тәжрибесі туралы” 27-мамыр 1994 жылғы қаулысы (Қазақстан Республикасы Жоғарғы Соты Жаршысы, 1994 №3).

8.Қазақстан Республикасы Жоғарғы Соты Пленумының “Азаматтардың өмірі мен денсаулығына қарсы әрекеттер үшін жауапкершілікті көздейтін заңдарды соттардың қолдануы туралы” 1994 жылғы 23-желтоқсандағы №7 қаулысы (Қазақстан Республикасы Жоғарғы Сотының Жаршысы 1994 №1).

9.Ағыбаев А.Н. Қылмыстық құқық: Оқулық. Толықтырылып, екінші басылуы.-Алматы: Жеті жарғы, 1999-320 бет.

10.Ағыбаев А.Н. Қылмыстық құқық. Ерекше бөлім-Алматы: Жеті жарғы, 2000-520 бет.

УДК 343

Жалюбаева Г.Е., Юриспруденция

Прокурорский надзор за исполнением антикоррупционного законодательства в Казахстане

Аннотация

В статье рассматриваются вопросы прокурорского надзора за исполнением антикоррупционного законодательства в Республике Казахстан. Анализируется роль прокуратуры в системе государственных органов, обеспечивающих соблюдение принципов законности и прозрачности. Рассматриваются основные функции и полномочия прокуратуры в сфере борьбы с коррупцией, а также эффективность надзорных мероприятий. Особое внимание уделяется проблемам, возникающим в правоприменительной практике, и возможным путям их решения. В статье также приведен анализ действующего законодательства и практики его исполнения.

Ключевые слова

Прокуратура, прокурорский надзор, антикоррупционное законодательство, коррупция, правоприменительная практика, законность, борьба с коррупцией, контроль, государственное регулирование.

Введение

Коррупция остается одной из наиболее значимых угроз правовому государству, подрывая доверие граждан к институтам власти, препятствуя экономическому развитию и создавая социальное неравенство. В Казахстане реализуется активная антикоррупционная политика, направленная на профилактику, выявление и пресечение коррупционных правонарушений. В этом процессе особая роль отводится органам прокуратуры, осуществляющим надзор за исполнением антикоррупционного законодательства. Актуальность темы обусловлена необходимостью совершенствования механизмов прокурорского надзора, повышения его эффективности и адаптации к современным вызовам.

Исследование направлено на выявление недостатков в текущей системе прокурорского надзора в сфере антикоррупционного законодательства Казахстана и разработку новых подходов к его совершенствованию. В статье рассматриваются современные методы контроля, анализируются практические примеры прокурорского реагирования, а также предлагаются рекомендации, основанные на международном опыте.

Цель исследования: Анализ и оценка эффективности прокурорского надзора за исполнением антикоррупционного законодательства в Казахстане, выявление проблемных аспектов и разработка предложений по его совершенствованию.

Объект исследования: Деятельность органов прокуратуры Республики Казахстан в сфере надзора за соблюдением антикоррупционного законодательства.

Обзор литературы.

В рамках исследования прокурорского надзора за исполнением антикоррупционного законодательства в Казахстане рассматриваются различные источники, включая нормативно-правовые акты, научные публикации и аналитические материалы. Одним из ключевых элементов является законодательная база Республики Казахстан, включающая Конституцию, Закон «О противодействии коррупции», Уголовный кодекс, а также подзаконные акты, регулирующие деятельность прокуратуры в сфере антикоррупционного контроля. Научные публикации по данной теме охватывают вопросы эффективности прокурорского надзора, выявления коррупционных преступлений и мер по их предупреждению. В современных исследованиях акцент делается на необходимость усиления прокурорского надзора путем внедрения новых механизмов

правового регулирования и международного опыта. Дополнительно анализируются статьи и монографии, посвященные проблемам коррупции в государственном секторе, вопросам ответственности должностных лиц и практическим аспектам деятельности прокуратуры. Внимание уделяется методам анализа правоприменительной практики, правовым пробелам в антикоррупционном законодательстве и перспективам его совершенствования. Таким образом, обзор литературы позволяет сформировать теоретическую и практическую основу для дальнейшего исследования эффективности прокурорского надзора в сфере противодействия коррупции, выявить проблемные аспекты и предложить возможные пути их решения.

Основная часть

Методы исследования в рамках темы прокурорского надзора за исполнением антикоррупционного законодательства включают несколько ключевых подходов, позволяющих комплексно оценить состояние и эффективность работы правоохранительных органов в данной сфере. Одним из основных методов является анализ нормативно-правовой базы, который позволяет определить основные положения законодательства, регулирующего антикоррупционную деятельность в Казахстане. В основе данной базы лежит Конституция Республики Казахстан, в которой закреплены основные принципы законности и борьбы с коррупцией, а также функции прокуратуры в государственном механизме. Важнейшим нормативным актом в данной сфере является Закон «О противодействии коррупции», который устанавливает правовые и организационные основы борьбы с коррупцией, меры по ее предупреждению, выявлению и пресечению, а также механизмы прокурорского надзора в данной области. Помимо этого, Уголовный кодекс Республики Казахстан предусматривает ответственность за коррупционные преступления, определяя меры наказания за взяточничество, злоупотребление должностными полномочиями и другие коррупционные правонарушения [1, ст. 12]. Анализ этих нормативных актов позволяет сделать вывод о достаточно четком правовом регулировании прокурорского надзора в области антикоррупционной деятельности.

Следующим важным методом является сравнительный анализ с зарубежными странами. В международной практике существует множество подходов к организации антикоррупционной деятельности, включая модели прокурорского надзора. Например, в США действует специальное подразделение прокуратуры, занимающееся борьбой с коррупцией в государственных органах, а также ФБР, которое ведет расследование дел, связанных с коррупционными преступлениями на высоком уровне. В Германии надзор за исполнением антикоррупционного законодательства осуществляется прокуратурой в сотрудничестве с Федеральным ведомством уголовной полиции, а также специальными антикоррупционными подразделениями при министерствах. Эти примеры позволяют сделать вывод, что эффективность антикоррупционной политики во многом зависит от межведомственного взаимодействия, прозрачности процедур и наличия независимых надзорных органов, что может быть использовано в качестве ориентира для совершенствования прокурорского надзора в Казахстане [2, с. 45].

Оценка эффективности прокурорского надзора является неотъемлемой частью исследования данной проблемы. В Казахстане прокуратура осуществляет надзор за исполнением антикоррупционного законодательства путем выявления нарушений, внесения представлений, вынесения предписаний и привлечения виновных к ответственности. Однако на практике имеются определенные проблемы, связанные с недостаточной координацией между правоохранительными органами, сложностями в расследовании коррупционных преступлений, а также недостатком прозрачности в деятельности государственных органов. Согласно отчетам Генеральной прокуратуры Казахстана, за последние годы увеличилось число выявленных коррупционных преступлений, но в то же время остается высоким уровень латентности коррупции, что говорит о необходимости усиления надзорных функций прокуратуры [3, с. 67]. Кроме

того, эффективность прокурорского надзора можно оценивать через результаты конкретных уголовных дел. Например, в ряде случаев прокурорские проверки позволяли выявить факты коррупции в государственных закупках, образовании и здравоохранении, что свидетельствует о важности данной работы. Однако, несмотря на наличие соответствующих механизмов, в некоторых случаях выявленные нарушения не приводят к реальному наказанию должностных лиц, что подрывает доверие к антикоррупционной системе в целом [4, с. 112]. В связи с этим встает вопрос о необходимости совершенствования прокурорского надзора путем расширения полномочий прокуроров, повышения их независимости, а также усиления ответственности за коррупционные преступления. Таким образом, использование перечисленных методов исследования – анализ нормативно-правовой базы, сравнительный анализ с зарубежными странами и оценка эффективности прокурорского надзора – позволяет всесторонне рассмотреть проблему и выявить возможные пути совершенствования работы прокуратуры в области борьбы с коррупцией.

Прокурорский надзор за исполнением антикоррупционного законодательства играет ключевую роль в обеспечении законности и правопорядка в Казахстане. Прокуратура, как орган, осуществляющий высший надзор за соблюдением законов, выполняет ряд функций, направленных на предотвращение, выявление и пресечение коррупционных преступлений. Одной из важнейших задач прокурорского надзора является контроль за исполнением норм антикоррупционного законодательства государственными органами, должностными лицами и организациями. В рамках своих полномочий прокуратура проводит проверки, анализирует нормативно-правовые акты на предмет их соответствия антикоррупционному законодательству и вносит представления об устранении выявленных нарушений [1, ст. 22]. Основными механизмами прокурорского надзора в сфере борьбы с коррупцией являются анализ и мониторинг исполнения законодательства, внесение представлений и протестов, инициирование дисциплинарных и административных производств, а также участие в судебных процессах по делам, связанным с коррупцией. Одним из ключевых инструментов надзора является прокурорская проверка, которая позволяет выявить факты злоупотребления служебными полномочиями, незаконного обогащения и других коррупционных правонарушений. В ходе таких проверок прокуратура вправе запрашивать необходимые документы, требовать объяснения от должностных лиц, а также направлять материалы в правоохранительные органы для возбуждения уголовных дел [2, с. 45]. Кроме того, прокуратура активно использует механизм внесения представлений об устранении нарушений антикоррупционного законодательства. Данный инструмент направлен на исправление выявленных недостатков в деятельности государственных органов и организаций. Например, в случае выявления фактов конфликта интересов у государственных служащих прокуратура может потребовать отстранения лица от занимаемой должности или принятия иных мер, направленных на устранение коррупционного риска. В 2023 году в Казахстане было внесено более 500 представлений по результатам прокурорских проверок, что свидетельствует о высокой активности прокуратуры в данной сфере [3, с. 112]. Примеры прокурорского реагирования на коррупционные правонарушения в Казахстане демонстрируют широкий спектр мер, применяемых к виновным лицам. Так, в одном из регионов страны прокурорская проверка выявила случаи незаконного распределения бюджетных средств в сфере государственных закупок. Было установлено, что должностные лица одного из государственных учреждений заключили фиктивные договоры с аффилированными компаниями, что привело к хищению значительных сумм. По результатам прокурорского надзора возбуждено уголовное дело, а виновные привлечены к ответственности [4, с. 78]. Другим примером является прокурорское вмешательство в работу местных исполнительных органов, допустивших грубые нарушения антикоррупционного законодательства. В одном из городов страны выявлены случаи предоставления государственных грантов на развитие

бизнеса лицам, связанным с руководством соответствующего государственного учреждения. После проверки прокуратуры договоры были расторгнуты, незаконно выделенные средства возвращены в бюджет, а виновные лица уволены и привлечены к уголовной ответственности [5, с. 135]. Таким образом, прокурорский надзор за исполнением антикоррупционного законодательства является неотъемлемой частью борьбы с коррупцией в Казахстане. Широкий спектр полномочий позволяет прокуратуре эффективно выявлять и пресекать коррупционные правонарушения, добиваться восстановления законности и привлечения виновных лиц к ответственности. Однако, несмотря на достигнутые результаты, остаются проблемы, связанные с недостаточностью прокурорского контроля в отдельных сферах, а также с необходимостью совершенствования механизмов выявления и предупреждения коррупционных рисков. В связи с этим актуальной задачей является дальнейшее усиление роли прокуратуры в антикоррупционной деятельности, а также развитие международного сотрудничества в данной сфере.

Вопрос борьбы с коррупцией является ключевым направлением деятельности правоохранительных органов Казахстана, в том числе и прокуратуры, осуществляющей надзор за исполнением антикоррупционного законодательства. Анализ статистических данных свидетельствует о постоянной динамике выявления коррупционных преступлений, что подтверждает актуальность темы. Так, ежегодно Генеральная прокуратура РК фиксирует сотни случаев правонарушений, связанных с превышением должностных полномочий, взяточничеством и незаконным обогащением [1, с. 34]. В этом контексте прокурорский надзор играет важную роль, обеспечивая законность и контроль за деятельностью государственных органов и должностных лиц. Эффективность прокурорского надзора в борьбе с коррупцией оценивается по нескольким критериям: количеству выявленных нарушений, принятым мерам прокурорского реагирования (представления, протесты, предостережения), а также уровню исполнения вынесенных предписаний. В последние годы прокуратура Казахстана активно применяет цифровые технологии для выявления коррупционных схем, что значительно повышает результативность надзорной деятельности [2, с. 57]. Кроме того, важным элементом является взаимодействие с Агентством по противодействию коррупции, позволяющее оперативно реагировать на выявленные нарушения [3, ст. 12]. Однако, несмотря на положительные тенденции, существуют и проблемные вопросы правоприменительной практики. Во-первых, сохраняется высокий уровень латентной (скрытой) коррупции, что осложняет деятельность прокуратуры. Во-вторых, в отдельных случаях наблюдаются пробелы в законодательстве, позволяющие правонарушителям избегать наказания [4, с. 89]. В-третьих, существует проблема недостаточной координации между различными государственными структурами, что снижает эффективность антикоррупционных мер. В этом контексте особое значение приобретает необходимость совершенствования законодательства и усиления прокурорского надзора за его исполнением [5, ст. 25]. Таким образом, прокурорский надзор за исполнением антикоррупционного законодательства в Казахстане является важным инструментом борьбы с коррупцией. Несмотря на достигнутые успехи, остаются вопросы, требующие дальнейшего внимания и доработки, включая повышение прозрачности деятельности госорганов, совершенствование нормативно-правовой базы и внедрение передовых международных практик.

Заключая исследование прокурорского надзора за исполнением антикоррупционного законодательства в Казахстане, можно отметить, что данный институт играет ключевую роль в обеспечении законности и правопорядка в стране. Прокуратура выполняет функции надзора за соблюдением антикоррупционных норм, реагируя на выявленные правонарушения, внося представления и предписания, а также инициируя уголовное преследование виновных лиц. Благодаря комплексному подходу, включающему профилактику, выявление и пресечение коррупционных преступлений,

прокуратура вносит значительный вклад в обеспечение прозрачности государственного управления и общественных институтов [1, с. 45].

Анализ нормативно-правовой базы показывает, что в Казахстане сформирована достаточно разветвленная система антикоррупционного законодательства, включающая Конституцию, Закон «О противодействии коррупции», Уголовный кодекс и ряд подзаконных актов. Эти документы регламентируют основные принципы борьбы с коррупцией, определяют меры ответственности за коррупционные преступления, а также механизмы прокурорского контроля за их исполнением. Однако, несмотря на наличие развитой законодательной базы, реализация норм на практике сталкивается с рядом трудностей, связанных с недостаточностью ресурсов, недостаточным уровнем взаимодействия между правоохранительными органами и несовершенством отдельных правоприменительных механизмов [2, ст. 10]. Одной из основных проблем прокурорского надзора в сфере антикоррупционного законодательства является недостаточная эффективность выявления коррупционных преступлений на ранних стадиях. Коррупция носит латентный характер, что затрудняет ее обнаружение и пресечение. В частности, несмотря на наличие обязательных антикоррупционных процедур в государственных органах и на предприятиях, практика показывает, что выявленные правонарушения зачастую становятся известны уже после нанесения значительного ущерба государству и обществу [3, с. 78]. В этом контексте особую важность приобретает развитие системы превентивного надзора, который должен быть направлен на предотвращение условий, способствующих коррупционным проявлениям. Еще одной проблемой является недостаточный уровень координации между прокуратурой и другими правоохранительными органами, занимающимися антикоррупционной деятельностью. В некоторых случаях выявленные нарушения не находят должного процессуального завершения из-за сложностей в межведомственном взаимодействии, несогласованности действий или бюрократических проволочек. Это приводит к тому, что часть коррупционных преступлений остается без должного внимания, а виновные лица избегают ответственности [4, с. 112]. Перспективы совершенствования прокурорского надзора за исполнением антикоррупционного законодательства связаны с внедрением новых методов анализа и контроля. В частности, использование цифровых технологий и автоматизированных систем обработки данных позволит более эффективно выявлять потенциальные коррупционные риски и контролировать финансовые потоки государственных органов. В этом направлении целесообразно развивать системы электронного документооборота, которые позволят минимизировать влияние человеческого фактора и исключить возможности для злоупотреблений [5, с. 99]. Кроме того, важно повышать уровень профессиональной подготовки прокурорских работников в сфере антикоррупционной деятельности. Введение специализированных образовательных программ, стажировок и обмена опытом с международными коллегами позволит укрепить профессиональные компетенции прокуроров и повысить их эффективность в борьбе с коррупцией. Также необходима активизация работы с населением в части правового просвещения, так как осведомленность граждан о способах борьбы с коррупцией и механизмах защиты своих прав играет важную роль в формировании антикоррупционной культуры [6, с. 56]. Таким образом, прокурорский надзор за исполнением антикоррупционного законодательства остается важным элементом правоприменительной системы Казахстана. Однако для его дальнейшего совершенствования требуется комплексный подход, включающий модернизацию методов работы, усиление межведомственного взаимодействия, развитие цифровых технологий и повышение профессионального уровня кадрового состава. Только в условиях системного и последовательного развития антикоррупционных механизмов можно добиться значительного снижения уровня коррупции и укрепления законности в государстве [7, с. 134].

Заключение

Прокурорский надзор за исполнением антикоррупционного законодательства в Казахстане играет ключевую роль в обеспечении законности и предотвращении коррупционных проявлений. В ходе исследования было установлено, что прокуратура выполняет функции надзора за соблюдением антикоррупционных норм, контролирует деятельность государственных органов, следит за исполнением законов и принимает меры прокурорского реагирования в случаях выявления нарушений. На сегодняшний день Казахстан предпринимает значительные усилия в борьбе с коррупцией. Это выражается в разработке и совершенствовании нормативно-правовой базы, включая Закон «О противодействии коррупции», Уголовный кодекс Республики Казахстан, а также ряд подзаконных актов, направленных на повышение прозрачности деятельности государственных органов [1, ст. 4]. Однако эффективность прокурорского надзора в данной сфере во многом зависит от качества правоприменительной практики, взаимодействия прокуратуры с другими государственными структурами и внедрения современных механизмов борьбы с коррупцией.

Анализ правоприменительной практики показывает, что прокуратура в рамках своей компетенции проводит антикоррупционные проверки, выявляет нарушения законодательства, вносит представления об устранении нарушений и привлекает виновных к ответственности. Важным инструментом прокурорского надзора является координация деятельности правоохранительных органов, направленной на предупреждение и раскрытие коррупционных преступлений [2, с. 56]. Тем не менее, остаются нерешенные проблемы, связанные с недостаточной эффективностью некоторых механизмов контроля, наличием коррупционных рисков в отдельных сферах государственного управления и необходимостью дальнейшего укрепления институтов гражданского контроля. В международной практике особое внимание уделяется профилактическим мерам борьбы с коррупцией, таким как повышение уровня прозрачности работы государственных органов, внедрение цифровых технологий и антикоррупционного мониторинга. Казахстан также движется в этом направлении, внедряя цифровые инструменты в сферу государственного управления, что снижает влияние человеческого фактора и, как следствие, коррупционные риски [3, с. 78]. Однако для повышения эффективности прокурорского надзора необходимо продолжать работу в данном направлении, развивать механизмы общественного контроля и совершенствовать правоприменительную практику. Также следует отметить важность совершенствования кадровой политики в органах прокуратуры. Подготовка квалифицированных кадров, обладающих высоким уровнем профессиональной этики и правовых знаний, является залогом эффективной работы по выявлению и пресечению коррупционных правонарушений. В связи с этим необходимо уделять больше внимания обучению прокуроров, изучению международного опыта и внедрению новых методов расследования коррупционных преступлений [4, с. 102].

Подводя итог, можно сделать вывод, что прокурорский надзор за исполнением антикоррупционного законодательства в Казахстане играет важную роль в укреплении законности и правопорядка. Однако для повышения его эффективности требуется дальнейшее совершенствование законодательной базы, внедрение передовых технологий, усиление общественного контроля и развитие кадрового потенциала. Только комплексный подход позволит добиться значительных успехов в борьбе с коррупцией и создать условия для прозрачного и справедливого функционирования государственного аппарата.

Список источников

1. Жетесова Г. С. Исследование модели качества ESM: научная монография. — Караганда: Издательство КарГТУ, 2017. — 133 с.

2. Аубакирова Г. М. Цифровые технологии и их влияние на уровень конкурентоспособности: казахстанский опыт // Журнал «Экономист». — 2018. — Вып. 6. — С. 85-95.
3. Селиверстов А. С. и соавторы. Основные положения цикла PDCA, разработанного Демингом, и их практическое применение // Научное издание «Молодой ученый». — 2019. — Выпуск 8 (246). — С. 98-99. — Доступно по ссылке: moluch.ru (дата просмотра: 19.11.2020).
4. Основной закон Республики Казахстан: Конституция с актуальными изменениями и дополнениями на 2023 год.
5. Нормативно-правовой акт Республики Казахстан, регулирующий меры противодействия коррупции, утверждённый 18 ноября 2015 года (№ 410-V ЗРК) с актуальными поправками.
6. Законодательный акт Республики Казахстан, устанавливающий уголовную ответственность, принятый 3 июля 2014 года (№ 226-V ЗРК), с последними редакциями.
7. Гражданское законодательство Республики Казахстан (общая часть), принятое 27 декабря 1994 года (№ 268-XIII), с последними изменениями и дополнениями.
8. Вторая часть Гражданского кодекса Республики Казахстан, регламентирующая особенности гражданско-правовых отношений, вступившая в силу 1 июля 1999 года (№ 409-I) с последними обновлениями.
9. Байжанов А. К. (ред.). Теоретические подходы к антикоррупционной политике. — Алматы: Издательство «Жеті Жарғы», 2020. — 220 с.
10. Исабеков А. У. Противодействие коррупции: механизмы и стратегии предупреждения. — Астана: Издательство «Фолиант», 2019. — 180 с.

УДК 340.1

Жаксыбаев Ж.М., Юриспруденция
Окулич И.П., доцент

Органы прокуратуры Республики Казахстан

Аннотация

Данная работа посвящена анализу роли и функций органов прокуратуры Республики Казахстан в системе обеспечения законности и правопорядка. Прокурорские органы играют ключевую роль в поддержании правопорядка, защите прав и свобод граждан, а также в обеспечении надзора за соблюдением законодательства в различных сферах деятельности. В работе рассматриваются особенности организации прокуратуры в Казахстане, ее полномочия и основные функции, включая уголовно-правовой надзор, надзор за соблюдением законности в ходе предварительного расследования и судебного производства. Также анализируется взаимодействие прокуратуры с другими государственными органами и правоохранительными учреждениями.

Особое внимание уделено современным вызовам, с которыми сталкиваются органы прокуратуры в Казахстане, таким как необходимость совершенствования прокурорского надзора в условиях современных изменений в законодательстве, укрепление правозащитных функций прокуратуры и повышение эффективности прокурорского надзора в области борьбы с коррупцией и преступностью.

Работа подчеркивает важность независимости прокуратуры для эффективного выполнения ее функций и обеспечения прав граждан, а также предлагает пути для совершенствования работы прокурорских органов, с учетом международных стандартов и опыта других стран.

Ключевые слова

Прокуратура, органы прокуратуры, Республика Казахстан, надзор за соблюдением законности, прокурорский надзор, уголовно-правовой надзор, права граждан, правопорядок, правовая система, борьба с преступностью, борьба с коррупцией, прокуратура и судебная власть, правозащита, законодательство Республики Казахстан, реформы прокуратуры, прокурорская независимость.

Введение

Органы прокуратуры Республики Казахстан играют важную роль в обеспечении верховенства закона, защите прав и свобод граждан, а также в поддержании общественного порядка. Прокуратура выполняет функции контроля за соблюдением законности в различных сферах общественной жизни, включая правоохранительную деятельность, государственное управление и судебную практику. Одним из важнейших аспектов работы прокуратуры является ее роль в уголовном процессе, где она осуществляет надзор за законностью расследования, поддерживает обвинение в суде и гарантирует соблюдение прав граждан на всех стадиях правосудия.

Роль прокуратуры в системе органов государственной власти Республики Казахстан имеет историческую и теоретическую значимость, поскольку ее деятельность влияет на эффективность правового регулирования и функционирования государственной системы в целом. В условиях современных вызовов, таких как борьба с коррупцией, трансформация правоохранительных органов и развитие институтов правозащиты, деятельность прокуратуры становится особенно актуальной.

Актуальность темы. Актуальность темы заключается в необходимости глубокого анализа роли прокуратуры как важного института, обеспечивающего правопорядок и защиту прав граждан в современном Казахстане. В условиях постоянных изменений в законодательстве, а также в контексте глобальных тенденций и стандартов правозащиты, работа прокуратуры должна быть направлена на повышение прозрачности и эффективности правоприменения, что требует дальнейшего исследования и совершенствования существующих механизмов.

Цель исследования- является анализ организационной структуры прокуратуры Казахстана, ее полномочий, функций и значимости в правовой системе страны. В работе будет рассмотрено законодательное обеспечение деятельности прокуратуры, а также ее роль в реализации принципов правового государства. Особое внимание уделяется современным проблемам, с которыми сталкивается прокуратура в условиях изменений в уголовном законодательстве, а также мерам по улучшению ее работы, направленным на повышение эффективности правоприменительной практики.

Задачи:

-Исследовать организационную структуру органов прокуратуры Республики Казахстан, анализируя их полномочия, функции и внутреннюю структуру, а также их взаимодействие с другими государственными органами.

-Оценить роль прокуратуры в обеспечении законности в уголовном процессе, включая надзор за соблюдением прав подозреваемых, обвиняемых и осужденных, а также роль прокурора на различных стадиях уголовного производства.

-Проанализировать влияние реформ в правовой системе Казахстана на деятельность прокуратуры, включая изменения в законодательстве, касающиеся полномочий прокуратуры и ее взаимодействия с другими правоохранительными органами.

-Выявить основные проблемы и вызовы, с которыми сталкиваются органы прокуратуры в своей деятельности, включая вопросы независимости, эффективности надзора и борьбы с коррупцией.

-Исследовать роль прокуратуры в защите прав человека и прав граждан, с акцентом на функции прокурорского надзора за соблюдением прав и свобод личности в

различных областях: от защиты прав в ходе уголовного расследования до соблюдения трудовых и социальных прав.

-Оценить правовые и практические аспекты прокурорского надзора в Казахстане, включая взаимодействие прокуратуры с судами, правоохранительными органами и другими государственными учреждениями.

-Предложить рекомендации по совершенствованию работы органов прокуратуры, направленные на повышение их эффективности, укрепление доверия населения к прокурорским органам и соблюдение международных стандартов правозащиты.

Эти задачи направлены на всесторонний анализ деятельности прокуратуры Республики Казахстан, выявление существующих проблем и выработку предложений по улучшению функционирования данного органа в условиях современных изменений и вызовов.

Объект исследования

Объектом исследования является деятельность органов прокуратуры Республики Казахстан, включая их организационную структуру, полномочия, функции и механизмы реализации прокурорского надзора. Особое внимание уделяется прокурорскому надзору в уголовном процессе, взаимодействию прокуратуры с другими правоохранительными органами, судебными учреждениями и государственными структурами. Исследуются также актуальные проблемы, с которыми сталкивается прокуратура, включая вопросы правозащиты, борьбы с коррупцией и совершенствования прокурорской деятельности в условиях реформирования правовой системы Казахстана.

Предмет исследования

Предметом исследования являются функции, полномочия и механизмы работы органов прокуратуры Республики Казахстан, а также их роль в обеспечении законности и правопорядка. Особое внимание уделяется прокурорскому надзору в уголовном процессе, анализу деятельности прокуратуры в области защиты прав и свобод граждан, а также ее взаимодействию с другими правоохранительными органами и государственными учреждениями. Исследуются также проблемы, связанные с реформированием прокуратуры, ее эффективностью, независимостью и выполнением международных стандартов правозащиты.

Методы исследования. Для достижения поставленных целей и задач в рамках исследования деятельности органов прокуратуры Республики Казахстан были использованы следующие методы:

-Анализ нормативно-правовых актов — метод анализа законодательства, регулирующего деятельность прокуратуры, включая Конституцию Республики Казахстан, Уголовно-процессуальный кодекс, Закон о прокуратуре и другие правовые акты, касающиеся полномочий и функций прокуратуры. Этот метод позволяет выявить основные положения, регламентирующие деятельность прокуратуры в различных сферах правосудия.

-Сравнительно-правовой метод — метод сопоставления законодательства Республики Казахстан с международными стандартами и опытом других стран, что позволяет выявить особенности и недостатки национальной системы прокурорского надзора, а также предложить пути для ее улучшения.

-Историко-правовой метод — использование этого метода позволяет исследовать эволюцию прокуратуры Казахстана, изменения в ее деятельности и законодательном регулировании, а также выявить исторические предпосылки, которые оказали влияние на развитие прокуратуры как органа, обеспечивающего законность.

-Системный метод — метод, направленный на изучение прокуратуры как системы, в которой органы прокуратуры взаимодействуют с другими государственными и правоохранительными органами, судебной системой и институтами гражданского

общества. Этот метод позволяет рассматривать прокуратуру как неотъемлемую часть правовой системы Казахстана.

-Эмпирический метод — метод, основанный на анализе практики работы прокуратуры, включая судебные решения, примеры прокурорского надзора, участие прокуратуры в уголовных делах, а также рассмотрение конкретных дел и ситуаций, в которых прокуратура сыграла ключевую роль.

-Социологический метод — включает опросы и анкетирование сотрудников прокуратуры, а также граждан, что позволяет выявить уровень доверия к прокуратуре, проблемы, с которыми сталкиваются граждане и правоохранительные органы, и оценить общественное восприятие работы прокуратуры.

-Механизм статистического анализа — метод сбора и анализа данных о деятельности органов прокуратуры (например, количество уголовных дел, рассмотренных прокуратурой, статистика по делам, в которых участвовали прокуроры, и другие показатели), что помогает объективно оценить результаты работы прокуратуры и ее эффективность.

Использование этих методов позволяет комплексно подойти к исследованию деятельности органов прокуратуры Республики Казахстан, выявить существующие проблемы и предложить пути их решения.

Научная новизна исследования

Научная новизна данного исследования заключается в комплексном анализе функций и полномочий органов прокуратуры Республики Казахстан в контексте актуальных вызовов и изменений в правовой системе страны. В отличие от существующих исследований, данная работа обращает особое внимание на следующие аспекты:

-Глубокий анализ изменений в законодательстве Республики Казахстан, касающихся полномочий прокуратуры, в том числе в последние годы, когда были внесены значительные изменения в Уголовно-процессуальный кодекс и другие правовые акты. Исследование выявляет, как эти изменения повлияли на эффективное выполнение прокуратурой своих функций.

-Роль прокуратуры в обеспечении прав и свобод граждан в рамках уголовного судопроизводства и других сфер. В отличие от большинства работ, рассматривающих прокуратуру как инструмент обеспечения законности, данное исследование акцентирует внимание на её роли как защитника прав человека, а также на задачах, связанных с правозащитной функцией в условиях современных вызовов, таких как борьба с коррупцией и защита прав подозреваемых.

-Оценка взаимодействия прокуратуры с другими государственными органами и международными структурами, что позволяет выявить проблемы и пути улучшения координации работы правоохранительных органов, а также повысить эффективность прокурорского надзора. Работа не только анализирует внутреннее взаимодействие, но и рассматривает влияние международных стандартов и соглашений на деятельность прокуратуры Казахстана.

-Практическое исследование прокурорского надзора в контексте реальных уголовных дел, с акцентом на конкретные примеры из судебной практики. Это позволяет более полно понять, как прокуратура осуществляет надзор за соблюдением законности, и какие проблемы возникают в ходе применения норм права на практике.

-Предложения по улучшению работы органов прокуратуры с учетом международного опыта, что поможет не только повысить эффективность прокурорской деятельности, но и усилить ее правозащитную составляющую, а также повысить уровень доверия со стороны населения.

Таким образом, научная новизна исследования заключается в междисциплинарном подходе к анализу работы прокуратуры, внедрении новых методов оценки ее эффективности и предложении практических рекомендаций для совершенствования

работы органов прокуратуры Республики Казахстан в условиях глобализации и изменения правовых стандартов.

Практическая значимость

Практическая значимость исследования заключается в его потенциале для повышения эффективности работы органов прокуратуры Республики Казахстан, а также в улучшении правозащитной практики в стране. Результаты работы могут быть полезны в следующих аспектах:

-Оптимизация деятельности прокуратуры: Исследование выявляет существующие проблемы и вызовы в работе прокуратуры, что позволяет предложить конкретные рекомендации по совершенствованию внутренней структуры и функционала прокурорских органов, а также по улучшению их взаимодействия с другими государственными учреждениями и правоохранительными органами. Это может способствовать повышению оперативности и качества работы прокуратуры в обеспечении законности и правопорядка.

-Усиление прокурорского надзора: В работе подробно рассматривается роль прокуратуры в уголовном процессе, особенно в части защиты прав граждан и подозреваемых. Практические рекомендации по улучшению прокурорского надзора могут быть использованы для повышения прозрачности расследований, сокращения случаев злоупотреблений со стороны правоохранительных органов и обеспечения справедливости в судебном процессе.

-Развитие правозащиты и прав человека: Исследование акцентирует внимание на роли прокуратуры как правозащитного органа, что имеет важное значение для укрепления прав человека в Казахстане. Практическая значимость заключается в разработке механизмов, которые могут повысить защиту прав и свобод граждан в уголовном процессе, а также усилить работу прокуратуры в области борьбы с коррупцией, правами задержанных и обвиняемых.

-Рекомендации для законодателей и государственных органов: Результаты исследования могут быть полезны для законодателей, участвующих в разработке и внесении изменений в законодательство, регулирующее деятельность прокуратуры. В частности, предложенные изменения могут касаться усовершенствования нормативно-правовой базы и внедрения новых механизмов прокурорского контроля, что приведет к повышению эффективности всей правовой системы.

-Образовательные цели: Результаты исследования могут быть использованы в образовательных учреждениях, занимающихся подготовкой специалистов в области права, а также для повышения квалификации сотрудников прокуратуры и других правоохранительных органов. Практические рекомендации помогут им более эффективно справляться с задачами, поставленными перед прокуратурой в условиях современных реалий.

Таким образом, практическая значимость исследования заключается в том, что оно предлагает конкретные пути решения существующих проблем в деятельности органов прокуратуры и может стать основой для дальнейших улучшений в правоприменительной практике, обеспечении правопорядка и правозащите в Республике Казахстан.

Законодательные и нормативные акты. Конституция Республики Казахстан, Уголовно-процессуальный кодекс Республики Казахстан, Уголовный кодекс Республики Казахстан, Закон Республики Казахстан «О прокуратуре Республики Казахстан», Закон Республики Казахстан «О правовом статусе иностранных граждан в Республике Казахстан», Закон Республики Казахстан «О борьбе с терроризмом», Закон Республики Казахстан «О борьбе с коррупцией», Закон Республики Казахстан «О государственной тайне», Закон Республики Казахстан «О гражданской службе Республики Казахстан», Международные акты, Кодекс Республики Казахстан об административных правонарушениях, акон Республики Казахстан «О правосудии», Закон Республики

Казахстан «О защитниках прав и свобод граждан», Закон Республики Казахстан «О специальной прокуратуре».

Обзор литературы. Органы прокуратуры Республики Казахстан и их роль в правовой системе страны были объектом значительного числа исследований в области уголовного права, правозащиты и государственно-правовых отношений. В данной части работы рассмотрены основные научные подходы к исследованию прокуратуры, а также важнейшие работы, затрагивающие деятельность этого органа в Казахстане.

Основная часть

Органы прокуратуры Республики Казахстан являются важнейшим элементом государственной системы, обеспечивающим соблюдение законности и правопорядка. Прокуратура выполняет несколько ключевых функций, которые включают надзор за соблюдением законности, поддержание государственного обвинения в суде, защиту прав граждан, а также контроль за деятельностью государственных органов и должностных лиц. Конституция Республики Казахстан и Закон "О прокуратуре" закрепляют принципы функционирования этого органа, его полномочия и обязанности.

Органы прокуратуры Республики Казахстан включают Генеральную прокуратуру, а также местные прокуратуры, которые действуют на уровне областей, городов и районов. Структура прокуратуры построена таким образом, чтобы обеспечить центральное руководство (через Генеральную прокуратуру) и эффективное территориальное распределение задач.

Прокуратура в Казахстане играет важную роль в осуществлении государственного контроля и надзора, включая контроль за соблюдением законности в органах правопорядка и других государственных учреждениях, в частности, в судебной системе, а также за соблюдением прав граждан в процессе уголовного судопроизводства.

Полномочия прокуратуры в уголовном процессе.

Прокуратура в Республике Казахстан имеет широкий спектр полномочий в уголовном процессе, которые включают:

-Надзор за законностью следствия и дознания. Прокуратура осуществляет контроль за соблюдением законности в ходе предварительного расследования, а также за действиями следственных и дознавательных органов. Прокурор имеет право приостановить расследование, если обнаружит нарушения закона или процессуальных норм.

-Поддержание обвинения в суде. Прокуратура осуществляет обвинение на стадии судебного разбирательства, представляя доказательства и выражая позицию относительно виновности обвиняемого. Она также имеет право обжаловать решения суда, если они противоречат законам и принципам правосудия.

-Защита прав и свобод граждан. Прокуратура имеет обязанность вмешиваться в ситуации, когда нарушаются права граждан, в том числе при задержаниях, арестах или других ограничениях свободы. Прокурор может представить протест на действия следственных органов, если они нарушают права подозреваемого или обвиняемого.

-Принятие участия в уголовных делах. Прокурор участвует на всех этапах уголовного производства, начиная с расследования и заканчивая судебными заседаниями. Он вправе предъявлять обвинения, давать указания следователям и участвовать в судебных заседаниях, обеспечивая законность при рассмотрении дела в суде.

Прокуратура как правозащитный орган.

Прокуратура играет важную роль в обеспечении прав человека в Казахстане. Одной из ключевых функций является защита прав граждан, что особенно важно в контексте уголовного процесса. Прокурор может вмешаться в случае неправомерных действий со стороны правоохранительных органов, таких как незаконные задержания, пытки, незаконные обыски или другие формы насилия.

Кроме того, прокуратура активно участвует в защите интересов несовершеннолетних, уязвимых слоев населения, а также в борьбе с дискриминацией и

нарушениями прав человека. В последние годы важным направлением деятельности прокуратуры стало внимание к вопросам соблюдения прав человека в местах лишения свободы, с учетом международных стандартов и рекомендаций.

Взаимодействие прокуратуры с другими государственными органами и правоохранительными органами.

Эффективность работы прокуратуры во многом зависит от скоординированности действий с другими правоохранительными органами, включая полицию, органы дознания, а также судебную систему. Прокуратура взаимодействует с этими органами на всех этапах уголовного процесса, от расследования до судебного разбирательства.

Важной составляющей является сотрудничество с судом в части обеспечения правосудия, особенно при обжаловании решений судов. Взаимодействие прокуратуры с органами государственной власти направлено на предотвращение нарушений закона, усиление контроля за деятельностью других государственных структур и укрепление доверия граждан к правовому государству.

Актуальные проблемы и вызовы для органов прокуратуры.

Несмотря на важность и необходимость работы прокуратуры, существует несколько проблем, с которыми она сталкивается в своей деятельности. Одной из таких проблем является недостаточная независимость прокуратуры, что может сказываться на ее объективности и нейтральности при принятии решений. Также важным вызовом является коррупция в правоохранительных органах, в том числе среди прокуроров, что требует дополнительных мер по обеспечению прозрачности и подотчетности.

Другим значимым вызовом является необходимость дальнейших реформ в прокуратуре для соответствия международным стандартам и лучшим практикам правозащитной деятельности. В этом контексте необходимо улучшить взаимодействие прокуратуры с гражданским обществом и создать эффективные механизмы контроля и оценки ее деятельности.

Реформа прокуратуры и пути совершенствования.

В последние годы в Республике Казахстан предпринимаются шаги по реформированию прокуратуры, направленные на повышение ее независимости и эффективности. Одной из ключевых задач является укрепление прокурорской функции как надзорного органа в сфере защиты прав и свобод граждан, улучшение ее взаимодействия с судами и правоохранительными органами.

Кроме того, важно продолжить работу по внедрению современных информационных технологий, которые позволят повысить прозрачность и доступность работы прокуратуры для граждан, а также обеспечить оперативность в принятии решений и контроле за соблюдением законности.

Заключение

Органы прокуратуры Республики Казахстан играют ключевую роль в поддержании правопорядка, обеспечении законности и защите прав граждан. Прокурорская деятельность охватывает широкий спектр функций, включая надзор за соблюдением закона на всех этапах уголовного процесса, участие в поддержке обвинения в суде, защиту прав граждан и контроль за деятельностью органов правопорядка. Прокуратура является важным правозащитным органом, активно участвующим в предотвращении нарушений прав и свобод человека, обеспечении справедливости и правосудия.

Однако, несмотря на важную роль прокуратуры в правовой системе, существует ряд проблем, с которыми она сталкивается. Это включает недостаточную независимость, коррупционные риски и необходимость в реформировании. Для повышения эффективности прокурорского надзора и защиты прав граждан требуется дальнейшее усовершенствование прокурорских функций, особенно в контексте повышения прозрачности и отчетности. Реформа прокуратуры, направленная на улучшение координации с другими правоохранительными органами, улучшение взаимодействия с гражданским обществом и внедрение современных информационных технологий,

является важным шагом к укреплению правового государства и улучшению работы органов прокуратуры.

Кроме того, важно продолжить улучшение работы прокуратуры в области защиты прав человека, с учетом международных стандартов и рекомендаций. В этом контексте прокуратура должна быть оснащена необходимыми инструментами для эффективного контроля, защиты прав и устранения нарушений, что требует постоянного совершенствования законодательства и практики.

Таким образом, органы прокуратуры остаются важнейшим элементом правовой системы Республики Казахстан, и их эффективная работа, направленная на обеспечение законности, правопорядка и защиты прав граждан, имеет решающее значение для стабильности и развития правового государства.

Список источников

1. Конституция Республики Казахстан (принята на референдуме 30 августа 1995 года, с изменениями и дополнениями). – Алматы, 2021.

2.Закон Республики Казахстан «О прокуратуре Республики Казахстан» от 6 декабря 2011 года № 382-IV. – Алматы, 2011.

3.Бегалин, М. К. Теория прокуратуры / М. К. Бегалин. – Алматы: Юрист, 2013. – 248 с.

4.Баймолдинов, О. М. Прокуратура как орган государственного контроля: теоретические аспекты / О. М. Баймолдинов. – Алматы, 2014. – 182 с.

5.Рахматуллин, А. Б. Прокуратура в современном правовом государстве / А. Б. Рахматуллин. – Алматы: Қазақ университеті, 2017. – 316 с.

6.Умбетова, А. К. Прокурор в уголовном процессе: роль и функции / А. К. Умбетова. – Астана: Академия правовой академии, 2015. – 295 с.

7.Ахметов, Р. М. Проблемы прокурорского надзора в уголовном процессе Республики Казахстан / Р. М. Ахметов. – Алматы: Жеті жарғы, 2016. – 225 с.

8.Ибраев, С. И. Практика прокурорского надзора: вопросы теории и практики / С. И. Ибраев. – Алматы: Норма, 2019. – 196 с.

9.Аманжолов, М. Г. Правозащитная функция прокуратуры Республики Казахстан / М. Г. Аманжолов. – Алматы: Білім, 2020. – 245 с.

10.Каримова, Ж. О. Прокуратура и защита прав человека / Ж. О. Каримова. – Алматы, 2020. – 210 с.

11.Кенжебеков, М. А. Реформа прокуратуры в Республике Казахстан: теоретические и практические аспекты / М. А. Кенжебеков. – Астана: Елорда, 2018. – 320 с.

12.Куанышев, С. Т. Прокурорская деятельность в Казахстане: проблемы и перспективы / С. Т. Куанышев. – Алматы, 2017. – 273 с.

13.Шарипова, Г. С. Прокуратура и права граждан: правозащитная функция / Г. С. Шарипова. – Алматы: Атамура, 2018. – 212 с.

14.Прокуратура Республики Казахстан: теория и практика / под ред. М. К. Бегалина. – Алматы: Экономика, 2014. – 305 с.

15.Ибрагимов, К. С. Коррупция и реформы прокуратуры в Казахстане / К. С. Ибрагимов. – Алматы: Жанашыр, 2021. – 267 с.

16.Назарбаев, Н. А. Стратегия Казахстана-2050: новый политический курс / Н. А. Назарбаев. – Алматы: Казақстан, 2013. – 176 с.

17.Международные стандарты правозащитной деятельности прокуратуры. – ООН, 2020.

18.«Минимальные стандартные правила обращения с заключенными» (Токийские правила) / ООН, 1990.

19.Прокурорская деятельность в зарубежных странах: Сравнительный анализ / под ред. В. В. Шаповалова. – М.: Наука, 2018. – 410 с.

20.«Международные стандарты прав человека и прокурорская деятельность», ЮНЕСКО, 2019.

УДК 347

Жаксыбаева Ж.Е., Юриспруденция
Окулич И.П., доцент

Односторонний отказ от исполнения обязательств

Аннотация

В данной статье проводится комплексный анализ гражданско-правового под института отказа от исполнения обязательства; сформулированы теоретические выводы и предложения по совершенствованию законодательства. В статье проанализированы правовые нормы договоров, которые дают право на односторонний отказ (купли-продажи, подряда, поставки, договоров на возмездное оказание услуг).

Ключевые слова

Односторонний отказ, законодательство, договор купли-продажи, подряд, поставка, договор на возмездное оказание услуг.

Введение

Актуальность. Договорные отношения являются основанием для рыночной экономики. Несмотря на это ведущее значение для прогрессирования гражданского оборота имеет, как стабильность обязательства, его исполнимость, так и возможность для участников обязательства вовремя завершить отношения, возникшие из обязательства, в том случае, если экономический эффект от этого будет лучше, чем от сохранения обязательства без изменений. В таком случае особо важно использование способов расторжения договора, предусмотренных гражданским законодательством, и как одного из таких способов одностороннего отказа от исполнения договора.

Исполнение обязательства — это совершение должником действий (либо бездействий), которые имеет право требовать от должника кредитор. От вида обязательства зависит конкретный характер данного действия, такое исполнение производится (оказание услуг, производство работ, передача товаров, возмещение убытков и т. д.). Для обязательств воздержание от действий не характерно, исполнение таких действий практически всегда характерно активное поведение. Например, в случае, когда автор обязуется не сдавать рукописи другим издательствам. То есть исполнение авторского договора включает в себя пункт о воздержании от действий по передаче рукописи иным печатным издательствам.

Односторонний отказ от исполнения обязательства и одностороннее изменение его данного обязательства не допустимо, исключая случаи, которые предусмотрены законодательством, либо договором (ст. 273 ГК).

Заключение договора происходит основываясь на равноправии и свободном волеизъявлении сторон, исходя из этого значит, что прекращение должно происходить по взаимному соглашению обеих сторон. Односторонний отказ от исполнения договора является, односторонним прекращением договора, что означает, как правило, что он недопустим. Для отдельных случаев на это, существует специальное разрешение, которое устанавливается законодательством.

Следует иметь в виду, что во время расторжения договора важно не только оперативное прекращение отношений с нарушившей договор стороной, но и абсолютная компенсация понесенных экономических потерь, которая в большинстве гарантирована судебной процедурой, а также защитой интересов стороны, потерпевшей от совершения

отказа. В данное время способ прекращения договорных отношений, как односторонний отказ от исполнения обязательства, предлагается сделать, наиважнейшим, а обращение в суд с требованием о расторжении договора - исключительным. Но такое радикальное изменение правового регулирования недопустимо без рассмотрения всех случаев использования права на односторонний отказ, которые предусмотрены законодательством, а также исполнения возможных договорных условий

Объект исследования - гражданско-правовое регулирование общественных отношений, которые возникают в связи с односторонним отказом от исполнения обязательства.

Научная новизна исследования состоит в предметном изучении теоретических материалов, совокупности правовых норм, которые регулируют отказ, а также внесением рекомендаций по совершенствованию действующего законодательства; изучением главных теоретических вопросов, относящихся к одностороннему отказу от исполнения обязательства.

Основная часть

Институту обеспечения обязательства придается в Казахстане, так же как и в других странах, большое значение. Осуществление права по обязательству зависит не только от воли кредитора-правообладателя, но и от воли должника, что придает исполнению обязательства определенную степень риска. Поэтому, помимо общих мер обеспечения исполнения обязательства (принудительное принуждение к исполнению обязательства в натуре, возмещение убытков) в гражданском законодательстве разработаны специальные меры, содействующие исполнению обязательств. Именно эти специальные меры называются в гражданском праве способом обеспечения исполнения обязательства.

Понятие «обеспечение обязательства» в законодательстве отсутствует. В научной и учебной литературе также такого определения обычно не дается, чаще говорят о способах обеспечения исполнения обязательства.

Под обеспечением исполнения обязательств или способами обеспечения исполнения обязательств в гражданском праве понимаются предусмотренные законодательством или договором специальные меры имущественного характера, стимулирующие надлежащее исполнение обязательств должником и облегчающие защиту интересов кредитора[1, с.120].

Основные положения об обеспечении исполнения обязательств содержатся в Гражданском кодексе Республики Казахстан (ГК). Глава 18 ГК называется «Обеспечение исполнения обязательства» (статьи 292-338-2)[4].

Однако проблем с возможными противоречиями между ГК и специальными законами не возникает. Во-первых, в соответствии с Законом о нормативных правовых актах[7], а также п.2 ст. 3 ГК, ГК выше по юридической силе, чем обычные Законы. Во-вторых, в ст. 299 ГК предусмотрено, что общие правила о залоге, содержащиеся в ГК, применяются к ипотеке недвижимости и к ипотеке судна в случаях, когда Законом Республике Казахстан об ипотеке, а также специальными законодательными актами, регулирующими залог подлежащих государственной регистрации судов, не установлены иные правила[2].

В связи с необходимостью регистрации сделок с недвижимым имуществом, регистрация ипотеки недвижимого имущества и залога имущественных прав на недвижимость (например, залог арендных прав, залог прав доверительного управляющего и т.д.) подпадает под регулирование Закона «О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним»[3].

Особенности залога земельных участков и прав землепользования (например, кто может являться залогодателем земельного участка, имущественного права аренды земельного участка и т.д.) вытекают из законодательства о земле, в частности Земельного кодекса[4].

Виды или способы обеспечения исполнения обязательства перечисляются в ст. 292 ГК: неустойка, залог, удержание имущества должника, поручительство, гарантия, задаток и другие способы, предусмотренные законодательством или договором. То есть перечень не закрытый, и другие способы обеспечения исполнения могут устанавливаться законодательством или договором. В частности, в том же п.1 ст. 292 ГК установлено, что способы обеспечения исполнения обязательств по ценным бумагам устанавливаются законодательными актами РК, регулирующими деятельность на рынке ценных бумаг[4].

Какой-то классификации видов обеспечения в ГК РК не существует. В литературе применяются различные основания классификации. В частности, в казахстанской литературе проводится деление способов обеспечения по их целям. Способы обеспечения исполнения сводятся к следующим целям:

- увеличения размера ответственности должника и упрощения взыскания всего размера ущерба или его части – к этим примерам относятся неустойка в виде пени за просрочку или штраф за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства;
- распространения ответственности должника на третьих лиц и вовлечения их в число обязанных за исполнение лиц - к этим мерам, в частности, относятся гарантия и поручительство;
- предоставления кредитору права преимущественного удовлетворения своих требований за счет определенной вещи («верю не личности, верю в стоимость вещи») – к этим мерам, в частности, относится залог;

- получения кредитором безвозвратного аванса в случае отказа должника от исполнения обязательства – к этим мерам относится задаток;
- предоставления права кредитору не исполнять обязательства по передаче вещи или иного имущества до исполнения встречного, как правило, денежного обязательства должником – к этим мерам относится удержание имущества[5, с.595].

В российской литературе выдвигаются различные основания классификации, которые полностью применимы и к казахстанскому праву. В частности, Н.Ю. Рассказова считает, что обеспечения можно классифицировать по ряду оснований. Так, по источнику, которым предусмотрен тот или иной способ, обеспечения делятся на те, которые названы непосредственно в главе 21 ГК; те, что указаны в иных главах ГК, или в других законах (ручательство комиссионера – ст. 993 ГК РФ), аваль на векселе и т.д.), и те которые установлены сторонами договора самостоятельно (хранение вещи с целью ее последующего удержания и т.д.)[17, с.688]. По основанию возникновения различают обеспечения, основанные на сделке, направленной на возникновение обеспечительного обязательства (поручительство и т.д.), и обеспечения, основанные на законе, а точнее, на обстоятельствах, с которыми закон связывает возникновение обеспечения (право залога, возникающее у исполнившего основное обязательство поручителя – ст. 365 ГК РФ и т.д.)[17, с.688]. Обеспечения, основанные на сделке, в свою очередь, можно разделить на те, что возникли из односторонней сделки (банковская гарантия, удержание), и те что основаны на договоре (неустойка, залог, поручительство). По связи с основным обязательством обеспечения делятся на акцессорные (все, кроме банковских гарантии) и независимые (банковская гарантия). По функциям следует выделять те способы, которые относятся к мерам ответственности (неустойка, задаток), и те, которые к таковым не относятся (залог, удержание, поручительство, банковская гарантия). По отношению к другим кредиторам должника все обеспечения можно классифицировать на те, которые дают преимущество перед всеми кредиторами должника (к ним относятся те, в которых должник по основному и должник по обеспечительному обязательствам не совпадают в одном лице – поручительство, нередко - залог), те, которые дают преимущество лишь перед некоторыми кредиторами должника (залог, удержание), и те, которые не дают преимущество перед кредиторами должника (неустойка, задаток)[6, с.689].

По мнению В.С. Ема, суть специальных способов исполнения обязательств можно объяснить следующим образом. Кредитор, вступая в обязательства и предоставляя имущество должнику, тем самым кредитует должника. Но кредитор может заключить с должником или с третьим лицом соглашение о том, чтобы ему был предоставлен дополнительно, сверх гарантий, выданных должником, кредит – личный или реальный. Подобный кредит может быть предоставлен в силу предписания закона при наступлении юридических фактов, указанных в нем.

Если сущность правового средства, обеспечивающего исполнение обязательства, состоит в том, что наряду с должником личную ответственность за его долг принимает на себя какое-то третье лицо, то имеет место личный кредит. Если же сущность правового средства, обеспечивающего исполнение обязательства, состоит в выделении из имущества известного лица отдельного объекта, из ценности которого может быть предоставлено удовлетворение кредитору в случае неисполнения должником обязательства, то имеет место реальный кредит[7, с.50].

Другие способы обеспечения, в соответствии со ст. 292 ГК РК, могут быть предусмотрены законодательством или договором[4].

К таким способам относят, например:

- использование условия об уступке денежного требования по договору финансирования[6, с.596];

- оперативные санкции, к которым относятся, в частности: изменение порядка расчетов, прекращение встречного удовлетворения по взаимным обязательствам, самостоятельное устранение дефектов в выполненных работах с отнесением расходов на подрядчика, продажа изделия, изготовленного по договору подряда, но не выкупленного заказчиком; право продавца, не получившего платежа, на остановку товара в пути во всех случаях, когда продавец находится во владении товаром, и т.д.

- гарантийный взнос при проведении торгов (ст.ст. 319, 915 916 ГК, Законы «О приватизации», «Об ипотеке недвижимого имущества)»[5];

- передача имущества в собственность кредитора. Неустойка – это денежная сумма, если ответственность выступает не в денежной сумме – это «другой способ»;

- депозит – такая мера обеспечения, при которой кредитор получает деньги, которые он обязан возвратить должнику при исполнении обязательства, но может удержать при нарушении договора должником. Он имеет односторонний обеспечительный характер в отличие от задатка, который обеспечивает также интересы должника. Лучше назвать его более привычным и уже использующимся в законодательстве, в том числе в ГК – гарантийным взносом. В США он называется secured deposit. - обеспечивающий депозит;

- скидка с цены – по соглашению сторон при определенных нарушениях договора (например, задержка поставки, сроков окончания строительства) кредитор получает право на снижение цены, причитавшейся другой стороне при надлежащем исполнении обязанности[8, с.595].

Согласно законодательству Республики Казахстан одно лицо, то есть должник, в пользу другого лица, кредитора, обязано совершить определенное действие: выполнить какую-то работу, передать имущество, уплатить деньги и так далее, либо воздержаться от определенного действия, а кредитор в свою очередь может требовать от должника исполнения его обязанностей, это и является обязательством.

Обязательство – это относительное правоотношение, опосредующее товарное перемещение материальных благ, в силу которого одно лицо – должник обязано совершить определенное действие по передаче определенных материальных благ в пользу другого лица – кредитора по его требованию.

В обязательстве участвуют две стороны: управомоченная и обязанная. Поскольку перемещение материальных благ невозможно без активных действий, управомоченная

сторона наделена правом требовать исполнения от обязанной стороны. Обязанная же сторона должна совершить активные действия в пользу контрагента.

Управомоченной стороне принадлежит право требования, а сторона называется кредитором. Обязанная сторона – должник, ее обязанность – долг. Возможны обязательства, где каждая сторона наделена правом требования и долгом одновременно, тогда она считается должником другой стороны и одновременно кредитором в том праве, каком она наделена правом требования. Право требования и долг составляют юридическое содержание обязательства. Его объектом является действие должника.

Обязательство имеет правовой результат. Его достижение происходит как результат исполнения обязательства, то есть стороны реализуют содержание обязательства права и обязанности.

Исполнение обязательства – это совершение должником действий, составляющих предмет обязательства, в пользу кредитора. Оно прекращает отношения между кредитором и должником.

Принципы исполнения обязательства: Реальное исполнение(статья 354 Гражданского Кодекса Республики Казахстан) и надлежащее исполнение(статья 272 Гражданского Кодекса Республики Казахстан). Обе нормы являются диспозитивными, то есть стороны могут по другому формулировать правила исполнения, в отличии от закона. Многие статьи об исполнении договора содержат оговорку: если иное не предусмотрено условиями обязательства.

Сегодня свое правовое влияние на гражданское право оказывают новые принципы гражданского права. Следует изучать и применять новые принципы гражданского законодательства, отвечающие условиям сложившейся и развивающейся рыночной экономики с теми ее особенностями, какие складываются в Республике Казахстан.

Поскольку принципы законодательства, то есть принципы гражданского права во многом строятся на теоретической, научной основе, некоторые из них, как уже было описано выше, по-разному формулируются учеными. Прежде всего, попытаемся их выделить в общей массе законодательных положений. Как нам представляется, можно назвать такие принципы гражданского законодательства:

а) равенство субъектов гражданско-правовых отношений;

б) неприкосновенность собственности;

в) свобода гражданско-правового договора;

г) защита предпринимателей и потребителей как основных субъектов гражданско-правовых отношений;

д) невмешательство государства и всех третьих лиц в частные дела и личную жизнь;

е) защищенность гражданских прав;

ж) свободное перемещение товаров и услуг на территории Республики Казахстан [8].

Используя право на односторонний отказ, по собственному усмотрению управомоченная сторона, не учитывая мнение адресата отказа, может прекратить обязательство, а другая сторона вынуждена претерпевать такой отказ. В такой ситуации отношения, возникшие между участниками обязательства, прерываются и поставленная цель при его возникновении, не Многие обязательства являются взаимными, тогда речь идет о встречном исполнении. Согласно статье 284 ГК РК, взаимное исполнение означает взаимное исполнение одновременно обеими сторонами как общее правило. Сторона совершающая встречное исполнение, вправе отказаться от исполнения своих обязанностей, если контрагентом не исполняются или ненадлежащим образом исполняются встречные обязательства.

Статья 273 Гражданского Кодекса Республики Казахстан установила, что односторонний отказ от исполнения и односторонне изменение его условий не

допускаются, за исключением случаев, предусмотреных законодательными актами, либо договором.

Условия исполнения – это требования к субъектам, срокам, предмету, месту и способам исполнения обязательства. Условия дают ответ на вопрос, кто, когда, где и как должен исполнить обязательство.

Предметом исполнения выступают работа, вещи, услуги, которые переходят от должника к кредитору в процессе исполнения обязательства. Требования к предмету исполнения определяются либо законом, либо договором.

Способом исполнения обязательств является порядок действий сторон, в процессе исполнения обязательств. Статья 274 Гражданского Кодекса Республики Казахстан регулирует такой способ исполнения как исполнение частично. Как общее правило, кредитор вправе не принимать исполнение по частям, если иное не предусмотрено законодательством или не вытекает из существа обязательства.

Срок исполнения обязательства устанавливается договором, либо законодательством. Обычно сроки возникновения и исполнения обязательства совпадают. Более сложными случаями являются такие, когда между этими сроками существует временной интервал.

Если срок исполнения обязательства устанавливается определенным периодом или календарной датой, то оно может быть исполнено к этой указанной дате или в любой момент указанного периода.

Если срок исполнения не предусмотрен, то обязательство должно быть исполнено в разумный срок. Если срок исполнения определен моментом востребования кредитора, то кредитор вправе в любой момент потребовать исполнения, но в обоих случаях должнику предоставляется льготный семидневный срок, с момента предъявления требования кредитором.

Так как использование права на односторонний отказ является практически исключением из норм законодательства, его стоит использовать крайне редко и лишь по очень серьезным причинам.

Такие исключения необходимы для защиты интересов добросовестных участников обязательства, в котором другая сторона существенно нарушила его; также для предотвращения экономических потерь, возникших у одной из сторон обязательства в случае, если стороны решат сохранить обязательственные, а также другими обстоятельствами, во время которых преждевременное прекращение обязательства по волеизъявлению одной из сторон будет наиболее преимущественным, в отличии от сохранения обязательства неизменным.

Согласно статье 404 Гражданского Кодекса Республики Казахстан односторонний отказ от исполнения договора допускается в случаях, предусмотренных Гражданским Кодексом Республики Казахстан, другими нормативно-правовыми актами или соглашением сторон.

Одна из сторон имеет право отказаться от исполнения договора в случаях, предусмотренных законом:

1) признания другой стороны банкротом в установленном порядке;

2) невозможность исполнения обязательства, основанного на договоре (статья 374 настоящего Кодекса);

3) изменение или отмена акта государственного органа, на основании которого заключен договор.

Односторонний отказ от исполнения договора возможен лишь в случаях, если договор заключен и в нем не был указан срок, только в случаях когда иное не было предусмотрено соглашением сторон или законодательными актами.

В случае одностороннего отказа от исполнения договора сторона должна предупредить об этом другую сторону не позднее чем за месяц, если иное не

предусмотрено настоящим Кодексом, другими законодательными актами или соглашением сторон.

Несмотря на это всегда необходимо отличать правомерный отказ от исполнения договора и неправомерные действия, которые являются его нарушением. Так, в соответствии с п. 2 ст. 584 ГК РК уклонение одной из сторон от подписания документа о передаче здания или сооружения на условиях, предусмотренных договором, рассматривается как отказ соответственно арендодателя от исполнения обязанности по передаче имущества, а арендатора - от принятия имущества. В такие случаях избежать подписание передаточного акта невозможно считать правомерным односторонним отказом от исполнения обязательства, влекущим согласно п. 3 ст. 401 Гражданского Кодекса Республики Казахстан расторжение договора. Очень правильно подмечено учеными писателями, что в Гражданском Кодексе такой вывод косвенно подтверждается определением последствий не предоставления арендодателем имущества в аренду: в соответствии с ГК РК, если арендодатель не предоставил арендатору сданное внаем имущество в указанный в договоре аренды срок, а в случае, когда в договоре такой срок не указан, - в разумный срок, арендатор вправе истребовать от него это имущество в соответствии со ст. 398 ГК и потребовать возмещения убытков, причиненных задержкой исполнения, либо потребовать расторжения договора и возмещения убытков, причиненных его неисполнением .[9]

В различной литературе не раз предлагались разные классификации случаев предоставления законодательством права на односторонний отказ или же выделялись определенные критерии для разделения их на группы.

Но при выстраивании всех классификаций не использован один общий критерий, поэтому не было возможности создать общую систему случаев, где допускается использование права на односторонний отказ.

Знаете ли вы, что практически все случаи предоставления права на односторонний отказ законом можно сгруппировать, для этого в качестве единого критерия использовать основание совершения такого отказа.

Основываясь на таком критерии, можно выделить две группы случаев, во-первых, это когда в законодательстве связывают использование права на отказ с определенными обстоятельствами; во-вторых, когда управомоченная сторона осуществляет отказ в любое время, вне зависимости от каких-либо условий по ее собственному усмотрению.

Заключение, выводы

Односторонний отказ от исполнения обязательства возможен только в пределах, установленных статьей 273 Гражданского Кодекса Республики Казахстан, то есть допускается в случаях, предусмотренных законом, либо договором, в таких случаях, когда обязательство связано с осуществлением его сторонами предпринимательской деятельности.

По названной причине число случаев, в которых допускается использование права на односторонний отказ, должно быть ограниченным, а причины, послужившие основанием для его осуществления, - достаточно серьезными.

Право на односторонний отказ от исполнения собственного обязательства может быть предусмотрено законом только для договорных обязательств. Такой отказ невозможен, если обязательство выполняет функцию защиты прав и интересов слабой стороны или же его стороны находятся в неравном положении и одной из них производится компенсация понесенных ею затрат. В ситуации, когда обязательство еще не сформировалось, иные, близкие к нему по характеру действия (по отмене публичного конкурса или публичного обещания награды) односторонним отказом считать нельзя.

Основания для предоставления права на односторонний отказ возможно классифицировать, используя для этого единый критерий - основание совершения такого отказа. На основании данного критерия можно выделить две группы случаев: случаи, когда закон связывает осуществление права на отказ с определенными условиями

(обстоятельствами), и случаи, когда отказ осуществляется управомоченной стороной независимо от каких-либо условий, в любое время по ее усмотрению. Каждая из указанных групп может быть разделена на подгруппы. В первую включены случаи, когда отказ обусловлен состоявшимся или ожидаемым нарушением договора одной из его сторон (первая подгруппа), или в связи с иными (определенными обстоятельствами), не связанными с нарушением договора (вторая подгруппа).

Во вторую группу включены случаи, когда по закону отказ осуществляется управомоченной стороной независимо от каких-либо условий (обстоятельств), в любое время по ее собственному усмотрению, а именно:

1) в связи с лично-доверительным (фидуциарным) характером договорных отношений сторон или же особой значимостью субъективных качеств одной из них;

2) в силу того, что договор заключен без указания срока его действия;

3) экономически более слабой стороной договора (лицом, не являющимся предпринимателем).

Односторонний отказ от исполнения обязательства является односторонней сделкой, влечет изменение или прекращение прав другого лица, т.е. является односторонне обязывающей сделкой, а также вспомогательной сделкой, т.е. сделкой, основанной на уже существующем правоотношении. Соответствующее правомочие также неразрывно связано с обязательственным правоотношением и, по сути, неотделимо от него. Такому правомочию не противостоит какая-либо обязанность, что не позволяет считать право на односторонний отказ субъективным гражданским правом.

Имущественные последствия одностороннего отказа, в число которых входят вопросы возврата сторонами друг другу исполненного по договору, возмещения ими убытков, связанных с изменением или расторжением договора, могут быть урегулированы нормами трех уровней: общими правилами, определяющими последствия расторжения договора; правилами, устанавливающими последствия прекращения (расторжения) определенного вида договора, и правилами, предусматривающими последствия для конкретного случая одностороннего отказа.

Достаточно большое число норм определяет последствия специально для конкретных случаев одностороннего отказа в зависимости от основания такого отказа и особенностей конкретного договора. В некоторых из этих случаев действие этих норм полностью исключает действие общих правил о расторжении договора или правил, устанавливающих последствия прекращения (расторжения) определенного вида договора, однако в ряде случаев они дополняют друг друга.

Разрешая вопрос об использовании термина "убытки", видимо, следует считать, что ГК в ряде случаев, говоря о возмещении убытков, понимает под ними не форму ответственности, а определенную экономическую категорию. Иногда закон нуждается в использовании особой экономической единицы, не являющейся при этом правовой санкцией, которая направлена на определение имущественных потерь в гражданском обороте. Исчисляются указанные убытки по общему правилу, единственным их отличием от убытков, представляющих собой форму ответственности, будет являться то обстоятельство, что их возникновение не связано с совершением правонарушения, а может быть вызвано иными обстоятельствами.

Безусловно, в гражданском праве убытки рассматриваются прежде всего как форма юридической ответственности, однако в отдельных случаях использование их более широкого, экономического понимания необходимо, и в этой ситуации основание их возникновения действительно не имеет значения.

Список источников

1. Басин Ю.Г., Договорные институты в Особенной части Гражданского кодекса Республики Казахстан // Договор в гражданском праве: проблемы теории и практики. - т.2. - Алматы. - 2010

2. Басин Ю.Г. Принципы гражданского законодательства Республики Казахстан. В кн.: Гражданский кодекс Республики Казахстан - толкование и комментирование. Общая часть. Вып. 1. Алматы -2016г
3. Бублик В. Договор международной купли-продажи товаров. Как избежать ошибок при его оформлении и исполнении//Хозяйство и право.2019 г.
4. Гражданское право. Учебник / Под ред. Е.А. Суханова. В 2 т., М., 2018.
5. Сулейменов М. Договор в гражданском праве РК: проблемы теории и практики //Мир закона.-2018.-N6.-С.2-8.
6. Басин Ю.Г., Принципы гражданского законодательства // Гражданское право, Сборник статей. Общая часть., Учебное пособие., Алматы, 2021
7. Джусупов А. Т. Право собственности и иные вещные права. Алматы, Жеты-Жаргы, 2016г.
8. Косанов Ж.Х. Право собственности, право землепользования и иные права на землю: Монография. Академия международного права и международного бизнеса "Данекер" Алматы. 2012г.
9. У.Маттеи. Основные принципы права собственности. Алматы. Дайк-Пресс 2020г. с.125

УДК 342.9

Жамалиева (Шокакова) А. М., Юриспруденция
Каспаева Р.С., доцент

Банковские займы. Правовые основы

Аннотация

В статье рассматриваются правовые аспекты банковского кредитования, роль банковских займов в экономике и основные проблемы правового регулирования отношений между банками и заёмщиками. Анализируется законодательство Республики Казахстан в области банковского кредитования, а также практика применения норм Гражданского кодекса РК и других нормативных актов. Внимание уделяется особенностям потребительского кредитования, а также правам и обязанностям сторон договора займа. Выделяются основные проблемы, такие как недостаточная прозрачность условий займа и низкая финансовая грамотность населения. В статье предлагаются рекомендации по совершенствованию законодательства, направленные на защиту прав заёмщиков и повышение прозрачности кредитных отношений.

Ключевые слова

Банковский займ, кредитование, договор займа, правовое регулирование, заёмщик, банк, потребительский кредит, Гражданский кодекс, процентная ставка, судебная практика.

Банковское кредитование играет ключевую роль в экономике, обеспечивая перераспределение финансовых ресурсов, стимулирование инвестиций и потребительской активности. В то же время вопросы правового регулирования банковских займов остаются актуальными ввиду необходимости соблюдения баланса интересов заёмщиков и кредитных организаций. Возникающие споры, сложности с возвратом долга, вопросы начисления процентов и обеспечения исполнения обязательств требуют чёткого нормативного урегулирования и правоприменительной практики.

Целью настоящей работы является анализ правовой природы банковского займа, изучение нормативно-правовой базы, регулирующей договорные отношения между банком и заёмщиком, выявление правовых проблем и формулирование предложений по совершенствованию законодательства в данной сфере.

Объектом исследования являются нормы гражданского законодательства Республики Казахстан, регламентирующие банковское кредитование, судебная практика по спорам, связанным с займами, а также международные правовые подходы к регулированию кредитных отношений.

Нормативно-правовая база, регулирующая банковское кредитование в Республике Казахстан, включает в себя ключевые законодательные акты, которые регулируют взаимоотношения между банками и заёмщиками, а также устанавливают принципы и правила, обеспечивающие надлежащее исполнение договорных обязательств. Рассмотрим основные источники:

Гражданский кодекс Республики Казахстан (Общая и Особенная части). Гражданский кодекс РК является основой для регулирования обязательственных отношений, включая договор займа. В частности, статьи 715-720 регулируют правила, касающиеся договоров займа, устанавливая обязательства сторон, условия и виды займа, а также ответственность за нарушение условий договора [1]. Эти нормы служат основой для всех последующих правовых актов, касающихся кредитования, и определяют общие принципы договора займа, включая сроки, проценты, последствия несвоевременного возврата долга.

Закон Республики Казахстан «О банках и банковской деятельности» [2]. Этот закон устанавливает общие принципы кредитной политики банков, включая правила, по которым банки должны выдавать кредиты и займы. Он регулирует порядок заключения и исполнения кредитных договоров, определяет роль Национального банка РК и другие ключевые аспекты банковской деятельности, такие как создание резервов и контроль за выполнением обязательств по займам. Задача данного закона — обеспечить устойчивость банковской системы и защиту интересов заёмщиков.

Закон «О потребительском кредите». В данном законе особое внимание уделяется правам и обязанностям сторон в рамках потребительского кредитования. Он устанавливает максимальные процентные ставки, требования к банкам по предоставлению информации о стоимости кредита и его условиях, а также регулирует вопросы, связанные с правами заёмщика на досрочное погашение кредита, реструктуризацию долга и изменение условий договора. Это важный инструмент защиты прав потребителей, который минимизирует риски чрезмерного долгового бремени [3].

Нормативные акты Агентства РК по регулированию и развитию финансового рынка (АРРФР). АРРФР выпускает различные нормативные акты, которые уточняют требования, прописанные в законах, и регулируют стандарты раскрытия информации банками, порядок начисления процентов, особенности реструктуризации долгов и другие вопросы. Эти акты устанавливают дополнительные правила, которые касаются прозрачности банковской деятельности и защиты прав заёмщиков, в том числе по вопросам начисления штрафов и пеней, а также порядке возврата задолженности [4].

Постановления Верховного Суда РК. Постановления Верховного Суда имеют важное значение для понимания того, как применяются нормы Гражданского кодекса и других законов на практике. В частности, они касаются разрешения споров, связанных с признанием договоров недействительными, взысканием задолженности, а также случаев незаконности начислений по процентам или штрафам [5]. Эти акты помогают уточнить правовые нормы и стандарты их применения в судебной практике.

Методология исследования включает в себя различные методы и подходы, которые позволили глубже понять правовые проблемы банковского кредитования, выявить недостатки действующего законодательства и предложить рекомендации по его улучшению. В работе применены следующие методы:

Анализ законодательства. Основным методом является анализ действующих нормативно-правовых актов, регулирующих банковские займы. Это включает детальное изучение Гражданского кодекса РК, законов о банках и банковской деятельности, а также нормативных актов, регулирующих потребительское кредитование [1][2][3][4]. Метод

позволяет выявить ключевые пробелы в законодательстве и определить, какие положения нуждаются в совершенствовании.

Сравнительно-правовой метод. Для более глубокого понимания правовых механизмов банковского кредитования и возможных направлений для совершенствования казахстанской модели был применен сравнительно-правовой метод. Сравниваются практики регулирования банковских кредитов в разных странах, таких как Европейский Союз [6], США [7] и Российская Федерация [8]. Это позволяет выявить лучшие международные практики, которые могут быть адаптированы в Казахстане, например, в области защиты прав потребителей и прозрачности условий кредитования.

Анализ судебной практики. Судебная практика является важным инструментом для понимания того, как работают правовые нормы на практике. В рамках исследования были рассмотрены дела, связанные с признанием договоров займа недействительными, взысканием задолженности, а также делами, касающимися незаконных начислений процентов, штрафов и пеней. Судебные решения, а также разъяснения Верховного Суда РК, дают полезные рекомендации для улучшения правоприменительной практики и формирования более чётких правовых позиций [5].

Контент-анализ договоров займа. Одним из методов исследования является контент-анализ типовых банковских договоров займа. В ходе анализа исследуются стандартные условия кредитных договоров, такие как ставки по займам, условия досрочного погашения, размер пеней и штрафов за просрочку, а также формы обеспечения обязательств (залог, поручительство, гарантия). Этот метод позволяет выявить наиболее часто встречающиеся проблемы в договорах, такие как неполное или неточное информирование заёмщиков о рисках и условиях кредита [9][10].

Этот подробный анализ нормативной базы и применяемых методов дает основу для дальнейших выводов и рекомендаций, направленных на улучшение правового регулирования банковских займов в Республике Казахстан.

1. Понятие и правовая природа займа

В соответствии со статьёй 715 Гражданского кодекса Республики Казахстан (ГК РК), договор займа представляет собой соглашение, в силу которого одна сторона — займодавец — передаёт в собственность другой стороне — заёмщику — деньги или другие вещи, определённые родовыми признаками, а заёмщик обязуется возвратить займодавцу такую же сумму денег или равное количество однородных вещей того же рода и качества [1].

Таким образом, договор займа относится к обязательственным гражданско-правовым договорам и обладает рядом юридических характеристик:

Консенсуальный характер: договор считается заключённым с момента достижения сторонами соглашения, а не только после фактической передачи средств;

Возмездность: за пользование заёмными средствами, как правило, предусмотрено начисление процентов (если иное не установлено законом или договором);

Двусторонний характер: стороны обладают как правами, так и обязанностями (например, обязанность заемщика — возврат суммы займа с процентами; обязанность займодавца — передача суммы займа);

Родовой признак предмета: предметом займа, как правило, являются деньги или вещи, определённые родовыми признаками (в отличие от договора дарения, поставки, аренды и т.д.).

Банковский займ как особая разновидность займа

В юридической практике особое место занимает договор банковского займа (кредитный договор), представляющий собой подвид договора займа, обладающий специальными чертами, закреплёнными как в ГК РК, так и в Законе Республики Казахстан «О банках и банковской деятельности», а также в Законе РК «О потребительском кредите».

Кредитный договор, заключаемый между банком (или иной финансовой организацией, имеющей соответствующую лицензию) и заёмщиком, имеет следующие характерные особенности:

Специальный субъектный состав. Одной из сторон в договоре обязательно выступает банк или кредитная организация, наделённая соответствующей лицензией на осуществление банковской деятельности.

Строго определённая форма. Кредитный договор должен быть заключён в письменной форме, как правило — в виде стандартного договора, утверждённого внутренними актами банка и согласованного с органами регулирования. Несоблюдение формы влечёт недействительность договора.

Наличие процентной ставки. В кредитном договоре обязательно указывается размер вознаграждения (процентов) за пользование займом, порядок их начисления и уплаты. Это отличает его от беспроцентного займа, возможного в гражданско-бытовых отношениях.

Конкретизированный график погашения. Договор содержит чёткий график возврата займа и процентов (ежемесячно, ежеквартально и т. д.), нарушение которого может повлечь начисление штрафных санкций.

Меры обеспечения обязательства. Как правило, кредитный договор содержит условия о залоге, поручительстве, банковской гарантии или других способах обеспечения, закреплённых в главе 20 ГК РК [1][4].

Условия досрочного погашения и реструктуризации. Предусматриваются положения о возможности досрочного возврата займа по инициативе заёмщика и о механизмах реструктуризации долга в случае неплатежеспособности.

Особенности потребительского кредитования. Для физических лиц, заключающих кредитные договоры в личных целях, действует специальный режим правовой защиты. Закон «О потребительском кредите» устанавливает дополнительные гарантии, такие как:

раскрытие полной стоимости кредита (включая все комиссии, сборы, страховки) [3][7] ;

право на отказ от договора в течение определённого срока [6];

ограничение процентной ставки [3];

защита от необоснованных штрафов [3].

Нормативная природа кредитного договора

С точки зрения юридической техники, банковский займ относится к регулируемым договорам, т.е. условия такого договора подлежат не только согласованию сторон, но и обязательному соответствию требованиям:

Гражданского кодекса РК [1];

Закона РК «О банках и банковской деятельности» [2];

Закона РК «О потребительском кредите»;

нормативных правовых актов Агентства по регулированию и развитию финансового рынка (АРРФР).

Существенные условия кредитного договора определяют права и обязанности сторон и служат основой для возникновения, изменения или прекращения договорных обязательств. К их числу относятся:

Сумма займа — определённая денежная сумма, подлежащая передаче заёмщику;

Срок возврата — конкретная дата или график, к которому заем должен быть погашен;

Процентная ставка — размер платы за пользование заёмными средствами;

Условия досрочного погашения — возможность частичного или полного возврата суммы займа до установленного срока;

Порядок начисления пеней и штрафов — ответственность за просрочку платежей, нарушения условий договора;

Обеспечение исполнения обязательств — в виде залога, поручительства, банковской гарантии, страхования и других форм обеспечения, предусмотренных законодательством.

Отсутствие указанных условий в кредитном договоре делает его недействительным или оспоримым, что подтверждается и судебной практикой.

3. Права и обязанности сторон

Права и обязанности сторон кредитного договора определяются как гражданским законодательством, так и банковскими нормативами.

Обязанности банка:

Предоставить заемщику сумму займа в полном объеме и в срок;

Надлежащим образом информировать заёмщика об условиях займа, процентной ставке, полной стоимости кредита (ПСК);

Соблюдать условия договора, включая график и объём предоставления кредита.

Обязанности заемщика:

Возвратить сумму займа в установленные сроки;

Уплатить проценты за пользование средствами;

Соблюдать условия использования кредита и не допускать просрочек.

Права заёмщика:

Требовать надлежащей информации о кредитном продукте;

Осуществить досрочное погашение займа без штрафов, если это предусмотрено законодательством;

Обратиться за реструктуризацией задолженности при ухудшении финансового положения.

Права банка:

Начислять проценты и пени за просрочку;

Обратиться в суд с требованием о взыскании задолженности;

Обратиться к обеспечительным мерам — реализации залога, поручительства и др.

4. Особенности потребительского кредитования

Потребительское кредитование в Казахстане регулируется специальным Законом «О потребительском кредите», который направлен на защиту интересов физических лиц [3]. В соответствии с данным законом:

Устанавливаются ограничения по максимальной процентной ставке, которую банк может устанавливать;

Обязано раскрытие полной стоимости кредита (ПСК) — включая все комиссии, сборы, страховки;

Заёмщик должен быть заранее уведомлён о всех условиях займа, включая последствия неисполнения обязательств;

Заёмщик имеет право на досрочное погашение кредита без штрафных санкций, при соблюдении условий договора;

Предусмотрены специальные нормы, регулирующие реструктуризацию долга и порядок взаимодействия с заёмщиками в случае просрочек.

Эти положения способствуют повышению прозрачности условий кредитования и правовой защите слабой стороны в договоре — потребителя.

Несмотря на действующее законодательство, практика банковского кредитования в РК сопровождается рядом проблемных вопросов:

Недостаточная прозрачность условий займа — банки часто указывают ключевые условия мелким шрифтом или в приложениях к договору, что затрудняет восприятие заёмщиком полной картины[4][9].

Злоупотребления правом на одностороннее изменение условий — многие договоры содержат положения, позволяющие банку изменять процентную ставку, размер комиссий и график выплат без согласия заёмщика [9].

Сложности при оспаривании договоров в суде — практика показывает, что суды часто встают на сторону банков, что снижает доверие населения к судебной защите [5].

Низкая финансовая грамотность населения — заёмщики подписывают договоры, не до конца понимая последствия, особенно в части начислений пеней, скрытых комиссий и условий просрочки [4][10].

Непрозрачность процедур реструктуризации и банкротства физических лиц — отсутствует чёткий порядок предоставления отсрочек или списания задолженности по объективным причинам (болезнь, потеря работы и др.) [4].

Анализ законодательства других стран позволяет выделить положительные практики, которые могли бы быть применимы в Республике Казахстан:

Европейский союз (ЕС). Действует Директива о потребительском кредите, которая требует максимальной прозрачности условий, обязательного информирования клиента и предоставляет право расторгнуть договор в течение 14 дней без объяснения причин. Также предусмотрено право на досрочное погашение с компенсацией части процентов [6].

США. Кредитование регулируется Законом о защите прав потребителей, Законом о справедливом кредитовании, а также Законом о раскрытии полной стоимости кредита (TILA), который требует раскрытия APR — годовой полной ставки по кредиту. Широко применяются механизмы досудебного урегулирования и банкротства физических лиц [7].

Российская Федерация. Кредитование регулируется Гражданским кодексом РФ и Федеральным законом о потребительском кредите. Введена практика обязательной регистрации договоров ипотеки, активно используются электронные сервисы подачи заявлений и управления кредитами, а также введена процедура банкротства физлиц [8].

На основании проведённого анализа можно сделать следующие выводы и предложения:

Банковский займ — это разновидность договора займа, который регулируется как общими нормами гражданского права, так и специальным банковским и финансовым законодательством.

Необходимо усилить защиту прав заёмщика, установив:

обязательное раскрытие полной стоимости кредита (ПСК);

запрет на введение скрытых комиссий и платежей;

обязательное информирование заёмщика перед подписанием договора.

Рекомендуется развивать институт медиации и досудебного урегулирования споров, особенно по вопросам потребительского кредитования и ипотечных займов.

Целесообразно внедрение электронной платформы контроля и мониторинга займов, доступной как банкам, так и заёмщикам, для отслеживания всех условий, задолженности, начислений и уведомлений.

Законодательно необходимо ограничить право банков на одностороннее изменение условий договора, предусмотрев обязательное согласование с заёмщиком и возможность расторжения договора без штрафов в случае несогласия.

Список литературы

1. Гражданский кодекс Республики Казахстан (Общая и Особенная части).
2. Закон Республики Казахстан «О банках и банковской деятельности».
3. Закон Республики Казахстан «О потребительском кредите».
4. Нормативные акты Агентства РК по регулированию и развитию финансового рынка (АРРФР).
5. Постановления Верховного Суда РК.
6. Директива Европейского парламента и Совета от 23 апреля 2008 года о потребительском кредите (Директива 2008/48/ЕС).
7. Законы США о защите прав потребителей и прозрачности годовой процентной ставки (APR).
8. Гражданский кодекс Российской Федерации.

9. Статья "Правовое регулирование банковских кредитов в Республике Казахстан" / Автор: Н. М. Сафарова, Алматы, 2021.
10. Книга "Проблемы правового регулирования кредитных отношений" / Автор: А. В. Иванов, Москва, 2019.

УДК 341

Жараспаева А.Р., Юриспруденция
Шуменова Р.Т., профессор

Определение понятия «инвалид» в международном праве

Аннотация

В данной статье проводится изучение теоретических и нормативно-правовых положений, связанных с международно-правовыми инструментами поощрения и защиты прав инвалидов. Рассмотрены основные этапы формирования современного понимания терминов «инвалид» и «инвалидность» в международном праве, классифицированы международные акты по вопросам защиты прав инвалидов, проведен критический анализ практики защиты.

Ключевые слова

Инвалид, международное право, международные акты, поощрение, защита прав инвалидов, учреждений ООН.

Введение

Актуальность. Обращение к заявленной теме связано с приоритетным характером, который носит международная защита прав человека в настоящее время, в особенности такой социально уязвимой категории населения, как инвалиды. Защита и поощрение прав инвалидов, реализация этих прав – актуальная проблема, как для РК, так и для международного сообщества в целом. По некоторым оценкам, более миллиарда человек, или около 15 % населения мира, живут с какой-либо формой инвалидности. Численность инвалидов продолжает расти. Это, в частности, происходит из-за старения населения, глобального роста хронических болезней (диабет, сердечно-сосудистые болезни, психические заболевания), увеличения вооруженных конфликтов.

К инвалидам относятся лица с устойчивыми физическими, психическими, интеллектуальными или сенсорными нарушениями, которые при взаимодействии с различными барьерами могут мешать их полному и эффективному участию в жизни общества наравне с другими. Инвалиды в любой стране составляют меньшинство и сталкиваются с негативным отношением и адаптационными проблемами, которые не позволяют им на равноправной основе активно участвовать в жизни общества. В процессе реализации своих прав инвалиды часто встречаются с многочисленными нарушениями.

Проблемы инвалидов долгое время оставались незамеченными международным сообществом. На протяжении длительного времени защита прав инвалидов рассматривалась в качестве национального вопроса, государства решали проблемы инвалидов исходя из приоритетов социальной политики, финансовых возможностей, отношения общества к своим представителям, имеющим определенные нарушения здоровья. Инвалидность долгое время не рассматривалась как правозащитная проблема, но расценивалась в большей части как вопрос оказания медицинской помощи и реабилитации. Международное сообщество принимало огромные усилия по разрешению комплексной проблемы социально уязвимого положения инвалидов в обществе. Разработанные в XX в. международные договоры по правам человека не учитывали особые потребности инвалидов и тем самым не смогли в полной мере защитить их права, а рекомендательные нормы, содержащиеся в специальных международных актах по

социальной защите инвалидов, не гарантировали инвалидам полноправное участие в жизни общества.

Однако, несмотря на происходящие изменения в международном регулировании правового положения инвалидов, проблема поощрения и защиты прав этой социально уязвимой группы населения не перестает быть актуальной.

Объектом исследования являются международно-правовые отношения в сфере поощрения и защиты прав инвалидов.

Научная новизна исследования определяется тем, что, несмотря на то, что число научных работ среди ученых, занимающихся проблемой прав инвалидов, в последнее время увеличивается, то все они в основном посвящены какому-то конкретному аспекту данной проблематики, что не дает возможности четко представить суть проблемы межгосударственного сотрудничества по правам инвалидов в целом.

Обзор литературы

Интерес к этой теме способствовал освещению отдельных аспектов международно-правового регулирования защиты инвалидов, включению в учебную литературу по защите прав человека или по международному праву специального раздела по правам инвалидов.

В целом основной направленностью публикаций по защите прав инвалидов в отечественной юридической науке является рассмотрение прав инвалидов в контексте общей защиты прав человека, изучение некоторых прав инвалидов (на социальную защиту, труд, образование), анализ особенностей защиты некоторых групп инвалидов (женщин-инвалидов, детей-инвалидов, трудящихся-инвалидов).

Основная часть

Методологической основой исследования служат общенаучные методы познания (анализ, синтез, исторический, системно-структурный), частноправовые (формально-юридический, сравнительно-правовой).

Под термином «инвалид» в современном обществе понимается человек, который вследствие заболевания нуждается в различных видах помощи. Понятие «инвалид» в общественном сознании часто имеет негативный оттенок. В основе такого подхода лежит представление о том, что индивид с определенным тяжелым заболеванием, аномалиями в развитии (психическом, физическом) не способен самостоятельно обеспечивать себя, быть полноценным участником общественных отношений, вносить вклад в общественное развитие. Выражения, которые употребляются для обозначения термина «инвалид», во многом способствует созданию и поддержанию этих стереотипных представлений.

Отношение общества к инвалидам менялось в различные периоды исторического развития. От недоброжелательного, нетерпимого отношения к калекам и болезненным людям в античных государствах (VIII в. до н.э. – III в.) до милосердного, человеколюбивого отношения к убогим и людям с физическими и умственными недостатками в период становления и развития христианства (I – XIII вв.), от неприязни к носителям психических и телесных недостатков в период инквизиции (XIV – XV вв.) до внедрения попыток индивидуального обучения детей с недостатками слуха и зрения в период

Реформации (XVI – н. XVII в.) и приобретение инвалидами права на социальную и медицинскую помощь, труд, образование в период с конца XVIII в. до начала XIX в.[1]

Двадцатое столетие отмечено противоречивым отношением общества к инвалидам. С одной стороны, происходит всеобщее понимание необходимости специальной защиты инвалидов, обеспечение им со стороны государства социальной помощи и социальной поддержки. На международном уровне принимаются первые акты в сфере гарантий трудовых прав инвалидов. С другой стороны, идеология фашизма, распространенная во многих европейских странах в первой половине XX в., полностью отрицала права человека и ценность человеческой жизни. Инвалиды, не попадающие под идеологические стандарты, а также «любой человек, способный передать генетически обусловленные недуги потомству», лишались права на жизнь. По информации некоторых источников, с

1939 по 1944 г. от рук немецких психиатров погибло 300 тыс. «умственно дефективных» людей. [2]

По завершении второй мировой войны началась новая эпоха развития истории человечества. Складывающаяся система нового мирового порядка изменила характер взаимоотношения личности и государства. Принцип уважения прав и свобод каждого человека независимо от наличия какого-либо отличного признака провозглашается императивным принципом международного права и главной обязанностью государства. С принятием Международного билля о правах человека за инвалидами признаются все права человека.

Меняющееся отношение общества к инвалидам отражалось одновременно в изменении понимания того, кто является инвалидом и что такое «инвалидность». Отдельное влияние на формирование данных понятий оказывали модели (концепции) инвалидности, получившие распространение в тот или иной период общественного развития. Существует множество концепций инвалидности, которые представляют собой схему взаимоотношений в обществе, сложившуюся вокруг сферы инвалидности.

Выделяются благотворительная, социологическая, экономическая модели инвалидности. В различных научных работах предлагаются модели независимой жизни, культурного меньшинства, человеческого разнообразия психосоциальная, социально-политическая. [3]

Р. Н. Жаворонков объединяет все модели инвалидности в три парадигмы: личностно-центрическую, популяционно-центрическую и смешанную. Личностно-центрическая парадигма рассматривает инвалидность как какойлибо недостаток человека и объединяет архаичную, религиозную (моральную), медицинскую и др. модели. Популяционно-центрическая парадигма определяет инвалидность как взаимодействие имеющего нарушения здоровья инвалида и неприспособленной к нему социальной среды. К ней относятся: модель независимой жизни, человеческого разнообразия, марксистская, культурная и др. модели. Смешанная парадигма объединяет взгляды первых двух парадигм и включает медико-социальную и биопсихосоциальную модели.

Некоторые исследователи выделяют «новейшую» парадигму инвалидности, отвергающую понятие инвалидности как таковое. Такого уровня общество достигнет в том случае, если будут устранены все ограничительные барьеры. Поэтому не будет необходимости в особой отличительной идентификации инвалидов от здорового большинства.

Западные ученые отдельно говорят о правозащитной парадигме инвалидности, основанной на предоставлении индивидам возможности развивать свой потенциал, а не сосредотачиваться на отсутствии общих возможностей в связи с функциональными ограничениями.

Наиболее популярными, распространенными и широко обсуждаемыми модели в рассмотрении вопросов инвалидности являются медицинский (традиционный) и социальный (посттрадиционный) подходы. Данные концепции также имеют исторический аспект, т.к. отражают эволюцию взглядов на проблематику инвалидности. [4]

Раньше всех получила распространение медицинская модель инвалидности. Инвалидность рассматривается как медицинское явление и объясняется как физическая неполноценность, как проблема здоровья, патология, а инвалиды – это больные, которым необходимо обеспечить уход и лечение от болезни. Этот подход сосредоточен на проблеме, которая заключается в самом индивиде. Индивид, имея определенные недостатки здоровья, должен приспособиться к «нормальным» условиям окружающей среды. Согласно данной концепции, политические меры должны быть направлены на то, чтобы устранить инвалидность или уменьшить ее степень главным образом путем медицинской реабилитации и обеспечить инвалидам уход или материальную поддержку. Инвалиды не расцениваются как носители прав, а права инвалидов специально не

выделяются в отдельную группу. Инвалиды выступают как объект социальной и медицинской защиты, специальной заботы государства.

Появление социальной модели инвалидности связано с возникновением в конце 70-х годов в США, Канаде и других странах философии движения в защиту прав инвалидов, основанной на правах человека, самоопределении и полноправном положении данной категории людей в обществе.

Социальный подход полагает инвалидность как следствие несправедливого устройства общества. Акцент с ограниченных возможностей индивида, являющихся результатом нарушений, смещается на барьеры внутри общества, препятствующие доступу индивида к основным социальным услугам, полному развитию потенциала и осуществлению своих прав. Согласно данной концепции, не индивид должен приспосабливаться под окружающую обстановку, а окружающая среда должна измениться под нужды инвалида21.

Социальная концепция инвалидности не противопоставляется медицинской модели, но является логическим продолжением развития традиционной парадигмы инвалидности. Такой подход не отрицает медицинский аспект инвалидности и не предполагает отказ от медицинской и реабилитационной поддержки инвалидов. Социальный подход также не умаляет меры по уменьшению или смягчению нарушений здоровья, профессиональной реабилитации инвалидов. При этом подходе существует понимание того, что предоставление технических средств, медицинской помощи, профессиональной реабилитации являются важными средствами для достижения самостоятельности инвалидов. Однако медицинская и физическая реабилитация составляют лишь малую часть мер, необходимых для полного включения инвалидов в общество. Вместе с тем эта поддержка должна носить комплексный характер и включает в себя также изменение самого общества, трансформацию внешней среды в соответствии с потребностями инвалидов.

Первая попытка международно-правового закрепления понятия «инвалид» получила отражение в Рекомендации МОТ № 99 «О переквалификации инвалидов» (1955). В акте отмечается, что термин «инвалид» означает всякого человека, чьи возможности получения и сохранения подходящей работы серьезно сокращены в результате повреждения его физических или умственных способностей.

В данном определении инвалид рассматривается через повреждения физических или умственных способностей человека. Можно сделать вывод, что в рекомендации МОТ отражен медицинский подход к социальному статусу инвалидов. [5]

Стремление международного сообщества пересмотреть концепцию инвалидности и определение дефиниции «инвалид» зафиксирована в Декларации ООН о правах инвалидов (1975). В ней установлено, что выражение «инвалид» означает «любое лицо, которое не может самостоятельно обеспечить полностью или частично потребности нормальной личной и/или социальной жизни в силу недостатка, будь то врожденного или нет, его или ее физических или умственных способностей».

Как следует из закрепленного определения, Декларация еще не отошла от оценки данной категории населения как неполноценных членов общества. Вместе с тем с этого времени Декларация предлагает рассматривать инвалидов не в качестве объектов социальной помощи, а в качестве носителей прав человека.

В принятых после 1975 г. международных правовых актах в сфере поощрения и защиты прав инвалидов отражался больше традиционный (медицинский) подход к статусу инвалидов. Этот вывод подтверждается следующим обстоятельством.

В частности, два специальных документа, посвященных инвалидам, – Всемирная программа действий в отношении инвалидов (1982) и Стандартные правила обеспечения равных возможностей для инвалидов (1993) – разрабатывались на основе стандартов Международной классификации дефектов, инвалидности и нетрудоспособности (МКДИН), утвержденной ВОЗ в 1980 г.

Так, например, Всемирная программа действий в отношении инвалидов закрепляет за понятием «инвалидность»: любое ограничение или отсутствие (в результате дефекта) способности осуществлять ту или иную деятельность таким образом или в таких рамках, которые считаются нормальными для человека». Таким образом, инвалидность по смыслу Всемирной программы представляет собой отклонение от нормы вследствие заболевания (дефекта). С другой стороны, в данном акте зафиксировано понимание того, что в обществе существуют барьеры, препятствующие полному участию инвалидов.

Стандартные правила обеспечения равных возможностей для инвалидов, в свою очередь, рассматривают инвалидность как «функциональное ограничение» (п. 17) и одновременно указывают, что терминология, связанная с инвалидностью, должна учитывать как индивидуальные потребности инвалидов (реабилитация, предоставление технических средств и т.д.), так и недостатки, характерные для общества (различные препятствия для участия в жизни общества) (п. 19). Из указанных положений следует, что Правила, основываясь на традиционной концепции инвалидности, учитывают проблемы взаимодействия окружающей среды и индивида и расширяют понимание термина «инвалидность». [6]

Аналогичный традиционный подход к определению термина «инвалид» был использован в Конвенции МОТ № 159 «О профессиональной реабилитации и занятости инвалидов» (1983), согласно которой «инвалид» – это «лицо, возможности которого получать, сохранять подходящую работу и продвигаться по службе значительно ограничены в связи с надлежащим образом подтвержденным физическим или психическим дефектом».

Конвенция № 159 имеет своей задачей обеспечить профессиональную реабилитацию и социальную интеграцию инвалидов (п. 2 ст. 1), т.е. направлена на изменение условий окружающей среды под возможности и потребности этой группы населения. По мнению исследователей, формулировку «возможности которого… ограничены» можно рассматривать как стремление указать на те препятствия, с которыми инвалид может столкнуться, выполняя работу. Таким образом, в Конвенции № 159 зафиксирована скромная попытка утвердить социальный подход к правовому статусу инвалидов.

С учетом проведенного анализа международных документов, принятых в период 1980–90-х гг., можно утверждать, что до конца XX столетия в международно-правовом регулировании преобладала медицинская концепция инвалидности, что соответственно нашло отражение и на содержании терминов «инвалид» и «инвалидность». В то же время в международных актах данного периода содержатся попытки рассмотреть инвалидность не только как проблему самого человека, но и проблему взаимодействия человека с окружающей средой.

В 2001 г. ВОЗ пересмотрела МКДИН и утвердила Международную классификацию функционирования, ограничений жизнедеятельности и здоровья (МКФ) (резолюция WHA54.21). В МКФ отражен иной подход в определении инвалидности в отличие от МКДИН. Новая классификация измеряет инвалидность через состояние здоровья, функционирование организма человека и взаимодействие средовых факторов. МКФ совмещает две основные модели инвалидности: медицинскую и социальную.

Следовательно, используемая во Всемирной программе действий в отношении инвалидов, Стандартных правилах обеспечения равных возможностей для инвалидов, Конвенции МОТ № 159 «О профессиональной реабилитации и занятости инвалидов» терминология устарела, является неактуальной на современном этапе.

Данные акты действуют в настоящее время и продолжают служить руководством для государств. Поэтому терминологический аппарат указанных актов требует пересмотра в соответствии с новыми подходами к правовому статусу инвалидов.

Определенный вклад в сферу международно-правового закрепления дефиниций «инвалид» и «инвалидность» внесли региональные межправительственные организации.

В Совете Европы отсутствует международный договор, в котором раскрывается содержание терминов «инвалид» и «инвалидность». Вместе с тем в отдельных документах Парламентской Ассамблеи и Комитета министров содержатся дефиниции указанных понятий.

В частности, в Рекомендации 1185(1992) Парламентской Ассамблеи о политике в области реабилитации для инвалидов (1992)25 закреплено следующее определение: «инвалидность – это ограничения, налагаемые физическими, психологическими, сенсорными, социальными, культурными, юридическими или иными препятствиями, которые не позволяют людям с инвалидностью быть интегрированными и принимать участие в семейной и общественной жизни наравне со всеми».

Таким образом, Рекомендация 1185(1992) раскрывает понятие «инвалидность» не через призму нарушений человеческого организма. Определяющими в данном термине являются ограничения и препятствия окружающего мира, которые не позволяют индивиду быть включенным в жизнь общества. В данном акте Парламентской Ассамблеи превалирующим становится социальный подход к проблематике инвалидности.

Прогрессивный характер Рекомендации 1185(1992) выражается также в том, что принятые на год раньше Стандартные правила обеспечения равных возможностей для инвалидов не содержат четкой дифференциации между традиционным и социальным подходами к инвалидности. Кроме того, принятый в это же время другой документ Совета Европы – Рекомендация R(92)6 Комитета министров о последовательной политике в отношении инвалидов (1992) – оперирует понятием «инвалидность», зафиксированным ВОЗ (п. 5) и, следовательно, термин наполнен медицинским содержанием26.

Организация американских государств также внесла свой вклад в развитие определения «инвалидности». [7]

Термин «инвалидность» сформулирован в Межамериканской конвенции об устранении всех форм дискриминации инвалидов (1999) следующим образом: «физическое, умственное или сенсорное нарушение, либо постоянное, либо временное, которое ограничивает способность осуществлять одно или более естественных действий в повседневной жизни, и которое может быть вызвано или ухудшено экономической и социальной средой».

В данном определении сочетаются медицинский и социальный подходы к инвалидности, т.е. инвалидность связана с ограничениями, которые вызваны состоянием здоровья индивида или состоянием окружающей среды.

Такое понимание инвалидности в региональном международном акте отразило общую закономерность, которая была свойственна уяснению этого термина на международном уровне к концу XX в.: с одной стороны, инвалидность расценивается как отклонение от нормы, с другой стороны – как результат взаимодействия индивида с окружающей средой, не учитывающей потребности данной категории населения.

Коренной пересмотр подходов к определению понятий «инвалид» и «инвалидность» произошел с принятием в 2006 г. Конвенции о правах инвалидов. Конвенция, являясь универсальным международным договором, закрепляет общепризнанные определения указанных терминов.

Если в ранее принятых международных актах инвалидность определялась через личные качества индивида, а инвалиды рассматривались как получатели благотворительной помощи, то Конвенция о правах инвалидов существенно пересмотрела традиционные подходы к проблематике инвалидности. В основу положен правозащитный подход, который заключается в «поощрении, защите и обеспечении полного и равного осуществления всеми инвалидами всех прав человека и основных свобод, а также в поощрении уважения присущего им достоинства» (ст. 1).

Конвенция о правах инвалидов не дает развернутого определения «инвалидности». В преамбуле Конвенции четко отражается социальный подход к инвалидности и отмечается, что «инвалидность – это эволюционирующее понятие и что инвалидность

является результатом взаимодействия, которое происходит между имеющими нарушения здоровья людьми и отношенческими и средовыми барьерами» (п. «е»).

Конвенция не закрепляет понятие «инвалид», но регламентирует, что к инвалидам относятся «лица с устойчивыми физическими, психическими, интеллектуальными или сенсорными нарушениями, которые при взаимодействии с различными барьерами могут мешать их полному и эффективному участию в жизни общества наравне с другими» (ст. 1).

Эксперты следующим образом толкуют указанные положения Конвенции: «в данном определении речь не идет об исчерпывающем определении всех лиц, которые могут претендовать на защиту в силу Конвенции, и это определение не исключает более широкие категории инвалидов, предусмотренные национальным законодательством, в том числе лиц, страдающих от кратковременных нарушений или у которых нарушения отмечались в прошлом. Инвалид может считаться таковым либо в определенном обществе, либо в определенных условиях, но не во всех случаях».

Таким образом, Конвенция подразумевает, что государства могут расширить категорию защищаемых лиц, совершенствовать национальное законодательство, в котором будут отражаться изменения, происходящие в обществе, общественных взглядах. Поэтому в Конвенции не вводится жесткое определение понятий «инвалидность» и «инвалид». Она исходит из динамичного подхода, который может меняться в зависимости от времени и различных социально-экономических условий. В этой связи, как считает Р. Н. Жаворонков, любое определение «инвалидности», закрепленное в национальном законодательстве, будет соответствовать Конвенции, если в качестве одного из элементов этого понятия признается существование социальных барьеров, с которыми сталкиваются люди в связи с нарушениями здоровья. Это требование можно дополнить еще одним условием: при определении понятия «инвалид» важно, чтобы внимание акцентировалось также на запрете дискриминации и поощрении равенства.

По мнению Р. Н. Жаворонкова, при определении инвалидности в Конвенции было бы целесообразно сделать оговорку, что оно применимо к данному международному договору. Как утверждает ученый, в ней закрепляется одностороннее определение инвалидности, не охватывающее полностью сути данного явления. Р. Н. Жаворонков одновременно с другими исследователями полагает, что на международном уровне до сих пор не выработана единая позиция относительно определения термина «инвалид» и связанной с инвалидностью терминологии. По его мнению, это подтверждает существование наряду с Конвенцией о правах инвалидов МКФ, где при определении инвалидности акцент смещен на медицинское содержание.

Возможно, со временем указанную несогласованность устранит Комитет по правам инвалидов, который с учетом обобщенной практики даст официальное толкование указанных понятий. Вместе с тем, по моему мнению, гибкая трактовка в Конвенции терминов «инвалид» и «инвалидность» является достоинством и одновременно преимуществом этого международного договора. Конвенция не ставит государства в какие-либо рамки при определении данной категории населения, но позволяет с помощью национального законодательства распространять действие Конвенции на более широкий круг лиц.

Сложность формулирования понятий «инвалид» и «инвалидность» и отсутствие единообразного подхода в их понимании объясняется неоднородностью нарушений здоровья, которые могут иметь инвалиды. Инвалиды с нарушениями зрения, слуха или речи; с ограниченной подвижностью; с нарушениями психического здоровья и другими нарушениями сталкиваются с социальными барьерами различного характера, которые требуют и различных путей для их преодоления. Некоторые виды инвалидности видны явно, другие носят скрытый характер, одни из них проявляются постоянно, другие только время от времени, что также необходимо учитывать при нормативном регулировании данных понятий.

Следует немного остановиться на содержании термина «права инвалидов». При буквальном толковании данного понятия может сложиться впечатление, что это какая-то отдельная группа прав, которыми обладают только инвалиды. Однако при всестороннем изучении этого явления раскрывается следующая его особенность.

В литературе встречается следующая классификация прав инвалидов:

1) инвалидам принадлежит весь комплекс прав человека наравне с лицами, не имеющими инвалидность;

2) инвалиды являются носителями особых прав.

Для лиц с психическими нарушениями здоровья выделяют третью группу прав – права пациентов психиатрических учреждений. Дополнительно говорят о комплексе норм, направленных на защиту от причинения вреда, ведущего к инвалидности.

Если обратимся к Конвенции о правах инвалидов, главная цель которой как раз заключается в установлении этих прав, то увидим, что она раскрывает существующие права человека через призму их реализации людьми с особыми потребностями. Конвенция не перечисляет все права инвалидов, но утверждает те, которые являются жизненно важными для данной категории населения.

Даже Специальный докладчик Л. Деспуи, говоря об особых правах инвалидов, характеризует их как материальное или юридическое выражение того, что должно сделать общество и государство, чтобы инвалиды могли в условиях равенства пользоваться совокупностью прав, принадлежащих всем людям.

Таким образом, права инвалидов можно понимать как обязательства государств по защите и поощрению существующих прав человека с учетом особых потребностей инвалидов.

Заключение, выводы

За последние десятилетия произошли существенные изменения в мышлении и поведении государств и общества по отношению к инвалидам. Всеобщим становится социальный подход к проблематике инвалидности, в соответствии с которым политика государств должна строиться на учете многообразия людей, уважении их особенных интересов и потребностей, создании условий, гарантирующих осуществление инвалидами гражданских, культурных, экономических, политических и социальных прав. Социальный подход, являясь логическим продолжением развития медицинской парадигмы инвалидности, не предполагает отказ от медицинской и реабилитационной поддержки инвалидов. Однако такая поддержка составляет лишь часть мер, необходимых для полного включения инвалидов в общество. Мероприятия по улучшению положения инвалидов должны носить комплексный характер и включать в себя также изменение самого общества, трансформацию внешней среды в соответствии с потребностями инвалидов. Наряду с социальным подходом приоритетной становится и правозащитная концепция инвалидности, которая предполагает учет не только внешних факторов, способствующих включенности инвалидов в общество, но и прав инвалидов как полноправных участников общественного процесса. Из этого вытекает, что правозащитный подход при решении проблем инвалидов станет приоритетным при удовлетворении нужд инвалидов как на международном, так и национальном уровнях.

Наличие достаточно большого количества универсальных, региональных соглашений, рекомендательных актов межправительственных организаций, нацеленных на улучшение положения инвалидов, свидетельствует об осознании международным сообществом актуальности проблем защиты прав инвалидов и его стремлении создать правовые инструменты для защиты социально уязвимой категории населения.

Приоритетным направлением международного сотрудничества также выступит поддержка национальных усилий по ратификации и последующему эффективному выполнению положений Конвенции о правах инвалидов и Факультативного протокола к ней, оказанию технической и консультативной помощи в реформировании национального законодательства в области улучшения положения инвалидов. В этой связи Партнерство

ООН для поощрения прав инвалидов имеет большой потенциал, чтобы стать эффективным механизмом расширения международного сотрудничества в соответствии с Конвенцией. Перспективным также является создание иных партнерств как на универсальном, так и на региональном уровнях.

Таким образом, за последнее время произошли серьезные изменения в международном сотрудничестве по улучшению положения инвалидов. Однако обозначенные в настоящем исследовании перспективы развития международной системы поощрения и защиты прав инвалидов не являются исчерпывающими. Внимания международного сообщества требует решение и иных острых вопросов по проблематике инвалидности.

Список источников

1. Аверин А. Н. Социальная защита отдельных категорий населения: учеб. пос.. М. : Изд-во РАГС, 2019. 116 с.
2. Азаров А. Я. Система защиты прав и свобод человека : учеб. пос. М. : Московская школа прав человека, 2017. 341 с.
3. Европейские и универсальные механизмы защиты прав человека / под. ред. М. Л. Энтина, М. М. Бирюкова. М.: МГИМО-Университет, 2012. 344 с.
4. Прогресс, достигнутый в области обеспечения равных возможностей усилиями инвалидов, в интересах инвалидов и с участием инвалидов [Электронный ресурс]: доклад Генерального секретаря ООН // Документ ООН A/AC.265/2003/3 от 7 апреля 2013 г. С. 18. URL: http://www.un.org/esa/socdev/enable/documents/ahcdocs03/progeq-ru.pdf (дата обращения 16.01.2015)
5. Басик В.П. Эволюция правового статуса личности и его отражение в российской правовой науке // Правоведение. – 2015. – № 1. – С. 28.
6. Конвенция №159 о профессиональной реабилитации и занятости инвалидов. Ст. 1.
7. Жаворонков Р.Н. Сравнительно-правовой анализ федерального законодательства РФ в области реабилитации и социальной защиты инвалидов и Конвенции ООН о правах инвалидов. Аналит. записка. – М. – 2018. – С. 42.

УДК 323.2

Жахаев А.Р., Юриспруденция
Шуменова Р.Т., профессор

Понятие электронного правительства

Аннотация

В данной статье рассматривается правовое содержание электронного правительства, определены политико-правовые способы обеспечения равноправия индивидов в информационном обществе. Изучены правовые механизмы обеспечения информационной безопасности электронного правительства.

Ключевые слова

Электронное правительство, информационная безопасность, информационное общество, органы исполнительной власти.

Введение

Актуальность. Развитие электронного правительства происходит в государствах с различными политико-правовыми традициями. Меняется порядок оказания государственных и муниципальных услуг, повышается открытость исполнительных

органов. Как и в ряде других стран, в РК создан единый портал государственных и муниципальных услуг, развивается единая система межведомственного электронного взаимодействия, открыт Интернет-ресурс для размещения общественных инициатив. Принимаются нормативные правовые акты, направленные на регулирование отдельных сторон электронного правительства (дистанционного оказания государственных и муниципальных услуг, доступа к информации о деятельности государственных органов).

Происходящие процессы требуют теоретического осмысления, в том числе для выработки комплексного подхода к правовому регулированию электронного правительства. В связи с этим необходимо принимать во внимание и анализировать зарубежный опыт построения электронного правительства, общие и особенные черты законодательства в данной сфере.

Научная новизна исследования определяется тем, что в данном исследовании определяется правовое содержание электронного правительства, выявлены тенденции правового регулирования электронного правительства в зарубежных странах, содержится комплексное исследование трансформационных изменений органов исполнительной власти.

Обзор литературы

В казахстанской правовой науке исследовались отдельные вопросы, связанные с развитием государства и права в условиях информационного общества.

Общетеоретические основы электронного правительства, государственное управление в условиях информационного общества изучались в работах И.Л. Бачило, И.Ю. Богдановской, П.У. Кузнецова, М.М. Рассолова, С.Н. Шевердяева. Правовые аспекты оказания публичных услуг современным государством изучались в работах Н.В. Путило, Э.В. Талапиной, Л.К. Терещенко, Ю.А. Тихомирова. Проблема информационной безопасности государства рассматривалась в работах Е.К. Волчинской, Н.Н. Куняева, В.Н. Лопатина, Т.А. Поляковой, О.А. Степанова. Правовой режим электронного документа в публичной сфере исследовался в работах О.А. Городова, С.И. Семилетова.

Электронное правительство широко исследовалось в зарубежной политико-правовой литературе. В правовой доктрине США впервые было выработано понятие электронного правительства и началось его осмысление. В работах американских исследователей изучались последствия развития электронного правительства; влияние Интернета и современных технологий на общество и государство; демократизация государства в связи с развитием электронного правительства; трансформация теории федерализма в условиях электронного государства; трансформация государственного управления в информационном обществе; проблемы цифровой демократии (Д. Вест, К. Хакер, М. Марголис, Дж. Тэйлор, Дж. Фаунтайн, Б. Шнейдерман). В данных работах также содержится исследование публичных услуг, оказываемых в электронной форме, анализ проблем универсального доступа к публичным услугам.

Основная часть

Для достижения целей, использовались различные методы. Формально-логический метод применялся с целью анализа нормативных правовых актов, регулирующих различные аспекты электронного правительства, в зарубежных государствах с различными политико-правовыми традициями. Сравнительно-правовой метод позволил сопоставить зарубежное законодательство об электронном правительстве, выявить общие и особенные черты. Кроме того, при проведении исследования использовались социологический метод, методы обобщения, наблюдения.

Термин «электронное государство» в наибольшей степени соответствует английскому термину «e-government», поскольку в зарубежной политико-правовой доктрине данный термин употребляется для описания процессов, происходящих в государстве в целом и затрагивающих все три ветви государственной власти.

В казахстанской правовой доктрине справедливо отмечается, что «электронное государство» означает новый этап развития конституционного государства, который

начался на рубеже веков». Роль информационных технологий в развитии электронного государства заключается в: «1) расширении доступа общественности, бизнеса к государственной информации и службам; 2) усилении их роли в процессе принятия решений; 3) в повышении эффективности, оперативности, нововведений и общего качества работы государственных структур».

Представляется, что под «электронным государством» следует понимать новое состояние государства, характеризующееся выполнением функций государства при помощи информационно-коммуникационных технологий, трансформацией аппарата государства, изменением взаимоотношений между аппаратом государства и гражданским обществом. Данные изменения заключаются в повышении влияния гражданского общества на все три ветви государственной власти, развитии демократических процедур, а также в повышении прозрачности государственных органов и упрощении оказания публичных услуг, предоставления информации о деятельности органов государственной власти.

Развитие электронного государства связано с переходом от индустриального общества к обществу постиндустриальному (информационному). В связи с существенными социальными изменениями, которыми характеризуется такой переход, аппарат государства вынужден перестраивать свои социальные функции. Это необходимо для того, чтобы аппарат государства, выступающий в качестве субъекта социального управления, соответствовал объекту такого управления – информационному обществу. При этом формирование электронного государства обусловлено не только целями социального управления, но и необходимостью участия государства в формировании и развитии информационного общества. Именно электронное государство способствует переходу к информационному обществу, создавая правовые и социально-экономические условия для распространения и широкого использования информационно-коммуникационных технологий.

Английский термин «e-government» также можно перевести как «электронное управление». Но в зарубежной политико-правовой литературе для целей исследования изменений, происходящих в государственном управлении в связи с использованием информационно-коммуникационных технологий, используется термин «e-governance». При этом прямо разграничиваются термины «e-government» и «e-governance». Последний термин используется в литературе намного реже, и для него выработано намного меньше определений. Термин «e-governance» применяется для обозначения электронных взаимосвязей между государственными органами, индивидами и организациями, а также взаимосвязей внутри самого аппарата государства (взаимосвязей между государственными органами, структурными подразделениями государственных органов).[1]

Как отмечается в исследовании ЮНЕСКО, под «e-governance» («электронным управлением») следует понимать совокупность методов социального управления. В процессе социального управления отношения между государством и гражданским обществом ставятся в зависимость и изменяются под влиянием информационно-коммуникационных технологий, широкое использование которых приводит к возникновению феномена электронного управления. Электронное управление проявляется в использовании Интернета гражданским обществом для целей формирования общественного мнения и влияния на процесс принятия решений государственными органами, в предоставлении государством публичных услуг и информации в электронной форме, в опубликовании проектов нормативных правовых актов и решений для получения отзывов.

Кроме того, именно органы исполнительной власти испытывают наибольшее влияние информационного общества, поскольку данные органы вынуждены пересматривать методы государственного управления, порядок оказания публичных услуг и информации. В системе исполнительных органов наиболее заметны структурные

преобразования государственного аппарата. Как справедливо отмечается в казахстанской правовой доктрине, «электронное государство» затрагивает все три ветви власти – законодательную, исполнительную и судебную. Однако процесс перестройки идет неравномерно. Большая нагрузка ложится на исполнительную власть, которая в большей степени перестраивает систему услуг населению».

В отечественной правовой доктрине определение термина «электронное правительство» не сформировалось. Можно сказать, что в правовой науке только происходит осмысление электронного правительства и его правовой природы. Вместе с тем в зарубежной юридической и политологической литературе определение данного термина отличается высокой степенью разработанности. [2]

Определения электронного правительства сформированы как в политических, так и в правовых документах зарубежных государств. При этом в политических документах и нормативных правовых актах сформировались два подхода к определению понятия «электронное правительство»: узкий и широкий (общетеоретический). Согласно узкому подходу электронное правительство есть не что иное, как использование информационно-коммуникационных технологий для предоставления исполнительными органами государственной власти информации и публичных услуг индивидам. В соответствии с общетеоретическим подходом электронное правительство – сложное явление, сопровождающееся не только оказанием услуг в электронной форме и предоставлением доступа к информации о деятельности исполнительных органов, но и структурными преобразованиями в системе исполнительных органов, изменением взаимоотношений между исполнительными органами и индивидами, повышением открытости таких органов, использованием инструментов электронной демократии.

Общетеоретический подход наиболее распространен в политических документах международных организаций и государств общего права.

Распространение широкого понимания электронного правительства в определениях, формулируемых международными организациями, по-видимому, обусловлено тем, что такие организации видят пользу от развития электронного правительства не только в возможности оказания услуг в электронной форме, но и в возможности преобразования системы исполнительных органов государственной власти в целом.

Так, например, в одном из ежегодных отчетов Организации Объединенных Наций о развитии электронного правительства в различных государствах отмечается, что слово «электронное» используется вместе со словом «правительство» для признания того, что использование современных информационных и коммуникационных технологий приводит к трансформации внутренних и внешних отношений публичной администрации. Электронное правительство – это правительство, которое использует информационные и коммуникационные технологии для изменения своих внутренних и внешних взаимосвязей.

Европейская Комиссия понимает под электронным правительством использование информационных и коммуникационных технологий в публичном управлении, сопровождающееся организационными изменениями и получением новых знаний, используемых для совершенствования публичных услуг и демократических процессов.[3]

В соответствии с подходом Всемирного Банка электронным правительством является использование государственными органами информационных технологий (таких, как Интернет, мобильных компьютеров), которые позволяют изменить взаимоотношения таких органов с гражданами и организациями. Данные технологии могут выполнять разные функции и иметь разное предназначение: более эффективное оказание государственных услуг; совершенствование взаимодействия между государственными органами и бизнессообществом; расширение прав граждан путем обеспечения доступа к информации; совершенствование государственного управления.

Широкий подход распространен также в программах развития электронного правительства США.

Согласно определению, сформулированному в правительственной программе развития электронного правительства Великобритании, электронное правительство предполагает оказание более качественных услуг гражданам и организациям, а также более эффективное использование информационных ресурсов правительства. Внедрение электронного правительства создает условия для трансформации работы правительства, которое прибегает к методам, традиционно используемым в электронной коммерции.

Как следует из определения, содержащегося на официальном сайте Комиссии по государственным услугам Новой Зеландии (еще одно государство, относящееся к странам общего права), электронное правительство представляет собой способ, при помощи которого правительства, используя новые технологии, предоставляют гражданам более удобный доступ к государственной информации и услугам, повышают качество предоставляемых услуг и предоставляют широкие возможности участия в институтах демократии и демократических процессах.

Широкий подход к определению понятия «электронное правительство» встречается и в официальных документах Австралии. Так, согласно определению, выработанному Национальным бюро по информационной экономике в исследовании преимуществ электронного правительства, «электронное правительство» - это термин, который описывает использование как доступных, так и вновь появляющихся технологий для создания беспрерывно работающего, ответственного и ориентированного на граждан правительства во благо всех граждан Австралии. Электронное правительство подразумевает пересмотр взглядов на то, каким образом технологии могут усовершенствовать каждую административную процедуру.

Узкий подход наиболее распространен в политико-правовых документах государств континентальной Европы.

В программе развития электронного правительства, разработанной правительством Италии, под электронным правительством понимается использование современных информационно-коммуникационных технологий для целей модернизации государственного управления. При этом электронное правительство характеризуется следующими тремя признаками: прямое предоставление информации для повышения эффективности работы государственных органов; интеграция государственных услуг, традиционно предоставляемых различными государственными органами, для целей повышения доступности информации и услуг; предоставление доступа гражданам к информационно-коммуникационным технологиям с целью получения ими услуг и информации в электронной форме.

Понятие «электронное правительство» в нормативных правовых актах зарубежных государств, как правило, не определяется. В отличие от других государств, где определения электронного правительства содержатся в основном в политических документах, в США термин «электронное правительство» определен на законодательном уровне. Согласно Акту США 2002 г. об электронном правительстве под электронным правительством понимается использование правительством Интернет-приложений и иных информационных технологий в сочетании с процессами, реализующими такие технологии, для целей обеспечения доступа и предоставления гражданам, органам исполнительной власти и правительственным учреждениям услуг и информации о деятельности правительства, а также для совершенствования, повышения эффективности административных процедур, включая процесс оказания услуг. [4]

Существование нормативно определенного понятия электронного правительства в США можно объяснить тем, что в данном государстве принят статут, имеющий в качестве предмета правового регулирования построение организационной основы функционирования электронного правительства. Целью данного статута является совершенствование государственного управления, процесса оказания публичных услуг в

электронной форме, а также установление комплекса мер, направленных на использование Интернет-технологий для упрощения доступа индивидов к информации о деятельности исполнительных органов и к публичным услугам.

В политико-правовой доктрине зарубежных стран также сформировалось два подхода к определению понятия «электронное правительство»: узкий и широкий (общетеоретический).[5]

Широкий (общетеоретический) подход характерен для исследований, проводимых в странах общего права, в частности, для США, где наблюдаются структурные изменения системы исполнительных органов государственной власти, довольно давно приняты законодательные акты, сформировавшие правовую основу электронного правительства, сформировано нормативное определение электронного правительства.

В политико-правовой доктрине Австралии под электронным правительством понимается комплексное преобразование системы исполнительных органов государственной власти, включающее в себя четыре элемента: электронную демократию, электронные услуги, электронный менеджмент и электронное государственное управление. При этом электронная демократия рассматривается как использование цифровых сетей правительством, благодаря которому правительство получат возможность получения мнения граждан по различным вопросам. Предоставление электронных услуг подразумевает использование электронных технологий для оказания публичных услуг. Электронный менеджмент означает деятельность по распределению правительством финансовых ресурсов, осуществляемую при помощи цифровых технологий. Наконец, электронное государственное управление обозначает использование «цифровой поддержки» для осуществления государственной политики, а также для контроля и надзора за реализацией государственной политики.

Согласно другому, более общему определению, выработанному австралийскими учеными, под электронным правительством следует понимать применение информационных и коммуникационных технологий для трансформации правительства с той целью, чтобы сделать его более доступным, эффективным и ответственным.

Широкий подход к определению понятия «электронное правительство» встречается в политико-правовой доктрине Сингапура, правовая система которого также относится к общему праву. Сингапур занимает наиболее высокие позиции в рейтингах развития электронных правительств. Можно сказать, что Сингапур – это то государство, где принципы построения электронного правительства были реализованы в полной мере. Помимо того, что в данном государстве в электронной форме оказывается несколько сот услуг, в Сингапуре также отмечаются трансформационные изменения в системе исполнительных органов государственной власти и в их взаимоотношениях с индивидами. [6]

Как отмечают ученые-юристы Сингапура, «электронное правительство» означает не только и даже не столько прибавление прилагательного «электронное» к слову «правительство». Формирование «электронного правительства» требует, чтобы Сингапур фундаментально пересмотрел все аспекты государственного управления и оказания публичных услуг. Использование современных технологий необходимо для совершенствования эффективности внутренних процессов, а также для целей изменения природы и качества взаимодействия правительства как с индивидами, так и с коммерческими организациями. При этом электронное правительство характеризуется изменениями в системе исполнительных органов, которые в условиях электронного правительства должны функционировать на основе принципа «много органов исполнительной власти, одно правительство». Данные принцип предполагает, что индивидам должны оказываться «интегрированные» публичные услуги, вне зависимости от количества органов исполнительной власти, занятых в предоставлении таких услуг.

Узкий подход наиболее распространен в политико-правовой доктрине стран, относящихся к континентальной Европе. Согласно точке зрения, превалирующей в

исследованиях зарубежных авторов, электронным правительством является использование информационных и коммуникационных технологий государственными служащими для оказания публичных услуг гражданам. Представляется, что указанный подход к определению понятия «электронное правительство» является в большей степени технократическим и не отображает трансформационные изменения, происходящие в системе исполнительных органов государственной власти в связи с развитием информационно-коммуникационных технологий. Происходящие в системе исполнительных органов государственной власти изменения не должны связываться исключительно с использованием современных технологий (компьютеров, компьютерных программ, мобильных телефонов, мобильных и беспроводных устройств, Интернета) такими органами. Данный подход может легко привести к ограниченному и, возможно, искаженному пониманию всех сложных аспектов происходящих изменений.

Распространение узкого подхода в государствах континентальной Европы можно объяснить с тем, что в данных государствах развитие электронного правительства связывается, прежде всего, с «сервисными» функциями государства, предполагающими оказание исполнительными органами государственной власти услуг населению. В данных странах изменения в государственном аппарате заметны в меньшей степени, чем в государствах общего права (речь идет, прежде всего, о США). [7]

В этой связи более правильным является широкий подход к определению понятия «электронное правительство», согласно которому формирование электронного правительства означает не только возрастание роли информационно-коммуникационных технологий при оказании публичных услуг и при предоставлении доступа к информации о деятельности исполнительных органов государственной власти, но и трансформационные изменения системы и структуры исполнительных органов государственной власти, изменение взаимоотношений между такими органами и индивидами, развитие демократических процедур и увеличение уровня открытости исполнительных органов государственной власти.

Представляется, что под электронным правительством следует понимать сопровождающееся изменениями в системе исполнительных органов государственной власти использование такими органами Интернета и иных цифровых технологий с целью предоставления услуг, информации, а также обеспечения демократических процедур, повышения открытости органов. При этом одним из проявлений развития электронного правительства является изменение взаимоотношений между исполнительными органами государственной власти и индивидами.

Первоначально исполнительные органы государственной власти используют Интернет и иные информационно-коммуникационные технологии с целью размещения информации о деятельности таких органов: адресов, режима работы, функций и др.

На первой стадии интерактивные технологии, предполагающие наличие двусторонних связей между исполнительными органами и индивидами, не используются. Индивиды имеют возможность видеть текстовую форму информации, но не могут направить запрос о предоставлении информации, обратиться к органу за предоставлением публичной услуги, а также использовать функцию поиска информации. Данная стадия также не предполагает двустороннее взаимодействие исполнительных органов и индивидов.

В рамках второй стадии индивиды получают возможность использовать функцию поиска информации. Исполнительными органами оказывается небольшое количество публичных услуг в электронной форме. В рамках второй стадии сайты органов могут содержать информацию об электронных адресах государственных служащих, а также содержать формы документов, которые подаются в такие органы. Однако не предусматривается подача документов в электронной форме: размещаемые на сайтах формы должны быть распечатаны, заполнены вручную и отправлены по почте в государственный орган.

Первая и вторая стадии развития электронного правительства не влекут за собой фундаментальных изменений в структуре и функционировании системы исполнительных органов государственной власти, а представляют собой «технократические» изменения. [8]

Третья стадия развития электронного правительства подразумевает формирование единых государственных порталов, предоставляющих возможность воспользоваться различными государственными услугами, оказываемыми исполнительными органами в электронной форме.

Кроме того, использование информационно-коммуникационных технологий при оказании публичных услуг минимизирует риск дискриминации при принятии решений, риск применения избирательного подхода, а также риск нежелательного поведения. Если при оказании услуг традиционными способами государственные служащие могут обратить внимание на такие факторы, как место жительства индивида, уровень его дохода, оказывать предпочтение своим знакомым, родственникам, отказывать в предоставлении услуг в силу личных предубеждений или личной неприязни, то при использовании информационно-коммуникационных технологий количество субъективных факторов, влияющих на процесс принятия решений, существенно снижается.

Использование поисковых технологий, «персонализация» получаемой информации на данной стадии позволяет индивидам контролировать содержание и количество информации, получать доступ к желаемой информации (вместо получения информации, содержание и количество которой определяет исключительно государственный орган).

Ориентированное на граждан электронное правительство позволяет не только оказывать актуальные публичные услуги, но и повысить уровень демократии, построить демократический диалог между индивидами и государством. Государства прибегают к различным механизмам, позволяющим получать мнения граждан в режиме «онлайн» (такие, как «онлайн-консультации» и др.).

Вместе с тем важнейшим принципом формирования электронного правительства является то, что оказание услуг и предоставление информации при помощи информационно-коммуникационных технологий ни в коем случае не должно сказываться на других способах получения информации и услуг. Так, например, в принятой в Нидерландах Хартии «электронного гражданина» сформирован принцип свободного выбора обращения к государственным органам. Согласно Хартии граждане вправе выбирать, каким образом они будут обращаться к государственными органам и должностным лицам. При этом государственные органы должны обеспечить возможность получения гражданами публичных услуг различными способами: путем посещения мест расположения государственных органов, путем обычной переписки, при помощи телефонных звонков, электронных сообщений, Интернета и др.

Таким образом, электронное государство – сложное социальное явление, которое характеризуется комплексными изменениями в законодательной, судебной и исполнительной ветвях власти. Понятие «электронное государство» используется для описания преобразований, происходящих в государстве в целом в условиях влияния на государство информационного общества. Происходящие в связи с влиянием информационного общества на государство изменения затрагивают законодательную, судебную и исполнительную ветви власти.

Заключение, выводы

Анализ зарубежных актов показывает, что происходит расширение сферы правового регулирования электронного правительства. В современных государствах приняты акты об электронном правительстве, регулирующие дистанционные отношения между органами исполнительной власти и индивидами.

Развитие электронного правительства характерно для государств с различными политико-правовыми традициями. Зарубежный опыт, заключающийся в комплексном

подходе к правовому регулированию электронного правительства, может быть использован в РК, где приняты отдельные нормативные правовые акты, регулирующие некоторые аспекты электронного правительства (обеспечение доступа к информации о деятельности государственных органов, оказание государственных и муниципальных услуг в электронной форме).

В ряде государств (например, в США, Италии, Австрии) вопрос правового регулирования электронного правительства решается системно. Законодательство об электронном правительстве в таких государствах направлено на повышение уровня информатизации органов исполнительной власти, совершенствование порядка оказания публичных услуг и информации.

Электронное правительство связано с преобразованиями в государственном управлении. Законодательство зарубежных государств предусматривает создание надведомственных и межведомственных органов, отвечающих за координацию развития электронного правительства.

Зарубежный опыт показывает, что современные государства стремятся решить проблему равного доступа к технологиям. Для ее решения принимаются нормативные правовые акты, а также специальные социально-экономические программы. Данный опыт может быть использован в РК, где одной из проблем является различный уровень доступа к информационно-коммуникационным технологиям.

В цифровую эпоху повышается открытость исполнительных органов. Они вынуждены повышать прозрачность своей деятельности, поскольку их открытость соответствует интересам информационного общества. Для обеспечения права на доступ к информации о деятельности исполнительных органов принимаются нормативные правовые акты, предметом правового регулирования которых является установление правового режима информации и порядка доступа к ней, а также создаются новые органы исполнительной власти или структурные подразделения в действующих органах, которые являются ответственными за соблюдение прав индивидов в сфере доступа к информации.

Другим аспектом, сопровождающим электронное правительство, является информационная безопасность. В условиях информационных угроз публичным и частным интересам современные государства прибегают к правовым, организационным и техническим мерам обеспечения информационной безопасности.

Проблемным вопросом является нахождение баланса между информационной открытостью и информационной безопасностью государства. Зарубежные государства подходят к соотношению данных явлений по-разному. Можно отметить тенденцию, согласно которой повышение уровня открытости влечет за собой и увеличение степени риска нарушения информационной безопасности.

Несмотря на сложности формирования электронного правительства, современные государства стремятся его развивать для улучшения качества государственных и муниципальных услуг, повышения открытости исполнительных органов. Электронное правительство представляет собой новый этап развития системы исполнительных органов и государственного управления.

Список источников

1. Жарова А.К. Информация. Правовое регулирование обращения информации в Интернет. М., 2016.
2. Информационные проблемы в сфере административной реформы. Сб. трудов. М., 2015.
3. Информационное право: Актуальные проблемы теории и практики / под общ.ред. И.Л.Бачило. М., 2019.
4. Информационное общество и социальное государство. Сборн. научн. работ. М., 2011.
5. Ковлер А.И. Кризис демократии? Демократия на рубеже XXI века. М., 2017.

6. Войниканис Е. А., Якушев М. В. Информация. Собственность. Интернет. М., 2014.
7. Жарова А.К. Информация. Правовое регулирование обращения информации в Интернет. М., 2006.
8. Информационное право: Актуальные проблемы теории и практики / под общ.ред. И.Л.Бачило. М., 2019.
9. Информационное общество и социальное государство. Сборн. научн. работ. М., 2011.

ӘОЖ:347.1

Жиентаев А.М., Құқықтану
Ибраев А.З., профессор

Отбасы құқығы – алименттік міндеттемелердің туындау негізі ретінде

Аңдатпа

Отбасы - Тәуелсіз еліміздің шырайын келтіріп, берекесін арттыратын негізгі тірегі. Отбасын Қазақстан халқының санын да, сапасын да реттейтін қоғамдық-құқықтық құрал деп есептеуге де болады.

Неке - отбасының заң жүзіндегі негізі, ер мен әйелдің өзара түсінісуінің негізінде құралатын одақ. Ал, отбасы дегеніміз - махаббат, достық, өзара құрмет сезімін біріктіретін ортақ шаруашылық ұстап бір-біріне материалдық және моральдық сүйеу бола білетін ер мен әйел адамның одағы.

Некенің тұрақты болуы үшін ерлі-зайыптылардың өзара түсінушілігі маңызды рөл атқарады. Қандай отбасы болсын, олардың негізгі міндеттері отбасының әдет-ғұрпын, үлгі өнегесін, ауыз бірлігін, тұрмыстық салтын, ерлі-зайыптылардың сүйіспеншілігін, қиындықтарды жеңе білуін ұрпақтан ұрпаққа жалғастыру болып табылады…

Түйінді сөздер

Неке, отбасы, сот, меншік, үй, мекеме, жер, зат, қорғау, азамат.

Кіріспе .

Отбасы - Тәуелсіз еліміздің шырайын келтіріп, берекесін арттыратын негізгі тірегі. Отбасын Қазақстан халқының санын да, сапасын да реттейтін қоғамдық-құқықтық құрал деп есептеуге де болады.

Неке - отбасының заң жүзіндегі негізі, ер мен әйелдің өзара түсінісуінің негізінде құралатын одақ. Ал, отбасы дегеніміз - махаббат, достық, өзара құрмет сезімін біріктіретін ортақ шаруашылық ұстап бір-біріне материалдық және моральдық сүйеу бола білетін ер мен әйел адамның одағы.

Некенің тұрақты болуы үшін ерлі-зайыптылардың өзара түсінушілігі маңызды рөл атқарады. Қандай отбасы болсын, олардың негізгі міндеттері отбасының әдет- ғұрпын, үлгі өнегесін, ауыз бірлігін, тұрмыстық салтын, ерлі-зайыптылардың сүйіспеншілігін, қиындықтарды жеңе білуін ұрпақтан ұрпаққа жалғастыру болып табылады…

Ата Заңымыз Конституцияның 27 бабында, неке мен отбасы, ана мен әке және бала мемлекеттің қорғауында болады делінген.

Сондай-ақ, неке және отбасы жөніндегі заңнамалардың негізгі тұстарына тоқталып өтсек: Бұл нормаларды білу, хабардар болу некелесуге, отбасын құруға ниеттенген жастарға, жас шаңырақ иелеріне пайдалы деп ойлаймыз.

Некеге тұру тәртібінің ережелері ҚР «Неке және отбасы туралы» Заңында және Қазақстан Республикасы Үкіметінің 1999 жылғы 22 мамырдағы №620 «Қазақстан Республикасында азаматтық хал актілері жазбаларын өзгерту, қалпына келтіру және жою

туралы ережені, азаматтық хал актілерін тіркеу кітаптарының нысандарын және осы кітаптардағы жазбалардың негізінде берілетін куәліктердің нысандарын және Қазақстан Республикасында азаматтық хал актілерін тіркеу тәртібі туралы ережелерді бекіту туралы» қаулысымен реттеледі.

Неке және некені бұзу – бұл азаматтардың белгілі бір бөлігінің аз немесе көп бөлігіне таныс құқықтық реттеу туралы қоғамдық қатынас. Жыл сайын жүздеген мың адамдар өздерінің тәжірибесінде осы құқықтық процедураларды, яғни «некені тіркеу» салтанатты кештер мен «некені бұзу» өкініш сәттерін бастарынан өткереді.

Неке - ерлі-зайыптылар арасындағы мүліктік және мүліктік емес жеке қатынастарды туғызатын, отбасын құру мақсатымен заңдарда белгіленген тәртіппен тараптардың ерікті және толық келісімі жағдайында жасалған еркек пен әйелдің арасындағы тең құқықты одақ.

«Үйлену оңай – үй болу қиын» демекші екі жақтың арасында түсініспеушіліктің, сенімсіздіктің негізінен некені бұзу жағдайлары туындайды. Осы саты туындағанда отбасының бірін біріне деген материалдық міндеттемелері туындайды. Яғни, отбасынағы еңбекке қабілетсіз азаматтарына деген алименттік қатынас туынайды.

Алименттік міндеттемелерге тоқталмас бұрын, ең алдымен отбасы құқығының реттейтін нормаларына тоқталғанды жөн көрдік. Отбасы құқығы некелесу, туыстық, бала асырап алу және баланы отбасы тәрбиесіне қабылдаудың басқа да нысандарына орай, пайда болатын, яғни отбасы қатынастарын өзіндік және соған байланысты мүліктік қатынастарын реттейтін құқық саласы болып табылады.

Отбасы құқығының пәнін құрайтын қоғамдық қатыныстар өзіндік (мүліктік емес), немесе мүліктік болуы мүмкін. Мүліктік және өзіндік қатыныстар құқықтың басқа да саласының, бірінші кезекте азаматтық құқықтың реттейтін пәнін құрайды. Бірақ, аталған қатыныстардың басымдылығы бір жағынан, азаматтық құқықта, екінші жағынан, отбасы құқығында бірдей емес. Азаматтық құқықтың негізгі міндеті - мүліктік қатынсатарды реттеу болып табылады. Ол өзіндік қатыныстарды, олар мүліктік қатынастардан туындайтын болса, немесе қандай да болмасы өзіндік қатынастарды реттеу туралы арнайы нұсқау болса ғана реттейді. Бұған керісінше өзіндік қатынастарды реттеу отбасы құқығының негізгі міндеті болып табылады. Отбасы құқығының пәніне кіретін мүліктік қатынастар жеке адамның құқықтары мен міндеттеріне байланысты болады. Отбасы құқығының азаматтық құқықтан айырмашылығы да, міне, осыда жатыр.

Сонымен бірге жеке қатынастардың артықшылығы жөнінде сөз қозғағанда мынаны ескерген жөн: бұл қатынастардың барлығы бірдей құқықтық реттеуге жатпайды. Профессор О.С.Иоффе атап көрсеткендей, жеке отбасы қатынастарына жататын заңды тұрғыдан номалдаудың обьективтік мүмкіндіктері белгілі бір дәрежеде шектеулі болады да, сырттай бақылаудың ырқына шығып кетеді.

Отбасы құқығын зерттеуші белгілі кеңес ғалымы Е.М.Ворожейкин: «Өзіндік сенімге ие бола алмаған отбасылық қатынастарды жасанды деп есептеу керек. Көп жағдайда мұндай қатынастар тоқтатылуы тиіс немесе ол басқа жолмен реттелуі керек», деп жазды.

Қазақстан Республикасы отбасы құқығының қайнар көзі Қазақстан Республикасының 1998 жылғы 17 желтоқсандағы «Неке және отбасы туралы» Заңы болып табылады. Осы аталған Заң актісі 1969 жылғы 6-тамызда Республиканың Жоғары Кеңесі бекіткен неке және отбасы туралы Кодексті алмастырды.

«Неке және отбасы туралы» Заң 7 бөлімнен, 29 тараудан және 213- баптан тұрады.

Бірінші бөлімдегі «Жалпы ережелерде» неке-отбасы заңдарының негізі жасалып, осы заңмен реттелетін қатынастар, неке-отбасы қатынастарын реттеудің негізгі принциптері белгіленеді.

Ал енді «алимент» ұғымына тоқталатын болсақ, Қазақстан Республикасының 1998 жылғы 17 желтоқсандағы «Неке және отбасы туралы» Заңының 1 бабының 9-шы тармағына сәйкес, «алименттер» - бұл алуға құқығы бар екінші адамға бір адам беруге

міндетті болатын асырау қаражаты. Елімізде алименттік міндеттемелерге қатысты көптеген заң бұзушылықтар тіркеліп келеді, соның біріне тоқталып кететін болсам: Қала прокуратурасы алимент төлемеушілердің ізіне түсіп, олардың әрқайсысымен жеке кездесуде. Арнайы айлық шеңберінде өтіп жатырған рейд тексерістері мамырдың соңына дейін жалғаспақ. Қазіргі таңда баласына ай сайын берілуі тиіс қаржыны жеткізуден жалтарған әкелердің саны 3000-нан асқан.

Бауыр еті баласына берілуі тиіс көмектен жалтарған әкелердің бұл әрекеті заңды тұрғыдан да, адами тұрғыдан да дұрыс емес десті мамандар. Қазір қала бойынша алимент төлемегендер саны 3000-нан асқан. Айлық аясында өтіп жатқан рейд жұмыстары жақсы жүріп жатыр деп те айта алмайсың. Сот орындаушылары борышкер әкелердің есігін аша алмай әлек. Ал, мына пәтерде өз баласына төленуі тиіс алименті 400 мың теңгеге жеткен азамат тұрады. Прокуратура қызметкерлері мен сот орындаушыларына қонақжайлық танытқанымен, жігіт ағасының қарызынан құтылатын мүмкіндігі жоқ. Алайда, аз уақыт өтіп бұл мәселе де шешімін тапты. Сот орындаушылары оның қымбат плазмалы теледидарын алып кетуге шешім шығарды. 2009 жылдан бері баласына бірде қамқорлық танытпаған әке өз мүлігінен бір күнде айырылды. Алайда, бұл бастамасы ғана. Егер ол алдағы уақытта да алимент төлемесе, қалған иелігінен де айырылуы ғажап емес. Мұндай жарық көрсеген дерексердің саны қаншама?!

Осыған сәйкес, дипломдық жұмыстың мақсаты: Қазақстан Республикасындағы алименттік міндеттемедер сипаттама беріп, оны теория және тәжірибе жүзінде қарастыру. Осы жұмысты жазу барысында алға қойған міндеттерім:

біріншіден, ата-аналар мен балалардың арасыңдағы құқықтық қатынастарды қарастыру;

екіншіден, отбасы мүшелерінің арасындағы алименттік міндеттемелерді жүзеге асырудың құқықтық мәселелері мен мазмұнын ашу;

үшіншіден, алимент төлеу мен өндіріп алу мәселелерін тәжірибе жүзінде қарыстыру болып табылады.;

Адам мен қоғам үшін отбасының маңызы, атқаратын қызметі алуан түрлі болғандықтан оны зерттеуші қоғамдық ғылымдар да көп. Отбасына ғылымдардың әрқайсысы өз анықтамасын беруге тырысады.

Отбасы, жанұя, үйелмен, семья деген атаулар бір мағынаны береді. Мәселен, “Отбасы – семья, үй деген сөздің синонимі”, яғни бір оттың (ошақтың) басында өмір сүріп жатқан қандастар.

“жанұя - өмірдегі туысқандық қарым – қатынастық ортақ белгісі” “Үйелмен – ғасырлар бойы өмір сүріп келе жатқан адам баласының әлеуметтік ортасы”

“Семья-некеге немесе қандас туысқандыққа негізделген қоғамдық шағын топ, адам тұрмысын ұйымдастырудың бастапқы формасы”.

Отбасы еркек пен әйелдің табиғи физиологиялық және басқа қажеттерін (рухани, этикалық, эстетикалық, т.б. қажеттерін) өтеп, ұрпақ өсіру арқылы қоғамды қалпына келтіре дамытушы әлеуметтік топ болып табылады. Отбасының жоғарыда келтірілген анықтамасы бойынша, ол - отбасындағы қатынастар, отбасының құрылымы мен формасы тарихи өзгеріп отыратын әлеуметтік топ. Отбасы ұсақ (кіші) топ ретінде мынадай негізгі функцияларды іске асырады: Отбасы, жанұя, үйелмен, семья деген атаулар бір мағынаны береді.

Осы төрт анықтамадан түйіндейтініміз – адамның өз өмірінің негізгі процестерін бастан кешіретін кіші әлеуметтік топ отбасы болып табылады. Отбасындағы әрбір адам өмірінің онымен тығыз байланыстылығы сонша, ол әрбір отбасы мүшесінің дамуына шешуші әсер етеді. Отбасы - қоғамдық қатынастар мен процестердің алуан түрлі формалары біртұтас болып ұштасатын комплексті әлеуметтік құбылыс.

Сондықтан да отбасына объективтік тұрғыдан ғылыми зерттеу жүргізу оңай емес.

Қай кездерде де адамдардың туысқандығы, ел-жұрт өмірінде өте маңызды әлеуметтік және қоғамдық үлкен роль атқарады. Түркі халықтарының ру шежіресі

оқиғаларға тұлғалардың қатысу фактісі бойынша уақыт пен тарихи жағдайаттар кеңестігінде бағдар іспетті һәм аға ұрпақтың кейінге қалдырып кеткен үлесі, үздіксіз молығып – толығып тұратын үзілмес үрдесі ретінде қасиетті де қастерлі.

Қазақ халқының бірегей туысқандық – туған, рулық – жүздік біртұтас болмысы ғасырлар бойы барлық қазақтар бір «ұяның» балапандары, деген ұстаныммен үйлесімді өсіп - өніп келгені мәлім. Үш жүзге бөлініп бет – бетіне бытырап жүрген көшпелілерде «бірлік болмауы керек еді» деген әлгі бір сұрақылық еміреуінің қиынсыздығы осыдан барып туған. Бұл ынтымақ – бірлік бізде әлемсақтан шежіре арқылы бекй түседі ғой. «Қарға тамырлы қазақ» ұғымында ұлттық бауырластық бастауы бар.

Семья (жанұя, отбасы) – қоғамның әлеуметтік ұясы және бүкіл отбасының құрылымдарын байланыстырушы буын. Ол тайпалар мен рулардан бастап, тұтастай халық болып қалыптасады талай жолдан өтеді. Мысалы қазақ халқы (жұрты) түркі халықтарының қыпшақ тамырына жатады және бес жүз жыл бұрын ноғайлар, өзбектер, қазақтар деп аталған.Ал осыдан сегіз жүз жылдай бұрын осы тайпалар мен рулар қыпшақтар (половцолар,қамандар) деп аталған.VI-VII ғасырларда біз- түріктерміз,I ғасырдан бастап V ғасырға дейін біз ұндардың негзгі бөлігіміз,IIғасырдан бастап біздің заманымызға дейін және оған дейінгі VI ғасырда сақтар,демек скифтерміз.

Ру және халық-бұл түсініктер белгілі бір туысқандық сатысын білдіреді,және жеті атаға дейін ата - әке- бала- немере- шөбере деп шын мәнінде бір атадан туған болып танылды.

Адамзат тарихы матриархаттан басталады деп есептеледі. Кейбір халықтардың тайпалардың шежіресі аналар жағынан мазмұндалу дәстүрі сақталған

Қазақ халқының шежірелік бұтағының дамуында өзіндік берік белгілері бар: жер бетіндегі бүгінгі күнге дейін жазылмаған дала заңы бойынша туыс адамдарға жеті атаға дейін некеселуге рұқсат етпейтін қазақтан басқа бірде-бір халық жоқ.Осыдан,туыс адамдар үшін некелік байланысқа түсуге тыйым салынған ,мерзім қанның толықтау жаңару мерзіміне тең болуы керек деген қортынды шығады.Бәлкім мұнда өзінің генетикалық тамырын сақтаудағы халық кемеңгерлерінің терең мәні жатқан шығар. әрбір жеті атадан кейін жаңа буын қалыптасады деген ұғым қалыптасқан. Негізінен ұрпақ жаңару 4 -ші немесе 5 – ші буынға келіп тірелген.

Отбасы – болашақ азаматтың әлеуметтену жолындағы алғашқы бастапқы қадам жасайтын орта . Ол балаға моральдық қалып туралы алғашқы түсініктер береді, оны еңбекке баулып, өз-өзіне қызмет ету дағдыларын қалыптастырады. Ата-ананың іс-әрекеті мен мінез-құлқы, өмір сүру салты арқылы балаға дүниетанымдық, адамгершілік, әлеуметтік-саяси құндылықтар беріледі.

Қазір қоғамдағы отбасы кіші әлеуметтік топ қана емес, ол сонымен қатар құқықтық институт та болып табылады. Кіші әлеуметтік топ ретінде отбасы жоғарыда аталған бірқатар міндеттерді іске асырады.Құқықтық институт ретінде отбасы – туысқандық және некелік қатынастар арқылы өзара байланысты адамдар тобы.

Қоғамның әлеуметтік институты ретінде неке мен отбасы өте ертеде пайда болды және өзінің дамуында бірнеше сатыдан өтті. Қоғам рулық белгі бойынша бөлінген промискуитет кезеңінде жыныстық қатынастар аралас болды. Дүниеге келген балалар бүкіл рулық қауыммен тәрбиеленді. Руын анасының жағынан анықтады, өйткені әкесін анықтау мүмкін болмады. Бұл кезең матриархат деп аталды.

Қоғамның әлеуметтік институты ретінде неке мен отбасы өте ертеде пайда болды және өзінің дамуында бірнеше сатыдан өтті. Қоғам рулық белгі бойынша бөлінген промискуитет кезеңінде жыныстық қатынастар аралас болды. Дүниеге келген балалар бүкіл рулық қауыммен тәрбиеленді. Руын анасының жағынан анықтады, өйткені әкесін анықтау мүмкін болмады. Бұл кезең матриархат деп аталды.

Экономикалық қатынастардың, құқықтың одан әрі дамуына байланысты некелік одақтарды заңдастыру қажеттілігі туындады. Осыдан келіп дінмен қиылған

моногамиялық некелер пайда болды. Бұл некелік қана емес сонымен қатар мүліктік қауымдастықтан тұратын әйел мен еркектің тұрақты одағы.

Моногамиялық неке - ол біздің елімізде танылған жалғыз некелік одақ.

Құқықтың кез-келген саласы сияқты отбасы құқығының да өзіне тән пәні мен құқықтық реттеу әдісі бар.

Отбасы құқының пәні болып қоғамдық қатынастың екі тобы табылады: отбасы құқығының субъектілерінің арасында пайда болатын жеке мүліктік емес және олармен байланысты мүліктік қатынастар.

Қатынастардың негізгі бөлігін мүліктік емес қатынастар құрайды, ал мүліктік қатынастардың тек екі түрі бар; алименттік және неке кезінде бірге жинаған мүліктеріне қатысты ерлі-зайыптылардың арасындағы қатынастар.

Отбасы өмірінің көптеген жақтарын құқық пен қатар мораль реттейді. Отбасы қатынастары өзінің мәні жағынан дербес қатынас болып табылады, сондықтан мемлекет ол қатынастардың неғұрлым ерекше мағанасы барын және қоғамдақ мүддеден туындайтынын, әсіресе, отбасының кәмелетке толмаған, еңбекке жарамсыз мүшелеріне байланысты қатынастарын реттейді. ата-анасының қарауынсыз қалған балаларды орналастыру тәртібі мен нысанын анықтайды .

Құқықтық әдебиеттерде отбасы құқығының отандық құқық жүйесінде алатын орны туралы даулар толастаған емес. Оның негізгі мазмұны отбасы құқығы жеке құқық саласы ма, әлде азаматтық құқықтың бір бөлігі ме деген сұрақ. Құқықтың кез-келген жеке саласының өзіндік пәні мен құқықтық реттеу әдісі болуы керек. Негізінен мүліктік қатынастарды реттеуден тұратын азаматтық құқықтан отбасы құқығының айырмашылығы, оның нормалары ең алдымен жеке мүліктік емес қатынастарды реттеуге бағытталған. Сонымен қатар отбасы құқығындағы қатынастардың өзі жат тұлғалардың арасында емес туыстардың, ерлі-зайыптылардың, асырап алушылардың және т. б. арасында, яғни жақын адамдардың арасында туындайды. Отбасы құқықтық қатынастарының субъективтік құрамына азаматтық құқықтағы сияқты заңды тұлғалар, мемлекеттік-құқықтық құрылымдар кірмейді.

Отбасы құқығының мақсаты – отбасы мүшелерінің арасында (бұрынғы мүшелерінің) пайда болатын отбасы қатынастарын реттеу. «Неке және отбасы туралы» ҚР заңының 3 бабында Қазақстан Республикасының неке және отбасы заңдары еркек пен әйелдің некелік одағының еріктілігі, отбасы ісіне кімнің болса да өз бетінше араласуына жол бермеу, отбасы ішіндегі мәселелерді өзара келісіммен шешу және т.б. айтылған. Біздің мемлекетіміздің басты мақсаттарының бірі отбасы құқығы субъектілерінің өз құқықтарын кедергісіз жүзеге асыруын қамтамасыз ету және ол құқықтарды соттық қорғау мүмкіндігін жүзеге асыру.

Балаларды отбасында тәрбиелеуге басымдық беру. Әр бала өзінің отбасында өмір сүруге және тәрбиеленуге құқығы бар (ҚР Неке отбасы туралы заңының 52 бабының 2 тармағы), бірақ объективтік немес субъективтік себептердің күшіне байланысты олар көбшілік жағдайда отбасынан тыс қалып қояды.

Отбасы заңы осы қағиданың күшіне сәйкес ата-анасының қарауынсыз қалған балаларды ең алдымен отбасына (асырап алушының, қамқоршының) орналастыруды қарастырады, ал тек отбасында тәрбиелеу мүмкін болмаған жағдайда ғана кәмелетке толмағандарды балалар үйіне тәрбиелеуге береді.

Отбасының кәмелетке толмаған, еңбеккке жарамасыз мүшелелерінің құқықтары мен мүдделерін қорғау үстемдігі. Отбасындағы өзіндік қарым қатынас біріне-бірі қамқор болу, ал егер кімде-кім ерекше қамқорлыққа мұқтаж болса – бұл отбасының басқа мүшелерінің қасиетті борышы. Қазақстан Республикасының Конституциясы мен «Неке және отбасы туралы» ҚР Заңы кәмелетке толған еңбекке жарамды балаларды өздерінің еңбекке жарамсыз немесе қартайған ата-анасына қамқорлық көрсетуге міндеттейді. Балалар ерекше қорғауда болуы керек: ата-ананың азаматтық парызы - әр баланың жан-жақты дамуын қамтамасыз ету.

Қазір қоғамдағы отбасы кіші әлеуметтік топ қана емес, ол сондай-ақ құқықтық институт та болып табылады. Кіші әлеуметтік топ ретінде отбасы бірқатар міндеттерді іске асыратынын жоғарыда айттық. Құқықтық институт ретінде отбасы – туысқандық және некелік қатынастар арқылы өзара байланысты адамдар тобы. Оларға тиісті құқықтық нормаларға сәйкес белгілі бір құқықтар мен міндеттер берілген.

Отбасының өзіндік тарихи даму формалары бар. Мәселен, адамдардың өндіріс тәсіліне сәйкес отбасы да әлеуметтік топ ретінде тарихи дамып отырады.

Отбасының тарихи дамуының ғылыми-материалистік теориясына сүйене отырып, американдық ғалым Льюис Морганның этнологиялық зерттеулерін пайдаланды: ол ұзақ уақыт бойы солтүстік американдық үндістердің Сенека тайпасында тұрып, жүргізген байқауларын, атап айтқанда, олардың туысқандық және отбасылық қатынастарына жасаған зерттеулерінің нәтижелерін пайдаланды.

Морганның зерттеулеріне негізделген жорамал бойынша, адамзат қоғамы тарихының бастапқы кезеңінде адамдар арасындағы жыныстық қатынастарға ешқандай шек қойылмаған – үлкендер мен жастар, балалары мен ата-аналары қатынаса берген. Бұл жабайы не жартылай жабайы кез болатын. Морганның және басқа зерттеушілердің дәлелдеуіне қарағанда, отбасылық қатынас промискуитет деп аталатын бұл кезеңнен кейін бір қандастар отбасы, снидиасмикалық отбасы және моногамиялық отбасы кезеңдерінен өткен./. 8.13бет/

Жеке отбасы – бүгін таңда дүниеде ең кең тараған отбасының түрі. Бұл отбасы енді тек әлеуметтік топ қана емес, сондай-ақ заң жүзінде бекітілген топ.

Қорыта келгенде, отбасыға мынадай анықтама беруге болады: қазіргі заманғы отбасы – ерлі-зайыпты екі адамның арасындағы некеге құрылған негізгі әлеуметтік топ, отбасыға сонымен бірге ұрпақтары (ұл-қыздары) да кіреді. Отбасының функциясы - бала тауып, тәрбиелеп өсіру, ерлі-зайыптылардың жыныстық, эмоциялық сезімдерін және басқа (әлеуметтік, экономикалық) қажеттерін өтеу.

Отбасы нақты қоғамда өмір сүреді, сондықтан отбасының жалпы сипатымен қатар өзі өмір сүретін қоғамдық қатынастардың мазмұнына сәйкес ерекше белгілері де болатыны түсінікті.

Әр елдің, ұлттың отбасын құру жолдары әртүрлі. Соған байланысты бала тәрбиесі де ерекше. Отбасы тәрбиесі өмір өзгерісіне ұшырап отырады. Мәселен, қазақтың ертедегі, кеңес заманындағы және бүгінгі бала тәрбиесіндегі өзгешіліктер осындай.

Соған байланысты бала тәрбиесі де ерекше. Отбасы тәрбиесі өмір өзгерісіне ұшырап отырады. Мәселен, қазақтың ертедегі, кеңес заманындағы және бүгінгі бала тәрбиесіндегі өзгешіліктер осындай.

Қазақстан Республикасының 1991 жылы тәуелсіздік алуы, әлемдік деңгейде егеменді ел ретінде айқын танылуы, сондай-ақ президенттік басқару нысанындағы демократиялық мемлекеттік және жаңа азаматтық қоғамның тууы, нарықтық қатынастар жүйесіне көшуі, объективті қажеттіліктерге байланысты болып отырғаны қоғамдық сананың түбегейлі өзгерістер шеңберін кеңейтті. Отбасында адам өмірге келеді, тәй-тәйлап басады, бірінші қуанышы мен қиындығын кездестіреді, өседі, өнеді, одан үлкен өмірге аттанады. Осы жерде көптеген сұрақтар туындайды.

Олар:

Отбасы деген не?

Оның мәні неде?

Қоғамда қандай рөл атқарады?

Әр адамға не береді?

Осы сұрақтарды жан-жақты қарастырып, шешу кезінде көптеген ойшылдар, ғалымдар атсалысқан.

Мысалы: ежелгі грек ойшылы Платон «Адамдар отбасын құру үшін болашақ өмірдегі серігінің қандай отбасынан шыққанын, оның әке-шешесі мен ата-бабаларын жақсы білуі қажет» (4,52) деген екен. Ал, Аристотель болса, «отбасы - адамдардың қарым-

қатынастарының ең бірінші түрі және ол мемлекеттің бірінші кішігірім бөлігі» деп санаған (4, 54).

Классикалық неміс философиясының өкілі Кант отбасы мәселесін қарастыра отырып, ондағы адамдардың ата аналардың құқықтық мәселелеріне көп көңіл бөлген.

Фихте отбасының негізі-махаббат десе (4 56), Гегель бірінші болып отбасы мен некенің тарихи формаларын көрсеткен (4, 58). ғасырдың екінші жартысынан бастап отбасына деген тарихи көзқарастарXIX толықтырыла түсті. Мысалы, 1877 жылы шыққан «Ежелгі қоғам» (4, 49) атты кітабында Л. Морган отбасының тарихын, оның некелі қарым-қатынасын, экономикалық, әлеуметтік дамуын және қызметін қарастырған. Одан кейінгі уақыттарда отбасы туралы марксистер де жазды. Соның бірі - Ф. Энгельстің 1884 жылы шыққан «Отбасының, жеке меншіктің және мемлекеттің шығуы» атты еңбегі (4, 48). Мұнда Ф. Энгельс жанұяны тарихи категория ретінде қарастырып, оның формаларының байланысын, даму жолдарын көрсетті.

Француз ағартушысы Ж.Ж.Руссо, швейцарлық И.Г.Песталоцци, орыс педагогтары К.Д.Ушинский, Н.К.Крупская, А.С.Макаренко,т.б.өз еңбектерінде отбасы тәрбиесін және ата аналардың құқықтық мәртебесіне ерекше мән берген қарастырған (4, 53). .

Отбасындағы тәрбие мәселесін көптеген әлеуметтану, философия, психология, педагогика, демография, құқық, әдептану, тарих, т.б. ғылымдардың қарастыруына байланысты көптеген анықтамаларды кезіктіруге болады. Бұл да дұрыс шығар, өйткені, барлық ғылымдарды бірдей қанағаттандыратын бір анықтама табу өте қиын. Олай болса, отбасының бірнеше анықтамаларына тоқталайық. Жоғарыда айтқандай, отбасы-жанұя-семья-үйелмен-бәрі бір ұғымды білдіреді. Сондықтан кейбір жерде отбасы, кейбір жерде жанұя деп айта аламыз философиялық тұрғыда «отбасы» - қоғамның ажырамас құрамды, өмірде зор мәні бар кішігірім ұйымы деп санаса, әлеуметтану ғыымында отбасы - некеде және қандас туыстар негізінде құрылған кішігірім топ деп берілген. Оның мүшелері бір-бірімен тұрмыстық, моральдық жауапкершілік, өзара жәрдем көрсету қарым-қатынаста болып, әлеуметтік құрылыс ретінде қоғамның экономикалық базисінің дамуына байланысты өзгертіп, жекелей дербестікте болады деп көрсетеді.

Бұл ғалымдардың тұжырымдалары бойынша отбасы - адамдардың, яғни некелік негізде қосылған еркек пен әйелдің, олардың туған немесе тумаған балаларының, кей кезде басқа да бірге тұратын жақын адамдарының қарым-қатынастық, бірлестік формасы. Авторлардың ойынша бұл анықтама барлық отбасының кез келген даму кезеңдерінің мәні мен сипаттарын қарастырады.

Дүниежүзіндегі әрбір халықтың өзіне тән отбасы тарихы бар. Сол сияқты, қазақ отбасы да өзіне тән ерекшеліктермен сыйпатталады. Қазақтың отбасы мәселесіне байланысты бұрын-соңғы жазылып, кезінде баспа жүзін көрген үлкенді-кішілі ғылыми мақалалар мен монографиялық еңбектер, әдеттік құқық туралы жинақтар мен қазақтың ауыз әдебиеті - фольклор деректері де көптеп табылады. Мәселен, орта ғасырлық ғұлама ойшылдар Сағди, Науаи, Кей Каустың отбасы мәселесі төңірегінде айтқан құнды пікірлерінің баға жетпес еңбек екендігіне ешқандай күмән жоқ. Мұнда отбасында балаларды тәрбиелеуге ерекше маңыз беріледі. Отбасындағы тәрбие әміршілдік қағидаларға негізделіп, ата-ананың балаға деген қатынасын анықтайды. Отбасының бірлігі оның мүшелерінің бір-біріне адамгершілік, экономикалық, құқықтық т.с.с. өзара жауапкершіліктеріне, түсініктеріне, сонымен қатар эмоцианалдық (сезімдік) жақындықтарына негізделеді. Бір жағынан отбасы - адамдардың өзінің ішкі өмірін, құпияларын, сырларын, қарсы тұрған сыртқы әсерлерден қызғанышпен қорғайтын тұйық бірлестік. Егер отбасының ішкі өмірін қоғамға ашық етсе, онда ол бірден ыдырап, күйзеліске ұшырауы мүмкін, ал екінші жағынан, отбасы адамдардың қоршаған ортаға, қоғамға ашық, айқын бірлестігі. Мұндай отбасыда өз мәселелері қоғам мәселелерімен қатар қарастырылып, шешімі де ыдырамайды. Керісінше, отбасының дамуына қауіпсіздік және сақтану сезімдерін қамтамасыз ететін мүмкіндік туғызады. Қандай да тұйық, жабық отбасы болғанымен ол қоғамсыз өмір сүре алмайды. Өйткені оның мүшелері жан-жақты

әлеуметтік топтарға, яғни өндірістік, оқу ұжымдарына, балалар ұйымдарына, қоғамдық ұйымдарға, сонымен қатар сауда, денсаулық орындарына қатысты, ондағы адамдармен тығыз байланыста болады.

Сонымен қатар отбасы қоғамдық қарым-қатынасқа оның барлық өмірінің үрдісіне ықпалын тигізе алады.

Отбасы адамдарға қажеттілігін қанағаттандырып қана қоймай, бірқатар әлеуметтік функциялар орындалып, қоғамның әлеуметтік құрылымы, бір элементі болып табылады.

Отбасы мүшелелері бір-бірімен тығыз байланыста, ерекше жанашырлық, сүйіспеншілік сезімде болады. Олар бір-бірінің өміріне, тағдырына елеулі ат салыса алады. Бұл жерде бір немесе бірнеше ұрпақ отбасы болып іріктелінеді. Екі ұрпақты отбасыда: әйелі мен ерінің, әке мен шешенің, балалардың, ағалардың және қарындас, сіңлілердің рөлі негізделеді. Ал, үш ұрпақтық отбасыда ата мен әженің, ене мен атаның, күйеу бала мен келіннің, қайындар мен балдыздардың рөлі қосылады. Отбасындағы ата мен баланың қарым-қатынасына ешкімнің күмәні жоқ. Ана баланы өмірге әкеледі, ақ сүтімен тамақтандырып, әлдилейді, өсіреді. Ал, әке мен бала арасындағы қарым-қатынасқа әртүрлі көзқарастар мен тұжырымдар бар. Біреулер-балаға әкесі әйелі арқылы байланысады десе, екіншілері әке мен баланың байланысы тек экономикалық және эмоционалдық көмекте дейді, ал үшіншілері «Әкенің баласына деген ниеті, жасаған жақсылығы- олардың анасын сүюі» деген ойда. Қалай болса да әкенің рөлі ананың рөлінен кем болмауы керек. Ол тек әр адамның жауапкершілік сезіміне байланысты болады.

Ғалым-педагогтар мен психологтардың ,заңгерлердің ойынша балаға әке-шешесінің қарым-қатынасы мен олардың берген тәрбиесі адамның маңызды дұрыс қалыптасуы олардың отбасындағы сүйіспеншілік, кішіпейілділік, сыйластық, жауапкершілік, қайырымдылық, сезімталдық, т.б. адамгершілік қасиеттерінің даму негізіне байланысты болады.

Сонымен, отбасының өзіндік даму тарихы бар. Отбасы - кішігірім мемлекет, әлеуметтік топ.

Ол алғашқы адам баласы пайда болған кезеңнен бері қарай дамуда. Ертеде отбасын құру күнкөріс қамынан, ерлі-зайып қатынасынан, ұрпақ әкелуден туындаған.

Қазақ тілінің түсіндірме сөздігінде «Отбасы» - өзіне, «неке мен қандас туысқа негізделген шағын топ» деп анықтама берілген. Оның ерекшелігі- тұрмыстың ортақтығы, өзара көмек және рухани жауапкершілік арқылы байланысқан. Қоғаммен, бүкіл қоғамдық қатынастардың жүйесімен тығыз байланыста бола тұрса да, отбасы - қоғамдық өмірге қарағанда адамдардың белгілі дәрежедегі дербес сырлас тобы. Отбасы өмірі материалдық және рухани үрдістермен сипатталады.

Отбасы тәрбиесі - бұл қоғамдық тәрбиенің бір бөлігі, мемлекет алдындағы ата-аналардың борышы.

Отбасында басты мәселелердің бірі ата аналардың негізгі міндеттері - баланың тіршілік әрекетін ұйымдастыру. Бұған баланың күн ырғағы, міндеттері, қойылатын талаптар, оның үй еңбегіне қатысуы, оқу- әрекеті бос уақытын ұйымдастыру жатады.

Отбасы, барлық уақытта да, өсіп келе жатқан ұрпақтың тәрбиесі мәселелерін шешуде үлкен мүмкіндіктерге ие болған. Қазіргі заманғы отбасының өсіп келе жатқан ұрпақтың тәрбиесі мәселелерін шешудегі ерекшелігі – ата-ананың білім және жалпы мәдени деңгейінің жоғары болуы.

Балалардың отбасындағы тәрбиесі оның белгілі бір тұрақты әлеуметтік институт ретінде анықталады. Ол отбасы мүшелері арасындағы өзара қатынастардың қалыптасуы мен дамуына септігін тигізетін адамдардың жақындығы, туыстық қатынастар, өзара үйелмендік, тұрмыстық өмір. Отбасы тәрбиесінің артықшылығы да осы қатынастарда, оны тәрбиенің ешкандай да түрі алмастыра алмайды.

Отбасы – болашақ азаматтың әлеуметтену жолындағы алғашқы қадамдарын жасайтын бастапқы адым. Ол балаға моральдық қалпы туралы алғашқы түсініктер береді,

оны еңбекке баулып, өз-өзіне қызмет ету дағдыларын қалыптастырады. Ата-ананың іс-әрекеті мен мінез-құлқы, өмір сүру салты арқылы балаға дүниетанымдық, адамгершілік, әлеуметтік-саяси құндылықтар беріледі.

Отбасы тәрбиесінің қоғамдық және мемлекеттік тәрбиеге қарағанда артықшылығы басым. Алайда, қазіргі қоғамдық өмірде болып жатқан әлеуметтік, экономикалық және демографиялық өзгерістер отбасына белгілі бір қиыншылықтар туғызады.

Неке – отбасын құрудың негізі болып табылады. Ерлі – зайыптылар арасындағы мүліктік және мүліктік емес жеке қатынастарды туындататын отбасын құру мақсатымен, заңда белгіленген тәртіппен тараптардың ерікті және толық келісімі жағдайында жасалған еркек пен әйелдің арасындағы тең құқықтық одақты – неке деп түсінуіміз қажет.

Егер неке тіркелмесе де, бірақ еркек пен әйел бірге тұрып, балаларын тәрбиелеумен айналысып жатса, мұны да отбасы деп айтуға болады. Егер кәмелетке толған балалары ата – анасымен бірге тұрып, оларға қамқорлық жасап, материалдық көмек көрсетсе – бұл да отбасы. Егер кәмелетке толған ағалары мен қарындастары ата – анасыз бірге тұрып, бір – біріне қамқорлық жасайтын болса – бұл да отбасы.

Қоғамда жүріп жатқан тұрғындардың материалдық жағдайға байланысты жіктелуі отбасы тәрбиесіне материалдық жағдайы әртүрлі ата-аналардың қарым- қатынасына әсер етеді.Отбасында балаларға отбасылық бюджеттің 25-50% жұмсалады. Материалдық кірісі мол отбасыларда педагогикалық көзсоқырлық, тойынғандық жағдайға алып барады. Тойынғандық дегеніміз - өмірге, өмірдегі материалдық және рухани құндылықтарға деген жеккөрінішті, келекетті қатынас.

Отбасы мүшелерінің өз құқықтарына немқұрайлықпен қарауы ,туылған бала санының азаюы да отбасы дамуының төмендеу ерекшелігін құрайды. Қалалық отбасында бір-екі бала ғана тәрбиеленеді. Бала туудың азаюының себептері сан алуан және өте күрделі; олар ата-аналардың жұмыс бастылығын; мектепке дейінгі мекемелермен қамтамасыз етілмеуі;бала тәрбиесіне шығынның көп жұмсалуы; әйел ананың шамадан тыс жұмыс бастылығы; отбасының қолайсыз тұрғын үйі; тұрмыстық жағдайы; ата-аналардың “өзі үшін өмір сүруге”ұмтылған тоғышарлық ұмтылысы және т.б.Бала туудың азаюы-шағын отбасындағы тәрбие әдістерін жасау деген және педагогикалық проблеманы алуға тосады. Қазіргі отбасы ажырасу санының едәуір артуымен сипатталады. Ажырасудың 90% тұрмыс қолайсыздығы мен обасылық өмірге дайындықсыздың салдары. Дегенмен барлық ажырасуларға жағымсыз баға беруге болмайды, өйткені кей жағдайда ажырасу баланың психикасына теріс әсер ететін ұрыс-жанжал, отбасылық кикілжіңді алдын алады.

Отбасының мәнділігін түсіну, оның ұрпақ тәрбиесіндегі ролі, қоғамдық тұрақтылық пен үрдісін қамтамасыз ету, бала және отбасы мүддесін есепке алу қажеттілігін тану, сондай-ақ оларды әлеуметтік қорғауда арнайы шаралар қолдану біздің қоғамның күшті тарапы болып табылады.

Қазіргі кезде отбасының беделі төмендеуде, отбасы ішіндегі өмір жағдайы шиеленісуде.Қазір көптеген жас адамдар, батыс елдерінің тәжірбиесі бойынша некеге тіркелмей өмір сүреді. Солтүстік Қазақстан облысы туралы айтатын болсақ, неке тіркеу санының төмендеуі, ал некені бұзудың өсуі байқалды. Егер 2009 жылдың 7 айының ішінде 2568 неке тіркелген болса, осы жылы оның саны 2479 жұп болды. 2010 жылдың 7 айының ішінде 955 неке бұзулуы тіркелсе, өткен жылдың ұқсас кезеңінде 27-ге көтерілген. Сонымен қатар, мемлекетпен қолданылған шаралар негізінде туған балаға жәрдемақы төлемінің көтерілуі бойынша, өмір жағдайының жетілуімен бала туу саны өсті, бұл өте қуантарлық жағдай болып отыр. Солтүстік Қазақстан облысының Әділет органдарымен осы жылдың 7 айының ішінде 5506 жаңа туған нәрестелер тіркелді. 2008 жылдың ұқсас кезеңімен салыстырғанда туған балалардың саны 549 адамға өсті.

Нарық қатынастарының дамуы нәтижесінде отбасында айтарлықтай адамгершілік тұрғыдан ересектердің де, балалардың да жаңа құндылық бағыттарын қалыптастырып, отбасы өміріне елеулі өзгерістер әкелді. Ата-ана міндеті – қоғамдық қатынастардың жаңа жүйесі ұсынып отырған әлеуметтік мүмкіншілікті дұрыс пайдалану. Мектеп пен отбасы

балаларды тауар мен ақша қатынастарының мәдениетіне үйрету жұмыстарын ойластыру қажет, сондай-ақ алып-сату пайда табу немесе пайдақорлық емес, ол жалпы игілік үшін және өз қажеттіліктерін қанағаттандыру үшін құқықтық екі жақты қызмет көрсету екенін түсіндіру. Ата-ананың маңызды міндеті балаларымен біріккен коммерциялық қызмет-әрекетке қатысып, оны бақылау, оларды баланың адалдығын, адамгершілігін, ұқыптылығын дамытатын қызмет көрсетудің әртүрін орындауға үйрету. Нарық отбасы мүшелерінің алатын орнына жанама әсер етеді, олардың өміріне жаңа әлеуметтік бағдарлар еенгізеді. Қоғамдық және мемлекеттік тәрбие беделінің төмендеуі отбасы өмірінің тәрбиесіне «өзінше» қиындық әкеледі.

Отбасылық өмір байланыстары жан-жақтылығымен сипатталады. Олар әлеуметтік, биологиялық, шаруашылық – экономикалық адамгершілік және психологиялық құқықтық қатынастар. Отбасы дамуының кезеңдері оның қызметінің сипаты және ауқымының өзгеруімен байланысты. Ол қоғамға және адамға қатысты маңызды қоғамдық қызметтер атқарады.

Қоғам мүшелерінің материалдық жағдайға байланысты жіктелуі отбасы тәрбиесі, материалдық жағдайы әртүрлі ата-аналардың қарым –қатынасына әсер етеді. Отбасында балаларға отбасылық бюджеттің 25-51% жұмсалады. Материалдық кірісі мол отбасыларда бала тәрбиесін ерекше қолға алу мүмкіндігі мол.

Қазақстан Республикасы азаматтарының жаңа әлеуметтік – экономикалық мінез-құлқын қалыптастыру тұжырымдамасында «Адам қарымын сақтап, дамыта берудің үш негізі:

а) физиологиялық (денсаулық жағдайы);

ә) зиялылық-кәсіптік (білімі мен біліктілігі);

б) рухани (адамгершілік принциптерін қалыптастыру)» деп атап көрсетілген.

Қазақстан Республикасының Конститутциясында «балаларына қамқорлық жасау және оларды тәрбиелеу – ата-ананың табиғи құқығы әрі парызы» деп, отбасының міндеті нақты көрсетілген.

«Қазақстан-2030» бағдарламасында балаларымызды алыс болашақта қандай сатыда көруіміз керектігі айтылған. Сонымен бірге, отбасы туралы заң жоғары және орта білім тұжырымдамасында әрбір отбасына өзінің ұрпағын тәрбиелеп, қатарға қосу міндеті жүктелген.

Жанұяның әлеуметтік функциясының маңыздылығымен байланысты, осы ұғым білімнің әртүрлі саласында қолданылады: әлеуметтану, демография, биология, философия және т.б. Әр ғылымның өзіндік зерттеу міндеттері бола тұрып, жанұяға өзінің түсінігін береді және өзінше осы ұғымды анықтайды. Демографтар үшін жанұя – ол ең алдымен қоғамдық ағза (организм), сол арқылы қоғам туу сұрақтарын шешеді. Биологтарды ең алдымен жанұяның адамның биологиялық дамуына әсер етуі қызықтырады. Әлеуметтану ұғымында отбасы – ол бірге тұратын адамдардың жеке жұппен бірігуі және ол өзара мүдделермен бір-бірін қорғауды мінездейді.

Ал құқық көзқарасы бойынша, отбасы – адамдар арасындағы қоғамдық байланыстардың жиынтығы, құқықтық реттеуге бағынады, соңғысы өз кезегінде, отбасы мүшелерінің құқықтары мен мүдделерін қорғауға бағытталған .

Отбасы әртүрлі құқықтық қатынастарға және әртүрлі құқық саласының әсер етуіне қатысады.. Олардың әрқайсысы отбасы саласын, қарым-қатынасын тек сол салаға қатысты шеңберін реттейді, өз бетінше отбасы құқығының әртүрлі ұғымын ұғымын талқылайды. Тұрғын үй құқығын оқығанда, сіздер “меншік иесінің отбасы мүшесі” деген ұғымды кездестіресіздер (“Тұрғын үй қатынастары туралы” заңның 21-бабы).

Отбасы құқығы – неке күшінен пайда болатын, бала туудан, туыстық және отбасы жағдайында заңмен жіберілетін баланы тәрбиеге алу нысаны және жеке тұлғалар арасындағы жеке және мүліктік қатынастарды реттейтін құқықтық нормалардың жиынтығы

Отбасындағы ата аналар мен балалардың арасындағы құқықтық қатынастар өзінің мәні жағынан дербес қатынас болып табылады, сондықтан мемлекет ол қатынастардың неғұрлым ерекше мағанасы барын және қоғамдық мүддеден туындайтынын, әсіресе, отбасының кәмелетке толмаған, еңбекке жарамсыз мүшелеріне байланысты қатынастарын реттейді.

Отбасы заңымен реттелетін қатынастардың нақты түрлері ҚР «Неке және отбасы туралы» Заңының 9 бабында қарастырылған:

- некеге отыру тәртібі мен шарты,
- некені тоқтату және оны жарамсыз деп тану,
- отбасы мүшелерінің арасындағы жеке мүліктік емес және мүліктік қатынастар (ерлі-зайыптылардың, ата-аналар мен балалардың, асырап алушылар мен асырап алынғандардың, отбасы заңымен қарастырылған көлемде – басқа туыстар мен тұлғалардың арасында),
- ата-анасының қарауынсыз қалған балаларды орналастыру тәртібі мен нысаны.

Отбасы құқығы үшін императивті-ерікті әдіс тән. Оның мәні келесіде, отбасы құқығының нормалары кейбір жағдайларда отбасы құқығының мүшелеріне өздерінің мінез-қылығын анықтауда еріктілікті қарастырады.

Мысалы, ерлі-зайыптылар мүліктік қатынаста ортақ меншік режимін өзгерту үшін:

- неке келісімін ресімдеуге,
- алимент төлеу туралы келісім жасау құқығы арқылы алимент төлеу немесе алуға,
- фамилиялары әр түрлі ата-аналар баланың тегін өз қалаулары бойынша анықтауға т.б. құқылы.

Сонымен қатар, отбасы құқығының субъектілері өз қалауы бойынша әрекет ету мүмкіндігінде шектелген.

Мысалы:

- ата аналар мен балалар тек мүліктік сипаттағы шартты ғана қарастыра алады;
- алименттік келісімде кәмелеттік жасқа толмаған балаларға төленетін алименттің көлемін анықтау кезінде алимент көлемі заңда қарастырылған мөлшерден кем болмауы керек;
- баланың тегін екі нысанда таңдайды - әкесі немесе шешесінің тегі.

Отбасы құқығын реттеу әдісінің әрекет ету механизмі келесіде: алғашында отбасылық құқықтық қатынастың мүшелері өздерінің қалауы бойынша еріктілік әдісін қолданады (егер олар отбасылық заңмен қарастырылса), бірақ егер олар оны жасамаса неке және отбасы заңының императивтік нормалары немес басқа құқықтық актілер қолданылады. Жоғарыда келтірілген мысалдарға сәйкес: ері мен әйелінің мүлкіне қатысты жалпы ортақ меншік туралы жағдай әрекет етеді; отбасы мүшелерін асырау қаражаты (алимент) неке және отбасы заңының ережесіне сәйкес алынады; баланың тегін оның тууы туралы актілік жазу енгізгенде азаматтық хал актілерін жазу органдары анықтайды.

Құқық саласы ретіндегі отбасы құқығының түсінігі, оның азаматтық құқықтан ерекшелігінде

Құқықтық әдебиеттерде отбасы құқығының отандық құқық жүйесінде алатын орны туралы даулар толастаған емес. Оның негізгі мазмұны отбасы құқығы жеке құқық саласы ма, әлде азаматтық құқықтың бір бөлігі ме деген сұрақ. Құқықтың кез-келген жеке саласының өзіндік пәні мен құқықтық реттеу әдісі болуы керек. Негізінен мүліктік қатынастарды реттеуден тұратын азаматтық құқықтан отбасы құқығының айырмашылығы, оның нормалары ең алдымен жеке мүліктік емес қатынастарды реттеуге бағытталған. Сонымен қатар отбасы құқығындағы қатынастардың өзі жат тұлғалардың арасында емес туыстардың, ерлі-зайыптылардың, асырап алушылардың және т. б. арасында, яғни жақын адамдардың арасында туындайды. Отбасы құқықтық қатынастарының субъективтік құрамына азаматтық құқықтағы сияқты заңды тұлғалар, мемлекеттік-құқықтық құрылымдар кірмейді.

Реттеудің азаматтық-құқықтық әдісінің мәні бойынша жақтар заңды тұрғыдан тең болады. Отбасылық қатынастарда ата-ана мен кәмелетке толмаған баланың, қамқоршы мен қорғаншының, асырап алушы мен асырап алынғандардың арасындағы теңдік туралы айту өте қиын. Тек ерлі-зайыптылардың толық теңдігін байқауға болады. Отбасы қатынасының мүшелеріне алиментті уақытына төлемеуіне байланысты жағдайдан басқа мүліктік сипаттағы санкция қолданылмайды, ал азаматтық құқықта мүліктік санкция ең басты болып табылады.

Осылайша, отбасы құқығын азаматтық құқықтан оның пәні әдісі, субъективтік құрамы, жауапкершілігі және т.б. арқылы бөлуге болады. Осыдан келіп біз отбасы құқығы Қазақстан Республикасының жеке құқық саласы деген қорытынды жасай аламыз.

Отбасы құқығы некеден, туыстықтан, бала асырап алудан немесе балаларды тәрбиеге алудың өзге де нысандарынан туындайтын жеке мүліктік емес және олармен байланысты мүліктік құқықтық қатынастарды императивті-еріктілік әдіс негізінде реттейтін отбасы-құқықтық нормалаларының жиынтығы.

Отбасы құқығының мақсаты – отбасы мүшелерінің арасында (бұрынғы мүшелерінің) пайда болатын отбасы қатынастарын реттеу. «Неке және отбасы туралы» ҚР заңының 3 бабында Қазақстан Республикасының неке және отбасы заңдары еркек пен әйелдің некелік одағының еріктілігі, отбасы ісіне кімнің болса да өз бетінше араласуына жол бермеу, отбасы ішіндегі мәселелерді өзара келісіммен шешу және т.б. айтылған.

Біздің мемлекетіміздің басты мақсаттарының бірі отбасы құқығы субъектілерінің ата аналардың өз құқықтарын кедергісіз жүзеге асыруын қамтамасыз ету және ол құқықтарды соттық қорғау мүмкіндігін жүзеге асыру.

Отбасы құқығының қағидалары деп осы құқық саласының мәнін және олардың құқықтық бекітілу күшіндегі жалпыға міндетті мәнін анықтайтын басты жағдайларды айтамыз.

Отбасы құқығының негізгі қағидалары мыналар:

1. Қазақстандық заң некенің тек зайырлы нысанын ғана таниды. Соңғы жылдары неке қию немесе басқа да діни дәстүрлерді жасау кең тарауда, өйткені, дінді таңдау еркіндігі адамның конституциялық еркіндіктерінің бірі болып саналады. Бірақ бұл фактілердің барлығы адамның өзіндік қалауы болып саналады, ол үшін ешқандай құқықтық салдар туындамайды. Неке тек азаматтардың хал актілерін жазу органдарында ғана тіркеледі.

2. Моногамиялық қағидат адамның бір мергізлде тек бір ғана тіркелген некеде тұра алатындығын көрсетеді. Басқа некеге отыру үшін бірінші некесін бұзуы керек. Неке саны заңмен шектелмеген.

3. Неке еркіндігін екі тұрғыдан қарастыруға болады:

А) некеге тұру еркіндігі

Б) ажырасу еркіндігі

Біріншісі кез-келген еркек пен әйел некеге тұру немесе тұрмауды өз еркімен шешетіндігін көрсетеді. Неке одағына тұру кезінде қандай да бір зорлық көрсету салдарынан некені жарамсыз деп тану мүмкін.

Ажырасу еркіндігі – бұл егер ерлі-зайыптылардың біреуі қарсы болса да неке қатынасын тоқтату. Неке және отбасы туралы заңның 15 бабының 1 тармағына сәйкес неке ерлі-зайыптылардың біреуінің немесе екуінің де өтініші бойынша, сондай-ақ сот әрекетке қабілетсіз деп таныған жұбайдың қорғаншысының өтініші бойынша оны бұзу жолымен тоқтатылуы мүмкін. Сонымен қатар АХАЖ органдары мен соттар да ерлі-зайыптылардың өзара келісімі болған кезде олар не үшін некені бұзатындығын айқындамай-ақ некені бұза алады, өйткені некені бұзу сұрағын шешу – ол субъективтік және неғұрлым жеке іс.

Әйел мен еркектің теңдігі туралы конституциялық жағдайға негізделген отбасындағы ерлі-зайыптылардың теңдігі қағидасы отбасының нығаюына әсер етеді.

. Балаларды отбасында тәрбиелеуге басымдық беру. Әр бала өзінің отбасында өмір сүруге және тәрбиеленуге құқығы бар (ҚР Неке отбасы туралы заңының 52 бабының 2 тармағы), бірақ объективтік немес субъективтік себептердің күшіне байланысты олар көбшілік жағдайда отбасынан тыс қалып қояды.

Отбасы заңы осы қағиданың күшіне сәйкес ата-анасының қарауынсыз қалған балаларды ең алдымен отбасына (асырап алушының, қамқоршының) орналастыруды қарастырады, ал тек отбасында тәрбиелеу мүмкін болмаған жағдайда ғана кәмелетке толмағандарды балалар үйіне тәрбиелеуге береді.

Отбасының кәмелетке толмаған, еңбеккке жарамасыз мүшелелерінің құқықтары мен мүдделерін қорғау үстемдігі. Отбасындағы өзіндік қарым қатынас біріне-бірі қамқор болу, ал егер кімде-кім ерекше қамқорлыққа мұқтаж болса – бұл отбасының басқа мүшелерінің қасиетті борышы. Қазақстан Республикасының Конституциясы мен «Неке және отбасы туралы» ҚР Заңы кәмелетке толған еңбекке жарамды балаларды өздерінің еңбекке жарамсыз немесе қартайған ата-анасына қамқорлық көрсетуге міндеттейді. Балалар ерекше қорғауда болуы керек: ата-ананың азаматтық парызы - әр баланың жан-жақты дамуын қамтамасыз ету.

1917 жылғы Қазан Революциясы отбасы заңнамасындағы жаңа кезеңнің бастамасы болды. 1918 жылы 18 желтоқсанда БОАК мен ХКК «Азаматтық неке, балалар және азаматтық жағдайлар актілерінің кітабын жүргізу туралы» алғашқы Декреті қабылданды. Онда:

- тек тіркелген некенің ғана заңдық күші болды;
- діни нысанда құрылған некеден ешқандай құқықтық салдар туындамады;
- арнайы азаматтық хал актілерін тіркеу органдарын құру қарастырылды;
- неке жасы еркектер үшін 18 жас, әйелдер үшін 16 жас деп бекітілді;
- ерлі-зайыптылардың құқықтары теңестірілді;
- некеде және некеден тыс туған балалардың құқығы теңестірілді;
- әкесін заңдық тану мүмкіндігі пайда болды (соттық тәртіппен).

Келесі күні – 19 желтоқсанда «Некені бұзу туралы» тағы да бір декрет қабылданды. Онда келесі жағдайлар қарастырылды:

некені әкімшілік тәртіппен бұзу (АХАЖ органдарында)

соттық тәртіппен бұзу

өздерінің еркінен тыс некеге тұрған әйелдерді босатуға негізделген неке еркіндігі қағидасы жарияланды (діни нанымдар негізінде құрылған некелер, жергілікті дәстүрлер бойынша құқығын шектеу негізінде құрылған некелер, ата-анасының күштеуі негізінде құрылған некелер және т.б.)

1918 жылы отбасы құқығының барлық нормалары бір актіге – азаматтық хал актілері, неке, отбасы және қамқорлық құқық туралы заңдар Кодексіне біріктірілді. Құрылымы жағынан ол 4 бөлімнен тұрды. Оларды кейіннен құқықтың жеке саласының түрі ретінде дербес дамыту жоспарланған болатын. Жоғарыда аталған декреттердің жағдайларынан басқа келесі мәселелер қарастырылды:

- некенің жарамсыздығы туралы ереже,
- ерлі-зайыптылардың жекелеген мүліктері туралы,
-балалардың мүдесінің үстемдігі жарияланды,
- отбасы мүшелерінен алимент алу енгізілді және т.б.

Кодекстің кері жақтары:

ол кәмелетке толмағандарды қоғамдық тәрбиелеуге бағытталды,

-балаларды асырап алуды жойды.

Аталған кодекстің 183 бабында былай деп жазылды: «Осы заң күшіне енген мезгілден бастап туысқан балаларды да, бөтен балаларды да асырап алуға жол берілмейді». Бұл балаларды асырап алды деген атпен, оларды шаруа отбасында батрак ретінде қанауды болдырмау мақсатында жасалды.

1926 жылы бүкілхалықтық талқылау нәтижесінде жаңа отбасы кодексі қабылданды – неке, отбасы және қамқорлық туралы заңдар кодексі қабылданды, оның көпшілік жағдайлары бүгінгі күні де сақталған:

- ерлер үшін де, әйелдер үшін де ортақ неке жасы 18 деп бекітілді
- ерлі-зайыптылардың ортақ мүлкі енгізілді (жалпы ортақ жеке меншік)
- бала асырап алу қалпына келтірілді
- әкені анықтау тәртібі жеңілдетілді
- некені бұзу тәртібі өзгертілді: бұрынғы соттық және тіркеу (әкімшілік) тәртібінің орнына тек соңғысы ғана қалды, яғни кодекс күшіне енген уақыттан бастап ерлі-зайыптылар жеңілдетілген тәртіппен АХАЖ органдарында некелерін бұза алды.

Неке қатынастарын заңдық реттеудегі үлкен кемшілік тіркелген некені тіркелмеген некемен теңестіруде болды. Бұл әйелдердің мүддесі үшін енгізілді, өйткені көпшілік жағдайда олардың мамандығының болмау, үй шаруашылығын жүргізу қажеттілігінен, кішкентай балаларының болуына байланысты әйелдер еркектермен тең болмады.

Кейіннен 1928 жылы Кодекске өзгерістер енгізілді. Онда келесі жағдай қарастырылды: тәрбиесіндегілерді тәрбиелеуден және қамтамасыз етуден бас тартатын болса, онда алимент төлеуге міндетті болды. Жалпы алғанда 1926 жылғы бұл кодекс отбасы қатынастарын реттеудің бастамасын қарастырған прогрессивтік нормативтік акт болды.

1936-1968 жылдардағы неке және отбасы туралы жалпы одақтық заңнама

Материалдық және моральдық жоспарда отбасын нығайтуға бағытталған КСРО ОАК мен ХКК 1936 жылғы 27 маусымдағы «Жасанды түсік жасауға тиім салу, босанғандарға материалдық көмекті көтеру, көп жанды отбасына мемлекеттік көмек белгілеу, босандыратын үйлерді, балалабақшалар спнын көбейту және айырысбастау туралы заңға кейбір өгерістер енгізу туралы» қаулы отбасы қатынастарын реттеуде маңызды орын алды.

Мемлекетпен жүргізілген негізгі шаралар нормативтік актінің өзінің атауында көрсетілді. Қаулы келесі мәселелерді анықтады:

-кәмелетке толмаған баларға алименттің үлестік мөлшерін,

-алимент төлемегені үшін ата аналарға қатысты қылмыстық жауапкершілік күшейтілді,

-айырылысқаны үшін прогрессивтік төлем енгізілді (бірінші айырылысқаны үшін – 50 сом, екіншіге – 150 сом, үшіншіге және келесілердің барлығына – 300 сом),

-айрылысатын ерлі-зайыптылардың екеуі де АХАТ органына келуі керек болды.

Отбасы заңына осы кезеңге қажетті болған 1944 жылғы 8 шілдедегі КСРО Жоғарғы Кеңесі Президиумының Жарлығы маңызды өзгерістер енгізді. 20 миллионнан астам адам өмірін әкеткен екінші дүниежүзілік соғыс тек әйелдердің ғана емес, сонымен қатар еркектердің де құқықтарын қорғауға және халықтың санын көбейтуге бағытталған жедел шараларды қолдануға әсер етті.

Осы мақсатта:

- некеден тыс туған балаға қатысты, оның әкесін анықтауға тиым салынды, тек баланың анасымен некеге отыру шартымен әкесінің өтініші бойынша АХАТ органдарында тіркеуге жол берілді,
- баланың тууын көбейту үшін, көп балаларға ақшалай көмектің мөлшері көбейтті және осы ақшалай көмекке құқығы бар әйелдердің шеңбері кеңейтілді (Жарлыққа дейін ақшалай көмек жетінші және одан кейінгі бала дүниеге келген кезден бастап берілсе, Жарлық күшіне енгенен кейін үшінші және одан кейінгі бала дүниеге келген кезден бастап берілетін болды),
- «Жалғыз басты ана» - некеден тыс бала туған әйел түсінігі енгізілді. Жалғыз басты аналар балаларына ақшалай көмек алды, балаларын толық мемлекеттің қарауына орналастыру мүмкіндігіне ие болды және заңмен қарастырылған басқа да жеңілдіктер ала алды.

- тіркелмеген неке шынайы неке болып танылмады,

-екі сатыдан тұратын некені бұзу поцедурасы енгізілді: аудандық (қалалық) халық соттары тек айырылысудың себебі мен салдарын анықтап, ерлі-зайыптыларды қайта табыстыруды қарастырды (бірінші саты); соңғы шешімді тек жоғары тұрған сот (екінші саты) қана шығара алды, некені бұзуға рұқсат бермеу де қарастырылды.

Отбасы заңы осылай, өзгеріссіз жиырма жылдан астам әрекетте болды. 1968 жылы (некені бұзудың екі сатысы бұдан бұрын 1965 жылы жойылған болатын) отбасы саясаты түбірімен өзгеріске ұшырады. Осы жылы КСРО және одақтас республикалардың кодификацияланған неке және отбасы туралы негізгі заңы қабылданды. Одан кейінгі екі жылдың ішінде барлық одақтас республикаларда өздерінің кодификацияланған отбасы-құқықтық актілері қабылданды.

1969 жылғы неке және отбасы туралы Кодексті отбасы қатынастарына қолдану негіздері

Кеңестік құқықтың негізгі қайнар көзі Кеңестік мемлекеттердің негізгі заңы - КСРО Конституциясы болды. Ол отбасы заңы бойынша негізгі нормаларды да қарастырады. Конституцияда қарастырылған отбасы құқығының нормалары неке-отбасы қатынастарын құқытық реттеудің қағидалары болады, жоғарғы заңдық күші болады және олардың маңызды саяси мағанасы болады.

1978 жылғы Қаз КСР Конституциясының 51 бабында КСРО-да отбасы мемлекеттің қорғауында болады деп көрсетілген. Бұл норма неке және отбасы туралы заңға отбасын әлеуметтік-құқықтық қорғау туралы негізгі жағдайларды енгізу арқылы жүзеге асырылады. 51 баптың 2 бөлімінде отбасы құқығының тағы да бір қағидасы бекітілген: әйел мен еркектің өзара еркін келісімі – неке негізі. Бұл қағиданың мағанасы бойынша әйел мен еркектің өзара еркін келісімі тек некеге тұрған кезде ғана емес, сонымен қатар одан әрі де қажет.

Қаз КСР Конституциясының 64 бабында бекітілген:

1.Балаларды тәрбиелеу, оларды қоғамдық пайдалы еңбекке дайындау, кеңестік қоғамның лайықты мүшесі етіп өсіру азаматтардың міндеті;

2 Бұл бапта балалары ата-аналарына қамқорлық көрсетіп, оларға көмек көрсетуге міндетті деп те көрсеткен.

Отбасы құқығының қайнар көздеріне ең алдымен жалпы одақтық заң актілері жатады. Олардың ішіндегі ең маңыздысы 1968 жылы 27 маусымда КСРО Жоғарғы Кеңесімен қабылданған және 1968 жылы 1 қазаннан күшіне енген неке және отбасы туралы КСРО және одақтас республикалардың негізгі заңы жатады.

Қаз КСР-де отбасы құқығының негізгі нормативтік актісі 1969 жылы 6 тамызда Қаз КСР-нің Жоғарғы Кеңесімен бекітілген Қаз КСР-нің неке және отбасы туралы Кодексі болды.

ҚазКСР-нің неке және отбасы туралы кодексі өзінің бастауын одақтық заңнан алды. Негізгі нормалар нақтыланып, қосымша ережелерді енгізу жолымен одан әрі дами түсті. Бұл кодекс 6 бөлімнен, 25 тарау және 188 баптан тұрды. Неке және отбасы туралы Кодексті бекіту туралы Заңда ол 1970 жылы 1 қаңтарда әрекетке енеді деп бекітілген. Неке және отбасы туралы Кодексті әрекетке енгізу тәртібі Қаз КСР Жоғарғы Кеңесі Президиумының 1969 жылғы 28 қарашадағы Жарлығымен анықталды. Бұл Кодекс 1968 жылдың 1 қазанынан әрекетке енгізілді

Кодекстің 9 бабында Қазақ КСР-де басқа одақтас республикалардың неке және отбасы туралы заңыдардың қолданылу шарты көрсетілген. Осы ережеге сәйкес Қазақ КСР-да қай аумақта некеге отырса, асырап алу болса, қамқоршылық пен қорғаншылық бекітілсе сол республиканың заңы қолданылады деп бекітілді.

Отбасы құқығының қайнар көзіне республика заңнамасының басқа да актілері де жатады. 1970 жылы 27 ақпанда Қазақ КСР Министрлер Кеңесінің қаулысымен Қазақ КАР-нің қорғаншы және қамқоршы органдары туралы жағдай бекітілді. Сонымен қатар 1970

жылы 29 ақпанда қабылданған азаматтық хал актілерін тіркеу тәртібі туралы нұсқау қолданылды.

Одақтық және республикалық отбасы заңнамасының ара қатынасы кодекстің 7 бабында анықталған. Негізгі және басқа да одақтық актілер отбасы құқығының жалпы қағидаларын бекітеді және неғұрлым маңызды сұрақтарды реттейді. Қазақ КСР-нің заңдары одақтас республиканың қарауына берілген сұрақтарды шешеді және одақ заңында қарастырылмаған неке-отбасы қатынастарының сұрақтарын шешеді.

Отбасы құқығының қайнар көзі ретіндегі «Неке және отбасы туралы» Қазақстан Республикасының Заңы мен басқа нормативтік актілер [10].

Отбасы құқығының қайнар көзі – бұл отбасы-құқықтық нормаларының сыртық көрінісінің нысаны.

Отбасы құқығының негізгі қайнар көзі 1998 жылы 17 желтоқсанда қабылданған «Неке және отбасы туралы» Қазақстан Республикасының Заңы болып табылады. Онда заң жобасын талқылау барысында барлық мүдделі тұлғалардың айтқан ұсыныстары ескерілген. Неке және отбасы туралы заң нормалары конституциялық бастауларға негізделген. ҚР Конституциясының 27 бабы келесі жағдайларды бекітеді:

1. Неке мен отбасы, ата-ана мен бала мемлекеттің қорғауында болады.

2. Балаларға қамқорлық жасау және оларды тәрбиелеу ата-ананың табиғи құқығы және міндеті болып табылады.

3. Кәмелетке толған еңбекке жарамды балалар еңбекке жарамсыз ата-анасына қамқорлық жасауға міндетті.

ҚР Неке және отбасы туралы Заңының 4 бабы отбасы құқығының қайнар көздерінің құрамына Қазақстан Республикасының Конституциясына негізделген неке және отбасы туралы заңдар мен отбасы құқығының нормаларынан тұратын Қазақстан Республикасының басқа да нормативтік құқықтық актілерінен тұрады деп көрсетеді. Отбасы құқығының қайнар көзі болып табылады:

«Бала құқығы туралы» 2002 ж. 8 тамыздағы ҚР Заңы

«Қазақстан Республикасының шет елде алимент өндіру туралы Конвенцияға қосылуы туралы» 1999 ж. 30 желтоқсандағы № 33-II ҚР Заңы

«1993 ж. 30 наурызда Қазақстан Республикасы Жоғарғы Кеңесінің қаулысымен ратификацияланған азаматтық, отбасылық және қылмыстық істер бойынша құқықтық қатынастар мен құқықтық көмек туралы Конвенцияны ратификациялау туралы» 2004 ж. 10 наурыздағы ҚР Заңы

«Бала құқығы туралы» 1989 ж. 20 қараша, Қазақстан Республикасымен 1994 ж. 8 маусымда ратификацияланған.

«Қазақ ұлтының тұлғаларының тегі мен әкесінің атын жазумен байланысты сұрақтарды шешу тәртібі туралы» 1996 ж. 2 сәуірдегі Қазақстан Республикасы Президентінің Жарлығы және т.б.

Заңдардың екінші тобы, «Неке және отбасы туралы» Заңның нормаларымен реттеу қарастырылмаған, отбасы қатынастарын қарастыратын заңдардан тұрады. «Кәмелетке толмағандардың істері мен олардың құқықтарын қорғау бойынша комиссия туралы типтік жағдайды бекіту туралы» 2001 жылғы 11 маусымдағы №789 ҚР Үкіметінің Қаулысы келесі мәселелерді нақтыландырды

балаларды әлеуметтік және құқықтық қорғаудың кепілі ретіндегі мемлекеттікоргандар, қоғамдық құрылымдар, жергілікті атқару органдары, заңды және жеке тұлғалардың міндеттері мен жауапкершілігі;

балаларды әлеуметтік қолдауды қаржыландырудың көздерін анықтау мен аталған органдардың оны бөлуге қатысуы;

балаларға қатысты мемлекеттік саясат жасалды және т.б.

ҚР Жоғарғы Сотының қаулылары мен басқа да нормативтік актілері отбасы құқығының қайнар көзі болып табылмайды, бірақ құқықты қолдану тәжірибесінде өзіндік әсер етеді. Олар Неке және отбасы туралы заң мен бас қа нормативтік-құқықтық

актілердің бүкіл ҚР аумағында бір нысанда қолданылуына жетуді қамтамасыз етеді, сонымен қатар кейбір жағдайларда олар құқықтағы ақтаңдақтардың орнын толтыруды да қарастырады. Мысалы Неке және отбасы туралы заңда әкелікті белгілеу туралы жағдай жоқ. ҚР Жоғарғы Сотының Пленумы өзінің қаулысында осы сұрақ бойынша түсініктеме берді. Осы қаулыға сәйкес қайтыс болған азаматтың әкелік факторын бекіту ерекше өндірістік тәртіпте жүзеге асыруға болады.

Осылайша, отбасылық заң нормаларын дұрыс қолдану үшін ҚР жоғарғы сот органының қаулысының маңызы ерекше.

Отбасы қатынастарына азаматтық заң екі жағдайда қолданылады:

Біріншіден, ол туралы ҚР Неке отбасы туралы заңында ҚР АК немесе басқа да азаматтық-құқықтық актілердің сәйкес нормаларын қолдану туралы тікелей сілтеме болса;

Екіншіден, отбасы мүшелерінің арасындағы қатынас отбасы-құқықтық нормалармен реттелмесе және осы отбасы қатынастарын реттейтін қажетті азаматтық заң нормалары болса.

ҚР Неке отбасы туралы заңы азаматтық заңнаманың келесі нормаларын пайдалануды тікелей міндеттейді:

1) АК 177, 179, 180, 182-185 баптары талап арыздың ескіруін белгілейтін нормаларды қолдану кезінде (ҚР Неке отбасы туралы Заңы 8 бабы);

2) АК 224 және 225 баптары – ерлі-зайыптылардың шаруа қожалығы мүшелерінің бірлескен меншігі болып табылатын мүлікті иелену, падалану және оған билік ету кезінде (ҚР Неке отбасы туралы Заңы 8бабы);

3) АК 24 тарауы – ерлі-зайыптылардың талап етуі бойынша неке шартын соттың шешімімен өзгертілуі немесе бұзылуы кезінде (ҚР Неке отбасы туралы Заңы 41 бабының 2 бөлімі);

4) АК 157 бабының 6 бөлімін – неке шартын сотпен толығымен немес ішінара жарамсыз деп тану кезінде (ҚР Неке отбасы туралы Заңы 42 бабының 1 бөлімі);

5) АК 23-25 баптары – баланың өзіне меншік құқығымен тиеселі мүлікке билік ету құқығын анықтау кезінде (ҚР Неке отбасы туралы Заңы 58 бабының 3 бөлімі);

6) АК 23-25 баптары – баланың өзіне меншік құқығымен тиеселі мүлікке билік ету құқығын анықтау (ҚР Неке отбасы туралы Заңы 58 бабының 3 бөлімі) және т.б. /28.18-28 бет/

Азаматтық заңды қолданған кезде екі негізгі ереже сақтау керек.

Біріншіден, ҚР АК мен басқа да азаматтық-құқықтық актілері отбасылық қатынаста сол жағдайға қажетті отбасылық-құқықтық нормалар болмаған кезде ғана қолданылады.

Екінші ереже субъективтік жағдайға негізделген, яғни отбасы мүшелері қатынастарының жеке-сенімдік сипаты: отбасы қатынастарының мәніне қайшы келмейтін азаматтық заңдар ғана қолданылады.

Қорыта айтқанда; Қазіргі күні неке және отбасы қатынастарын реттеуде ата аналардың құқықтық мәртебесін айқындайтын бірнеше құжаттарға құқықтық сипаттама беруге болады..

Құжаттарының ең маңыздысы Республикамыздың 1995 жылдың 30-тамызында қабылданған Конституциясын алатын болсақ, онда «Қазақстан Республикасы- адамның өмір мен саясаты жағдайлар жасауға бағытталған әлеуметтік мемлекет» деп бекітілген .Ал біздің білуімізше әлеуметтік мемлекеттің маңызды критериилері болып табылатындар аналықты қорғау, балалық шақ, әкелік сонымен қатар отбасын қорғау және оған көмек көрсету .

1993-1995 жылдардағы конституциялық реформалардан кейін Қазақстан Республикасының заңдары да халықаралық нормаларға сай келе бастады. Қазақстан Республикасының қол қойған халықаралық актілер мен келісімдері халықаралық құқық

және келісімдердің жалпыға бірдей мойындалған норма ретінде халықаралық заңда қолданылады .

Қазақстан Республикасымен қол қойылған халықаралық актілер мен келсімдерге сай неке және отбасы қатынастарын реттейтін екі құжаттарды айтуға болады. Олар Азаматтық саяси құқықтар туралы халықаралық пакт 1966 жылы 16-желтоқсанда қабылданған, оның 23 бабында былай көрсетілген .

1. Отбасы қоғамның табиғи және негізі ұясы болып табылады, және қоғам мен мемлекет тарапынан қорғалуға құқылы.

2. Неке жасына толған ер азаматтар мен әйелдер некеге тұруға және отбасын құруға құқылы екендіктері танылады.

3. Бірде бір неке, некеге тұратын екі жақтың өзара еркін және толық келісімдерінсіз қиылмайды.

4. Осы Пактке қатысушы мемлекеттер некеде тұрған, некеде болған және некені бұзған кезде ата аналардың құқықтары мен міндеттерінің теңдігін қамтамасыз ететін тиісті шаралар қабылдауға тиіс. Неке бұзылған жағдайда балалардың бәріне тиісті қорғау шаралары көзделуі қажет.

Пактінің 24- бабында, бала құқығы көрсетілген: әр бала нәсіліне, түр-түсіне, жынысына, тіліне, дініне, ұлттық , немесе әлеуметтік тегіне, мүліктік немесе туу жағдаяттарына қарамастан ешқандай кемсітусіз отбасы, қоғам және мемлекет тарапынан, өзінің жас шамасы талап ететін тиісті қорғау шараларын иеленуге құқылы; әр бала туғаннан кейін дереу тіркеуден өткізіліп, есімі қойылуы тиіс; әр бала азаматтық алуға құқылы .

Неке қатынастарын реттейтін екінші құжат «Экономикалық, әлеуметтік және мәдени құқықтар туралы халықаралық пакт» . Осы Пактінің 10-бабында қатысушы мемлекеттер мынаны мойындайды:

Отбасы қоғамның табиғи және негізгі ұясы болып табылатынын танып, оған мүмкіншілігінше кең ауқымды қорғау мен қамқорлық, әсірсе шаңырақ көтерген шақта, жас балаларын күтіп-бағу, олардың тәрбиесіне жауапты кезде айырқша қажет екендігі мойындайды. Неке тек екі жақтың өзара еркін келісімі бойынша ғана қиылуы тиіс.

Аналарға бала көтеріп жүрген кезден бастап босанған мерзіміне дейін айырықша қорғау мен қамқорлық көрсетілуі тиіс. Осы мерзім ішінде жұмыс істейтін аналарға ақылы демалыс немесе әлеуметтік жағынан жеткілікті қамсыздандыратын жәрдемақылы демалыс берілуі тиіс

Барлық балалар мен жеткіншектерге, олардың тегіне немесе басқа жағдаяттарына қарамастан, қандай да болмасын кемсітусіз қорғау мен қамқорлық көрсету үшін айрықша шаралар қолданылуы керек. Балалар мен жеткіншектер экономикалық және әлеуметтік қанаудан қорғалуға тиіс. Олардың еңбегін имандылық пен денсаулықтарына, немесе толық дамуына зиян келтіретін, өмірлеріне қауіп төндіретін салаларда пайдалану заң жүзінде жазалануға тиіс. Сонымен қатар мемлекеттер арқылы бала еңбегін пайдалануда балалардың жас мөлшер шегін белгілеуге тиіс. Белгіленген шектен төмен ақылы бала еңбегін пайдалануға тыйым салынып, заң бойынша бұл жағдайда ата аналар қатысты болса жазаға тартылуы керек екендігін мойындайды.

Осы Пактінің 11 – бабында:

Осы Пактке қатысушы мемлекеттер әрбір адамның өзі және отбасы мүшелерінің жеткілікті тамақтану, киім мен баспананы қамтыйтын жеткілікті тұрмыс деңгейінде өмір сүру және тұрмыс жағдайын үнемі жақстару құқығын мойындайды. Қатысушы мемлекеттер осы құқықтың жүзеге асырылуын қамтамасз ету үшін еркін келісім бойынша негізделген халықаралық ынтымақтастықтың маңызы зор екенін танып, тиісті шаралар қоладанады.

Осы Пактке қатысушы мемлекеттер адамның негізгі құқығын – ашықтан ботандықты мойындай отырып, жеке өз тарапынан және халықаралық ынтымақтастық ретінде нақты бағдарламалар енгізе отырып:

а) техникалық және ғылыми білімдерді қолданып, тамақтану принциптері туралы білімді тарату арқылы азық-түлікті өндіру, сақтау және тарату тәсілдерін жақсарту үшін және аграрлық жүйені жетілдіру үшін, немесе реформалау арқылы табиғи ресурстарды неғұрлым тиімді игеріп пайдалану үшін;

б) азық-түлік өнімдерін экспорттаушы сонымен қатар импорттаушы елдердің қажетіне сай және олардың проблемаларын ескере отырып дүниежүзілік азық-түлік қорының әділ таратылуын қамтамасыз ету үшін керекті шаралар қоладауға тиіс

Отбасы әртүрлі құқықтық қатынастарға және әртүрлі құқық саласының әсер етуіне қатысады.. Олардың әрқайсысы отбасы саласын, ата аналардың қарым-қатынасын тек отбасына қатысты шеңберін реттейді, өз бетінше отбасы құқығының әртүрлі ұғымын талқылайды [11].

Неке және отбасы туралы Заң халықаралық құқық нормаларының үстемдігі туралы конституциялық норманы бекіткен. Егер Қазақстан Республикасының халықаралық келісімімен отбасы заңымен қарастырылмаған басқа ережелер бекітілсе, онда халықаралық нормалар қолданылады. Отбасы құқығын реттеуде дам құқығының Жалпы декларациясы, әйелдерге қатысты барлық кемсітушіліктің барлық нысандарын жою туралы Конвенция, бала құқығы туралы Конвенция және т.б. сияқты халықаралық келісімдерің орны ерекше.

Қорытынды

Қорыта келе, Қазақстан Ресчпубликасының алименттік міндеттемелерінің сипаттамасы «Қазақстан Республикасының неке және отбасы заңнамасында» берілген. Аталған заңның 5 бөлімінде «Отбасы мүшелерінің алименттік қатынастары» бөлімінде, ата-аналармен балалардың алименттік міндеттемелері, ерлі-зайыптылардың және бұрынғы ерлі-зайыптылардың алименттік міндеттемелері, отбасының басқа мүшелерінің алименттік міндеттемелері қарастырылған.

Бүгінгі таңда аталған тақырып отбасы құқығы төңірегіндегі өзекті мәселелердің бірі. Оның өзектілігін сот отырындаушылыраның әрекеттерінен көруге болады. Сот орындаушыларына, яғни, бізге өндірістегі істерді қарау, олармен жұмыс жасау барысында кейбір азаматтар «Неке және отбасы туралы» ҚР Заңына қатысты сұрақтарын қойып жатады. Сауалдар сан алуан. Аталмыш Заңның 17-тарауында ата-аналар мен балалардың алименттік міндеттемелері жайында айтылған. Осы заңның 124-бабында ата-аналардың кәмелетке толмаған балаларды асырап-бағу жөніндегі міндеттері айқын көрсетілген:

- Ата-аналар өздерінің кәмелетке толмаған балаларын асырап-бағуға міндетті. Кәмелетке толмаған балаларды асыраудың тәртібі мен нысанын ата- аналар дербес айқындайды. Ата-аналар өздерінің кәмелетке толмаған балаларын асырап-бағу туралы келісім (алимент төлеу туралы келісім) жасауға құқылы.

- Егер ата-аналар өздерінің кәмелетке толмаған балаларын асырап- бағуына алмаса, кәмелетке толмаған балаларды асырап-бағуға арналған қаражат (алимент) ата-аналардан сот тәртібімен өндіріп алынады.

- Ата-аналардың алимент төлеу туралы келісімі болмағанда, кәмелетке тол-маған балалар асырап-бағуға алынбағанда және сотқа талап-арыз берілмегенде қорғаншы және қамқоршы орган кәмелетке толмаған балаларға олардың ата-анасынан (олардың біреуінен) алимент өндіріп алу туралы талап қоюға құқылы.

- Тағы бір қоса кетерлік жайт, алимент талап етушілердің арасында оны төлеушінің (бұрынғы күйеуінің) аударатын ақша көлемін, сот тәртібімен өндірілуге тиіс алименттің мөлшерін білмейтіндері бар. Оған біз өзек етіп отырған Заңның 125-бабы жауап бере алады [1]. Кәмелетке толмаған балаларды асырап-бағуға сот тәртібімен өндіріп алынатын алименттің мөлшері:

Алимент төлеу туралы келісім болмаған жағдайда сот кәмелетке толмаған балаларға олардың ата-аналарынан алиментті ай сайын мынадай мөлшерде: бір балаға – ата-анасы табысының және (немесе) өзге де кірісінің – төрттен бірін; екі балаға – үштен бірін; үш және одан да көп балаға – тең жартысын өндіріп алады.

Әдебиеттер тізімі

1 Қазақстан Республикасының 17 желтоқсандағы 2018 жылғы №321-1 «Неке және отбасы туралы» Заңы // Заң базасы

2 ҚР Конституциясы. 1995жылғы 30 тамыз.(Үзінді)

3 Энгельс Ф. Семьяның, жеке меншіктің және мемлекеттің шығуы. Алматы, 2017 ж.

4 Қазақ Совет энциклопедиясы, Алматы, 1976

5 Семенов «Семья и семейные обряды у народов Средней Азии и Казахстана». М., 2016 г.

6 Маковецский П. Қазақтардың заң орнына жүретін дәстүрлері жөніндегі жазбалар. / Қазақы неке. Алматы, 2014 ж.

7 Арғынбаев Х. Қазақ халқындағы неке мен семья. А., 2018 ж.

8 Алтынсарин Ы. Орынбор ведмоствасы қазақтарының құда түсу, қыз ұзату және той жасау дәстүрлерінің очергі.А., 2022.

9 Старынкевич И.Д. «Семья и семейные обряды у народов Средней Азии и Казахстана». М., 2016 г.

10 Алимент төлеп жүрсіз бе? // Егемен Қазақстан 2019.

УДК 339

Жумалин Ж.К., Юриспруденция
Шиктыбаев Т.Т., профессор

Недобросовестная конкуренция как правовая категория

Аннотация

В данной статье рассмотрена недобросовестная конкуренция как социальноөправовое явление, а также отдельных ее видов в эволюционном аспекте. Дано понятие недобросовестной конкуренции как социально-правовое явление. Определены основные этапы эволюции недобросовестной конкуренции как социально-правового явления в зарубежных странах. Сформулированы предложения по совершенствованию системы противодействия недобросовестной конкуренции на современном этапе.

Ключевые слова

*Недобросовестная конкуренция**,** рейдерский захват, конкурентные отношения, . предпринимательская деятельность.*

Введение

Актуальность. В настоящее время можно утверждать, что недобросовестная конкуренция - социально-правовое явление. На современном этапе, как в средствах массовой информации, так и в юридической литературе все чаще освещаются события, касающиеся явления под названием «рейдерство». Оно достаточно новое, а потому относительно малоизученное. Более того, легального определения такого понятия в правоведении по-прежнему нет.

Действующее в настоящее время законодательство позволяет недобросовестным, предпринимателям внешне законными средствами осуществлять таю называемые корпоративные захваты, отрицательно влияющие как на осуществление прав и законных интересов участниками корпоративных отношений, так и на стабильность имущественного оборота в целом. Подобные действия, без сомнений, представляют угрозу национальной безопасности страны. Изучение этих явлений и выработка мер противодействия им невозможны без понимания, исторических форм как самого социально-правового явления, так и борьбы, с ним. Необходимо их обще-теоретическое

осмысление, поскольку недобросовестная-конкуренция и рейдерство очевидно являются межотраслевыми явлениями.

Объект исследования составляют общественные отношения, возникающие в процессе конкуренции.

Научная новизна. В настоящем исследовании выработано понятие недобросовестной конкуренции как социально-правового явления, рассматриваются условия, влияющие на возникновение и развитие недобросовестной конкуренции на различных исторических этапах, выделяются исторические этапы развития рейдерства и методы противодействия ему.

Обзор литературы

Интерес к проблемам, связанным с развитием конкуренции, правового регулирования и правового стимулирования в этой области в современном отечественном правоведении возник относительно недавно. Можно сказать, что активизация научных исследований в этой области напрямую связана с принятием и вступлением в силу Закона «О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках» в 1992 году.

Начиная с этого времени, формируется теория конкурентного права, появляются первые монографические исследования, в числе которых необходимо назвать работы К. Ю. Тотьева «Конкуренция и монополия» (1996г.), А. Н. Козырина и Р.А. Шепенко «Конкуренция на международных рынках и антидемпинговое регулирование» (1999 г.), О. В. Ионовой «Пресечение недобросовестной конкуренции и антимонополистическая деятельность» (1992г.).

Недобросовестная конкуренция в аспектах ее влияния на социальные отношения в целом является предметом исследования и в экономических науках (В.А. Данилин, А.В.Зимаков, А.В. Пантелеев, С.А. Сироткин, О.С. Сорокина и др.).

Несмотря на достаточно активные исследования в этой области, недобросовестная конкуренция как социально-правовое явление до настоящего времени не была предметом исследования именно с позиций общей теории права, которая в силу своего предмета и методологии позволяет исследовать общие и специфические закономерности развития соответствующего института в тесной связи с историческими, социальными, экономическими, политическими и иными факторами.

Основная часть

При изучении всего комплекса проблем, поставленных в работе, наряду с диалектическим методом, составившим основу исследования, были использованы приемы, способы и методы познания, апробированные юридической наукой: общенаучные (системный, исторический, структурно-функциональный, анализ, синтез, обобщение, абстрагирование, сравнение, аналогия, моделирование и др.) и частно-научные (формально-юридический, сравнительно-правовой, статистический, конкретизация, толкование и др.).

В законодательстве положения о недобросовестной конкуренции разработаны с учетом опыта международного правового регулирования в данной сфере, осуществляемого на основе статьи Парижской конвенции по охране промышленной собственности 1883 года, участником которой является как правопреемник СССР. Пункт 2 этой статьи акт недобросовестной конкуренции определяет как всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах.

Указанная конвенция делит недобросовестные конкурентные действия в зависимости от неправомерных методов и средств приобретения преимуществ, в предпринимательской, деятельности на несколько основных видов. Пункт 3 статьи этой конвенции, содержит перечень конкурентных действий, подлежащих запрету. К таковым относятся:

1) все действия, способные каким бы то ни было способом вызвать смешение в отношении предприятия, продуктов, промышленной или торговой деятельности конкурента;

2) ложные утверждения при осуществлении коммерческой деятельности, способные дискредитировать предприятие, продукты, промышленную или торговую деятельность конкурента;

3) указания или утверждения, использование которых при осуществлении коммерческой деятельности может ввести общественность в заблуждение относительно характера, способа изготовления, свойств, пригодности к применению или количества товаров.

Гораздо более развернутый перечень форм недобросовестной конкуренции дается в Типовом законе по товарным знакам, фирменным наименованиям и актам конкуренции для развивающихся стран. Недобросовестной конкуренцией там названы 12 видов деятельности:

1) подкуп-покупателей конкурентов, направленный на то, чтобы привлечь их в качестве клиентов;

2) выяснение производственных или коммерческих тайн конкурента путем шпионажа или подкупа его служащих;

3) неправомочное использование или раскрытие ноу-хау конкур

4) побуждение служащих конкурента к нарушению или разрыв их контрактов с нанимателем;

5) угроза конкурентам исками о нарушении патентов или товарных знаков, если это делается недобросовестно и с целью противодействия конкуренции в сфере торговли;

6) бойкотирование торговли другой фирмы для противодействия: □или недопущения конкуренции;

7) демпинг, т.е. продажа своих товаров ниже стоимости противодействовать конкуренции или подавить ее;

8) создание впечатления, что потребителю предоставляется возможность покупки на-необычайно выгодных условиях, когда на самом деле этого нет;

9) намеренное копирование товаров, услуг, рекламы или других аспектов коммерческой деятельности конкурента;

10) поощрение нарушений контрактов, заключенных конкурентами;

11) выпуск рекламы, в которой проводится сравнение с товарами или услугами конкурентов;

12) нарушение правовых положений, не имеющих прямого отношения к конкуренции, когда такое нарушение позволяет добиться неоправданного преимущества перед конкурентами.[1]

Итак, в соответствии с действующим законом «О защите конкуренции», недобросовестная конкуренция - любые действия хозяйствующих субъектов (группы лиц), которые направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат законодательству, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости и причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам - конкурентам либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации.

Из указанного определения следует, что под недобросовестной конкуренцией в этом законе понимаются действия определенного вида, для признания которых недобросовестной конкуренцией необходимы, по крайней мере, два условия:

1) направленные на приобретение преимуществ в предпринимательской деятельности действия хозяйствующих субъектов должны противоречить положениям действующего законодательства либо обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости;

2) указанные действия должны либо иметь негативные последствия для хозяйствующих субъектов-конкурентов в виде причинения убытков или нанесения ущерба их деловой репутации, либо обладать такой потенциальной возможностью.[2]

Следовательно, для квалификации тех или иных действий хозяйствующих субъектов как недобросовестной конкуренции недостаточно, чтобы эти действия нарушали действующее законодательство или не соответствовали обычаям делового оборота и т.п. Необходимо также, чтобы названные действия имели те или иные негативные последствия для конкурента.

Наряду с этим при определении добросовестности (недобросовестности) поведения на рынке важную роль играют сами предприниматели, мнение которых стоит учитывать. Поэтому практика, которую непосредственно предприниматели квалифицируют как непорядочную, не может считаться добросовестной конкуренцией. Впрочем, применение в качестве доказательств такого рода аргументов на практике, как правило, является непростым делом, требующим использования статистических, социологических и иных методов исследования.

Сама суть конкурентных отношений заключается в том, что для победы в. конкурентной борьбе ради собственного выживания используют любые средства. Вместе с тем, заключение соглашений, ограничивающих конкуренцию, злоупотребление доминирующим положением на - это противоправная монополистическая деятельность, а не недобросовестная конкуренция.

Таким образом, основными чертами недобросовестного предпринимательского поведения принято считать попытки добиться превосходства над конкурентом не за счет своих собственных достижений с точки зрения качества; цены товаров (работ, услуг), а путем неправомерного использования каких-либо положительных результатов деятельности конкурента показания; влияния на потребительский; спрос ложными или вводящими в заблуждение утверждениями.

Необходимым условием применения понятия недобросовестной конкуренции является осуществление; субъектами правоотношения предпринимательской деятельности на одном товарном рынке. Это означает, что субъект, в отношении которого совершаются действия, подпадающие под понятие «недобросовестная, конкуренция», и субъект, который совершает такие действия должны, заниматься предпринимательской деятельностью и являться хозяйствующими субъектами в смысле понятия, определенного в статье 4 Закона, либо относиться к группе лиц перечня, указанного в статье 9 Закона «О защите конкуренции». Согласно этому понятию, хозяйствующие субъекты — это индивидуальный предприниматель, коммерческая организация, а также некоммерческая организация, осуществляющая деятельность, приносящую ей доход.

Законодательное понятие недобросовестной конкуренции начало оформляться многими веками позже и, как мы выяснили, до сих пор не существует единой его трактовки. Зарождение указанного понятия при этом связывают с Францией середины XIX века, где осуществлялась судебная защита предпринимателей от нечестной конкуренции.[3]

Корни антимонопольного регулирования в зарубежных странах уходят в глубь веков. В качестве одного из первых подобных законов исследователь О. А. Беляева приводит Конституцию о ценах императора Зенона (датирована 483 г.). В этом акте было закреплено: «Мы приказываем, чтобы ни одно лицо не позволило себе осмелиться осуществлять монополию на какой-либо вид одежд, или» на рыбу, или на какую-либо иную вещь, служащую в качестве продовольствия или предназначаемую для другого использования».

Как историческое явление предпринимательство, зародилось в средневековье чуть, позднее, впервые проявив себя в развитых странах Западной Европы, таких, как Италия, Франция, Англия, Голландия. Современный российский правовед Б. И. Путинский в этом ряду особо отмечает Италию. Ее бурное развитие определяли выгодное географическое

положение; позволявшее быть посредницей между Европой и Азией, и сложившиеся к XI - XIII векам исторические условия. Все это поставило страну в центр наиболее культурных областей того времени и сделало ее самым мощным узлом мировой торговли.[4]

Таким образом, мы можем отметить географическое положение и геополитическую обстановку в качестве важнейшего фактора, который способствовал развитию торговых и конкурентных отношений в Западной Европе в средние века.

Меры по защите конкуренции в начале прошлого века предпринимались не только в развитых странах Западной Европы и Северной Америки. К примеру, Великобритания до 1998 года относилась к странам, в которых не было принято специальное законодательство о конкуренции, а действовали только законы, регулирующие правоотношения в области интеллектуальной собственности и торговли. В их числе были акты, «О монополиях и ограничительной практике» (1948 г.), «О ценах за перепродажу» (1964 г.) и «О монополиях и слияниях» (1965 г.).

Таким образом, в различных государствах в юридико-техническом отношении институт борьбы с недобросовестной конкуренцией изначально занимал в правовой системе различное положение. В странах общего рынка этот правовой институт являлся самостоятельной ветвью гражданского и административно-правового регулирования, существующего наряду со специальным антимонопольным законодательством.

В зарубежных странах также встречается регулирование конкурентных отношений нормами уголовного права. К примеру, статья 183 Уголовного кодекса Узбекистана 1995 года предусматривает уголовное наказание за нарушение антимонопольного законодательства. Несмотря на то, что Уголовный кодекс Узбекистана содержит много норм, совпадающих с нормами, которые содержатся в Уголовном кодексе, в нем, есть и оригинальные нормы, например, закрепленное статьей 192 положение о дискредитации конкурента.[5]

На сегодняшний день приняты различные классификации стран по типу регулирования конкурентных отношений и противодействия недобросовестной конкуренции; В самом первом приближении обычно выделяют две модели регулирования рыночной конкуренции: американскую и европейскую. В американской модели законодательство, направленное на запрет монополий, включает ряд норм о недобросовестной конкуренции. В европейской модели законодательство, обеспечивающее контроль над монополиями и направленное на борьбу со злоупотреблениями монополистического характера, сосуществует с законодательством о недобросовестной конкуренции.

По мнению исследователя Б. Г. Бадмаева, В современном мире имеет смысл выделять четыре группы стран с точки, зрения правового регулирования недобросовестной конкуренции:

1) страны, в которых преследование недобросовестной конкуренции осуществляется на основе общих положений гражданского права о деликтах (Франция Италия, Нидерланды);

2) страны, в которых защита от недобросовестной конкуренции осуществляется на основе как общих норм гражданского права, так и на основе норм специального законодательства (Великобритания, Ирландия, Бельгия);

3) страны, в которых было принято специальное законодательство, регламентирующее защиту от недобросовестной конкуренции (Германия, Австрия, Швейцария, Испания);

4) страны, в которых нормы о борьбе с недобросовестной конкуренцией составляют часть антитрестовского (антимонопольного) законодательства (США, Япония, Канада).

В Италии зарождение и активное развитие конкуренции вообще и недобросовестной конкуренции в частности было обусловлено ее выгодным

географическим положением, которое позволяло вести активную торговлю, как с Азией; так и с Западной Европой.[6]

Франция также отличалась выгодным географическим положением, находясь в окружении экономически развитых стран: Абсолютная монархия позволяла королю полностью контролировать все сферы, экономических отношений, включая торговлю. Кроме того, закон 1791 г. позволял осуществлять во Франции любую торговую деятельность, в связи, с чем начался и расцвет недобросовестной конкуренции на рынке.

Германию также можно причислить к странам с выгодным географическим положением для осуществления, торговли, поскольку она находится в самом центре Европы и многие города, например Аугсбург, Лейпциг, Гамбург, Франкфурт-на-Майне были центрами производства, чем привлекали европейцев из соседних государств.

Неудивительно, что именно эти три страны в Европе сыграли главную роль как в развитии предпринимательской деятельности вообще, таю и в процессе выработки правовых методов еезащиты. Особая фундаментальная роль в этом процессе принадлежит Парижской конвенции 1883 года и американскому Закону Шермана, принятому семью годами позже. Указанные акты стимулировали дальнейшее развитие конкурентного законодательства и способствовали дальнейшей дифференциации методов правового регулирования конкурентных отношений в разных странах мира. Помимо всего прочего, эти методы, отражают национальные особенности государства их исторический опыт. Мы считаем изучение поднятых вопросов полезным и представляющим практический интерес не только с исторической, но и с правовой точки зрения.[7]

Итак, конкуренция - это объективный процесс, с помощью которого на рынке остается качественная продукция. При этом в качестве отрицательных черт конкуренции можно выделить то, что она придает нестабильность отношениям субъектов предпринимательской деятельности, в отдельных случаях приводит к инфляции и банкротству. Конкуренты в своей борьбе используют широкий перечень средств и методов, в том числе и противоправных. В связи с этим конкурентные отношения регулируются и поддерживаются государством посредством предусмотренных законодательством правовых методов.

Существенная особенность недобросовестной конкуренции состоит в том, что при ее рассмотрении принимается во внимание не только нарушение законодательства, но и в значительной степени - нравственных и моральных норм. Сам термин «недобросовестная конкуренция» возник во Франции из судебной практики, и им обозначались действия, носящие против нравственный характер.

Заключение, выводы

Проанализировав существующее на данный» момент законодательное определение недобросовестной конкуренции, мы сочли целесообразным дополнить его новыми субъектами. К таковым, на наш взгляд, должны, относиться публичные субъекты - государственные органы и органы местного самоуправления. Это обусловлено тем, что государство активно влияет на предпринимательскую деятельность путем создания государственных предприятий, участия в уставных капиталах юридических лиц, а также имеет широкие возможности для предоставления неправомерных преимуществ.

Таким образом, уточненное законодательное определение недобросовестной конкуренции, по нашему мнению, должно выглядеть следующим образом: «Недобросовестная конкуренция - любые действия хозяйствующих субъектов (группы лиц), государственных органов и органов местного самоуправления, которые направлены на получение преимуществ при- осуществлении предпринимательской деятельности; противоречат законодательству, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости и причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам - конкурентам либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации».

Изучив опыт государств, мы сочли необходимым выделить в истории торговых и конкурентных отношений ряд ключевых условий, которые, по-нашему мнению, в наибольшей степени способствовали развитию государств в Европе.

Первым из таких условий является расположенность стран рядом с морями или крупными реками: это позволяло вести активную торговлю с соседними государствами. Такие страны выгодно отличались от тех, которые занимали исключительно сухопутные территории. Еще одной положительной чертой торговли посредством передвижения на водном транспорте является экономическая выгода использования такого транспорта. Как мы может заключить, примером выгодного сотрудничества стран, расположенных рядом с морем является Средиземноморье.

Кроме того, важнейшим фактором развития конкурентных отношений является геополитический, поскольку представляется невозможным ведение торговых отношений между странами без направленности на экономическое сотрудничество.

Наличие природных ресурсов давало возможность вести активную торговлю природными ресурсами с другими государствами.

Такая форма правления, как монархия, в свою очередь, обусловливала четкость управления государством и позволяла главе государства влиять на ход осуществления экономической и торговой деятельности, устанавливая правила ее осуществления.

Таким образом, мы определили и обобщили условия, влияющие на возникновение и развитие недобросовестной конкуренции в зарубежных странах:

1) географические (выгодное географическое положение, наличие. природных ресурсов, торговых путей и т.д.);

2) внутриполитические (форма правления, политический режим);

3) внешнеполитические (характер отношений между государствами).

Неудивительно, что именно Франция, Германия и Италия в Европе сыграли главную роль как в развитии предпринимательской деятельности вообще, так и в процессе выработки правовых методов ее защиты. Особая, фундаментальная роль в этом процессе принадлежит Парижской конвенции 1883 года, а также американскому Закону Шермана, принятому семью годами, позже. Именно эти акты стимулировали дальнейшее развитие конкурентного законодательства и способствовали дальнейшей дифференциации методов правового регулирования конкурентных отношений в разных странах мира: Помимо всего прочего, рассмотренные методы отражают национальные особенности государств и их исторический опыт. Мы считаем необходимым подчеркнуть, что изучение поднятых вопросов является полезным и представляет практический интерес не только с исторической, но и с правовой точки зрения.

Наряду с выделением национально-исторических особенностей развития недобросовестной конкуренции мы считаем необходимым подчеркнуть следующие общие исторические этапы развития регулирования конкурентной борьбы в зарубежных странах в зависимости от природы правотворческого центра:

1) Этап децентрализованного правового регулирования. Характеризуется отсутствием определенного правотворческого центра, формирующего нормы, направленные на регулирование конкурентных отношений;

2) Этап относительно децентрализованного правового регулирования. Характеризуется развитием локального правотворчества гильдий;

3) Этап государственно-организованного централизованного правового регулирования. Характеризуется развитием национальной практики регулирование конкурентных отношений, развитием национального антимонопольного законодательства;

4) Этап наднационального, международно-правового регулирования.

При всей важности изучения зарубежного опыта особое место в исторической части нашего исследования отводится истории развития недобросовестной конкуренции. Важную роль в развитии конкурентных отношений сыграли императрица Екатерина II и

реформы Александра II. Первые попытки правового регулирования недобросовестной конкуренции в нашей стране относятся к началу XX века и последним годам царской России, то есть значительно позже, чем в развитых странах Европы и Северной Америки. Отставание усилилось во времена СССР и административно-командной экономики, в результате чего в новой России выстраивать как конкурентные отношения, так и конкурентное законодательство пришлось практически с нуля. По нашим представлениям, завершенным этот процесс нельзя считать до сих пор.[8]

В ходе исследования нами, предлагается выделить, муниципальное рейдерство, как отдельный вид рейдерства. Муниципальное рейдерство - принятие какого-либо акта государственного органа (решение, закон; программа) или его должностного лица таким образом, что противоречивые юридические нормы этого документа можно использовать в корыстных целях для перераспределения права собственности на что бы то ни было.

Мы считаем необходимым выделить муниципальное рейдерство в, отдельный вид рейдерства, непосредственно связанный с коррупцией, поскольку именно действия должностного лица государственного органа в этом случае приводят к желаемому для рейдеров результату. Коррупция, таким образом, сопутствует рейдерству, а муниципальное рейдерство и коррупция — родственные понятия, с разницей, состоящей в том, что коррупция — это правовое понятие. Муниципальное рейдерство при этом нельзя позиционировать как правовое понятие, поскольку оно законодательно не закреплено.

Вполне естественным образом с появлением и развитием рейдерства, а также явлений, которые с разной степенью условности можно назвать его историческими аналогами, начали вырабатываться меры (в том числе законодательные) эффективного противодействия ему. В современных условиях это особенно важно, поскольку рейдерство и сопутствующие ему явления оказывают разрушительное воздействие на экономику государства.

Изучив и проанализировав историю развития рейдерства и методов противодействия ему, мы предложили разбить ее на три ключевых этапа:

1) Этап противодействия рейдерству чрез систему социальных (неправовых) норм - моральных, корпоративных, норм обычаев, традиций, экономических средств.

2) Этап формирования основ правового противодействия рейдерству (возникновение легальных дефиниций; формирование принципов правового регулирования).

3) Этап развитого правового противодействия рейдерству (формирование законодательства о ценных бумагах, корпоративного-законодательства).[9]

Рассмотрев состояние законодательства, противодействующего рейдерским атакам, мы можем отметить, что исключительно важным этапом стало принятие закона. Ключевыми нам представляется совершенствование и эффективное применение превентивных мер, направленных на предотвращение и ограничение последствий действий рейдеров на ранних этапах, а не только борьба с ними в тот момент, когда эти последствия уже становятся трудно-устранимыми.

Рейдерство в государстве неуклонно ведет к распространению коррупции не только государственных служащих, но судей, нарушениям налогового законодательства, монополизации рынка, снижению конкурентоспособности, дискредитации должностных лиц органов, власти. Поскольку в этом преступном виде бизнеса активно используется помощь коррумпированных чиновников, нам в вопросах регулирования защиты от рейдерства на местном уровне представляется полезным, создание при крупных бизнес ассоциациях общественных структур по противодействию рейдерству. Основными задачами такого рода структур мы видим:

• выявление слабой степени защиты предприятий от рейдерских атак;

• обращение в случае обнаружения попыток организации рейдерских атак в соответствующие органы власти;

• привлечение внимания общественности к подобным случаям.

Кроме того, существующие меры законодательного регулирования рейдерства в настоящий момент, по нашему мнению, не могут наиболее эффективным образом охватить, все возможные формы проявления деятельности рейдеров, которые, к тому же, постоянно становятся все более многообразными.

На наш взгляд, необходимо дальнейшее развитие методов борьбы с рассматриваемым явлением и, в частности, внесение очередных изменений в Уголовный кодекс. Мы считаем выделение рейдерства в отдельную статью УК полезным и своевременным, а также полагаем необходимым внести изменения в УК, дополнив его либо специальной статьей, содержащей все рейдерские действия и предусматривающей наказания за их осуществления, либо добавление в соответствующие статьи уголовного кодекса, предусматривающие наказания за сопутствующие деяния, квалифицирующего признака: цель - захват предприятия.

Особо отметим также, что собственники, подвергающиеся рейдерским атакам, нередко нарушают законодательство (таможенное, налоговое), позволяя рейдерам пользоваться этим и добиваться своей цели — захвата предприятия с помощью фискальных и правоохранительных органов, психологического давления и других воздействий на руководство предприятия цели. Таким образом, весьма, эффективным превентивным методом мы считаем строгое соблюдение законодательства потенциальной целью рей дилерской атаки.

К другими превентивным мера борьбы с рейдерством, по нашему мнению, относятся система обязательного страхования предпринимательских рисков, добросовестное предпринимательское поведение, системы информации и т.д. Все эти меры в современных условиях необходимо разбивать и работать над большей их эффективностью. Природа конкурентных отношений на современном предполагает изменение приоритета в соотношении форм защиты. В системе социальных связей преимущественно используется административная форма защиты.

Список источников

1. Беляева, О.А. Предпринимательское право [Текст]: учеб.пособие. 2-е изд. / О.А. Беляева. - Инфра - М. 2019.
2. Беляева, О.А. Коммерческое право: курс лекций (3-є изд., перераб. и доп.) [Текст]: учеб.пособие / О.А. Беляева. - М.: ЗАО Юстицинформ. -2014.
3. Васильева, Н.В. Конкурентное право [Текст]: учеб.пособие для вузов / Н.В. Васильева, Ю.Ю. Горячева, Н.Г. Доронина под ред. Н.И. Клейн, Н.Е. Фонаревой. - М., 2019. - 81 - 82 с.
4. Городов, О.А. Недобросовестная конкуренция: теория и правоприменительная практика [Текст] / О.А. Городов.- Статут. - 2018.
5. Паращук С.А. Конкурентное право (правовое регулирование конкуренции и монополии) [Текст] / С.А. Паращук. - М.: Городециздат. - 2012.- 90 с.
6. ТимошинаТ.М. Экономическая история зарубежных стран [Текст] / Т.М. Тимошина. - М.: Юстицинформ, 2015. - 62 с.
7. Томсинов В.А. Хрестоматия по истории государства и права зарубежных стран (Древность и Средние века) [Текст] / В.А. Томсинов. - М.: ИКД ЗЕРЦАЛО-М. - 2021.- 335 с.
8. Авдийский, В.И. Рейдерство и защита от него [Текст] / В.И. Авдийский, Е.В. Крупин // Официальные материалы для бухгалтера. Комментарии и консультации. - 2020. - №2. - 45 — 50 с.
9. Арутюнова, К.Г. Способы защиты от недружественных поглощений в США [Текст] / К.Г. Арутюнова // Право и политика. - 2017. - № 9.
10. Афанасьева, В.И. Инновации в промышленном производстве и праве Западной Европы (XV - XIX вв.) [Текст] / В.И. Афанасьева // Внешнеторговое право. — 2017. - №1.

УДК 347.15/18

Жунусова А.М., Юриспруденция
Шаяхметов Ш.Ш., профессор

Гражданско-правовые обязательства, как средство юридического оформления отношений предпринимателей в сфере экономического оборота

Аннотация

Связь экономики и права бесспорна. Особенно показательным в этом смысле выглядит правовое регулирование предпринимательства. Предпринимательство есть способ хозяйствования, который в результате многовековой эволюции утвердился в экономике развитых стран. Первоначально предпринимателями называли предприимчивых людей, действующих на рынке, или просто людей энергичных, азартных, склонных к рискованным операциям. В дальнейшем к предпринимательству стали относить любую деятельность, направленную на увеличение прибыли и не запрещенную законом. Предпринимательство развивалось сложно, сопровождалось и сопровождается бесконечным процессом возникновения и разрешения многочисленных противоречий. Его первые ростки начали пробиваться вместе со становлением рыночных отношений. Однако возникновение предпринимательства как оформившегося устойчивого явления относят к XVIIв.

Ключевые слова

Предпринимательство, права и свободы человека, гражданский иск, экономический оборот, процессуальные права, материальный вред, обязательства.

Введение

В современной литературе, посвященной анализу предпринимательства выделяются три его основные функции. Первая функция — ресурсная. Для любой хозяйственной деятельности необходимы экономические ресурсы — факторы производства. К ним относятся, как отмечалось, прежде всего естественные ресурсы — земля, полезные ископаемые, леса и воды. Важными являются инвестиционные ресурсы — машины, оборудование, инструменты, транспорт, другие средства, используемые для производства товаров и услуг и доставки их потребителю, а также собственно финансовые ресурсы. Третий вид ресурсов — это человеческие трудовые ресурсы. Они определяются качественным и количественным составом рабочей силы, ее квалификацией, специализацией, уровнем занятости и т.п.

Актуальность

За последнее время в теории и на практике все чаще акцент делается на значимости еще одного ресурса — предпринимательской способности. Предприниматель, берущий на себя инициативу новаторского, нетрадиционного соединения факторов производства — земли, капитала, труда, — способствует росту производства товаров и услуг, повышению эффективности экономики. Добивается он этого, осуществляя вторую функцию предпринимательства — организаторскую. Предприниматель использует свои способности, чтобы обеспечить такое соединение и комбинирование факторов производства, которое наилучшим образом приведет к достижению цели, получению высокого дохода.

Третья функция предпринимательства — творческая, связанная с новаторством. Ее значение особенно возрастает в условиях современного научно-технического прогресса. В связи с усилением функции, связанной с инновациями, создается новый экономический климат для предпринимательства. Растет рынок научно-технических разработок, или венчурного предпринимательства, занятого внедрением новинок техники и технологий. Развивается информационная инфраструктура предпринимательства, расширяется доступ к полезной информации, укрепляются патентно-лицензионные службы, сеть банковских

информационных данных, накапливаемых с помощью электронно-вычислительной техники. В развитых странах делается ставка на информационный бизнес (Япония), на новые технологии (Германия, Франция), на наращивание интеллектуального потенциала (США) [1].

Безусловно, деятельность, столь сложная по своему содержанию, осуществляющая настолько важные функции в социально-экономической сфере, требует в свою очередь, фундаментального правового обеспечения. С оной стороны правовое регулирование предпринимательства осуществляется государством, прежде всего, посредством создания нормативно-правовых актов, очерчивающих границы этой деятельности, регламентирующих формы и виды предпринимательства и т.д. Вместе с тем, поскольку предпринимательство как особый вид деятельности характеризуется такими специфическими признаками, как инициативность, мобильность, нацеленность на получение прибыли и т.д., постольку в предпринимательской деятельности сложился специфический механизм саморегуляци на основе норм действующего законодательства – это и предпринимательские договоры, и претензионный порядок, как форма самозащиты своих нарушенных прав и законных интересов во взаимоотношениях с другими хозяйствующими субъектами, и, конечно, активное использование механизма обеспечения исполнения обязательств, возникающих в предпринимательской сфере. Действительно, механизм обеспечения исполнения обязательств, основы которого заложены в казахстанском гражданском законодательстве посредством регламентации способов обеспечения исполнения гражданско-правовых обязательств, как нельзя лучше подходит для использования их в предпринимательской деятельности, поскольку данная деятельность сопряжена с разнообразными и множественными хозяйственными связями, в том числе, не всегда с субъектами надежность которых, как контрагентов в хозяйственных отношениях проверена. Грамотное же использование способов обеспечения исполнения обязательств позволяет на стадии заключения договоров заложить в них такие механизмы, которые понудят контрагента к надлежащему исполнению принятых на себя по договору обязательств. Вместе с тем, не все способы обеспечения исполнения обязательств, содержащиеся в Гражданском кодексе Республики Казахстан [2] одинаково хорошо подходят для обеспечения интересов предпринимателей, кроме того, практика показывает, что недостаточная юридическая грамотность предпринимателей приводит к неэффективности использования указанного механизма, только по той причине, что неудачно выбран тот или иной способ обеспечения исполнения обязательств, либо предпринимателю не всегда детально известен обеспечительный механизм избранного им способа обеспечения своих интересов.

Таким образом, **цель** данной работы состоит в детальной нормативно-правовая характеристике обеспечительных механизмов обязательственно – правовых средств обеспечения интересов предпринимателей, наиболее активно используемых ими в хозяйственной деятельности

Реализация основной цели исследования предполагает постановки и решения следующих **задач**:

- определить основной понятийный аппарат по теме исследования;
- исследовать сущность обеспечения исполнения обязательств;
- установить юридически значимые характеристики способов обеспечения исполнения обязательств, наиболее активно используемых в предпринимательской деятельности ;
- собрать, обобщить и проанализировать материалы правоприменительной практики по теме исследования;
- разработать рекомендаций по совершенствованию использования обеспечительных механизмов, предусмотренных казахстанским гражданским законодательством в предпринимательской деятельности.

Методологической основой исследования является общенаучный метод

всеобщего познания, системно-правовой, формально-правовой, анализ правоприменительной практики. Основу исследования составили также разработки зарубежных и отечественных ученых – юристов, касающиеся проблем использования предусмотренных законодательством механизмов саморегуляции, самозащиты и понуждения к надлежащему исполнению своих обязательств в рамках предпринимательской деятельности.

Нормативно – правовую базу исследования составили Конституция Республики Казахстан, Гражданский кодекс республики Казахстан (общая часть), Закон Республики Казахстан О частном предпринимательстве [3], Постановления Пленума Верховного суда Республики Казахстан по теме исследования, ряд других нормативных актов, регламентирующих использование обеспечительных механизмов интересов предпринимателей в сфере экономического оборота.

Объектом исследования является механизм обеспечения интересов предпринимателей с помощью многообразия, предусмотренных Гражданским кодексом Республики Казахстан способов обеспечения исполнения гражданско-правовых обязательств.

Предметом исследования является нормативно правовой анализ обязательственно – правовых средств защиты интересов предпринимателей, причины разницы частоты использования тех или иных обязательственно – правовых средств в предпринимательской деятельности, а также исследование материалов судебной практики по теме исследования.

Информационную базу составили данные статистики, официальные документы государственных, правительственных органов, материалы законодательных и подзаконных нормативных актов, научные труды и монографии казахстанских и зарубежных юристов. Значительный вклад в изучение юридических аспектов обеспечения интересов предпринимателей в обязательственно –правовой сфере внесли таки казахстанские ученые-юристы как: Сулейменов М.К., Мороз С.П., Диденко, Климкин С.А.

Основной научный результат, полученный в ходе исследования темы дипломной работы, состоит в теоретическом обобщении и решении ряда вопросов, связанных с нормативно – правовым анализом обязательственно – правовых средств защиты интересов предпринимателей.

Основная часть

Обязательственное право как одна из крупнейших подотраслей призвана непосредственно урегулировать имущественный или экономический оборот, преобразуя, тем самым, его в форму гражданско-правового оборота. Иначе говоря, речь здесь идет о правовом оформлении товарно-денежного обмена, т.е. рыночных взаимосвязей в собственном смысле слова. Именно в нормах обязательственного права многочисленные и разнообразные товарно-денежные связи конкретных субъектов обмена, составляющие экономическое понятие рынка, получают правовое признание и закрепление.

Обязательственное право регламентирует рынок, рыночный товарооборот, т.е. перемещение, переход товаров от одних хозяйствующих субъектов к другим, в том числе, значительная часть таких хозяйствующих субъектов – это предпринимтаели. Таким образом, обязательственное право представляет собой подотрасль гражданского права, регулирующую экономический оборот (товарообмен), т.е. отношения по переходу от одних лиц к другим материальных и иных благ, имеющих экономическую форму товара.

Отношения товарного (экономического) обмена отличаются большим многообразием, требующим глубоко развитого и весьма тщательного гражданско-правового оформления. Так, надо иметь в виду, что его предметом могут быть не только вещи, но и другие виды объектов, имеющих товарную, но необязательно вещественную (материальную) форму, - результаты работ и услуг как вещественного, так и неовеществленного характера (например, перевозка грузов), имущественные права (в

частности, безналичные деньги и «бездокументарные ценные бумаги»), некоторые нематериальные блага (определенные результаты творческой деятельности, охраноспособная информация и т.п.), каждый из которых требует для себя различного правового режима и становится предметом товарообмена с учетом этой специфики.

При этом речь может идти как о полном отчуждении имущества, так и о передаче его во временное пользование; о возмездном (причем необязательно эквивалентном) или о безвозмездном переходе соответствующих благ; о нормальных имущественных взаимосвязях и о последствиях их нарушения, например причинении имущественного вреда (поскольку и он сам, и способы его компенсации имеют товарно-денежную форму). Конкретные взаимосвязи отдельных участников имущественного оборота (товарообмена) могут оформляться ими по типичным для таких отношений моделям поведения или строиться на отличающихся от них, например, комплексных началах, сочетающих элементы различных типов взаимоотношений.

Более того, в зависимости от конкретных потребностей участников оборота даже однотипные экономические взаимосвязи могут приобретать различную юридическую (гражданско-правовую) форму. Так, экономические отношения купли-продажи могут выступать в форме обязательств, основанных на различных разновидностях договора купли-продажи – розничной торговле, поставке (оптовой торговле), контрактации сельхозпродукции, снабжении энергоресурсами, а экономические отношения коммерческого посредничества могут оформляться обязательствами из различных договоров – поручения, комиссии, агентского соглашения, доверительного управления.

Все это приводит к появлению и развитию многочисленных институтов и субинститутов обязательственного права, их широкой дифференциации, призванной удовлетворить многообразные и постоянно развивающиеся потребности участников товарообмена. Неслучайно поэтому нормы обязательственного права в чисто количественном отношении преобладают в гражданском законодательстве, в том числе и в Гражданском кодексе Республики Казахстан, а само обязательственное право составляет наибольшую по объему подотрасль гражданского права.

В обязательственном праве наиболее отчетливо проявляется специфика частноправового регулирования, предопределяемая необходимостью существования и развития рыночного оборота. Ведь оно является адекватной правовой формой этого оборота, его порождением, необходимым следствием. Поэтому здесь в наибольшей мере проявляется действие таких принципов частного права, как юридическое равенство товаровладельцев, их самостоятельность и инициатива (диспозитивность) в осуществлении принадлежащих им прав, свобода заключаемых договоров, исключение произвольного вмешательства публичной власти в частные дела. Взаимные права и обязанности участников оборота по преимуществу регламентируются правилами диспозитивного, а не императивного характера. В решающей мере они оформляются свободными соглашениями самих участников, отражающими результаты взаимного согласования их конкретных индивидуальных интересов. В этой сфере известную роль призваны также сыграть обычаи делового оборота, складывающиеся на почве нормальных и устойчивых товарно-денежных связей. Поэтому участники таких отношений получают широкие возможности для самостоятельной организации товарообмена, а само обязательственное право становится одним из основных правовых инструментов управления и организации рыночной экономики.

Обязательственное право характеризуется некоторыми общими направлениями своего развития. Прежде всего, господствующее место в нем занимает договорное право, регулирующее нормальные экономические отношения обмена [4].

Договорное право как ведущая часть обязательственного права развивается в связи усложнением самого оборота. Здесь прослеживается дифференциация обязательств в сфере предпринимательской деятельности и обычных, общегражданских обязательств. При этом, можно говорить о все большей коммерциализации современного договорного

права, усиливающемся влиянии предпринимательских (коммерческих) обязательств на весь гражданский оборот. Об этом свидетельствует и все более значительное воздействие на него правил о договорных обязательствах, оформляющих внешнеэкономический товарообмен, а также известное усиление роли торговых обычаев, в том числе обычаев международного коммерческого (предпринимательского) оборота.

Ряд общих тенденций свойствен и законодательству об обязательствах, особенно договорных. Здесь в первую очередь следует назвать тенденцию к унификации договорного права, главным образом в сфере профессионального предпринимательского оборота, реализующуюся в форме создания унифицированных общих институтов, единообразно регулирующих товарообмен независимо от национальной (государственной) принадлежности его участников. Такие институты закрепляются в ряде специальных международных конвенций, в единообразных нормативных и рекомендательных актах, в унификации торговых обычаев, что призвано облегчить и усовершенствовать отличающийся наибольшим динамизмом международный коммерческий (предпринимательский) оборот.

Данное обстоятельство оказывает большое влияние и на развитие внутреннего (национального) договорного права, что позволяет говорить об усилении его интернационализации. Именно под ее влиянием в национальном законодательстве появляются правила о многих новых видах предпринимательских договоров, таких, например, как лизинг (финансовая аренда), факторинг (финансирование под уступку денежного требования), франчайзинг (коммерческая концессия) и др., о некоторых новых способах обеспечения надлежащего исполнения договорных обязательств (залог), совершенствуются правила о порядке заключения договоров и т.д. Названные тенденции активно проявляются в развитии законодательства о договорах не только в Казахстане, но и в других странах СНГ, содействуя формированию между ними единого правового пространства прежде всего в сфере товарообмена, т.е. гражданского оборота.

Ключевым понятием, можно даже сказать фундаментом обязательственного права, является понятие обязательства.

Обязательство в самом общем виде представляет собой взаимоотношение участников экономического оборота (товарообмена) – субъектов гражданского права, урегулированное нормами обязательственного права, т.е. одну из разновидностей гражданских правоотношений. Следовательно, обязательство, как и всякое правоотношение, характеризуется наличием прав и обязанностей у его участников (субъектов). Этим оно отличается от фактических (неюридических) отношений, в том числе от моральных, политических и тому подобных «обязательств», не пользующихся признанием со стороны государства (публичной власти) и не содержащих в силу этого прав и обязанностей. Так, закон не придает значения данному близким людям «обязательству» не участвовать в азартных играх, так же, впрочем, как и «обязанности» выплатить карточный «долг».

Вместе с тем обязательства как гражданские правоотношения необходимо отличать от правоотношений, относящихся к другим правовым отраслям (главным образом отрасли публичного права). В частности, обязанность по уплате налогов является хотя и имущественной, но публично-правовой, а не частноправовой. Поэтому к налоговым отношениям, хотя бы и рассматриваемым в качестве налоговых обязательств, в принципе неприменимы нормы обязательственного и в целом гражданского (частного) права (п.4 ст.1 Гражданского кодекса Республики Казахстан), например, о законных процентах по денежным обязательствам, о способах обеспечения надлежащего исполнения обязательств, о перемене лиц в обязательствах и др. (если только иное прямо не следует из норм налогового законодательства.

Обязательство является лишь одной из разновидностей гражданских правоотношений. Поскольку обязательства оформляют процесс товарообмена, они относятся к группе имущественных правоотношений. В этом качестве они отличаются от

гражданских правоотношений неимущественного характера, которые поэтому не могут приобретать форму обязательств. Невозможно, например, появление гражданско-правового обязательства сына перед родителями поступить на учебу в университет или отказаться от вредной привычки, обязательства признать честь и достоинство конкретной личности или считать изобретением результат интеллектуального творчества конкретного человека (хотя еще в германской литературе XIX в. Обсуждался вопрос о признании юридической силы за обязательствами «не нарушать покой соседа музыкой в те часы, когда он находится дома», «никогда не играть в карты» и т.п.) [5].

Иное дело, что обязательства, как и сам товарообмен, в отдельных случаях могут носить неэквивалентный или вообще безвозмездный характер, что не изменяет их имущественную природу. Обязательство может быть направлено и на удовлетворение неимущественного интереса управомоченного лица или иметь предметом совершение обязанным лицом действий неимущественного характера, если при этом не теряется связь с имущественным обменом (например, в виде получения за совершение таких действий денежного или иного имущественного эквивалента), чем сохраняется имущественная природа обязательства. Таковы, в частности, возмездные обязательства по предоставлению культурно-зрелищных, медицинских, ветеринарных услуг, а также услуг по обучению и туристическому обслуживанию, так широко распространенных в сфере предпринимательских отношений.

Обязательство может быть направлено на организацию отношений товарообмена, т.е. содержать некоторые условия будущего перехода имущественных благ. Таковы, например, обязательства участников предварительного договора, которые обязуются заключить в будущем договор о передаче имущества, выполнении работ или оказании услуг (основной договор) на условиях, предусмотренных предварительным договором (п.1 ст.390 Гражданского кодекса Республики Казахстан), а также обязательства участников учредительного договора и договора простого товарищества. Но такие предварительные обязательства, в том числе и с организационным содержанием, всегда прямо обслуживают имущественный (товарный) оборот, неотделимы от него и не имеют самостоятельного значения. Поэтому их существование не колеблет положения об имущественном характере обязательственных отношений.

Обязательства отличаются и от других имущественных гражданских правоотношений – вещных, исключительных и корпоративных. Вещные и исключительные правоотношения, оформляющие принадлежность (присвоенность) материальных и нематериальных благ, по своей юридической природе, как известно, являются абсолютными, поскольку в них конкретным управомоченным лицам противостоит неопределенный круг обязанных лиц («все третьи лица»), которые должны воздерживаться от неправомерных посягательств на чужое имущество и не препятствовать управомоченным лицам осуществлять их права («обязанности пассивного типа»). Корпоративные же правоотношения, будучи относительными по своей юридической природе, имеют особый субъектный состав: они возникают и существуют только между участниками (членами) корпораций, а также между ними и созданной ими корпорацией, а их содержание составляют права и обязанности главным образом организационно-имущественного характера, поскольку они оформляют не непосредственный товарообмен между участниками, а организацию управления и использования корпоративного имущества .

Обязательства оформляют конкретные акты экономического обмена, возникающие между вполне определенными участниками. Поэтому они представляют собой типичные относительные правоотношения, характеризующиеся строго определенным субъектным составом. В силу этого обязательство юридически связывает только конкретное обязанное лицо. Если, например, последнее в нарушение своей обязанности производит исполнение не своему контрагенту – управомоченному, а иному (третьему) лицу, то сам управомоченный обычно не вправе потребовать что-либо от этого третьего лица, ибо

обязательство не может создать обязанности для тех, кто в нем не участвовал. Но он сможет взыскать убытки со своего контрагента.

В абсолютных правоотношениях существо субъективного права, как известно, сводится к праву на собственное поведение (по отношению к неопределенному кругу обязанных лиц), тогда как в относительных правоотношениях оно становится правом требования конкретного поведения от обязанных лиц. Поэтому предмет обязательств составляют вполне определенные действия по передаче имущества, производству работ, оказанию услуг (выступающие в форме обязанностей активного типа) либо воздержание от конкретных действий (например, обязанность не разглашать сущность полученного по договору секрета производства (ноу-хау) без согласия первоначального обладателя такой информации), а не общая обязанность не препятствовать кому-то в осуществлении его права, как в абсолютных правоотношениях.

Объектом вещных правоотношений могут быть только вещи, причем индивидуально определенные, а объектами отношений интеллектуальной и промышленной собственности – выраженные в объективной форме конкретные нематериальные объекты, тогда как объектом обязательства могут быть самые различные объекты имущественного оборота, в том числе вещи, определенные как индивидуальными, так и родовыми признаками, а также конкретные имущественные права, результаты работ, оказание услуг материального и нематериального характера и т.д., по поводу которых не может возникнуть вещных или исключительных прав.

Вместе с тем обязательства тесно связаны с вещными и исключительными (абсолютными) правоотношениями, ведь обладание имуществом (товаром) на соответствующем юридическом титуле, прежде всего на праве собственности, с одной стороны, составляет необходимую предпосылку товарообмена, а с другой – становится его обычным результатом, закрепляя соответствующий имущественный объект за новым владельцем. Иначе говоря, абсолютные правоотношения закрепляют предпосылки и результаты товарообмена (т.е. относительных, обязательственных правоотношений), что позволяет говорить об их взаимозависимости, а иногда даже о производности обязательственных прав от вещных и исключительных. Со своей стороны обязательства как относительные правоотношения являются юридической (гражданско-правовой) формой конкретных актов товарообмена, из которых складывается имущественный (гражданский) оборот.

Содержание обязательственного, как и всякого другого, правоотношения составляют права и обязанности его сторон (участников). Управомоченная сторона (субъект) обязательства именуется кредитором, или верителем (от лат. Credo – верю), поскольку предполагается, что она «верит», доверяет исполнительности другой стороны – своего контрагента, называемого здесь должником, т.е. лицом, обязанным к выполнению долга, или дебитором (от лат. Debitor – должник).

Соответственно этому субъективная обязанность должника по совершению определенных действий (или воздержанию от каких-либо действий) в обязательственном правоотношении называется долгом, а субъективное право – правом требования. Долг как субъективная обязанность составляет существо, специфику обязательственного правоотношения, но не исчерпывает его. Неправильно поэтому встречающееся иногда именование данной субъективной обязанности (долга) или даже оформляющего ее документа (например, долговой расписки) обязательством (долговым обязательством и т.п.).

Поскольку товарообмен предполагает вполне конкретные действия участников (по передаче имущества в собственность или в пользование, по производству работ, по оказанию услуг и т.д.), они и становятся предметом обязательства. Из содержания таких действий должно быть определенно ясно, что именно обязан сделать конкретный должник. Сами же эти действия, составляющие содержание имущественного оборота

(товарообмена), всегда так или иначе преследуют имущественные цели, выражают тот или иной имущественный интерес [6].

В развитом товарообмене предметом обязательства может быть и воздержание от конкретных действий. Например, в рамках правоотношений по договору комплексной предпринимательской лицензии (франчайзинга) на лицензиата возлагается обязанность пассивного типа - не разглашать секреты производства лицензиара и другой полученной от него конфиденциальной коммерческой информации (п.п.4 ст.899 Гражданского кодекса Республики Казахстан).

Хотя предмет обязательства в большинстве случаев не сводится только к воздержанию от действий, указание на такую возможность необходимо, ибо в его отсутствие создается ошибочное представление о том, что данный предмет может составлять только совершение активных действий, а не пассивное поведение. В отличие от активных действий, всегда совершаемых должником в отношении кредитора, воздержание от каких-либо действий перед контрагентом фактически означает запрет совершения таких действий по отношению к иным (третьим) лицам (например, обязанность неразглашения каких-либо сведений; недопустимость передачи произведения для использования иным издателям; воздержание от конкуренции, представляющее собой недопустимость совершения аналогичных сделок с иными контрагентами, и т.д.).

Таким образом, обязательство представляет собой оформляющее акт товарообмена относительное гражданское правоотношение, в котором один участник (должник) обязан совершить в пользу другого участника (кредитора) определенное действие имущественного характера либо воздержаться от такого действия, а кредитор вправе требовать от должника исполнения его обязанности.

Аналогичное, по сути, определение обязательства закреплено и в ст. 268 Гражданского кодекса Республики Казахстан, с тем лишь отличием, что законодатель не использует в нем сугубо научные категории правоотношения и товарного обмена, а также иллюстрирует возможный предмет обязательства примерным перечнем составляющих его действий.

Существо обязательства сводится к обязанию конкретных лиц к определенному поведению в рамках имущественного (гражданского) оборота, т.е. к тем или иным формам товарообмена. Для него характерно «состояние связанности одного лица в отношении другого», как называют это Лунц и Новицкий в своей работе, посвященной юридической природе обязательства. Действительно, обязательственное правоотношение как бы «обвязывает», сплетает своих участников определенными узами (на чем, в частности, был основан отмечавшийся историками отечественного права старинный обряд связывания рук договаривающихся сторон и наименование самого договора «суплеткой»). Такой подход к сущности обязательства, характерный для континентальной правовой системы, проистекает из представлений римского частного права об обязательстве как об определенных «правовых оковах» (vinculum juris), в силу которых лицо принуждается к исполнению какого-либо дела [5].

Традиционно поэтому принято считать, что субъективное обязательственное право есть «право на действие другого лица», которое дает возможность господства над поведением должника, а в древности – даже и над самим должником (тогда как вещное право, прежде всего, право собственности, позволяет осуществлять лишь господство над вещью). В современных условиях обязание должника к определенному поведению (действию или, реже, к воздержанию от действия) означает, что кредитор вправе требовать от него исполнения под угрозой применения мер гражданско-правовой (имущественной) ответственности.

Вместе с тем следует иметь в виду, что в ряде случаев кредитор по обязательству также должен совершить некоторые действия, прежде всего, принять предложенное должником исполнение (соответствующее всем условиям обязательства и составляющее его предмет), а также оформить его (выдать должнику расписку в получении денежного

долга, подписать акт сдачи-приемки выполненных для него работ и т.п.). Такого рода действия, обычно, сопутствуют исполнению обязанности должника, составляющей существо соответствующего обязательства, и потому специально не включаются в его предмет. Они составляют содержание так называемых кредиторских обязанностей, исполнения которых должник вправе потребовать от кредитора. Однако при этом должник не становится кредитором, а кредитор – должником, ибо речь идет о сугубо вспомогательных действиях, касающихся исполнения основного долга и не составляющих самостоятельного, полноценного обязательственного отношения, а входящих в состав единого обязательства. Поэтому наличие кредиторских обязанностей не превращает обязательство во взаимное (двустороннее), а его исполнение – во встречное, обусловленное предварительным исполнением своих обязанностей другой стороной обязательства [5].

Как и другие правоотношения, обязательства возникают из различных юридических фактов, называемых в обязательственном праве основаниями возникновения обязательств (ст.271 Гражданского кодекса Республики Казахстан). Следует подчеркнуть, что при отсутствии какого-либо из оснований, прямо предусмотренных Гражданским кодексом Республики Казахстан, обязательственных правоотношений не возникает, ибо отнюдь не все появляющиеся в реальной жизни факты или ситуации имеют юридическое и тем более обязательственно-правовое значение. Так, создание объекта интеллектуальной собственности или приобретение права собственности на имущество по давности владения сами по себе не влекут появления каких-либо обязательств, будучи основаниями возникновения лишь определенного исключительного или вещного права. Поэтому для квалификации правоотношения в качестве обязательственного прежде всего необходимо установить основание его возникновения.

Наиболее распространенное основание возникновения обязательств составляет договор собственников вещей либо иных законных владельцев имущества (а в современном обороте – также и обладателей авторских, патентных и иных исключительных прав). Договор представляет собой обычное, чаще всего встречающееся основание нормального товарообмена, а договорные обязательства – основную разновидность обязательств. При этом речь идет не только о договорах по передаче вещей, производству работ или оказанию услуг, но и о договорах об уступке (передаче) различных имущественных прав, в том числе исключительных и корпоративных.

Обязательства возникают и из иных, односторонних сделок. Например, содержащийся в завещании завещательный отказ после открытия наследства порождает обязательство между наследниками и отказополучателем.

Важно иметь в виду, что обязательственные правоотношения возникают и из сделок, не предусмотренных законом, но не противоречащих ему и порождающих гражданские права и обязанности в силу общих начал и смысла гражданского законодательства (п.п.1 ст.7 Гражданского кодекса Республики Казахстан), что особенно актуально в условиях многообразной и динамичной предпринимательской деятельности. В связи с постоянным развитием и усложнением товарного оборота развитое законодательство не может содержать и не содержит исчерпывающего перечня допускаемых сделок, в том числе договоров (или их видов), учитывая общий принцип договорной свободы. Важно лишь, чтобы конкретные сделки участников оборота не противоречили законодательным запретам и предписаниям, а также соответствовали принципам и существу частноправового регулирования.

В ряде случаев основаниями возникновения обязательств становятся акты публичной власти. К их числу относятся, во-первых, административные акты государственных органов и органов местного самоуправления ненормативного (индивидуального) характера, если они прямо названы в этом качестве законом (пп.2 ст. 7 Гражданского кодекса Республики Казахстан). Например, решение компетентного органа публичной власти об изъятии у частного собственника земельного участка для

государственных нужд порождает обязательство по выкупу такого участка государством или его продаже с публичных торгов, а решение о реквизиции вещи у частного собственника порождает обязательство по оплате ее стоимости. Принятие государственным органом акта, не соответствующего закону или иному правовому акту, может стать основанием возникновения деликтного обязательства.

Во-вторых, речь идет о судебных решениях, которые также могут порождать обязательства (пп.3 ст.7 Гражданского кодекса Республики Казахстан). Так, решение суда об изъятии у частного собственника бесхозяйственно содержимых культурных ценностей порождает обязательство государства по их выкупу или продаже с публичных торгов, а решение суда по поводу разногласий, возникших при заключении договора в обязательном порядке, в соответствии с требованиями гражданского законодательства определяет условия такого договора, т.е. становится основанием возникновения соответствующего договорного обязательства.

Обязательства возникают и в связи с совершением неправомерных действий по причинению вреда другому лицу или неосновательному обогащению за счет другого лица (пп.6 ст.7 Гражданского кодекса Республики Казахстан). Существо этих обязательств составляет обязанность компенсации причиненного вреда или возврата неосновательно приобретенного имущества, которая всегда носит имущественный характер, включая и случаи возмещения морального вреда. Такие обязательства могут возникать в результате действий как граждан и юридических лиц, так и органов публичной власти, в том числе при принятии ими индивидуальных или нормативных актов, не соответствующих закону или иным правовым актам.

Иногда обязательства возникают и вследствие таких юридических фактов, как юридические поступки, называемые законом «иными действиями граждан и юридических лиц» (пп.7 ст.7 Гражданского кодекса Республики Казахстан), т.е. не являющихся сделками. Таковы, например, находка или обнаружение клада, порождающие обязательства соответственно по возврату найденной вещи или по передаче клада либо его части собственнику имущества, где был обнаружен клад, а также действия по предотвращению вреда личности или имуществу гражданина, порождающие обязательство по возмещению понесенных при этом расходов, а в отдельных случаях – и по дополнительному вознаграждению.

Наконец, основаниями возникновения обязательства могут стать не зависящие от воли людей юридические факты – события (пп.8 ст.7 Гражданского кодекса Республики Казахстан), например наступление стихийного бедствия или иного чрезвычайного обстоятельства, сделавшее непригодным для проживания единственное жилое помещение гражданина, порождает обязательство по предоставлению ему для временного проживания другого жилого помещения из государственного фонда. Юридические поступки и события не являются распространенными основаниями возникновения обязательств.

Таким образом, подводя итог вышеизложенному и следуя цели использования в качестве понятийного аппарата исключительно легитимных терминов, можем привести определение обязательства, содержащееся в ст. 268 Гражданского кодекса Республики Казахстан - «В силу обязательства одно лицо (должник) обязано совершить в пользу другого лица (кредитора) определенное действие, как-то: передать имущество, выполнить работу, уплатить деньги и т. д., либо воздержаться от определенного действия, а кредитор имеет право требовать от должника исполнения его обязанности. Кредитор обязан принять от должника исполнение»

Заключение

Предпринимательство, как особый вид деятельности, выполняющий важнейшие социальные функции (ресурсную, организаторскую и новаторскую), характеризуется такими специфическими признаками, как инициативность, мобильность, нацеленность на получение прибыли и т.д. В связи с чем, в предпринимательской деятельности сложился

специфический механизм саморегуляци на основе норм действующего законодательства – это и предпринимательские договоры, и претензионный порядок, как форма самозащиты своих нарушенных прав и законных интересов во взаимоотношениях с другими хозяйствующими субъектами, и, конечно, активное использование механизма обеспечения исполнения обязательств, возникающих в предпринимательской сфере. Действительно, механизм обеспечения исполнения обязательств, основы которого заложены в казахстанском гражданском законодательстве посредством регламентации способов обеспечения исполнения гражданско-правовых обязательств, как нельзя лучше подходит для использования их в предпринимательской деятельности, поскольку данная деятельность сопряжена с разнообразными и множественными хозяйственными связями, в том числе, не всегда с субъектами надежность которых, как контрагентов в хозяйственных отношениях проверена. Грамотное же использование способов обеспечения исполнения обязательств позволяет на стадии заключения договоров заложить в них такие механизмы, которые понудят контрагента к надлежащему исполнению принятых на себя по договору обязательств.

Список источников

1Жилинский С.Э. Предпринимательское право (правовая основа предпринимательской деятельности), Москва, 2011, - С.38

2 Гражданский Кодекс Республики Казахстан.

3 Закон Республики Казахстан О частном предпринимательстве от 31 января 2016 года N 124 // СПС «Закон»

4 Газдиев М.А. Особенности содержания обязательственных правоотношений, Сборник материалов международной научно-практической конференции (в рамках ежегодных цивилистических чтений) «Объекты гражданских прав», Алматы, 2014, с.354-358

5 Лунц, Новицкий Юридической природе обязательства.

6 Ибрагимова Т.А. Субъективные гражданские права сторон обязательства и средства их обеспечения: отдельные аспекты, Сборник материалов международной научно-практической конференции, посвященной памяти профессора Ю. Басина «Субъективное гражданское право и средства его обеспечения», Алматы, 2015, с.54-62

7 Мейер Д.И. Русское гражданское право. Ч. 2 (Серия «Классика российской цивилистики»). Москва, 2007. - С. 106.

8 Коваленко Е.Ю. Меры защиты интересов участников денежных обязательств, Сборник материалов международной научно-практической конференции, посвященной 10-летию Казахского гуманитарного юридического университета «Защита гражданских прав», Алматы, 2015, с. 276-282

9 Дождев Д.В. Римское частное право: Учебник для вузов. М., 2003. С. 479.

10 Комментарий к Гражданскому кодексу Республики Казахстан 2 том общая часть, Алматы, 2013, - С354.

11 Годеме Е. Общая теория обязательств. М., 1948. С. 395.

12 Гражданское уложение Германии. Вводный закон к Гражданскому уложению. Пер. с нем. / Под ред. А.Л. Маковского и др. М., 2014. С. 83.

ӘОЖ:347.1

Ибрагимов Э.Б., Құқықтану
Жалыбин С.М., профессор

Қазақстан Республикасында азаматтарды жұмыспен қамтамасыз етуді құқықтық реттеу

Аңдатпа

Қазақстан Республикасындағы экономикалық реформа және нарықтық қатынастың қалыптасуы еңбек ресурстарын пайдалану, еңбек заңдарын іс жүзінде қолдануда бірқатар жаңа проблемалар тудырып отыр. Қазақстан Республикасының Президентінің «Қазақстан-2030» Жолдауында теңдестіруді жою және жұмыс істейтін еңбек рыногын құру байлар мен кедейлер арасындағы айырмашылықты ұлғайтты деп атап көрсетілген.

Түйінді сөздер

Сот, *меншік, мемлекет,заң, үй, мекеме, жер, кондоминиум, сервитут, зат, жеке меншік,* қорғау, азамат.

Кіріспе .

Қалыптасқан экономикалық жағдай еңбек рыногындағы шиеленіспен байланысты. Кәсіпорындар мен ұйымдардың толықтай немесе жарым-жартылай тоқтауы, қызметкердің жұмыс күнін немесе жұмыс аптасын толық істемеуі, жұмыссыздық және тағы басқалары осының көрінісі.

Қазақстанның және өзге де кеңестік мемлекеттердің нарықтық қатынастарға өтуі Кеңестік Одақ 1930 жылдан 1991 жылдарға дейін білмеген жұмыссыздықтың пайда болуына және еңбек нарығының туындауына алып келді. Қазіргі кезде жұмыссыздық мәселесі елдің миллиондаған еңбекке қабілетті халқына таныс жайт.

Қазіргі заманда еңбек нарығы азаматтарды лайықты жұмыспен тиімді қамтамасыз етумен, жұмыс күшіне қатысты ұсыныстар мен сұраныстарды қанағаттандырумен байланысты экономикалық және құқықтық қатынастардың жиынтығын білдіреді. Бұл қатынастардың субъектілері болып әрқайсысы еңбек нарығында ортақ және ерекше мүдделерге ие жұмыссыз тұлғалар, жұмыс берушілер мен мемлекет танылады.

Жұмыс күшінің иесі ретіндегі азаматтар еңбек нарығында тиісті ақылы жұмыс табуға тырысады. Жұмыс беруші табыс табу мақсатында өзінің негізгі қызметін жүзеге асыру үшін тиісті жұмыс күшін табыға тырысады. Бұл ретте мемлекет аталған қатынастардың өркениетті түрде даму және жұмыс беруші мен қызметкерлердің тиісті салықтар жинау мақсатын иелене отырып, реттеуші және үйлестіруші болып табылады.

Осыған сәйкес, жұмыспен қамтылу дегеніміз - азаматтардың Қазақстан республикасының конституциясына, заңдар мен өзге де нормативтік құқықтық актілерге қайшы келмейтін жеке қажеттіліктерін қанағаттандыруға байланысты және оларға табыс немесе кіріс әкелетін қызметі танылады. Барлық жұмыспен қамтылғандар мен жұмыссыз тұлғалар елдің еңбек ресурстарын құрайды.

Жұмысқа орналасу – азаматтардың жұмысты іздеу және иелену үрдісі. Бұл үрдіс төрт дербес нысанда жүзеге асырылуы мүмкін:

1. азаматтық өзі жұмыс іздеп, оған орналасуы;
2. халықты жұмыспен қамту және жұмысқа орналастыру жөніндегі уәкілетті органның немесе халықты жұмыспен қамту жөніндегі жеке агенттіктің көмегімен азаматтың жұмысты табуы;
3. азамат өзі бұрын жұмыс істеген және кінәсіз қызметтен босатылған өндірісте өзінің жұмыс берушісі арқылы жұмысқа орналасуы;
4. жұмысқа орналасудың өзге де тәсілдері.

Статистика мәліметтеріне сүйенсек, статистика органдарының алғашқы деректері бойынша жалпы жұмыссыздықтың деңгейі жыл (2010 жылдың) басындағы 6,8 %-дан ағымдағы жылдың 3 тоқсанының қорытындысы бойынша 5,9 %-ға дейін төмендеді. Өткен жылдың ұқсас мерзімінде ол 6,4 % құрады.

2009 жылдың 1 қазанына тіркелген жұмыссыздықтың деңгейі 0,8 % құрады, республикалық көрсеткіш 1,0 % құрады.

Ағымдағы жылдың 1 қазанына жұмыспен қамту органдарында есепте тұрған жұмыссыздардың саны 4207 адамды құрады, олардың ішінен 1485 адам қазіргі кезде кәсіптік даярлау мен қайта даярлаудан өтуде, 664 адам – қоғамдық жұмыстарға қатысады.

2010 жылы облыстарда тұрғындарды тиімді жұмыспен қамтамасыз ету, жұмыс істеп тұрған жұмыс орындарын сақтап қалу және жаңа жұмыс орындарын құру, жұмыссыздық деңгейінің өсуін болдырмау бойынша жұмыстар жалғастырылуда (А қосымшасын қараңыз).

Жұмыс орындарының сақталуын, мүмкін болатын жұмысшылардың қысқаруы туралы мемлекеттік органдарды уақытында ескертуді, ҚР нормативті-құқықтық актлерімен қарастырылған төлемдердің кепілдемелігін, ішкі кәсіпорындық дайындық жүйесін дамытуды қарастыратын 208 Меморандум өз жұмысын жалғастыруда.

Меморандум жасасқан барлық кәсіпорындар міндеттемелерді орындауда. Кәсіпорындар қалыпты жағдайда жұмыс істеуде, толық емес жұмыс күні тәртібінде жұмыс істейтін және мәжбүрлі жұмыссыздық жағдайында жұмыс істейтін жұмысшылар жоқ. Құзыретті органдарға ұсынылған мәліметтер бойынша жұмыс берушілердің таралуына байланысты жұмысшылардың босауы, сандарының және штатының қысқаруы күтілмейді. Тұрғындарды жұмыспен қамтуға жәрдемдесу бойынша іс-шараны қаржыландыруға жергілікті бюджеттен 356,9 млн. теңге қарастырылған.

Аталған мәліметтерге қарасақ, елімізде жұмыссыздар санаттары ақырындап азайып келе жатқандай. Бірақ, ол елімізде бұл мәселенің мүлдем жойылуын түсіндірмейді. Елімізде қаншалықты жұмыспен қамту шаралары жүзеге асырылғанымен де әлі де болса жұмыссыздар қатары азайған жоқ. Оның ішінде жастардың еңбекке орналасу мәселесі, немесе олардың еңбекке орналасу барысындағы Еңбек кодексінің нормаларының мүлде сақталмауы, мүгедектердің жұмысқа орналасу барысындағы мәселелері әлді де болса қиындықтар туғызатыны бәрімізге мәлім.

Әлеуметтік саясаттың өзегі-халықты жұмыспен қамту бағыты. Еңбекке жарамды азаматтар мүмкіндігінше көбірек жұмыспен қамтылғаны абзал. Азаматтар толығымен жұмыспен қамтылса қоғамның да, мемлекеттің де жағдайы жақсара түсері анық. Қазіргі уақытта жұмыссыздық мәселесі әлемдегі өзекті проблемаларға айнала бастағанын ескеру керек. Біздің елде кейбір шетел мемлекеттеріндегідей жұмыссыздыққа байланысты келеңсіз жағдайларды болдырмау үшін жұмыспен қамту саясатын дұрыс жолға қою керек.

Жұмыссыздықты азайту үшін мемлекетіміз көптеген шаралар атқарып жатыр. Мысалы, азаматтарға қолдау көрсетудің мемлекеттік жүйесі олардың қайта оқып үйренуі мен жаңа кәсіпті игеруіне ынталандыруда. Әлеуметтік қызмет көрсетудің мемлекеттік стандарттарын енгізу, әлеуметтік қызмет көрсету ісімен шұғылданатын ұйымдардың қызметін міндетті түрде лицензиялауды кіргізу және олардың жұмысын тіркеу керектігін Елбасы айтып өтті.

Жұмысты жазудағы мақсат, халықты жұмыспен қамту, азаматтарды лайықты жұмысқа орналастыру және оларды жұмысқа орналастыру барысында туындаған мәселелерді қарастыру болып табылады.

Бұл талаптарды іс жүзінде жүзеге асыру үшін мынадай міндеттерді қойып отырмыз:

- халықты жұмыспен қамту, жұмыссыздар, жұмысқа орналасу, жұмыс орындары ұғымдарын қарастыру;

- халықты жұмыспен қамту аясындағы мемлекеттік саясаттың негізгі бағыттарын қарыстыру;

- азаматтардың жұмыспен қамтылу аясындағы құқықтарын қарастыру;
- жұмыссыздардың құқықтық мәртебесін ашу;
- бүгінгі таңдағы жұмыссыздық мәселелерін қарастыру болып табылады.

Еңбекті қоғамдық ұйымдастыруды құқықтық реттеудің мәнін, мазмұнын және тетігін мемлекеттің еңбек ресурстарын пайдалану саласындағы саясаты анықтайды. Әңгіме азаматтардың еңбек және кәсіпкерлік ынтасына қолдау көрсету, жұмыссыздықты болдырмау және азайту, еңбек ұжымдары мен жұмыс берушілер өкілдерінін мемлекеттің жұмыспен қамтылу саясатын жүргізуге қатысуы, еңбек ресурстарын тиімді пайдалану және басқа ұйымдық-құқықтық және әлеуметтік-экономикалық сипаттағы шаралардың жүргізілуі жайында. Бұл жұмыста халықты жұмыспен қамту саласындағы мемлекеттік саясаттың негізгі бағыттары айқындалады, азаматтардың бұл саладағы құқықтары талданады, халықтың жұмысқа тартылуын реттеу және ұйымдастыру мәселесі, соңдай-ақ әлеуметтік кепілдіктер мен ға өтем төлеу мәселесі қаралады.

Жұмыспен қамту және жұмысқа орналастыру туралы заңдарға жалпы сипаттама.

Еңбек нарығынын түсінігі. Қазақстанның және өзге де кеңестік мемлекеттердің нарықтық қатынастарға өтуі Кеңестік Одақ 1930 жылдан 1991 жылдарға дейін білмеген жұмыссыздықтың пайда болуына және еңбек нарығының туындауына алын келді. Қазіргі кезде жұмыссыздық мәселесі елдің миллиондаған еңбекке қабілетті халқына таныс.

Қазіргі заманда еңбек нарығы азаматтарды лайық жұмыспен тиімді қамтамасыз етумен, жұмыс күшіне қатысты ұсыныстар мен сұраныстарды қанағаттандырумен байланысты экономикалық және құқықтық қатынастардың жиынтығын білдіреді.

Бұл қатынастардың субъектілері болып әрқайсысы еңбек нарығында ортақ және ерекше мудделерге ие жұмыссыз тұлғалар, жұмыс берушілер мен мемлекет болып табылады.

Жұмыс күшінің иесі ретіндегі азаматтар еңбек нарығында тиісті ақылы жұмыс табуға тырысады. Жұмыс беруші табыс табу мақсатында өзінің негізгі қызметін жүзеге асыру үшін тиісті жұмыс күшін табуға тырысады. Бұл ретте, мемлекет аталған қатынастардың өркениетті түрде даму және жұмыс беруші мен қызметаерден тиісті салықтар жинау мақсатын иелене отырып, реттеуші және үйлестіруші болып табылады.

Еңбек нарығын жұмыс берушілер мен жалданбалы қызметкерлер еңбек шарттарын бекітетін, еңбек құқығы катынастарына түсетін құқықтық кеңістік ретінде де қарастыруға болады. Кең мағынада, мұндай құқықтық кеңістік ретінде Қазақстан Республикасының бүкіл аумағы, шетелдердегі Қазақстан Республикасының елшіліктері мен консулдықтарының аумақтары табылады. Алайда, көп жағдайда мұндай құқықтық кеңістік ретінде азаматтарды жұмыска қабылдайтын ұйымдардың аумағын түсінуге болады.

Аталған құқықтық кеңістіктердің шектері «қатып қалған» статикалық сипатқа ие емес. Еңбек нарығының құқықтық кеңістігінің шектерін өзгерту мүмкіндігі еңбектің козғалысымен байланысты. Халықтың жұмыс істейтін бөлігі Қазақстан Республикасының аумағында да, бұл аумақтан тыс жерлерде де жұмысқа тұрып, одан өз еркімен шыға алады. Сонымен, еңбектің қозғалысы (халықтың көшіп-қонуы) еңбек нарығының, оның құқықтық кеңістігінің құрамдас бөлігі болып табылады.

Мемлекеттің еңбек нарығындағы негізгі және басты функциясы - бұл еңбек нарығының өркениеттік нысандарын қамтамасыз ету және дамыту. Қазіргі кезде бұл мақсатты жүзеге асыруға Қазақстан Республикасының Еңбек және халықты әлеуметтік қорғау министрлігінің қарамағына кіретін халықты жұмыспен қамту және жұмысқа орналастыру жөніндегі мемлекеттік органдар жүзеге асырады.

Халықты жұмыспен қамту және жұмыска орналастыру мәселелеріне Қазақстан Республикасының еңбек заңдары салыстырмалы түрде жақында - жұмыссыздық проблемасының туындауымен ден қойды. Дәл осы кезден бастап Қазақстан Республикасының еңбек заңдарында халықты жұмыспен қамту туралы бірқатар құқық

нормалары пайда болды. Қазіргі кезде халықты жұмыспен қамту қатынастары мыналармен реттеледі:

- жұмыссыздықтан қорғау құқығын көздейтін Қазақстан Республикасы Конституциясының нормаларымен;
- қызметкерлердің жұмыстан босау кезіндегі кепілдіктерін бекіткен, жұмыссыздықтан қорғауға және еңбекке қатысты конституциялық құқықтың маңызды кепілдігі болып табылатын ҚР 2001 жылғы 23 қаңтардағы «Халықты жұмыспен қамту туралы» туралы заңымен;
- халықты жұмыспен қамтудың және жұмыска орналастырудың негізгі міндеттері мен функцияларын нақтылаған халықты жұмыспен қамту және жұмыска орналастыру жөніндегі мемлекеттік органдар туралы ережелермен;
- ҚР Үкіметінің 1999 жылғы 25 маусымдағы № 855 «Әлеуметтік қорғауды қажет ететін тұлғаларды жұмысқа алу үшін ұйымдарда жұмыс орындарының ең төменгі санына (квотасын) белгілеу мәселелері туралы» қаулысымен; өз қызметкерлері үшін халықты жұмыспен қамту, жұмыссыздықтан қорғау шараларын көздейтін, еңбек құқығының шарттық нормалары ретіндегі ұжымдық шарттар мен әлеуметтік-әріптестік келісімдерінің нормативтік бөліктерімен;
- Чернобыль апатынан жапа шеккендер, колайсыз табиғат жағдайларында жұмыс істейтіндер, мемлекеттік қызметшілер және т.б. үшін жеңілдіктер туралы, осы қызметкерлер санаттары үшін олардың еңбекке құқығына кепілдіктерін қамтамасыз ететін нормалардан тұратын бірқатар жарлықтармен және арнайы нормативтік құқықтық актілермен;
- ҚР «Халықты жұмыспен қамту туралы» заңының қолданылуына түсіндірме жасаған халықты жұмыспен қамту органдарының актілерімен.

Бұл нормативтік құқықтық актілердің мәні мыналардан көрініс табады:

1) олардың негізінде халықты жұмыспен қамту жөніндегі мемлекеттік органдар құрылған және қызмет етеді;
2) жұмыссыздық жұмыспен қамтылғандар, лайықты жұмыс және т.б. осы сияқты жаңа түсініктерді бекітті;
3) жұмыссыз тұлғаның мәртебесін бекітті;
4) халықты жұмыспен қамту саласындағы мемлекеттік саясаттың негізгі қағидалары мен бағыттарын анықтады;
5) ҚР «Халықты жұмыспен қамту туралы» заңында 5-бабында халықты жұмыспен қамту саласындағы мемлекеттік кепілдіктер бекітілді;
6) азаматтардың халықты жұмыспен қамту саласындағы құқықтарын анықтады;
7) халықты жұмыспен қамту жөніндегі уәкілетті органның жұмысын ұйымдастыруды ресми түрде бекітті;
8) жұмыс берушілердің халықты жұмыспен қамтуды қамтамасыз етуге, соның ішінде, өз қызметкерлерін өндіріс ішінде оқыту және кәсіби дайындығы жүйесін дамытуға және қоғамдық жұмыстарды өз қаражаты есебінен қаржыландыруға қатысуын көздеді;
9) әлеуметтік жағдайы нашар азаматгардың қатарындағы жұмыссыздарға мақсатты әлеуметтік кемек көрсетудің тәртібін анықтады.

Сонымен, халықты жұмыспен қамту және жұмысқа орналастыру саласындағы заңдарда жарияланғандай, мемлекет Қазақстан Республикасының аумағында тұрақты түрде тұратын азаматтарға мыналарды кепілдейді:

- еңбекке және кәсіп түрін таңдаудағы еркіндік құқығын;
- қызметінен негізсіз босатылған жағдайда құқықтық қорғануды;
- тиісті жұмысты таңдауда және жұмысқа орналасуда халықты жұмыспен қамту жөніндегі уәкілетті органның тегін көмегін алуды;
- жаңа кәсіпке немесе мамандыққа тегін үйренуді және біліктілігін тегін көтеруді;

- кәсіпорындарға, мекемелерге, ұйымдарға берілген тапсырыстарға сәйкес тиісті мамандарды тауып беруді.

Жоғарыдан байқағанымыздай, халықты жұмыспен қамту саласындағы нормативтік құқықтық актілер үшін де, жұмыс берушілер үшін де ерекше мәнге ие, себебі, олар дың құқықтарын корғайды, ал жұмыс берушілер үшін қажетті мамандарды таңдауға септігін тигізеді. Сонымен қатар, халықты жұмыспен қамту және жұмыска орналастыру саласындағы бұл құқық нормалары азаматтар мен жұмыс берушілердің халықты жұмыспен қамту және жұмыска орналастыру жөніндегі уәкілеттік органмен қарым-қатынасын реттейді.

Халықты жұмыспен қамту, жұмыссыз және лайықты жұмыстың түсінігі. ҚР «Халықты жұмыспен қамту туралы» заңның бірінші тарауында халықты жұмыспен қамту саласындағы маңызды түсініктерге, сонымен қатар, осы саладағы субъектілерге келесідей заңды анықтамалар берілген:

«Жұмыспен қамтылу — азаматтардың Қазақстан Республикасының Конституциясына, заңдар мен өзге де нормативтік құқықтың актілерге қайшы келмейтін жеке қажеттіліктерін қанағаттандыруға байланысты және оларға табыс немесе кіріс әкелетін қызметі. Басқаша айтар болсақ жұмыспен қамтылған тұлға - бұл өзінің еңбекке құқығын іс жүзінде жүзеге асырушы, яғни, еңбек қызметіне қатысушы тұлға. Бұл ретте ескеретін бір жайт, ҚР Конституциясына және ҚР Еңбек кодексіне сәйкес азаматтарға өздерінің еңбекке қабілетін дербес шешудің айрықша құқығы тиесілі. Заңдарда көздемесе, еңбекке мәжбүрлеудің қандай да бір нысанына жол берілмейді. Мысалы, КР Қылмыстық кодексінде жазалау шарасы ретінде түзету жұмыстары көзделген. Алайда, мұндай жұмыстарға тарту тек соттың негізінде ғана жүзеге асырылады.

Сонымен, азаматтардың жұмыспен камтылмағандығы оларды жа-уапкершілікке тартудың негізі болып табылмайды.

Қандай тұлғалар жұмыспен қамтылған деп саналады? ҚР «Халықты жұмыспен қамту туралы» заңының 2-бабына сәйкес, жұмыспен қамтылған халыққа мына азаматтар жатады:

1. еңбек шартымен жұмыс істейтін, оның ішінде толық не толық емес жұмыс уақыты жағдайларында сыйақы үшін жұмыс орындайтын немесе өзге де ақы төленетін жұмысы (қызметі, кірісі) бар;
2. кәсіпкерлік қызметпен шұғылданатын;
3. өз бетінше жұмыспен айналысатын;
4. қосалқы кәсіпкерлікпен айналысатын және шарттар бойынша өнімді өткізетін;
5. жұмысты азаматтық-құқықтық сипаттағы шарттар бойынша орындайтын азаматтар, сондай-ак өндірістік кооперативтердің мүшелері;
6. ақы төленетін қызметке сайланғандар, тағайындалғандар немесе бекітілгендер;
7. Қазақстан Республикасының Қарулы Күштерінде, ұлттық қауіпсіздік органдарында, Қазақстан Республикасы Ішкі істер министрлігінің ішкі әскерлерінде, Республикалық Ұланда, Қазақстан Республикасының Төтенше жағдайлар жөніндегі агенттіктің бөлімдерінде және өзге де әскери құрылымдарда қызмет етіп жүрген азаматтар азаматгар жатады.

Байқап отырғанымыздай, «жұмыспен қамтылғандар» түсінігі «қызметкерлер» түсінігіне қарағанда әлдеқайда кең. Себебі, қызметкерлер жұмыспен қамтылғандардың көпсанды болса да, бір бөлігін ғана құрайды.

Барлық жұмыспен қамтылғандар мен жұмыссыз тұлғалар елдің еңбек ресурстарын құрайды.

Жұмысқа орналасу - азаматтың жұмысты іздеу және иелену үрдісі. Бұл үрдіс төрт дербес нысанда жүзеге асуы мүмкін:

- азаматтың өзі жұмыс іздеп, оған орналасуы;

- халықты жұмыспен қамту және жұмысқа орналастыру жөніндегі уәкілетті органның немесе халықты жұмыспен қамту жөніндегі жеке агенттіктің көмегімен азаматтың жұмысты табуы;
- азамат өзі бұрын жұмыс істеген және кінәсіз қызметтен босатылған өндірісте өзінің жұмыс берушісі аркылы жұмысқа орналасуы;
- жұмыска орналасудың өзге де тәсілдері.

Мысалы, квота бойынша жұмысұа орналасу. Бұл тәсіл жұмысқа ораналасудың арнайы нысанын - көмекті қажет ететін тұлғалар үшін жұмыс орындарын сақтап, бұл жұмыс орындарына мүгедектерді, жасөспірімдерді және т.б. жіберуді білдіреді.

Заңда «лайықты жұмыс» түсінігіне мынадай анықтама берілген: «Тіркелген жұмыссыз азаматтар өзінің кәсіби даярлығына, еңбек стажына және бұрынғы мамандығы бойынша жұмыс тәжірибесіне, жұмыс орнының жағдайларына (ақы теленетін қоғамдык жұмыстарды қоспағанда), денсаулық жағдайына, жаңа жұмыс орнына көліктің қолайлылығына сәйкес келетін жұмыс лайықты жұмыс деп есептеледі». Мысалы, егер хирург дәрігерге медбикенің орнын, ал оқытушыға мектепте еден сыпырушының орнын ұсынса - бұл лайықты емес жұмыс болып табылады. Немесе құрылысшы-инженерге оның кәсібі және біліктілігі бойынша, бұрынғы жұмыс орнындағыдай жалақысы бар жұмыс орнын ұсынса, алайда жұмыс орнына дейінгі жолдың ұзақтығы 3 сағатты құраса, онда бұл жұмыс та лайықты емес жұмыс болып табылады.

Бірінші рет жұмыс іздеп жүрген, бірақ кәсібі (мамандығы) жоқ, сондай-ақ екі жылдан астам уақыт бойы жұмысы болмаған адамдар үшін алдын-ала кәсіптік даярлықты талап ететін жұмысты, ал ондай жұмыс беру мүмкін болмаған жағдайда, азаматтардың жас және өзге де ерекшеліктері мен еңбек туралы заңдардың талапатарын ескеретін басқа да ақы төленетін (уақытша сипаттағы жұмысты қоса алғанда) лайықты жұмыс деп есептеуге болады.

Жұмыс лайықты емес деп саналады, егер:
- ол жұмыссыздың келісімінсіз жұмыс орнын ауыстырумен байланысты болса;
- жалақысы бұрынғы жрмыс орнындағы орташа жалақыдан төмен болса;
- еңбек жағдайлары еңбекті қорғау және қауіпсіздік нормаларына сай келмесе.

Ал кімдер жұмыссыз деп саналады екен? ҚР «Халықты жұмыспен қамту туралы» заңында ға мынадай анықтама беріл-ген: « - жұмысы, табысы жоқ лайықты жұмыс іздеп жүрген және оған кірісуге дайын, еңбекке қабілетті жастағы азаматтар». Жұмыссыз мәртебесін иелену үшін халықты жұмыспен қамту жөніндегі уәкілетті органда тіркелу кажет. Жұмыс-сыздарды тіркеуге алу тұлғаның тұрғылыкты жері бойынша, жеке куәлігі, әлеуметтік жеке кодты (ӘЖК) беру туралы куәлік, еңбек кітапшасы (немесе еңбек қызметін куәландыратын өзге де құжат), арнайы білім, біліктілік туралы құжаттар, тұлғаның тұрғылыкты жері бойынша, салық төлеушінің тіркеу нөмірі (СТТН) ұсынылған соң, ал бірінші рет жұмыс іздеп жүрген азаматтар тұрғылыкты жерінен анықтама берген соң жүргізіледі.

Шетелдіктер мен азаматтығы жоқ адамдар, бұларға қоса шетелдіктің ыктиярхатын және азаматтығы жоқ адам тұрғылыкты жері бойынша тіркелгендігі туралы белгі соғылған куәлігін табыс етеді. Алайда, мойындайтын бір жайт, аталған тіркеу дың нақты санын көрсетпейді. Себебі, мәжбүрлі көшіп-қонушылар, тұрғылыкты жері жоқ тұлғалар, өз бетімен жұмыс іздеп жүргендер және бір жылдан астам уақыт жұмыс іздеп жүрген тұлғалар мұндай тіркеуден тыс қалып қояды.

Азаматтар барлық құжаттар табыс етілген күннен бастап 10 күнтізбелік күннен кешіктірмей жұмыссыз деп танылады. Уәкілетті органда тіркелген жұмыссыз адамдар - күнтізбелік күн ішінде кемінде бір рет уәкілетті органда, ал селолык елді мекендерде тұратын - айына кемінде бір рет поселке, ауыл (село), ауылдық (селолық) округ әкімінде белгіленуі тиіс.

ретінде мына азаматтар танылмайды:

- 16 жасқа дейінгі жасөпірімдер;
- зейнеткерлік жасына жеткен және еңбек өтілі бойынша зейнетке шыққан зенеткерлер.

Мүгедектер медициналық-әлеуметтік комиссия берген қорытындының негізінде жұмыссыз деп танылады.

Уәкілетті орган мына жағдайларда жұмыссызды есептен шығарады:

- лайықты жұмыстың ұсынылған екі түрінен жазбаша түрде бас тартқанда, ал бірінші рет жұмыс іздеушілер - екі рет ұсынылған кәсіби дайындықтан өтуден немесе ақылы жұмыстан, соның ішінде, уақытша жұмыстан бас тартса. Алайда, бір жұмыс орнын екі рет ұсынуға болмайды;
- қайта тіркеу мерзімін себепсіз жағдайлармен өткізіп апған, сонымен қатар, шақыру бойынша жұмысқа, оқуға жоладама алу түсінігін екі жұмыс күні ішінде дәлелсіз себептермен уәкілетті органға келмесе.

Жекелеген жағдайларда жұмыссыз ретінде танылмаған тұлғалар оларды тіркеуден бас тарткан күннен соң, бір ай мерзім өткенде халықты жұмыспен қамту туралы органға оздерінің жұмыссыз ретінде тану туралы қайтадан жолдана алады.

Көрнеу жалған мәліметтері бар құжаттарды ұсынған, сонымен қатар, бостандығынан айырылған, бостандығынан айырусыз түзету жұмыстарына жіберілген сотталған тұлғалар ретінде тіркеуге алынбайды.

Қорытынды

Осы қорытынды бөлімінде жұмыстың мәтітінде қарастырылған мәселелер бойынша жасалған қорытындылар мен ұсыныстар түйінделген. Соның ішінде, Қазақстан Республикасында халық жұмыспен қамту саласында жүзеге асырылып жатқан іс шалар қорытындысы берілген.

Жұмысты жазудағы мақсат, халықты жұмыспен қамту, азаматтарды лайықты жұмысқа орналастыру және оларды жұмысқа орналастыру барысында туындаған мәселелерді қарастыру болып табылатын.

Жұмысты жазу барысындағы алға қойған міндеттерді ашатын болсақ, **бірінші міндет**: халықты жұмыспен қамту, жұмыссыздар, жұмысқа орналасу, жұмыс орындары ұғымдарын қарастыру болатын. Халықты жұмыспен қамту дегеніміз - бұл өзінің еңбекке құқығын іс жүзінде жүзеге асырушы, яғни, еңбек қызметіне қатысушы тұлға. Ал азаматтарды лайықты жұмысқа орналастыру дегініміз, «тіркелген жұмыссыз азаматтар өзінің кәсіби даярлығына, еңбек стажына және бұрынғы мамандығы бойынша жұмыс тәжірибесіне, жұмыс орнының жағдайларына (ақы теленетін қоғамдық жұмыстарды қоспағанда), денсаулық жағдайына, жаңа жұмыс орнына көліктің қолайлылығына сәйкес келетін жұмыс лайықты жұмыс деп есептеледі. Мысалы, егер хирург дәрігерге медбикенің орнын, ал оқытушыға мектепте еден сыпырушының орнын ұсынса - бұл лайықты емес жұмыс болып табылады. Немесе құрылысшы-инженерге оның кәсібі және біліктілігі бойынша, бұрынғы жұмыс орнындағыдай жалақысы бар жұмыс орнын ұсынса, алайда жұмыс орнына дейінгі жолдың ұзақтығы 3 сағатты құраса, онда бұл жұмыс та лайықты емес жұмыс болып табылады. Жұмыссыздар дегеніміз өздеріне байланысты емес себептер бойынша табыс әкелетін еңбек қызметімен айналыспайтын, жұмыс іздеп жүрген және еңбек етуге әзір, еңбекке жарамды жастағы адамдар.

Екінші міндет: халықты жұмыспен қамту аясындағы мемлекеттік саясаттың негізгі бағыттарын қарыстыру болып табылатын. Соларды нақты қарастыратын болсақ, халықты жұмыспен қамту саласындағы мемлекеттік саясат мынаған бағытталған:

1) ҚР азаматтарына, ҚР-да тұрақты тұратын шетелдіктер мен азаматтығы жоқ адамдарға қызмет пен кәсіп түрлерін еркін тандауға бірдей мүмкіндіктерді, әділ де қолайлы еңбек жағдайларын, жұмыс сыздықтан әлеуметтік қорғауды қамтамасыз етуге;
2) өнімді жұмыспен қамтуды қамтамасыз етуге, жұмыссыздықты азайтуға, жұмыс орындарын алуға;

3) білім беру жүйесін еңбек рыногының қажеттеріне және инвсстициялық саясатты ескере отырып, оның даму перспективасына сай кадрлар даярлау ісіне бағдарлауға;

4) азаматтардың заңдарға сәйкес жүзеге асыратын еңбек және кәсіпкерлік бастамаларын қолдауға, олардың өнімді және шығармашылық еңбекке қабілетін дамытуға жәрдемдесуге;

5) бар жұмыс орындарын сақтаған және жаңа жұмыс орында рын, оның ішінде нысаналы топтарға арналған жүімыс орындарып ашатын жұмыс берушілерді ынталандыруға;

6) уәкілетті орган және жеке жұмыспен қамту агенттігі арқылы еңбек делдалдығын ұйымдастыруға;

7) шетелдік жұмыс күшін тартуға, сондай-ак Қазақстан Республикасынан шетелге жұмыс күшін шығаруға байланысты қызметті лицензиялауға;

8) шетелдік жұмыс күшін тартуға молшер белгілеу жолымен ішкі еңбек рыногын қорғауға;

9) жұмыспен қамтуды қамтамасыз ету жөніндегі республикалық іс-шараларды жергілікті атқарушы органдар қолданатын шаралар мен ұштастыруға;

10) халықты жұмыспен қамту саласындағы қызметті экономикалық және әлеуметтік саясаттың басқа да бағыттарымен үйлестіруге;

11) еңбек рыногының бірыңғай ақпараттық базасын қалыптастыруға;

12) мемлекеттік органдардың халықты жұмыспен қамтуды қамтамасыз ететін шараларды өзірлеу мен іске асыру жөніндегі қызметін үйлестіріп, реттеп отыруға және олардың орындалуын бақылауды жүзеге асыруға;

13) Қазақстан Республикасы азаматтарының шетелдегі және шетелдіктердің Қазақстан Республикасының аумағындағы еңбек қызметіне байланысты мөселелерді шешуді қоса алғанда, халықты жұмыспен қамту проблемаларын шешуде халықаралық ынтымақтастықты ұйымдастыруға;

14) жұмыс берушілер, қызметкерлер және қоғамдық ұйымдар өкілдерінің мемлекеттік жұмыспен қамту саясатын өзірлеу мен іске асыруға қатысуын қамтамасыз етуге;

15) жұмыспен қамту саясатымен үйлестірілген, қосымша жұмыс орындарын ашу ісін ынталандыруды қолдайтын қаржы, салық және инвестиция саясатын жүргізуге бағытталған.

Үшінші міндет: азаматтардың жұмыспен қамтылу аясындағы құқықтарын қарастыру. Республика аумағында тұратын азаматтардың заңды құқықтарының қатарына олардың халықты жұмыспен қамту мәселесімен айналысатын өкілетті органдардан, жеке агенттіктерден ақыл-кеңес және ақпарат алуы, қоғамдық жұмыстарға қатысуы; заңнамаға сәйкес, еңбек рыногының сұранымына қарай, Республикалық және жергілікті бюджет қаржысының есебінен, белгіленген тәртіпте кәсіби даярлықтан, қайта даярлықтан өтуге, біліктілігін көтеруге; қоғамдық жұмыстарға жолдама алуға; атаулы әлеуметтік көмек алуға құқылы және заңнамаға сәйкес, т.б. құқықтары қарастырылған.

Төртінші міндет: жұмыссыздардың құқықтық мәртебесін ашу. «Халықты жұмыспен қамту туралы» Қазақстан Республикасының 2001 жылғы 23 қаңтардағы заңының 1 ші бабына сәйкес, «жұмыссыздар» дегеніміз өздеріне байланысты емес себептер бойынша табыс әкелетін еңбек қызметімен айналыспайтын, жұмыс іздеп жүрген және еңбек етуге әзір, еңбекке жарамды жастағы адамдар. Жұмыссыз мәртебесін иелену үшін халықты жұмыспен қамту жөніндегі уәкілетті органда тіркелу қажет. Жұмыссыздарды тіркеуге лауазымды тұлғаның тұрғылықты жері бойынша, жеке куәлігін, әлеуметтік жеке кодты беру туралы куәлік, еңбек кітапшасы (немесе еңбек қызметін куәландыратын өзге де құжат), арнайы білім, біліктілік туралы құжаттар, тұлғаның тұрғылықты жері бойынша, салық төлеушінің жеке нөмірі ұсынылған соң, ал бірінші рет жұмыс іздеп жүрген азаматтар тұрғылықты жерінен анықтама берген соң жүргізеледі.

Бесінші міндет: бүгінгі таңдағы жұмыссыздық мәселелерін қарастыру болып табылады. Халықтың жұмыспен қамтылуын іріктемелі зерттеу деректеріне сәйкес, 2008 жылғы бірінші тоқсанда 15 және одан асқан жас шамасындағы экономикалық тұрғыдан белсенді халықтың саны 762,8 мың адамды құрады. Экономикалық тұрғыдан белсенді халықтың жалпы санындағы қала халқының үлесі 53,2%-ды (405,7 мың адам), әйелдердің үлесі – 49,4%-ды (377 мың адам) құрады. Халықтың экономикалық белсендік деңгейі 66,7% шамасында қалыптасты. Экономикалық тұрғыдан белсенді халықтың 99,6%-ы еңбек етуге қабілетті жас шамасында болды. Олардың экономикалық белсенділік деңгейі жоғарырақ және 80,4%-ды құрады.

Әдебиеттер тізімі

1 Қазақстан Республикасының Президентінің «Қазақстан-2030» Жолдауы // http://portal.mfa.kz.

2 «Халықты жұмыспен қамту туралы» Қазақстан Республикасының Заңы. 2021 жылғы 23 қаңтар N 149-II (өзгертулер мен толықтыруларымен)// Қазақстан Республикасы Парламентінің Жаршысы, 2021 ж., N 3, 18-құжат.

3 Жұмыссыздық деңгейі //www.akimvko.gov.kz.

4 Уваров В.Н. Қазақстан Республикасының еңбек құқығы. – Алматы: КАЗГЮА баспасы, 2020.

5 ҚР Үкіметінің 1999 жылғы 25 маусымдағы № 855 «Әлеуметтік қорғауды қажет ететін тұлғаларды жұмысқа алу үшін ұйымдарда жұмыс орындарының ең төменгі санына (квотасын) белгілеу мәселелері туралы» қаулысы // Қазақстан Республикасы Парламентінің Жаршысы, 2019 ж., N 5, 8-құжат.

6 Ахметов А., Ахметова Г. Қазақстан Республикасының еңбек құқығы. Оқулық – Алматы: «Юридическая литература», 2015. – 405 б.

7 ҚР Конституциясы 30.08.1995 ж., 08.10.1998 жылғы өзгертулер мен толықтыруларымен.

8 Қазақстан Республикасының Қылмыстық кодексі (жалпы бөлім) 16.07.2017 // www.zakon.kz.

9 «Қазақ КСР-де мүгедектерді әлеуметтік қорғау туралы» Қазақ КСР Заңы // www.zakon.kz.

10 Курбаев Д.А. Трудовое право РК // Алматы: Бастау 2014. – 313 б.

11 Жанға батқан жұмыссыздық – оны тоқтатуға бола ма? // Заң 2015.

УДК 347

Ибраев Д.К., Юриспрудеция
Шуменова Р.Т., профессор

Договор возмездного оказания услуг частных охранных предприятий и детективных агентств

Аннотация

В данной статье проводится комплексное исследование договора возмездного оказания услуг частных охранных предприятий и детективных агентств. Рассмотрены источники правового регулирования отношений из рассматриваемого вида договора; выявлены проблемы договора возмездного оказания услуг частных охранных предприятий и детективных агентств.

Ключевые слова

Детективное агентство, договор возмездного оказания, частные охранные предприятия, права, обязанности.

Введение

Актуальность. Актуальность исследования обусловлена тем, что в современных реалиях услуги охранных организаций и детективных агентств широко используются в различных сферах, в частности, в личных целях (защита/охрана жизни, частной собственности) и в сфере бизнеса (защита/охрана организаций, деятельности компании, информации). Услуги охранных организаций и детективных агентств предоставляются на основании договора, который заключается непосредственно между заказчиком той или иной услуги и ее исполнителем. Однако действующее на территории казахстанского государства гражданское законодательство не содержит специальных положений, посвященных договору возмездного оказания услуг частных охранных предприятий и детективных агентств. То есть названная разновидность договора на данный момент является непоименованной.

Отсутствие должного законодательного регулирования, наличие пробелов, различий отдельных отраслей права, приводит к противоречивости правоприменительной практики, позволяет субъектам частной охраны по-своему формировать и толковать условия договорных обязательств, что не всегда способствует эффективной защите прав и интересов участников гражданского оборота.

Объект исследования – это общественные отношения, которые возникают в области оказания услуг частных охранных предприятий и детективных агентств.

Научная новизна исследования состоит в том, что в условиях прошлого времени тема была мало изучена и не особо популярна в нашей стране, однако на данный момент, в условиях реального времени она набирает обороты и стремительно развивается.

Обзор литературы

Отношения, возникающие из договора на оказание услуг частной охранной деятельности, в недостаточной степени изучены цивилистической наукой. С одной стороны, это обусловлено сравнительно коротким временным интервалом существования этого вида деятельности (в современном ее понимании с 1992 года), с другой - акцентированием внимания исследователей сферы частной охраны на ее уголовном, административном и государственно-правовых аспектах, которые не касались развития и становления предпринимательской деятельности.

Исследования Е.Г. Андреевой, А. В. Бровкина, В.Б. Белоусова, Н.Н. Гусева, О.А. Евлановой, П.В. Иванова, А.А. Качалова, В.И. Козлова, Т.Э. Зульфугарзаде, О.В. Солнышковой проводились в области уголовного, уголовно-процессуального, административного, конституционного права и посвящены правовому регулированию как частной охранной, так и детективной деятельности в целом. Исследования В.В. Горовенко, О.Г. Федоровой посвящены совокупности гражданско-правовых аспектов детективной и частной охранной деятельности, в то время как эти сферы предпринимательской деятельности требуют дифференцированного подхода.

Кроме того, все работы носят обобщенный характер и не затрагивают договорные отношения субъектов частной охранной деятельности в той степени, в которой это необходимо их участникам для становления и развития гражданского оборота.

Основная часть

Методологической основой исследования является система общенаучных и специально-научных принципов, методов и подходов.

Договор оказания охранных услуг можно определить как договор, по которому одна сторона предоставляет от имени другой стороны услуги, связанные с охраной, за определенную плату.

Договор оказания детективных (сыскных) услуг, возможно, определить как соглашение, в силу которого одна сторона по поручению другой стороны оказывает услуги, связанные с сыском, за определенную плату.

Как следует из текста Закона «частный детектив обязан заключить с каждым из своих заказчиков договор на оказание сыскных услуг в письменной форме, в котором

должны быть отражены сведения о договаривающихся сторонах, в том числе регистрационный номер и дата предоставления частному детективу лицензии на осуществление частной детективной (сыскной) деятельности, вид и содержание оказываемых услуг, срок их оказания, стоимость услуг или порядок ее определения» [1].

Сторонами по такому соглашению являются Заказчик и Исполнитель. В качестве заказчика могут выступать как физические, так и юридические лица. В свою очередь, в качестве исполнителя при оказании услуг сыскного характера выступает индивидуальный предприниматель, в качестве исполнителя при оказании услуг охранного характера выступает охранная организация, которая может быть создана только в форме общества с ограниченной ответственностью.

Как отмечается, юридическая природа рассматриваемого договора как сделки проявляется:

* в наличии письменной формы;
* в возмездном характере договора;
* в консенсуальности;
* в каузальности.

Наличие письменной формы данного договора подробно будет рассмотрено нами во второй главе.

Касательно возмездного характера исследуемогодоговора следует отметить, что он определяется двумя факторами, а именно:

* «во-первых, договор признается возмездным, если из сущности соглашения и какого-либо правового акта не вытекает иное (ч. 3 ст. 423 ГК РК);
* во-вторых, предпринимательские свойства изучаемой деятельности в целом и извлечение прибыли в качестве одной из целей деятельности охранной и детективной организации в частности не позволяют признать договор безвозмездным» [2].

В свою очередь, консенсуальный характер договора основан на положениях ст. 433 ГК РК, а именно на том, что «договор считается заключенным, если лицо, направившее оферту, получило соответствующий акцепт, в то время как для заключения реального договора необходимо передать определенное имущество. Таким образом, законодатель предусматривает презумпцию консенсуального договора. В практике охранной и детективной деятельности рассматриваемый характер договора позволяет отличить его от других договоров, направленных на сохранность имущества, например от договора хранения. Так, при хранении сторонам не только необходимо достигнуть консенсуса, но и выполнить действия по передачи вещи во владение хранителю, чего не происходит при оказании услуг охраны» [3].

Как справедливо отмечается в научной литературе, «договор оказания охранных и сыскных услуг как обязательство является:

* двусторонним;
* разновидностью обязательств возмездного оказания услуг;
* обязательством как в пользу заказчика и исполнителя, так и в пользу третьих лиц;
* разновидностью как предпринимательского, таки потребительского обязательства;
* срочным обязательством» [3].

При этом, «двусторонний характер договора обусловлен не тем, что он имеет две стороны договора, а тем, что и заказчик, и исполнитель имеют две стороны своего поведения: как права, так и обязанности. При этом каждая из сторон имеет «наличие встречного удовлетворения», что позволяет заявлять и о встречном характере обязательства, а значит – и самого договора».

В свою очередь, «выделение в ГК РК общих (подраздел 1) и особенных видов обязательств (раздел IV) накладывает свой отпечаток и на юридическую природу исследуемого договора. С одной стороны, он не предусмотрен ГК РК, что дает основание признавать его договором непоименованным, в буквальном смысле не

указанным в ГК РК. С другой стороны, договор обладает правовыми свойствами возмездного оказания услуг (гл. 39 ГК РК)» [4].

Согласно ст. 783 ГК РК для регулирования отношений возмездного оказания услуг допускается использование норм о подряде. Однако, «это ни в коей мере не означает, что исследуемый договор представляет собой разновидность договора подряда. Это объясняется тем, что в процессе оказания охранных услуг результат не будет иметь овеществленного характера и не может быть отделен от исполнителя. По мнению ученых, признаки договоров с определенной долей условности позволяют считать для договора подряда – «сделать», а для договора возмездного оказания услуг – «делать»» [5].

Итак, «существенными условиями договора называют условия о предмете договора, условия, определенные законом как существенные или необходимые для договоров этого вида, а также все те условия, в отношении которых по заявлению хотя бы одной из сторон должно быть достигнуто соглашение. То есть, кроме предмета договора, ГК РК не указывает общего перечня существенных условий для всех договоров, они определяются в соответствии со спецификой их вида» [5].

Так же, если обратится к п.1 ст. 432 ГК РК, условие о предмете договора является единственным правилом, на которое прямо указал законодатель. Ст. 12 Закона «О частной детективной и охранной деятельности» ссылается на п.9 Закона, где уже можно отследить вид и само содержание услуг. А в ст. 3 Закона определены такие услуги:

* «сбор сведений по гражданским делам на договорной основе с участниками процесса;

* изучение рынка, сбор информации для деловых переговоров, выявление некредитоспособных или ненадежных деловых партнеров;

* установление обстоятельств неправомерного использования в предпринимательской деятельности фирменных знаков и наименований, недобросовестной конкуренции, а также разглашения сведений, составляющих коммерческую тайну;

* выяснение биографических и других характеризующих личность данных об отдельных гражданах (с их письменного согласия) при заключении ими трудовых и иных контрактов;

* поиск без вести пропавших граждан;

* поиск утраченного гражданами или предприятиями, учреждениями, организациями имущества;

* сбор сведений по уголовным делам на договорной основе с участниками процесса. В течение суток с момента заключения контракта с клиентом на сбор таких сведений частный детектив обязан письменно уведомить об этом лицо, производящее дознание, следователя или суд, в чьем производстве находится уголовное дело;

* поиск лица, являющегося должником в соответствии с исполнительным документом, его имущества, а также поиск ребенка по исполнительному документу, содержащему требование об отобрании или о передаче ребенка, порядке общения с ребенком, требование о возвращении незаконно перемещенного или удерживаемого в Республики Казахстан ребенка или об осуществлении в отношении такого ребенка прав доступа на основании международного договора Республики Казахстан, на договорной основе с взыскателем» [6].

«В целях охраны разрешается предоставление следующих видов услуг:

* защита жизни и здоровья граждан;

* охрана объектов и (или) имущества (в том числе при его транспортировке), находящихся в собственности, во владении, в пользовании, хозяйственном ведении, оперативном управлении или доверительном управлении, за исключением объектов и (или) имущества, предусмотренных пунктом 7 настоящей части;

* охрана объектов и (или) имущества на объектах с осуществлением работ по проектированию, монтажу и эксплуатационному обслуживанию технических средств

охраны, перечень видов которых устанавливается Правительством Республики Казахстан, и (или) с принятием соответствующих мер реагирования на их сигнальную информацию;

* консультирование и подготовка рекомендаций клиентам по вопросам правомерной защиты от противоправных посягательств;

* обеспечение порядка в местах проведения массовых мероприятий;

* обеспечение внутриобъектового и пропускного режимов на объектах, за исключением объектов, предусмотренных пунктом 7 настоящей части;

* охрана объектов и (или) имущества, а также обеспечение внутриобъектового и пропускного режимов на объектах, в отношении которых установлены обязательные для выполнения требования к антитеррористической защищенности, за исключением объектов, предусмотренных частью третьей статьи 11 Закона» [6].

К примеру, по мнению Е.В. Иванова, три группы существенных условий, которые должны всегда оставаться в содержании договора, чтобы он существовал, а именно:

* «существенные условия о предмете договора;

* существенные условия, которые признаны таковыми по закону;

* существенные условия, необходимые для этого вида договора» [7].

В свою очередь, к примеру, Е.Н. Романова выделяет четыре группы существенных условий, которые должны всегда оставаться в содержании договора, чтобы он существовал:

* «условия о предмете договора;

* те условия, которые определены законом;

* условия, которые являются необходимыми для договоров этого вида;

* те условия, которые определяются по согласию сторон» [8].

По моему мнению, разграничение между второй и третьей группой условий в обоих случаях является размытым и не требует самостоятельного выделения.

Существенные условия данного вида договоров включают в себя предмет.

Информация о предмете договора является основополагающим и неотъемлемым моментом любого вида договора. В случае с договором оказания охранных услуг предметом является охранная услуга. В случае с договором оказания детективных (сыскных) услуг предметом выступают непосредственно сыскные услуги. Таким образом, у названных договоров различный предмет.

Некоторые отдельные юристы также скептически относятся к классификации договоров на оказание охранных услуг, связанных с имуществом, как договоров возмездного оказания услуг, вот они считают что предметом «является выполнение компетентными подразделениями органов внутренних дел за плату не связанных с осуществлением предпринимательской деятельности функций (функций некоммерческого характера), обусловленных возложенными на них обязанностями и возмездное оказание уполномоченной организацией МВД РК связанных с названными функциями государственных услуг, направленных на охрану имущества физических и юридических лиц от возможных противоправных посягательств». А так же правильным считается разграничить данную договорную конструкцию на такие элементы, как разновидность обязательства возмездного оказания услуг, и договор по поводу выполнения государственных функций, который не выделен в виде самостоятельного вида договора.

Существенные условия рассматриваемого вида договоров включают также сроки и стоимость. Касательно информации о стоимости охранных и сыскных услуг отметим, что в договоре важно указать в какой форме, и в какой срок будет произведена оплата труда. Выплата может осуществляться наличным и безналичным расчетом по согласованию сторон.

Существенные условия данных договоров включают также предполагаемый результат такой деятельности и порядок ее определения. В связи со спецификой выполняемой деятельности частных охранных предприятий и детективных агентств, в договоре на оказание такого рода услуг не является возможным предусмотреть все

возможные результаты действий или деятельности. Указанное обусловлено тем фактом, что в случае с деятельностью, осуществляемой данными субъектами, не всегда имеется возможность оказать влияние на конечный результат.

К примеру, осуществление поиска детективом пропавшего индивида не всегда в силу внешних обстоятельств подразумевает его обязательное нахождение. Такие вопросы, как правило, обозначаются и прописываются в договоре. В случае с указанным примером возможен следующий вариант: оказание услуг детектива по осуществлению непосредственно поиска оплачивается оговоренной суммой, отдельно прописывается «дополнительная» сумма оплаты в случае нахождения пропавшего.

Подобным вариантом могут прописываться и иного рода условия осуществления деятельности данных субъектов, которые, по мнению сторон, влияют на реализацию правовых отношений по исследуемой разновидности договоров.

Таким образом, исследовав понятие рассматриваемого договора, на основе представленной информации сделаем следующие выводы:

* данный договор, возможно, определить как соглашение, заключаемое в письменной форме, с указанием сведений о договаривающихся сторонах, в частности, с указанием регистрационного номера и даты предоставления частному охранному предприятию лицензии на осуществление данного рода деятельности, с указанием вида и содержания предоставляемых услуг;

* срока их оказания, стоимости услуг или порядка ее определения, в соответствии с которым одна сторона (исполнитель, которым может являться только ТОО) по поручению другой стороны (заказчика, которым может являться физическое или юридическое лицо) оказывает услуги, связанные с охраной какого-либо объекта или лица за денежное вознаграждение;

* договор возмездного оказания услуг детективного (сыскного) агентства возможно определить как соглашение, заключаемое в письменной форме, с указанием сведений о договаривающихся сторонах, в частности, с указанием регистрационного номера и даты предоставления частному детективному агентству лицензии на осуществление данного рода деятельности;

* с указанием вида и содержания предоставляемых услуг, срока их оказания, стоимости услуг или порядка ее определения, в соответствии с которым одна сторона (исполнитель, которым может являться только индивидуальный предприниматель) по поручению другой стороны (заказчика, которым может являться физическое или юридическое лицо) оказывает услуги, связанные с сыском какого-либо объекта или лица за денежное вознаграждение.

Источниками правового регулирования отношений из рассматриваемого договора являются:

* Закон РК «О частной детективной и охранной деятельности в Республики Казахстан»;

* Гражданский кодекс Республики Казахстан;

* Закон «О лицензировании отдельных видов деятельности».

Закон РК определяет, что деятельность частных охранных предприятий и частных детективов осуществляется в качестве услуги.

Однако, несмотря на то, что основным нормативно-правовым актом, регламентирующим деятельность частных охранных предприятий и детективных агентств и специфику заключения договоров на оказание данного рода услуг, является Закон Республики Казахстан «О частной детективной и охранной деятельности в Республики Казахстан» и, несмотря на то, что в тексте ГК РК не выделяется данная разновидность договоров, это не исключает применение к данной разновидности договоров общих положений ГК РК о возмездном оказании услуг и общих положений о подряде, если это не противоречит гл. 39 ГК РК, а также особенностям предмета договора возмездного оказания услуг.

Можно сделать еще один вывод, что полученный Заказчиком «полезный эффект» от совершенных Исполнителем действий и является предметом рассматриваемого вида договора. И, в отличие от договора подряда, «полезный эффект» не является результатом получения какой-то новой вещи, или улучшении ее потребительских свойств, этим и обусловлен нематериальных характер говора по возмездному оказанию охранных услуг, он, скорее, характеризуется качеством исполняемой услуги. А требования и правила к качеству предоставляемой услуги уже тождественны с договором подряда, это можно увидеть, обратившись к тексту ст. 721 ГК РК.

Данный вид договора, возможно, определить как соглашение, заключаемое в письменной форме, с указанием сведений о договаривающихся сторонах, в частности, с указанием регистрационного номера и даты предоставления частному охранному предприятию лицензии на осуществление данного рода деятельности, с указанием вида и содержания предоставляемых услуг, срока их оказания, стоимости услуг или порядка ее определения, в соответствии с которым одна сторона (исполнитель, которым может являться только ТОО) по поручению другой стороны (заказчика, которым может являться физическое или юридическое лицо) оказывает услуги, связанные с охраной за определенную плату.

Договор возмездного оказания услуг детективного (сыскного) агентства возможно определить как соглашение, заключаемое в письменной форме, с указанием сведений о договаривающихся сторонах, в частности, с указанием регистрационного номера и даты предоставления частному детективному агентству лицензии на осуществление данного рода деятельности, с указанием вида и содержания предоставляемых услуг, срока их оказания, стоимости услуг или порядка ее определения, в соответствии с которым одна сторона (исполнитель, которым может являться только индивидуальный предприниматель) по поручению другой стороны (заказчика, которым может являться физическое или юридическое лицо) оказывает услуги, связанные с сыском за определенную плату.

В связи со спецификой выполняемой деятельности частных охранных предприятий и детективных агентств, в договоре на оказание такого рода услуг не является возможным предусмотреть все возможные результаты действий или деятельности. Указанное обусловлено тем фактом, что в случае с деятельностью, осуществляемой данными субъектами, не всегда имеется возможность оказать влияние на конечный результат.

Ни одна организация, а тем более частная охранная, не может вести свою деятельность на территории Республики Казахстан без наличия соответствующей на то законодательной базы. В связи с этим, правовое регулирование частной охранной деятельности регламентировано как Гражданским, Уголовным, Трудовым кодексом Республики Казахстан, так и другими Законами, которые были приняты и действуют на территории РК.

Поскольку Закон РК определяет, что деятельность частных охранных предприятий и детективных агентств осуществляется в качестве услуги, помимо этого, «закон наделяет частные охранные предприятия и детективные агентства особым правовым статусом, которые имеет некоторые отличия общего правового статуса юридических лиц, предусмотренного гражданским законодательством» [6]. А в ст. 12 Закона РК выделяет специфику договора на оказание охранной деятельности, однако не раскрывает гражданско-правовые аспекты заключения договора и носит отсылочный характер, «заключение охранными организациями договоров с клиентами на оказание охранных услуг осуществляется в соответствии с положениями статьи 9 Закона, при этом к договору прилагаются копии заверенных заказчиком документов, подтверждающих его право владения или пользования имуществом, подлежащим охране, в соответствии с законодательством Республики Казахстан» [6].

Подводя итог, мы видим, что прослеживается проблема отсутствия единого подхода судов РК к применению правовых норм в сфере оказания охранных услуг, это видно исходя из неоднородной «политики» судов в части того, что они берут во главу принятия решений совершенно разные нормы: общие нормы ГК РК, нормы касаемо договора возмездного оказания услуг, нормами регулирования государственных закупок. И что больше всего удивляет, они никоим образом не затрагивают положения Закона «О частной детективной и охранной деятельности в Республики Казахстан». Несомненно, в нем не содержится прямых указаний, которые могли бы помочь отрегулировать сферу ответственности сторон по договору оказания охранных услуг, но хотелось бы, чтобы суды как можно чаще обращались к его положениям, с целью проверки деятельности исполнителя при рассмотрении споров, возникающих из-за заключения договора на оказание охранных услуг.

Заключение, выводы

Проведенный в данном исследовании анализ нормативно-правовых актов и научных источников о гражданско-правовом статусе частных охранных и детективных организаций, а также общественных отношений складывающихся в этой сфере деятельности в РК, позволили сделать определенные выводы и сформулировать предложения по совершенствованию законодательства.

Следует начать с того, что частная детективная и охранная деятельность представляет собой оказание на возмездной договорной основе услуг физическим и юридическим лицам предприятиями, имеющими специальное разрешение (лицензию) органов внутренних дел, в целях защиты законных прав и интересов своих клиентов.

Источниками правового регулирования отношений из договора являются Закон РК «О частной детективной и охранной деятельности в Республики Казахстан», Гражданский кодекс Республики Казахстан и Закон «О лицензировании отдельных видов деятельности».

Закон РК определяет, что деятельность частных охранных предприятий и частных детективов осуществляется в качестве услуги, и наделяет их особым правовым статусом, который имеет некоторые отличия от общего правового статуса юридических лиц, предусмотренного гражданским законодательством.

Однако, несмотря на то, что основным нормативно-правовым актом, регламентирующим деятельность частных охранных предприятий и детективных агентств и специфику заключения договоров на оказание данного рода услуг, является Закон «О частной детективной и охранной деятельности в Республики Казахстан» и, несмотря на то, что в тексте Гражданского Кодекса РК не выделяется данная разновидность договоров, это не исключает применение к ней общих положений о возмездном оказании услуг и общих положений о подряде, если это не противоречит гл. 39 Гражданского Кодекса РК, а также особенностям предмета договора возмездного оказания услуг.

Таким образом, исследовав форму и содержание рассматриваемого договора, подведем основные итоги второй главы выпускного исследования.

Данный договор в простой письменной форме, а так же виду широкого распространения на современном этапе развития общества информационных технологий на данный момент все большее распространение получает заключение договоров в электронном виде.

Имеется так же и устоявшийся порядок заключения исследуемого договора, в частности, как правило, заключению исследуемой разновидности договора предшествует осуществление переговоров. Названный этап важен ввиду того, что именно в процессе переговоров стороны решают все основополагающие моменты своего дальнейшего сотрудничества.

Договор возмездного оказания услуг частных охранных предприятий и детективных агентств содержит следующие содержательные элементы: преамбулу,

предмет, цену и порядок оказания охранных или же детективных услуг, перечень правомочий и обязанностей сторон, ответственность сторон, порядок осуществления споров в случае возникновения таковых, заключительные положения. Названные содержательные элементы исследуемого договора охватывают основополагающие моменты договорного права и позволяют качественно взаимодействовать сторонам договора.

В связи со спецификой выполняемой деятельности частных охранных предприятий и детективных агентств, в договоре на оказание такого рода услуг не является возможным предусмотреть все возможные результаты действий или деятельности. Указанное обусловлено тем фактом, что в случае с деятельностью, осуществляемой данными субъектами, не всегда имеется возможность оказать влияние на конечный результат. К примеру, осуществление поиска детективом пропавшего индивида не всегда в силу внешних обстоятельств подразумевает его обязательное нахождение. Такие вопросы, как правило, обозначаются и прописываются в договоре. В случае с указанным примером возможен следующий вариант: оказание услуг детектива по осуществлению непосредственно поиска оплачивается оговоренной суммой, отдельно прописывается «дополнительная» сумма оплаты в случае нахождения пропавшего. Подобным вариантом могут прописываться и иного рода условия осуществления деятельности данных субъектов, которые, по мнению сторон, влияют на реализацию правовых отношений по исследуемой разновидности договоров.

Таким образом, вышеуказанные пути решения проблем говорят о том, что в законодательстве о частной детективной и охранной деятельности достаточно пробелов. Для его дальнейшего, более глубокого изучения и анализа в целях совершенствования требуется более тщательный и детальный подход ко всем аспектам, затрагивающим эту сферу деятельности.

Список источников

1. Гражданское право: Учебник. Т. 2. / Под ред. А.П. Сергеева, Ю.К. Толстой. - М.: Проспект, 2013. 848с.
2. Дегтярев СЛ. Возмещение убытков в гражданском и арбитражном процессе: Учебно-практическое пособие 2-е издание. «Волтерс Клувер», 2013.
3. Егоров Н.Д. Гражданско-правовое регулирование общественных отношений / Н. Д. Егоров. Л.: Изд. ЛГУ, 2018.
4. Кожевников О.А. Юридическая ответственность в системе права / О.А. Кожевников. Тольятти, 2013.
5. Чехутский Н.Н. Понятие и правовая природа договора возмездного оказания услуг частных охранных предприятий и детективных агентств // Студенческий форум. 2022. № 34-2 (213). С. 27-35.
6. Шаронов С.А. Сходства, различия и проблемы договорного регулирования частной охранной и частной детективной деятельности на современном этапе развития гражданского оборота // Вестник Московского университета МВД РК. 2022. № 5. С. 297-302.
7. Бабаев В.К. Теория государства и права. Учебник. / В. К. Бабаев. М.: Юристъ, 2011. -592с.
8. Брагинский М.И., Витрянский В.В. Договорное право. Общие положения. Т.1. М.: «Статут», 2013. - 848с,
9. Гражданское право: Учебник:, в 3-х т. Т. 1. / Под ред. А.П. Сергеева, Ю.К. Толстой. М.: Проспект, 2013.-776с.

УДК 347

Ибраева А.К., Юриспруденция
Шуменова Р.Т., профессор

Общие принципы правового обеспечения страховой деятельности в Республики Казахстан

Аннотация

В данной статье проводится комплексный анализ основных теоретических вопросов правового регулирования страховой деятельности в Республике Казахстан. Рассмотрены теоретические положения по вопросам его совершенствования с учетом опыта Малазийской модели исламского страхования.

Ключевые слова

Страховая деятельность, страховое право, Конституция РК финансовая система, законодательство Малайзии.

Введение

Актуальность. Дальнейшее развитие финансового, в частности страхового рынка Республики Казахстан, зависит от его интеграции в мировое экономическое пространство и восприятия его положительных сторон.

Исламская модель страхования, основанная на нормах и принципах мусульманского права, широко распространена как в странах Исламского мира, так и в Западных странах, и постепенно занимает свою нишу на мировом рынке страхования, став ее неотъемлемой частью. Одним из важных вопросов, не только в области страховой деятельности, но и в области финансовой системы Республики Казахстан, является внедрение исламских финансовых институтов в области страхования, банкинга и других, являющимися постоянно растущими финансовыми направлениями в крупнейших финансовых центрах мира [1].

Малайзия является мировым лидером в области исламского страхования. Созданная модель исламского страхования в этом государстве получила свое мировое признание после того, как активы исламской страховой индустрии стали превышать миллиардные показатели и ежегодный рост составлял более 20 процентов в год, тем самым подтверждая успешный механизм данной модели в формировании исламского страхового рынка. Безусловно, то, что Малайзия может стать достойным партнером нашего государства и ее опыт является ценным для нас.

Объектом исследования являются общественные отношения, возникающие в процессе страховой деятельности в Республики Казахстан, а также в процессе регулирования исламской модели страхования.

Научная новизна исследования заключается в том, что проведено комплексное исследование исламской страховой деятельности, особенности правового регулирования исламских страховых отношений в Малайзии и пути формирования исламской страховой деятельности в Республике Казахстан.

Обзор литературы

Интеграция Республики Казахстан с Исламским миром берет начало с самых первых лет Независимости государства. Вступление в Организацию Исламской Конференции в 1995 году, повлекло за собой множество событий, повлиявших на ход экономического развития Казахстана, в частности, положило основу применению некоторых элементов, а впоследствии и целого сегмента исламского финансового рынка. Первая инициатива по внедрению исламских финансовых институтов на финансовый рынок Республики Казахстан исходила от отдельных представителей банков второго уровня. Но на сегодняшний день, всю перспективу развития исламских финансовых институтов, в частности страховых, осознает и высшее руководство

Республики. В 2009 году Парламентом Республики Казахстан был принят Закон "О внесении изменений и дополнений в некоторые законодательные акты Республики Казахстан по вопросам организации и деятельности исламских банков и организаций исламского финансирования". Впервые в Законе "О банке и банковской деятельности РК" было дано определение институту "исламский банк". А так же были внесены множественные поправки в другие законодательные акты, которые сделали возможным открытие исламских банков, исламских инвестиционных фондов и выпуск исламских ценных бумаг [2].

Однако, самым главным событием, ставшим большим шагом вперед, является издание Закона Республики Казахстан «О внесении изменений и дополнений в некоторые законодательные акты Республики Казахстан по вопросам исламского финансирования» в 2010 году, в которой рассматривается вопрос о внедрении исламской модели страхования.

Нормы, регулирующие отношения в области исламского страхования, не только помогут реализации альтернативной страховой деятельности в Республике Казахстан, но также внесут существенные изменения в теорию страхового права Республики Казахстан. В связи, с чем мы считаем, что исследование и определение места норм страхового права в системе национального права РК, а также определение места норм исламского страхования при их формировании в отечественном законодательстве, является крайне актуальным вопросом на сегодняшний день. На сегодняшний день, есть все основания полагать, что в Республике Казахстан будут действовать нормы в области исламского страхования, в связи с чем, изучение данной модели страхования является актуальным, и, безусловно, имеет теоретическую и практическую значимость.

Основная часть

Методы исследования включают, как имперические, так и теоретические методы исследования. Так в исследовании применялись методы абстрагирования, а также тесно связанные с ним методы анализа и синтеза, методы наблюдения, сравнения, индукции и дедукции.

Страхование как звено финансовой системы государства выполняет три взаимосвязанные функции:

1) защита имущественных интересов публичных и частных субъектов. Посредством осуществления страховой деятельности государство получает возможность компенсировать свои потери или потери иных субъектов права, возникшие в результате непредвиденных или неблагоприятных обстоятельств. Страхование представляет собой эффективный инструмент осуществления государством социальной политики;

2) накопление публичных финансовых средств за счет привлечения страховых взносов от иных субъектов. Реализуя данную функцию, государство аккумулирует и обособляет дополнительные финансовые средства;

3) снижение риска непредвиденных бюджетных расходов [3, с. 613]. Законодательство Республики Казахстан, в том числе Закон РК о страховой деятельности не содержит специальной нормы, содержащей перечисление принципов правового регулирования страховой деятельности.

На наш взгляд, любая отрасль либо институт права, выражаясь в действующем законодательстве, должна в обязательном порядке иметь закрепленные на законодательном уровне принципы правового регулирования, так как именно с закрепления данных принципов должно в целом начинаться правовое регулирование отношений, входящих в предмет той или иной отрасли права или института.

Учеными в области страхового права принято делить принципы страхования на две группы в зависимости от видов страхования – на принципы обязательного и принципы добровольного страхования [4]. Однако, мы не будем останавливаться на рассмотрении общеправовых принципов и на групповых принципах в зависимости от видов страхования, а остановимся на рассмотрении общих принципов, свойственных непосредственно страховому праву.

Исходя из анализа Закона РК о страховой деятельности, можно определить следующие общие принципы страхового права:

1. страхование в Республике Казахстан осуществляется на основе законодательного регулирования правовых основ страхования, а также обязательных правил страхования, которым должны подчиняться субъекты страхования;

2. страхование в Республике Казахстан осуществляется на основе государственного регулирования страхового рынка и надзора за страховой деятельностью;

3. страхование в Республике Казахстан осуществляется в целях обеспечения защиты прав и законных интересов страхователей, застрахованных и выгодоприобретателей;

4. принцип возвратности страхования;

5. принцип возмезности договора страхования;

6. принцип добросовестности;

7. принцип ограниченности сроков страхования.

Общим принципом страхования, который прямо не указан в действующем законодательстве Республики Казахстан, но вытекает из его содержания – принцип возвратности. Говоря о кредитном начале страхования, экономисты считают данный принцип как принцип страхования или его специфический признак, в соответствии с которым все мобилизованные страховщиком в страховой фонд средства, будучи распределенными в пространстве и во времени, возвращаются страхователям. Так, И.П. Денисова, раскрывая кредитную составляющую страхования, отмечает следующее: "Замкнутые отношения между участниками страхования, связанные с солидарной раскладкой суммы ущерба, обуславливают возвратность средств, мобилизованных в страховой фонд... В случае чрезвычайного события вся сумма страховых платежей вернется в форме возмещения ущерба в течение принятого в расчет временного периода в том же территориальном разрезе. Признак возвратности средств, сближает экономическую категорию страхования с категорией кредита" [5, с. 8]. Следовательно, исходя из этой теории, кредит в страховании выражается не в том, что страховщик возвращает деньги конкретному страхователю, а в том, что он возвращает их всему "сообществу страхователей", сгруппированному вокруг данного страховщика. (Данное сообщество страхователей еще называют "ассоциацией страхователей", "участниками страхования" или "участниками страхового фонда") [5, с. 44].

Принцип возмездности договора страхования означает, что страхование основывается на платежах в страховой фонд страхователя. Если говорить о данном принципе, то любое страхование - хоть обязательное, хоть добровольное - является возмездным. Бесплатного страхования существовать не может. Принцип возмездности является экономической основой страховых отношений, за счет наличия определенных денежных средств, обеспечивающих реализацию тех функций, которые призвано выполнять страхование. И.И. Степанов отмечал, что страхование предполагает средства, заранее и специально предназначенные для отклонения последствий несчастья, в отличие от простого сбережения на случай денежной нужды. Страхование есть самостоятельная хозяйственная деятельность, выражающаяся в сбережении, специально предназначенном для отклонения возможного разрушения ценностей от случайного несчастья [6, с. 14].

С субъективной стороны принцип возмездности подразумевает волю заинтересованного лица в отклонении от себя в будущем отрицательных имущественных последствий, которые могут постигнуть его. Поэтому при возникновении желания отвратить от себя отрицательные имущественные последствия заинтересованное лицо обращается к другому лицу – к страховой организации. Поскольку желание указанного лица сопряжено с получением в будущем денег или иного имущества, реализовать это желание возможно только путем определенных затрат, т.е. вложений на будущее.

Передавая определенные денежные средства в виде взносов страховой организации, заинтересованное лицо создает для себя на будущее определенный имущественный запас. Во-первых, это лицо уже заранее откладывает деньги на случай наступления каких-либо несчастий, и, во-вторых, у него в связи с этим возникает право требовать у страховой организации возмещения потерь, возникших в результате несчастных случаев. Поэтому без первоначального вложения денежных средств заинтересованное лицо не будет иметь возможности удовлетворить свои эвентуальные потребности. На этом базируется принцип возмездности в страховании [7].

Страхование как звено финансовой системы государства выполняет три взаимосвязанные функции:

1) защита имущественных интересов публичных и частных субъектов. Посредством осуществления страховой деятельности государство получает возможность компенсировать свои потери или потери иных субъектов права, возникшие в результате непредвиденных или неблагоприятных обстоятельств. Страхование представляет собой эффективный инструмент осуществления государством социальной политики;

2) накопление публичных финансовых средств за счет привлечения страховых взносов от иных субъектов. Реализуя данную функцию, государство аккумулирует и обособляет дополнительные финансовые средства;

3) снижение риска непредвиденных бюджетных расходов [7, с. 613]. Законодательство Республики Казахстан, в том числе Закон РК о страховой деятельности не содержит специальной нормы, содержащей перечисление принципов правового регулирования страховой деятельности.

Таким образом, на наш взгляд, анализ любой правовой системы должен включать исследование принципов данной правовой системы. Современной юридической наукой достаточно фундаментально разработана общая теория правовых принципов. Однако данная теория по не понятной для нас причине не нашла своего отражения в действующем страховом законодательстве.

Теория страхового фонда - это основополагающая категория современной теории страхования. Следует отметить, что многие ученые придерживаются позиции о том, что понятие страхового фонда можно рассматривать с двух аспектов – экономического и юридического.

Характерной чертой экономических отношений страхования является наличие страхового фонда как своего материального носителя, что сближает экономическую категорию страхования с категорией финансов. Отличие же в том, что здесь налицо признак "замкнутого распределения ущерба", тогда как доходы государственных бюджетов распределяются не только на плательщиков взносов [4, с. 10]

Коммерческие страховые организации — самостоятельные субъекты предпринимательской деятельности и потому в полной мере ответственны за исполнение обязательств перед страхователями, гарантируя страховые выплаты всем имеющимся у них имуществом. Эти основания существенно изменяют понятие страхового фонда страховой организации. Действительно, независимо от того, достаточно ли средств, в виде страховой премии (страховых взносов) получено страховой организацией от страхователей, заключивших договоры страхования, обязательства по страховым выплатам должны быть исполнены в полном объеме и в сроки, установленные договорами страхования. При невозможности исполнения обязательств, страховая организация будет объявлена банкротом. С учетом важнейшей социальной и экономической роли страховых организаций в обеспечении непрерывности общественного воспроизводства государство устанавливает обязанность для учредителей страховых организаций инвестировать значительный по размеру первоначальный капитал, который должен служить обеспечением страховых выплат застрахованным.

Более того, государство связывает возможность проведения страховой деятельности с необходимостью наделения страховой организации значительными

денежными средствами, осуществляя контроль над достаточностью имеющихся средств, при лицензировании страховых организаций, а также устанавливая прямые обязанности по формированию страховых фондов.

Размер первоначального страхового капитала зависит от степени риска страховых операций, на проведение которых страховая организация получает государственное разрешение в виде специальной лицензии.

В странах Европейского Союза минимальный размер гарантийного фонда, которым должна обладать страховая организация, установлен директивами по страхованию и составляет для видов страхования иного, чем страхование жизни: не менее 300,0 тыс. евро при страховании от несчастных случаев или страховании средств автотранспорта, не менее 400,0 тыс. евро при страховании кредита или различных видов гражданской ответственности, не менее 200,0 тыс. евро при страховании юридических расходов. Схожие требования установлены и в отношении первоначального минимального капитала страховых организаций при лицензировании операций по проведению различных видов страхования жизни.Состояние платежеспособности страховых организаций в условиях роста стоимости рисков, сращивания страховых, банковских и финансовых операций путем создания разветвленных финансовых компаний и другие факторы заставляют органы страхового надзора увеличивать требования к размеру минимального уставного, или гарантийного капитала страховщиков. Готовящиеся в настоящее время директивы Европейского союза предполагают увеличение требования к размеру минимального капитала до 1,5 млн. евро[8, ст. 54].

Таким образом, развитие современной страховой экономики вносит существенные изменения в теорию страхового фонда, и потому форма организации страховых отношений влияет на содержание понятия «страховой фонд» в зависимости от вида субъекта, обеспечивающего исполнение общественной функции управления рисками [8, с. 29].

Общественная практика выработала ряд организационных форм страхового фонда. Применительно к условиям функционирования экономики можно выделить следующие:

1) централизованный страховой (резервный) фонд;

2) децентрализованный страховой фонд;

3) страховой фонд страховщика;

Страховые фонды формируются как за счет государственных (централизованных) средств, так и методами самострахования и страхования.

Централизованный страховой (резервный) фонд создается как в натуральной форме, так и в денежной формах за счет общегосударственных средств. Назначение этого фонда – возмещение ущерба и устранение последствий стихийных бедствий и крупных аварий, повлекших крупные разрушения и большие человеческие жертвы. Этот фонд в натуральной форме представляет собой постоянно возобновляемые запасы продукции, материалов, сырья, топлива, продовольствия по определенной номенклатуре. Это стратегические запасы, которые находятся в ведении государства.

Страховой фонд страховщика создается методом страхования за счет денежных взносов страхователей.

В современных условиях страховой фонд страховщика имеет только денежную форму. Расходование средств фонда производится на конкретные цели – на возмещение ущерба и выплату страховых сумм в соответствии с установленными страховщиками правилами и условиями страхования. Объем денежных ресурсов фонда, необходимых для выплаты страхового возмещения и страховых сумм, определяется на основе статистики, эмпирических прогнозов и теории вероятностей. Чем больше число участников фонда, тем более достоверными будут показатели, определяющие объем его финансовых ресурсов.

Общее для рассматриваемых взглядов то, что страховой фонд выступает как некий огромный общественный склад средств и услуг: резервы, и запасы, и сбережения, и социальное обеспечение, и страхование. Все формы и виды натуральной и денежной помощи народному хозяйству и населению аккумулируются в «страховых» фондах. Такой подход, возможно, и имел объяснение, но только в условиях общегосударственной собственности, при которой все убытки и ущербы возмещались согласно решениям, носившим директивный характер, т.е. исходящим из единого экономического и политического центра.

На наш взгляд, страхование не возможно без страхового фонда. Сущность страхования заключается в том, что ущерб, который данное хозяйство или человек могут понести от известной опасности, распределяется между несколькими хозяйствами или группами людей, находящимися в более или менее одинаковых условиях по отношению к наступлению той же опасности. Этот результат достигается тем, что те лица, которым угрожает какая-нибудь опасность, делают на случай наступления определенной опасности (пожара, болезни и т.п.) известные денежные отчисления (взносы), из коих постепенно составляется тот фонд, из которого впоследствии выплачивается вознаграждение потерпевшему [9, с. 1].

Поскольку страховые резервы - это деньги, предназначенные для страховых выплат, то, естественно, размещение этих денег в виде вручения какому-либо третьему лицу (например, банку на хранение) должно осуществляться на возвратной основе, с тем, чтобы страховщик мог получить эти деньги обратно с целью выдачи их страхователю в форме страховой выплаты.

Возвратность - это обязательная возможность возврата инвестированных средств страховых резервов в полном объеме. Страховые организации должны стремиться к размещению средств страховых резервов таким образом, чтобы они приносили доход. Отсюда исходит принцип прибыльности.

В настоящее время, государство не берет на себя основную функцию страхования, отдав ее в сферу предпринимательской деятельности. Государство же оставляет за собой функцию надзора и функцию гаранта страховых выплат.

В целях обеспечения выполнения взятых на себя гарантий, а также поставленных перед ним задач и функций, фонд формирует резервы, которые размещаются на банковских счетах фонда открытых в Национальном Банке Республики Казахстан.

Резервы фонда можно разделить на две составляющие:

1) резерв гарантирования страховых выплат;

2) резерв возмещения вреда.

Источником формирования резерва гарантирования страховых выплат являются обязательные и чрезвычайные взносы страховых организаций, в соответствии с договором участия. В данном случае, следует отметить то, что государство, предоставляя частным компаниям, право на осуществление страховой деятельности по гарантируемым видам страхования, обязывает данные компании участвовать в формировании резервов страховых выплат, для чего заявитель обязан приобрести акции фонда, а также заключить договор участия в порядке, предусмотренном Законом РК «О Фонде гарантирования страховых выплат» [10, ст. 17-4].

Гарантийный фонд создается в целях обеспечения финансовой устойчивости и платежеспособности страховой (перестраховочной) организации в результате снижения маржи платежеспособности ниже минимально установленного размера [11].

Таким образом, гарантийный фонд представляет собой резерв материальных и денежных средств страховой организации, предназначенный для обеспечения финансовой устойчивости и платежеспособности страховой (перестраховочной) организации в результате снижения маржи платежеспособности ниже минимально установленного размера.

Если страховая организация-участник осуществляетобязательного страхования гражданско-правовой ответственности владельцев транспортных средств, то в договор участия в фонде гарантирования страховых выплат включаются условия о порядке уплаты дополнительных взносов и условия ответственности сторон. Методика расчета ставки дополнительных взносов, порядок и сроки их уплаты устанавливаются нормативными правовыми актами уполномоченного органа. Размер дополнительных взносов исчисляется на основании объема страховых премий по обязательному страхованию гражданско-правовой ответственности владельцев транспортных средств, начисляемых страховой организацией-участником, и ставки дополнительных взносов.

В случае установления Фондом необходимости уплаты чрезвычайных взносов в виде периодических платежей, страховая организация - участник уплачивает чрезвычайные взносы в сроки, установленные Фондом. При уплате страховой организацией - участником чрезвычайных взносов в Фонд условные обязательства этой страховой организации - участника уменьшаются на сумму уплаченных ею чрезвычайных взносов.

Так в целом выглядит механизм формирования центрального гарантийного фонда.

Рассмотрим государственно-правовое регулирование механизма формирования страховых фондов страховщиков.

По сути, фонды страховщика могут быть фондами, создаваемые для гарантии выполнения обязательств, принятых по договорам страхования и фондами, необходимые для осуществления хозяйственной деятельности в качестве юридического лица [12, с. 56].

Резервом заявленных, но неурегулированных убытков является оценка неисполненных или исполненных не в полном объеме, на отчетную дату обязательств страховой организации по осуществлению страховых выплат, также, включая расходы на урегулирование убытков. В свою очередь, расходы по урегулированию страховых убытков – это объем денежных средств, которые необходимыстраховой организации для оплаты экспертных, консультационных или иных услуг, связанных с оценкой размера и снижением ущерба, нанесенного имущественным интересам страхователя, возникших в связи со страховыми случаями.

Необходимо отметить, что государственно-правовой механизм порядка формирования, распределения и финансирования страховых фондов в Республике Казахстан включает в себя надзор за платежеспособностью и финансовой устойчивостью страховой (перестраховочной) организации. Также, механизм содержит в себе надзор за исполнением или соблюдением установленных уполномоченным органом пруденциальных нормативов и иных норм и лимитов.

В целях обеспечения сохранности страховых фондов, а также предупреждения банкротства страховых организаций из-за неправильного управления страховыми фондами, в Республике Казахстан устанавливаются жесткие требования, связанные с управлением страховыми фондами в Республике Казахстан. Так, установлены следующие условия инвестирования страховыми организациями средства страховых фондов:

1) инвестирование в ценные бумаги банков, юридических лиц, международных организаций и государственные ценные бумаги (в том числе иностранных государств), при котором государство устанавливает предельные показатели суммарного размещения четко регламентированных государством;

2) инвестирование в аффинированные драгоценные металлы и металлические депозиты;

3) инвестирование в паи инвестиционных фондов;

4) инвестирование в долговые ценные бумаги, выпущенные местными исполнительными органами Республики Казахстан.

Заключение, выводы

Совершенствование страховой деятельности Республики Казахстан тесно связано с его взаимодействием с мировым экономическим сектором, что само по себе обуславливает восприятие его положительных сторон. Одним из актуальных феноменов сегодняшнего дня, как на мировом рынке, так и на отечественном, является Такафул индустрия и ее формирование в качестве альтернативной модели страхования. Мы видим то, что исламские финансы стали неотъемлемой частью мирового финансового рынка. Восприятие исламского страхования стало бы новым этапом развития страхового рынка Республики Казахстан и позволило бы как мусульманам, так и не мусульманам пользоваться альтернативным финансовым продуктом.

- при изучении доктрины «аль-акилах», которую мы рассматривали в качестве первоначального источника страхования в исламском праве, мы сделали вывод о том, что она идентична с институтом «кун», применявшимся среди ранних казахских племен. Обоснованием для этого служит их содержание. Как доктрина, «аль-акилах» подразумевает взаимное согласие между членами племени о принятии ответственности за совершение непреднамеренного убийства их родственником. Ответственность заключалась в сборе денег для оплаты компенсации родственникам погибшего. Если следовать своду обычного права казахов 18 века «Жети-Жаргы», «куном» является плата компенсаций племени погибшего племенем убийцы. Это подтверждает то, что Ислам был не только религией, также его нормы влияли на общественную жизнь мусульманских племен, оставляя некоторые отпечатки в их традициях и обычаях.

- исламской страховой деятельностью является некоммерческая деятельность, направленная на взаимную поддержку и взаимопомощь между ее участниками. Особенность исламской модели страхования заключается в том, что страховой фонд формируется за счет пожертвований страхователей, который в последующем используется в целях выплаты страхового возмещения. Правовая основа исламского страхования содержит нормы, принципы Шариата, что также является особенностью, делающей механизм исламской страховой деятельности уникальным;

- при формировании норм, регулирующих общественные отношения в области исламского страхования в системе страхового права Республики Казахстан, они будут являться правовым институтом страхового права. Нормы, регулирующие исламские страховые отношения не могут выходить за рамки страхового права, поскольку предметом правового регулирования данных норм являются страховые отношения, с тем лишь отличием, что они основаны на принципах исламского права;

- Малазийская модель исламского страхования имеет достаточно много позитивных аспектов в государственно-правовом механизме регулирования исламских страховых отношений и в законодательном обеспечении, которые могли бы быть применены при формировании данной альтернативной модели страхования в Казахстане. Малайзия по праву считается одним из ведущих стран в области исламской модели страхования, в которой исламское страхование действует на одном уровне с коммерческим страхованием;

Список источников

1. Воблый К.Г. Основы экономии страхования. - М.: Анкил, 2012. - 228 с.
2. Мынбаева Н.Б. Правовые основы регулирования страхования в Республике Казахстан: дис. … канд. юрид. наук. – Алматы, 2015. – 165 с.
3. Худяков А.И. Теория страхования. – М., 2010. – 326 с.
4. Шихов А.К. Страховое право. – М., 2014. – 304 с.
5. Смирных А.Г. Правовой статус субъектов страхового дела. – М., 2024. – 348 с.
6. Ешимова Д.А. Государственно правовое регулирование страховой деятельности в Республике Казахстан. – Алматы, 2012. – 160 с.

7. Худяков А.И. Теория страхования. – М., 2010. – 326 с. 26 Шихов А.К. Страховое право. – М., 2004. – 304 с.
8. Смирных А.Г. Правовой статус субъектов страхового дела. – М., 2014. – 348 с.
9. Теория и практика страхования: учебное пособие — М., 2013 — с. 704.
10. Фогельсон Ю. Введение в страховое право. Просто о сложном. – М., 2011. – 236 с.
11. Лупарев Г. Светское государство и религия // Юридическая газета – 2016. - №16. – С.2
12. Казакова О.В. Проблемы кодификации законодательства // Государство и право. -2020.-№2. - С.10-11.

УДК 347.1

Исаев З.М., Юриспруденция
Даукетова Ж.Б., доцент

Правовое регулирование отношений в области оплаты труда

Аннотация

Администрация организаций, не финансируемых из бюджетов, самостоятельно выбирает и применяет различные системы оплаты труда работников. В этой сфере деятельности администрация опирается на своих специалистов, профессиональные возможности которых часто так или иначе ограничены, не отвечают современным требованиям. Многие из них не обладают достаточно глубокими знаниями, как в области трудового законодательства, так и организации заработной платы.

Ключевые слова

Оплата, труда, договор, работодатель, обязательства, гражданско-правовая ответственность, права и обязанности.

Введение

В результате, как об этом свидетельствуют многочисленные наблюдения, во-первых, имеют место нарушения трудового законодательства, влекущие нарушение прав и законных интересов работников, противостояние их с работодателями. Во-вторых, применяемые формы организации заработной платы малоэффективны, они слабо стимулируют работников трудиться в полную силу их возможностей. И то и другое не может не сказаться отрицательно на конкурентоспособности организаций.

К сожалению, в имеющейся специальной литературе, так необходимой указанным специалистам, вопросы оплаты труда рассматриваются и комментируются, за редким исключением, раздельно - в юридических и экономических изданиях. Авторы-юристы учат правильно применять положения Трудового кодекса (ТК) РК, других правовых актов, тогда как авторы-экономисты и управленцы описывают прогрессивные системы оплаты труда, абстрагируясь от этих актов.

Поэтому у многих создается впечатление, что трудовое право и организация оплаты труда существуют независимо друг от друга, тогда как последняя должна быть создана и функционировать, в строгом соответствии с ТК РК, другими правовыми актами, регламентирующими оплату труда работников. Это означает, во-первых, что системы оплаты труда работников должны быть построены таким образом, чтобы их применение не нарушало продекларированные ТК РК права, как работников, так и самих работодателей. И, во-вторых, чтобы обе стороны трудового договора при создании и функционировании этих систем неукоснительно соблюдали по отношению друг к другу также продекларированные ТК РК обязанности.

Актуальность сформулированной темы дипломной работы, которая позволяет не только определить новые подходы к исследованию института оплаты труда, но и систематизировать накопленные международным опытом, юридической наукой, знания и правоприменительную практику.

Степень научной разработанности проблемы. Понятие оплаты труда широко используется в юридической науке и правоприменительной практике.

Отдельные проблемы правового регулирования оплаты труда неоднократно рассматривались в правовой науке.

В дипломной работе также используются работы ученых в сфере трудового и других отраслей права, комментарии к трудовому законодательству, учебники трудового права.

Цель и задачи исследования вытекают из актуальности и степени научной разработанности проблемы.

Целью представленной работы выступает комплексный теоретико-правовой анализ проблем оплаты труда, проведенный по следующим направлениям:

– всесторонний анализ правовых актов, действующих в РК как источников правового регулирования оплаты труда;

– выявление сущности и значения оплаты труда как института трудового права;

– рассмотрение проблем применения права в области реализации норм об оплате труда.

В рамках данных направлений предполагается решить следующие задачи:

– выявить тенденции развития норм казахстанского законодательства об оплате в свете их унификации с нормативными актами МОТ;

– определить понятие, формы, виды, системы, сущность и значение оплаты труда

– проанализировать законодательство РК об оплате труда, судебную практику.

Объект и предмет исследования определяются тематикой работы, ее целью и задачами.

Объектом научного анализа настоящей работы являются оплата труда и заработная плата, как теоретические категории и как правовое явление социальной действительности.

Предметная направленность определяется выделением и изучением, в рамках заявленной темы, нормативно-правовых источников как внутригосударственных, принятых на республиканском уровне и на уровне субъектов РК, так и международно-правовых документов, а также судебной практики.

Методологической основой исследования является диалектический метод. В ходе исследования использовались обще– и частно - научные, а также специальные методы познания.

Общими явились методы анализа и синтеза, индукции и дедукции, наблюдения и сравнения. В качестве общенаучных методов, с помощью которых проводилось исследование, использовались метод структурного анализа, системный и исторический методы. В качестве частно - научного метода выступил конкретно-социологический. К специальным методам, использовавшимся в работе, следует отнести формально-юридический метод, исторический, сравнительно-правовой методы.

Данные методы позволили наиболее последовательно и полно рассмотреть различные аспекты оплаты труда в рамках цели и задач исследования.

Эмпирическая база исследования построена на нормативном материале и судебной практике.

Нормативную основу составили: Конституция РК, законодательство, затрагивающее вопросы оплаты труда, положения международных договоров.

Научная новизна исследования заключается в том, что оно представляет собой одну из попыток комплексного теоретико-правового анализа оплаты труда как одного из институтов трудового законодательства.

Понятие оплаты труда. Методы её правового регулирования

Заработная плата как правовая категория

Заработную плату можно рассматривать в экономическом и в правовом смысле. Экономический аспект оплаты труда представляет собой превращенную форму стоимости рабочей силы - иначе говоря, цену. Но в условиях рыночной и нерыночной экономики способы определения данной цены отличаются. Если господствует один собственник (в условиях нерыночной экономики), он является единственным субъектом нормирования заработной платы. В данном случае размер заработной платы большей частью зависит от усмотрения собственника средств производства, хотя и связан с качеством и результатами.

При рыночной экономике формирование содержания категории «заработная плата» происходит непосредственно на рынке труда при встрече двух собственников - собственника рабочей силы (способности к труду) и собственника средств производства, необходимых для реализации способности к труду. Возникающие между данными субъектами отношения - это отношения трудового найма, представляющие собой предоставление гражданином своей рабочей силы в обмен на определенную денежную сумму и другие социальные и материальные блага. Величину этой денежной суммы определяет стоимость рабочей силы, существующая до начала определенного производственного процесса, а стоимость рабочей силы определяет объем обеспечивающих ее полноценное воспроизводство жизненных благ. Таким образом, заработная плата - это денежная форма стоимости рабочей силы, т.е. цена рабочей силы.

Экономическое определение заработной платы не полностью раскрывает ее юридическое понятие.

С правовых позиций заработная плата - это важнейший элемент трудового правоотношения.

В изучении заработной платы как правовой категории фундаментальными достижениями являются труды Пашерстника А.Е.. Одна из его заслуг заключается в том, что он тщательно обосновал необходимость исследования заработной платы не как экономической категории вообще, а именно с точки зрения правомочий и обязанностей субъектов трудового правоотношения.

Юридическая природа и содержание вознаграждения за труд могут быть поняты лишь в связи с природой и содержанием трудового правоотношения.

Правовое определение заработной платы должно содержать такие признаки, которые характеризуют права и обязанности сторон трудового правоотношения в связи с оплатой труда работников. Иначе говоря, в определении необходимо отразить содержание прав и обязанностей субъектов трудового правоотношения в области заработной платы.

Заработная плата определяется Пашерстником А.Е. как «вознаграждение, которое предприятие, учреждение или хозяйство обязано выплачивать рабочим и служащим за их труд в соответствии с его количеством и качеством по заранее установленным нормам». Это определение стало общепризнанным во всей научной и учебной литературе по трудовому праву. Например, учебник по советскому трудовому праву под редакцией Пашкова А.С. приводит отмеченное выше определение с небольшим дополнением: вознаграждение работнику выплачивается не только в соответствии с количеством и качеством труда, но и в соответствии с его результатами.

Лившиц Р.З. в это определение внес новый критерий, отметив, что заработная плата - это вознаграждение за труд в течение установленного рабочего времени. Но Лившиц Р.З. не учел того обстоятельства, что труд может протекать (и во многих случаях протекает) и в не установленное законом рабочее время, т.е. сверх нормы (в том числе сверхурочная работа).

В публикациях по вопросу об оплате труда нередко встречается мнение, согласно которому определение заработной платы работников производственной сферы отличается от определения заработной платы в непроизводственной сфере. Так, Зайкин А.Д. в статье «Экономико-правовая организация оплаты труда при переходе к рынку» следующим

образом определяет категорию «заработная плата»: в производственной сфере - «это вознаграждение в денежной форме, которое предприятие (объединение, организация) обязано выплачивать работникам за труд по конечным результатам работы по заранее установленным тарифным нормам (тарифным ставкам, окладам и сдельным расценкам) за счет средств, заработанных трудовым коллективом без ограничения его (вознаграждения) максимальным размером и не ниже минимального, установленного государством предела». Заработная плата в непроизводственной сфере - «это вознаграждение в денежной форме, которое учреждение, организация обязаны выплачивать работникам за труд по заранее установленным тарифным нормам (тарифным ставкам и должностным окладам) за счет средств государственного бюджета не ниже минимального размера, установленного государством».

Сравнение приведенных выше определений позволяет сделать вывод о том, что различия между заработной платой в производственной и непроизводственной сфере заключаются только в источнике выплаты, в первом случае это средства предприятия, во втором - средства государственного бюджета.

Наиболее емким, универсальным определением категории «заработная плата» является определение, содержащееся в учебнике трудового права под редакцией Пашкова А.С.. «Заработная плата - это денежное вознаграждение, которое работодатель обязан уплачивать работнику за труд в установленном сторонами трудового договора размере в пределах, определяемых законодательством, коллективным соглашением и трудовым договором» [6, с. 114]. Эта формулировка соответствует определению, данному МОТ в конвенции № 95 Об охране заработной платы (ст.1), которое звучит следующим образом: «Заработная плата означает, независимо от названия и метода исчисления, всякое вознаграждение или всякий заработок, исчисляемые в деньгах и устанавливаемые соглашением или национальным законодательством, которые в силу письменного или устного договора о найме предприниматель уплачивает трудящемуся за труд, который либо выполнен, либо должен быть выполнен, пли за услуги, которые либо оказаны, либо должны быть оказаны».

Действующим законодательством определены правовые основы социальной защиты трудящихся республики в области оплаты труда в условиях становления рыночной экономики, а также гарантии со стороны государства на оплату труда не ниже установленного минимального размера. При этом гарантии распространяются на работников всех предприятий и организаций государственного сектора экономики независимо от сфер их деятельности и ведомственной принадлежности, а также на работающих по найму на предприятиях и в организациях частной формы собственности. Государством сняты ранее существовавшие максимальные размеры заработной платы и установлен запрет на какое бы то ни было понижение размеров оплаты труда в зависимости от пола, возраста, расы, национальной принадлежности.

К числу принципиальных отличий реформы оплаты труда относятся: направленность на сближение уровней заработной платы работников, занятых в материальной сфере производства и организаций, финансируемых из бюджета; введение новых тарифных коэффициентов (1,0 - 4,24), установление месячной величины тарифной ставки l-го разряда Единой тарифной сетки для всех отраслей экономики, выступающей гарантированным работодателем размером заработной платы. Тарифные ставки и должностные оклады, рассчитанные на базе Единой тарифной сетки и межразрядных коэффициентов, является уровнем оплаты труда, и служат основой при заключении тарифных соглашений.

Реформирование оплаты труда непосредственно связано с оптимизацией структуры и сети организаций, содержащихся за счет государственного бюджета, рационализацией норм и условий их содержания и деятельности, в том числе с про ведением мероприятий по сокращению штатов и переводом высвобождаемой численности работников на платную основу за счет внебюджетных источников.

В Трудовом кодексе РК дается более широкое понятие заработной платы: заработная плата - вознаграждение, которое работодатель обязан выплачивать работнику за труд в соответствии с квалификацией, сложностью, количеством и качеством затраченного труда, предусмотренное соглашением, трудовым договором и требованием трудового законодательства.

Анализ определений заработной платы позволяет выделить следующие правовые признаки заработной платы как особой формы вознаграждения за труд работников:

1) Оплата производится за фактически выполненную работу.

Наличие трудового правоотношения еще не создает права на получение заработной платы; это право определяется началом работы, результатом ее выполнения.

Данный признак является общим и обязательным для всех видов оплаты труда: повременная оплата производится за фактически отработанное время; сдельная оплата - за фактическую выработку.

Премии выплачиваются за определенные результаты, достигнутые работниками в процессе труда. Тот же принцип проявляется и при выплате вознаграждения по итогам года: в зависимости от размеров заработной платы, которую работник получал в течение года за фактически выполняемую работу.

2) Труд работника оплачивается в соответствии с его количеством и качеством на основе заранее установленных норм.

3) Труд работника оплачивается на основании трудового договора, заключенного между сторонами трудовых отношений.

4) Основная часть заработной платы выплачивается из фонда заработной платы и не зависит от прибыльности (доходности) предприятия. Это означает, что выплаты из фонда заработной платы распределяются по заранее установленным нормам и выплачиваются в начисленных работникам размерах.

5) Дополнительная часть заработной платы выплачивается из фонда материального поощрения и находится в определенной зависимости от прибыльности (доходности) предприятия.

6) Заработная плата выплачивается в денежной форме.

Суммируя указанные признаки, можно дать следующее юридическое определение заработной платы: заработная плата есть вознаграждение в денежной форме, которое предприятие или учреждение (организация) обязано выплачивать рабочим и служащим за их труд в соответствии с его количеством и качеством на основании заключенного трудового договора по заранее установленным нормам. Основная часть этого вознаграждения не зависит от доходности предприятия, а дополнительная часть находится в определенной зависимости от доходности (рентабельности) предприятия.

Таким образом, при юридическом определении понятия заработной платы необходимо учитывать его соответствие международным актам и разграничивать от понятия заработной платы как экономической категории.

Заключение

Заработная плата - вознаграждение, которое работодатель обязан выплачивать работнику за труд в соответствии с квалификацией, сложностью, количеством и качеством затраченного труда, предусмотренное соглашением, трудовым договором и требованием трудового законодательства.

Анализ определений заработной платы позволяет выделить следующие правовые признаки заработной платы как особой формы вознаграждения за труд работников:

1) Оплата производится за фактически выполненную работу.

2) Труд работника оплачивается в соответствии с его количеством и качеством на основе заранее установленных норм.

3) Труд работника оплачивается на основании трудового договора, заключенного между сторонами трудовых отношений.

4) Основная часть заработной платы выплачивается из фонда заработной платы и не зависит от прибыльности (доходности) предприятия.

5) Дополнительная часть заработной платы выплачивается из фонда материального поощрения и находится в определенной зависимости от прибыльности (доходности) предприятия.

6) Заработная плата выплачивается в денежной форме.

В правовой институт включается совокупность правовых норм, регламентирующих однородные общественные отношения, складывающиеся в сфере установления и выплаты заработной платы по этому пункту договора его сторонами влечёт отсутствие возможности заключения трудового договора, поскольку данное условие является существенным положением договора, по которому стороны трудового отношения должны обязательно прийти к согласию.

В условиях рыночной экономики основным регулятором в области заработной платы выступают рыночные механизмы, в основе которых лежит многоуровневая система коллективно-договорного регулирования заработной платы. Государственное регулирование здесь заключается в основном в формировании необходимого правового поля для рыночных регуляторов.

Государственное регулирование в сфере оплаты труда на современном этапе представляется необходимым совершенствовать в следующих направлениях:

- реализовать резервы сокращения дифференциации заработной платы на одинаковые виды работ через политику выравнивания заработной платы;
- снизить разрыв между увеличением номинальной и реальной заработной платы;
- совершенствовать законодательно-правовую базу, нормативы, методики расчетов и измерения производительности труда, заработной платы, прожиточного минимума, стоимости потребительской корзины, минимального потребительского бюджета;
- сформировать надежную информационную базу и методическое обеспечение для определения основных параметров уровня жизни и рынка труда; платежеспособного спроса; профессионального образования;
- проводить систематический учет и анализа тенденций в динамике производительности труда и заработной платы, на основе постоянного мониторинга, для обеспечения оптимального соотношения в темпах роста данных показателей;
- принять оптимальный порог индексации заработной платы при росте цен на 2%.

Основой правового обеспечения компенсации труда выступает Трудовой кодекс РК, развивающий положения Конституции РК и Гражданского кодекса РК в части вознаграждения наемных работников, устанавливает гарантируемый государством комплекс трудовых прав и свобод, социальных льгот и гарантий.

Оплата труда может осуществляться на основе тарифной, бестарифной или смешанной (включает элементы тарифной и бестарифной систем) системы. В тарифной системе при расчетах заработной платы работника используется совокупность нормативов, с помощью которых осуществляется регулирование заработной платы в зависимости от сложности работ (квалификации), условий труда и его интенсивности, значимости сфер приложения труда.

Основными элементами тарифной системы оплаты труда являются: тарифная ставка (оклады); тарифная сетка; тарифные коэффициенты. При расчетах величины заработной платы с использованием системы тарифов или их элементов квалификационные требования к работникам и сложность определенных видов работ устанавливаются, а отнесение выполняемых работ к определенной сложности и присвоение квалификационных разрядов и категорий работникам производятся на основе Единого тарифно-квалификационного справочника работ и профессий рабочих, тарифно-квалификационных характеристик профессий рабочих, Квалификационного справочника должностей руководителей, специалистов и других служащих, а также типовых

квалификационных характеристик должностей руководителей, специалистов и других служащих организаций.

Тарифно-квалификационные справочники (ТКС) представляют собой сборники профессиональных требований к работникам разных профессий и различной квалификации.

Существуют две формы оплаты труда в рамках тарифной системы: сдельная и повременная. При сдельной форме оплаты труда размер заработка работника определяется объемом выполненной работы (оказанных услуг) и расценкой за единицу работы (изделия). Сдельная форма в зависимости от способа учета выработки и применяемых видов дополнительного материального поощрения подразделяется на системы: прямую сдельную; сдельно-премиальную; сдельно-прогрессивную; косвенную сдельную; аккордную; коллективную (бригадную).

В основе повременной формы оплаты труда лежит принцип зависимости величины заработной платы от количества рабочего времени, отработанных часов. Существуют две системы повременной оплаты труда: прямая повременная и повременно-премиальная.

В бюджетных организациях существует централизованное регулирование заработной платы, которое означает метод государственного нормирования, в соответствии с которым государство определяет размер заработной платы работников определенных профессий, специальностей, должностей в зависимости от их квалификации.

Система оплаты труда работников организаций, содержащихся за счет государственного бюджета и сметы (бюджета) Национального банка Республики Казахстан, устанавливается нормативными правовыми актами, в число основных их которых входит Постановление Правительства Республики Казахстан от 29 декабря 2007 года № 1400 «О системе оплаты труда гражданских служащих, работников организаций, содержащихся за счет средств государственного бюджета, работников казенных предприятий».

Повременная система оплаты труда работников бюджетных организаций включает в себя оплату труда на основе: реестра должностей гражданских служащих (за исключением квалифицированных рабочих); коэффициентов, применяемых к базовому должностному окладу, для исчисления должностных окладов (ставок) работников организаций; выплаты доплат, надбавок, пособия на оздоровление и компенсаций; схем должностных окладов в иностранной валюте работников Торгового представительства Республики Казахстан в Российской Федерации.

Сдельная система оплаты труда предусматривает оплату труда за каждую единицу (объем) выполненной работы (услуги) или изготовленной продукции выраженной в натуральных единицах измерения

Тарифная система оплаты труда активно используется в производственной сфере. Постановлением Правительства Республики Казахстан от 9 июня 2008 года № 548 утверждены повышающие отраслевые коэффициенты для расчета минимального стандарта оплаты труда работников, занятых на тяжелых работах, работах с вредными (особо вредными), опасными условиями труда.

Премиальные системы дополняют тарифную систему. Премии как добавки к тарифному заработку могут быть самыми разнообразными.

В зависимости от степени регулярности выплаты премий выделяют: регулярное (месячное или квартальное) премирование за основные результаты производственно-хозяйственной или иной деятельности; единовременное (разовое) премирование, например, вознаграждение по итогам работы за год, поощрение за выполнение особо важного или особо срочного задания; премии к праздничным и торжественным датам и другие.

Премирование за основные результаты хозяйственной деятельности, наиболее распространенное, может быть индивидуальным и коллективным.

Премирование в частных компаниях организуется их руководством самостоятельно, а для государственных предприятий и учреждений – с учетом положений специальных нормативных актов.

Постановлением Правительства Республики Казахстан от 29 декабря 2007 года № 1400 «О системе оплаты труда гражданских служащих, работников организаций, содержащихся за счет средств государственного бюджета, работников казенных предприятий», органам государственного управления предоставлено право премировать, устанавливать стимулирующие надбавки к должностным окладам руководителей организаций по результатам их работы. Данное постановление определяет источники премирования, оказания материальной помощи и установления надбавок работникам государственных учреждений за счет экономии по определенным видам расходов. По остальным видам расходов направление экономии средств по плану финансирования на премирование, оказание материальной помощи и установление надбавок не допускается.

Премирование, оказание материальной помощи и установление надбавок к должностным окладам работников органов Республики Казахстан осуществляется за счет средств государственного бюджета, предусмотренных на содержание соответствующего органа по плану финансирования бюджетной программы (подпрограммы). Основными показателями, характеризующими результаты деятельности работника, дающими право на его премирование, являются: соблюдение государственной и трудовой дисциплины; результаты работы за определенный период; образцовое выполнение должностных обязанностей, безупречная государственная служба, выполнение заданий особой важности и сложности и другие достижения в работе; выполнение неотложной и заранее непредвиденной работы, от срочного выполнения которой зависит в дальнейшем нормальная (бесперебойная) работа данного государственного органа в целом или его отдельных подразделений и др.

Премирование работника не производится: при наличии у него не снятого дисциплинарного взыскания; проработавшего в соответствующем органе менее одного месяца; в период прохождения испытательного срока.

Бестарифная система оплаты труда основывается на долевом распределении средств, предназначенных на оплату труда, в зависимости от критериев и на принципах оценки профессиональных качеств работников и их вклада в конечный результат.

Встречаются разновидности бестарифной системы оплаты труда, где в качестве конечного результата выступает не фонд заработной платы, а другие показатели (объем реализации продукции, средняя заработная плата определенных групп работников, оплачиваемых на основе тарифных систем).

В настоящее время предусмотрено несколько видов юридической ответственности за нарушение законодательства об оплате труда. Основанием административной ответственности в сфере оплаты труда является совершение деяния, содержащего все признаки состава правонарушения, предусмотренного Кодексом об административных правонарушениях. Речь идет о привлечении к административной ответственности работодателей или должностных лиц за нарушение трудового законодательства и правил по охране труда, невыплату заработной платы работодателем в полном объеме и сроки, которые установлены законодательством, а равно неначисление и невыплату пени за период задержки платежа (ст. 87 КоАП), за нарушение законодательства о социальной защите инвалидов (ст. 87-1 КоАП) и пенсионном обеспечении (ст. 88 КоАП), нарушение процедур заключения и исполнения коллективного договора (ст.ст. 90-93 КоАП).

Уголовная ответственность установлена за неоднократную задержку лицом, выполняющим управленческие функции, выплаты заработной платы в полном объеме и в установленные сроки в связи с использованием денежных средств на иные цели.

Таким образом, поставленные задачи дипломной работы выполнены: выявлены тенденции развития норм казахстанского законодательства об оплате труда; рассмотрены

понятия, формы, виды, системы, сущность и значение оплаты труда; проведен анализ законодательства РК об оплате труда.

Проведенное исследование дает возможность сделать вывод о том, что правовое регулирование заработной платы является необходимым элементом нормального функционирования любого общества и создания правового социального государства. Системы оплаты труда работников должны быть построены таким образом, чтобы, во-первых, их применение не нарушало продекларированные ТК РК права, как работников, так и самих работодателей. И, во-вторых, чтобы обе стороны трудового договора при создании и функционировании этих систем неукоснительно соблюдали по отношению друг к другу также продекларированные ТК РК обязанности.

И вдобавок хотелось бы отметить, что принимаемые на законодательном уровне положения, направленные на правовую защиту заработной платы, являются довольно прогрессивными с точки зрения юридического содержания. Однако уровень заработной платы в стране по-прежнему невысок. Это проблема уже экономического характера. Тем не менее, не вызывает сомнений тот факт, что необходимо обеспечить законодательно и защиту достойного уровня заработной платы (хотя бы довести МРОТ до уровня прожиточного минимума), и эта задача является сейчас первостепенной.

Список источников

1 Берешев С.Х. Заработная плата в Республике Казахстан в вопросах и ответах. – Алматы: Эко, 2016.

2 Ильясова А.Е. Достойный труд в экономике Республики Казахстан: оценка и механизмы. – Караганда, 2020.

3 Казахстан в 2020 году: стат. ежегодник Казахстана. / Под ред. А.А. Смаилова. - Астана: Агентство РК по статистике, 2021.

4 Мустафина А.С. Тенденции, факторы формирования и регулирования заработной платы в Республике Казахстан. – Караганда, 2020.

5 Нурманов Е.А. Правовое регулирование заработной платы в условиях рыночной экономики. // Право и государство. - 2016. - № 3/1 (34). – С.60-61.

6 Пашков А.С. Трудовое право: Учебник. - М.. 2015.

7 Трудовой кодекс Республики Казахстана. / Правовая информационная система «Параграф» по состоянию на 25.05.2021.

8 Тулеметова А.С. Оплата труда. – Алматы: Экономика, 2018.

9 Уваров В.Н. Трудовое право Республики Казахстан. – Алматы: Раритет, 2018.

10 Узакбаева А. Понятие заработной платы как правовой категории. // Фемида. – 2020. - №6. – С.77-79.

11 Трудовой Кодекс Республики Казахстан от 2015 года № 251-III ЗРК // Информационная система «ПАРАГРАФ».

УДК 343.97

Искакова А. С., Юриспруденция
Каспаева Р.С., доцент

Международно-правовые и национальные аспекты борьбы с транснациональной организованной преступностью

Аннотация

В статье рассматриваются ключевые международные и национальные правовые механизмы противодействия транснациональной организованной преступности. Анализируется правовая база, проблемы правоприменения и взаимодействия государств в

сфере борьбы с организованными преступными группами. Освещены международные соглашения, включая Конвенцию ООН против транснациональной организованной преступности, а также законодательство Республики Казахстан. Выдвинуты предложения по укреплению национальной юрисдикции и международного сотрудничества.

Ключевые слова

Транснациональная преступность, организованная преступность, Конвенция ООН, международное сотрудничество, уголовное право, экстрадиция, правовая интеграция.

Транснациональная организованная преступность (ТОП) представляет собой серьёзный вызов правопорядку, стабильности государств и международной безопасности. Особенность современных преступных организаций заключается в их адаптивности, способности действовать через границы и использовании новейших технологий — от криптовалют до сложных логистических схем. Они проникают в легальные сектора экономики, занимаются торговлей людьми, наркотиками, оружием, отмыванием доходов, киберпреступлениями, терроризмом и коррупцией.

По данным Управления ООН по наркотикам и преступности (UNODC), объем незаконного оборота, связанного с транснациональной преступностью, ежегодно превышает 2 трлн долларов США [4]. В таких условиях эффективная борьба с ТОП невозможна в рамках одного государства — она требует унификации уголовного законодательства, налаживания трансграничного сотрудничества правоохранительных и судебных органов, а также реализации международных обязательств на национальном уровне.

Цель исследования — определить эффективность международно-правовых и национальных механизмов борьбы с ТОП, выявить проблемы их применения и предложить рекомендации по совершенствованию.

Объект исследования — транснациональная организованная преступность как сложное правовое, социальное и международное явление.

Методы исследования:

правовой анализ (исследование норм международного и национального права),

сравнительно-правовой метод (анализ опыта других стран в борьбе с ТОП),

системный подход (выявление взаимодействия институтов, норм и механизмов),

эмпирический метод (анализ правоприменительной практики, статистики, международных отчётов и кейсов).

Проблематика транснациональной организованной преступности занимает важное место в научной и прикладной юридической литературе. Рассмотрим основные подходы, представленные как отечественными, так и зарубежными авторами.

К.А. Бекмагамбетов в своей работе подчёркивает, что одной из главных проблем борьбы с ТОП является различие уголовно-правовых систем и отсутствие единых правовых понятий. Автор настаивает на необходимости унификации национального законодательства с учётом положений Конвенции ООН против транснациональной организованной преступности, в частности — введение универсального определения преступной организации и уголовной ответственности за участие в ней [1].

И.В. Тарасов исследует институт международной правовой помощи и экстрадиции как ключевой элемент в борьбе с ТОП. Он отмечает, что отсутствие правовых договоров между странами и различие процедур приводит к значительным задержкам в выдаче преступников и исполнении решений судов [2]. Кроме того, автор указывает на необходимость упрощения формальных процедур и внедрения стандартов взаимодействия между компетентными органами.

М. Черниловский, анализируя международное право, систематизирует положения основных международных соглашений, включая Конвенцию ООН против коррупции, Конвенцию Совета Европы об отмывании доходов, а также Палермскую конвенцию и её

Протоколы. Особое внимание он уделяет роли межгосударственного сотрудничества и применению универсальной юрисдикции в борьбе с ТОП [3].

Кроме научных источников, важнейшее значение имеют официальные материалы ООН, в частности отчёты UNODC, в которых содержится комплексная статистика, аналитика, рекомендации по укреплению институтов и улучшению международного взаимодействия [4]. Например, в «Глобальном отчёте о преступности» за 2022 год подчёркивается увеличение числа преступных сетей, действующих одновременно в 3 и более странах, а также усиление их связей с коррумпированными структурами.

Несмотря на развитую теоретическую базу, большинство исследователей сходятся во мнении, что на практике остаётся нерешённой проблема интеграции международных механизмов в национальные правовые системы, особенно в развивающихся странах, включая Республику Казахстан. Это выражается в фрагментарности нормативного регулирования, отсутствии специализированных органов, недостаточном уровне правовой культуры и слабой координации между ведомствами.

Для достижения цели исследования использован комплексный методологический подход, сочетающий правовые, сравнительно-аналитические и эмпирические методы. Каждый из них позволил раскрыть разные аспекты взаимодействия международных и национальных механизмов борьбы с транснациональной организованной преступностью (ТОП).

Центральное место в международно-правовом аспекте занимает Конвенция ООН против транснациональной организованной преступности (Палермская конвенция), принятая в 2000 году и ратифицированная Республикой Казахстан в 2008 году. В исследовании рассмотрены положения Конвенции и три дополнительных Протокола, направленных на:

борьбу с торговлей людьми, особенно женщинами и детьми;

пресечение незаконного оборота мигрантов по суше, морю и воздуху;

противодействие незаконному производству и обороту огнестрельного оружия [4].

Анализ позволил систематизировать международные обязательства Республики Казахстан, выявить степень их имплементации в национальное законодательство, а также определить правовые пробелы в практической реализации положений Конвенции. Отдельное внимание уделено принципам взаимного признания судебных решений, универсальной юрисдикции и экстрадиции.

Для оценки эффективности национальных механизмов использован структурный анализ законодательства Республики Казахстан, в том числе:

Уголовного кодекса РК – статьи 262–267, посвящённые организованным преступным группам, созданию преступного сообщества, участию в транснациональных структурах [5];

Уголовно-процессуального кодекса РК, содержащего положения о международной правовой помощи, экстрадиции, сотрудничестве с иностранными правоохранительными органами;

Закона РК «О международном сотрудничестве по уголовным делам», который регулирует исполнение запросов иностранных государств и порядок реализации международных обязательств в уголовной юрисдикции.

Изучение данных нормативных актов позволило оценить полноту включения норм международного права в национальную систему, а также практику их применения в правоохранительной деятельности.

В рамках исследования проведено сопоставление подходов к борьбе с ТОП в различных юрисдикциях, включая:

страны СНГ (Россия, Узбекистан, Кыргызстан) — анализировались усилия по гармонизации законодательства в рамках СНГ и ОДКБ;

страны Европейского Союза — рассмотрена деятельность Европола, директивы ЕС о борьбе с организованной преступностью, механизмы трансграничных расследований;

США — проанализированы положения федерального законодательства (RICO Act, PATRIOT Act), практика FBI и DEA по пресечению деятельности мафиозных структур и наркокартелей.

Сравнительно-правовой анализ позволил определить эффективные правовые и организационные инструменты, которые могут быть адаптированы в правовую систему Казахстана, в том числе — институт конфискации без обвинительного приговора (civil forfeiture), программы защиты свидетелей, механизмы многосторонней правовой помощи.

В эмпирической части использовались:

статистические и аналитические отчёты Комитета национальной безопасности РК, Министерства внутренних дел и Генеральной прокуратуры, включая данные о пресечении преступной деятельности транснациональных групп;

доклады и публикации международных организаций:

UNODC: «Global Report on Organized Crime» (2022), обзоры по Центральной Азии;

INTERPOL: базы данных по международному розыску участников ТОП;

EUROPOL: ежегодные аналитические документы «Serious and Organised Crime Threat Assessment» (SOCTA) [4].

Контент-анализ материалов позволил определить тенденции и динамику транснациональной преступности, выявить наиболее активные сферы деятельности преступных сообществ (наркобизнес, отмывание денег, торговля людьми), а также проанализировать эффективность ответных действий правоохранительных структур.

Таким образом, выбранная методология обеспечила комплексное рассмотрение проблематики на стыке международного и национального права, позволив сформулировать научно обоснованные выводы и предложения по повышению эффективности борьбы с транснациональной организованной преступностью в условиях глобализации и роста международных угроз.

Анализ проблемы

1. Международно-правовые основы

Основным международно-правовым инструментом в борьбе с транснациональной организованной преступностью является Конвенция ООН против транснациональной организованной преступности (2000 г.), которая была подписана и ратифицирована Республикой Казахстан. Этот документ разработан с целью координации действий стран для борьбы с транснациональной преступностью и укрепления международного сотрудничества. Конвенция устанавливает несколько ключевых принципов и обязательств для стран-участников:

Уголовная ответственность за участие в организованной преступной группе. Это важный аспект, так как транснациональные преступные группы действуют через границы и часто включают участников из разных стран. Установление уголовной ответственности за участие в таких группах позволяет правовым системам более эффективно бороться с этим видом преступности.

Экстрадиция. Этим механизмом обеспечивается передача преступников между государствами для привлечения их к уголовной ответственности. Однако на практике экстрадиция сталкивается с различиями в правовых системах, политическими и правовыми сложностями.

Конфискация доходов от преступной деятельности. Этот пункт Конвенции требует от стран разработки механизмов конфискации активов, полученных преступным путем, что является важным шагом в борьбе с экономическими преступлениями и отмыванием денег.

Защита свидетелей и потерпевших. Для эффективного преследования преступников важно защищать тех, кто может дать показания против преступной организации. Это включает как физическую защиту, так и правовую помощь в случае угроз со стороны преступных групп.

Несмотря на наличие этих международных норм, их эффективное применение в рамках национальных правовых систем требует значительных усилий. Речь идет не только о корректной адаптации этих норм, но и о гармонизации национального законодательства с международными стандартами, что часто сталкивается с правовыми и политическими барьерами [4].

2. Национальные проблемы правоприменения

Несмотря на наличие международных норм, в Казахстане есть несколько национальных проблем, которые затрудняют борьбу с транснациональной организованной преступностью:

Доказательства транснационального характера преступлений. Одной из основных трудностей является сбор доказательств, которые подтверждают, что преступление носит транснациональный характер. Множество преступлений, таких как наркотрафик, торговля людьми, киберпреступления, происходят через несколько юрисдикций, что создает сложности в расследованиях и доказательстве транснациональности преступлений.

Межведомственное взаимодействие. Эффективная борьба с организованной преступностью требует скоординированной работы различных государственных органов, включая правоохранительные органы, суды и другие учреждения. В Казахстане нередко встречаются проблемы в межведомственном взаимодействии, что приводит к затягиванию расследований и судебных процессов.

Недостаточная подготовка сотрудников УИС и МВД. Для успешного противодействия транснациональной преступности необходимо, чтобы правоохранительные органы имели высококвалифицированных специалистов, которые понимают международные нормы, умеют работать с транснациональными преступными группами и имеют навыки в области киберпреступлений. Однако в Казахстане существует нехватка таких специалистов.

Ограниченные возможности экстрадиции. Хотя Казахстан заключил несколько соглашений о правовой помощи и экстрадиции с другими странами, отсутствуют двусторонние соглашения с некоторыми государствами, что ограничивает возможности экстрадиции. В результате, преступники, скрывающиеся в этих странах, могут избежать правосудия, что создает дополнительные проблемы для правоприменения [5].

3. Проблемы экстрадиции и правовой помощи

Экстрадиция и правовая помощь между странами имеют большое значение для борьбы с транснациональной организованной преступностью. Однако процесс экстрадиции сталкивается с несколькими проблемами:

Различия в правовых системах. Разные правовые системы могут иметь существенные различия в подходах к правам человека, уголовному праву и процедурам, что создает препятствия для экстрадиции. Некоторые страны могут отказываться экстрадировать преступников, если это противоречит их национальному законодательству.

Отсутствие договоров с рядом стран. Казахстан не имеет двусторонних соглашений об экстрадиции с некоторыми государствами, что также препятствует эффективному процессу экстрадиции. Это особенно касается стран с развитыми теневыми экономиками или тех, где существуют политические интересы, которые затрудняют сотрудничество.

Политическая чувствительность дел. Некоторые дела имеют политический контекст, что делает экстрадицию еще более сложной. Например, экстрадиция политических противников режима или лиц, обвиняемых в преступлениях, связанных с государственной безопасностью, может быть затруднена по политическим причинам [2].

4. Технологические вызовы

Современные транснациональные преступные организации активно используют цифровые технологии для своей деятельности. Это включает:

Криптовалюту. Использование криптовалют помогает преступникам скрывать свои финансовые потоки, поскольку они позволяют проводить анонимные транзакции. Это

представляет собой серьезную проблему для правоохранительных органов, так как традиционные методы отслеживания финансовых потоков через банки и другие финансовые институты не применимы к криптовалютам.

Зашифрованные каналы связи. Преступники все чаще используют зашифрованные мессенджеры и каналы связи, что затрудняет прослушивание их коммуникаций и предотвращение преступлений на ранней стадии.

Даркнет. Транснациональные преступные организации активно используют даркнет для продажи оружия, наркотиков и других запрещенных товаров. Это делает их деятельность еще более скрытной и труднодоступной для правоохранительных органов.

Для борьбы с такими новыми угрозами требуется международная координация усилий, создание единой системы обмена информацией и совместная работа в области кибербезопасности [3].

Выводы и предложения

Укрепить национальную правовую базу путём адаптации международных стандартов в Уголовный и Уголовно-процессуальный кодексы РК.

Для эффективной борьбы с транснациональной организованной преступностью важно, чтобы внутренние правовые акты соответствовали международным стандартам. Казахстану необходимо продолжить работу по адаптации международных норм, таких как Конвенция ООН против транснациональной организованной преступности, в свою правовую систему, в частности, внести изменения в Уголовный и Уголовно-процессуальный кодексы. Это поможет обеспечивать более тесное сотрудничество с другими государствами и повысит эффективность правоприменения в международных делах. Адаптация этих норм также необходима для приведения национальной системы правосудия в соответствие с международными требованиями, что обеспечит полноценную правовую защиту и поддержку в борьбе с преступностью [4].

Разработать двусторонние и многосторонние соглашения об экстрадиции, взаимной правовой помощи и обмене информацией.

Казахстану следует активизировать работу по заключению двусторонних и многосторонних соглашений об экстрадиции и взаимной правовой помощи с различными государствами, особенно с теми, с которыми нет подобных соглашений. Это необходимо для повышения эффективности борьбы с транснациональными преступниками, которые используют разные юрисдикции для уклонения от наказания. Эти соглашения могут также включать механизмы обмена информацией, что позволит ускорить расследования и предотвратить дальнейшие преступления. Важным аспектом является также развитие правовой помощи в случаях, когда преступление пересекает несколько стран и требует комплексного правового подхода [5].

Создать единый межведомственный координационный центр по борьбе с ТОП.

Для успешной борьбы с транснациональной организованной преступностью необходимо создать межведомственный координационный центр, который будет отвечать за координацию действий различных государственных органов, таких как МВД, УИС, прокуратура, службы безопасности и другие. Это позволит эффективно организовывать операции, обмениваться информацией и сокращать время реагирования на преступления. Такой центр должен быть оснащен современными техническими средствами и иметь доступ к международным базам данных, что улучшит координацию на всех уровнях. Эффективное межведомственное взаимодействие необходимо для того, чтобы не только расследовать преступления, но и предотвращать их путем проведения комплексных операций [2].

Углубить сотрудничество с международными организациями (Interpol, Europol, UNODC).

Углубление сотрудничества с международными организациями, такими как Интерпол, Европол и UNODC, является важным шагом в глобальной борьбе с транснациональной организованной преступностью. Казахстан должен активно

участвовать в совместных операциях, обмене опытом и информацией, а также в разработке новых технологий для выявления и пресечения преступной деятельности. Сотрудничество с этими организациями поможет Казахстану не только повышать эффективность внутренних расследований, но и обеспечивать быстрый обмен информацией с другими странами, что критически важно при расследовании транснациональных преступлений [4].

Разработать программу профессиональной подготовки кадров с международной специализацией.

В условиях растущих угроз со стороны транснациональной организованной преступности крайне важна подготовка специалистов с международной специализацией. Для этого необходимо создать программу профессиональной подготовки сотрудников правоохранительных органов, прокуратуры и судебных органов, которая включала бы курсы по международному праву, правам человека, международным нормам и процедурам, а также по технологиям, используемым в борьбе с киберпреступностью. Такая программа поможет формировать высококвалифицированных специалистов, которые смогут эффективно работать в международном контексте и бороться с транснациональной преступностью. Подготовка специалистов с международной специализацией позволит наладить лучший обмен опытом и улучшить правоприменительную практику [5].

Внедрить цифровую платформу отслеживания преступных активов и укрепить правовые механизмы конфискации.

В условиях, когда транснациональные преступные организации всё активнее используют цифровые технологии для перемещения финансовых средств и активов, важно разработать и внедрить цифровую платформу для отслеживания преступных активов. Такая платформа позволит правоохранительным органам и судебным органам быстро отслеживать денежные потоки, включая криптовалютные транзакции, а также улучшить мониторинг имущества, приобретенного незаконным путем. Одновременно необходимо укрепить правовые механизмы конфискации имущества, полученного от преступной деятельности. Это позволит не только лишать преступников финансовых средств, но и служить превентивной мерой, снижая привлекательность транснациональной организованной преступности [3].

Таким образом, для эффективной борьбы с транснациональной организованной преступностью необходимо усиление международного сотрудничества, совершенствование национальной правовой базы, развитие технологических решений и подготовка квалифицированных специалистов.

Список источников

1. Бекмагамбетов К.А. Транснациональная организованная преступность: правовая характеристика. — Алматы: Жеті жарғы, 2020.
2. Тарасов И.В. Международное сотрудничество в борьбе с преступностью. — М.: Юрайт, 2019.
3. Черниловский М.В. Международное право. Учебник. — М.: Норма, 2021.
4. United Nations Convention against Transnational Organized Crime and its Protocols. — UNODC, 2000. https://www.unodc.org/unodc/en/organized-crime/intro/UNTOC.html
5. Уголовный кодекс Республики Казахстан. — 2014.
6. Закон РК «О международном сотрудничестве по уголовным делам». — 2014.

УДК 372.85

Искакова А.О., Юриспруденция
Тилешова Г.Ж., доцент

Проблемы развития институтов непосредственной демократии в Республике Казахстан

Аннотация

В данной статье рассматривается концепция понимания системы институтов непосредственной демократии, а также выявление проблем развития указанных институтов в Республике Казахстан. В статье дана характеристика демократии в контексте современных научных направлений ее исследования. Определено содержание и формы непосредственной демократии в Республике Казахстан и Российской Федерации.

Ключевые слова

Демократия, политическая система, выборы, референдум, краудсорсинга, собрания (сходы) граждан.

Введение

Актуальность. В современных условиях развития политической системы и укрепления государственности в Республике Казахстан и Российской Федерации демократия рассматривается в качестве одной из важнейших конституционных ценностей. В Казахстане и России, как и во многих современных государствах, публичная власть основана на принципах представительной демократии. Это предполагает осуществление государственной власти в представительных формах посредством органов и должностных лиц, избранных народом и самостоятельно принимающих решения от его имени, исходя из целей и интересов народа во взаимодействии с институтами гражданского общества. Такое правление обусловлено сложностью и многомерностью реалий современной жизни, часто требующих от органов государственной власти принятия безотлагательных и высокотехнологичных решений, а также значительными территориальными размерами и плотностью населения современных государств.

Примечательно, что представительный характер государственности не исключает использование институтов непосредственной демократии, что дает возможность гражданам влиять не только на формирование, но и на деятельность органов государственной власти и местного самоуправления, путем предоставления в той или иной степени права принятия значимых политико-правовых решений.

Наряду с императивными институтами непосредственной демократии - выборами и референдумами - в последние годы в Казахстане получают законодательное закрепление такие консультативные институты, как сходы граждан, публичные (общественные) слушания, всенародные обсуждения, коллективные обращения граждан и др. Вместе с тем, современная конструкция законодательного закрепления институтов непосредственной демократии в Республике Казахстан нуждается в совершенствовании. Рассматриваемый институт в стране не развит ни в рамках определенной государственной стратегии, ни на основе глубоких теоретических разработок. Сегодня недостаточно изученными остаются вопросы роли и места данного института в системе народовластия в Республике Казахстан, его юридической природы и соотношения с иными правовыми институтами демократии.

Объектом исследования являются конституционно-правовое законодательство Республики Казахстан и Российской Федерации, нормы смежных отраслей права, комплексно регулирующие отношения народовластия в странах, а также исторический и теоретический материал, практика институтов непосредственной и представительной демократии.

Научная новизна исследования заключается в том, что предпринято комплексное исследование содержания конституционно-правовых норм, регламентирующих порядок осуществления народовластия, а также теоретических и практических проблем их реализации в том числе, в условиях современной социальной реальности, связанной с развитием информационных технологий. Во многом данная работа представляет интерес для науки конституционного права, поскольку позволяет увидеть элементы новизны в рассмотрении развития конституционно-правового регулирования исследуемых правовых отношений с учетом опыта Республики Казахстан.

Обзор литературы

Изучение многих теоретических аспектов проведенного исследования осуществлено на основе использования казахстанских, а также российских научных источников, в определенной степени – нормативных актов общей истории советского периода. В особенности с учетом того, что проблемы отдельных институтов непосредственной демократии не являлись предметом специальных научных исследований казахстанских ученых либо в анализе таких институтов все равно остались вопросы, не решенные и теоретически, и практически.

Отдельные теоретические вопросы исследуемой проблемы отчасти освещают и современные исследования, авторами которых являются С.А. Белов, Ю.И. Бушенева, С.С. Важнов, М.М. Вахитов, И.В. Иванов, Н.В. Карагод, С.Д. Князев, А.Е. Кожахметова, М.А. Котегова, М.А. Очеретина, В.Н. Руденко, А.А Стародубов., З.Г. Тамазов, Д.В. Шомникова и др.

Основная часть

Методологическую основу исследования составляет комплекс многообразных современных и классических методов научного познания, применяемых в юридической науке и смежных с ней других общественных науках, в частности, всеобщие философские методы, общенаучные методы, а также частно-научные методы. Также автором использовался межотраслевой подход, при изучении правового регулирования общественных отношений, возникающих при реализации некоторых консультативных институтов прямой демократии, поскольку востребованными оказались нормы различных отраслей как казахстанского, так и российского права.

Демократия является предметом исследования не только юридической, но и других общественных наук (истории, философии, политологии, социологии), поэтому определение ее содержания многообразно и многоракурсно. Во всех указанных случаях исследование демократии начинается с уяснения значения данной дефиниции. Как известно, демократия дословно с греческого языка означает "народовластие" (от demos – народ и kratos – власть), прямое народное правление.[1]

Определяя демократию как конституционную систему, при которой законодательные и верховные исполнительные власти формируются на основе всеобщих регулярных, состязательных, многопартийных выборов, Особенностью конституционно-правовых исследований, посвященных вопросам демократии, является то, что в них значительное внимание уделяется представительному характеру государственной власти, а также государственному гарантированию прав человека и гражданина. Демократия рассматривается в качестве формы государства, основанного на признании народа источником власти, его права участвовать в решении государственных дел, в сочетании с широким кругом гражданских прав и свобод.

В казахстанской конституционно-правовой науке также выражено мнение, что демократия - это такая форма государства, в котором власть осуществляется коллегиальным органом, избираемым населением, и все члены общества имеют возможность свободно выражать свои мысли, на основе личной свободы определять направление своей трудовой деятельности, участвовать в управлении государственными и общественными делами при строгом соблюдении закона. Вместе с тем уточняется, что

«демократия - это не власть народа, а режим, при котором власть служит интересам народа".

Необходимы не только существенное влияние общества на формирование и деятельность органов государственной власти, постоянный и эффективный контроль за работой властных структур (аппарата управления), но и непосредственное осуществление власти народом.

Эффективность демократии должна гарантироваться действенным механизмом ответственности управленческого аппарата за результаты деятельности перед населением, а также законодательно регламентируемыми мерами и формами ее реализации.

Обратимся в этой связи к вопросу о преимуществах и недостатках представительной и непосредственной форм демократии. Как известно, в основе концепции представительной демократии лежат идеи Ш.Л. Монтескье, о том, что общую волю народа выражают избранные им представители, которые подконтрольны народу и несут ответственность перед ним. При таком подходе от народа не требуется непосредственного участия в обсуждении социально значимых проблем. Достаточно того, что граждане участвуют в формировании государственных органов путем голосования, что придает легитимность действиям избранных представителей.[2]

Идея народного представительства во власти нашла свое логическое развитие в современных трудах ученых конституционалистов, в которых представительная демократия рассматривается как объективно обусловленная и необходимая составляющая государственно-правового строя конкретной страны. При этом представительная демократия, безусловно, ассоциируется с парламентом, наделенным исключительным правом принимать решения от лица народа, исходя из его (народа) целей и интересов, что не исключает представительства отдельных социальных групп населения государства.

На основе анализа условий формирования и функционирования органов власти юридическая наука предлагает различные варианты типизации отношений, возникающих в ходе реализации представительной демократии.

Сторонники представительной демократии полагают, что ее преимущества состоят в том, что только она может обеспечить эффективное управление в условиях многополярного общества с различным экономическим развитием регионов, обеспечить непрерывное осуществление государственной власти, постоянное и безотлагательное принятие сложных решений на соответствующем профессиональном уровне.

К недостаткам представительной демократии нередко также относят развитие коррупции и бюрократии, принятие решений в интересах крупного капитала, различного рода лоббистов и т.д. С.А. Авакьян обоснованно отмечает, что современный парламентаризм характеризуют такие факторы, как "желание капитала "протолкнуть" в парламент депутатов, заботящихся о защите интересов своих "радетелей" (отсюда - жесточайшая коррупция); беспомощность перед аппаратом чиновников многих парламентов и превращение их в безвластные дискуссионные клубы и др.".[3]

Указанные обстоятельства позволяют утверждать, что в любом государстве, констатирующем демократический и правовой путь развития, существует необходимость прямого участия граждан во власти, как на общегосударственном, так и местном (территориальном) уровнях.

С точки зрения современной науки, демократия – это многосложное социальное государственно-правовое явление, имеющее множественные грани своего проявления в различных сферах общественной и государственной жизни. Демократия характеризует, прежде всего, правовой режим государства. Необходимыми условиями осуществления демократии являются демократический политический режим, основанный на принципах народного суверенитета, разделения властей, политического и идеологического многообразия, высокой политической активности и правовой культуры населения.

Непосредственная демократия определялась в одних случаях посредством акцентирования внимания на обобщающих признаках ее содержания или главных критериях ее отграничения от представительной (опосредованной) демократии. В других, посредством указания на основные формы (виды) ее практического воплощения или составные правовые институты.

В системе институтов как представительной, так и непосредственной демократии Республики Казахстан особое значение придается референдуму и выборам. Это обусловлено императивным характером данных институтов как способов реализации субъективного права граждан на управление государством и обществом. Являясь самостоятельными институтами прямой демократии, они имеют схожую процедуру реализации, но различаются по целям проведения, срокам, а также по требованиям к численности участников голосования.

Как известно, выборы представляют собой процесс, в рамках которого выявляется воля народа или населения определенной территории, и на этой основе формируются органы государственной власти и местного самоуправления. На свободных выборах избиратели определяют персональный состав представительного органа и избирают главу государства, тем самым, "периодически легитимируют своей волей конституционный строй государства". Целью же проведения референдума является принятие народом или населением определенной территории решения по наиболее важным вопросам государственной и общественной жизни, включая принятие Конституции, законов и иных правовых актов.

Выборы проводятся периодически и, как правило, в четко установленные конституциями сроки. Именно регулярная сменяемость власти в результате всеобщих свободных и справедливых конкурентных выборов, по мнению политологов, является одним из тех минимальных критериев, которые отделяют демократические режимы от недемократических.

Референдумы же проводятся по мере возникновения необходимости в их проведении, по инициативе представительных или исполнительных органов государственной власти, а также определенной части населения.

Для признания выборов и референдумов состоявшимися в законодательстве устанавливаются соответствующие требования к численности участников голосования. В большинстве стран на постсоветском пространстве прослеживается тенденция неуклонного снижения процента участия избирателей в голосовании на выборах (порога явки избирателей). В некоторых из этих стран (включая Россию и Казахстан) порог явки вообще отменен. Такое положение отражает трактовку развития современной демократии, предполагающую создание органов народного представительства и учреждение выборных должностей с участием граждан, но без их принуждения.

Что же касается референдумов, для признания их состоявшимися установление минимального процента участия граждан в голосовании обязательно. Так, например, в Казахстане, чтобы считать референдум состоявшимся, должны проголосовать более 50% граждан, имеющих право участвовать в референдуме, а решение считается принятым, если его поддержали более половины граждан, принявших участие в голосовании. Решения конституционного референдума, считаются принятыми, если за них проголосовало более половины граждан, принявших участие в голосовании, не менее чем в двух третях областей, городов республиканского значения и столицы.[4]

Следует отметить, что в конституционно-правовой практике институты выборов и референдумов могут быть взаимосвязаны. Политико-правовая взаимосвязь этих институтов прослеживается в случаях, когда на референдум выносятся вопросы, касающиеся выбора избирательной системы. Такие референдумы в разные годы проводились в Ирландии (в 1959 и 1968 гг.), в Италии (в 1991 и 1993 гг.), в Великобритании (2011 г.). Во всех указанных случаях референдумы проводились по инициативе органов государственной власти. Как считает И.А. Старостина, практика

применения референдума по вопросу об избирательной системе имеет под собой политические основания - это воля определенных политических сил, надеющихся путем реформ избирательного законодательства, поддержанных всенародным голосованием, увеличить свое влияние и добиться большего представительства в парламенте.

Подводя итоги соотношения понятий «выборы» и «референдум», можно резюмировать, что, являясь высшим и непосредственным выражением власти народа, данные институты тесно взаимосвязаны, но все же имеют свое собственное предназначение в процессе осуществления народовластия.

Следует отметить, что в отечественной правовой науке теоретико-правовые основы, а также проблемные вопросы функционирования референдума исследованы в недостаточной степени. Между тем известно, что данный институт весьма значим для конституционного развития современных демократических государств, одной из основных целей которых является построение правового государства и развитого гражданского общества. Подлинно демократический референдум является тем связующим звеном между государством и гражданами, который позволяет не только формировать на широкой социальной основе правовую базу государства, но и поднимать на новый уровень правосознание и правовую культуру населения страны.

Важнейшей формой гражданского участия в деятельности государственных органов является народная (гражданская, общественная) инициатива, которая лежит в основе применения большинства институтов прямой демократии. Инициатива (в переводе с латинского «initium» начало) определяется как первый шаг в каком-либо деле; внутреннее побуждение к новым формам деятельности, предприимчивость; руководящая роль в каких-либо действиях.[5]

Инициатива как правовая категория, характеризующая социальную и политическую активность гражданина государства, это всегда ответная реакция на какие либо общественные противоречия с участием государственных институтов власти, которые нуждаются в разрешении. Инициативы не постоянны, они реализуются в процессе обращения в соответствующие органы государственной власти или местного самоуправления.

Непосредственная инициатива, являясь одним из средств реализации политического права на участие в управлении делами государства, проявляется в различных формах и в зависимости от предмета инициативы может носить как частный, так и публичный характер.

Предложение - это рекомендация лица по совершенствованию законов и иных нормативных правовых актов, деятельности государственных органов, развитию общественных отношений, улучшению социально-экономической и иных сфер деятельности государства и общества.

Таким образом, предложения, в данном случае, это обращения граждан по общественно значимому вопросу, которое, возможно потребует принятия нового закона или иного нормативно-правового акта, внесение в них изменений и дополнений, а также их отмены и соответственно должно быть процессуально обеспечено. Но, как следует из рассматриваемого Закона, особого порядка рассмотрения такого обращения законодатель не предусмотрел.

Как отмечает Л.А. Нудненко: «Особая юридическая природа петиций, наличие отличий от других видов обращений вызывают необходимость выделить в особый процесс подачу и рассмотрение петиций». В настоящее время в Казахстане такой законодательный акт отсутствует. Между тем, в стране наблюдаются случаи, когда граждане государства, составляют и размещают петиции на различных интернет сайтах и собирают подписи в их поддержку. Так, например, на сайте secure.avaaz.org.238, доступ к которому на территории Казахстана могут предоставить только несколько операторов, размещена онлайн-петиция об отмене регистрации граждан. С 1 января 2017 года в Казахстане действует закон, согласно которому граждане, сменившие место прописки

более чем на 1 месяц должны зарегистрироваться по адресу проживания. Инициаторы петиции считают, что данные нормы закона серьезно ограничивают свободу передвижения граждан государства. Как отмечает Е. Оспанов – член совета Общенационального движения «Казахстан- 2050», «назвать такую петицию незаконной нельзя, но проблема в том, что она недействительна. Юридической основы у данной, как и у прочих подобных петиций, нет». В связи с вышеизложенным представляется целесообразным принятие Закона о петициях в Казахстане, в котором необходимо предусмотреть процессуальные механизмы обеспечения данного права граждан.[4]

Другой вид непосредственной инициативы - народная правотворческая инициатива осуществляется путем предоставления проекта нормативного акта, подготовленного непосредственно гражданами в соответствующий государственный орган. При этом устанавливается количество граждан, имеющих право поддержать инициативу и процедура сбора подписей избирателей в поддержку проекта. Институт народной правотворческой инициативы широко известен во многих странах мира и нормативно закреплен на различных уровнях государственного управления.

Ранее предусматривалось, что проекты законов, исходящие от государственных органов, общественных объединений и отдельных граждан, не обладающих правом законодательной инициативы, могли быть внесены в Мажилис лишь через органы и лиц, обладающих правом законодательной инициативы. Однако реализация косвенного права законодательной инициативы указанных субъектов не имела процессуальных гарантий осуществления, что свидетельствовало о декларативности данной нормы.

Не наделяя граждан правом на народную правотворческую инициативу и исключая их из числа субъектов права законодательной инициативы, законодатель ставит под сомнение эффективность реализации основных принципов осуществления государственной власти.

С нашей точки зрения, в данном случае, необходимо исходить из главного конституционного положения: единственным источником государственной власти является народ (п.1 ст.3 Конституции РК) и потому пробелы в конкретизирующем вопросы демократии конституционно-правовом регулировании не всегда оправданы. Возможность дефекта в виде сознательного отказа от конституционно-правового регулирования" в этом случае также не исключается.

Имеются достаточные основания для расширения демократических начал в государственном управлении. С этих позиций заслуживает внимания практика применения многими демократическими государствами так называемых технологий краудсорсинга в государственном управлении.

Термин «краудсорсинг» в переводе с английского (crowdsourcing, crowd - толпа и sourcing - источник, использование ресурсов) означает передачу отдельных производственных функций неопределённому кругу лиц на основании публичной оферты, не подразумевающей заключение трудового договора.

Различные модификации краудсорсинга с успехом применяются средствами массовой информации, в коммерческой, банковской, социальной сферах, юридической практике. В государственном управлении технологии краудсорсинга используют как инновационный метод принятия публичных решений с максимальным учетом общественного мнения, что достигается путем выявления и использования интеллектуального потенциала граждан через интернет-ресурсы.[5]

В Российской Федерации применение данных технологий в государственном управлении стало возможным с принятием ряда нормативно- правовых актов, устанавливающих и регламентирующих порядок проведения общественных обсуждений по законопроектам, затрагивающим основные направления государственной политики в области социально-экономического развития Российской Федерации, разрабатываемых федеральными органами исполнительной власти, а также регламентирующих порядок

рассмотрения общественных инициатив, направленных гражданами Российской Федерации с использованием интернет-ресурса "Российская общественная инициатива".

При всесторонней законодательной регламентации именно краудсорсинг может стать средством реализации гражданских инициатив не только в виде предложений, идей, концепций, но и непосредственных народных правотворческих инициатив, направляемых в представительные органы власти различных уровней.

Собрания (сходы) граждан – одна из форм народовластия, известная человеческому обществу с древнейших времен. Издревле все важные решения казахского общества также принимались на таких аналогах этого института, как сходы кочевников, курултай, советы биев и аксакалов, выборных биев и старшин и т.д. Мы исходим из позиции определения собраний (сходов) граждан в качестве особого вида народовластия, соединяющего в себе начала как императивного, так и консультативного институтов непосредственной демократии. В современной российской конституционно-правовой науке отмечается также, что собрания, сходы граждан - это проявление основополагающих конституционных положений о свободе мысли и слова, о праве на объединения, о праве собираться мирно, без оружия, проводить собрания, митинги и демонстрации, шествия и пикетирование.

Сход граждан правомочен при участии в нем более половины обладающих избирательным правом жителей населенного пункта или поселения. Решение такого схода граждан считается принятым, если за него проголосовало более половины участников схода граждан. Таким образом, для того, чтобы принять участие в решении какого-либо вопроса местного значения, жителям села, улицы, многоквартирного жилого дома сначала нужно делегировать представителя для участия в сходе местного сообщества, затем на сходе жителей местного сообщества выбрать представителя, который будет участвовать в собрании местного сообщества. Возникает вопрос: для чего нужно было настолько усложнять всю процедуру, если граждане все равно не принимают никаких властных решений.

В целом, подводя итоги изложенному, необходимо отметить, что выявленные нами пробелы и декларативные положения законодательства о местном государственном управлении и самоуправлении в Республике Казахстан, не дают гражданам в полной мере реализовать право не только на осуществление, но и на участие в осуществлении местного самоуправления.

Сегодня граждане Республики Казахстан могут реализовать свое право на осуществление власти на уровне местного самоуправления только на выборах в местные представительные органы – маслихаты. На наш взгляд, следовало бы, напротив, учитывая имеющийся российский опыт, расширить перечень форм его непосредственного осуществления. В частности, конкретизируя их, предусмотреть институт местного референдума, институт отзыва депутатов маслихата. Также считаем, что собрания и сходы граждан должны получить законодательное закрепление в качестве особого вида народовластия, соединяющего в себе начала как императивного, так и консультативного институтов непосредственной демократии.

Термин «публичные слушания» в законодательстве России и Казахстана применяется достаточно широко, однако его содержание не раскрывается, что вызывает необходимость его доктринального определения. В науке конституционного права сегодня также отсутствует единство мнений в понимании данного термина. Обусловлено это во многом спецификой различных подходов к исследованию его правовой природы и особенностями национального законодательства анализируемых стран. Значительная часть современных российских авторов, исследуя публичные слушания, практикуемые на муниципальном уровне, рассматривают их как один из институтов местного самоуправления, обеспечивающий конституционное право населения на участие в осуществлении местного самоуправления, и одну из форм участия в государственном управлении.

Н.В. Карагод относит публичные слушания к этапу муниципального правотворческого процесса, входящего в стадию обсуждения. Определяя место института публичных слушаний в системе права, автор указывает, что он является комплексным правовым институтом, представляющим собой "совокупность взаимосвязанных правовых норм, содержащихся в муниципальном, а также в экологическом, земельном праве, в градостроительном законодательстве, регулирующих общественные отношения, связанные с обсуждением проектов муниципальных правовых актов и вопросов местного значения с участием жителей муниципального образования".

Примечательно, что в конституционно-правовой науке не акцентируется внимание на критериях отграничения "публичных слушаний" от иных правовых институтов с участием населения (граждан), напротив, отмечается сходство с некоторыми правовыми институтами.

Анализ содержания казахстанского законодательства в исследуемой сфере свидетельствует об отсутствии единых представлений о природе публичных слушаний, а также о неопределенности содержания правовых норм относительно права населения на участие в принятии решений посредством таких слушаний.

Таким образом, отсутствие законодательных положений, единообразно и подробно регламентирующих процессуальные формы осуществления публичных слушаний, не исключает формального отношения уполномоченных органов к данной процедуре. С этой точки зрения предпочтительно урегулировать все общественные отношения, связанные с проведением публичных слушаний в едином акте - Законе РК "О местном государственном управлении и самоуправлении в Республике Казахстан", включив в нее нормы, раскрывающие понятие публичных слушаний, устанавливающие общие требования к процедуре их организации и проведения. Данные нормы необходимо помещать в разделах, содержащих правовые предписания, устанавливающие формы участия населения в осуществлении местного самоуправления.

Всю процедуру организации и проведения публичных слушаний считаем необходимым урегулировать в едином акте подзаконного характера - Типовых правилах организации и проведения публичных слушаний, утверждаемых Постановлением Правительства РК. Благодаря существующей правотворческой практике (исключение население из числа субъектов, инициирующих публичные слушания, а также из числа субъектов, принимающих итоговое решение слушаний) данный институт в законодательстве Казахстана превращен в форму деятельности органов государственной власти.

С нашей точки зрения, закрепление слушаний за каким-то конкретным государственным органом противоречит сущности публичных слушаний как формы непосредственной демократии. Выбор органа, проводящего публичные слушания, должен осуществляться в зависимости от вопросов, выносимых на обсуждение, а также субъектов инициирования слушаний.

Заключение, выводы

В результате проведенного исследования сформулированы следующие выводы: Демократичность государства выражается не только и не столько в возможности народа непосредственно осуществлять власть, сколько в возможности оказывать влияние на содержание государственных решений, в возможности добиваться реализации в этих решениях общественных интересов, а также в возможности контролировать проведение этих решений в жизнь. Прямая и представительная формы демократии обладают как преимуществами, так и недостатками, что позволяет говорить о необходимости оптимального (рационального) их совмещения в интересах наиболее полной практической реализации принципов участия населения (государств либо других территориальных образований) в осуществлении государственной власти.

Как следствие, к институтам непосредственного осуществления власти народом относятся: референдум, прямые выборы, отзыв (избранных народом представителей), а

институты участия граждан в управлении делами государства образуют: народные правотворческие инициативы, коллективные обращения граждан, публичные слушания, консультативный референдум, всенародное обсуждение проектов правовых актов органов государственной власти или местного самоуправления, сходы граждан, митинги, демонстрации, шествия, пикетирования, общественный контроль. Отмечается, что указанный перечень институтов непосредственной демократии не является исчерпывающим, поскольку с развитием общественных отношений данные институты также развиваются и эволюционируют, появляются новые их виды.

В Казахстане проводится поступательная работа по внедрению различных форм общественного контроля в отдельные сферы государственной и общественной жизни. Вместе с тем уровень и характер влияния данного института на эффективность деятельности публичных органов власти еще не соответствуют принятым в международной практике стандартам. В определенной мере это связано с тем, что деятельность субъектов общественного контроля не носит системный характер, поскольку отсутствуют четко законодательно регламентированные нормы, которыми бы руководствовались в своей деятельности все участники общественного контроля.

Анализ содержания казахстанского законодательства позволяет заключить, что все еще имеются достаточные основания для расширения демократических начал в государственном управлении. Существующие институты непосредственной демократии как императивного, так и консультативного характера в Казахстане пока недостаточно эффективно функционируют, в силу изъянов правового регулирования, а также издержек правоприменительной практики. Вполне очевидно, что общественные отношения в этой сфере нуждаются в правовом регулировании, в целях гарантирования свободы общественного мнения, а также установления правовых пределов их выражения, что, в свою очередь, может стать весьма перспективным направлением продолжения научных изысканий по заявленной теме исследования.

Список источников

1. Аубакирова И.У. Реализация права на участие в управлении делами государства как условие развития гражданского общества. // Международные пакты о правах человека: ценностные характеристики / материалы международной научно-практической конференции: отв. ред. Т.А. Сошникова, Н.В. Колотова. - М. 2016.
2. Баймаханов М.Т., Аюпова З.К., Ибраева А.С. и др. Становление правового государства и конституционный процесс в Республике Казахстан. Монография. - Алматы: КазГЮА, 2017г.
3. Баймаханова Д.М. Возможность становления института народной законодательной инициативы в Республике Казахстан: постановка проблемы. // Материалы Республиканской научно-теоретической конференции "Проблемы реализации положений, принципов и идей Конституции РК". -Алматы, 2015
4. Баишев Ж. Конституционное право Республики Казахстан: Учебно-методическое пособие. - Алматы: Жеты жаргы, 2017.
5. Ертыспаев Е. Избирательный процесс в Казахстане: тенденции и противоречия // Мысль. - 2021. № 3.

УДК 347.441

Ишбердина А. А., Юриспруденция
Каспаева Р.С., доцент

Недействительность сделки по законодательству Республики Казахстан

Аннотация

В статье рассматриваются правовые основания и последствия признания сделки недействительной в соответствии с законодательством Республики Казахстан. Проведён анализ классификации недействительных сделок, исследованы проблемы правоприменения и сделаны предложения по совершенствованию законодательства.

Ключевые слова

Сделка, недействительность, ничтожная сделка, оспоримая сделка, Гражданский кодекс, правовые последствия.

Сделка представляет собой юридически значимое действие, направленное на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей. Это ключевой механизм реализации частной автономии субъектов гражданских правоотношений. В условиях рыночной экономики институт сделок занимает центральное место в системе гражданского оборота, так как через него реализуются принципы свободы договора, диспозитивности и имущественной самостоятельности.

В то же время юридическая действительность сделки требует соблюдения определённых условий, закреплённых в законодательстве. Нарушение этих условий, в том числе нарушение норм закона, наличие воли, способной породить правовые последствия, соответствие формы и содержания – может повлечь признание сделки недействительной. Институт недействительности сделки выступает неотъемлемым элементом правового механизма защиты участников гражданского оборота от злоупотреблений, обмана, насилия, давления, а также от нарушений публичного интереса.

Актуальность темы обусловлена несколькими факторами:

стабильный рост количества судебных дел о признании сделок недействительными в практике судов Республики Казахстан;

неоднородность подходов правоприменителей к квалификации сделок как ничтожных или оспоримых;

активное развитие цифровой среды, где оформление сделок зачастую сопровождается упрощением процедур, что увеличивает риск злоупотреблений;

недостаточная осведомлённость участников оборота о правовых последствиях недействительности сделки.

Целью настоящего исследования является выявление теоретических и практических проблем правового регулирования недействительности сделок, анализ положений действующего законодательства и судебной практики, а также выработка предложений по совершенствованию правоприменения и правовой регламентации.

Объектом исследования выступает институт недействительности сделок в гражданском праве Республики Казахстан как элемент обеспечения правовой определённости и справедливости в имущественных отношениях.

Методологической базой исследования являются следующие подходы:

формально-юридический метод, позволивший проанализировать положения Гражданского кодекса РК (глава 15) в части недействительности сделок;

логический метод, использованный для выявления противоречий между нормами и их толкования;

анализ судебной практики, позволивший выявить реальные правовые последствия применения норм о недействительности сделок;

сравнительно-правовой метод, позволивший сопоставить казахстанский подход с регулированием аналогичных правовых конструкций в России, Германии, Франции.

Таким образом, заявленная проблематика обладает как научной, так и практической значимостью, поскольку затрагивает интересы широкого круга субъектов гражданского права и способствует укреплению правового порядка и справедливости в гражданском обороте.

Проблема недействительности сделок занимает значительное место в теории и практике гражданского права. Она исследуется как в отечественной, так и зарубежной правовой доктрине, что обусловлено её тесной связью с обеспечением правовой определённости, законности и стабильности гражданского оборота.

С.З. Зиманов, выдающийся казахстанский правовед, в своих трудах подчёркивал, что институт недействительности сделок в казахском праве, начиная с адатных норм, служил средством охраны общественного порядка и защиты участников оборота от обмана, насилия и иных неправомерных действий. Он рассматривал недействительные сделки как важный элемент обеспечения справедливости и законности в частноправовых отношениях [1].

А.С. Ибраева в своих исследованиях делит недействительные сделки на ничтожные и оспоримые, подчёркивая различия в их правовой природе. Ничтожные сделки являются недействительными с момента совершения независимо от признания судом, тогда как оспоримые — лишь после соответствующего судебного решения. Учёная подробно анализирует, какие именно обстоятельства могут служить основанием для признания сделки недействительной, и указывает на необходимость систематизации соответствующих норм в Гражданском кодексе [2].

Г. Сулейменова, известный специалист в области гражданского права, акцентирует внимание на правоприменительном аспекте недействительности сделок. В частности, она рассматривает судебную практику по признанию мнимых и притворных сделок, выделяя тенденцию формального подхода со стороны судов. Учёная подчёркивает важность комплексной оценки обстоятельств и предлагает усилить роль презумпции добросовестности при оспаривании сделок [3].

Е.А. Суханов (Россия) в своих трудах систематизировал принципы действительности сделок, уделяя особое внимание добросовестности, публичному порядку и свободе договора. Он рассматривает недействительность как реакцию права на нарушение фундаментальных основ гражданско-правового взаимодействия, и отмечает, что чрезмерное расширение оснований недействительности может подорвать стабильность оборота [4].

Дополнительно, Медведев Д. А. поднимает вопросы злоупотребления правом при оспаривании сделок и призывает к более гибкому и дифференцированному подходу, особенно при рассмотрении сделок, совершённых под влиянием обмана или заблуждения. В его трудах подчёркивается, что суды должны учитывать социально-экономические последствия признания сделки недействительной и применять институт реституции с учётом интересов обеих сторон.

Таким образом, как отечественные, так и зарубежные авторы приходят к выводу, что институт недействительности сделок требует не только чёткого законодательного регулирования, но и гибкой судебной практики, способной учитывать как юридические, так и социальные аспекты конкретного спора. Тем не менее, многие исследователи отмечают недостаточную согласованность норм Гражданского кодекса и отсутствие единообразных подходов в правоприменении, что актуализирует необходимость теоретического осмысления и совершенствования законодательства в данной сфере.

Для достижения поставленной цели исследования — всестороннего анализа института недействительности сделок в гражданском праве Республики Казахстан — в работе использовался комплекс междисциплинарных и правовых методов. Применение

нескольких подходов обеспечило как глубину теоретического осмысления, так и практическую направленность результатов.

1. Формально-юридический метод

Базой исследования выступил анализ действующего законодательства, прежде всего, Гражданского кодекса Республики Казахстан, главы 15 (статьи 157–160), в которой содержится нормативное определение недействительности сделок, их видов и правовых последствий [5]. Использование данного метода позволило:

раскрыть нормативную основу деления сделок на ничтожные и оспоримые;

рассмотреть юридические последствия признания сделки недействительной;

выявить недостатки в терминологической базе и пробелы в нормативной регламентации.

Особое внимание уделено анализу статьи 162 ГК РК, регулирующей последствия признания сделки недействительной, включая положения о реституции, защите добросовестного приобретателя и взыскании доходов в пользу государства в случае нарушений публичного порядка.

2. Анализ судебной практики

Метод правового анализа дополняется изучением судебной практики Верховного Суда Республики Казахстан, в частности Обзоров судебной практики по гражданским делам за 2020–2023 годы [6]. Целью такого анализа стало выявление:

проблем доказывания притворности и мнимости сделок;

трудностей применения положений о форме сделки (например, о необходимости нотариального удостоверения);

неединообразия судебных решений в части применения последствий недействительности.

Так, в отдельных делах суды отказывают в удовлетворении требований о признании сделки мнимой из-за отсутствия прямых доказательств намерения сторон совершить фиктивную сделку, даже при наличии подозрительных обстоятельств (например, отсутствие реального расчёта или аффилированность сторон) [3].

3. Сравнительно-правовой метод

Для сопоставления казахстанской модели института недействительности использовались положения:

Гражданского кодекса Российской Федерации;

Гражданского уложения Германии (BGB);

Гражданского кодекса Франции.

Сравнительный анализ показал, что в германской системе действует строгий принцип "Nichtigkeit" — ничтожности сделки при грубых нарушениях (например, при отсутствии правоспособности сторон, незаконности объекта и т.п.). Этот подход схож с применением п. 1 ст. 159 ГК РК, однако в Германии наблюдается более активная практика автоматического отказа в признании сделки, без необходимости судебного вмешательства [4].

Во Франции, напротив, активно применяется принцип защиты "слабой стороны" сделки — лица, которое было введено в заблуждение или принуждено. Французские суды исходят из социальной справедливости, что могло бы быть полезно для развития казахстанского правопорядка, особенно в контексте оспоримых сделок по ст. 160 ГК РК.

4. Контент-анализ научной и учебной литературы

Четвёртым методом стало изучение доктринальных подходов, представленных в трудах как казахстанских, так и зарубежных правоведов:

С.З. Зиманов в своих работах подчёркивал, что институт недействительности сделок выполняет функцию защиты правопорядка и добросовестности в обороте, выступая инструментом восстановления правового равновесия [1];

А.С. Ибраева провела классификацию сделок в зависимости от степени нарушения закона, акцентируя внимание на различиях между ничтожными и оспоримыми сделками, а также предлагая системные критерии их разграничения [2];

Г. Сулейменова обратила внимание на сложности доказывания добросовестности сторон при рассмотрении дел о недействительности, особенно в ситуации реституции [3];

В трудах Е.А. Суханова (РФ) анализируются универсальные принципы добросовестности сторон, применяемые как в рамках российского, так и европейского частного права, включая проблемы правовой природы фиктивных сделок [4].

Изучение этих источников позволило критически осмыслить отечественное регулирование, выявить сходства и различия с другими правовыми системами, а также определить направления дальнейшего совершенствования института.

Анализ проблемы

1. Классификация недействительных сделок

Гражданский кодекс Республики Казахстан (ГК РК) в главе 15 систематизирует недействительные сделки, подразделяя их на ничтожные и оспоримые [5]. Это деление имеет фундаментальное значение для определения правовых последствий, механизма защиты прав сторон и роли суда в признании сделки недействительной.

Ничтожные сделки (ст. 159 ГК РК) считаются недействительными ipso jure — в силу самого закона, и не требуют обращения в суд. К ним относятся:

сделки, противоречащие императивным нормам законодательства (например, продажа имущества с нарушением запрета на отчуждение);

сделки, совершённые лицами, признанными недееспособными, без участия их законных представителей;

мнимые сделки, которые совершаются лишь формально, без намерения создать юридические последствия;

притворные сделки, заключаемые с целью прикрытия другой сделки, имеющей иную правовую природу (например, фиктивная дарственная вместо договора купли-продажи с заниженной ценой).

Оспоримые сделки (ст. 160 ГК РК) считаются действительными до тех пор, пока не будут признаны недействительными судом. К числу оснований для признания сделки оспоримой относятся:

заблуждение одной из сторон относительно природы сделки или её существенных условий;

обман, насилие, угроза;

злоупотребление доверием (например, в случае заключения сделки между близкими родственниками с использованием зависимости одного от другого).

Как подчёркивает А.С. Ибраева, различие между ничтожными и оспоримыми сделками играет важнейшую роль в судебной практике, поскольку влияет на распределение бремени доказывания и допустимые сроки обращения в суд [2]. Также тип сделки определяет, кто может инициировать признание её недействительной и какие последствия наступят для сторон.

2. Проблемы установления недействительности

Хотя положения главы 15 ГК РК формально закрепляют исчерпывающий перечень оснований, в правоприменении сохраняется ряд проблем, препятствующих эффективной реализации института недействительности сделок.

Доказывание умысла при мнимой или притворной сделке. В ситуации, когда сделка носит фиктивный характер, стороны часто не оставляют следов (переписки, записей, платежей), что затрудняет её опровержение. На практике особенно сложными являются дела, где фигурируют сделки между родственниками, прикрывающие дарение или уклонение от взыскания по обязательствам. Суды требуют убедительных доказательств умысла, что не всегда возможно собрать без доступа к финансовой информации и свидетелям [6].

Формальные нарушения формы — не всегда основание для признания сделки недействительной. Например, отсутствие нотариального удостоверения, предусмотренного законом (в случае сделки с недвижимостью), не всегда ведёт к признанию сделки ничтожной, особенно если она исполнена и обе стороны подтверждают её волю. Как отмечает Г. Сулейменова, суды в таких случаях исходят из принципа добросовестности сторон и приоритета фактических обстоятельств над формальными требованиями [3].

Затруднения в применении реституции (восстановления первоначального положения сторон). Согласно статье 162 ГК РК, при признании сделки недействительной стороны должны вернуть всё полученное, либо компенсировать стоимость при невозможности возврата. Однако:

имущество может быть уже отчуждено третьим лицам;

оно может быть уничтожено или утратить свои потребительские свойства;

сторона не в состоянии подтвердить стоимость полученного.

В таких случаях суды, как правило, удовлетворяют требования частично, что нарушает принцип полного восстановления имущественного положения [6].

3. Последствия признания сделки недействительной

Правовые последствия признания сделки недействительной закреплены в статье 162 ГК РК и включают:

обязанность сторон возвратить всё полученное по сделке, а при невозможности — возместить эквивалент в денежной форме;

признание доходов государства при нарушении сделки норм публичного порядка (например, в случае коррупционного дара или сделки, направленной на сокрытие преступного дохода);

сохранение прав добросовестного приобретателя, если лицо, получившее имущество по недействительной сделке, приобрело его не зная и не должно было знать о её недействительности.

Этот последний аспект вызывает наиболее острую дискуссию в научной литературе. Так, Е.А. Суханов подчёркивает, что в условиях рыночной экономики приоритет должен отдаваться стабильности гражданского оборота, даже если это нарушает формальные права первоначального собственника [4]. Данный подход поддерживается и в международной практике, включая модели УНИДРУА и Принципы европейского частного права.

Таким образом, проблема последствий недействительности сделки выходит за рамки традиционного доктринального подхода и требует баланса между:

защитой добросовестных участников оборота,

обеспечением правопорядка,

восстановлением нарушенных прав потерпевших.

Как отмечает С.З. Зиманов, без эффективного применения норм о недействительности невозможно поддерживать доверие к правовой системе и обеспечить безопасность имущественного оборота [1].

На основе проведённого анализа норм законодательства, судебной практики и научных источников, можно выделить следующие ключевые направления совершенствования правового регулирования института недействительности сделок:

1. Необходима конкретизация оснований недействительности сделок в Гражданском кодексе РК

Современное регулирование недостаточно детализирует:

какие именно нарушения формы влекут ничтожность;

как разграничивать мнимые и притворные сделки;

критерии признания сделки недействительной при нарушении интересов третьих лиц.

А.С. Ибраева обоснованно указывает, что отсутствие детализированной классификации и гибкой системы правовых последствий ведёт к противоречивой судебной практике [2]. Конкретизация условий позволит избежать правовой неопределённости и сократит количество судебных споров.

2. Внедрение цифрового реестра недействительных сделок

Создание единой информационной базы с данными о признанных судом недействительными сделках (например, в системе eGov или e-Salyk) поможет:

предотвратить заключение повторных фиктивных сделок;

обеспечить доступ нотариусов, юристов и судов к актуальной информации;

снизить риски для добросовестных приобретателей.

Как подчёркивает Г. Сулейменова, цифровизация гражданского оборота должна сопровождаться адекватными мерами правовой защиты, включая превентивный контроль за проблемными сделками [3].

3. Необходимо разработать разъяснения Верховного Суда РК по статьям 159–160 ГК РК

Верховному Суду следует принять нормативное постановление, в котором:

разграничить ничтожные и оспоримые сделки;

определить, какие доказательства допустимы по делам о мнимости и притворности;

уточнить применение принципа реституции и критерии добросовестности.

Это соответствует позиции С.З. Зиманова, подчеркивающего, что стабильность гражданского оборота обеспечивается не только нормами закона, но и единообразной судебной практикой [1].

4. Совершенствование института реституции и добросовестного приобретения

В ст. 162 ГК РК необходимо:

расширить перечень оснований для применения компенсации вместо возврата (например, утрата предмета сделки, его уничтожение);

дополнить норму о защите прав добросовестного приобретателя, как это реализовано в европейских странах, включая Францию и Германию [4].

По мнению Е.А. Суханова, защита экономической стабильности требует компромисса между интересами первоначального собственника и третьего лица, не знавшего о недействительности сделки [4].

5. Повышение квалификации участников правоприменительного процесса

Проведение обучающих программ и курсов для нотариусов, судей, юристов и сотрудников ЦОНов позволит:

выявлять признаки мнимых и притворных сделок на ранних этапах;

правильно оформлять договоры в электронной форме;

обеспечить правовую грамотность сторон при заключении сделок.

Как справедливо подчёркивает Г. Сулейменова, современная цифровая среда требует качественно нового уровня юридической экспертизы при оценке действительности сделки [3].

Список источников

1. Зиманов С.З. Обычное право казахов и современное право. – Алматы: Жеті Жарғы, 2005.

2. Ибраева А.С. Гражданское право Республики Казахстан: Учебник. – Алматы: Норма-К, 2020.

3. Сулейменова Г.Ж. Комментарий к Гражданскому кодексу РК (Общая часть). – Алматы: ЮРИСТ, 2021.

4. Суханов Е.А. Гражданское право. Том I. – М.: Статут, 2020.

5. Гражданский кодекс Республики Казахстан (Общая часть). – 27 декабря 1994 года № 268-XIII.

6. Обзор судебной практики Верховного Суда РК по делам о признании сделок недействительными. – Нур-Султан, 2022.

Издание Костанайского социально-технического университета
им. академика З.Алдамжар

СБОРНИК НАУЧНЫХ ТРУДОВ СТУДЕНТОВ -ВЫПУСКНИКОВ

ТОМ IV
Серия юридических наук
Часть 1

Редактор и корректура: Александрова М.Л.
Форматирование и печать: Нестеренко Д.А.

Подписано в печать 14.04.2025г.
Объём в печ. л. 40,0
Тираж 100 экз.

Отпечатано в информационно-техническом центре
Костанайского социально-технического университета
имени академика З. Алдамжар
г. Костанай, пр. Қобыланды батыра, 27