

ISSN 2073-333X
МЕЖДУНАРОДНЫЙ НАУЧНЫЙ ЖУРНАЛ

№11/3 2020

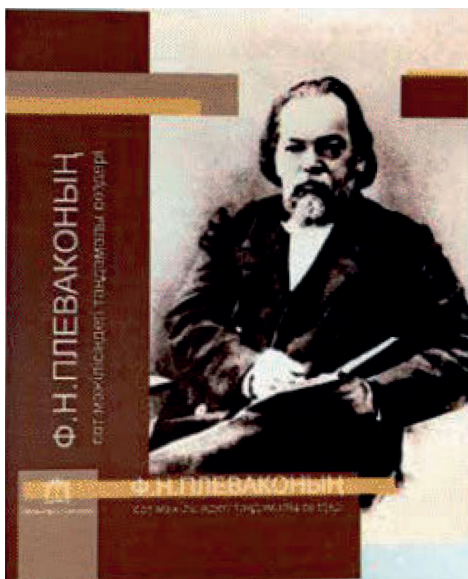
ҚАЗАҚСТАННЫҢ ҒЫЛЫМЫ МЕН ӨМІРІ
НАУКА И ЖИЗНЬ КАЗАХСТАНА
SCIENCE AND LIFE OF KAZAKHSTAN



Caspian
University

КАСПИЙСКИЙ УНИВЕРСИТЕТ

ТАҒЛЫМЫ ТЕРЕҢ ТУЫНДЫ



Заң ғылымдарының докторы профессор, Қазақстанның еңбек сіңірген қайраткері, Ресей криминологтар ассоциациясының, Санкт-Петербург, Мәскеу криминологтар клубының мүшесі, Халықаралық Қазақстан криминологтар клубының президенті, Қазақстан Жазушылар және Журналистер Одағының мүшесі,

«Қазақстанның ғылымы мен өмірі» атты халықаралық журналдың Бас редакторы Есберген Алаухановтың «Ф.Н. Плеваконың сот мәжілісіндегі таңдамалы сөздері» атты жаңа кітабы жарық көрді.

Кітап Қазақстан Республикасының Бас прокуратурасы институты Ғылыми кеңесінің және Халықаралық Қазақстан криминологтар клубының шешімімен баспаға ұсынылды.

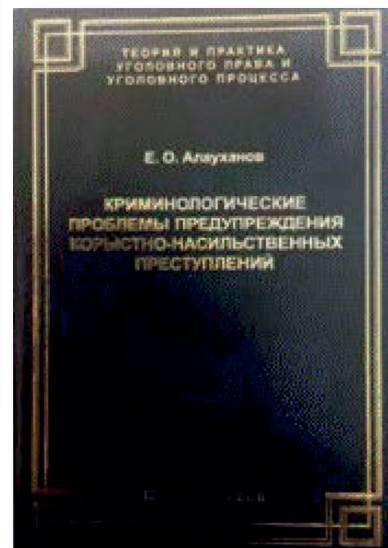
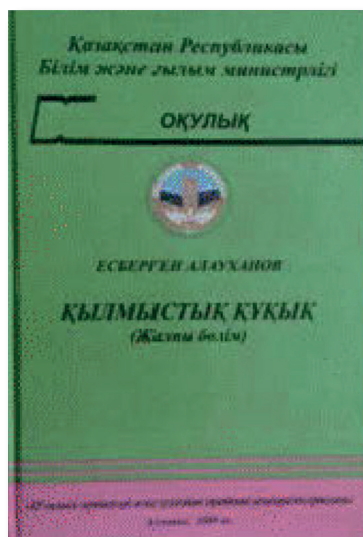
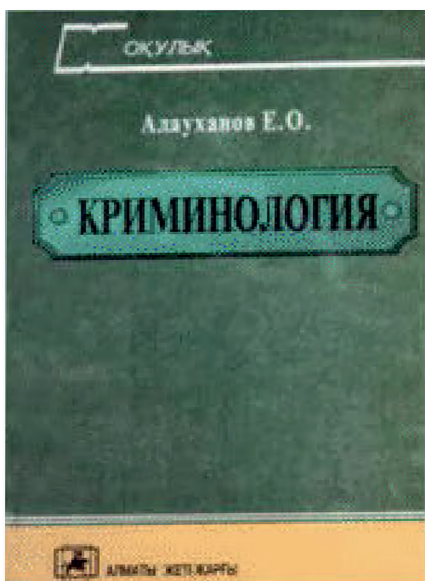
Сонымен бірге Қазақстан Республикасы Бас прокурорының аса маңызды істер бойынша аға көмекшісі, заң ғылымдарының кандидаты, Хабыл-

саят Әбішевтың пікір жазуының өзі кітап құндылығын аша түседі.

Кітаптың ерекшелігі сол – Ф.Н. Плеваконың бұл еңбегі тұңғыш рет түпнұсқадан қазақ тіліне аударылып отыр. Кітаптың тілі жатық, стилі түсінікті.

Ф.Н. Плевако – XIX-XX ғасырда өмір сүрген, әлемге танымал, атақты Ресей адвокаты, қазақтың жиені. Мұндай талантты қайраткердің тағылымды ғақлия сөздері сот саласындағы азаматтарға аса қажет-ақ.

Кітап заң саласы бойынша оқитын студенттерге, магистранттарға, докторанттар мен олардың ұстаздарына және жалпы оқырман қауымға арналады.



Құрылтайшы:

ХАЛЫҚАРАЛЫҚ ҚАЗАҚСТАН КРИМИНОЛОГИЯЛЫҚ КЛУБЫ

Учредитель:

МЕЖДУНАРОДНЫЙ КАЗАХСТАНСКИЙ КРИМИНОЛОГИЧЕСКИЙ КЛУБ

Founder:

INTERNATIONAL KAZAKHSTAN CRIMINOLOGY CLUB

ҚАЗАҚСТАННЫҢ ҒЫЛЫМЫ МЕН ӨМІРІ НАУКА И ЖИЗНЬ КАЗАХСТАНА SCIENCE AND LIFE OF KAZAKHSTAN

№11/3
2020

ХАЛЫҚАРАЛЫҚ ҒЫЛЫМИ ЖУРНАЛ
МЕЖДУНАРОДНЫЙ НАУЧНЫЙ ЖУРНАЛ
INTERNATIONAL SCIENCE JOURNAL

Бас редактор – **Алауханов Е.О.** «Қазақстанның еңбек сіңірген қайраткері», заң
ғылымдарының докторы, профессор

Главный редактор – **Алауханов Е.О.** «Заслуженный деятель Казахстана», доктор
юридических наук, профессор

Editor-in-chief – **Alaukhanov Ye.O.** «Honored Worker of the Republic of Kazakhstan», doctor
of Law Sciences, professor

РЕДАКЦИЯ АЛҚАСЫ

1. Абдиров Н.М., з.ғ.д., профессор
2. Абдрасилов Б.С., б.ғ.д., профессор
3. Абдурасулова К.Р., з.ғ.д., профессор (Ташкент)
4. Абзалов Э.М., з.ғ.д., профессор, 3-сыныпты мем. заң кеңесшісі (Ташкент)
5. Аликперов Х.Д., з.ғ.д., профессор, 3-сыныпты мем. заң кеңесшісі (Баку)
6. Асанов Ж.К., з.ғ.к., ҚР Жоғарғы Сотының Төрағасы
7. Байдаулет И.О., мед.ғ.д., профессор
8. Байдельдинов Д.Л., з.ғ.д., профессор
9. Байменов А.М., тех.ғ.к., профессор
10. Бабурин С.Н., з.ғ.д., профессор (Мәскеу)
11. Баулин Ю.В., з.ғ.д., профессор (Киев)
12. Бисенов К.А., тех.ғ.д., профессор
13. Бородин С.В., з.ғ.д., вице-президент, адвокат (Воронеж)
14. Бөрібеков К.К., қоғам қайраткері
15. Букалерева Л.А., з.ғ.д., проф. (РУДН, Мәскеу)
16. Ведерникова О.Н., з.ғ.д., проф., РФ Жоғарғы Сотының судьясы (Мәскеу)
17. Гаипов З.С., с.ғ.д., профессор
18. Голик Ю.В., з.ғ.д., профессор (Мәскеу)
19. Гриб В.В., з.ғ.д., профессор, бас ред. (Мәскеу)
20. Грунтов О.И., з.ғ.д., профессор БГУ (Минск)
21. Джансараева Р.Е., з.ғ.д., профессор
22. Дикаев С.У., з.ғ.д., профессор (Санкт-Петербург)
23. Дулатбеков Н.О., з.ғ.д., профессор
24. Елешов Р., а.-ш.ғ.д., ҚР ҰҒА академигі
25. Елубаев Ж.С., з.ғ.д., профессор
26. Есім Ф., ф.ғ.д., ҚР ҰҒА академигі
27. Жұмағұлов Б.Т., т.ғ.д., ҚР ҰҒА академигі
28. Жұрынов М.Ж., академик, ҚР ҰҒА Президенті
29. Иванчин А.В., з.ғ.д., адвокат (Ярославль)
30. Козаченко И.Я., з.ғ.д., профессор (Екатеринбург)
31. Коняхин В.П., з.ғ.д., профессор (Краснодар)
32. Коробеев А.И., з.ғ.д., профессор (Владивосток)
33. Қасымбеков М.Б., с.ғ.д., профессор
34. Құл-Мұхаммед М.А., з.ғ.д., профессор
35. Лебедев С.Я., з.ғ.д., профессор (Мәскеу)
36. Лиховая С.Я., з.ғ.д., профессор (Киев)
37. Лопашенко Н.А., з.ғ.д., профессор (Саратов)
38. Мацкевич И.М., з.ғ.д., профессор (Мәскеу, МГЮА)
39. Мұсақожаева А.К., профессор, ҚазҰӨУ ректоры
40. Мұтанов Ф.М., т.ғ.д., проф., ҚР ҰҒА академигі, ҚазҰУ ректоры
41. Мұхамеджанов Т.М., профессор, композитор
42. Оразалин Н.М., ақын-драматург
43. Рагимов И.М., з.ғ.д., профессор (Мәскеу)
44. Рахимжанов А.М., с.ғ.д., профессор
45. Рустамбаев М.Ю., з.ғ.д., профессор (Ташкент)
46. Сұлтанов Қ.С., с.ғ.д., профессор
47. Сыдықов Е.Б., т.ғ.д., ҚР ҰҒА академигі, ЕҰУ ректоры
48. Тұрсынов С.Т., з.ғ.д., профессор
49. Шестаков Д.А., з.ғ.д., профессор, СП(б) халықаралық криминологиялық клубының президенті
50. Ыдырысов Д.А., т.ғ.д., профессор

РЕДАКЦИЯЛЫҚ КЕҢЕС:

1. Абдуллаев К.К., а.-ш.ғ.д., профессор
2. Айтжанов Б.Д., вет.ғ.д., профессор
3. Асанғазы О., қоғам қайраткері
4. Әбішев Т.Д., з.ғ.к., профессор
5. Әбішев Х.А., з.ғ.к., профессор
6. Әлиев Д.М., з.ғ.к., қоғам қайраткері
7. Бекмағамбетов А.Б., з.ғ.к., профессор (Қостанай)
8. Бектұрғанов Е.Ө., ҚР Парламенті Мәжілісінің депутаты
9. Бишманов Б.М., з.ғ.д., профессор
10. Борбат А.В., з.ғ.к., бас редактор (Мәскеу)
11. Данилов А.П., з.ғ.к., доцент (Санкт-Петербург)
12. Жақып Б.Ө., филол.ғ.д., профессор
13. Жанабилев Н.Е., з.ғ.к., профессор (Астана)
14. Жұмағұлова В.И. ф.ғ.д., профессор
15. Зарипов З.С., з.ғ.д., профессор (Рязань)
16. Зигмунд О. А., з.ғ.д., профессор (Германия)
17. Ивона Масаки, профессор (Польша)
18. Кәрібаев Б.Б., т.ғ.д., профессор
19. Кленова Т.В., з.ғ.д., профессор (Самара)
20. Корконосенко С.Г., ф.ғ.д., профессор (Санкт-Петербург)
21. Куфлева В.Н., з.ғ.к., доцент (Краснодар)
22. Қанжігітов Е.Қ., вет.ғ.д., профессор
23. Қуаналиева Г.А., з.ғ.д., профессор
24. Құрманалиев К.А., ф.ғ.д., профессор
25. Мажейка Кипрас И., MEATP акад. (Мәскеу)
26. Маткаримова Г.С., з.ғ.д., профессор (Ташкент)
27. Мельник Г.С., ф.ғ.д., проф. (Санкт-Петербург)
28. Минязева Т.Ф., з.ғ.д., профессор (Мәскеу, РУДН)
29. Молдабаев С. С., з.ғ.д., профессор (Алматы)
30. Мұхамедидұлы А., ф.ғ.д., профессор
31. Омаров Б.Ж., фил.ғ.д., профессор
32. Орлов В.Н., з.ғ.д., «Российский криминологический взгляд» журналының бас редакторы
33. Рүстемов Б.Т., жазушы-публицист
34. Рүстемова Г.Р., з.ғ.д., профессор
35. Саломов Б., з.ғ.д., профессор, адвокат (Ташкент)
36. Сапиев О.С., ҚР қоғам қайраткері
37. Сарсембаев М.А., з.ғ.д., профессор
38. Сейтжанов Ә.Ә., з.ғ.к., доцент
39. Сматлаев Б.М., з.ғ.д., профессор
40. Сыдыкова Л.Ч., з.ғ.д., профессор (Бішкек)
41. Тойлыбаев Б.А., п.ғ.д., профессор
42. Төлеген М.Ә., доктор PhD, ШҚМУ ректоры
43. Турецкий Н.Н., з.ғ.д., профессор
44. Тұрғараев Б.Т., з.ғ.д., профессор
45. Тұрсынов Х.М., т.ғ.д., профессор, Қ.А. Ясауи ат. ХҚТУ
46. Усманов А., п.ғ.д., профессор
47. Усманов С.У., т.ғ.д., профессор
48. Фадеев В.Н., з.ғ.д., проф. (Мәскеу)
49. Харченко В.Б., з.ғ.д., профессор (Харьков)
50. Ху Тин, Вьетнам Жазушылар Қауымдастығының Төрағасы (Вьетнам)
51. Челадзе Г., құқық докторы, әкімшілік бизнес докторы, профессор (Грузия)
52. Шаукенова З.К., з.ғ.д., профессор

РЕДАКЦИОННАЯ КОЛЛЕГИЯ:

1. Абдиров Н.М., д.ю.н., профессор
2. Абдрасилов Б.С., д.б.н., профессор
3. Абдурасулова К.Р., д.ю.н., профессор (Ташкент)
4. Абзалов Э.М., д.ю.н., профессор, гос.советник юстиции 3-класса (Ташкент)
5. Аликперов Х.Д., д.ю.н., профессор, гос.советник юстиции 3-класса (Баку)
6. Асанов Ж.К., к.ю.н., Председатель Верховного Суда РК
7. Байдаулет И.О., д.мед.н., профессор
8. Байдельдинов Д.Л., д.ю.н., профессор
9. Байменов А.М., к.тех.н., профессор
10. Бабурин С.Н., д.ю.н., профессор (Москва)
11. Баулин Ю.В., д.ю.н., профессор (Киев)
12. Бисенов К.А., д.т.н., профессор
13. Борибеков К.К., общественный деятель
14. Бородин С.В., к.ю.н., вице-президент, адвокат (Воронеж)
15. Букалерева Л.А., д.ю.н., проф. (РУДН, Москва)
16. Ведерникова О.Н., д.ю.н., проф., судья Верховного Суда РФ (Москва)
17. Гаипов З.С., д.п.н., профессор
18. Голик Ю.В., д.ю.н., профессор (Москва)
19. Гриб В.В., д.ю.н., профессор, гл. ред. (Москва)
20. Грунтов О.И., д.ю.н., профессор БГУ (Минск)
21. Джансараева Р.Е., д.ю.н., профессор
22. Дикаев С.У., д.ю.н., профессор (Санкт-Петербург)
23. Дулатбеков Н.О., д.ю.н., профессор
24. Елешов Р., д.с.-х.н., академик НАН РК
25. Елубаев Ж.С., д.ю.н., профессор
26. Есим Г., д.ф.н., академик НАН РК
27. Жумагулов Б.Т., д.т.н., академик НАН РК, депутат Сената Парламента РК
28. Журынов М.Ж., академик, Президент НАН РК
29. Иванчин А.В., д.ю.н., адвокат (Ярославль)
30. Идрисов Д.А., д.т.н., профессор
31. Касымбеков М.Б., д.полит.н., профессор
32. Козаченко И.Я., д.ю.н., профессор (Екатеринбург)
33. Коняхин В.П., д.ю.н., профессор (Краснодар)
34. Коробеев А.И., д.ю.н., профессор (Владивосток)
35. Кул-Мухаммед М.А., д.ю.н., профессор
36. Лебедев С.Я., д.ю.н., профессор (Москва)
37. Лиховая С.Я., д.ю.н., профессор (Киев)
38. Лопашенко Н.А., д.ю.н., профессор (Саратов)
39. Мацкевич И.М., д.ю.н., профессор (Москва, МГЮА)
40. Мусаходжаева А.К., профессор, ректор КазНУИ
41. Мутанов Г.М., д.т.н., профессор, академик НАН РК, ректор КазНУ
42. Мухамеджанов Т.М., профессор, композитор
43. Рагимов И.М., д.ю.н., профессор (Москва)
44. Рахимжанов А.М., д.полит.н., профессор
45. Рустамбаев М.Ю., д.ю.н. профессор (Ташкент)
46. Оразалин Н.М., поэт-драматург
47. Султанов К.С., д.пол.н., профессор
48. Сыдыков Е.Б., д.и.н., академик НАН РК, ректор ЕНУ
49. Турсынов С.Т., д.э.н., профессор
50. Шестаков Д.А., д.ю.н., профессор, президент Санкт-Петербургского международного криминологического клуба

РЕДАКЦИОННЫЙ СОВЕТ:

1. Абдуллаев К.К., д.с.-х.н., профессор
2. Абишев Т.Д., к.ю.н., профессор
3. Абишев Х.А., к.ю.н., доцент
4. Айтжанов Б.Д., д.вет.н., профессор
5. Алиев Д.М., к.соц.н., общественный деятель
6. Асангазы О., общественный деятель
7. Бекмагамбетов А.Б., к.ю.н., профессор (Костанай)
8. Бектурганов Е.У., депутат Мажилиса Парламента РК
9. Бишманов Б.М., д.ю.н., профессор
10. Борбат А.В., к.ю.н., гл. редактор (Москва)
11. Данилов А.П., к.ю.н., доцент (Санкт-Петербург)
12. Жакып Б.О., д.фил.н., профессор
13. Жанабилева Н.Е., к.ю.н., профессор (Астана)
14. Жумагулова В.И., д.ф.н., профессор
15. Зарипов З.С., д.ю.н., профессор (Рязань)
16. Зигмунд О. А., д.ю.н., профессор (Германия)
17. Ивона Массакки, профессор (Польша)
18. Канжигитов Е.К., д.вет.н., профессор
19. Карибаев Б.Б., д.и.н., профессор
20. Кленова Т.В., д.ю.н., профессор (Самара)
21. Корконосенко С.Г., д.ф.н., профессор (Санкт-Петербург)
22. Куаналиева Г.А., д.ю.н., профессор
23. Курманалиев К.А., д.ф.н., профессор
24. Куфлева В.Н., к.ю.н., доцент (Краснодар)
25. Мажейка Кипрас И., академик MEATP (Москва)
26. Маткаримова Г.С., д.ю.н., профессор (Ташкент)
27. Мельник Г.С., д.ф.н., профессор (Санкт-Петербург)
28. Минязева Т.Ф., д.ю.н., профессор (Москва, РУДН)
29. Молдабаев С.С., д.ю.н., профессор (Алматы)
30. Мухамедиулы А., д.ф.н., профессор
31. Омаров Б.Ж., д.фил.н., профессор
32. Орлов В.Н., д.ю.н., гл. ред. журнала «Российский криминологический взгляд»
33. Рустемов Б.Т., писатель-публицист
34. Рустемова Г.Р., д.ю.н., профессор
35. Саломов Б., д.ю.н., профессор, адвокат (Ташкент)
36. Сапиев О.С., общественный деятель РК
37. Сарсембаев М.А., д.ю.н., профессор
38. Сейтжанов А.А., к.ю.н., доцент
39. Сматлаев Б.М., д.ю.н., профессор
40. Сыдыкова Л.Ч., д.ю.н., профессор (Бишкек)
41. Тойлыбаев Б.А., д.п.н., профессор
42. Толеген М.А., доктор PhD, ректор ВКГУ
43. Турецкий Н.Н., д.ю.н., профессор
44. Тургараев Б.Т., д.ю.н., профессор
45. Турсынов Х.М., д.и.н., профессор, МКТУ им. Х.А. Ясави
46. Фадеев В.Н., д.ю.н., профессор (Москва)
47. Усманов А., д.п.н., профессор
48. Усманов С.У., д.т.н., профессор
49. Челадзе Г., доктор права, доктор административного бизнеса, профессор (Грузия)
50. Шаукенова З.К., д.соц.н., профессор
51. Харченко В.Б., д.ю.н., профессор (Харьков)
52. Ху Тин, Председатель Вьетнамской Ассоциации Писателей (Вьетнам)

EDITORIAL BOARD:

1. *Abdirov N.M., Dr. of Law Sciences, Prof.*
2. *Abdrasilov B.S., Dr. of Biological Sciences, Prof.*
3. *Abdurasulova K.R., Dr. of Law Sciences, Prof. (Tashkent)*
4. *Abzalov E.M., Dr. of Law Sciences, Prof., state counselor of Justice of the 3rd class (Tashkent)*
5. *Alikperov Kh.D., Dr. of Law Sciences, Prof., state counselor of Justice of the 3rd class*
6. *Asanov Zh. K., Candidate of Law Sciences, chairman of the Supreme Court of Kazakhstan*
7. *Baidaulet I.O., Dr. of Medical Sciences, Prof.*
8. *Baideldinov D.L., Dr. of Law Sciences, Prof.*
9. *Baimenov A.M., Candidate of Technological Sciences, Prof.*
10. *Baulin U.V., Dr. of Law Sciences, Prof. (Kyiv)*
11. *Baburin S.N., Dr of Historical Sciences, Prof. (Moscow)*
12. *Bisenov K.A., Dr. of Technological Sciences, Prof.*
13. *Boribekov K.K., public figure of RK*
14. *Borodin S.V., Candidate of Law Sciences, vice-president, lawyer (Voronezh)*
15. *Bukalerova L.A., Dr. of Law Sciences, Prof. (Moscow, RUDN)*
16. *Vedernikova O.N., Dr. of Law Sciences, Prof., judge of the Supreme Court of the Russian Federation (Moscow)*
17. *Gayipov Z.S., Dr. of Political Sciences, Prof.*
18. *Golik Yu.V., Dr. of Law Sciences, Prof. (Moscow)*
19. *Grib V.V., Dr. of Law Sciences, Prof., editor-in-chief (Moscow)*
20. *Gruntov O.I., Dr. of Law Sciences, Prof. of BSU (Minsk)*
21. *Dikayev S.U., Dr of Law, Prof. (St. Petersburg)*
22. *Dulatbekov N.O., Dr. of Law Sciences, Prof.*
23. *Jansarayeva R.Ye., Dr. of Law Sciences, Prof.*
24. *Yeleshov R., Dr.of Agricultural Sciences, acad. NAS RK*
25. *Elubaev Zh.S., Dr. of Law Sciences, Prof.*
26. *Esim G., Dr. of Philological Sciences, acad. NAS RK*
27. *Zhumagulov B.T., Dr. of Technical Sciences, academician of NAS RK*
28. *Zhurinov M.Zh., academician, president of NAS RK*
29. *Ivanchin A.V., Dr. of Law Sciences, advocate (Yaroslavl)*
30. *Ydyrysov D.A., Dr. of Technological Sciences, Prof.*
31. *Kasimbekov M.B., Dr. of Political Sciences, Prof.*
32. *Kozachenko I.Ya., Dr. of Law Sciences, Prof. (Yekaterinburg)*
33. *Konyakhin B.P., Dr. of Law Sciences, Prof. (Krasnodar)*
34. *Korobeyev A.I., Dr. of Law Sciences, Prof. (Vladivostok)*
35. *Kul-Muhammed M.A., Dr. of Law Sciences, Prof.*
36. *Lebedev S.Ya., Dr. of Law Sciences, Prof. (Moscow)*
37. *Likhovaya S.Ya., Dr. of Law Sciences, Prof. (Kyiv)*
38. *Lopashenko N.A., Dr. of Law Sciences, Prof. (Saratov)*
39. *Matskevich I.M., Dr. of Law Sciences, Prof. (Moscow, MSAL)*
40. *Mukhamedzhanov T.M., Prof., composer*
41. *Musakhodzhayeva A.K., Prof., rector of KazNAA*
42. *Mutanov G.M., Dr. of Technical Sciences, Prof., academician of NAS RK, rector of KazNU*
43. *Ragimov I.M., Dr. of Law Sciences, Prof. (Moscow)*
44. *Rakhimzhanov A.M., Dr. of Political Science, Prof.*
45. *Rustambayev M.Yu., Dr. of Law Sciences, Prof. (Tashkent)*
46. *Orazalin N.M., poet, playwright*
47. *Sultanov K.S., Dr. of Political Sciences, Prof.*
48. *Sydykov Ye.B., Dr. of Historical Sciences, academician of NAS RK, rector of ENU*
49. *Tursynov S.T., Dr. of Economic Sciences, Prof.*
50. *Shestakov D.A., Dr. of Law Sciences, Prof., President of St. Petersburg International Criminological Club*

EDITORIAL COUNCIL:

1. *Abdullayev K.K., Dr. of Agricultural Sciences, Prof.*
2. *Abishev T.D., Candidate of Law Sciences*
3. *Abishev H.A., Candidate of Law Sciences, associate Prof.*
4. *Aitzhanov B.D., Dr. of Veterinary Sciences, Prof.*
5. *Aliyev D.M., Candidate of Social Sciences, Public figure*
6. *Asangazy O., public figure*
7. *Bekmagambetov A.B., Candidate of Law Sciences, Prof. (Kostanay)*
8. *Bekturganov E.U., Deputy of the Parliament of Kazakhstan*
9. *Bishmanov B.M., Dr. of Law Sciences, Prof.*
10. *Borbat A.V., Candidate of Law Sciences, editor-in-chief (Moscow)*
11. *Danilov A.P., Candidate of Law Sciences, associate Prof. (St. Petersburg)*
12. *Zaripov Z.S., Dr.of Law Sciences, Prof. (Ryazan)*
13. *Zhakyp B.O., Dr. of Philological Sciences, Prof.*
14. *Zhanabilov N.Ye., Candidate of Law Sciences, Prof. (Astana)*
15. *Zhumagulova V.I., Dr. of Philological Sciences, Prof.*
16. *Ivona Massaki, Prof. (Poland)*
17. *Kanzhigitov Ye.K., Dr. of Veterinary Sciences*
18. *Karibayev B.B., Dr. of Historical Sciences, Prof.*
19. *Klenova T.V., Dr. of Law Sciences, Prof. (Samara)*
20. *Korkonosenko S.G., Dr. of Philological Sciences, Prof. (St. Petersburg)*
21. *Kuanaliyeva G.A., Dr. of Law Sciences, Prof.*
22. *Kurmanaliyev K.A., Dr. of Philological Sciences, Prof.*
23. *Kufleva V.N., Candidate of Law Sciences, assistant Prof. (Krasnodar)*
24. *Mazheika Kipras I., academician of PANS(Moscow)*
25. *Matkarimova G.S., Dr. of Law Sciences, Prof. (Tashkent)*
26. *Melnik G.S., Dr. of Philological Sciences, Prof. (St. Petersburg)*
27. *Minyazeva T.F., Dr. of Law Sciences, Prof. (Moscow, RUDN)*
28. *Moldabayev S.S., Dr.of Law Sciences, Prof. (Almaty)*
29. *Mukhamediuly A., Dr. of Philosophical Sciences, Prof.*
30. *Omarov B.Zh., Dr. of Philological Sciences, Prof.*
31. *Orlov V.N., Dr. of Law Sciences, editor-in-chief of «Russian criminological view»*
32. *Rustemov B.T., writer, publicist*
33. *Rustemova G.R., Dr. of Law Sciences, Prof.*
34. *Salomov B., Dr. of Law Sciences, Prof. (Tashkent)*
35. *Sapiyev O.S., public figure of RK*
36. *Sarsembayev M.A., Dr. of Law Sciences, Prof.*
37. *Seitzhanov A.A., Candidate of Law Sciences, associate Prof.*
38. *Siegmund O., Dr. of Law Sciences, Prof. (Germany)*
39. *Smatlayev B.M., Dr. of Law Sciences, Prof.*
40. *Sydykova L.Ch., Dr. of Law Sciences, Prof. (Bishkek)*
41. *Toilybayev B.A., Dr. of Pedagogical Sciences, Prof.*
42. *Tolegen M.A., PhD, rector of EKSU*
43. *Turetski N.N., Dr. of Law Sciences, Prof.*
44. *Turgarayev B.T., Dr. of Law Sciences, Prof.*
45. *Tursynov Kh.M., Dr of Historical Sciences, Prof., Khoja Akhmet Yassawi International Kazakh-Turkish University*
46. *Fadeyev V.N., Dr. of Law Sciences, Prof. (Moscow)*
47. *Usmanov A., Dr. of Political Sciences, Prof.*
48. *Usmanov S.U., Dr. of Historical Sciences, Prof.*
49. *Cheladze G., Dr. of Law Sciences, Doctor of Business Administration, Prof. (Georgia)*
50. *Shaukenova Z.K., Dr. of Sociological Sciences, Prof.*
51. *Harchenko V.B., Dr. of Law Sciences, Prof. (Harkov)*
52. *Huu Thinh, Chairman of Vietnam Writer's Association (Vietnam)*

«Мен өзімнің ұстазыма әкемнен кем қарыздар емеспін: әкемнен өмір алсам, ал Аристотельден өмірімді жақсы өткізу туралы білім алдым».
Александр Македонский

«Ғылым мен мәдениет барлық дүниенің алтын алқасы болып отыр».
Мұхтар Әуезов



АҚПАРАТТЫҚ ХАТ

“ҚАЗАҚСТАННЫҢ ҒЫЛЫМЫ МЕН ӨМІРІ – НАУКА И ЖИЗНЬ КАЗАХСТАНА” халықаралық ғылыми журналы ғылыми сілтеме жасау индексіне тіркелген (ИНЦ).

Журнал ҚР БҒМ Білім және ғылым саласындағы бақылау жөніндегі комитет ұсынған заңтану, филология, педагогика, философия, өнертану ғылымдары бойынша басылымдар тізіміне кіреді.

2009 жылдан бастап ай сайын сегіз тілде жарық көреді (қазақ, орыс, ағылшын, француз, қытай, чех, венгер, неміс тілдерінде).

Мемлекеттік тіркеу: №9875-Ж 09.02.2009 ж.
Халықаралық тіркеу: ISSN 2073 – 333X, Париж, наурыз, 2009 жыл.

Журналға жазылу «Қазпошта» және Қазақстан Республикасының барлық пошта

бөлімдерінде жүргізіледі.

Журнал «Қазақстанның еңбек сіңірген қайраткері», заң ғылымдарының докторы, **профессор Е.О. Алаухановтың** ғылыми жетекшілігімен шығады.

Журналдың бас редакторы проф. Е.О. Алауханов 2019 жылдан бастап Ғылыми редакторлар мен баспагерлер ассоциациясының (Ресей, АНРИ) мүшесі болып табылады.

Қазіргі таңда журнал отандық ғылым дамуының кілті ретінде **Мемлекет басшысының баяндамасында айқындалған халықаралық ғылыми метрикалық көрсеткіштер базасына қолжеткізуге мүмкіндік береді (Web of science, Clarivate Analytics, Scopus).**

Басылымда мақалалар төмендегідей ғылыми бағыттар бойынша жарияланады:

- ▶ Байқау жеңімпаздары;
- ▶ Тарих пен ғылымдағы есімі ерен тұлға;
- ▶ Білім мен ғылым мәселелері;
- ▶ Жас ғалымдар мінбері;
- ▶ Мерейтой;
- ▶ Айтулы шара;
- ▶ Рецензиялар, жаңа кітаптар.

МАҚАЛАНЫҢ МАЗМҰНЫ МЕН КӨЛЕМІНЕ ҚОЙЫЛАТЫН ТАЛАПТАР:

1. Мақала көлемі 10 мыңнан 20 мыңға дейінгі белгілерді құрауы керек немесе 6 бет пен 10 беттің аралығында болғаны жөн. Егер материал бұл көрсетілген мөлшерден аз немесе көп болса журнал редакциясы ұжымымен келісілуі керек;

Ескертпе: журнал форматына сәйкес авторлардан 4x5 мөлшеріндегі фотоларын жіберуін сұраймыз, мақаламен қоса жарияланады.

2. Мақала мына критерийлерге жауап беруі керек: ғылыми жаңашылдығы, жазудағы ерекшелік (мәтіннің өзіндік стилі **80 пайыздан жоғары**), мақалада зерттеліп отырған тақырып пен мәселеге деген авторлық көзқарас болғаны жөн.

3. Мақалада келтірілген материалдар тек деректерді баяндау және сипаттау мазмұнында болмауы керек;

4. Мақала мазмұнына сәйкес келетін материалдарды қолданғанда, оларды дұрыс және дәлдікпен қолдану мәселесіне мән берген дұрыс. Авторлар ұсынылған материалдың дәйектілігі үшін жауап береді, ол үшін плагиаттың жоқтығы туралы анықтама өткізеді. **ПЛАГИАТҚА жол берілмейді.**

5. **Мақалада отандық (Қазақстандық) авторлардың еңбектерін міндетті түрде қолдану керек.** Сонымен қатар «Қазақстанның ғылымы мен өмірі» журналының алдыңғы сандарында жарияланған авторлардың мақалаларына сілтеме жасауға кеңес беріледі.

6. Автор мақала жазу барысында өз еңбектеріне сілтемені азырақ жасап, басқа маңызды ғалымдардың еңбектеріне сілтеме жасағаны жөн болар.

МАҚАЛА МӘТІНІН КӨРКЕМДЕУГЕ ҚОЙЫЛАТЫН ТАЛАПТАР:

1. Мақала мәтіні редакцияға WORD-тың кез келген нұсқасында сақталған файл түрінде жіберіледі:

2. **Мақала құрылымы: мақала атауы, мақала мәтіні, автордың тегі, аты, әкесінің аты, автормен байланысу және тағы да басқа мәліметтер (атап айтқанда: жұмыс немесе оқу орны, мекен-жайды көрсету, ғылыми атағы мен лауазымы, қызметі), кілт сөздер** (5 сөзден кем болмауы тиіс), қазақ, орыс және ағылшын тілдерінде қысқаша анықтама (3-4 сөйлемнен кем болмауы тиіс) және библиография. Егер мақала шет тілде жазылса, мақала атауы, мақала мәтіні, автордың тегі, аты, әкесінің аты, автормен байланысу және тағы да басқа мәліметтер (атап айтқанда: жұмыс немесе оқу орны, мекен-жайды көрсету, ғылыми атағы мен лауазымы, қызметі), кілт сөздер, қазақ, орыс және ағылшын тілдерінде қысқаша анықтама сонымен қатар орыс тілінде берілуі керек.

3. Мақала келесідей құрамнан тұруы тиіс: **кіріспе, негізгі бөлім, қорытынды.** Баяндаудың белгілі бір нақтыланған тәртібін сақтаған жөн.

4. Мақала мәтіні «Times New Roman» қаріпінде терілуі тиіс, қаріп өлшемі – 14, жол аралығы (интервал) – 1. Азат жолдың басталуы – 1, 25 см.

5. Сілтемелер мен библиографиялық тізім Мемлекеттік стандарт (ГОСТ) талаптары бойынша рәсімделуі керек.

6. Жоғарыда көрсетілген ережелерге сәйкес келмейтін мақалалар қаралмайды.

7. Редакцияға келіп түскен материалдар **мерзімі 1 айдан 3 айға** дейінгі уақытта қаралады.

8. **Авторлардың саны екеуден аспауға тиіс.**

Мақала үшін төлемақы – 18 000 теңге. Төлемдер, мақала жарияланады деген шешім қабылданғаннан кейін жүзеге асырылады:

Төлемақы төлеуге арналған карта нөмірі:

5169 4971 5103 9504 Kaspi Gold

ЖСН: 9207 1540 0124

Мақаланы қабылдау және нөмірдің басылымы бойынша бас редакторға хабарласыңыздар!

Жақын және алыс шетелде тұратын авторлар Western Union төлемдік жүйелері арқылы төлеуге болады.

ТМД ЕЛДЕРІНДЕГІ РЕДАКЦИЯ ӨКІЛДІГІ:

Мәскеу:	проф. Лебедев С.Я.	ұялы тел.: +7 (985) 977-28-05
Мәскеу, ММУ:	проф. Матвеева А.А.	ұялы тел.: +7 (916) 526-44-29
Санкт-Петербург:	доцент Данилов А.П.	ұялы тел.: +7-911-963-13-91
Рязань:	проф. Зарипов З.С.	ұялы тел.: +7-960-5726474
Краснодар:	проф. В.П. Коняхин	ұялы тел.: +7-918-443 56 21
Краснодар:	доцент Куфлева В.Н.	ұялы тел.: +79184333395
Киев:	проф. Лиховая С.Я.	ұялы тел.: +7 380674469485
Харьков:	проф. Харченко В.Б.	ұялы тел.: +7 380932339968
Ташкент:	проф. Абдурасулова К.Р.	ұялы тел.: +7 998 909 63 92 51
Ташкент:	проф. Абзалов Э.М.	ұялы тел.: +7 998 901 87 07 01
Душанбе:	проф. Бахриддинов С.Э.	ұялы тел.: + 992907702120
Бішкек:	проф. Сыдыкова Л.Ч.	ұялы тел.: + 996555753058
Бішкек:	проф. Шамурзаев Т.Т.	ұялы тел.: + 996555789546
Ярославль:	проф. Иванчин А.В.	ұялы тел.: + 89106641313
Ставрополь:	проф. Кибальник А.Г.	ұялы тел.: +79624038213
Ростов-на-Дону:	проф. Бойко А.И.	ұялы тел.: +7 (928) 158-68-17
Екатеринбург:	доцент Сергеев Д.Н.	ұялы тел.: +7 (902) 260-15-54
Томск	проф. Андреева О.И.	ұялы тел.: +7 (905) 9903298
Симферополь	проф. Игнатов А.И.	ұялы тел.: +7 (978) 7736360

Журнал редакциясының мекенжайы:

Алматы қаласы, Абылай хан даңғылы 113 үй, кеңсе 27
E-mail: nauka-zan@mail.ru; web-сайт: www.nauka-zan.kz

Бас редактор: з.ғ.д., профессор Алауханов Есберген Оразұлы
+7 701 111 8828 (WhatsApp)

Ғылыми редактор: Ақжанар
+7 778 515 99 50

«Чтобы писать для СМИ, не нужно никакой квалификации, но чтобы их читать, нужно в совершенстве знать вещи, мир и людей».
Хуго Штейнхаус

«Никогда не следует хорошо говорить о себе. Следует это печатать».
Жюль Валле



ИНФОРМАЦИОННОЕ ПИСЬМО

Международный научный журнал «**НАУКА И ЖИЗНЬ КАЗАХСТАНА – ҚАЗАҚСТАННЫҢ ҒЫЛЫМЫ МЕН ӨМІРІ**» включен в индекс научного цитирования (ИНЦ).

Журнал «НАУКА И ЖИЗНЬ КАЗАХСТАНА» входит в Перечень изданий, рекомендуемых Комитетом по контролю в сфере образования и науки Министерства образования и науки Республики Казахстан (ККСОН) для публикации основных результатов научной деятельности, утвержденного приказом Председателя ККСОН от 10 июля 2012 года № 1082, по специальностям юридических, филологических, педагогических и других наук.

Журнал «**НАУКА И ЖИЗНЬ КАЗАХСТАНА**» издается с февраля 2009 года, регулярно и распространяется по подписке. Издание востребовано как в Республике Казахстан, так и в странах ближнего и дальнего зарубежья, о чем свидетельствуют статьи ведущих иностранных авторов, широко публикуемые на страницах журнала, и география

подписки. Отличие журнала от других рецензируемых и периодических изданий в том, что статьи публикуются, **(на восьми языках)** казахском, русском, английском, французском, китайском, немецком, чешском и венгерском языках, рецензируются членами интернационального состава редколлегии, посвящаются различным направлениям гуманитарной науки.

Государственная регистрация: №9875-Ж. Международная регистрация: ISSN 2073 – 333X, Париж, март 2009 г. Подписка на журнал производится в «Қазпошта» и почтовых отделениях Республики Казахстан.

Журнал выходит под научной редакцией д.ю.н., профессора, «Заслуженного деятеля Казахстана» – **Алауханова Е.О.**

С 2019 года гл. редактор журнала проф. Е.О. Алауханов вступил в ряды первого в России профессионального сообщества редакторов и издателей — Ассоциацию научных редакторов и издателей (**Association of science editors and publishers**).

В настоящее время, *Издание открывает доступ к международной наукометрической базе данных (Web of science, Clarivate Analytics, Scopus), определенного Главой государства в качестве ключевого развития отечественной науки. Вместе с тем Редакция Международного журнала сотрудничает с иностранными регистрационными агентствами, которые с использованием разработанных международным фондом DOI (International DOI Foundation, IDF) стандартом присваивают DOI в различных предметных областях.*

У Журнала «НАУКА И ЖИЗНЬ КАЗАХСТАНА» имеется возможность выпускать материалы к публикации, как с идентификаторами цифрового объекта, так и без них. Цифровой идентификатор объекта **DOI (Digital Object Identifier)**, представляющий собой уникальную строку из букв и цифр присваивается объектам по желанию авторов и на отдельных возмездных условиях.

В издании публикуются статьи по следующим научным рубрикам:

- ▶ Победители конкурса ▶ Имя в истории и науке
- ▶ Вопросы образования и науки ▶ Трибуна молодых ученых
- ▶ Юбилей ▶ Мероприятия
- ▶ Рецензии, новые книги ▶ Разное

ТРЕБОВАНИЯ К СОДЕРЖАНИЮ И ОБЪЕМУ СТАТЬИ:

1) **Язык научной статьи** и используемая в ней терминология должны быть понятны широкому кругу читателей и представителям всех специальностей.

2) **Научный стиль** должен соответствовать общепринятым нормам литературной речи, отличаться от разговорного, делового и иных стилей, характеризоваться логически стройным изложением произведения, сопровождаться аргументацией каждой позиции автора.

3) **Объем статьи** должен составлять от 15 до 30 тыс. знаков (с пробелами, с учетом сносок и надписи) или 6–10 страниц. Опубликование материалов меньшего или большего объема предварительно согласовывается с Редакцией журнала.

4) **Статья** должна отвечать критериям актуальности, научной новизны, уникальности (свыше 80% оригинальности текста), содержать авторский подход к изучаемой теме/проблеме.

5) **Материал**, содержащийся в статье, не должен быть описательным, констатирующим общеизвестные факты. Рукописи, воспроизводящие законодательную базу, подлежат отклонению.

6) **Необходимо обращать** внимание на использование заимствованного материала, точность и правильность его цитирования. Авторы несут ответственность за достоверность предоставленного материала, что подтверждается результатом сравнительно-сопоставительного анализа, проведенного при помощи системы «Антиплагиат».

НЕ ДОПУСКАЕТСЯ ПЛАГИАТ!

7) **В статье** необходимо ссылаться на труды **казахстанских авторов**, внесших развитие и совершенствование в отечественную науку.

СТАТЬИ БЕЗ ССЫЛОК НА КАЗАХСТАНСКИХ (ОТЕЧЕСТВЕННЫХ) АВТОРОВ НЕ ПРИНИМАЮТСЯ!

Редакция Журнала настоятельно рекомендует авторам содержать ссылки на статьи авторов, опубликованных в предыдущих номерах журнала «Наука и жизнь Казахстана».

8) **Самоцитирование** в статье при написании автором научной работы допускается в наименьшем количестве. Рекомендуется обратить внимание на значимые научные труды ученых мира.

Примечание: Согласно формату журнала, просим авторов использовать официальное фото в размере 4x5, которая будет опубликована вместе со статьей. **Фото уже помещается в документ со статьей над фамилией автора во избежание недоразумений среди авторов статьи. Просим помещать фото в хорошем качестве!**

9) **НАСТОЯТЕЛЬНО ПРОСИМ КАЖДУЮ СТАТЬЮ ПРОВЕРЯТЬ ЧЕРЕЗ СИСТЕМУ АНТИВИРУС ВО ИЗБЕЖАНИЕ ТЕХНИЧЕСКИХ НЕДОРАЗУМЕНИЙ!**

ТРЕБОВАНИЯ К ОФОРМЛЕНИЮ ТЕКСТА СТАТЬИ:

1) **Текст научной статьи** направляется в Редакцию в виде файла, сохраненного в любой версии Word с расширением.

2) **Структура научной статьи:**

1 **индексы УДК и / или ББК; пишется в левом верхнем углу выделенным жирным шрифтом**

2 **Ф.И.О. АВТОРА ПИШЕТСЯ ПОЛНОСТЬЮ БЕЗ СОКРАЩЕНИЙ И.О.**

2.1 **Сведения об авторе (место работы/учебы, должность, степень, звание);**

СТАТЬЯ НЕ ПРИНИМАЕТСЯ БЕЗ ПОЛНОЙ ИНФОРМАЦИИ ОБ АВТОРЕ! ПРОСИМ ПЕРЕПРОВЕРЯТЬ ВАШИ ДАННЫЕ ПЕРЕД ОТПРАВКОЙ ВАШЕЙ ПУБЛИКАЦИИ! РЕДАКЦИЕЙ НЕ ИСПРАВЛЯЮТСЯ ВАШИ ДАННЫЕ ПОСЛЕ ВЫПУСКА ЖУРНАЛА!

3 **название статьи – ПИШЕТСЯ ЗАГЛАВНЫМИ БУКВАМИ**

4 **аннотация** (из 3–4 предложений) на казахском, русском, английском языках;

5 **ключевые слова** (в количестве не более 5-ти) на трех языках после каждой аннотации;

6 **текст статьи;**

7 **библиографический список**

Смотреть пункт 7

СПИСОК ИСПОЛЬЗОВАННОЙ ЛИТЕРАТУРЫ пишется для статьи на русском языке

ПАЙДАЛАНЫЛҒАН ӘДЕБИЕТТЕР ТІЗІМІ ПИШЕТСЯ ДЛЯ СТАТЬИ НА КАЗАХСКОМ ЯЗЫКЕ

REFERENCES пишется для статьи на английском языке

Если статья написана на иностранном языке, то название статьи, текст статьи, Ф.И.О., данные об авторе (место работы/учебы, должность, степень, звание), ключевые слова, аннотация должны быть представлены на **английском, казахском и русском языках.**

3) **Статья** должна состоять из следующих элементов: Введение, Основная часть и Заключение. Необходимо соблюдать определенную последовательность.

4) **Текст** должен быть набран одним и тем же шрифтом – Times New Roman. Высота шрифта – 14 пунктов. Межстрочный интервал – одинарный. Абзацный отступ – 1, 25 см.

5) **Подписывать отправляемый документ фамилией и именем автора статьи.**

6) **Ссылки** на использованные в работе источники следует оформлять в квадратных скобках по

тексту статьи только с указанием Ф.И.О. автора, года издания и страниц. **Пример внутри текстовой библиографической ссылки:** [Савицкий В.М., 1996, с. 47].

Выдержки из нормативных правовых актов оформляются в виде постраничных сносок. **Например, в тексте:** «В соответствии с п. 5) ч. 2 ст. 293 ГПК РК, «не могут быть оспорены в суде в соответствии с настоящей главой, «решения, действия (бездействие) государственных органов, органов местного самоуправления, общественных объединений, организаций, должностных лиц, государственных служащих, подлежащие судебному обжалованию юридическими лицами, в уставном капитале которых имеется доля государства».

В за текстовой ссылке нормативный правовой акт оформляется следующим образом: «Гражданский процессуальный кодекс Республики Казахстан. [Электронный ресурс]: Кодекс Республики Казахстан от 31 октября 2015 года № 377-V ЗРК. Доступ из Информационно-правовой системы нормативных правовых актов РК «Әділет». Режим доступа: URL: <http://adilet.zan.kz/rus/docs/K1500000377>/ свободный. (Дата обращения: 28.01.2019).

Допускается также указывать только электронный адрес ресурса. Пример: URL: <http://adilet.zan.kz/rus/docs/K1500000377>

Аналогичным образом оформляются ссылки на электронные книги, журналы, газеты и т.п.

7) **Библиографический список** должен быть оформлен в соответствии с «ГОСТ 7.1-2003. Библиографическая запись. Библиографическое описание. Общие требования и правила составления».

Библиографический список входит в общее число страниц статьи и приводится в конце статьи в алфавитном порядке. В Библиографическом списке приводятся все выходные данные издания.

Пример оформления учебного пособия: Организация судебной власти в Российской Федерации: Учеб. пособие для вузов / В.М. Савицкий; Рос. акад. наук, Ин-т государства и права, Акад. правовой ун-т. — М.: Бек, 1996. — 320 с.

Пример оформления научной статьи: Аблаева Э.Б. История развития теории разделения властей: определение роли судебной системы // Вестник Поволжского института управления. — Саратов: Изд-во «Российская академия народного хозяйства и государственной службы при Президенте Российской Федерации (Москва), 2018. Т. 18. № 7. — С. 52-62.

Пример оформления статьи, опубликованной в сборниках конференций:

Виноградов В.А. Правовое государство и верховенство права: доктрины, конкуренция юрисдикций, обеспечение правовой свободы. Позиции КС РФ в отношении правового государства // Доктрины Правового Государства и Верховенства Права в современном мире / Сборник статей. Ответственные редакторы: В.Д. Зорькин, П.Д. Баренбойм — М.: ЛУМ, Юстицинформ, 2013. — С. 373-395.

Пример оформления автореферата диссертации: Фролова, Е.А. Неокантианство в русской философии права во второй половине XIX — первой половине XX в.: автореф. дис. ... докт. юрид. наук: 12.00.01 / Фролова Елизавета Александровна. — М., 2013. — 47 с.

Пример оформления диссертации: Лукьянова, Е.Г. Учения о законе в политико-правовой мысли России XIX — начала XX вв.: дис. ... докт. юрид. наук: 12.00.01 / Лукьянова Елена Геннадьевна. — М., 2018. — 425 с.

Нормативные правовые акты не входят в Библиографический список.

Библиографический список должен содержать только те работы, которые приводятся автором в тексте статьи и были ранее опубликованы в соответствующих изданиях.

Библиографический список должен быть оформлен в соответствии с «ГОСТ 7.1-2003. Библиографическая запись. Библиографическое описание. Общие требования и правила составления».

8) **Статьи**, оформленные не в соответствии с указанными выше требованиями, остаются без рассмотрения.

9) **Все поступившие материалы рассматриваются от 1 до 3 месяцев и публикуются в порядке очереди.**

10) Число авторов не должно превышать не более двух.

ВНИМАНИЮ АВТОРАМ!

**МЫ БЛАГОДАРИМ И ЦЕНИМ ВАС ЗА ВЫБОР НАШЕЙ РЕДАКЦИИ, НО ПРОСИМ ВАС
ДОЖИДАТЬСЯ ОТВЕТА О ПРИНЯТИИ ВАШЕЙ СТАТЬИ!
ПЛАТА ЗА ПУБЛИКАЦИЮ СТАТЬИ ПРОИСХОДИТ ТОЛЬКО ПОСЛЕ ПРИНЯТИЯ. МЫ ПРОСИМ
ВАС ЗАРАНЕЕ НЕ ОПЛАЧИВАТЬ ЗА ПУБЛИКАЦИЮ!**

БЛАГОДАРИМ ЗА СОТРУДНИЧЕСТВО!

Оплата по реквизиту:

Публикационная плата составляет 18 000 тенге.
Номер карты: 5169 4971 5103 9504 Kaspi Gold
ИИН: 9207 1540 0124

По приему статьи и выпуску номера обращайтесь к гл. редактору!

Авторы дальнего и ближнего зарубежья могут произвести оплату через платежные системы Western Union

ПРЕДСТАВИТЕЛЬСТВО РЕДАКЦИИ В СНГ:

Москва	проф. Лебедев С.Я.	моб.: +7 (985) 977-28-05
Москва МГУ:	проф. Матвеева А.А.	моб.: +7 (916) 526-44-29
Санкт-Петербург:	доцент Данилов А.П.	моб.: +7-911-963-13-91
Рязань:	проф. Зарипов З.С.	моб.: +7-960-5726474;
Краснодар:	проф. Коняхин В.П.	моб.: +7-918-443 56 21
Краснодар:	доцент Куфлева В.Н.	моб.: +79184333395
Киев:	проф. Лиховая С.Я.	моб.: +7 380674469485
Харьков:	проф. Харченко В.Б.	моб.: +7 380932339968
Ташкент:	проф. Абдурасулова К.Р.	моб.: +7 998 909 63 92 51
Ташкент:	проф. Абзалов Э.М.	моб.: +7 998 901 87 07 01
Душанбе:	проф. Бахриддинов С.Э.	моб.: + 992907702120
Бишкек:	проф. Сыдыкова Л.Ч.	моб.: + 996555753058
Бишкек:	проф. Шамурзаев Т.Т.	моб.: + 996555789546
Ярославль:	проф. Иванчин А.В.	моб.: + 89106641313
Ставрополь:	проф. Кибальник А.Г.	моб.: +79624038213
Ростов-на-Дону:	проф. Бойко А.И.	моб.: +7 (928) 158-68-17
Екатеринбург:	доцент Сергеев Д.Н.	моб.: +7 (902) 260-15-54
Томск	проф. Андреева О.И.	моб.: +7 (905) 9903298
Симферополь	проф. Игнатов А.И.	моб.: +7 (978) 7736360

Адрес редакции журнала:

г. Алматы, пр. Абылай хана, 113, 27 офис
E-mail: nauka-zan@mail.ru; web-сайт: www.nauka-zan.kz

Гл. редактор: д.ю.н., проф. Алауханов Есберген Оразулы
+7 701 111 8828
(WhatsApp)

Научный редактор:

Акжанар
+7 778 515 99 50

**«Всегда выбирайте самый трудный путь –
на нем вы не встретите конкурентов»**
Шарль де Голль

**«Централизованное распространение в конечном итоге приведет к
возврату утроенного инвестированного капитала»**
Джефф Безос

ЖУРНАЛ РАСПРОСТРАНЯЕТСЯ:

1. Франция. Библиотека Парижского университета Сорбонны
2. Библиотека Гарвардского университета
3. Польша. Университет им.Николая Коперника в Торуне.
4. Венгрия. Национальная библиотека имени Сеченьи
5. Чехия. Библиотека Карлова университета
6. Библиотека филиала Нью-Йоркского университета в Праге
7. Турция. Библиотека Стамбульского университета
8. Библиотека Ассоциации Юристов Стран Черноморского и Каспийского Регионов
9. Библиотека Санкт-Петербургского Международного Криминологического Клуба
10. Библиотека Администрации Президента Республики Казахстан
11. Библиотека культурного центра Президента Республики Казахстан
12. Библиотека Сената Парламента Республики Казахстан
13. Библиотека Мажилиса Парламента Республики Казахстан
14. Национальная академическая библиотека Республики Казахстан (г. Астана)
15. Национальная библиотека Республики Казахстан (г. Алматы)
16. Библиотека Казахской национальной академии музыки (г. Астана)
17. Библиотека Казахской национальной академии искусств им. Т.К. Жургенова (г. Алматы)
18. Библиотека Евразийского Национального Университета им. Л.Н. Гумилева
19. Научная библиотека Казахского национального аграрного университета (г. Астана)
20. Библиотека Казахского Национального Университета им. аль-Фараби
21. Библиотека Казахского Национального Педагогического Университета им. Абая
22. Библиотека университета им. Сулеймана Демиреля
23. Библиотека Международного Казахско-Турецкого Университета им. Х.А. Ясави
24. Библиотека Казахского гуманитарно-юридического университета
25. Библиотека Карагандинской академии МВД РК им. Б. Бейсенова
26. Библиотека Алматинской академии МВД РК
27. Библиотека КарГУ им. Е.А. Букетова
28. Библиотека Карагандинского университета «Болашақ»
29. Научная библиотека Восточно-Казахстанского государственного технического университета им. Д. Серикбаева
30. Научная библиотека Восточно-Казахстанского государственного университета им. С.Аманжолова
31. Научная библиотека Кокшетауского государственного университета им. Ш.Уалиханова
32. Российская государственная библиотека (г.Москва)
33. Библиотека Российской академии народного хозяйства государственный службы при Президенте Российской Федерации (РАНХиГС)
34. Читальный зал юридического факультета МГУ им. М.В. Ломоносова
35. Библиотека Университета им. О.Е. Кутафина
36. Библиотека Московского университета МВД России
37. Библиотека Московского следственного комитета РФ
38. Библиотека Всероссийской государственного университета юстиции

39. Библиотека ВНИИ МВД России
40. Библиотека Российской академии правосудия
41. Научная библиотека Кубанского государственного университета (г. Краснодар)
42. Научная библиотека Ярославского государственного университета им. П.Г. Демидова
43. Библиотека Санкт-Петербургского государственного университета
44. Библиотека Академии Генеральной прокуратуры РФ
45. Библиотека Рязанской академии права и управления ФСИН РФ
46. Библиотека Северо-Кавказская академия гос. службы (Ростов-на-Дону)
47. Библиотека Уральская государственная юридическая академия
48. Библиотека Омской академии МВД РФ
49. Библиотека Томского государственного университета
50. Библиотека Саратовской государственной юридической академии
51. Научная библиотека Новосибирского государственного университета
52. Научная Библиотека Дальневосточного федерального университета
53. Библиотека Самарского университета
54. Библиотека Белорусского государственного университета
55. Библиотека Киевского национального университета
56. Научная библиотека им. М.Максимовича
57. Научная библиотека национального авиационного университета (г.Киев)
58. Национальная научная библиотека Грузии
59. Библиотека Ереванского государственного университета языков и социальных наук им. В.Я.Брюсова
60. Библиотека Туркменского государственного университета им. Махтумкули
61. Национальная библиотека Азербайджана
62. Азербайджанская национальная библиотека им. М.Ф. Ахундова
63. Библиотека Академии Полиции МВД Азербайджанской Республики
64. Библиотека Ташкентского государственного юридического института
65. Библиотека академия МВД Республики Узбекистан
66. Библиотека Литературного института Узбекистана
67. Ташкентский государственный педагогический университет им. Низами
68. Библиотека Таджикского национального университета
69. Академия МВД Кыргызской Республики им. генерал-майора милиции Э.А. Алиева
70. Библиотека (КРСУ) Кыргызско-Российского славянского университета им. Б.Н.Ельцина
71. Библиотека Национальной Академии наук Кыргызской Республики

МАЗМҰНЫ – СОДЕРЖАНИЕ – CONTENTS

ЗАҢ ҒЫЛЫМЫ – ЮРИДИЧЕСКАЯ НАУКА – LAW SCIENCE

Абишева А.Н., Акимбекова С.А. ПРАВОВОЙ СТАТУС СУДЬИ: ВОПРОСЫ ТЕОРИИ И ПРАКТИКИ.....	18
Акимбекова С.А., Нуртаева Г.Л. ПРОТИВОРЕЧИЕ ПУБЛИЧНОМУ ПОРЯДКУ КАК ОСНОВАНИЕ ОТМЕНЫ АРБИТРАЖНОГО РЕШЕНИЯ	23
Акимбекова С.А., Нуртаева Г.Л. ПРИВЕДЕНИЕ В ИСПОЛНЕНИЕ ИНОСТРАННЫХ СУДЕБНЫХ АКТОВ ПО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВУ ГЕРМАНИИ	28
Акимбекова С.А., Нуртаева Г.Л. ВОПРОСЫ ВЗАИМОДЕЙСТВИЯ СУДА И АРБИТРАЖА ПО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВУ РЕСПУБЛИКИ КАЗАХСТАН	34
Батурин М.В. НЕВОЗМОЖНОСТЬ ИСПОЛНЕНИЯ ДОГОВОРА ПО КАЗАХСТАНСКОМУ ПРАВУ И ДОКТРИНА «ТЩЕТНОСТИ ДОГОВОРА» ПО АНГЛИЙСКОМУ ПРАВУ.....	40
Батырбай Н.М. О ПОСЯГАТЕЛЬНОСТИ НА ЖИЗНЬ СОТРУДНИКА ПРАВООХРАНИТЕЛЬНОГО, СПЕЦИАЛЬНОГО ОРГАНА, ВОЕННОСЛУЖАЩЕГО, ГОСУДАРСТВЕННОГО ИНСПЕКТОРА ПО ОХРАНЕ ЖИВОТНОГО МИРА, ИНСПЕКТОРА СПЕЦИАЛИЗИРОВАННОЙ ОРГАНИЗАЦИИ ПО ОХРАНЕ ЖИВОТНОГО МИРА, ЕГЕРЯ КАК ОДНОГО ИЗ ВИДОВ УГОЛОВНЫХ ПРАВОНАРУШЕНИЙ ПРОТИВ ПОРЯДКА УПРАВЛЕНИЯ В РЕСПУБЛИКЕ КАЗАХСТАН	45
Гайдаш А.В. НАСЛЕДОВАНИЕ КРИПТОВАЛЮТЫ: ВОПРОСЫ ТЕОРИИ И ПРАКТИКИ	52
Гайдаш А.В., Нуртаева Г.Л. СУБЪЕКТЫ НАСЛЕДОВАНИЯ ПО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВУ РЕСПУБЛИКИ КАЗАХСТАН.....	58
Дүйсенбаева Г.Ж., Ахметова Д.А. СЫБАЙЛАС ЖЕМҚОРЛЫҚ ҚЫЛМЫСТАРЫНЫҢ ТҮСІНІГІ	64
Капацина В.И., Нуртаева Г.Л. ЦИФРОВИЗАЦИЯ СУДОПРОИЗВОДСТВА ПРИ РАССМОТРЕНИИ КОРПОРАТИВНЫХ СПОРОВ.....	70
Каракузиева С.О., Нуртаева Г.Л. ВОПРОСЫ ПРИКАЗНОГО ПРОИЗВОДСТВА В ГЕРМАНИИ	76
Карбеков К.С., Максутхан Ш.М. ПРОКУРОРСКИЙ НАДЗОР В ДОСУДЕБНОМ РАССЛЕДОВАНИИ.....	81
Карбеков К.С., Максутхан Ш.М. ҚЫЛМЫСТЫҚ ЖАЗА ҚЫЛМЫСТЫЛЫҚТЫ АЛДЫН АЛУДЫҢ ТИІМДІ ҚҰРАЛЫ РЕТІНДЕ.....	86
Қасенов Е.Қ., Нуртаева Г.Л. ЗАДАЧИ ПЕРЕСМОТРА ВСТУПИВШИХ В ЗАКОННУЮ СИЛУ СУДЕБНЫХ АКТОВ ПО ВНОВЬ ОТКРЫВШИМСЯ ИЛИ НОВЫМ ОБСТОЯТЕЛЬСТВАМ	92
Касымбек А.О. ПАРЛАМЕНТ И ЗАКОНОДАТЕЛЬНЫЙ ПРОЦЕСС: НЕКОТОРЫЕ ВОПРОСЫ ПОВЫШЕНИЯ ЭФФЕКТИВНОСТИ.....	96
Максатов Н.Р., Нуртаева Г.Л. ОСОБЕННОСТИ НАСЛЕДСТВЕННЫХ ПРАВООТНОШЕНИЙ В КОРПОРАТИВНОМ ПРАВЕ: ВОПРОСЫ ТЕОРИИ И ПРАКТИКИ	102
Мороз С.П., Акимбекова М.А. ПРАВΟΣУДИЕ РЕСПУБЛИКИ КАЗАХСТАН В ПЕРИОД ПАНДЕМИИ КОРОНАВИРУСА	113
Мынбаева Н.Б., Ашимова А.А. ПРАВОВЫЕ ВОПРОСЫ ГАРМОНИЗАЦИИ ПРУДЕНЦИАЛЬНОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ БАНКОВСКОЙ	

ДЕЯТЕЛЬНОСТИ В РАМКАХ ЕАЭС.....	123
Мынбаева Н.Б., Дуйсенова К.Б. ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ МЕЖДУНАРОДНОГО КОММЕРЧЕСКОГО АРБИТРАЖА В ОТДЕЛЬНЫХ СТРАНАХ ЦЕНТРАЛЬНОЙ АЗИИ.....	130
Мынбаева Н.Б., Медьяева А.Р. ТОВАРНЫЙ ЗНАК КАК СПОСОБ НАЛОГОВОЙ ОПТИМИЗАЦИИ	130
Нуртаева Г.Л., Қасенов Е.Қ. ВОПРОСЫ ПОДСУДНОСТИ, СРОКА ПЕРЕСМОТРА СУДЕБНЫХ АКТОВ, ВСТУПИВШИХ В ЗАКОННУЮ СИЛУ ПО ВНОВЬ ОТКРЫВШИМСЯ ИЛИ НОВЫМ ОБСТОЯТЕЛЬСТВАМ	136
Оспанова Д.К. PRINCIPLES OF MEDIATION UNDER THE LEGISLATION OF THE REPUBLIC OF KAZAKHSTAN	140
Оспанова Д.К. РОЛЬ МЕДИАЦИИ В ПЕРИОД ПАНДЕМИИ	145
Приходько И.С. ИСПОЛЬЗОВАНИЕ КРИМИНАЛИСТИЧЕСКИХ УЧЕТОВ ПРИ ДОСУДЕБНОМ ПРОИЗВОДСТВЕ.....	155
Рақымұлы А. МЕДИАЦИЯ В КАЗАХСТАНЕ И КИТАЕ	161
Рахимова Г.Н. ҚОҒАМНАН ОҚШАУЛАУМЕН БАЙЛАНЫСТЫ ЕМЕС ЖАЗАЛАРДЫҢ ҚОЛДАНЫЛУ МӘСЕЛЕЛЕРІ	165
Сейтакова Б.М. ОСОБЕННОСТИ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ СОТРУДНИКОВ ОРГАНОВ ВНУТРЕННИХ ДЕЛ.....	171
Сейтакова Б.М. ПРОФЕССИОНАЛЬНЫЙ ОТБОР НА СЛУЖБУ В ОРГАНЫ ВНУТРЕННИХ ДЕЛ	177
Талапова Г.Т., Каракузиева С.О. ПРИНЦИП ДИСПОЗИТИВНОСТИ ГРАЖДАНСКОГО ПРОЦЕССА И ЕГО РЕАЛИЗАЦИЯ В ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВЕ И СУДЕБНОЙ ПРАКТИКЕ.....	183
Тен В.В. ОСУЩЕСТВЛЕНИЕ ГОСУДАРСТВЕННЫХ ЗАКУПОК В РЕСПУБЛИКЕ КАЗАХСТАН В ПЕРИОД ЧРЕЗВЫЧАЙНОГО ПОЛОЖЕНИЯ.....	187
Тлешалиев Н.Д., Муксинова А.Т. ҚАЗАҚСТАН РЕСПУБЛИКАСЫНЫҢ ЗАҢНАМАСЫ БОЙЫ ҚАМАҚҚА АЛУ ТҮРІНДЕГІ ЖАЗАНЫ ОРЫНДАУ ЖӘНЕ АТҚАРУ ТӘРТІБІ МӘСЕЛЕЛЕРІ	192
Тлешалиев Н.Д., Муксинова А.Т. ҚАЗАҚСТАН РЕСПУБЛИКАСЫНЫҢ ҚЫЛМЫСТЫҚ ҚҰҚЫҒЫ БОЙЫНША ҚЫЛМЫСТЫҚ ТЕРІС ҚЫЛЫҚ ТҮСІНІГІ ЖӘНЕ ОҒАН ТАҒАЙЫНДАЛАТЫН ҚАМАҚҚА АЛУ ТҮРІНДЕГІ ЖАЗА	202
Тындық Н.П. НЕКОТОРЫЕ ВОПРОСЫ ПРАВОВОГО ОБЕСПЕЧЕНИЯ ПОГРАНИЧНОГО КОНТРОЛЯ НА ВНУТРЕННИХ ГРАНИЦАХ ЕВРАЗИЙСКОГО ЭКОНОМИЧЕСКОГО СОЮЗА.....	211
Уваров В.Н., Уварова-Патенко Н.В. ОСОБЕННОСТИ РЕГУЛИРОВАНИЯ УСЛОВИЙ ТРУДА В ПРОФЕССИОНАЛЬНОМ СПОРТЕ	216
Уваров В.Н., Уварова-Патенко Н.В. ОБЕСПЕЧЕНИЕ ИНФОРМАЦИОННОЙ БЕЗОПАСНОСТИ В СИСТЕМЕ ГОСУДАРСТВЕННОГО УПРАВЛЕНИЯ.....	222

ЗАҢ ҒЫЛЫМЫ ЮРИДИЧЕСКАЯ НАУКА LAW SCIENCE

УДК 347.962.23

А.Н. АБИШЕВА^{1*}, С.А. АКИМБЕКОВА²

¹Медеуский районный суд г. Алматы, Казахстан

²Каспийский общественный университет, Алматы, Казахстан
(*asaida74@mail.ru)

ПРАВОВОЙ СТАТУС СУДЬИ: ВОПРОСЫ ТЕОРИИ И ПРАКТИКИ

Аннотация: Судья – это особый субъект судебной ветви власти, наделенный полномочием отправлять правосудие. От имени государства он рассматривает и разрешает споры, принимает решение, основываясь на действующих законах. Судья является важной фигурой, как в осуществлении правосудия, так и во всей судебной системы в целом, от которой зависит не только целостность работы судебной ветви власти, но и судьба обычных граждан.

Ключевые слова: судья, суд, статус судьи, судебная власть, компетенции.

СУДЬЯНЫҢ ҚҰҚЫҚТЫҚ МӘРТЕБЕСІ: МӘСЕЛЕЛЕР ТЕОРИЯЛАР МЕН ТӘЖІРИБЕЛЕР

Аннотация: Судья - бұл сот төрелігін жүзеге асыруға өкілеттік берілген биліктің сот тармағының ерекше субъектісі. Мемлекет атынан ол дауларды қарайды және шешеді, қолданыстағы заңдарға сүйене отырып шешім қабылдайды. Судья сот төрелігін жүзеге асыруда да, тұтастай алғанда бүкіл сот жүйесінде де маңызды тұлға болып табылады, оған биліктің сот саласы жұмысының тұтастығы ғана емес, қарапайым азаматтардың тағдыры да байланысты.

Түйіндеме сөздер: судья, сот, судьяның мәртебесі, сот билігі, құзыреттер.

LEGAL STATUS OF A JUDGE: QUESTIONS THEORIES AND PRACTICES

Abstract: A judge is a special subject of the judicial branch of government with the authority to administer justice. On behalf of the State, it considers and resolves disputes, makes a decision based on the current laws. The judge is an important figure, both in the administration of justice and in the entire judicial system as a whole, on which depends not only the integrity of the work of the judicial branch of government, but also the fate of ordinary citizens.

Key words: judge, court, judge status, judicial power, competence.

Введение

Одно из главных слагаемых повышения уровня правосудия - укрепление судебных кадров. Их компетентность, непредвзятость, широта кругозора, необходимые моральные качества призваны не только обеспечивать принятие строго основанных на законе, справедливых судебных решений, но и доверие народа к правосудию [1, с. 215].

Согласно п. 1 ст. 75 Конституции Республики Казахстан правосудие в Республике Казахстан осуществляется только судом¹. Судьи являются единственными носителями судебной власти в Республике Казахстан. Это важнейшее положение подкреплено провозглашением принципа единства правового статуса всех судей. Согласно ст. 23 Конституционного закона Республики Казахстан «О судебной системе» судьи всех судов

¹ Конституция Республики Казахстан (принята на республиканском референдуме 30 августа 1995 года) // Ведомости Парламента Республики Казахстан, 1996 г., N 4, ст. 217.

Республики Казахстан обладают единым статусом и различаются между собой только полномочиями.

Независимость и самостоятельность судов определяется общими принципами организации судопроизводства и статусом судей.

Однако, точного определения понятию «статус судей» не дает даже Конституционный закон Республики Казахстан «О судебной системе и статусе судей Республики Казахстан».¹

Материалы и методы

При написании научной статьи использовался ряд общенаучных методов, таких, как диалектический, системный, анализа и синтеза и специальных научно-научных методов познания, в частности, формально-юридического, сравнительно-правового, толкования.

Результаты

Учитывая, что независимость и самостоятельность судов определяется статусом судей и общими принципами организации судопроизводства, а точного определения понятию «статус судей» не дает даже Конституционный закон Республики Казахстан «О судебной системе и статусе судей Республики Казахстан», рекомендуется дополнить указанный нормативный акт определением понятия «статус судей».

Обсуждение

Термин «статус» происходит от латинского слова «status» что буквально означает «состояние, положение». Сегодня этот термин означает правовое положение какого-либо субъекта: гражданина, должностного лица, органа управления, юридического лица и т.д. [2, с. 764].

Исследования понятия и содержания статуса судьи, отдельных институциональных составляющих статуса судьи можно разделить на две группы. В первую группу входят определения статуса судьи как статуса должности. В рамках этого направления рассматриваются отдельные институциональные составляющие статуса судьи как носителя судебной власти: независимость судей, ответственность судей, неподотчетность судей, критерии профессиональной оценки работы судьи, роль и место судейского сообщества и его органов в регулировании статуса судей, ограничения прав судей, другие составляющие статуса судьи и т.д.

Так, например, В.А. Кряжков полагает, что статус судьи включает в себя требования, предъявляемые к судьям, их права и обязанности (имеются ввиду профессиональные права и обязанности) [3, с. 54]. К.Ф. Гуценко отмечает, что под статусом судей принято понимать совокупность их прав и обязанностей, которые появились у них в силу их должностного положения [4, с. 34].

М.И. Клеандров подходит к определению статуса судьи более широко и исследует его, как состоящий из многих компонентов, обеспечивающих возможность судье осуществлять независимое, непредвзятое и справедливое правосудие. В понятие «статус судьи» ученый включает правовое положение его как носителя судебной власти, должностного лица высокого ранга, его права, обязанности, гарантии и иммунитеты, его место в судебной системе [5, с. 5].

С.А. Акимбекова считает, что «правовой статус судей – это особый судоустройственный институт, обуславливающий правовое положение судьи как государственного деятеля» [6, с. 36].

Вторая группа научных взглядов отличается принципиально другим подходом, который характерен для ученых, полагающих, что статус судьи – это не статус должности, а статус личности, назначенной на должность судьи [7, с. 35; 8, с. 36; 9, с. 10; 10, с. 2].

Н.В. Витрук понимает «статус судьи» как совокупность прав и обязанностей лица, назначенного на должность судьи, а также правовые принципы, выражающие взаимоотношения судьи, общества и государства [11, с. 131].

О.Н. Бабаева в содержание статуса судьи включает следующие элементы: а) правоспособность и дееспособность судьи; б) закрепленные за ним законодательством права и обязанности; в) гарантии этих прав и обязанностей; г) ответственность за надлежащее исполнение возложенных на него обязанностей [12, с. 134].

Одной из важнейших проблем статуса судьи, по мнению исследователей, является поиск баланса между независимостью судей, которая, безусловно, не является категорией абсолютной, и их ответственностью. Независимость судей по мнению В.Д. Зорькина, имеет значение не сама по себе, а как средство обеспечить главную ценность процесса - рассмотрение дела беспристрастным судом в справедливой судебной процедуре [13, с. 13]. Как подчеркивает Е.Б. Мизулина, правосудие может осуществлять независимый суд, но лишь при том условии, если он действует в рамках закона, организующего его деятельность в качестве правосудной. В противном случае требование независимости суда и подчинения его такому закону становится не только бессмысленным, но и опасным [14, с. 52].

Нельзя не согласиться с Т.Н. Нешатаевой, которая полагает, что «...в отношении судьи законы содержат лишь общие формулировки. Тонкой настройки законодательной регламентации статуса судьи до сих пор не произошло. И, как следствие, правовые лакуны закрываются внеправовым поведением, что приводит к искажению мнения о суде и судьях в целом, формированию негативного отношения гражданского общества к судебной системе» [15, с. 5].

Вместе с тем, совершенно очевидно, что при

¹ Конституционный закон Республики Казахстан от 25 декабря 2000 года N 132 «О судебной системе и статусе судей Республики Казахстан» // Ведомости Парламента Республики Казахстан, 2000 г., N 23, ст.410.

всем многообразии подходов к исследованию статуса судьи, общим для них является смешивание личностных и профессиональных правовых состояний, в которых одновременно находится личность, наделенная судебскими полномочиями.

Наукой не определен правовой статус судьи как носителя судебной власти. Практически не исследован статус судьи в отставке, весьма противоречиво закрепленный в законодательстве, определяющий весь уклад его жизнедеятельности через запрет деятельности по юридической профессии.

Юридическая наука должна в формировании дефиниции статуса судьи учитывать совокупность всех аспектов реальных правоотношений, в которых осуществляется жизнедеятельность гражданина: на этапе формирования желания стать судьей, на этапе осуществления судебных полномочий, включая его профессиональную деятельность, членство в судебском сообществе, особенности жизнедеятельности после окончания судебской деятельности.

В Казахстане правовой статус судей и их независимость защищаются и гарантируются Конституцией, законами установлена ответственность за вмешательство в деятельность судов. Ежегодно улучшается социальное положение судей и материально-техническое обеспечение судов, в работе используются новейшие информационные технологии [16, с. 5].

Согласно ст. 23 Конституционного закона Республики Казахстан «О судебной системе и статусе судей Республики Казахстан» судьями являются лица, наделенные в соответствии с законодательством полномочиями осуществлять правосудие и исполняющие свои обязанности на постоянной основе и являющиеся носителем судебной власти.

Это накладывает огромную ответственность на судью за принимаемый за его подписью судебный акт, строгое соответствие этого акта закону, что должно содействовать лучшему решению задач правосудия [17, с. 50].

В данной связи можем согласиться с мнением А.С. Салпекова, который отмечает, что «быть судьей — очень сложная и ответственная работа» [18, с. 17].

Заключение

На основании вышесказанного можно сделать следующие выводы.

Статус судьи — это статус личности, наделенной судебскими полномочиями. Он представляет собой совокупность конституционных, иных нормативно-правовых положений, опре-

деляющих на всех этапах жизнедеятельности ее права, обязанности, ограничения, гарантии, меры социально-правовой защиты и др. в нескольких аспектах:

- как лица, являющегося носителем судебной власти, осуществляющего правосудие, основная задача которого — защита и обеспечение законных прав и интересов граждан. Это процессуальная составляющая статуса судьи, т.е. права и обязанности лица, наделенного судебскими полномочиями, которые определяются процессуальным законодательством;

- как лица, проходящего государственную службу на государственной должности Республики Казахстан и одновременно являющегося членом судебного сообщества, что определяет его особое положение в системе государственной службы.

- как гражданина с особым правовым статусом, лица, ограниченного в своих гражданских правах и жизнедеятельности законодательством о статусе судей, занимающего обособленное положение в обществе. Ведь именно это, по сути дела, является гарантией обеспечения независимости при осуществлении им правосудия, тех его властных полномочий, которыми государство наделяет по отношению к другим гражданам и субъектам права.

Статус судьи является не личной привилегией, а средством, призванным обеспечивать каждому действительную защиту его прав и свобод правосудием, служит гарантией общего конституционного статуса личности и в качестве таковой подлежит конституционно-правовой защите, уровень которой не должен снижаться по отношению к ранее достигнутому.

При формировании дефиниции статуса судьи следует учитывать совокупность всех аспектов реальных правоотношений, в которых осуществляется жизнедеятельность гражданина: на этапе формирования желания стать судьей, на этапе осуществления судебных полномочий, включая его профессиональную деятельность, членство в судебском сообществе, на этапе после окончания судебской деятельности.

Наделение гражданина судебскими полномочиями не приводит к возможности своими действиями в профессиональной сфере порождать для себя какие-либо личные права и личные субъективные обязанности. В то же время наделение гражданина судебскими полномочиями, переход в правовое положение носителя судебной власти не просто во многом, а полностью определяют объем его личной правосубъектности.

СПИСОК ИСПОЛЬЗОВАННОЙ ЛИТЕРАТУРЫ:

- 1 Северин Ю.Д. Организационные основы правосудия. - М.: Белый берег, 2003. – 269 с.
- 2 Ожегов С.И., Шведова Н.Ю. Толковый словарь русского языка. - М.: ИТИ Технологии; Издание 4-е, доп. – 2006. – 944 с.
- 3 Кряжков В.А. Конституционное правосудие в субъектах Российской Федерации (правовые осно-

вы и практика). - М., 1999. – 768 с.

4 Гуценко К.Ф., Ковалев М.А. Правоохранительные органы. - М.: Зерцало-М. - 2010. – 496 с.

5 Клеандров М.И. Статус судьи: Учебное пособие. - Новосибирск: Наука. Сибирская издательская фирма РАН, 2000. - 444 с.

6 Акимбекова С.А. Правовой статус судьи в Республике Казахстан // Вестник Института законодательства РК - №4 (49) 2017. – С. 35-43.

7 Дивин И.М. О некоторых аспектах обеспечения независимости судей в Российской Федерации // Российская юстиция. - 2011. - № 1. - С.35-37.

8 Куделич Е.А. Органы судейского сообщества как механизм обеспечения независимости судебной власти: мировой опыт // Закон. - 2010. - № 2. - С. 36-39.

9 Савченко А.Н. Принцип независимости судебной власти // Российский судья. - 2009. - № 3. - С. 10-12.

10 Терехин В.А. Обеспечение независимости суда - приоритетное направление судебно-правовой политики // Российская юстиция. - 2009. - № 10. - С. 2-6.

11 Витрук Н. В. Конституционное правосудие. Судебно-конституционное право и процесс: Учебное пособие. – М.: Норма: НИЦ Инфра-М, 2012. - 592 с.

12 Бабаева О.Н. Проблемные вопросы статуса мировых судей Российской Федерации // Вестник Воронеж. гос. ун-та. - 2007. - № 1(2). - С. 132-143.

13 Зорькин В.Д. Выступление на VII Всероссийском съезде судей // Российская юстиция. - 2009. - № 1. - С. 13-17.

14 Мизулина Е. Б. Независимость суда еще не есть гарантия правосудия // Государство и право. - 1992. - № 4. - С.52-61.

15 Куделич Е.А., Нешатаева Т.Н., Павлова Н.В. и др. Модернизация статуса судьи: современные международные подходы / Под ред. Т.Н. Нешатаевой. - М.: Норма, Инфра-М, 2011. - 336 с.

16 Тусупбеков Р. Для обеспечения принципа верховенства права необходима независимая судебная система с профессиональным судейским корпусом // Заңгер. - 2015. - № 3 (164). - С. 4-7.

17 Сейнароев Б.М. Судья - главное звено в судебной системе // Вестник Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации. - 2002. - №5. - С. 50.

18 Салпеков А.С. Роль судей Республики Казахстан в борьбе с пандемией // Вестник Карагандинского университета. Серия «Право». - № 3(99). - 2020. - С. 14-22.

REFERENCES:

1 Severin Ju.D. Organizacionnye osnovy pravosudija. - М.: Belyj bereg, 2003. – 269 s.

2 Ozhegov S.I., Shvedova N.Ju. Tolkovyj slovar' russkogo jazyka. - М.: ITI Tehnologii; Izdanie 4-e, dop. – 2006. – 944 s.

3 Krjazhkov V.A. Konstitucionnoe pravosudie v sub#ektah Rossijskoj Federacii (pravovye osnovy i praktika). - М., 1999. – 768 s.

4 Gucenko K.F., Kovalev M.A. Pravoohranitel'nye organy. - М.: Zercalo-M. - 2010. – 496 s.

5 Kleandrov M.I. Status sud'i: Uchebnoe posobie. - Novosibirsk: Nauka. Sibirskaja izdatel'skaja firma RAN, 2000. - 444 s.

6 Akimbekova S.A. Pravovoj status sud'i v Respublike Kazahstan // Vestnik Instituta zakonodatel'stva RK - №4 (49) 2017. – S. 35-43.

7 Divin I.M. O nekotoryh aspektah obespechenija nezavisimosti sudej v Rossijskoj Federacii // Rossijskaja justicija. - 2011. - № 1. - S.35-37.

8 Kudelich E.A. Organy sudejskogo soobshhestva kak mehanizm obespechenija nezavisimosti sudebnoj vlasti: mirovoj opyt // Zakon. - 2010. - № 2. - S. 36-39.

9 Savchenko A.N. Princip nezavisimosti sudebnoj vlasti // Rossijskij sud'ja. - 2009. - № 3. - S. 10-12.

10 Terehin V.A. Obespechenie nezavisimosti suda - prioritetnoe napravlenie sudebno-pravovoj politiki // Rossijskaja justicija. - 2009. - № 10. - S. 2-6.

11 Vitruk N. V. Konstitucionnoe pravosudie. Sudebno-konstitucionnoe pravo i process: Uchebnoe posobie. – М.: Norma: NIC Infra-M, 2012. - 592 s.

12 Babaeva O.N. Problemnye voprosy statusa mirovyh sudej Rossijskoj Federacii // Vestnik Voronezh. gos. un-ta. - 2007. - № 1(2). - S. 132-143.

13 Zor'kin V.D. Vystuplenie na VII Vserossijskom s#ezde sudej // Rossijskaja justicija. - 2009. - № 1. - S. 13-17.

14 Mizulina E. B. Nezavisimost' suda eshhe ne est' garantija pravosudija // Gosudarstvo i pravo. - 1992. - № 4. - S.52-61.

15 Kudelich E.A., Neshataeva T.N., Pavlova N.V. i dr. Modernizacija statusa sud'i: sovremennye mezhdunarodnye podhody / Pod red. T.N. Neshataevoj. - М.: Norma, Infra-M, 2011. - 336 s.

16 Tusupbekov R. Dlja obespechenija principa verhovenstva prava neobhodima nezavisimaja sudebnaja sistema s professional'nym sudejskim korpusom // Заңгер. - 2015. - № 3 (164). - S. 4-7.

17 Sejnarioev B.M. Sud'ja - glavnoe zveno v sudebnoj sisteme // Vestnik Vyshego Arbitrazhnogo Suda

Rossijskoj Federacii. - 2002. - №5. - S. 50.

18 Salpekov A.S. Rol' sudej Respubliki Kazahstan v bor'be s pandemiej // Vestnik Karagandinskogo universiteta. Serija «Pravo». - № 3(99). - 2020. - S. 14-22.

Сведения об авторе:

Акимбекова Саида Аминовна - доктор юридических наук, академический профессор Каспийско-го общественного университета, г. Алматы, пр. Достык 85 А, 8 701 210 9286, asaida74@mail.ru

Абишева Асель Нурлановна – кандидат юридических наук, судья Медеуского районного суда г. Алматы, ул.Нусупбекова 34, 8 727 333 13 02, 727-4260@sud.kz.

Автор туралы мәліметтер:

Әкимбекова Саида Аминқызы - заң ғылымдарының докторы, Каспий қоғамдық университетінің академиялық профессоры, Алматы қ, Достық даңғалы 85 А, 8 701 210 92 86, asaida74@mail.ru

Абишева Асель Нурланқызы – заң ғылымдарының кандидаты, Алматы қаласы Медеу аудандық сотының судьясы, Нүсіпбеков көшесі 34, 8 727 333 13 02, 727-4260@sud.kz

Information about the authors:

Akimbekova Saida Aminovna - Doctor of Law, Academic Professor of the Caspian University, Almaty, Dostyk Ave. 85 A, 8 701 210 92 86, asaida74@mail.ru

Abisheva Asel Nurlanovna-Candidate of Law, judge of the Medeu District Court of Almaty, Nusupbekova str. 34, 8 727 333 13 02, 727-4260@sud.kz.

С.А. АКИМБЕКОВА^{1*}, Г.Л. НУРТАЕВА²¹²Каспийский общественный университет, Алматы, Казахстан(*asaida74@mail.ru; ²ngl_81@mail.ru)

ПРОТИВОРЕЧИЕ ПУБЛИЧНОМУ ПОРЯДКУ КАК ОСНОВАНИЕ ОТМЕНЫ АРБИТРАЖНОГО РЕШЕНИЯ

Аннотация: Неоднозначность толкования соответствующих норм судами вскрывает отдельные проблемные вопросы, связанные с публичным порядком. В первую очередь они относятся к содержанию понятийного аппарата и практики применения норм, касающихся публичного порядка. Данная статья призвана продолжить дискуссию в этом направлении и внести небольшой аналитический вклад для установления единообразной правоприменительной практики.

Институт публичного порядка является очень значимым и для оспаривания арбитражных решений, и для их признания и приведения в исполнение в Республике Казахстан.

Рассматривая ходатайства о признании и приведении в исполнение на территории того или иного государства иностранных арбитражных решений, национальные суды часто сталкиваются с проблемой публичного порядка — одной из сложнейших проблем международного частного права. В законодательстве практически всех государств и соответствующих международных соглашениях закреплено общеизвестное правило: иностранное арбитражное решение не подлежит исполнению в случае, если суд установит, что такое исполнение может повлечь результат, не совместимый с основами правопорядка данного государства (публичным порядком).

Суть данной проблемы сводится к тому, что ни в одной правовой системе не существует более-менее четкого законодательного определения самого понятия «публичный порядок». В результате содержание норм о публичном порядке может толковаться судом по-разному, что грозит возможностью необоснованного, а иногда и недобросовестного применения данной оговорки. В современной практике встречаются случаи безосновательного отказа в признании и исполнении иностранных арбитражных решений из соображений публичного порядка.

Ключевые слова: публичный порядок, арбитраж, арбитражное решение, суд.

ТӨРЕЛІК ШЕШІМНІҢ КҮШІН ЖОЮДЫҢ НЕГІЗІ РЕТІНДЕ ЖАРИЯ ТӘРТІПКЕ ҚАЙШЫЛЫҚ

Аннотация: Соттардың тиісті нормаларды түсіндіруінің екіұштылығы жария тәртіпке байланысты жекелеген проблемалық мәселелерді ашады. Біріншіден, олар тұжырымдамалық аппараттың мазмұнына және қоғамдық тәртіпке қатысты нормаларды қолдану практикасына қатысты. Бұл мақала осы бағыттағы пікірталасты жалғастыруға және біркелкі құқық қолдану тәжірибесін құруға аз аналитикалық үлес қосуға арналған.

Жария тәртіп институты төрелік шешімдерге дау айту үшін де, оларды Қазақстан Республикасында тану және орындау үшін де өте маңызды болып табылады.

Шетелдік төрелік шешімдерді белгілі бір мемлекеттің аумағында тану және орындау туралы өтініштерді қарастыра отырып, ұлттық соттар көбінесе халықаралық жеке құқықтың ең күрделі мәселелерінің бірі — қоғамдық тәртіп проблемасына тап болады. Іс жүзінде барлық мемлекеттердің заңнамасында және тиісті халықаралық келісімдерде жалпыға белгілі ереже бекітілген: егер сот мұндай орындау осы мемлекеттің құқықтық тәртібінің негіздеріне (жария тәртіпке) сәйкес келмейтін нәтижеге әкеп соғуы мүмкін деп тапса, шетелдік төрелік шешім орындалуға жатпайды.

Бұл мәселенің мәні ешбір құқықтық жүйеде «қоғамдық тәртіп» ұғымының нақты немесе аз заңнамалық анықтамасы жоқ екендігіне байланысты. Нәтижесінде, қоғамдық тәртіп нормаларының мазмұнын сот әр түрлі жолмен түсіндіруі мүмкін, бұл осы Ережені негізсіз және кейде әділетсіз қолдану мүмкіндігіне қауіп төндіреді. Қазіргі тәжірибеде қоғамдық тәртіп негізінде шетелдік төрелік шешімдерді мойындаудан және орындаудан негізсіз бас тарту жағдайлары бар.

Түйіндеме сөздер: қоғамдық тәртіп, төрелік, төрелік шешім, сот.

CONTRADICTION TO PUBLIC POLICY AS A BASIS FOR ANNULMENT OF AN ARBITRATION AWARD

Abstract: The ambiguity of the interpretation of the relevant norms by the courts reveals certain problematic issues related to public order. First of all, they relate to the content of the conceptual apparatus and the practice of applying norms related to public order. This article is intended to continue the discussion in this direction and to make a small analytical contribution to the establishment of uniform law enforcement practice.

The institution of public order is very important both for challenging arbitral awards, and for their

recognition and enforcement in the Republic of Kazakhstan.

When considering applications for recognition and enforcement of foreign arbitral awards in the territory of a State, national courts often face the problem of public order - one of the most complex problems of private international law. In the legislation of almost all States and relevant international agreements, a well-known rule is fixed: a foreign arbitral award is not enforceable if the court determines that such enforcement may lead to a result that is incompatible with the fundamentals of the law and order of this State (public order).

The essence of this problem is that there is no more or less clear legislative definition of the concept of «public order» in any legal system. As a result, the content of the rules on public order may be interpreted by the court in different ways, which threatens the possibility of unjustified and sometimes unfair application of this clause. In modern practice, there are cases of groundless refusal to recognize and enforce foreign arbitral awards for reasons of public policy.

Key words: public order, arbitration, arbitral award, court.

Введение

Развитие современной судебной системы в Казахстане неразрывно связано с внедряемой и активно продвигаемой системой альтернативного разрешения гражданско-правовых споров. Разрешение споров без участия компетентных судов посредством арбитражного разбирательства является одним из приоритетных направлений развития правовой и судебной системы Казахстана.

Особую актуальность вопросу развития арбитража в Казахстане придает стремление к стабильности и консолидации общества, что возможно только через формирование грамотного гражданского общества, гармонизацию отношений власти, бизнеса и общественных институтов.

Развитие отечественного арбитража в Казахстане - это целевой положительный индикатор, свидетельствующий о повышении доверия к правовой системе Казахстана со стороны участников гражданского оборота и инвесторов, и эффективный способ развития международного сотрудничества.

Методы и материалы

При написании научной статьи авторы опирались как на общенаучные методы (системный анализ, восхождение от абстрактного к конкретному и др.), так и на специальные юридические методы (историко-правовой, сравнительно-правовой, формально-юридический, моделирования и др.).

Результаты

Характеризуя уровень разработки исследуемой проблематики в юридической науке, можно отметить его недостаточность. С одной стороны, отдельные аспекты публичного порядка освещены в трудах дореволюционных и советских авторов. Постепенно появляются и глубокие работы современных ученых. Тем не менее, было бы преждевременно говорить о наличии достаточной и системной проработки вопросов, стоящих сегодня перед правоприменителем. Напротив, можно констатировать, что отсутствие достаточного опыта, сформировавшихся правовых тра-

диций в применении рассматриваемой категории в Казахстане, выводят вопросы публичного порядка на первый план среди множества других актуальных проблем, нуждающихся в изучении. Неоднородная, а иногда и противоречивая практика применения оговорки судами подтверждает справедливость данного утверждения.

Обсуждение

Деятельность постоянно действующих арбитражей в Казахстане очень важна, ведь помимо снижения нагрузки компетентных судов, арбитраж как независимый суд доверия обеспечивает качественное, квалифицированное разрешение коммерческих споров, способствуя укреплению принципа верховенства закона.

Несмотря на несомненную важность института арбитражного разбирательства, дальнейшему его развитию препятствует низкое качество судебной практики в Казахстане. В последнее время в правовой доктрине и судебной практике произошла трансформация содержания понятия «публичный порядок» как основания отмены арбитражного решения. Противоречие публичному порядку является одним из оснований отмены арбитражного решения. Анализируя имеющуюся судебную практику, мы наблюдаем растерянность судей в отношении вопросов, связанных с отменой арбитражных решений. Суды по-разному толкуют понятие «публичного порядка». Следствием этого явилась неоднозначная судебная практика по вопросам, которые, казалось бы, давно урегулированы.

Порядок отмены арбитражного решения устанавливается внутренним законодательством каждой страны. Так, например, в соответствии с п.2 ст. 52 Закона РК «Об арбитраже»¹ арбитражное решение отменяется судом в случае определения, что арбитражное решение противоречит публичному порядку Республики Казахстан.

В Гражданском кодексе РК² нарушением публичного порядка признаются исключительные случаи, когда последствия применения нормы иностранного права явно противоречили бы основам правопорядка Республики Казахстан (ст. 1090 ГК РК). В этих случаях применяется право

¹ Закон Республики Казахстан от 8 апреля 2016 года № 488-V ЗРК «Об арбитраже» // «Казахстанская правда» от 09.04.2016 г., № 67 (28193); «Егемен Қазақстан» 09.04.2016 ж., № 67 (28795); Ведомости Парламента РК 2016 г., № 7-II, ст. 54; Эталонный контрольный банк НПА РК в электронном виде от 05.07.2016.

² Гражданский кодекс Республики Казахстан (Особенная часть) от 1 июля 1999 года № 409 // «Казахстанская правда» от 17 июля 1999 года № 172-173; Ведомости Парламента Республики Казахстан, 1999 г., № 16-17, ст. 642.

Республики Казахстан. При этом отказ в применении иностранного права не может быть основан лишь на отличии политической или экономической системы соответствующего иностранного государства от политической или экономической системы Республики Казахстан.

Согласно ст. 2 Закона РК «Об арбитраже» под «публичным порядком» понимаются основы правопорядка, закрепленные в законодательных актах Республики Казахстан.

Таким образом, «публичный порядок» раскрывается через оценочные категории, содержание которых будет определяться в зависимости от конкретного дела.

При этом если ГК РК указывает на основы правопорядка Республики Казахстан, то Закон об арбитраже уже говорит об основах правопорядка «закрепленных в законодательных актах Республики Казахстан».

Соответственно ГК РК публичный порядок трактуется шире, который не только сводится к установленным в законах основам правопорядка. Так, противоречие основополагающим моральным нормам, формально не закрепленным в законе, может также свидетельствовать о нарушении публичного порядка [1].

Понятие публичного порядка (*ordre public, public policy*) является довольно неопределенным, применение его отдается целиком на судейское усмотрение. Однако применение такого основания для отмены арбитражного решения во всем мире возможно только в «исключительных случаях». Каждый такой случай должен серьезно обосновываться и не может сводиться к любому нарушению, пусть даже и серьезному, норм национального права. Отмена решения и отказ в исполнении возможны только по процедурным нарушениям. Исходя из этого, в подавляющем большинстве стран мира арбитражные решения никогда не проверяются компетентными судами по существу и являются окончательными. Почти нигде в мире суд не проверяет законодательные основания рассмотрения спора, потому что толкование закона может быть разным. Потому что это гражданско-правовой спор, а в гражданско-правовом споре всегда есть разные взгляды на закон.

Таким образом, публичный порядок нельзя смешивать с законностью. Это разные вещи. На этом построена судебная система любой страны, в том числе Казахстана. Арбитраж не входит в судебную систему. Компетентный суд может проверять только процессуальные моменты. Если эти принципы не соблюдаются, то такая организация, называемая арбитражем, на самом деле таковым не является. Она превращается в придаток судебной системы, причем совершенно не нужный [2].

Мы считаем, что под нарушением публично-го порядка следует понимать нарушение фундаментальных правовых принципов права, являю-

щихся императивными для правовой системы страны. Соответственно, применять пп.1 п. 2 ст. 52 Закона РК «Об арбитраже» следует исходя именно из надлежащего толкования определения «публичный порядок» и его нарушение должно быть достоверно установлено судом и наглядно обосновывать факт нарушения фундаментальных правовых начал, обладающих принципом императивности и публичной значимости.

Рассмотрим опыт других стран по урегулированию данного вопроса. Развитие и современную интерпретацию идея «публичного порядка» изначально получила во французском праве, и не случайно в мировой практике общепринято использование французского термина «*ordre public*» для обозначения исследуемой категории, а эти две категории норм стали известными под названиями «*ordre public interne*» и «*ordre public international*». Наряду с этим в англоамериканской литературе популярны термин «*public policy*», а в немецкой — «*Vorbehaltsklausel*», «*Öffentliche Ordnung*» [3, с. 463].

В различных странах по-разному раскрывается понятие «публичный порядок». Анализируя соответствующие нормы законодательства зарубежных стран, их толкование и судебную практику, можно сделать вывод о том, что в целом функции оговорки о публичном порядке сводятся к ограждению основных моральных и правовых устоев государства от нежелательных последствий исполнения иностранных решений и применения иностранного права [4, с. 152].

В имеющейся за рубежом многочисленной литературе по вопросу применения Нью-Йоркской конвенции о признании и приведении в исполнение иностранных арбитражных решений 1958 года¹ практически всегда подчеркивается мысль о том, что применение нормы о публичном порядке может иметь место лишь в исключительных случаях и, кроме того, применяемые критерии публичного порядка должны носить международный характер. Это должны быть критерии, которые государство применяет к оценке отношений, имеющих международный элемент, а не к оценке отношений, имеющих чисто внутренний характер. Показательно, что существующая в разных странах судебная практика по признанию и приведению в исполнение иностранных арбитражных решений дает значительно больше примеров, когда суды отказывались применять норму о публичном порядке, по сравнению со случаями, когда они приходили к выводу, что те обстоятельства, которые выдвигала заинтересованная сторона как основание для применения нормы о публичном порядке, оправдывают ее применение [5, с. 92].

Рекомендации по совершенствованию законодательства Республики Казахстан.

В соответствии со ст. 465 ГПК РК² компетенция государственных судов заключается в том, чтобы

¹ Нью-Йоркская конвенция о признании и приведении в исполнение иностранных арбитражных решений (Нью-Йорк, 10 июня 1958 года) // https://online.zakon.kz/document/?doc_id=1007771.

² Гражданский процессуальный кодекс Республики Казахстан от 31 октября 2015 года № 377-V ЗРК // «Казахстанская правда» от 03.11.2015 г., № 210 (28086); «Егемен Қазақстан» 03.11.2015 ж., № 210 (28688); Ведомости Парламента РК 2015 г., № 20-VI, ст. 114.

установить наличие или отсутствие оснований для отмены арбитражного решения путем исследования представленных в суд доказательств в обоснование заявленных требований и возражений. При этом, гражданское процессуальное законодательство Республики Казахстан, включая, но, не ограничиваясь п.7 ст. 152 ГПК РК, как и ст.8 Закона РК «Об арбитраже» предусматривает отсутствие полномочий у государственных судов РК рассматривать гражданское дело по существу.

Суд имеет право отменить решение арбитража лишь по основаниям, установленным законом (ст. 52 Закона «Об арбитраже»). А эти основания предусматривают только нарушение арбитражем процессуальных норм. Таким образом, компетентный суд не вправе вмешиваться в решение арбитража по существу, он не может анализировать и опровергать аргументы арбитража и нормы закона, на которых основываются эти аргументы.

Однако, на практике возникают случаи, когда компетентным судом нарушается это правило. Полагаем, что неправильная оценка арбитражем имеющихся в деле доказательств и необоснованное или неправильное применение арбитражем отдельных норм гражданского законодательства, регулирующих конкретные, вытекающие из заключенного между сторонами договора, правоотношения, возникающие в процессе осуществления сторонами предпринимательской деятельности, не являются основанием для отмены арбитражного решения.

Конечно, применение каких-либо норм национального законодательства может быть истолковано компетентным судом, рассматривающим заявление об отмене арбитражного решения, как существенные нарушения норм материального и процессуального права, но это не должно признаваться нарушением публичного порядка в его традиционном понимании. Установить, правильно ли была применена норма права, можно только проанализировав доказательства, которые положены в основу арбитражного решения, что в свою очередь является нарушением одного из принципов арбитражного разбирательства - окончательности арбитражного решения.

Заключение

Решение арбитража может быть признано противоречащим публичному порядку РК в том случае, если в результате его исполнения будут совершены действия либо прямо запрещенные законом, либо наносящие ущерб суверенитету или безопасности государства, затрагивающие интересы больших социальных групп, являющиеся несовместимыми с принципами построения экономической, политической, правовой системы государства, затрагивающие конституционные права и свободы граждан, а также противоречащие основным принципам гражданского законодательства, таким, как равенство участников, неприкосновенность собственности, свобода договора.

Возможность независимо от государственных органов урегулировать и разрешить конфликты самими спорящими субъектами, несомненно, отражает степень демократической культуры общества и соответствует целям построения гражданского общества. Ведь высокоорганизованное общество должно быть способным поддерживать правопорядок более простыми, чем правосудие, средствами.

Согласованное урегулирование споров открывает путь сотрудничеству и взаимодействию, тем самым водворяя цивилизованные отношения в процессы по разрешению споров. Это, несомненно, способствует сохранению и устойчивости правовых связей между субъектами частноправовых отношений. Более того, позволяет сформировать новую правовую культуру, ориентированную не на противоборство в отстаивании своей правовой позиции и защите своих интересов, а на сотрудничество с целью защитить свое право на согласованных началах [6, с. 38].

Соответственно, устранение ошибок в судебной практике, подобных тем, которые были рассмотрены в настоящей статье, обеспечат верховенство закона и соблюдения конституционных основ. Необходимость соответствия судебных актов действующему законодательству переключается и с общегосударственной тенденцией повышения доверия к судам.

СПИСОК ИСПОЛЬЗОВАННОЙ ЛИТЕРАТУРЫ:

- 1 Калдыбаев А., Линник А. Применение понятия «публичный порядок» в арбитраже // <https://www.zakon.kz>.
- 2 Сулейменов М.К., Дуйсенова А.Е. Актуальные проблемы практики применения нового законодательства об арбитраже и пути его совершенствования // <https://aqparat.info/news/2017/02/01>.
- 3 Афанасьева Л.А., Бабаев М.Х., Баратынц Н.Р., Бардина М.П., и др. Международное частное право: Современные проблемы / Отв. ред.: Богуславский М.М. - М.: ТЕИС, 1994. - 507 с.
- 4 Звеков В.П. Международное частное право / Курс лекций. - М.: Издательская группа НОРМА-ИНФРА-М, 1999. - 686 с.
- 5 Комаров А.С. Основополагающие принципы третейского суда // Вестник ВАС. 2001. N 4. - С. 87-94.
- 6 Конусова В.Т. Негосударственные процедуры урегулирования гражданско-правовых споров. Дис. ... на соискание ученой степени кандидата юридических наук. - Алматы, 2010. - 155 с.

REFERENCES:

- 1 Kaldybaev A., Linnik A. Primenenie ponjatija «publichnyj porjadok» v arbitrazhe // <https://www.zakon.kz>.
- 2 Sulejmenov M.K., Dujsenova A.E. Aktual'nye problemy praktiki primenenija novogo zakonodatel'stva ob arbitrazhe i puti ego sovershenstvovaniya // <https://agparat.info/news/2017/02/01>.
- 3 Afanas'eva L.A., Babaev M.H., Baratjanc N.R., Bardina M.P., i dr. Mezhdunarodnoe chastnoe pravo: Sovremennye problemy / Otv. red.: Boguslavskij M.M. - M.: TEIS, 1994. - 507 c.
- 4 Zvekov V.P. Mezhdunarodnoe chastnoe pravo / Kurs lekcij. - M.: Izdatel'skaja gruppa NORMA-INFRA-M, 1999. - 686 s.
- 5 Komarov A.S. Osnovopolagajushhie principy tretejskogo suda // Vestnik VAS. 2001. N 4. - S. 87-94.
- 6 Konusova V.T. Negosudarstvennye procedury uregulirovaniya grazhdansko-pravovyh sporov. Dis. ... na soiskanie uchenoj stepeni kandidata juridicheskikh nauk. - Almaty, 2010. - 155 s.

Сведения об авторе:

Акимбекова Саида Аминовна - доктор юридических наук, академический профессор Каспийского общественного университета, г. Алматы, пр. Достык 85 А, 8 701 210 9286, asaida74@mail.ru

Нуртаева Гульмира Львовна – кандидат юридических наук, ассоциированный профессор Каспийского общественного университета, г. Алматы, пр. Достык 85 А, 8 777 007 98 09, ngl_81@mail.ru.

Автор туралы мәліметтер:

Әкімбекова Саида Аминқызы - заң ғылымдарының докторы, Каспий қоғамдық университетінің академиялық профессоры, Алматы қ, Достық даңғалы 85 А, 8 701 210 92 86, asaida74@mail.ru

Нұртаева Гүлмира Львовна - заң ғылымдарының кандидаты, Каспий қоғамдық университетінің қауымдастырылған профессоры, Алматы қ, Достық даңғалы 85 А, 8 777 007 98 09, ngl_81@mail.ru

Information about the authors:

Akimbekova Saida Aminovna - Doctor of Law, Academic Professor of the Caspian University, Almaty, Dostyk Ave. 85 A, 8 701 210 92 86, asaida74@mail.ru

Nurtayeva Gulmira Lvovna - Candidate of Law, Associate Professor of the Caspian University, Almaty, Dostyk Ave. 85 A, 8 777 007 98 09, ngl_81@mail.ru

УДК 347.95

С.А. АКИМБЕКОВА^{1*}, Г.Л. НУРТАЕВА²¹² Каспийский общественный университет, Алматы, Казахстан
(^{1*}asaida74@mail.ru; ²ngl_81@mail.ru)

ПРИВЕДЕНИЕ В ИСПОЛНЕНИЕ ИНОСТРАННЫХ СУДЕБНЫХ АКТОВ ПО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВУ ГЕРМАНИИ

Аннотация: Статья посвящена актуальной и значимой проблеме современного международного гражданского процесса - признанию и приведению в исполнение иностранных судебных решений. Включение нашей страны в мировое экономическое и правовое пространство обуславливает необходимость обеспечить свободный оборот не только товаров, услуг, денег и людей, но и судебных актов, которыми были разрешены конфликты между участниками международного гражданского оборота.

Значительное внимание в статье уделено доктрине стран общего права, достижения которой, несмотря на разницу правовых систем, могут быть использованы при создании эффективного механизма признания и приведения в исполнение в Казахстане актов иностранных судов.

Статья посвящена исследованию особенностям приведения в исполнение иностранных судебных актов по законодательству Германии. В настоящее время едва ли можно усомниться в актуальности проблемы взаимного исполнения судебных решений. Вопрос об исполнении решения иностранного есть по сути дела вопрос о распространении его юридической силы на внутреннее правовое пространство другого государства, о придании ему тех же юридических свойств законной силы и общеобязательности, которые свойственны национальным решениям.

Ключевые слова: решение суда, иностранное решение суда, суд, экзекватура, юридическая сила, исполнение решения суда.

ШЕТЕЛДІК СОТ АКТІЛЕРІН НЕМІС ЗАҢДАРЫНА СӘЙКЕС ОРЫНДАУ

Аннотация: Мақала заманауи халықаралық азаматтық үдерістің шұғыл және маңызды мәселесіне арналған - шетелдік сот шешімдерін тану және орындау. Біздің елімізді әлемдік экономикалық және құқықтық кеңістікке енгізу тауарлар, қызметтер, ақша және адамдарға ғана емес, сондай-ақ халықаралық азаматтық трафикке қатысушылар арасындағы қақтығыстарды шешетін сот актілерінің еркін айналымын қамтамасыз етуді қажет етеді.

Мақалада жалпы құқықтық доктринаға үлкен көңіл бөлінеді, оның жетістіктері құқықтық жүйелердегі айырмашылықтарға қарамастан, Қазақстандағы шетелдік сот актілерін мойындау мен орындаудың тиімді тетігін жасау үшін қолданылуы мүмкін.

Мақала шетел заң актілерінің неміс заңдарына сәйкес орындалу сипаттамаларын зерттеуге арналған. Қазіргі уақытта сот шешімдерінің өзара орындалуы мәселесінің өзектілігіне күмәндануға болады. Шетелдік шешімді орындау туралы мәселе, негізінен, оның заңды күшін басқа мемлекеттің ішкі кеңістігіне, оның заңды күшінің заңды қасиеттерін және ұлттық шешімдерге тән жалпы міндеттемелерді беру туралы мәселе болып табылады.

Түйіндеме сөздер: сот шешімі, шетелдік сот шешімі, сот, экзекватура, заңды күшіне енуі, сот шешімін орындау.

ENFORCEMENT OF FOREIGN JUDICIAL ACTS UNDER GERMAN LAW

Abstract: The article is devoted to an urgent and significant problem of the modern international civil process - recognition and enforcement of foreign court decisions. The inclusion of our country in the world economic and legal space makes it necessary to ensure the free circulation of not only goods, services, money and people, but also judicial acts that resolved conflicts between participants in international civilian traffic.

Considerable attention is paid in the article to the common law doctrine, the achievements of which, despite the difference in legal systems, can be used to create an effective mechanism for the recognition and enforcement in Kazakhstan of acts of foreign courts.

The article is devoted to the study of the characteristics of the enforcement of foreign judicial acts under German law. At present, one can hardly doubt the urgency of the problem of the mutual enforcement of court decisions. The question of the execution of a foreign decision is essentially the question of extending its legal force to the internal legal space of another state, about giving it the same legal properties of legal force and general obligation that are inherent in national decisions.

Key words: court decision, foreign court decision, court, exequatur, legal force, execution of court decision

Введение

В настоящее время при осуществлении кардинальных правовых реформ, законодателю приходится учитывать национальные особенности и юридические традиции собственной страны, а также опыт, накопленный другими странами в решении аналогичных задач, правильно оценив его для применения на практике в соответствии с местными реалиями.

На сегодняшний день, формирование независимого государства, которое, с одной стороны, стремится улучшить свои права, а с другой - установить новый уровень отношений со странами мирового сообщества, углубить международные торговые, экономические и культурные отношения, вызвал не только практический, но и академический интерес к иностранному праву, необходимость взаимного изучения законодательства, обмена юридическим опытом. Знание зарубежного права является обязательным условием дальнейшего сотрудничества государств.

Важная роль в укреплении законности и правопорядка принадлежит правосудию. В связи с этим правильное понимание опыта правового развития гражданского судопроизводства в европейских государствах без первоначальной постановки «критики и раскрытия» является не только одним из условий развития гражданско-процессуальной науки, но и одним из способов найти правильные инструменты и методы совершенствования судебной деятельности по гражданским делам. Поэтому изучение гражданского процессуального законодательства за рубежом особенно актуально в условиях развития рыночной экономики в нашей стране.

Большой познавательный интерес представляют собой исследования в области гражданского процесса европейских государств, в частности Германии, что предопределяется той важной ролью, которую она играет в Европейском Союзе.

Федеративная Республика Германия - одно из наиболее развитых государств Европы и мира. Как указывается в Конституции ФРГ, это правовое, демократическое и социальное государство.

Германия имеет исторически сложившуюся высокообразованную научную школу в области гражданского процессуального права. Практический и научный интерес изучения основных институтов гражданского процессуального права ФРГ, а именно вопросов признания и приведения в исполнение иностранных судебных актов является актуальным для юридической науки, вообще, и Республики Казахстан, в частности.

Для обеспечения соблюдения прав и законных интересов лиц, участвующих в деле, и реализации прав, установленных решением за рубежом, требуется согласие соответствующего государства на признание и приведение в исполнение решения иностранного суда.

Судебное решение имеет территориальную силу. Решение является частью правового государства, в юрисдикции которого оно вынесено.

Допустимо признавать и исполнять решения национальных судов других государств в случаях, предусмотренных законодательством этих государств или международными соглашениями.

Решение иностранного суда само по себе не имеет юридической силы за рубежом, оно получает его только в той мере, в какой процессуальное законодательство другого государства допускает признание и исполнение решения иностранного суда. Правовые последствия признания решения иностранного суда - решение суда, признанное за границей, приобретает ту же юридическую силу, что и решения местных судов (т.е. приобретает свойства неопровержимого, исключительного, подлежащего исполнению, обязательного для должностных лиц и органов власти этого государства). Признанное решение иностранного суда подтверждает гражданские и иные права и обязанности в той же степени, что и решения местных судов.

Обязательное исполнение возможно только на основании соответствующего распоряжения компетентных органов государства, в котором запрашивается исполнение. Законодательство предусматривает особый порядок выдачи разрешений на исполнение.

Методы и материалы

В исследовании темы научной статьи использовались: исторический, сравнительно-правовой, логико-юридический, системно-структурный, а также специальные юридические методы толкования правовых норм.

Результаты

Принудительное исполнение решения, как и любая другая процедура, осуществляемая немецкими органами правосудия, предполагает наличие немецкой юрисдикции [1].

В ФРГ приведение в исполнение иностранного судебного акта осуществляется не автоматически в силу закона. Для исполнения решения иностранного суда необходимо соблюдение специальной процедуры по выдаче экзекватуры.

Принудительное исполнение решения иностранного суда осуществляется, только если его допустимость установлена решением об исполнении (§ 722 ГПК Германии)¹.

Поэтому решение иностранного суда приобретает свойство исполнимости только в результате выдачи экзекватуры немецким судом. В немецкой литературе отмечается, что недопустимость прямого исполнения иностранного судебного решения на территории ФРГ вытекает из принципа государственного суверенитета. Это, в свою очередь обуславливает существование определенной процедуры, по результатам которой иностранное судебное решение наделяется свойством исполнимости посредством акта немецкого суда [2; с. 136].

Следовательно, выдача экзекватуры признается в качестве суверенного акта суда го-

¹ Гражданский процессуальный кодекс Федеративной Республики Германия от 30.01.1877 г. в ред. от 21.10.2011 // Вестник федерального законодательства (BGBl) // <https://de-academic.com>.

сударства-места исполнения, в силу которого свойство подлежащего исполнению иностранного решения распространяется на территорию признающего государства [3; с. 56].

В то же время экзекватура придает иностранному судебному решению новое свойство, которого оно не имеет на территории государства-исполнителя, а именно свойство принудительного исполнения, в то время как признание имеет своим следствием распространение существующих у акта иностранного суда свойств на территорию признающего государства [4; с. 98].

Таким образом, основное различие между признанием иностранного решения и приведением в исполнение этого акта состоит в том, что признание не требует специальных процедур из-за принципа автоматического признания. Кроме того, признание имеет своим предметом распространение на территорию признающего государства существующих свойств иностранного решения, в то время при приведении иностранного судебного акта в исполнение оно наделяется отсутствующим у него на территории государства - места признания свойством исполнимости.

Наделение свойством исполнимости решения иностранного суда на территории признающего государства, не означает, что между указанным свойством, которым судебное решение обладает в государстве-месте вынесения, и аналогичным свойством, которым данное решение наделяется на территории государства - места признания, отсутствует взаимосвязь. Как отмечается в немецкой юридической литературе, исполнимость, присущая решению по законодательству государства-места вынесения, является предпосылкой для надления иностранного решения свойством исполнимости на территории Германии как признающего государства. Объявление иностранного решения подлежащим исполнению является недопустимым, если оно не обладает свойством исполнимости по праву государства, суд которого вынес решение.

Немецкая модель взаимного признания актов иностранной юстиции предусматривает в качестве процессуального средства возбуждения производства по выдачи экзекватуры конструкцию иска.

Так, в соответствии с § 722 ГПК Германии для рассмотрения вопроса о принудительном исполнении решения иностранного суда требуется подача иска. По своей сути - это преобразовательный иск, т.е. иск об изменении правоотношения [5; с. 56].

Суд, рассмотрев данный иск, выносит решение о приведении в исполнение решения иностранного суда (§ 822 ГПК Германии).

В европейской правовой модели взаимного признания и приведения в исполнение иностранных судебных решений, в том числе в соответствующей конструкции, закрепленной в автономном праве Германии, проведено достаточно четкое отличие между процедурой приведения решения иностранного суда в исполнение и про-

цедурой принудительного исполнения в рамках национальной системы исполнительного производства. По мнению большинства немецких ученых, приведение в исполнение иностранного судебного решения не входит в состав исполнительного производства, а представляет собой особую разновидность производства по рассмотрению дела по существу. Несмотря на это, исполнительное производство, по сути, является завершающей стадией исполнения решения иностранного суда, поскольку после признания и приведения в исполнении акта иностранного суда возникает возможность его принудительной реализации в рамках национальной системы исполнительного производства государства-места исполнения.

Таким образом, приведение в исполнение решения иностранного суда и исполнительное производство являются самостоятельными по отношению друг к другу этапами имплементации акта иностранной юстиции в национальный правовой порядок признающего государства. Вследствие этого объявление решения иностранного суда подлежащим принудительному исполнению не является актом принудительного исполнения, а выступает только в качестве подготовительного этапа для исполнительного производства [2; с. 137].

В связи с тем, что производство по выдаче экзекватуры и исполнительное производство являются самостоятельными видами производств, необходимо разграничивать предпосылки приведения в исполнение иностранного судебного решения и предпосылки исполнительного производства в рамках национальной системы принудительного исполнения признающего государства. В немецкой юридической литературе к условиям возбуждения и проведения исполнительного производства относятся общие процессуальные предпосылки, общие предпосылки принудительного исполнения, специальные предпосылки принудительного исполнения, а также исполнение в отношении подлежащей имущественной массы. Из этого, в свою очередь, следует, что документом, подлежащим принудительному исполнению в рамках исполнительного производства, является не иностранный судебный акт, а решение немецкого суда о приведении в исполнение иностранного судебного решения.

Рассмотрение заявления о выдаче экзекватуры происходит в порядке рассмотрения дела по существу в рамках общих правил искового производства. Из данного положения следует, что к процедуре приведения в исполнение решения иностранного суда применяются положения, установленные процессуальным законодательством ФРГ для рассмотрения дела по существу, за исключением тех правил, которые противоречат правовой природе производства по выдаче экзекватуры. В частности, к указанному виду производства применяется учение о процессуальных предпосылках допустимости гражданского процесса и условиях, препятст-

вующих ведению процесса. В общем плане специфика процедуры приведения в исполнение акта иностранной юстиции сводится к следующему. Во-первых, принцип диспозитивности по сравнению с исковым производством подвержен определенным ограничениям. Это выражается в том, что не допускается признание требования ответчиком в порядке § 307 ГПК Германии, а также заключение мирового соглашения, в силу содержания которого решение иностранного суда признается подлежащим принудительному исполнению на территории признающего государства. При этом стороны могут заключать мировое соглашение по обстоятельствам, лежащим в основе решения, принятого иностранным судом.

Обсуждение

Особый интерес в условиях развития трансграничного оборота актов иностранной юстиции представляют положения о возможности заключения сторонами мирового соглашения в процессе признания и приведения в исполнение иностранных судебных решений. Проблемы допустимости заключения мирового соглашения по данной категории дел уже являлись предметом рассмотрения в юридической литературе. В частности, М.А. Рожкова, исследуя указанный вопрос, пришла к выводу о недопустимости заключения мировых соглашений по делам о признании и приведении в исполнение решений иностранных судов. В обоснование позиций указанный автор приводит следующие аргументы. Во-первых, отсутствие спорности по данной категории дел, поскольку существующий между сторонами правовой спор уже был разрешен решением иностранного государственного суда. Во-вторых, отсутствие ответчика в названного виде производства. В-третьих, императивность процедуры по делам о приведении в исполнение решений иностранных судов. При этом отмечается, что взыскатель вправе заключить мировое соглашение с должником на стадии принудительного исполнения [5; с. 128].

В результате объявления решения иностранного суда подлежащим принудительному исполнению компетентным органом государства исполнения возникает ряд правовых последствий, связанных с его исполнением [6; с. 164].

Во-первых, с момента вынесения решения суда об исполнении акта иностранной юстиции последнему придается свойство исполнимости на территории признающего государства. Вследствие этого акт иностранной юстиции может быть принудительно реализован средствами национального исполнительного производства, урегулированного нормами законодательства государства-места исполнения. В данном отношении придаваемое иностранному судебному акту свойство исполнимости идентично аналогичному свойству, которым обладают исполнительные документы признающего государства. Во-вторых, с указанного момента возникает основание для исполнительного производства на

территории признающего государства. В данном случае следует особо отметить, что исполнению в порядке исполнительного производства подлежит не акт иностранной юстиции, а решение суда ФРГ об исполнении, которое и является внутригосударственным исполнительным документом. Перечень исполнительных документов, подлежащих принудительному исполнению в рамках исполнительного производства ФРГ, указан в §§ 704 и 794 ГПК Германии. Указанное обстоятельство имеет важное практическое значение, в частности, для решения вопроса о допустимости конкретизации решения иностранного суда, подлежащего принудительному исполнению. Дело в том, что требование определенности, предъявляемое к исполнительным документам в рамках исполнительного производства ФРГ, распространяется только на исполнительные документы, выданные юрисдикционными органами Германии. Поэтому, если решение суда ФРГ об исполнении иностранного судебного решения не в полной мере отражает содержание судебного акта иностранного государства, существует возможность толкования, либо конкретизации указанного решения германского суда. В-третьих, в результате провозглашения иностранного судебного акта подлежащим принудительному исполнению компетентными органами признающего государства окончательно разрешается вопрос о наличии необходимых предпосылок для приведения в исполнение акта иностранной юстиции, и, соответственно, констатируется отсутствие оснований, препятствующих совершению указанного действия. Потому национальные органы исполнительного производства не могут отказывать в принудительном исполнении и соответствующего решения суда признающего государства на том основании, что существуют условия для отказа в приведение акта иностранного суда. После рассмотрения вопросов, касающихся правовой природы производства по выдаче экзекватуры в европейском гражданском процессуальном праве и гражданском процессе Германии, вполне закономерно возникает вопрос о соотношении таких элементов правового механизма взаимного признания актов иностранной юстиции, как признание иностранного судебного решения и приведение в исполнение решения иностранного суда. В немецкой юридической литературе существуют различные позиции относительно соотношения признания и приведения в исполнение актов судов иностранных государств, которые отражают различные аспекты взаимодействия данных категорий. Согласно одной из точек зрения, признание является предпосылкой для приведения в исполнение иностранного судебного решения, поскольку невозможно приведение в исполнение решения иностранного суда, которое не было признано. С другой стороны, признание при отказе в



приведении в исполнение является безрезультативным. В этой связи предпосылки приведения в исполнение иностранного судебного решения принципиальным образом не отличаются от предпосылок признания акта иностранного суда. Поэтому не обоснованно требовать для приведения в исполнение других предпосылок, чем для признания. В противном случае может получиться, сто решение было признанно, но по каким-либо основаниям не подлежит принудительному исполнению. Но если решение не подлежит признанию, то оно не может быть и приведено в исполнение [7; с. 8].

Несколько иной позиции по данному вопросу придерживается Р. Геймер. В частности, он полагает, что логично разделять предпосылки для признания и предпосылки для приведения в исполнение решения иностранного суда на том основании, что признание и приведение в исполнение по своей правовой природе отличаются друг от друга. Вывод о том, что признание есть предпосылка для приведения в исполнение, является неправильным, что отчасти подтверждается на примере решений, не требующих по своему содержанию принудительного исполнения. В качестве обоснования указанного положения автор приводит следующие аргументы. В содержательном плане предпосылки признания иностранного судебного решения в значительной степени совпадают с предпосылками приведения в исполнение, поскольку согласно § 723 ГПК Германии решение о приведении в исполнение не может быть вынесено, если исключается признание иностранного решения на основании § 328 ГПК Германии. Вместе с тем существуют

специальные предпосылки приведения решения иностранного суда в исполнение, к которым относятся: свойство исполнимости иностранного решения согласно праву государства-места вынесения, наличие в отношении подлежащего исполнению требования против должника юрисдикции Германии как государства-места исполнения, наличие у требования кредитора юридической силы в исполнительном производстве. Таким образом, в данном отношении перечень предпосылок для приведения в исполнение является наиболее широким, чем признания решения иностранного суда [6; с. 174].

Заключение

По сравнению с европейской моделью экзекватуры аналогичная конструкция, воспринятая казахстанской правовой системой, не предусматривает, на наш взгляд, четкого разделения между признанием и приведением в исполнение иностранного судебного решения, поскольку юридическая сила у акта суда иностранного государства возникает на территории Казахстана только после обязательного соблюдения соответствующей процедуры. Соответственно, признание и приведение в исполнение иностранных судебных решений в отечественном гражданском процессе в определенном отношении можно рассматривать в качестве единой конструкции. Вместе с тем заимствование в казахстанское процессуальное право принципа автоматического признания актов иностранной юстиции неизбежно приведет к тому, что признание и приведение в исполнение будут рассматриваться в качестве автономных, хотя и взаимосвязанных элементов.

СПИСОК ИСПОЛЬЗОВАННОЙ ЛИТЕРАТУРЫ:

- 1 Аленов М.А., Веллинг Г. Принудительное исполнение судебных решений по законодательству Федеративной Республики Германия и Республики Казахстан: сравнительный анализ // <https://www.sovremennoepravo.ru>
- 2 Rosenberg L., Gaul H.F., Schilken E. Zwangsvollstreckungsrecht, 11. Aufl. - München: Verlag C. H. Beck, 1997. - 1145 p.
- 3 Schlitz R.A. Die Anerkennung und Vollstreckung ausländischer Zivilurteile in der Bundesrepublik Deutschland als verfahrensrechtliches Problem. Inauguraldissertation. - Bonn. 1960. – 138 p.
- 4 Gottwald U. Zwangsvollstreckung: Kommentierung der §§ 704-915h ZPO. Im Anh. GVGA. 1. Aufl. - Berlin, 1996. – 125 p.
- 5 Рожкова М.А. Мировое соглашение в арбитражном суде: проблемы теории и практики.- М.: Статут, 2004. – 348 с.
- 6 Geimer R. Anerkennung ausländischer Entscheidungen in Deutschland. - München: Verlag C. H. Beck, 1995. – 214 p.
- 7 Grosch F. Zwangsvollstreckung ausländischer Urteile als Gesetzgebungsproblem. - Inaugural=Dissertation, 1939. – 147 p.

REFERENCES:

- 1 Alenov MA, Welling G. Forced enforcement of court decisions under the laws of the Federal Republic of Germany and the Republic of Kazakhstan: a comparative analysis // <https://www.sovremennoepravo.ru>
- 2 Rosenberg L., Gaul H.F., Schilken E. Zwangsvollstreckungsrecht, 11. Aufl. München, 1997.
- 3 Schlitz R.A. Die Anerkennung und Vollstreckung ausländischer Zivilurteile in der Bundesrepublik Deutschland als verfahrensrechtliches Problem. Inauguraldissertation. - Bonn. 1960.

4 Gottwald U. Zwangsvollstreckung: Kommentierung der §§ 704-915h ZPO. Im Anh. GVGA. 1. Aufl.- Berlin, 1996.

5 Rozhkova M.A. The settlement agreement in the arbitration court: problems of theory and practice. - M.: Statute, 2004.

6 Geimer R. Anerkennung ausländischer Entscheidungen in Deutschland. - München, 1995.

7 Grosch F. Zwangsvollstreckung ausländischer Urteile als Gesetzgebung Problem. - Inaugural-Dissertation, 1939.

Сведения об авторе:

Акимбекова Саида Аминовна - доктор юридических наук, академический профессор Каспийского общественного университета, г. Алматы, пр. Достык 85 А, 8 701 210 9286, asaida74@mail.ru

Нуртаева Гульмира Львовна – кандидат юридических наук, ассоциированный профессор Каспийского общественного университета, г. Алматы, пр. Достык 85 А, 8 777 007 98 09, ngl_81@mail.ru.

Автор туралы мәліметтер:

Әкимбекова Саида Аминқызы - заң ғылымдарының докторы, Каспий қоғамдық университетінің академиялық профессоры, Алматы қ, Достық даңғалы 85 А, 8 701 210 92 86, asaida74@mail.ru

Нұртаева Гүлмира Львовна - заң ғылымдарының кандидаты, Каспий қоғамдық университетінің қауымдастырылған профессоры, Алматы қ, Достық даңғалы 85 А, 8 777 007 98 09, ngl_81@mail.ru

Information about the authors:

Akimbekova Saida Aminovna - Doctor of Law, Academic Professor of the Caspian University, Almaty, Dostyk Ave. 85 A, 8 701 210 92 86, asaida74@mail.ru

Nurtayeva Gulmira Lvovna - Candidate of Law, Associate Professor of the Caspian University, Almaty, Dostyk Ave. 85 A, 8 777 007 98 09, ngl_81@mail.ru

С.А. АКИМБЕКОВА^{1*}, Г.Л. НУРТАЕВА²¹Каспийский общественный университет, Алматы, Казахстан(*asaida74@mail.ru; ²ngl_81@mail.ru)

ВОПРОСЫ ВЗАИМОДЕЙСТВИЯ СУДА И АРБИТРАЖА ПО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВУ РЕСПУБЛИКИ КАЗАХСТАН

Аннотация: В статье рассматриваются вопросы взаимодействия суда и арбитража. Взаимодействие арбитража и суда можно разделить на следующие этапы: принятие судом обеспечительных мер в связи с рассмотрением спора в арбитраже; отмена арбитражного решения; приведение в исполнение арбитражного решения.

Ключевые слова: арбитраж, суд, компетенции, полномочия.

ҚАЗАҚСТАН РЕСПУБЛИКАСЫНЫҢ ЗАҢНАМАСЫ БОЙЫНША СОТ ПЕН ТӨРЕЛІКТІҢ ӨЗАРА ІС-ҚИМЫЛ ЖАСАУ МӘСЕЛЕЛЕРІ

Аннотация: Мақалада сот пен төреліктің өзара іс-қимыл мәселелері қарастырылады. Төрелік пен соттың өзара іс-қимылын келесі кезеңдерге бөлуге болады: төрелікте дауды қарауға байланысты соттың қауіпсіздік шараларын қабылдауы; төрелік шешімнің күшін жою; төрелік шешімді орындау.

Түйіндемe сөздер: төрелік, сот, құзыреттер, өкілеттіктер.

ISSUES OF INTERACTION BETWEEN THE COURT AND ARBITRATION UNDER THE LEGISLATION OF THE REPUBLIC OF KAZAKHSTAN

Abstract: The article deals with the issues of interaction between the court and arbitration. The interaction of the arbitral tribunal and the court can be divided into the following stages: the adoption of interim measures by the court in connection with the consideration of the dispute in arbitration; cancellation of the award; enforcement of the award.

Key words: arbitration, court, competence, authority.

Введение

Хотя арбитраж и не входит в судебную систему, он не может осуществлять свою деятельность вне контроля государства и без взаимодействия с судами. Рамки осуществления такого контроля определяются национальным законодательством.

Термин «взаимодействие» указывает на двустороннюю связь суда и арбитража: не только суд воздействует на арбитраж как властный субъект, но и арбитраж в определенной степени воздействует на суд, инициируя властное принуждение со стороны последнего.

Между тем в законодательстве говорится именно о функциях «содействия и контроля суда в отношении арбитража», то есть указывается на односторонний характер воздействия. Представляется, что суд, функционируя в более жесткой процессуальной форме, чем арбитраж, нуждается и в более четком закреплении соответствующих процессуальных функций [1, с. 31].

Материалы и методы

Методологическую основу научной статьи составили общенаучные методы (анализ, синтез, индукция, дедукция, прогнозирование, функциональный), частно-научные методы (системный, логический, историко-правовой, сравнительного анализа).

Результаты

Взаимодействие суда и арбитража является необходимым вследствие того, что суд, по сравнению с арбитражем, обладает более широким комплексом публично-правовых полномочий; в то же время и сам арбитраж обладает определенными процессуальными публично-правовыми полномочиями, непосредственно предоставленными ему законодателем как частноправовому институту в качестве процессуальных, иными словами - публично-правовых гарантий; в силу этого, взаимодействие необходимо для гармонизации отношений суда и арбитража в публично-правовой сфере (особенно в области исполнения арбитражных решений и обеспечения иска в деятельности арбитража).

Обсуждение

Вопрос взаимодействия суда и арбитража имеет большое практическое значение. Именно на практике проверяется эффективность законодательных норм, регулирующих данное взаимодействие. От четкого и правильного применения предписаний законов, как судьями государственных судов, так и арбитража зависит эффективность работы судебной системы и успех развития альтернативных форм разрешения споров на практике [2].

Взаимодействие суда и арбитража в Республике Казахстан осуществляется по следующим

направлениям:

- 1) разграничение компетенции между судом и арбитражем;
- 2) обеспечение иска, предъявленного в арбитраж;
- 3) отмена арбитражных решений;
- 4) принудительное исполнение арбитражных решений [3, с. 18].

Разграничение компетенции между судом и арбитражем. Именно от правильного определения подведомственности во многом зависит доступ к правосудию.

В статье 13 Конституции РК закреплено, что каждому гарантируется судебная защита его прав и свобод¹, а в статье 9 ГК РК² отмечается, что защиту нарушенных или оспоренных гражданских прав осуществляет суд, арбитраж.

Возможность обращения в арбитраж за защитой прав и законных требований предусмотрена и в статье 24 ГПК РК³.

В соответствии с подпунктом 5 статьи 165 ГПК РК судья в порядке подготовки дела к судебному разбирательству разъясняет сторонам их право обратиться за разрешением спора в арбитраж и последствия такого действия. Стороны вправе передать разрешение спора в арбитраж на любой стадии процесса до удаления судьи в совещательную комнату. Следует отметить, что именно в этом проявляется альтернатива выбору способа разрешения спора, поскольку стороны сами принимают решение о передаче спора в арбитраж или разрешении этого спора в суд.

Статья 194 ГПК РК предусматривает, что в начале рассмотрения дела по существу председательствующий выясняет, не желают ли стороны передать дело на рассмотрение арбитража.

В подпункте 5 статьи 279 ГПК РК закреплено, что суд оставляет заявление без рассмотрения, если между сторонами в соответствии с законом заключено соглашение о передаче данного спора на разрешение арбитража, если иное не предусмотрено законом.

Арбитраж рассматривает спор между сторонами только при наличии арбитражного соглашения, то есть договора между сторонами о передаче в арбитраж всех или определенных споров, которые возникли или могут возникнуть между ними.

К сожалению, в последние годы судебная власть не всегда пользуется авторитетом. Обращение в суд для многих граждан ассоциируется с потерей времени, значительными денежными расходами, а также сильной эмоциональной нагрузкой, что подвергает сомнению смысл обращения в суд. Кроме того, отрицательное отноше-

ние к системе правосудия обусловлено и тем, что многие судебные акты остаются неисполненными. Справедливой представляется точка зрения Д.Я. Малешина, о том, что «степень реальности исполнения судебных постановлений является показателем не только состояния судебной власти, но и государственной власти в целом» [4, с. 3].

Развитие альтернативных методов разрешения споров является необходимым условием для создания в стране эффективной системы защиты нарушенных или оспариваемых прав граждан и организаций. Одной из наиболее демократичных форм разрешения гражданских споров является арбитраж, который позволяет цивилизованно разрешать конфликты, возникающие между субъектами конкретных правоотношений. Поэтому важно создать необходимые предпосылки для развития арбитража в республике.

Государственные суды должны быть заинтересованы в том, чтобы арбитраж активно развивался в Казахстане, поскольку альтернативные способы разрешения споров не только обеспечивают условия для сохранения и развития партнерских деловых отношений в сфере бизнеса, но и позволяют реально снизить нагрузку на суды.

Обеспечение иска, предъявленного в арбитраж. Одной из функций взаимодействия суда и арбитража является вопрос о предоставлении обеспечительных мер и получении доказательств, так как именно суд, как субъект властного принуждения вправе истребовать доказательства, причем не только у сторон, но и любых других лиц.

В соответствии с п. 1 ст. 39 Закона «Об арбитраже»⁴ стороны во время арбитражного разбирательства, вправе обратиться в суд с заявлением об обеспечении иска.

Институт обеспечения иска имеет особое значение в достижении задач гражданского судопроизводства, закрепленных в ст. 4 ГПК РК, которыми являются: защита и восстановление нарушенных или оспариваемых прав, свобод и законных интересов граждан, государства и юридических лиц, соблюдение законности в гражданском обороте и публично-правовых отношениях, содействие мирному урегулированию спора, предупреждение правонарушений и формирование в обществе уважительного отношения к закону и суду. Этот институт способствует созданию оптимальных условий для реальной защиты прав и законных интересов лиц в гражданском судопроизводстве. Именно институт обеспечения иска выступает гарантом исполнения будущего решения суда (ст. 155 ГПК РК).

¹ Конституция Республики Казахстан от 30 августа 1995 г. // Ведомости Парламента РК. – 1996. – № 4. – Ст. 217.

² Гражданский кодекс Республики Казахстан (Общая часть) от 27 декабря 1994 г. // Ведомости Верховного Совета РК. 1994. №№ 23-24 /приложение/. Ст. 282.; Гражданский кодекс Республики Казахстан (Особенная часть) от 1 июля 1999 г. № 409-І. // Ведомости Парламента РК. – 1999. – № 16-17. – Ст. 642.

³ Гражданский процессуальный кодекс Республики Казахстан от 31 октября 2015 года № 377-V ЗРК // «Казахстанская правда» от 03.11.2015 г., № 210 (28086); «Егемен Қазақстан» 03.11.2015 ж., № 210 (28688); Ведомости Парламента РК 2015 г., № 20-VI, ст. 114.

⁴ Закон Республики Казахстан от 8 апреля 2016 года № 488-V «Об арбитраже» // <https://online.zakon.kz>.

Обеспечительным мерам по искам, рассматриваемым арбитражами, в полной мере свойственны признаки, выделяемые для аналогичных мер в гражданском процессе: срочность, временный характер, защита имущественных интересов заявителя, соразмерность обеспечительных мер заявленному требованию.

Заявление об обеспечении иска, рассматриваемого в арбитраже, подается стороной в суд по месту осуществления арбитражного разбирательства или месту нахождения имущества, в отношении которого могут быть приняты обеспечительные меры.

Согласно ч. 1 ст. 155 ГПК РК по заявлению сторон арбитражного разбирательства суд может принять меры к обеспечению иска во всяком положении дела, если непринятие таких мер может затруднить или сделать невозможным исполнение решения суда. Здесь следует обратить внимание на диспозитивное право суда «может по своему усмотрению принимать, либо не принимать соответствующие меры. Суд может выполнить эту просьбу, руководствуясь правилами, касающимися обеспечения доказательств, в том числе судебных поручений».

Представляется, что в данном случае термин «может» применяется не для акцентирования внимания на диспозитивности правомочий суда, а чтобы подчеркнуть те процедуры, с помощью которых суд может выполнить такое обеспечение («... суд может выполнить..., руководствуясь...»). К тому же такое свободное усмотрение суда в данном вопросе выглядело бы некорректно без закрепления в законе соответствующих оснований, которыми он должен был бы руководствоваться.

К заявлению в компетентный суд о принудительном обеспечении иска, рассматриваемого в арбитраже, прилагается документ, подтверждающий предъявление иска в арбитраж (ч. 1 ст. 155 ГПК РК). Полагаем, что таким документом должна выступать заверенная председателем арбитража копия искового заявления, принятого к рассмотрению арбитражем. Требование приложения или представления каких-либо иных документов законодательством не предусматривается и, следовательно, является недопустимым. На наш взгляд необходимо также в компетентный суд предоставлять и заверенную председателем арбитража копию соглашения о передаче спора на рассмотрение в арбитраж.

В заявлении, подаваемом в компетентный суд о принятии принудительных обеспечительных мер по делу, рассматриваемому в арбитраже, должны содержаться обоснования причины обращения с заявлением о принудительном обеспечении иска и принудительная обеспечительная мера, которую просит принять истец.

В ст. 155 ГПК РК указывается, что обеспечение иска допускается во всяком положении дела,

если непринятие таких мер может затруднить или сделать невозможным исполнение решения суда. Заявитель, подавая в компетентный суд заявление о принудительном обеспечении иска, указывая, о применении каких именно обеспечительных мер он ходатайствует, должен доказать, что их непринятие повлечет за собой последствия, указанные в названной статье. Наряду с этим он должен обосновать и доказать соразмерность испрашиваемых им принудительных обеспечительных мер его искомому требованию.

При рассмотрении заявления суд оценивает его обоснованность в необходимости принятия испрашиваемых обеспечительных мер и их соразмерность заявленному в арбитраж требованию, а также возможность обеспечения исполнения решения арбитража.

Таким образом, судья компетентного суда вправе отказать в принудительном обеспечении иска только в случаях: недоказанности возможного неисполнения впоследствии судебного решения либо реальности потенциального причинения значительного ущерба заявителю; установления явной несоразмерности испрашиваемых принудительных обеспечительных мер искомому требованию заявителя. Каких-либо иных оснований для отказа в принятии принудительных обеспечительных мер действующее законодательство не предусматривает.

Заявление об обеспечении иска рассматривается и разрешается судьей в день вынесения определения о возбуждении гражданского дела, если оно было приложено к искомому заявлению или об этом указано в искомом заявлении. В остальных случаях заявление об обеспечении иска разрешается судьей в день его поступления в суд.

Заявление об обеспечении иска рассматривается и разрешается судьей без извещения сторон арбитражного разбирательства, без проведения судебного заседания.

По результатам рассмотрения заявления о принятии принудительных обеспечительных мер компетентный суд выносит определение об обеспечении либо об отказе в обеспечении иска (ст. 157 ГПК РК). В определении об обеспечении иска, рассматриваемого в арбитраже, либо об отказе в применении обеспечительных мер судья излагает мотивы, на которых основаны его выводы по существу рассматриваемого заявления. Определение суда может быть обжаловано в порядке и в сроки, установленные ст. 161 ГПК РК.

Отмена арбитражных решений. Действующее законодательство предусматривает порядок оспаривания решения арбитража. Так, в соответствии с положениями ГПК РК и закона «Об арбитраже» установлен порядок, основания и процедура оспаривания решений, вынесенных арбитражами.

Решение арбитража подлежит добровольному исполнению, поскольку, заключая договор о передаче спора на рассмотрение арбитража, стороны предполагают обязательность его решений для них. Отказ от добровольного исполнения решения арбитража расценивается как нарушение условий арбитражного соглашения, а обращение взыскателя в компетентный суд судебной системы Республики Казахстан с заявлением о принудительном исполнении решения арбитража, является реализацией конституционного права на судебную защиту.

Однако не все решения арбитража могут быть отменены компетентным судом, ст. 52 закона «Об арбитраже» содержит исчерпывающий перечень оснований для отмены решений арбитража, которые не подлежат расширительному толкованию.

Необходимо отметить, что нормы процессуального права также не позволяют обжаловать и отменять решения иностранного арбитража, т.к. ходатайство об отмене решения арбитража подается в казахстанский компетентный суд по месту рассмотрения спора, т.е. рассмотрение спора вне территории РК, автоматически исключает такую возможность. Компетентный суд может только отказать в признании и приведении в исполнение решения иностранных арбитражей.

Правом подачи ходатайства об отмене арбитражного решения обладают только стороны арбитражного разбирательства, а также третьи лица, не привлеченные к участию в деле, но в отношении прав и обязанностей которых арбитраж принял решение. Ходатайство подается в месячный срок со дня получения арбитражного решения. Пропуск установленного срока позволяет суду возратить определением поданное ходатайство об отмене арбитражного решения без рассмотрения.

Вместе с тем срок на подачу заявления о выдаче исполнительного листа может быть восстановлен по ходатайству взыскателя, поданному вместе с ходатайством об отмене арбитражного решения. Суд вправе мотивированным определением восстановить срок на подачу ходатайства об отмене арбитражного решения, если признает причины пропуска указанного срока уважительными по общим правилам, установленным в статье 126 ГПК.

Ходатайство об отмене арбитражного решения подается в соответствующий суд Республики Казахстан:

- 1) по месту рассмотрения спора арбитражем, если арбитражное решение принято на территории Республики Казахстан;
- 2) по месту нахождения постоянно действующего арбитража, если арбитражное решение принято по закону Республики Казахстан в иностранном государстве;
- 3) по месту образования арбитража в Респуб-

лике Казахстан, если арбитражное решение принято по закону Республики Казахстан в иностранном государстве.

Ходатайство об отмене арбитражного решения рассматривается судом в течение десяти рабочих дней с момента возбуждения дела, но в случае необходимости представления дополнительных доказательств он может быть продлен на срок до одного месяца (ст. 465 ГПК РК).

Основания для отмены решения арбитража, в основном, носят процессуальный характер. Взыскатель, подавая ходатайство об отмене арбитражного решения, обязан предоставить в суд доказательства, подтверждающие основание для его отмены.

На сегодняшний день в Казахстане дискуссию вызывает такое основания отмены арбитражных решений как противоречие публичному порядку [5; 6; 7; 8]. В данной связи, полагаем, что с целью устранения различного толкования вышеуказанных норм необходимо подготовить специальное Нормативное постановление Верховного Суда Республики Казахстан, где дать судам соответствующие разъяснения.

Несмотря на то, что арбитраж основывается на договоре, его эффективность зависит от системы государственного регулирования данной формы разрешения споров. Государство должно предусмотреть нормы, обеспечивающие поддержку арбитражной формы разрешения споров со стороны судов, без которых арбитраж не может существовать. Наиболее важна роль судов в принудительном исполнении арбитражного соглашения и принудительном исполнении арбитражного решения. Если государство не в состоянии обеспечить поддержку арбитражу посредством судов на этих двух этапах, то арбитраж теряет свою эффективность.

Принудительное исполнение арбитражных решений. В п. 3 ст. 54 Вашингтонской Конвенции 1965 г. ICSID закреплено, что «порядок исполнения арбитражного решения определяется законами об исполнении судебных решений, действующими в государстве, на территории которого такое исполнение и спрашивается».

В соответствии с ч. 1 ст. 253 ГПК РК в случае, если арбитражное решение не исполнено добровольно в установленный в нем срок, взыскатель вправе обратиться в суд с заявлением о принудительном исполнении арбитражного решения. Данное заявление подается по месту рассмотрения спора арбитражем либо по месту жительства должника или по месту нахождения органа юридического лица, если место жительства или место нахождения неизвестно, то по месту нахождения имущества должника.

Заявление о выдаче исполнительного листа для принудительного исполнения решения арбитража рассматривается судьей единолично в течение пятнадцати рабочих дней со дня пос-

тупления в суд. О месте и времени рассмотрения заявления о выдаче исполнительного листа на принудительное исполнение решения арбитража, суд уведомляет взыскателя и должника по правилам, установленным главой 11 ГПК РК. Однако неявка взыскателя или должника не является препятствием к рассмотрению заявления, если от должника не поступило ходатайство об отложении рассмотрения заявления с указанием уважительных причин невозможности явиться в судебное заседание.

К заявлению о выдаче исполнительного листа прилагаются:

1) подлинник или копия арбитражного решения. Копия решения постоянно действующего арбитража заверяется руководителем этого арбитража, копия арбитражного решения для разрешения конкретного спора должна быть нотариально удостоверенной;

2) подлинник или нотариально заверенная копия арбитражного соглашения, заключенного в установленном законом порядке.

К заявлению также должна быть приложена квитанция об оплате государственной пошлины в размере 5 МРП (пп. 11 п. 1 ст. 610 НК РК).

Данный перечень определен ГПК РК и является обязательным при обращении в компетентный суд. Кроме них, взыскателем могут быть приложены и другие документы, подтверждающие его позицию.

Заявление о выдаче исполнительного листа может быть подано не позднее трех лет со дня окончания срока для добровольного исполнения решения арбитража.

На практике возникают случаи, когда взыскатель подает заявление о выдаче исполнительно-

го листа на решение арбитража, которое еще не вступило в силу. В соответствии со ст. 241 ГПК РК исполнительный лист выписывается судом первой инстанции в течение трех рабочих дней со дня вступления решения в законную силу или возвращения дела из вышестоящего суда. Полагаем, что такое правило должно распространяться и на решение арбитража.

Заключение

Развитие арбитража как альтернативы государственному суду во всех странах рассматривается как положительное явление, способствующее, в частности, значительному облегчению бремени, лежащего на государственном правосудии в сфере разрешения конфликтов, возникающих между участниками гражданского оборота. Кроме того, в сфере внешнеэкономических отношений арбитраж рассматривается как важный элемент, эффективно способствующий развитию международного сотрудничества.

В этой связи чрезвычайно важным представляется создание условий для обеспечения надлежащего применения существующего в этой области национального законодательства, которое должно быть основано на правильном понимании правовой природы и роли арбитража как составной части национальной правовой системы.

Дальнейшее успешное развитие арбитража в Казахстане возможно только при поддержке и понимании правовой природы арбитража как альтернативного способа разрешения споров со стороны государственных судов.

СПИСОК ИСПОЛЬЗОВАННОЙ ЛИТЕРАТУРЫ:

- 1 Петров В.М. Взаимодействие государственного суда и международного коммерческого арбитража. Дисс. ... на соискание ученой степени к.ю.н. – Санкт-Петербург, 2003. – 208 с.
- 2 Грешников П. Судебная система и третейские суды в Казахстане: вопросы теории и практики // <http://dk.kz>.
- 3 Сулейменов М.К., Дуйсенова А.Е. Взаимодействие судов и арбитражей в Республике Казахстан. Практическое Пособие. Астана, 2018. - 132 с.
- 4 Малешин Д.Я. Суд в процессе исполнения судебных постановлений. Дисс. ... на соискание ученой степени к.ю.н. – М., 2002. – 230 с.
- 5 Сулейменов М.К., Дуйсенова А.Е. Отмена арбитражных решений: проблемы теории и практики // <https://palata.org>;
- 6 Коробейников А. Основания для отмены арбитражных решений в Казахстане: что нового? // <http://docplayer.ru>;
- 7 Скрябин С.В. Применение судами Республики Казахстан законодательства об отмене решений арбитражей. Или еще раз о публичном порядке... // <https://online.zakon.kz>;
- 8 Калдыбаев А.К., Линник А.В. Применение понятия «публичный порядок» в арбитраже // <https://online.zakon.kz> и др.

REFERENCES:

- 1 Petrov V.M. Vzaimodejstvie gosudarstvennogo suda i mezhdunarodnogo kommercheskogo arbitrazha. Diss. ... na soiskanie uchenoj stepeni k.ju.n. – Sankt-Peterburg, 2003. – 208 s.

- 2 Greshnikov P. Sudebnaja sistema i tretejskie sudy v Kazahstane: voprosy teorii i praktiki // <http://dk.kz>.
- 3 Sulejmenov M.K., Dujsenova A.E. Vzaimodejstvie sudov i arbitrazhej v Respublike Kazahstan. Prakticheskoe Posobie. Astana, 2018. - 132 c.
- 4 Maleshin D.Ja. Sud v processe ispolnenija sudebnyh postanovlenij. Diss. ... na soiskanie uchenoj stepeni k.ju.n. – M., 2002. – 230 s.
- 5 Sulejmenov M.K., Dujsenova A.E. Otmena arbitrazhnyh reshenij: problemy teorii i praktiki // <https://palata.org>;
- 6 Korobejnikov A. Osnovanija dlja otmeny arbitrazhnyh reshenij v Kazahstane: chto novogo? // <http://docplayer.ru>;
- 7 Skrjabin S.V. Primenenie sudami Respubliki Kazahstan zakonodatel'stva ob otmene reshenij arbitrazhej. Ili eshhe raz o publicnom porjadke... // <https://online.zakon.kz>;
- 8 Kaldybaev A.K., Linnik A.V. Primenenie ponjatija «publichnyj porjadok» v arbitrazhe // <https://online.zakon.kz> i dr.

Сведения об авторе:

Акимбекова Саида Аминовна - доктор юридических наук, академический профессор Каспийского общественного университета, г. Алматы, пр. Достык 85 А, 8 701 210 9286, asaida74@mail.ru

Нуртаева Гульмира Львовна – кандидат юридических наук, ассоциированный профессор Каспийского общественного университета, г. Алматы, пр. Достык 85 А, 8 777 007 98 09, ngl_81@mail.ru.

Автор туралы мәліметтер:

Әкимбекова Саида Аминқызы - заң ғылымдарының докторы, Каспий қоғамдық университетінің академиялық профессоры, Алматы қ, Достық даңғалы 85 А, 8 701 210 92 86, asaida74@mail.ru

Нұртаева Гүлмира Львовна - заң ғылымдарының кандидаты, Каспий қоғамдық университетінің қауымдастырылған профессоры, Алматы қ, Достық даңғалы 85 А, 8 777 007 98 09, ngl_81@mail.ru

Information about the authors:

Akimbekova Saida Aminovna - Doctor of Law, Academic Professor of the Caspian University, Almaty, Dostyk Ave. 85 A, 8 701 210 92 86, asaida74@mail.ru

Nurtayeva Gulmira Lvovna - Candidate of Law, Associate Professor of the Caspian University, Almaty, Dostyk Ave. 85 A, 8 777 007 98 09, ngl_81@mail.ru.

УДК 347.447.72

М.В. БатуриКаспийский общественный университет, Алматы, Казахстан
(maxim.baturin@erg.kz)**НЕВОЗМОЖНОСТЬ ИСПОЛНЕНИЯ ДОГОВОРА ПО
КАЗАХСТАНСКОМУ ПРАВУ И ДОКТРИНА «ТЩЕТНОСТИ
ДОГОВОРА» ПО АНГЛИЙСКОМУ ПРАВУ**

Аннотация: Статья посвящена невозможности исполнения обязательства в качестве основания его прекращения, предусмотренного законодательством Казахстана и исследованию положений доктрины «тщетности договора» (frustration) в английском праве. В статье исследуются основные положения казахстанского права, история развития института фрустрации договора в Англии, ключевые судебные решения судов, иллюстрирующие ее развитие и сравнительный анализ данной доктрины для возможности последующей имплементации в отечественном законодательстве соответствующей нормы относительно возможности одностороннего изменения и расторжения договоров в судебном порядке в связи с существенным изменением обстоятельств.

Ключевые слова: тщетность договора (фрустрация), невозможность исполнения, форс-мажор, изменение обстоятельств, прекращение обязательства.

**ҚАЗАҚСТАНДЫҚ ҚҰҚЫҚ БОЙЫНША ШАРТТЫ ОРЫНДАУДЫҢ
МҮМКІН ЕМЕСТІГІ ЖӘНЕ АҒЫЛШЫН ҚҰҚЫҒЫ БОЙЫНША «ШАРТТЫҢ
ПАЙДАСЫЗДЫҒЫ» ДОКТРИНАСЫ**

Аннотация: Мақала Қазақстан заңнамасында көзделген міндеттемені тоқтатудың негізі ретінде оны орындаудың мүмкін еместігіне және ағылшын құқығындағы «шарттың пайдасыздығы» (frustration) доктринасының ережелерін зерттеуге арналған. Мақалада қазақстандық құқықтың негізгі ережелері, Англиядағы шарттың фрустрациясы институтының даму тарихы, оның дамуын көрсететін соттардың негізгі шешімдері және мән-жайлардың елеулі өзгеруіне байланысты сот тәртібімен шарттарды біржақты өзгерту және бұзу мүмкіндігіне қатысты тиісті норманы отандық заңнамада кейіннен имплементациялау мүмкіндігі үшін осы доктринаның салыстырмалы талдауы қарастырылған.

Түйіндеме сөздер: шарттың пайдасыздығы (фрустрация), орындау мүмкін еместігі, форс-мажор, мән-жайлардың өзгеруі, міндеттеменің тоқтатылуы.

**IMPOSSIBILITY OF EXECUTION OF THE CONTRACT UNDER KAZAKH LAW AND
THE DOCTRINE OF «FUTILITY OF THE CONTRACT» UNDER ENGLISH LAW**

Abstract: The article is devoted to the impossibility of fulfilling the obligation as a basis for its termination envisaged by the Kazakhstan legislation and the study of provisions of the doctrine of frustration in English law. The article examines the main provisions of Kazakh law, the history of the doctrine in English law, key judicial precedents illustrating its development and a comparative analysis of this doctrine for the possibility of subsequent implementation of the relevant rules on the possibility of unilateral change and termination of contracts due to significant change circumstances in domestic law.

Keywords: frustration, impossibility, force majeure, change of circumstances, termination of obligation

Введение

В предпринимательских отношениях, как правило, заключению договору предшествуют определенные переговоры, проводимые сторонами в целях согласования условий сделки. После успешного завершения согласования условий стороны подписывают договор. Заключая договор поставки, заказчик соглашается оплатить стоимость товара согласно достигнутым договоренностям, исходя из существующих обстоятельств, например, текущих рыночных цен

на аналогичный товар. Однако, в ходе исполнения договора обстоятельства, существовавшие на момент его заключения, которыми сторона руководствовалась, принимая решение о вступлении в правоотношения могут измениться, оказывая влияние на возможность контрагента исполнить договор.

Правовые системы стран по-разному регулируют вопросы, связанные с изменением внешних обстоятельств, оказывающих влияние как на возможность надлежащего исполнения сто-

роной своих обязательств, так и на исполнение обязательства в целом. При этом различные подходы касаются не только степени влияния, которые внешние обстоятельства должны оказывать на сторону в связи с её обязанностью исполнить договор, но и на условия (основания) ответственности.

Материалы и методы

Исследование вопросов, составляющих предмет настоящей научной статьи, проводилось с использованием логического, исторического, сравнительно-правового методов, коллизионного метода и метода системно-структурного анализа.

Результаты

Фрустрация – один из оригинальных институтов английского права, позволяющий суду освободить стороны от дальнейшего исполнения договора при наступлении таких обстоятельств, когда такое исполнение становится невозможным или чрезмерно экономически невыгодным.

В течение полуторавековой истории своего развития доктрина тщетности договора в английском праве существенно эволюционировала. За этот период углубилось понятие о природе и видах обстоятельств, которые могут вызвать тщетность договора, о сути такой тщетности, о необходимых ограничениях в применении этой доктрины, а также о правовых последствиях фрустрации. Следует признать, что, являясь своеобразным правовым институтом, фрустрация договора близка по природе к таким традиционно применяемым в странах европейской континентальной семьи гражданско-правовым конструкциям, как непреодолимая сила (форс-мажор) и простой случай, а также невозможность и крайняя затруднительность исполнения обязательств. Автор приходит к выводу о необходимости изучения доктрины фрустрации договора не только в академических целях, но и для совершенствования соответствующих российских правовых норм, практики их применения, обеспечения работы отечественных юристов в сфере применения английского права и права стран, испытавших влияние данной доктрины.

Обсуждение

В течение длительного времени на территории СССР доминировала позиция известных учёных, считавших, что основанием гражданско-правовой ответственности является состав гражданского правонарушения, в который входит: противоправное действие (бездействие); вред (вредоносные последствия); причинная связь между противоправным действием и вредом; вина [1, с. 141; 2, с. 94; 3, с. 57]. При этом под виной в гражданском праве понимали пси-

хическое отношение лица к совершаемому им противоправному действию или бездействию, а также к наступающим, в связи с этим противоправными последствиями [2, с.123].

Как нетрудно заметить, указанная концепция состава гражданского правонарушения совпадает с положениями об уголовной ответственности, которая также предусматривает состав преступления, включающий в себя вину, в качестве одной из составных частей. В связи с этим после обретения независимости союзными государствами, концепция гражданско-правовой ответственности советского периода подверглась обоснованной критике.

По мнению В.В. Витрянского, единственным основанием гражданско-правовой ответственности является нарушение субъективных гражданских прав, как имущественных, так и неимущественных. Однако для отдельных видов нарушения гражданских прав законодатель предусмотрел обязательные требования, именуемые автором условиями гражданско-правовой ответственности, к числу которых относятся: противоправность нарушения; наличие убытков (вреда); причинная связь между нарушением субъективных гражданских прав и убытками (вредом); вина нарушителя [4, с. 705].

С мнением В.В. Витрянского соглашается М.К. Сулейменов, который также считает, что единственным и общим основанием ответственности является нарушение субъективного гражданского права. М.К. Сулейменов отмечает, что наличие всех условий необходимо только в части требований о взыскании убытков, однако же в большинстве случаев все условия не применяются. При этом автор считает, что единственным условием, которое применяется всегда в вопросе возникновения гражданско-правовой ответственности, является противоправность субъективного гражданского права [5, с. 265].

Из изложенного следует, что в качестве общего правила вина нарушителя всё же является одним из необходимых условий для привлечения должника к ответственности. Данный вывод справедлив только для гражданско-правовых отношений, которые возникают в обязательствах, не связанных с осуществлением предпринимательской деятельности. Одного нарушения обязательства в таких правоотношениях недостаточно для того, что привлечь должника к ответственности, поскольку кредитору нужно будет также доказать наличие вины контрагента.

Действующая редакция п.1 ст. 359 Гражданского кодекса Республики Казахстан¹ (далее – ГК РК) определяет понятие вины не через психологическое отношение лица к совершенному правонарушению, а через зависящие от должника меры, которые он принял в целях надлежащего исполнения своего обязательства. Таким

¹ Гражданский кодекс Республики Казахстан от 27 декабря 1994 года № 268-ХІІІ // https://online.zakon.kz/document/?doc_id=1006061.

образом, в отношениях, не связанных с предпринимательской деятельностью, должник несет ответственность при наличии вины, которая, может быть, ограничена только случайными обстоятельствами (causa).

Напротив, в отношениях, связанных с предпринимательской деятельностью прослеживается усиление объективной ответственности, что подтверждается положениями п.2 ст. 359 ГК РК, которого предусматривает, что предприниматель не будет нести ответственность, если докажет, что нарушение обязательства стало невозможным вследствие непреодолимой силы, т.е. чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств (стихийные явления, военные действия, чрезвычайное положение и т.п.). При этом к указанным обстоятельствам не относится, в частности, отсутствие на рынке нужных для исполнения товаров, работ или услуг. Законодательством или договором могут быть предусмотрены иные основания (т.е. помимо вины) ответственности. Тем не менее, указанная статья ГК РК предусматривает, что соглашение сторон об ограничении ответственности за умышленное нарушение обязательства ничтожно.

Из изложенного следует, что в предпринимательских отношениях психическое отношение лица к совершенному правонарушению не имеет никакого отношения, поскольку ответственность должника ограничивается только действием обстоятельств, находящихся вне его контроля, которые носят необычный, из ряда вон выходящий характер и являющиеся невозможными для предотвращения с его стороны всеми имеющимися у него средствами при данных конкретных обстоятельствах.

В свою очередь, правило о единственном основании освобождения от ответственности лица, осуществляющего предпринимательскую деятельность, воплощает в себе идею освобождения должника, нарушившего обязательство от ответственности только в случае абсолютной невозможности исполнить обязательство [4, с. 753].

Глава 21 ГК РК посвящена прекращению обязательств. В качестве оснований прекращения обязательства положения статьи 367 ГК РК предусматривают следующий перечень: исполнение, предоставление отступного, зачет, новация, прощение долга, совпадение должника и кредитора в одном лице, невозможность исполнения, издание акта государственного органа, смерть гражданина, ликвидация юридического лица. При этом данный перечень не является исчерпывающим и иные основания прекращения обязательства могут быть предусмотрены законодательством или соглашением сторон.

Наиболее распространенной классификаций оснований прекращения обязательства является их деление на основания, наступающие по воле

сторон (надлежащее исполнение, отступное, зачет, новация, прощение долга) и на основания, прекращающие обязательства независимо от воли сторон (совпадение должника и кредитора в одном лице, невозможность исполнения обязательства, издание акта государственного органа, смерть гражданина и ликвидация юридического лица [5, с. 413]).

Невозможность исполнения должником обязательства, вызванная обстоятельством, за которое он не отвечает, влечёт прекращение обязательства, за исключением денежного обязательства (п.1 ст.374 ГК РК). По общему правилу сторона, которая не может исполнить обязательство в результате действия обстоятельства, за которое ни она, ни другая сторона не отвечают, не вправе требовать от контрагента исполнения по обязательству. Однако контрагент, исполнивший обязательство вправе требовать возвращения исполненного им по сделке (п.2 ст. 374 ГК РК).

Необходимо отметить, что вторая часть указанной статьи относится к регулированию двустороннего договора, в результате невозможности исполнения которого возникает вопрос о праве контрагента требовать возврата исполненного на что не было получено встречного удовлетворения.

В отличие от казахстанского Гражданский кодекс Российской Федерации не содержит прямо закрепленного положения о том, что в двустороннем договоре невозможность исполнения, которого возникла сторона вправе требовать возврата исполненного по сделке, на что не было получено встречного предоставления от контрагента (ст. 416)¹.

Тем не менее, восполнить данный пробел, как указывает Витрянский В.В., возможно, приняв во внимание положения п.2 ст. 416 Гражданского кодекса Российской Федерации, носящей исключительный характер, и от противного сделать вывод о том, что во всех остальных случаях, когда кредитор невиновен в возникшей невозможности исполнения обязательства, он вправе требовать возврата исполненного, на что не было получено встречного удовлетворения. При этом В.А. Рахмилович вместо указанного подхода предлагает использовать доктрину «тщетности договора», предусмотренную в праве Англии [4, с.458].

Как в казахстанском, так и в российском кодексах в статьях об основании прекращения обязательства, речь идёт о последующей невозможности исполнения, которая может быть юридической или фактической. Юридической невозможностью исполнения обязательства может являться акт государственного органа, для случая которого ст. 375 ГК предусматривает отдельное основание для прекращения обяза-

¹ Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30 ноября 1994 года N 51-ФЗ // http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_5142.

тельства. В случае, если обязательство становится невозможным в результате издания акта государственными органами, включая местные представительные и исполнительные органы (публичные акты), то обязательство прекращается, а стороны, понесшие убытки, будут вправе требовать их возмещения с органа, чей акт будет признан в итоге недействительным. При этом, если иное не вытекает из соглашения стороны, то в случае признания акта недействительным, обязательство подлежит восстановлению.

К фактической невозможности исполнения обязательства относятся случаи исполнения обязательства в натуре, например, обязательство по передаче индивидуально-определённой вещи, которая гибнет в результате действия обстоятельств непреодолимой силы. Однако к данной невозможности исполнения обязательства не будет относиться случай, когда гибнет вещь, определяемая родовыми признаками, поскольку, как справедливо заметил Л.А. Лунц: «Обязательство, имеющее своим предметом вещи, определенные родовыми признаками, лишь в исключительных случаях прекращается невозможностью исполнения, так как доказать полное отсутствие в обороте вещей данного рода обычно весь трудно («род никогда не погибает»)» [6, с. 348].

Необходимо отметить, что Гражданский кодекс Республики Казахстан не содержит положений, предусматривающих возможность поставить вопрос прекращения договора в зависимости от существенного изменения обстоятельств, существовавших на момент его заключения и изменившихся в ходе его исполнения сторонами. В частности, ст. 451 Гражданского кодекса Российской Федерации предусматривает возможность стороны требовать изменения или расторжения договора в связи с существенным изменением обстоятельств.

Указанное требование об изменении или прекращении обязательства является реализацией правила «*clausula rebus sic stantibus*», согласно которому договор остается в силе до тех пор, пока остаются неизменными обстоятельства, обусловившие его заключение и действие. Данное правило является антиподом принципа «*pacta sunt servanda*».

В свою очередь, в английском праве, от-

носящемуся к системе общего права правило «*clausula rebus sic stantibus*» было реализовано во второй половине XIX в. рамках развития доктрины «тщетности договора» или фрустрации, которая включает в себя «все случаи прекращения соглашения вследствие последующих событий вне контроля какой-либо из сторон». При этом договорное право Англии в качестве общего правила предусматривает абсолютной характер договорной ответственности, а нарушение договора составляет единственное основание возникновения ответственности [7, с. 306].

Заключение

Таким образом, правовые системы стран, относящиеся к романо-германской (континентальной) правовой семье, в качестве одного из условий гражданско-правовой ответственности рассматривает вину стороны, допустившей нарушение договорного обязательства. В предпринимательских отношениях сторона может быть освобождена от ответственности только в случае, если невозможность его исполнения вызвана форс-мажорными обстоятельствами. Данное правило реализует идею освобождения должника, нарушившего обязательство, от ответственности только в случае абсолютной невозможности исполнения обязательства.

В свою очередь, в правовых системах стран, относящихся к системе общего права, единственным основанием ответственности является нарушение договорного обязательства, а вопросу виновности нарушителя не придается какого-либо значения. Исключение из общего принципа безусловной ответственности за нарушение договорного обязательства было сформировано в течение длительного периода времени, в ходе которого суды общего права сформировали доктрину «тщетности договора», позволяющую освободить сторону от ответственности за невозможность исполнения обязательства, если она вызвана существенным изменением внешних обстоятельств.

В связи с этим, положения доктрины «тщетности договора» целесообразны для анализа в целях возможности имплементации определенных положений в отечественное законодательство в целях соблюдения экономического баланса интересов сторон договора.

СПИСОК ИСПОЛЬЗОВАННОЙ ЛИТЕРАТУРЫ:

- 1 Агарков М.М. Обязательство по советскому праву. – М.: Юридическое издательство НКЮ СССР, 1940. – 192 с.
- 2 Иоффе О.С. Ответственность по советскому гражданскому праву. – Л.: Издательство Ленинградского университета, 1955. – 311 с.
- 3 Красавчиков О.А. Юридические факты в советском гражданском праве. – М.: Госюриздат, 1958. – 184 с.
- 4 Брагинский М.И., Витрянский В.В. Договорное право: Общие положения. Кн. 1. - 3-е изд., стереотип. - М.: Статут, 2001. - 848 с.
- 5 Сулейменов М.К. Гражданское право Республики Казахстан: опыт теоретического исследования.

- Том 3. Часть вторая. Теоретическая. Раздел 2. Гражданское правоотношение. – Алматы, 2016. – 464 с.
 6 Новицкий И.Б., Лунц Л.А. Общее учение об обязательстве. – М.: Юр. лит., 1950. – 412 с.
 7 Ансон В. Договорное право. – М.: Юрид. лит., 1984.- 464 с.

REFERENCES:

- 1 Agarkov M.M. Objazatel'stvo po sovetskomu pravu. – М.: Juridicheskoe izdatel'stvo NKJu SSSR, 1940. –192 s.
 2 Ioffe O.S. Otvetstvennost' po sovetskomu grazhdanskomu pravu. – L.: Izdatel'stvo Leningradskogo universiteta, 1955. – 311 s.
 3 Krasavchikov O.A. Juridicheskie fakty v sovetskom grazhdanskom prave. – М.: Gosjurizdat, 1958. – 184 s.
 4 Braginskij M.I., Vitrjanskij V.V. Dogovornoe pravo: Obshhie polozhenija. Kn. 1. - 3-e izd., stereotip. - М.: Statut, 2001. - 848 с.
 5 Sulejmenov M.K. Grazhdanskoe pravo Respubliki Kazahstan: opyt teoreticheskogo issledovanija. Tom 3. Chast' vtoraja. Teoreticheskaja. Razdel 2. Grazhdanskoe pravootnoshenie. – Алматы, 2016. – 464 с.
 6 Novickij I.B., Lunc L.A. Obshhee uchenie ob objazatel'stve. – М.: Jur. lit., 1950. – 412 s.
 7 Anson V. Dogovornoe pravo. – М.: Jurid. lit., 1984.- 464 s.

Сведения об авторе:

Батурин Максим Викторович – докторант Каспийского общественного университета, г. Алматы, пр. Достык 85 А, 8 705 181 6671, maxim.baturin@erg.kz.

Автор туралы мәліметтер:

Батурин Максим Викторович – Каспий қоғамдық университеті докторанты, Алматы қ, Достық даңғалы 85 А, 8 705 181 6671, maxim.baturin@erg.kz.

Information about the authors:

Baturin Maksim Viktorovich - Doctoral student of the Caspian University, Almaty, Dostyk Ave. 85 A, 8 705 181 6671, maxim.baturin@erg.kz.

Н.М. БАТЫРБАЙ

Каспийский общественный университет, Алматы, Казахстан
(nurbol_kz7@mail.ru)

О ПОСЯГАТЕЛЬСТВЕ НА ЖИЗНЬ СОТРУДНИКА ПРАВООХРАНИТЕЛЬНОГО, СПЕЦИАЛЬНОГО ОРГАНА, ВОЕННОСЛУЖАЩЕГО, ГОСУДАРСТВЕННОГО ИНСПЕКТОРА ПО ОХРАНЕ ЖИВОТНОГО МИРА, ИНСПЕКТОРА СПЕЦИАЛИЗИРОВАННОЙ ОРГАНИЗАЦИИ ПО ОХРАНЕ ЖИВОТНОГО МИРА, ЕГЕРЯ КАК ОДНОГО ИЗ ВИДОВ УГОЛОВНЫХ ПРАВОНАРУШЕНИЙ ПРОТИВ ПОРЯДКА УПРАВЛЕНИЯ В РЕСПУБЛИКЕ КАЗАХСТАН

Аннотация. В статье рассмотрены уголовно-правовые аспекты посягательстве на жизнь сотрудника правоохранительного, специального органа, военнослужащего, государственного инспектора по охране животного мира, инспектора специализированной организации по охране животного мира, егеря как одного из уголовных правонарушений против порядка управления в Республике Казахстан.

Авторами дан анализ содержания статьи 380-1 УК РК с позиций современной уголовной политики государства и с позиций криминологии, уголовно и уголовно-исполнительного права. Авторами внесены ряд предложений и рекомендаций по дальнейшему совершенствованию правоприменительной деятельности и уголовного законодательства Республики Казахстан.

Ключевые слова: сотрудник правоохранительного и специального органа, преступления против порядка управления, порядок управления, состав преступления, противодействие преступности, предупреждение преступности, национальная безопасность.

ҚАЗАҚСТАН РЕСПУБЛИКАСЫНДА БАСҚАРУ ТӘРТІБІНЕ ҚАРСЫ ҚЫЛМЫСТЫҚ ҚҰҚЫҚ БҰЗУШЫЛЫҚТАРДЫҢ БІР ТҮРІ РЕТІНДЕ ҚҰҚЫҚ ҚОРҒАУ, АРНАУЛЫ ОРГАН ҚЫЗМЕТКЕРІНІҢ, ӘСКЕРИ ҚЫЗМЕТШІНІҢ, ЖАНУАРЛАР ДҮНИЕСІН ҚОРҒАУ ЖӨНІНДЕГІ МЕМЛЕКЕТТІК ИНСПЕКТОРДЫҢ, ЖАНУАРЛАР ДҮНИЕСІН ҚОРҒАУ ЖӨНІНДЕГІ МАМАНДАНДЫРЫЛҒАН ҰЙЫМ ИНСПЕКТОРЫНЫҢ, ҚОРЫҚШЫНЫҢ ӨМІРІНЕ ҚОЛ СҰҒУШЫЛЫҚ ТУРАЛЫ

Аннотация: Мақалада Қазақстан Республикасында басқару тәртібіне қарсы қылмыстық құқық бұзушылықтардың бірі ретінде құқық қорғау, арнайы орган қызметкерінің, әскери қызметшінің, жануарлар дүниесін қорғау жөніндегі мемлекеттік инспектордың, жануарлар дүниесін қорғау жөніндегі мамандандырылған ұйым инспекторының, қорықшының өміріне қол сұғудың қылмыстық-құқықтық аспектілері қарастырылған.

Авторлар ҚР ҚК 380-1-бабының мазмұнына мемлекеттің қазіргі заманғы қылмыстық саясаты тұрғысынан және криминология, қылмыстық және қылмыстық-атқару құқығы тұрғысынан талдау жасаған. Авторлар Қазақстан Республикасының құқық қолдану қызметі мен қылмыстық заңнамасын одан әрі жетілдіру бойынша бірқатар ұсыныстар мен ұсынымдар енгізді.

Түйіндеме сөздер: Құқық қорғау және арнайы органның қызметкері, басқару тәртібіне қарсы қылмыстар, басқару тәртібі, қылмыс құрамы, қылмысқа қарсы іс-қимыл, қылмыстың алдын алу, ұлттық қауіпсіздік.

ABOUT ENCROACHMENT ON THE LIFE OF A LAW ENFORCEMENT OFFICER, A SPECIAL BODY, A MILITARY OFFICER, A STATE INSPECTOR FOR THE PROTECTION OF THE ANIMAL WORLD, AN INSPECTOR OF A SPECIALIZED ORGANIZATION FOR THE PROTECTION OF THE ANIMAL WORLD, A HUNTSMAN AS ONE OF THE TYPES OF CRIMINAL OFFENSES AGAINST THE ORDER OF MANAGEMENT IN THE REPUBLIC OF KAZAKHSTAN

Abstract: The article considers the criminal-legal aspects of encroachment on the life of a law enforcement officer, a special body, a military officer, a state inspector for the protection of the animal world, an inspector of a specialized organization for the protection of the animal world, a huntsman as one of the criminal offenses against the order of management in the Republic of Kazakhstan.

The authors analyze the content of Article 380-1 of the Criminal Code of the Republic of Kazakhstan from the standpoint of modern criminal policy of the state and from the standpoint of criminology, criminal and penal enforcement law. The authors made a number of proposals and recommendations for further improvement of law enforcement activities and criminal legislation of the Republic of Kazakhstan.

Key words: law enforcement and special agency officer, crimes against the order of management, the order of management, the composition of the crime, crime prevention, crime prevention, national security.

Введение

Стремление Республики Казахстан к построению демократического общества и правового государства, в котором высшими ценностями являются человек, его жизнь, права и свободы, идеологическому многообразию в обществе, повышению эффективности мер по противодействию преступности – являются базовыми приоритетами, для проводимой в государстве уголовной политики.

Как известно, уголовное наказание всегда занимало центральное место в проводимой государственной правовой политике Республикой Казахстан, поскольку является одним из важных и действенных инструментов влияния на преступников и преступность в целом.

Материалы и методы

Методологическую основу проведенного исследования составляют современная доктрина юриспруденции, диалектико-материалистический метод познания, а также частно-научные методы: исторический, логический, сравнительно-правовой, системно-структурный, конкретно-социологический, статистический, исторический, а также методы анализа и синтеза.

Методологической основой исследования являются базовые положения правовой науки, интерпретированные применительно к теме, рассматриваемой в статье в соответствии с общенаучными принципами и способами построения теоретико-прикладных исследований.

Результаты

Исследования состоит в том, чтобы сформулировать и обосновать совокупность теоретических выводов и рекомендаций по совершенствованию уголовного законодательства РК, регламентирующего отношения в связи посягательством на жизнь сотрудника правоохранительного, специального органа, военнослужащего, государственного инспектора по охране животного мира, инспектора специализированной организации по охране животного мира, егеря или их близких в связи с выполнением ими служебных обязанностей либо из мести за выполнение служебных обязанностей, повышению эффективности практического применения су-

дебными и следственными органами уголовно-правовой нормы, предусматривающей ответственность за посягательство на жизнь сотрудника правоохранительного, специального органа, военнослужащего, государственного инспектора по охране животного мира, инспектора специализированной организации по охране животного мира, егеря (ст. 380-1 УК РК).

Обсуждение

Главная задача для процветания Казахстана это его стабильность и правопорядок, то есть нормальное функционирование уполномоченных органов призванных обеспечивать в стране установленный порядок управления и любые посягательства на него влекут дестабилизацию установленных государством правил в обществе.

Действующим Президентом Республики Казахстан К.К. Токаевым, данная политика на государственном уровне в сфере противодействия преступности продолжена и активно совершенствуется, и реформируется.

В своем послании от 2 сентября 2019 года Действующий Президент Республики Казахстан К.К.Токаев особое внимание уделил проблеме обеспечения прав и безопасности граждан. Им было указано, что мы отошли от чрезмерных репрессивных мер и жесткой карательной практики правосудия. Вместе с тем в стране все еще имеют место многочисленные тяжкие преступления. Нужно в срочном порядке ужесточить наказания за сексуальное насилие, педофилию, распространение наркотиков, торговлю людьми, бытовое насилие против женщин и другие тяжкие преступления против личности, особенно против детей. Одной из актуальных задач остается полноценная реформа правоохранительной системы¹.

Следует отметить, что установка действующего Президента страны имеет непосредственное отношение и к проблемам эффективного противодействия уголовным правонарушениям против порядка управления.

По нашему мнению, в процессе реализации правоприменительного процесса в сфере противодействия уголовным правонарушениям против порядка управления должна обеспечи-

¹ Послание главы Государства Касым-Жомата Токаева народу Казахстана «Конструктивный общественный диалог – основа стабильности процветания Казахстана» от 02 сентября 2019 года // www.akorda.kz.

ваться неотвратимость наказания за совершенное общественно опасное деяние. Причем уголовный закон должен быть жестким в отношении ярых преступников, совершающих тяжкие и особо тяжкие преступления, в то же время следует проявлять гуманность в отношении лиц, совершивших преступления небольшой и средней тяжести. Особенно в отношении лиц, совершивших преступления впервые.

По нашему глубокому убеждению, борьба с преступностью не должна сводиться лишь к выявлению, обезвреживанию и наказанию конкретных преступников и преступных групп, что, безусловно, является важной задачей правоохранительной системы, а применительно к проблемам назначения и исполнения уголовных наказаний – восстановлению социальной справедливости, исправлению осужденных и возвращению последних в нормальное русло человеческого общежития.

Более подробно рассмотрим на примере ст. 380-1 УК РК Посягательство на жизнь сотрудника правоохранительного, специального государственного органа, военнослужащего, государственного инспектора по охране животного мира, инспектора специализированной организации по охране животного мира, егеря.

При принятии нового УК РК 2014 года, который вступил в силу 1 января 2015 года ст. 380-1 УК РК, как и статьи 380-2 Применение насилия в отношении государственного инспектора по охране животного мира, инспектора специализированной организации по охране животного мира, егеря в УК РК не было ¹.

Вместе с тем, участвовавшие случаи посягательств на жизнь и здоровье сотрудников правоохранительных, специальных государственных органов, военнослужащего, государственного инспектора по охране животного мира, инспектора специализированной организации по охране животного мира, егеря вынудили законодателя к необходимости введения данных поправок в уголовное законодательство Республики Казахстан.

Приведем пример, совершенного резонансного преступления, описание которого стало достоянием широкого круга общественности и ход его расследования был на контроле у руководства страны.

Так, 13 января 2018 года при попытке задержания браконьеров, убивших краснокнижных сайгаков в Карагандинской области, двое инспекторов Центрального регионального филиала РККП «ПО «Охотзоопром» комитета лесного хозяйства и животного мира МСХ Петр Ницык и Ерлан Нургалиев подверглись нападению. Они тяжело пострадали, Нургалиев позже скончался в больнице, не выходя из комы. Подозреваемые были объявлены в розыск и позже задержаны в Кызылорде.

В результате рассматриваемого дела в

Специализированном межрайонном суде по уголовным делам Карагандинской области 21 февраля 2020 года по совокупности статей был вынесен приговор по делу об убийстве инспектора «Охотзоопрома» Ерлана Нургалиева и по сообщению «Казинформ», трое обвиняемых (Берик Ахметов, Нурлан Шукилдиков, Кайрат Акшанов) получили пожизненные сроки с отбытием срока в колонии чрезвычайной безопасности

В отношении четверых фигурантов дела – Бердена Базарова, Батырбека Кайырбекова, Жарасхана Мырзабаева и Айдоса Акимова – уголовное дело было прекращено, они были отпущены на свободу, однако адвокат сына Ерлана Нургалиева во время прения сторон выразил не согласие и просил вынести частное постановление о возобновлении уголовного расследования по статьям об укрывательстве преступления и недонесения о нем. В итоге их приговорили к шести годам лишения свободы каждого с отбытием срока наказания в учреждениях уголовно-исполнительной системы средней безопасности.

Также судья постановил взыскать по 5 млн тенге в солидарном порядке с каждого в качестве компенсации за 17 убитых сайгаков.

Более того, Указом президента «за храбрость и самоотверженность, проявленные при исполнении служебного долга» Петр Ницык и Ерлан Нургалиев награждены орденом «Барыс» III степени. Е.Нургалиев награжден посмертно.

Или другой пример. Убийство работника полиции при исполнении служебных обязанностей 19 января 2020 года в городе Тобыл (ранее Затобольск) Костанайской области. Экипаж патрульной полиции выехал на вызов о семейном скандале, вооруженный ножом дебошир грозился убить ножом семью сестры, при этом в доме был и маленький ребенок. При задержании дебошира полицейский Дархан Базарбаев получил смертельное ранение в область сердца. У погибшего сержанта остались супруга и 4-месячный ребенок.

Судебное заседание специализированного межрайонного суда прошло в онлайн-режиме. Михаила Прокуратова признали виновным в убийстве полицейского Дархана Базарбаева и осудили на 19 лет лишения свободы в колонии максимальной безопасности.

Назначая наказание Прокуратову М., суд признал смягчающим обстоятельством наличие у него несовершеннолетних детей, отягчающим суд признал совершение преступления в состоянии алкогольного опьянения.

По гражданскому иску осужденный должен будет выплатить 5 миллионов тенге стороне погибшего.

Приведенные примеры, которых, к сожалению, немало, как и многие другие судебные процессы по причине широкой гласности и де-

¹ Уголовный кодекс Республики Казахстан от 3 июля 2014 года № 226-V // «Казахстанская правда» от 09.07.2014 № 132 (27753); «Егемен Қазақстан» 09.07.2014 ж. № 132 (28356); Ведомости Парламента РК 2014 г., № 13-II, ст. 83

мократии в стране становятся достоянием практически всего населения, которые обсуждаются и способствуют формированию общественного мнения о качестве правоохранительной и правоприменительной деятельности в государстве, о готовности государства обеспечить установленный им порядок управления в обществе.

Наказание, будучи формой и средством разрешения социальных противоречий, является одновременно и причиной других противоречий. Оно само выступает как социальный конфликт между обществом и личностью.

Возрастающая потребность в уголовной репрессии требует и все более тщательного теоретического осмысления и законодательного закрепления понятия, сущности наказания, системы наказаний, равно как и разработки принципов и правового механизма назначения и исполнения наказаний.

Учитывая социальную сущность и сложность совершаемых преступлений, в совокупности образующих преступность и уголовных наказаний, назначаемых за их совершение, без комплексного подхода, невозможно понять сущности наказания, механизма его воздействия на подсознание, сознание и поведение осужденного и лица, отбывающего наказание, а также окружающих их лиц.

Следует отметить, что глава 16 Особенной части Уголовного Кодекса РК была дополнена статьей 380-1 в соответствии с Законом РК от 03.07.17 г. № 84-VI, а заголовок данной статьи был изложен в редакции Закона РК от 27.12.19 г. № 292-VI, а статья 380-2 УК РК была включена в главу 16 Особенной части УК РК в соответствии с Законом РК от 27.12.19 г. № 292-VI

И как следствие, отчетность Комитета по правовой статистике и специальным учетам Генеральной прокуратуры РК отчетность была предусмотрена только с 1 января 2020 года и до настоящего времени данная статистика отсутствует.

Считаем, что введение ст. 380-1 и 380-2 УК РК должно снять напряжение возникшее в обществе по поводу совершаемых преступных посягательств, тем более опасным для жизни, в отношении сотрудников правоохранительных и специальных государственных органов, военнослужащих, государственных инспекторов по охране животного мира, инспекторов специализированной организации по охране животного мира, егерей.

В научной литературе и правоприменительной практике в настоящее время еще не накоплен материал по вновь введенной ст. 380-1 УК РК. Следует отметить, что в целом и проблема, связанная с освещением уголовно-правовых и

криминологических аспектов уголовных правонарушений против порядка управления освещалась на страницах юридических изданий не так много.

Поэтому предпримем попытку восполнить имеющийся пробел в научной литературе, а также проанализировать отдельные положения рассматриваемой статьи УК РК, выделить ее сильные и слабые стороны, а также сравнить его с законодательством Кыргызской Республики ¹ и Российской Федерации ².

Общественная опасность данного преступления заключается в том, что посягательство на жизнь сотрудников правоохранительного, специального государственного органа, военнослужащего, государственного инспектора по охране животного мира, инспектора специализированной организации по охране животного мира, егеря или их близких в связи с выполнением ими служебных обязанностей либо из мести за выполнение служебных обязанностей не только затрудняет, но и делает невозможной выполнение своих функциональных обязанностей представителем власти или другим уполномоченным государством лицом, подрывает авторитет не только отдельно взятого должностного лица, но и всего установленного порядка управления.

Кроме этого, в результате совершения данного особо тяжкого преступления нарушается конституционное право сотрудника правоохранительного, специального государственного органа, военнослужащего, государственного инспектора по охране животного мира, инспектора специализированной организации по охране животного мира, егеря как человека – права на жизнь, являющейся важнейшей социальной ценностью каждого человека.

Более того, данное преступление дестабилизирует установленный общественный порядок и общественное согласие в обществе, так как вызывает недоверие граждан к обязанности государства защищать их права и законные интересы.

Объектом посягательства выступает нормальная деятельность органов управления. Дополнительным объектом – жизнь, здоровье и личная неприкосновенность сотрудников правоохранительного, специального государственного органа, военнослужащего, государственного инспектора по охране животного мира, инспектора специализированной организации по охране животного мира, егеря или их близких в связи с выполнением ими служебных обязанностей либо из мести за выполнение служебных обязанностей.

Объективная сторона характеризуется посягательством на жизнь, то есть умышленные

¹ Уголовный кодекс Кыргызской Республики от 24 января 2017 года № 10 // https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=37444652.

² Уголовный кодекс Российской Федерации от 13.06.1996 N 63-ФЗ // http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_10699.

действия направленные на причинение смерти, сотрудника правоохранительного, специального государственного органа, военнослужащего, государственного инспектора по охране животного мира, инспектора специализированной организации по охране животного мира, егеря или их близких в связи с выполнением ими служебных обязанностей либо из мести за выполнение служебных обязанностей.

Субъективная сторона преступления характеризуется только умышленной формой. Виновный в посягательстве на жизнь, здоровье и личную неприкосновенность сотрудника правоохранительного, специального государственного органа, военнослужащего, государственного инспектора по охране животного мира, инспектора специализированной организации по охране животного мира, егеря или их близких в связи с выполнением ими служебных обязанностей или их близких в связи с выполнением ими служебных обязанностей либо из мести за выполнение служебных обязанностей идет на совершение данного преступления осознанно, предвидит возможность и неизбежность наступления общественно опасных последствий и желает их наступления. Мотив преступления не имеет значения для квалификации деяния, но может быть учтен судом при назначении наказания.

Субъектом преступления может быть физическое вменяемое лицо, достигшее 16 –летнего возраста.

Если обратиться к санкции ст. 380-1 УК РК то можно увидеть достаточно жесткое наказание. Это в части первой ст. 380-1 УК РК [8, с.201-202] посягательство на жизнь, то есть умышленные действия, направленные на причинение смерти сотрудника правоохранительного, специального государственного органа, военнослужащего, государственного инспектора по охране животного мира, инспектора специализированной организации по охране животного мира, егеря, предусмотрен практически максимально допустимый согласно ч.3 ст. 46 УК РК (от шести месяцев до пятнадцати лет лишения свободы) срок лишения свободы, то есть до пятнадцати лет лишения свободы с конфискацией имущества или без таковой. А часть 2. Ст.380-1 УК РК предусматривает более строгое уголовное наказание, также предусмотренное за особо тяжкое преступление требованиями ч.3 ст. 46 УК РК (до двадцати лет лишения свободы или пожизненно) то же деяние, указанное в ч. 1 ст. 380-1 УК РК, но совершенное:

1) в отношении лица, заведомо для виновного, находящегося в беспомощном состоянии, а равно сопряженное с похищением человека либо захватом заложника;

3) в отношении женщины, заведомо для ви-

новного находящейся в состоянии беременности;

4) с особой жестокостью;

5) способом, опасным для жизни других людей;

6) группой лиц, группой лиц по предварительному сговору, преступной группой;

7) с целью скрыть другое преступление или облегчить его совершение, а равно сопряженное с изнасилованием или насильственными действиями сексуального характера;

8) неоднократно;

9) в отношении заведомо несовершеннолетнего лица;

10) в местности, где объявлено чрезвычайное положение, или в зоне проведения антитеррористической операции, -

наказывается лишением свободы на срок от пятнадцати до двадцати лет либо пожизненным лишением свободы с конфискацией имущества.

Теперь порассуждаем о сильных и слабых сторонах ст. 380-1 УК РК. Данный состав, согласно предусмотренной санкции как в первой, так и во второй части, относится к особо тяжким преступлениям.

Введение данной статьи в УК РК, как мы отмечали ранее, это вынужденная мера государства, направленная на защиту от посягательств на жизнь достаточно широкого круга должностных и уполномоченных лиц.

Возглавляют данный перечень сотрудники правоохранительных органов, к которым относятся согласно ст.3 Закона РК «О правоохранительной службе» от 19 января 2011 года № 380-IV (с изменениями и дополнениями по состоянию 28 декабря 2018 года) «органы прокуратуры, внутренних дел, антикоррупционная служба и служба экономических расследований»¹.

Далее идут специальные государственные органы Республики Казахстан, к которым согласно ст. 3 Закона Республики Казахстан от 13 февраля 2013 года № 552-IV (с изменениями и дополнениями по состоянию на 27.12.2019 года) относятся «органы национальной безопасности, уполномоченный орган в сфере внешней разведки, служба государственной охраны Республики Казахстан»².

Следующая категория - это военнослужащие. Согласно ст. 5 Закона Республики Казахстан № 561-IV ЗРК от 16 февраля 2012 года «О воинской службе и статусе военнослужащих» (с изменениями и дополнениями по состоянию на 13 июня 2017 года) статус военнослужащего включает общие права, свободы и обязанности военнослужащего как гражданина Республики Казахстан с установленными законами изъятиями и ограничениями, а также его права, обязанности и ответственность, обусловленные особеннос-

¹ О правоохранительной службе. Закон Республики Казахстан.- Алматы: ЮРИСТ, 2019.-64 с.

² О специальных государственных органах Республики Казахстан. Закон Республики Казахстан от 13 февраля 2012 года № 552-IV. В сб.: Правоохранительные органы: Сборник законодательных актов.- Алматы: ЮРИСТ, 2019.-256 с.

тами воинской службы. Статус военнослужащего приобретают граждане:

- призванные на воинскую службу (сборы) – со дня издания приказа соответствующего начальника об убытии из местного органа военного управления к месту прохождения воинской службы (сборов);

- поступившие на воинскую службу по контракту – со дня издания приказа командира (начальника) воинской части (учреждения) о зачислении в списки личного состава части;

- поступившие в военные учебные заведения, реализующие программы технического и профессионального, послесреднего и высшего образования, если до этого они не являлись военнослужащими, – для военных учебных заведений со дня издания приказа начальника военного учебного заведения о зачислении в списки учебного состава, за исключением уланов, а при поступлении в иностранное военное учебное заведение – со дня издания приказа руководителя уполномоченного органа о направлении на учебу;

- уланы, завершившие второй курс обучения в военных учебных заведениях, реализующих образовательные программы технического и профессионального образования на базе основного среднего образования, – со дня издания приказа начальника военного учебного заведения о продолжении обучения, переводе на третий курс и назначении на воинскую должность переменного состава кадета.

Статус военнослужащего гражданин утрачивает со дня исключения из списков воинской части в связи с увольнением с воинской службы (окончанием воинских сборов), а также в случае перевода в специальные государственные и правоохранительные органы Республики Казахстан.¹

Далее в диспозиции ч.1 ст. 380-1 УК РК идут, государственный инспектор по охране животного мира, инспектор специализированной организации по охране животного мира, егерь. Данная категория должностных лиц относится к представителям административной власти. Это должностные лица, как цитирует Э.Э. Дуйсенов, имеющие право предъявлять юридические властные требования (давать предписания, указания) и применять меры административного воздействия к органам и лицам, не находящимся в их подчинении (например, главные санитарные врачи, сотрудники правоохранительных органов и др.) [1, с. 14].

Как отмечает И.Ш. Борчашвили в комментарии к УК РК, что в соответствии с п.27) ст. 3 УК РК лицом, уполномоченным на выполнение государственных функций, является государственный служащий в соответствии с законодательством Республики Казахстан о государственной службе, депутат маслихата.

Далее И.Ш. Борчашвили указывает, что За-

коном Республики Казахстан «О государственной службе» установлено, что государственным служащим является гражданин Республики Казахстан, занимающий в установленном законодательством Республики Казахстан порядке оплачиваемую из республиканского или местных бюджетов либо из средств Национального Банка Республики Казахстан должность в государственном органе и осуществляющий должностные полномочия в целях реализации задач и функций государства. [2, с. 750]

Как видим законодатель при конструировании ст. 380-1 УК РК слишком расширил перечень должностных лиц, тогда как в УК Кыргызской Республики (ст. 340 «Убийство сотрудника правоохранительного органа и военнослужащего» УК КР) и УК Российской Федерации (ст. 317 «Убийство сотрудника правоохранительного органа» УК РФ) ограничились только двумя категориями должностных лиц: сотрудника правоохранительного органа и военнослужащего.

Кроме этого, хотелось бы обратить внимание на допущенные неточности применительно к нашей теме и в других вопросах в действующем УК РК.

Так, во-первых, п.8 ст. 54 Обстоятельства, отягчающие уголовную ответственность и наказание УК РК «совершение уголовного правонарушения в отношении лица или его близких в связи с выполнением данным лицом своего служебного, профессионального или общественного долга» следует дополнить словами из диспозиции ст. 380-1 УК РК «либо из мести за выполнение служебных обязанностей».

Во-вторых, имеется несоответствие названия статьи и содержания диспозиции ч.1 ст. 380-1 УК РК.

Так, «посягательство» на жизнь это есть неоконченное преступление, так как в результате посягательства на жизнь указанных должностных лиц смерть может наступить, а может и нет. То есть имеет место покушение, которое согласно ч.3 ст. 24 УК РК понимается как «действия (бездействие), совершенные с прямым умыслом, непосредственно направленные на совершение преступления, если при этом преступление не было доведено до конца по независящим от лица обстоятельствам». В то время как «причинение смерти» это есть убийство, которое согласно ч.1 ст. 99 УК РК понимается как «противоправное умышленное причинение смерти другому человеку».

Заключение

С учетом проведенного исследования предлагаем продолжить работу по дальнейшему совершенствованию действующего уголовного законодательства Республики Казахстан путем реализации следующих предложений.

¹ Закон Республики Казахстан № 561-IV ЗРК от 16 февраля 2012 года «О воинской службе и статусе военнослужащих» // «Казахстанская правда» от 25.02.2012 г. № 57 (26876); Егемен Қазақстан» 2012 жылғы 25 ақпандағы № 70-71 (27143), 2012 жылғы 28 ақпандағы № 72-73 (27145); Ведомости Парламента РК 2012 г., № 5, ст. 40.

1. Как видим принятие ст. 380-1 УК РК это вполне вынужденная, но вместе с тем необходимая мера государства.

Так, например, в поздравительном обращении к ветеранам и сотрудникам органов внутренних дел РК по случаю для полиции, министра внутренних дел РК генерал-лейтенанта полиции Е.З. Тургымбаева были приведены такие данные, что за период суверенного развития Казахстана при выполнении служебного долга погибли 791 сотрудник органов внутренних дел, а 2755 сот-

рудников получили ранения.

2. Наказание как мера государственного принуждения является уголовно-правовой формой вынужденного признания государством наличия в обществе антагонистских противоречий, неспособности государства устранить корни преступности, обеспечить безопасность общества и государства и защитить законные права и свободы личности от общественно опасных посягательств.

СПИСОК ИСПОЛЬЗОВАННОЙ ЛИТЕРАТУРЫ:

1 Дуйсенов Э.Э. Комментарий к Закону Республики Казахстан «О государственной службе Республики Казахстан (постатейный). – Алматы, 2016. – 304 с.

2 Борчашвили И.Ш. Комментарий к Уголовному кодексу Республики Казахстан. Особенная часть. (том 2). – Алматы: Жети Жаргы, 2015. – 1120 с.

REFERENCES:

1 Duysenov E. E. Commentary to the Law of the Republic of Kazakhstan «On the State Service of the Republic of Kazakhstan (article-by-article). - Almaty, 2016. - 304 p.

2 Borchashvili I. S. Commentary to the Criminal Code of the Republic of Kazakhstan. The special part. (volume 2). - Almaty: Zheti Zhargy, 2015 – - 1120 p.

Сведения об авторе:

Батырбай Нурбол Мухтарович – докторант Каспийского общественного университета, г. Алматы, пр. Достык 85 А, 8 7762195555 (nurbol_kz7@mail.ru).

Автор туралы мәліметтер:

Батырбай Нұрбол Мұхтарұлы – Каспий қоғамдық университеті докторанты, Алматы қ, Достық даңғалы 85 А, 87762195555, (nurbol_kz7@mail.ru)

Information about the authors:

Batyrbay Nurbol Muhtarovich - Doctoral student of the Caspian University, Almaty, Dostyk Ave. 85 A, 8776 2195555, (nurbol_kz7@mail.ru)

А.В. ГАЙДАШКаспийский общественный университет, Алматы, Казахстан
(a.v.gaidash@gmail.com)**НАСЛЕДОВАНИЕ КРИПТОВАЛЮТЫ:
ВОПРОСЫ ТЕОРИИ И ПРАКТИКИ**

Аннотация: С развитием информационных технологий и экономики в оборот вовлекаются новые информационные объекты, имеющие нематериальную (бестелесную) природу, правовой режим которых в качестве объекта гражданских прав не определен. Данные объекты имеют цифровую форму и приобретают действительную или потенциальную коммерческую ценность. К рассматриваемым объектам относятся цифровая валюта, цифровой аккаунт, доменные имена, трехмерные модели вещей, данные цифровых аккаунтов/учетных записей, объекты виртуальной реальности - персонажи (аватары), их снаряжение, виртуальная валюта, криптовалюта, токены, существующие на основе технологий распределенных реестров, персональные и большие пользовательские данные в цифровой форме и многие другие.

Цель исследования – сформировать целостное представление о цифровых данных как об объекте наследования.

Методологическую основу составляют общенаучные методы: анализ, синтез, обобщение, абстрагирование, системный и структурный метод и другие. Наряду с общенаучными методами использовались и частно-научные методы: сравнительно-правовой, технико-юридический, формально-логический, описательный.

Достигнутые результаты. К производным способам приобретения права на цифровые данные относятся приобретение права на цифровые данные по договору, приобретение права на цифровые данные в порядке наследования за физическим лицом / реорганизации юридического лица.

Краткие выводы. Исходя из результатов исследования автором разработаны научные рекомендации по совершенствованию гражданского законодательства по вопросам наследования криптовалюты.

Ключевые слова: криптовалюта, цифровая валюта, наследство, наследование, Биткоин, Блокчейн.

**КРИПТОВАЛЮТАҒА МҰРҒЕРЛІК: ТЕОРИЯЛЫҚ ЖӘНЕ ПРАКТИКАЛЫҚ
МӘСЕЛЕРІ**

Аннотация: Ақпараттық технологиялар мен экономиканың дамуымен айналымға материалдық емес (бөлінбейтін) сипаты бар, құқықтық режимі азаматтық құқықтар объектісі ретінде анықталмаған жаңа ақпараттық объектілер тартылады. Бұл нысандар сандық болып табылады және нақты немесе ықтимал коммерциялық құндылыққа ие болады. Қарастырылып отырған нысандарға сандық валюта, сандық шот, домендік атаулар, заттардың үш өлшемді модельдері, сандық шоттар/шоттар туралы мәліметтер, виртуалды шындық объектілері - кейіпкерлер (аватарлар), олардың жабдықтары, виртуалды валюта, суртосуренсу, таратылған тіркеу технологиялары негізінде бар таңбалауыштар, жеке және үлкен сандық деректер және басқалар кіреді.

Зерттеудің мақсаты-мұрагерлік объектісі ретінде сандық деректердің тұтас көрінісін қалыптастыру.

Әдіснамалық негізді жалпы ғылыми әдістер құрайды: талдау, синтез, жалпылау, абстракция, жүйелік және құрылымдық әдіс және басқалар. Жалпы ғылыми әдістермен қатар жеке ғылыми әдістер де қолданылды: салыстырмалы-құқықтық, техникалық-құқықтық, формальды-логикалық, сипаттамалық.

Қол жеткізілген нәтижелер. Цифрлық деректерге құқықты сатып алудың туынды тәсілдеріне шарт бойынша цифрлық деректерге құқықты сатып алу, жеке тұлғаға мұрагерлік тәртібімен цифрлық деректерге құқықты сатып алу / заңды тұлғаны қайта ұйымдастыру жатады.

Қысқаша қорытынды. Зерттеу нәтижелеріне сүйене отырып, автор суртосуренсу мұрагерлік мәселелері бойынша азаматтық заңнаманы жетілдіру бойынша ғылыми ұсыныстар жасады.

Түйіндемесөздер: криптовалюта, сандық валюта, мұра, мұрагерлік, Биткоин, блокчейн.

INHERITANCE OF CRYPTOCURRENCY: QUESTIONS OF THEORY AND PRACTICE

Abstract: With the development of information technologies and the economy, new information objects that have an immaterial (disembodied) nature are involved in circulation, the legal regime of which is not defined as an object of civil rights. These objects have a digital form and acquire actual or potential commercial value. The objects under consideration include digital currency, digital account, domain names, three-dimensional models of things, data from digital accounts/accounts, virtual reality objects-characters (avatars), their equipment, virtual currency, cryptocurrency, tokens that exist based on distributed registry technologies, personal and large user data in digital form, and many others.

The purpose of the study is to form a holistic view of digital data as an object of inheritance.

The methodological basis consists of general scientific methods: analysis, synthesis, generalization, abstraction, system and structural methods, and others. Along with general scientific methods, private scientific methods were also used: comparative-legal, technical-legal, formal-logical, descriptive.

Achieved results. Derivative methods of acquiring the right to digital data include the acquisition of the right to digital data under a contract, the acquisition of the right to digital data in the order of inheritance for an individual / reorganization of a legal entity.

Brief conclusions. Based on the results of the study, the author developed scientific recommendations for improving civil legislation on the inheritance of cryptocurrency.

Key words: cryptocurrency, digital currency, inheritance, inheritance, Bitcoin, Blockchain.

Введение

Формирование принципиально новой технологической среды на базе современных цифровых технологий оказывает существенное влияние на экономику, политику и социальные процессы современного мира. Влияние современной технологической революции («цифровой революции») распространилось на систему права, как на национальном, так и на международном уровне. Применяемые в самых разнообразных областях человеческой деятельности передовые цифровые технологии, под которыми автор понимает Интернет вещей (Internet of things), искусственный интеллект и машинное обучение (Artificial intelligence & Deep learning), технологии на принципах распределенного реестра (Blockchain), «облачные» компьютерные сервисы и вычисления (Cloud computing), «умные» комплексы и устройства (Smart everything), Большие данные (Big Data), виртуальная и дополненная реальность (Augmented & additive reality), современные биоинженерные технологии (Biotech), системы кибербезопасности (Cybersecurity), а также социальные сети (Facebook, VK, Twitter), цифровые двойники (Digital twins), цифровые технологические платформы (агрегаторы) и связанные с ними иные технологии, создали технологический базис для формирования принципиально новой среды гражданско-правового регулирования.

Последние технические достижения в совокупности с дальнейшим развитием науки и техники, как отмечается в документах Всемирной организации интеллектуальной собственности (ВОИС) [1], упраздняют традиционные границы между областями знаний и технологий, способствуют проникновению инноваций в новые, более сложные области техники.

В силу фундаментальных сдвигов под воздействием цифровых технологий созданы способные к участию в имущественном обороте

новые цифровые объекты (криптовалюты и токены, виртуальное имущество, искусственный интеллект и роботизированные устройства, цифровые двойники, большие данные и др.), появились новые виды услуг (сервисов) (компьютерные облачные вычисления и сервисы, разнообразные «умные» устройства, технологические цифровые платформы, смарт-контракты и др.), формируется новая среда виртуального общения в виде социальных сетей.

Влияние цифровых технологий определяет потребность развития современного гражданско-правового регулирования с использованием цифровых объектов, цифровых технологических платформ, новых видов цифровых услуг, субъектов имущественного гражданского оборота. Широкое использование современных цифровых технологий, технических возможностей способствует формированию новой технологической среды регулирования и, одновременно, актуализирует проблему адаптации гражданско-правового регулирования к возможностям применения цифровых технологий, правовой охраны и использования современных результатов интеллектуальной деятельности в сфере цифровых технологий. Современные цифровые технологии оказывают существенное влияние на развитие традиционных отраслей экономики и стали составной частью современных управленческих систем в сферах государственного управления, обороны страны, безопасности государства и обеспечения правопорядка [2, с. 4].

В настоящее время во многих сферах человеческой деятельности нашли применение цифровые монеты и криптовалюта. Развивающийся тренд на использование криптовалют в качестве средства инвестирования ставит вопрос о возможности ее наследования. Пока прецедентов с наследованием криптовалют еще не было. Но учитывая темпы прогресса нельзя утверждать, что такое не случится.

Методы и материалы

В исследовании использовались общенаучные методы: анализ, синтез, обобщение, абстрагирование, системный и структурный метод и другие. Наряду с общенаучными методами использовались и частно-научные методы: сравнительно-правовой, технико-юридический, формально-логический, описательный.

Результаты

Характерной особенностью современных общественных отношений является стремительное развитие информационных технологий, открывших возможности для масштабной «оцифровки» информации, безграничного создания и обмена информации, выраженной в цифровой форме.

Информационные технологии представляют универсальные способы сбора, хранения, передачи, отображения, обработки цифровых данных, которые приводят к быстрому росту объема данных, скорости их производства, количества производителей, распространения данных. При этом цифровые данные меняются не только количественно, но и качественно. Стремительно развиваются различные сквозные цифровые технологии - технологии Больших данных, Интернета вещей, блокчейна, искусственного интеллекта, когнитивных систем и другие, которые, тесно взаимодействуя друг с другом, позволяют не только человеку, но и непосредственно устройствам путем запуска определенных алгоритмов производить новые цифровые данные и обмениваться ими.

Имея свои особенности, тем не менее, все эти объекты относимы к информации, а именно к закодированной информации, выраженной в виде числовой записи (цифровым данным).

Рассматриваемые объекты участвуют в экономическом обороте, представляют интерес при наследовании, создании конкурсной массы при банкротстве физических и юридических лиц/индивидуальных предпринимателей, раздела имущества супругов, выдела доли.

Нужды современного гражданского оборота диктуют не только необходимость установления правового режима цифровых данных в качестве объектов гражданских прав, но и выработку понятийного аппарата с учетом всего многообразия новых видов цифровых данных, а также их соотношения.

В связи с этим необходимо проведение сравнительного анализа гражданско-правового регулирования отношений, возникающих в связи с охраной и оборотом цифровых данных, учитывая накопившийся опыт правового регулирования в Германии, США и России.

Обсуждение

Прежде чем перейти к вопросу наследования криптовалюты, необходимо разобраться в поня-

тийном аппарате.

Криптовалюта - цифровая (виртуальная) валюта, единица которой - монета (англ. - coin). Защищена от подделки, так как представляет собой зашифрованную информацию, скопировать которую невозможно [3].

Криптовалюта – это зашифрованный нерегулируемый цифровой актив, использующийся в качестве аналога валюты в обменных операциях. Криптовалюта не имеет физической формы, она существует только в электронной сети в виде данных. Обмен через криптовалюту происходит примерно так же, как обмен электронными письмами, отсюда гораздо меньшее время обработки операции, чем через банк, минимальные комиссии и отсутствие посредника.

Учет криптовалюты называется блокчейном (англ. blockchain), и он ведется коллективно всеми участниками сети, имеющими данную валюту. Каждая криптовалюта программируется и идентифицируется с помощью сложного кода.

Bitcoin – не единственная криптовалюта, но первая в истории и самая популярная. Неофициально Bitcoin уже называют «цифровым золотом». Важным аспектом криптовалюты является технология, на которой она основана, т.к. именно она определяет безопасность осуществления операций. Помимо Bitcoin есть еще целая группа так называемых «альткоинов», которые также активно растут. Среди ведущих альткоинов можно выделить Litecoin, Ripple, Ethereum и Dash.

Ученые Республики Казахстан утверждают, что:

1) существование и использование традиционных валют обуславливается наличием эмитента-государства, его обеспечительных активов и законодательной гарантией соответствующих безусловных обязательств Национального Банка.

2) криптовалюты обращаются в частных системах, которые никак не регулируются. Данный факт не оставляет государство равнодушным, поскольку оно привыкло, что в отношении его платежных агентов законодательно закреплен валютный контроль, применяются меры противодействия финансированию терроризма и отмыванию денег, блокировка счета, инкассовые распоряжения, то с криптовалютами такой возможности нет.

3) существующие способы защиты прав на деньги не распространяются на криптовалюту.

4) существование и хождение криптовалют обусловлено не функцией государства по созданию общего мерила для товаров, работ и услуг, и обеспечения, а энтузиазмом ее добытчиков и появлением профессиональных инвесторов на соответствующем рынке.

5) привлекательный рост и неожиданное падение курса криптовалют обусловлены факторами, которые не понимают эксперты-экономисты

[4, с. 42].

Таким образом, можно выявить следующие особенности криптовалюты:

1) нет возможности определить кому принадлежит криптовалюта (анонимность).

2) не существует реестров криптовалютных инвесторов;

3) невозможно получить документального подтверждения собственности на криптовалюту.

Чтобы занять криптовалюту, достаточно завести специальный электронный кошелек. Совершать какие-то операции с виртуальными деньгами может только их владелец, который знает адрес своего кошелька и ключ доступа к нему.

Анонимный характер криптовалют, несомненно, привлекает инвесторов. Правительства многих стран пытаются ввести регулирование криптовалют, чтобы сделать их более прозрачными. Но пока такие попытки не дают ощутимых результатов, а значит и приравнять цифровые активы к традиционным инвестиционным инструментам нельзя.

Развивающийся тренд на использование криптовалют в качестве средства инвестирования ставит вопрос о возможности ее наследования. Располагая определенным количеством цифровых активов, возникает вопрос о возможности передачи их по наследству, как те же акции или облигации. И пусть пока ничего не известно о случаях, в которых криптовалюту унаследовали, нельзя отрицать, что это может кому-то понадобиться.

Несмотря на отсутствие законодательного урегулирования данного вопроса сегодня существует возможность наследования как по завещанию, так и по закону. Все способы передачи права собственности на криптовалюты по наследству, можно разделить на две группы. Первая – это способы «estate planing», т.е. связанные с планированием собственником судьбы своего имущества после его смерти. Вторая – способы, которые применяются в случаи, когда наследодатель никаким образом не выразил свою волю.

Что касается первой группы способов, основной проблемой в данной связи является тот факт, что, даже когда воля наследодателя закреплена в завещании или иным способом, то прямое указание частного ключа к кошельку ставит под угрозу сохранение на нем криптовалютных средств, поскольку к завещанию или иному документу помимо лица, для которого предназначается данный ключ, может быть доступ и у иных лиц, что в случаи их недобросовестности может привести к потери всего объема криптовалюты без возможности привлечь нарушителя к ответственности.

Тем не менее в настоящее время существуют несколько способов передать (завещать) данное цифровое имущество:

1. Применение классического завещания с соблюдением особенностей его содержания в части указания публичного адреса и частного ключа. Например, в самом тексте завещания указывать только публичный адрес (адреса), а ключ (ключи) хранить в письме, адресованное конкретному наследнику, у нотариуса или в банковской ячейке.

Также можно заранее разделить ключ на несколько частей между всеми наследниками, а в завещании описать в каком порядке эти части соединить. Данный способ удобен, поскольку позволяет обеспечить 100% доступ к кошельку каждого из наследников. Можно соединить первый и второй варианты: одну часть ключа передать наследнику, второй – юристу-распорядителю.

2. Использование системы отсроченного платежа. Такой способ подходит только для криптовалюты, хранящейся на онлайн и мобильных кошельках. Многие сервисы, предоставляющие услуги обслуживания таких кошельков, содержат данную функцию. Суть проста: вы указываете номер электронного или банковского счета или адрес иного криптовалютного кошелька (если о наличии таковом у наследников вам известно), на которые будут переведены все ваши единицы криптовалюты, и срок, по истечению которого перевод будет осуществлен. Как правило, незадолго до назначенного срока сервис уведомит вас о предстоящей операции, и вы всегда можете её отсрочить еще раз.

3. Недостатком второго способа, в случаи если вам неизвестно наличие криптовалютного кошелька у приемника, является моментальное конвертирование единиц криптовалюты в фиатные деньги, что не всегда может иметь положительный эффект ввиду быстро меняющейся разницы курсов стоимости такого имущества. Для решения данной проблемы существуют специальные интернет-ресурсы, занимающиеся наследованием цифровых активов. Здесь собственник может действовать как открыто, так и анонимно, указав в своем аккаунте необходимые данные о кошельке, контактные данные лиц-приемников и срок, через который сервис уведомит указанных лиц о наличии данной собственности.

4. Последний способ может применяться только к криптоактивам, хранящимся на бумажных или аппаратных кошельках. Использование банковской ячейки или иного частного хранилища в такие случаи является оптимальным решением. Доступ же в свою очередь может осуществляется и через завещание, и с помощью норм о наследовании по закону.

К сожалению, далеко не всегда лицо может заранее позаботиться о будущем своего имущества. В такие случаи отсутствие специальных норм о наследовании цифровых финансовых

активов, ощущается наиболее остро. Если обратиться к практике зарубежных стран, то наиболее простое решение приняла Германия – если указание на наличие у наследодателя криптовалюты нет в завещании, значит такого рода имущество никогда не существовало у данного лица. Многие иностранные юристы, рекомендуют указывать доходы от использования криптовалюты в налоговых декларациях, что в последствии поможет наследникам и их адвокатам узнать о наличии активов и начать процедуру получения прав на него.

На сегодняшний день в случае отсутствия завещания, криптовалюту можно наследовать только если она хранится на онлайн или мобильном кошельке и обслуживается соответствующими операторами криптовалютных бирж, т. е. когда есть определённые администраторы, к которым можно предъявить соответствующие требования. Как отмечает представитель компании Netcoins Майкл Фогель: «Если монеты размещены на известной бирже или у третьей стороны, то при помощи услуг адвоката можно попробовать доказать, что вы являетесь новым владельцем криптовалютного аккаунта» [5].

Очевидно, что такой способ достаточно неудобен ввиду его длительности, дороговизны и сложности доказывания, так как анонимность владельца кошелька и желание руководства обезопасить себя и своих пользователей от мошенников играют не в пользу наследника. В этой связи, думается, что урегулирование процесса передачи прав собственника на аккаунты (или на имущество за ними закрепленного) от криптовалютной биржи к наследникам, является приоритетной задачей, стоящей перед законодателем в области наследования цифровых финансовых активов.

Однако, даже после урегулирования соответствующих пробелов в рамках национального законодательства могут возникать проблемы, связанные с вопросами международного частного права, поскольку пользователь биржи и сама биржа, могут принадлежать к порядкам различных государств, где вопросы наследования криптовалюты регулируются по-разному. Отсюда вытекает необходимость международного урегулирования вопросов, связанных с цифровыми активами, в том числе и в области их наследования.

Также активно обсуждается возможность передачи криптовалюты наследникам при помощи набирающей силу технологии смарт-контрактов, которые будут оповещать правопреемников или переводить соответствующие активы на указанные в контракте счета, в случае неактивности пользователя в течении длительного времени. Плюсы такого способа, заключается в том, что он сохраняет анонимность владельца и в своем применении не требует никаких действий со стороны третьих лиц.

Заключение

На основании вышеизложенного, можно прийти к следующим выводам.

Криптовалюта постепенно входит в нашу жизнь. Использование виртуальных денег пока не носит массового характера, но представляет интерес для инвесторов и трейдеров. Сейчас эта сфера слабо регулируется государством, так как нет чёткого представления как это сделать. Со временем ситуация скорее всего изменится и криптовалюты обретут какой-то законный статус. Может быть, криптовалюта будет передаваться по наследству наравне с другим имуществом: ценными бумагами, деньгами и прочими активами.

На данный момент в Казахстане разработан проект Закона Республики Казахстан «О внесении изменений и дополнений в некоторые законодательные акты Республики Казахстан по вопросам регулирования цифровых технологий». И соответственно можно утверждать, что в Республике Казахстан только начинает формироваться законодательная база регулирования цифровых финансовых активов. В тоже время сами общественные отношения, связанные с использованием криптовалюты и требующие регламентации, появляются все чаще, в том числе остро стоит вопрос о наследовании такого вида цифровых активов.

Несмотря на отсутствие специальных норм, сегодня существуют разнообразные способы передачи прав собственников на такое имущество по наследству. Однако большинство из них связаны с планированием судьбы своих активов наследодателем при жизни. К сожалению, далеко не всегда такое четкое распоряжение остается в случае стечения неблагоприятных обстоятельств. В этом случае возможность получения криптовалюты наследниками сильно снижается, ввиду чего именно вопросы передачи криптовалют от операторов (администраторов) криптовалютных бирж к правопреемникам, в случае отсутствия завещания должны быть законодательно урегулированы в первую очередь. Также необходимы официальные разъяснения по передаче права собственности способами «estate planning».

Ввиду того, что цифровые технологии сделали мир глобальным, необходимо международное урегулирование различных вопросов, связанных с цифровыми активами и с криптовалютой, в частности, поскольку расширение данных сфер с течением времени неизбежно, а активное участие в них интернациональных организаций обуславливает появление частых коллизии между правовыми нормами различных государств.

Таким образом, приобрести право собственности на криптовалюту по наследству возможно, однако, для обеспечения стабильного существования таких общественных отношений, необходимы не только соответствующая заинтересованность самого владельца криптовалютного кошелька, но и своевременное, проработанное законодательное урегулирование.

СПИСОК ИСПОЛЬЗОВАННОЙ ЛИТЕРАТУРЫ:

- 1 WIPO Technology Trends 2019: Artificial Intelligence // <http://www.wipo.int>.
- 2 Карцхия А.А. Гражданско-правовая модель регулирования цифровых технологий: Автореф. дисс. ...доктор юрид. наук. – 2019. – 44 с.
- 3 Сулейменов М.К. Цифровизация и совершенствование гражданского законодательства // <https://www.zakon.kz/5009131-tsifrovizatsiya-i-sovershenstvovanie.html>.
- 4 Карагузов Ф., Бондарев А. Ценные бумаги и деньги как объекты гражданских прав. Учебное пособие, 2019.
- 5 Фогель М. Как передать биткойны по наследству

REFERENCES:

- 1 WIPO Technology Trends 2019: Artificial Intelligence // <http://www.wipo.int>.
- 2 Karchija A.A. Grazhdansko-pravovaja model' regulirovanija cifrovyh tehnologij: Avtoref. diss. ...doktor jurid. nauk. – 2019. – 44 s.
- 3 Sulejmenov M.K. Cifrovizacija i sovershenstvovanie grazhdanskogo zakonodatel'stva // <https://www.zakon.kz/5009131-tsifrovizatsiya-i-sovershenstvovanie.html>.
- 4 Karagusov F., Bondarev A. Cennye bumagi i den'gi kak obekty grazhdanskih prav. Uchebnoe posobie, 2019.
- 5 Fogel' M. Kak peredat' bitkojny po nasledstvu

Сведения об авторе:

Гайдаш Аркадий Валерьевич - сеньор-лектор Высшей школы права «Әділет» Каспийского общественного университета, магистр юридических наук, г. Алматы, пр. Достык 85 А, 8 776 100 09 00, a.v.gaidash@gmail.com.

Автор туралы мәліметтер:

Гайдаш Аркадий Валерьевич - Каспий қоғамдық университетінің «Әділет» Жоғары құқық мектебінің сеньор-лекторы, заң ғылымдарының магистрі, Алматы қ, Достық даңғалы 85 А, 8 776 100 09 00, a.v.gaidash@gmail.com.

Information about the authors:

Gaidash Arkadii - Senior lecturer of the Higher School of Law «Adilet» of the Caspian University, Master of Law, Almaty, Dostyk Ave. 85 A, 8 776 100 09 00, a.v.gaidash@gmail.com.

А.В. ГАЙДАШ^{1*}, Г.Л. НУРТАЕВА²¹²Каспийский общественный университет, Алматы, Казахстан(*a.v.gaidash@gmail.com; ²ngl_81@mail.ru)

СУБЪЕКТЫ НАСЛЕДОВАНИЯ ПО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВУ РЕСПУБЛИКИ КАЗАХСТАН

Аннотация. Важнейшим элементом любого правоотношения (и наследственное правоотношение не исключение) являются его субъекты, т.е. лица или организации, за которыми закон признает свойство правосубъектности, а именно возможности быть носителями прав и обязанностей в рамках правоотношений. В правовой литературе отсутствует единая точка зрения на возможность считать тех или иных лиц субъектами наследственного правоотношения. Обусловлено это в том числе разнообразием взглядов на само наследственное правоотношение, момент его возникновения и содержание.

Круг субъектов наследственных правоотношений может определяться как при помощи завещания, так и на основании закона. Наследник не должен обладать полной дееспособностью или достичь определенного возраста. Наследниками могут быть как физические, так и юридические лица. Наследниками могут быть также юридические лица, государство.

В статье рассматривается круг лиц, могущих выступать в качестве наследников. Дается их характеристика с учетом гражданской правосубъектности. Особый акцент делается на таком наследнике по завещанию, как юридическое лицо. Анализируются различные ситуации о возможности наследования в случае их реорганизации от момента совершения завещания до момента открытия наследства.

Ключевые слова: наследник, насцитурус, юридическое лицо, наследство.

ҚАЗАҚСТАН РЕСПУБЛИКАСЫНЫҢ ЗАҢНАМАСЫ БОЙЫНША МҰРАГЕРЛІК СУБЪЕКТІЛЕРІ

Аннотация: Кез келген құқықтық қатынастардың маңызды элементі (және мұралық құқықтық қатынастар ерекшелік емес) оның субъектілері, яғни заң құқық субъектілік қасиетін, атап айтқанда құқықтық қатынастар шеңберінде құқықтар мен міндеттерді тасымалдаушы болу мүмкіндігін мойындайтын тұлғалар немесе ұйымдар болып табылады. Құқықтық әдебиетте қандай да бір адамдарды мұрагерлік құқықтық қатынастар субъектілері деп санауға мүмкіндікке бірыңғай көзқарас жоқ. Бұл оның ішінде мұрагерлік құқықтық қатынастардың өзіне, оның пайда болу сәті мен мазмұнына деген көзқарастың әртүрлілігімен байланысты.

Мұрагерлік құқықтық қатынастар субъектілерінің шеңбері өсиет көмегімен де, заң негізінде де айқындалуы мүмкін. Мұрагер толық әрекетке ие болмауы немесе белгілі бір жасқа жетуі тиіс. Жеке және заңды тұлғалар мұрагерлер бола алады. Заңды тұлғалар, мемлекет де мұрагерлер бола алады.

Мақалада мұрагерлер ретінде әрекет ете алатын адамдар тобы қарастырылады. Азаматтық құқық субъектілігін ескере отырып, олардың сипаттамасы беріледі. Заңды тұлға ретінде өсиет бойынша мұндай мұрагерге ерекше назар аударылады. Өсиет жасалған сәттен бастап мұра ашылған сәтке дейін қайта ұйымдастырылған жағдайда мұрагерлік мүмкіндігі туралы әртүрлі жағдайлар талданады.

Түйіндемесөздер: Мұрагер, насцитурус, заңды тұлға, мұра.

SUBJECTS OF INHERITANCE UNDER THE LEGISLATION OF THE REPUBLIC OF KAZAKHSTAN

Abstract: The most important element of any relationship (genetic relationship is not an exception) are entities, i.e. individuals or organisations, for which the law recognizes a property of personality, the ability to be the bearers of rights and duties in legal relations. In the legal literature, there is no single point of view on the possibility of considering certain persons as subjects of a hereditary legal relationship. This is due, among other things, to the diversity of views on the hereditary legal relationship itself, the time of its origin, and its content.

The range of subjects of hereditary legal relations can be determined both by means of a will and on the basis of the law. The heir must not have full legal capacity or reach a certain age. Heirs can be both individuals and legal entities. Legal entities and the state can also be heirs.

The article considers the range of persons who can act as heirs. Their characteristics are given taking

into account civil legal personality. Special emphasis is placed on such a testamentary heir as a legal entity. Various situations are analyzed about the possibility of inheritance in the case of their reorganization from the moment of making a will to the moment of opening an inheritance.

Key words: the heir, nasciturus, a legal entity inheritance.

Введение

Наследственные правоотношения - общественные отношения, возникающие при переходе материальных и нематериальных благ умершего лица другим лицам в порядке наследования независимо от основания наследования.

Субъектами наследственных правоотношений являются наследники. Наследниками могут быть физические лица, указанные в завещании или в законе и находящиеся в живых в день открытия наследства, а также зачатые при жизни наследодателя и родившиеся живыми после открытия наследства дети. Эти лица являются правопреемниками наследодателя. При этом закон не ограничивает круг наследников дееспособностью, по возрасту, отношением к гражданству какой-либо страны. Это значит, что наследниками могут быть не только совершеннолетние, но и несовершеннолетние лица, а также дееспособные и недееспособные граждане. Призываться к наследованию могут граждане РК, иностранные граждане и лица без гражданства.

Данные положения относятся к наследованию по закону и по завещанию.

Методы и материалы

Методологической основой научной статьи является комплексный метод, включающий в себя общенаучные методы познания, так и методы познания, присущие юридической науке.

Результаты

Институт наследования традиционно является одной из главных областей, исследуемых и разрабатываемых отечественными учеными-цивиристами. Рассмотренные работы многих авторов, научные статьи, публикации и комментарии качественно характеризуют институт наследования в целом, а также уделяют большое внимание практике применения законодательства о наследовании по закону, как неотъемлемой части рассматриваемого института. В силу перманентно меняющегося законодательства, модернизации старых понятий, требований и условий практического применения рассматриваемой тематики перечень опубликованных трудов непрерывно пополняется. На основании изученного материала можно сделать вывод о научной обоснованности и степени исследованности рассматриваемой темы.

Обсуждение

В соответствии с положениями ГК РК¹ наследниками могут быть любые субъекты гражданс-

ких правоотношений. В частности, физические и юридические лица, а также государство (ст. 1044 ГК РК).

В юридической литературе периодически возникает вопрос о том, являются ли участниками наследственного правоотношения нотариусы и другие должностные лица, а также душеприказчики, рукоприкладчики и отказополучатели.

По мнению Н.А. Волковой и О.Ю. Ильиной субъектами наследственного правоотношения, помимо наследодателя и наследников, выступают и другие лица, не являющиеся наследниками, например, душеприказчик и отказополучатель [1, с. 60]. По мнению О.В. Кутузова наследники вступают в правоотношения не только между собой, но и с широким кругом лиц, указанных в законе. К ним относятся нотариус, исполнитель завещания, отказополучатель, кредиторы наследодателя, должностные лица государственных органов [2, с. 33]. Мы не можем согласиться с этими высказываниями.

Правоотношения с участием отказополучателя не являются наследственными потому, что обязанность по исполнению завещательного отказа переходит к легатарии не от наследодателя, а от наследника, доля которого обременена отказом. Отказополучатель связан обязательственными отношениями с последним. Отношения с участием органов нотариата и свидетелей носят исключительно процессуальный характер и заключаются в оказании наследнику содействия в осуществлении его права, в то время как наследственное правоотношение является по своей природе материально-правовым.

Душеприказчика следует рассматривать в качестве самостоятельного субъекта обязательственного правоотношения по реализации выраженной в завещании последней воли наследодателя, так как идея отождествления статуса исполнителя завещания со статусом представителя встречает множество препятствий и не является достаточно обоснованной. При этом следует признать вполне допустимым осуществление функций душеприказчика юридическим лицом в том случае, если оно является наследником по завещанию.

Что же касается рукоприкладчика, то принято считать, что он является посторонним лицом и техническим исполнителем завещания.

Соответственно можно прийти к выводу о том, что все указанные лица не могут являться участниками наследственных правоотношений, так как их действия направлены на оформление и реализацию наследственного правоотношения.

¹ Гражданский кодекс Республики Казахстан (Особенная часть) от 1 июля 1999 года // «Казахстанская правда» от 17 июля 1999 года № 172-173; Ведомости Парламента Республики Казахстан, 1999 г., № 16-17, ст. 642.

Не менее важным является вопрос наследования юридического лица. В п. 2 ст. 1044 ГК РК прямо указано, что к наследованию по завещанию могут призываться также указанные в нем юридические лица, существующие на день открытия наследства. Данное определение не позволяет дать однозначный ответ на вопрос, какие именно юридические лица могут быть призваны к наследованию: только те, которые продолжают существовать в неизменном виде, или же могут наследовать и юридические лица, подвергшиеся реорганизации.

По мнению З.У. Гасанова факт существования юридического лица на момент открытия наследства должен быть подтвержден сведениями из Единого государственного реестра юридических лиц [3, с. 110].

В.В. Суденко отмечает, что на месте реорганизованного юридического лица возникает совершенно новое юридическое лицо или несколько других организаций, в то время как непосредственная воля завещателя была направлена на изначально существовавшую организацию [4, с. 3].

Е.А. Янушкевич считает, что реорганизованное юридическое лицо к наследованию не призывается, так как право наследования в субъективном смысле принадлежит конкретному лицу и возникает лишь с момента открытия наследства. Будучи же еще не возникшим, оно не может переходить в порядке правопреемства к реорганизуемым юридическим лицам [5, с. 67].

С этим трудно не согласиться, так как реорганизация влечет к прекращению существования изначально созданного юридического лица и приводит к созданию одного или нескольких юридических лиц. Отсюда вытекает еще один вполне обоснованный вопрос: что делать, если реорганизация началась уже после открытия наследства? Некоторые авторы считают, что если в период после открытия наследства, но до истечения срока на его принятие, юридическое лицо, указанное в завещании, завершит реорганизацию, то право наследования приобретает его универсальный правопреемник либо, при отсутствии такового, иной правопреемник, назначенный комиссией по реорганизации [4, с. 10].

Таким образом, можно сделать вывод, что вопрос, касающийся наследования юридических лиц, является проработанным не до конца и оставляет много белых пятен в действующем законодательстве.

Действующее наследственное законодательство много внимания уделяет несовершеннолетним детям, которые могут быть не только возможными, но и реальными наследниками независимо от своего возраста. Более того, закон обеспечивает интересы ещё не родившихся детей (насцитурусов). Так, завещатель может

завещать своё имущество ещё не родившимся детям, внукам и другим родственникам. Завещатель не может лишить детей, являющихся его возможными наследниками по закону, наследства. Они в любом случае будут иметь право на обязательную долю. Дети независимо от возраста признаются возможными наследниками по закону первой очереди (ст. 1061 ГК РК).

Законодательство Республики Казахстан определяет особый статус наследников по закону, заключающийся в предоставлении обязательной доли наследственного имущества. В соответствии со ст. 1069 ГК РК несовершеннолетние или нетрудоспособные дети наследодателя, а также его нетрудоспособные супруг и родители наследуют, независимо от содержания завещания, не менее половины доли, которая причиталась бы каждому из них при наследовании по закону (обязательная доля).

В случае рождения ребенка в течение двухсот восьмидесяти дней с момента расторжения брака (супружества), признания его недействительным или с момента смерти супруга матери ребенка отцом ребенка может быть признан бывший супруг матери, если не доказано иное.

Если ребёнок родился в течение 280 дней после смерти супруга матери, его отцом считается супруг матери, ребёнок признаётся его наследником по закону и наследует наряду с другими наследниками. В случае рождения ребёнка в течение 280 дней после прекращения брака или признания брака недействительным его отцом также признаётся супруг матери, если не доказано иное (п. 3 ст. 47 Кодекса РК «О браке и супружестве»)¹. Даже если между родителями и ребёнком нет биологической связи, но супруги при регистрации рождения ребёнка записаны его отцом и матерью, они, как и их родственники, являются возможными наследниками друг друга. При рождении ребёнка вне брака для защиты прав и законных интересов ребёнка закон устанавливает возможность признания отцовства фактическим отцом, установление отцовства в судебном порядке и установление факта признания отцовства в случае смерти фактического отца (ст.ст. 48, 49 Кодекса РК «О браке и супружестве»). Ребёнок в этих случаях становится возможным наследником не только своей матери, но и отца, как и других родственников по линии матери и отца.

Недееспособные и ограниченно дееспособные граждане, как и другие лица, являются возможными наследниками и предполагаемыми наследодателями по отношению к своему кругу родственников. Недееспособные граждане являются нетрудоспособными, и если они находились на иждивении завещателя, то завещатель не может лишить их возможности наследовать

¹ Кодекс Республики Казахстан от 26 декабря 2011 года № 518-IV «О браке (супружестве) и семье» // Ведомости Парламента Республики Казахстан, 2011 г., № 22, ст. 174; 2012 г., № 21-22, ст. 124; 2013 г., № 1, ст. 3; № 2, ст. 13 «Казахстанская правда» от 07.01.2012 г., № 6-7 (26825-26826).

после себя. Если они были лишены возможности наследовать после смерти завещателя, то призываются к наследованию в любом случае как необходимые наследники.

Необходимые наследники, как правило, социально уязвимы, их материальная обеспеченность весьма проблематична. Поэтому они нуждаются в особой, повышенной защите, что и достигается в сфере наследования предоставлением таким лицам права на обязательную долю.

Нормативное постановление Верховного Суда Республики Казахстан от 29 июня 2009 года №5 «О некоторых вопросах применения судами законодательства о наследовании»¹ право на обязательную долю строго связывают с личностью наследника. Не допускается отказ от принятия наследства в обязательной доле в пользу других лиц, а также в случае смерти такого наследника невозможность перехода к его наследникам права требования выделения обязательной доли в порядке наследственной трансмиссии. Так, если наследник, имеющий право на обязательную долю в наследстве, отказался от своего права на получение обязательной доли в установленный законом срок, то его доля в имуществе переходит к наследникам по завещанию. А если наследник, имеющий право на обязательную долю в наследстве, умер, не получив свидетельство о праве на наследство, то обязательная доля такого наследника переходит к наследникам по завещанию.

По мнению Р.И. Виноградовой, Г.К. Дмитриевой, В.С. Репина обязательная доля – это часть наследственного имущества, которая должна быть передана наследнику независимо от того, что сказано в завещании [6, с. 90].

В.В. Гуцин и Ю.А. Дмитриев утверждают, что обязательная доля – это определенная доля в наследстве, которая бронируется для особой категории наследников независимо от содержания завещания [7 с. 124].

По мнению К.Б. Ярошенко «обязательная доля – это личное предоставление» [8, с. 186].

В свою очередь О.С. Иоффе указал, что «суть обязательной доли составляет своеобразный гарантийный минимум для необходимых наследников» [9, с. 317].

В.И. Серебровский полагает, что институт обязательной доли защищает не только интересы управомоченных лиц, но и интересы государства и общества, поскольку отсутствие у этих субъектов источника средств повлечет неблагоприятные социальные последствия, породит необходимость в предоставлении им дополнительной, помимо получаемых пенсий и пособий, помощи за счет государства. Правило об обязательной доле рассматривается в юридической литературе не только как установленная зако-

ном поправка к распоряжениям наследодателя, сделанным в завещании, но и как одно из основных ограничений свободы завещания [10, с. 124].

Следует отметить, что перечень обязательных наследников является исчерпывающим. ГК РК предписывает, что в обязательную долю засчитывается все, что наследник, имеющий право на такую долю, получает из наследства по завещанию и (или) по закону, в том числе стоимость имущества, состоящего из предметов обычной домашней обстановки и обихода, и стоимость установленного в пользу такого наследника завещательного отказа. В нормативном постановлении Верховного Суда РК указано об определении размера обязательной доли в наследстве. Руководствуясь положением части третьей пункта 22 нормативного постановления Верховного Суда РК, суды для этой цели определяют стоимость всего наследственного имущества, включая предметы обычной домашней обстановки, и учитывают всех наследников, которые призывались бы к наследованию по закону, если бы порядок наследования не был бы изменен завещанием. Следует отметить, что при определении размера обязательной доли в связи с недействительностью свидетельства о праве на наследство по завещанию согласно пункту 2 статьи 1069 ГК РК учитывается стоимость предметов обычной домашней обстановки и обихода. Согласно статье 1078 ГК РК при соблюдении имущественных интересов наследников, участвующих в разделе, те наследники, которые в течение года до открытия наследства проживали совместно с наследодателем, имеют преимущественное право на наследование жилища, а также домашней утвари и предметов домашнего обихода. Следовательно, необходимые (обязательные) наследники, если они проживали раздельно, получают обязательную долю с учетом стоимости предметов обычной домашней обстановки и обихода. В таком случае они, являясь наследниками по закону, но не из особой их категории, не имели бы права приобрести эти предметы при наличии других наследников, которые в течение года до открытия наследства совместно проживали с наследодателем. Тем самым ГК РК при наследовании по завещанию в случаях, когда все наследство или часть его завещаны наследникам в долях с указанием конкретного имущества, необходимые (обязательные) наследники находятся в более выгодном положении, чем по общему правилу при наследовании по закону.

Для того чтобы не допустить ограничение свободы завещания в большей степени, чем предусмотрено ГК РК, требования необходимых (обязательных) наследников следует удовлетворять в первую очередь из незавещанной части наследства (наследственного имущества) [11].

¹ Нормативное постановление Верховного Суда Республики Казахстан от 29 июня 2009 года №5 «О некоторых вопросах применения судами законодательства о наследовании» // «Казахстанская правда» от 18.08.2009 г., № 198 (25942); «Юридическая газета» от 14.08.2009 г., № 123 (1720); «Официальная газета» от 03.10.2009 г., № 40 (458).

Положения п. 5 Нормативного постановления Верховного Суда РК «О некоторых вопросах применения судами законодательства о наследовании» предусматривают перечень лиц, относящиеся к нетрудоспособным иждивенцам наследодателя. Состоящими на иждивении наследодателя следует считать нетрудоспособных лиц, находившихся на его полном содержании или получавших от него такую помощь, которая была для них основным и постоянным источником средств к существованию [12].

Рассмотрим вопрос об устранении от наследования заменяющего (или представляющего) наследника, когда заменяемый (или представляемый) не имел бы права наследовать как недостойный. В пункте 4-1 статьи 1045 ГК РК содержится легальное определение недостойного наследника как лица, не имеющего права наследовать или устраненного от наследования на основании статьи 1045 ГК РК. Буквальное толкование данной нормы допускает деление недостойных наследников на такие две группы, как лица, не имеющие права наследовать, и лица, устраненные от наследования на основании статьи 1045 ГК РК. То есть лицо, которое не имеет права наследовать в соответствии с ГК РК, признается недостойным наследником.

Также не имеют права наследовать ни по завещанию, ни по закону лица, которые умышленно препятствовали осуществлению наследодателем последней воли и этим способствовали призванию их самих или близких им лиц к наследованию либо увеличению причитающейся им доли наследства.

При этом для того, чтобы указанные лица не могли наследовать ни по завещанию, ни по закону, их действия должны быть умышленными. Если же они были лишь неосторожными, хотя бы и противоправными (например, дочь наследодателя по ошибке зависила дозировку ле-

карства, что вызвало его смерть), то этого недостаточно для признания лица не имеющим права наследовать.

Еще одна категория недостойных наследников по закону - родители после детей, в отношении которых они лишены родительских прав и не были восстановлены в этих правах к моменту открытия наследства.

Речь идет о первоочередных друг после друга законных наследниках - родителях и их детях, при этом первые ввиду их недобросовестности лишаются родительских прав в отношении вторых, а вместе с этим - и права наследовать после них. Родители, лишённые родительских прав, не наследуют после своих детей только по закону, но могут наследовать по завещанию.

Недостойными наследниками также являются родители (усыновители) и совершеннолетние дети (усыновленные), уклонявшиеся от выполнения возложенных на них в силу закона обязанностей по содержанию наследодателя [13].

Заключение

Ключевым вопросом наследственных правоотношений является проблема их субъектов. Согласно ст. 1044 ГК РК к наследованию могут призываться граждане, находящиеся в живых на день открытия наследства, а также зачатые при жизни наследодателя и родившиеся живыми после открытия наследства. К наследованию как по закону, так и по завещанию могут призываться любые наследники, если они были зачаты при жизни наследодателя и родились живыми после его смерти.

Центральными фигурами в наследственном праве являются наследодатель и наследники. При этом по вопросу определения лиц, являющихся субъектами наследственных правоотношений, в юридической литературе нет четких позиций.

СПИСОК ИСПОЛЬЗОВАННОЙ ЛИТЕРАТУРЫ:

- 1 Волкова Н.А., Максютин М.В. Наследственное право: учебное пособие. - М.: Юнити-Дана, 2012. - 239 с.
- 2 Кутузов О.В. Предложения по совершенствованию законодательства в отношении некоторых субъектов наследственных правоотношений // Правовая идея. - 2013. - № 3 (3). - С. 32-41.
- 3 Гасанов З.У. Наследник как субъект отношений по наследованию: права, обязанности, ответственность // Ученые записки Казанского университета. Серия «Гуманитарные науки». 2013. Т. 155. Кн. 4. - С. 109-119.
- 4 Суденко В.В. Осуществление и защита наследственных прав и интересов - М.: Юрист, 2007. - 209 с.
- 5 Янушкевич Е.А. Субъекты наследования предприятия по завещанию // Правоведение. - 2007. - № 6. - С. 63-76.
- 6 Виноградова Р.И., Дмитриева Г.К., Репин В.С. Комментарий к Гражданскому Кодексу Российской Федерации, части третьей /Под ред. В.П. Мозолина. - М.: Норма, 2002. - 413 с.
- 7 Гуцин В.В., Дмитриев Ю.А. Наследственное право и процесс: Учебник для высших учебных заведений. - 2-е изд., перераб. и доп. - М.: Изд-во «Эксмо», 2005. - 720 с.
- 8 Комментарий к части третьей Гражданского Кодексу Российской Федерации /Под ред. А.Л. Маковского, Е.А. Суханова. - М.: Юристъ, 2002. - 538 с.
- 9 Иоффе О.С. Советское гражданское право: Правоотношения, связанные с продуктами творческой

деятельности. Семейное право. Наследственное право. Курс лекций. Ч. 3 / Отв. ред.: Юрченко А.К. - Л.: Изд-во Ленингр. ун-та, 1965. - 347 с.

10 Серебровский В.И. Очерки советского наследственного права / Отв. ред.: Карасс А.В. - М.: Изд-во АН СССР, 1953. - 240 с.

11 Кусаинова Л., Жакупов Р. К вопросу об особых категориях наследников по закону в Республике Казахстан //

12 Гришанович А. Профессионально об актуальном: Нетрудоспособные иждивенцы наследодателя // <http://pravo.by>.

13 Шалаева Н. Недостойные наследники // <https://online.zakon.kz>.

REFERENCES:

1 Volkova N.A., Maksjutin M.V. Nasledstvennoe pravo: uchebnoe posobie. - M.: Juniti-Dana, 2012. - 239 s.

2 Kutuzov O.V. Predlozhenija po sovershenstvovaniju zakonodatel'stva v otnoshenii nekotoryh sub#ektov nasledstvennyh pravootnoshenij // Pravovaja ideja. - 2013. - № 3 (3). - S. 32-41.

3 Gasanov Z.U. Naslednik kak sub#ekt otnoshenij po nasledovaniju: prava, objazannosti, otvetstvennost' // Uchenye zapiski Kazanskogo universiteta. Serija «Gumanitarnye nauki». 2013. T. 155. Kn. 4. - S. 109-119.

4 Sudenko V.V. Osushhestvlenie i zashhita nasledstvennyh prav i interesov - M.: Jurist, 2007. - 209 s.

5 Janushkevich E.A. Sub#ekty nasledovanija predpriyatija po zaveshhaniju // Pravovedenie. - 2007. - № 6. - S. 63-76.

6 Vinogradova R.I., Dmitrieva G.K., Repin V.S. Kommentarij k Grazhdanskomu Kodeksu Rossijskoj Federacii, chasti tret'ej /Pod red. V.P. Mozolina. - M.: Norma, 2002. - 413 s.

7 Gushhin V.V., Dmitriev Ju.A. Nasledstvennoe pravo i process: Uchebnik dlja vysshih uchebnyh zavedenij. - 2-e izd., pererab. i dop. - M.: Izd-vo «Jeksmo», 2005. - 720 с.

8 Kommentarij k chasti tret'ej Grazhdanskogo Kodeksu Rossijskoj Federacii /Pod red. A.L. Makovskogo, E.A. Suhanova. - M.: Jurist#, 2002. — 538 s.

9 Ioffe O.S. Sovetskoe grazhdanskoe pravo: Pravootnoshenija, svjazannye s produktami tvorcheskoj dejatel'nosti. Semejnoe pravo. Nasledstvennoe pravo. Kurs lekcij. Ch. 3 / Отв. ред.: Юрченко А.К. - Л.: Изд-во Ленингр. ун-та, 1965. - 347 с.

10 Серебровский В.И. Очерки советского наследственного права / Отв. ред.: Карасс А.В. - М.: Изд-во АН СССР, 1953. - 240 с.

11 Kusainova L., Zhakupov R. K voprosu ob osobyh kategorijah naslednikov po zakonu v Respublike Kazahstan // <https://www.zakon.kz>.

12 Grishanovich A. Professional'no ob aktual'nom: Нетрудоспособные иждивенцы наследодателя // <http://pravo.by>.

13 Shalaeva N. Nedostojnye nasledniki // <https://online.zakon.kz>.

Сведения об авторе:

Гайдаш Аркадий Валерьевич - сеньор-лектор Высшей школы права «Әділет» Каспийского общественного университета, магистр юридических наук, г. Алматы, пр. Достык 85 А, 8 776 100 09 00, a.v.gaidash@gmail.com.

Нуртаева Гульмира Львовна – кандидат юридических наук, ассоциированный профессор Каспийского общественного университета, г. Алматы, пр. Достык 85 А, 8 777 007 98 09, ngl_81@mail.ru.

Автор туралы мәліметтер:

Гайдаш Аркадий Валерьевич - Каспий қоғамдық университетінің «Әділет» Жоғары құқық мектебінің сеньор-лекторы, заң ғылымдарының магистрі, Алматы қ, Достық даңғалы 85 А, 8 776 100 09 00, a.v.gaidash@gmail.com.

Нұртаева Гүлмира Львовна - заң ғылымдарының кандидаты, Каспий қоғамдық университетінің қауымдастырылған профессоры, Алматы қ, Достық даңғалы 85 А, 8 777 007 98 09, ngl_81@mail.ru

Information about the authors:

Gaidash Arkadii - Senior lecturer of the Higher School of Law «Adilet» of the Caspian University, Master of Law, Almaty, Dostyk Ave. 85 A, 8 776 100 09 00, a.v.gaidash@gmail.com.

Nurtayeva Gulmira Lvovna - Candidate of Law, Associate Professor of the Caspian University, Almaty, Dostyk Ave. 85 A, 8 777 007 98 09, ngl_81@mail.ru

Г.Ж. ДҮЙСЕНБАЕВА^{1*}, Д.А. АХМЕТОВА²

¹Каспий қоғамдық университеті, Алматы, Қазақстан

²Алматы университеті, Алматы, Қазақстан

^{1*}(sweet_303@mail.ru)

²(dina.akhmetova.63@mail.ru)

СЫБАЙЛАС ЖЕМҚОРЛЫҚ ҚЫЛМЫСТАРЫНЫҢ ТҮСІНІГІ

Аннотация: Мақалада 2015 жылдың 1 қаңтарынан бастап қолданысқа енгізілген қылмыстық кодекс бойынша сыбайлас-жемқорлық қылмыстарының қылмыстық-құқықтық сипаттамасы талданған. сыбайлас-жемқорлық қылмыстарының құрамдары және материалдық нормаларды құқықтық тұжырымдау проблемалары қазіргі заманғы қылмыстық құқықтың неғұрлым өзекті мәселелері қарастырылған. Отандық қылмыстық заңнаманы салыстырмалы-құқықтық талдау сыбайлас жемқорлық үшін қылмыстық жауапкершілік институтының қылмыстық-құқықтық регламенттелуін айқындауға мүмкіндігі зерттелген. Мақалада сыбайлас жемқорлықтың қылмыстық-құқықтық сипаттамаларының бірлігі, заңнамада терминологиялық тұрғыдан ғалымдардың нақты тұжырымдалған пікірлері айтылады.

Түйіндеме сөздер: сыбайлас жемқорлық қылмыстар, сыбайлас жемқорлық, сыбайлас жемқорлықтың алдын алу, әскери қызметші, қылмыстық құқық бұзушылықтар, қылмыс, бас бостандығынан айыру, мүлкті тәркілеу, жазаны атқару, сотталған, қамақ тергеу изоляторы, айыппұл, мемлекеттік органдар.

ПОНЯТИЕ КОРРУПЦИОННЫХ ПРЕСТУПЛЕНИЙ

Аннотация. В статье проанализирована уголовно-правовая характеристика коррупционных преступлений по уголовному кодексу, введенному в действие с 1 января 2015 года. рассмотрены составы коррупционных преступлений и проблемы правовой формулировки материальных норм наиболее актуальные проблемы современного уголовного права. Исследована возможность сравнительно-правового анализа отечественного уголовного законодательства определить уголовно-правовую регламентацию института уголовной ответственности за коррупцию. В статье отмечается единство уголовно-правовых характеристик коррупции, четко сформулированные мнения ученых с терминологической точки зрения в законодательстве.

Ключевые слова: коррупционные преступления, коррупция, предупреждение коррупции, военнослужащий, уголовные правонарушения, преступление, лишение свободы, конфискация имущества, исполнение наказания, осужденный, арест, следственный изолятор, штраф, государственные органы.

THE CONCEPT OF CORRUPTION CRIMES

Abstract: The article analyzes the criminal-legal characteristics of corruption crimes under the Criminal Code, which came into force on January 1, 2015. the article considers the components of corruption crimes and the problems of the legal formulation of material norms, the most relevant problems of modern criminal law. The possibility of comparative legal analysis of domestic criminal legislation to determine the criminal legal regulation of the institution of criminal liability for corruption is investigated. The article notes the unity of the criminal-legal characteristics of corruption, clearly formulated opinions of scientists from the terminological point of view in the legislation.

Key words: corruption crimes, corruption, prevention of corruption, military personnel, criminal offenses, crime, deprivation of liberty, confiscation of property, execution of punishment, convicted person, arrest, pre-trial detention center, fine, state bodies.

Кіріспе

Мемлекет басшысы елімізде жемқорлықтың дендеп кеткеніне алаңдаушылық білдіріп, бұның қоғамға қауіпті дерт екенін айтты.

Жыл сайын Қазақстанда орташа есеппен 2 мыңнан астам сыбайлас жемқорлыққа қатысты қылмыстық іс тіркеледі. Мыңнан аса адам жауап-

қа тартылады. Бұл – батпандап кіріп, мысқалдап шығатын кесел. Осы ауруды қазір шұғыл түрде емдемесек, ертең кеш болуы мүмкін, – деді Қазақстан Президенті.

Материалдар мен әдістер

Ғылыми зерттеудің негізі теориялық талдау,

абстракциялау, модельдеу әдістерін қолдануға мүмкіндік берген Диалектикалық материализмнің ережелері болып табылады. Зерттеудің салыстырмалы-құқықтық, Тарихи, құрылымдық - логикалық және нақты-социологиялық әдістері де қолданылды.

Нәтижелері

Қасым-Жомарт Тоқаев жемқорлықтың ұлттық қауіпсіздік пен мемлекеттің болашағына нұқсан келтіретінін айтты. Сондықтан, оның тамырына балта шауып, түбегейлі жою қажет. Бұл дертпен бір жеңнен қол, бір жағадан бас шығарып, бірлесіп күресуге шақырды. Мемлекетте оған қажеттінің бәрі бар екенін атап өтті. Егер біз жемқорлықты түбегейлі жоюды міндет етіп алсақ, меніңше, мемлекеттік орган басшылары мұндай жағдайда отставкаға кетуі керек. Олардың отставкаға кетуін қабылдауды немесе қабылдамауды Мемлекет басшысы шешеді. Бірақ жұмыстан босату туралы арыз жазуы міндетті шара болуы керек, – деді Қасым-Жомарт Тоқаев ¹.

Талқылау

2014 жылы 03-шілдеде қабылданып, 2015 жылдың 01-қаңтарынан бастап күшіне енген Қазақстан Республикасының қылмыстық заңнамасының 3 бабының 29 тармақшасына сәйкес, - сыбайлас жемқорлық қылмыстар – қылмыстық кодекстің 189 (үшінші бөлігінің 2) тармағында), 190 (үшінші бөлігінің 2) тармағында), 218 (үшінші бөлігінің 1) тармағында), 234 (үшінші бөлігінің 1) тармағында), 249 (үшінші бөлігінің 2) тармағында), 361, 362 (төртінші бөлігінің 3) тармағында), 364, 365, 366, 367, 368, 369, 370, 450, 451 (екінші бөлігінің 2) тармағында) және 452-баптарында көзделген іс-әрекеттер болып табылады, жалпы он жеті қылмыстық құқық бұзушылық құрамнан тұрады ².

Яғни сыбайлас жемқорлық қылмыстары келесіден тұрады: қылмыстық кодекстің 189 бабының (үшінші бөлігінің 2) тармағында), кінәліге сеніп тапсырылған бөтен мүлікті иемденіп алу немесе талан-таражға салу, яғни жымқыру барысында мемлекеттік функцияларды орындауға уәкілеттік берілген адам не оған теңестірілген адам не лауазымды адам не жауапты мемлекеттік лауазымды атқаратын адам жасаса, егер олар өзінің қызмет бабын пайдалануымен ұштасса. Қылмыстық кодекстің 190 бабының (үшінші бөлігінің 2) тармағында), алаяқтық кезінде адам өзінің қызмет бабын пайдалана отырып жасаса сыбайлас жемқорлық деп саналады. Қылмыстық кодекстің 218 бабының (үшінші бөлігінің 1) тармағында) қылмыстық жолмен алынған ақшаны және (немесе) өзге мүлікті заңдастыру (жылыстату) барысында, мемлекеттік функцияларды орындауға уәкілеттік берілген адам не оған те-

ңестірілген адам не лауазымды адам не жауапты мемлекеттік лауазымды атқаратын адам жасаған іс-әрекеттер, егер олар өзінің қызмет бабын пайдалануымен ұштасса сыбайлас жемқорлық деп саналады. Қылмыстық кодекстің 234 бабының (үшінші бөлігінің 1) тармағында) Экономикалық контрабанда барысында, мемлекеттік функцияларды орындауға уәкілеттік берілген адам не оған теңестірілген адам не лауазымды адам не жауапты мемлекеттік лауазымды атқаратын адам жасаған іс-әрекеттер, егер олар өзінің қызмет бабын пайдалануымен ұштасса сыбайлас жемқорлық деп саналады. Қылмыстық кодекстің 249 бабының (үшінші бөлігінің 2) тармағында) Рейдерлік барысында мемлекеттік функцияларды орындауға уәкілеттік берілген адам не оған теңестірілген адам не лауазымды адам не жауапты мемлекеттік лауазымды атқаратын адам жасаған іс-әрекеттер, егер олар өзінің қызмет бабын пайдалануымен ұштасса сыбайлас жемқорлық қылмысы деп саналады. Қылмыстық кодекстің 361 бабының (төртінші бөлігінің 3) тармағында) көрсетілген әрекетті жасау барысында, мемлекеттік функцияларды орындауға уәкілеттік берілген адамның не оған теңестірілген адамның не лауазымды адамның өздерінің қызметтік өкілеттіктерін өзі немесе басқа адамдар немесе ұйымдар үшін пайда мен артықшылықтар алу не басқа адамдарға немесе ұйымдарға зиян келтіру мақсатында қызмет мүдделеріне қайшы пайдалануы, егер бұл азаматтардың немесе ұйымдардың құқықтары мен заңды мүдделеріне не қоғамның немесе мемлекеттің заңмен қорғалатын мүдделеріне елеулі зиян келтіруге әкеп соқса сыбайлас жемқорлық қылмысы деп танылады. Қылмыстық кодекстің 362 (төртінші бөлігінің 3) тармағында), билікті немесе лауазымдық өкілеттіктерді асыра пайдалану, яғни мемлекеттік функцияларды орындауға уәкілеттік берілген адамның не оған теңестірілген адамның не лауазымды адамның өзінің құқықтары мен өкілеттіктерінің шегінен анық шығатын және азаматтардың немесе ұйымдардың құқықтары мен заңды мүдделеріне не қоғамның немесе мемлекеттің заңмен қорғалатын мүдделеріне елеулі зиян келтіруге әкеп соққан әрекеттер жасауы сыбайлас жемқорлық қылмысы деп саналады. Қылмыстық кодекстің 364-бабы, кәсіпкерлік қызметке заңсыз қатысу, яғни мемлекеттік функцияларды орындауға уәкілеттік берілген адамның не оған теңестірілген адамның не лауазымды адамның кәсіпкерлік қызметті жүзеге асыратын ұйым құруы не мұндай ұйымды басқаруға заңда белгіленген тыйым салуға қарамастан, жеке өзі немесе сенім білдірген адам арқылы қатысуы, егер бұл іс-әрекеттер мұндай ұйымға жеңілдіктер мен артықшылықтар беруге немесе өзге де нысандағы жақтаушылыққа байланысты болса

¹ Қазақстан Президенті Қасым-Жомарт Тоқаевтың төрағалығымен сыбайлас жемқорлыққа қарсы іс-қимыл мәселелері жөнінде кеңес. Нұр-Сұлтан. – 20 мамыр 2019 жыл // www.akorda.kz.

² Қазақстан Республикасының Қылмыстық Кодексі 2014 жылғы 3 шілдедегі № 226-V ҚПЗ // <http://adilet.zan.kz>.

сыбайлас жемқорлық деп саналады. Қылмыстық кодекстің 365-бабы, заңды кәсіпкерлік қызметке кедергі жасау барысында дара кәсіпкердің немесе ұйымдық-құқықтық нысанына немесе меншік нысанына қарамастан коммерциялық ұйымның құқықтары мен заңды мүдделерін шектеу, сол сияқты дара кәсіпкердің немесе коммерциялық ұйымның дербестігін шектеу не қызметіне өзгедей түрде заңсыз араласу, егер бұл іс-әрекеттерді мемлекеттік функцияларды орындауға уәкілеттік берілген адам не оған теңестірілген адам не лауазымды адам өздерінің қызметтік өкілеттіктерін өзі немесе басқа адамдар немесе ұйымдар үшін пайда мен артықшылықтар алу не басқа адамдарға немесе ұйымдарға зиян келтіру мақсатында қызмет мүдделеріне қайшы пайдаланып жасаса, егер бұл азаматтардың немесе ұйымдардың құқықтары мен заңды мүдделеріне не қоғамның немесе мемлекеттің заңмен қорғалатын мүдделеріне елеулі зиян келтіруге әкеп соқса сыбайлас жемқорлық қылмысы танылады.

Қылмыстық кодекстің 366-бабы пара алу барысында мемлекеттік функцияларды орындауға уәкілеттік берілген адамның не оған теңестірілген адамның немесе жауапты мемлекеттік лауазымды атқаратын адамның не лауазымды адамның, сол сияқты шет мемлекеттің немесе халықаралық ұйымның лауазымды адамының пара берушінің немесе оның өкілі болған адамдардың пайдасына жасаған әрекеттері (әрекетсіздігі) үшін, егер мұндай әрекеттер (әрекетсіздік) осы адамның қызметтік өкілеттіктеріне кіретін болса не ол лауазымдық жағдайына байланысты осындай әрекеттерге (әрекетсіздікке) ықпал жасай алатын болса, сол сияқты жалпы қамқорлығы немесе жол берушілігі үшін өзіне немесе басқа адамдарға ақша, бағалы қағаздар, өзге мүлік, мүлікке құқық немесе мүлік сипатындағы пайда түрінде жеке өзі немесе делдал арқылы пара алуы сыбайлас жемқорлық қылмысы деп танылады. Қылмыстық кодекстің 367-бабы, пара беру барысында мемлекеттік функцияларды орындауға уәкілеттік берілген адамға не оған теңестірілген адамға немесе жауапты мемлекеттік лауазымды атқаратын адамға не лауазымды адамға, сол сияқты шет мемлекеттің немесе халықаралық ұйымның лауазымды адамына жеке өзіне немесе делдал арқылы пара беру сыбайлас жемқорлық қылмысы болып табылады. Қылмыстық кодекстің 368-бабы, парақорлыққа делдал болу барысында парақорлыққа делдал болу, яғни пара алушыға және пара берушіге олардың арасындағы пара алу және беру туралы келісімге қол жеткізуге немесе оны іске асыруға ықпал ету сыбайлас жемқорлық болып табылады. Қылмыстық кодекстің 369-бабы бойынша қызметтік жалғандық жасау барысында, қызметтік жалғандық жасау, яғни мемлекеттік функцияларды орындауға уәкілеттік берілген адамның не оған теңестірілген адамның не лауазымды адамның

ресми құжаттарға көрінеу жалған мәліметтерді енгізуі не аталған құжаттарға олардың шынайы мазмұнын бұрмалайтын түзетулер енгізуі не көрінеу жалған немесе қолдан жасалған құжаттар беруі, егер бұл іс-әрекеттер өзі немесе басқа адамдар немесе ұйымдар үшін пайда мен артықшылықтар алу не басқа адамдарға немесе ұйымдарға зиян келтіру мақсатында жасалған болса сыбайлас жемқорлық болып табылады. Қылмыстық кодекстің 370-бабы бойынша, қызметтегі әрекетсіздік барысында, қызметтегі әрекетсіздік, яғни мемлекеттік функцияларды орындауға уәкілеттік берілген адамның не оған теңестірілген адамның не лауазымды адамның өзі немесе басқа адамдар немесе ұйымдар үшін пайда мен артықшылықтар алу не басқа адамдарға немесе ұйымдарға зиян келтіру мақсатында өзінің қызметтік міндеттерін орындамауы, егер бұл азаматтардың немесе ұйымдардың құқықтары мен заңды мүдделерін не қоғамның немесе мемлекеттің заңмен қорғалатын мүдделерін елеулі түрде бұзуға әкеп соқса сыбайлас жемқорлық болып табылады.

Қылмыстық кодекстің 450-бабы, билікті теріс пайдалану барысында бастықтың немесе лауазымды адамның билікті немесе қызмет бабын өзі немесе басқа адамдар немесе ұйымдар үшін пайда мен артықшылықтар алу не басқа адамдарға немесе ұйымдарға зиян келтіру мақсатында қызмет мүдделеріне қайшы теріс пайдалануы, егер бұл азаматтардың немесе ұйымдардың құқықтары мен заңды мүдделерін не қоғамның немесе мемлекеттің заңмен қорғалатын мүдделерін елеулі түрде бұзуға әкеп соқса сыбайлас жемқорлық болып табылады. Қылмыстық кодекстің 451-бабы билікті асыра пайдалану барысында билікті немесе қызметтік өкілеттіктерді асыра пайдалану, яғни бастықтың немесе лауазымды адамның өзінің құқықтары мен өкілеттіктерінің шегінен анық шығатын, азаматтардың немесе ұйымдардың құқықтары мен заңды мүдделерін не қоғамның немесе мемлекеттің заңмен қорғалатын мүдделерін елеулі түрде бұзуға әкеп соққан әрекеттер жасауы сыбайлас жемқорлық болып табылады. Қылмыстық кодекстің 452-бабы бойынша, биліктің әрекетсіздігі барысында, биліктің әрекетсіздігі, яғни бастықтың немесе лауазымды адамның өзі немесе басқа адамдар немесе ұйымдар үшін пайда мен артықшылықтар алу не басқа адамдарға немесе ұйымдарға зиян келтіру мақсатында өзінің қызметтік міндеттерін орындамауы, егер бұл азаматтардың немесе ұйымдардың құқықтары мен заңды мүдделерін не қоғамның немесе мемлекеттің заңмен қорғалатын мүдделерін елеулі түрде бұзуға әкеп соқса сыбайлас жемқорлық қылмысы болып табылады.

С.М. Рахметовтің пікірінше, сыбайлас жемқорлық қылмыстармен күресті күшейту туралы Қазақстан Республикасының 2007 жылғы 21

шілдедегі «Сыбайлас жемқорлықпен күресті күшейту сұрақтары бойынша Қазақстан Республикасы заңнамаларына толықтырулар мен өзгертулер енгізу туралы Қазақстан Республикасының Заңы» атты заң күші бар актілерімен енгізілген толықтырулар бұрын танылған сыбайлас жемқорлық қылмыстарындағы кейбір қоғамға қауіпті әрекеттер үшін жауаптылықты жоққа шығарады және Қылмыстық кодекстің 307-бабының 5-ескертуінен келесі мәтінді «оларды жасаған адамдар мүлктік игіліктер мен артықшылықтар алған жағдайларда» алып тастау қажет [1, 25 б.].

А.Н. Ағыбаевтың пікірінше, қылмыстық заңды түсіндірудің мәнісі, сол заңды дұрыс қолдану үшін, оның мазмұнын заң шығарушының заң еркіне сайма-сай етіп, ашып көрсету болып табылады. Заңды заң шығарушының еркіне сайма-сай, дәлме-дәл қолдану үшін оның мазмұнын ашып көрсетуді қылмыстық заңды түсіндіру деп білеміз [2, 55 б.].

Қазақстан Республикасының 2015-2025 жылдарға арналған сыбайлас жемқорлыққа қарсы стратегиясында «Қазақстан-2050» Стратегиясы: қалыптасқан мемлекеттің жаңа саяси бағыты» сыбайлас жемқорлықты ұлттық қауіпсіздікке тікелей қауіп-қатер қатарына қояды және мемлекет пен қоғамды осы келеңсіз құбылыспен күресте күш-жігерді біріктіруге бағыттайды.

Қазақстанның осы маңызды мәселе бойынша қағидаттық ұстанымын білдіретін еліміздің басты стратегиялық құжаты мемлекеттің алдағы жылдардағы сыбайлас жемқорлыққа қарсы саясатының негізі болып табылады. Сыбайлас жемқорлық мемлекеттік басқарудың тиімділігін, елдің инвестициялық тартымдылығын төмендететіні, әлеуметтік-экономикалық қарыштап дамуды тежейтіні баршаға мәлім.

Қазақстан мемлекеттік тәуелсіздіктің алғашқы күндерінен бастап сыбайлас жемқорлыққа қарсы іс-қимылдың тиімді, әлемдік стандарттарға сай институттары мен тетіктерін құру бағытымен мақсатты және кезең-кезеңмен жүріп келеді.

Елімізде қазіргі заманғы сыбайлас жемқорлыққа қарсы заңнама қолданылуда, оның негізі «Сыбайлас жемқорлыққа қарсы іс-қимыл туралы» және «Қазақстан Республикасының мемлекеттік қызметі туралы» заңдар болып табылады, бірқатар бағдарламалық құжаттар іске асырылуда, сыбайлас жемқорлыққа қарсы іс-қимыл саласындағы функцияларды іске асыратын уәкілетті орган құрылды, сыбайлас жемқорлыққа қарсы қызмет саласындағы халықаралық ынтымақтастық белсенді жүзеге асырылуда.

Әлеуметтік шығу тегі мен мүлктік жағдайына қарамастан, оның кезінде басшылық орындарға қабілетті және кәсіби дайындалған адамдар орналасатын меритократия қағидаттарының не-

гізінде мемлекеттік қызмет жүйесі қалыптасты, оның ішінде мемлекеттің әрбір органы мен лауазымды адамының функциялары мен өкілеттіктерінің аражігі нақты ажыратылып және айқындалып қалыптасты деп көрсетілген¹.

Сыбайлас жемқорлыққа қарсы іс-қимыл туралы Қазақстан Республикасының Заңына сәйкес, сыбайлас жемқорлыққа қарсы іс-қимыл – сыбайлас жемқорлыққа қарсы іс-қимыл субъектілерінің өз өкілеттіктері шегіндегі сыбайлас жемқорлықтың алдын алу, оның ішінде қоғамда сыбайлас жемқорлыққа қарсы мәдениетті қалыптастыру, сыбайлас жемқорлық құқық бұзушылықтарды жасауға ықпал ететін себептер мен жағдайларды анықтау және жою жөніндегі, сондай-ақ сыбайлас жемқорлық құқық бұзушылықтарды анықтау, жолын кесу, ашу және тергеп-тексеру және олардың салдарларын жою жөніндегі қызметі болып табылады.

Сыбайлас жемқорлыққа қарсы іс-қимыл жөніндегі уәкілетті орган – Қазақстан Республикасының сыбайлас жемқорлыққа қарсы саясатын қалыптастыру мен іске асыруды және сыбайлас жемқорлыққа қарсы іс-қимыл саласында үйлестіруді, сондай-ақ сыбайлас жемқорлық құқық бұзушылықтардың алдын алуды, анықтауды, жолын кесуді, ашуды және тергеп-тексеруді жүзеге асыратын мемлекеттік орган және оның аумақтық бөлімшелері болып табылады.

Сыбайлас жемқорлық құқық бұзушылық – бұл үшін заңда әкімшілік немесе қылмыстық жауаптылық белгіленген, сыбайлас жемқорлық белгілері бар құқыққа қайшы, кінәлі түрдегі іс-әрекет (әрекет немесе әрекетсіздік)².

А.К. Даулбаевтың пікірінше де, түсіндірудің субъектісіне қарай: аутентикалық, легальды (ресми), соттық және доктринальдық сияқты түрлерге бөлінуі, түрлердің арасында нақты шегінің болуымен сипатталуы мүмкін болмаса да, құқық нормаларын кез-келген субъектілер түсіндіре алатындығын, бірақ мұндай түсіндірулердің нәтижесі олардың құқықтық маңыздылығындағы көзқараста бірдей болмайтындығын айтады [4, 20 б.].

И.Ш. Борчашвилидің пікірінше, шектеуші түсіндірме деп, нәтижесінде барлық жағдайларға бірдей қылмыстық заң қолданыла бермейтін дәлме-дәл мәтіндегі заңға ғана қолданылатын түсіндіру танылады [4, 149 б.].

«Бір нәрсе анық – криминологиялық зерттеулердің нәтижелеріне сүйенбей, нақты криминологиялық жағдайдың (Сыбайлас жемқорлық қылмыстылықпен күрестің – авт.) заңдылықтары мен үрдістерін терең зерделемей қылмыстық-құқықтық, іс жүргізу проблемаларын өз деңгейінде шешу мүмкін емес», – дейді профессор Е.О.Алауханов [5, 75 б.].

¹ Қазақстан Республикасының 2015-2025 жылдарға арналған сыбайлас жемқорлыққа қарсы стратегиясы туралы Қазақстан Республикасы Президентінің 2014 жылғы 26 желтоқсандағы № 986 Жарлығы. <http://adilet.zan.kz>.

² Сыбайлас жемқорлыққа қарсы іс-қимыл туралы Қазақстан Республикасының Заңы 2015 жылғы 18 қарашадағы № 410-V ҚРЗ. <http://adilet.zan.kz>.

Сыбайлас жемқорлық пен ұйымдасқан қылмыстылықтың кең етек алуына кеңестік кезеңде мынадай факторлар ықпал етті:

1. құқықтық базасы мен құқықтық мәдениеті нашар жаңа экономикалық жүйеге бірден өтіп кету;

2. Кеңестік кезеңде жөнді құқықтық жүйе мен тиісті мәдени дәстүрдің болмауы;

3. партиялық бақылау жүйесінің ғана емес, барлық бақылау органдары жүйесінің күйреуі;

4. қабылданған нормативтік актілердің орындалуына мемлекеттік бақылаудың әлсіреуі.

Е.І. Қайыржанов, қылмыстық әрекеттің зиянды зардаптарының әр түрлілігі материалды және материалды емес сипатта болатынын айта келе, заңда, теория мен тәжірибеде қылмыстық зардапты білдіру үшін көптеген: «нәтиже», «зардап», «зиян», «адамдардың бақытсыз жағдайы», «адамдардың қаза болуы» жәнет.б. терминдердің қызмет атқаратын көрсетеді [6, 85 б.].

Қазақстан Республикасының мемлекеттік қызметі туралы Қазақстан Республикасының Заңына сәйкес, мемлекеттік қызметші – мемлекеттік органда Қазақстан Республикасының заңнамасында белгіленген тәртіппен республикалық немесе жергілікті бюджеттерден не Қазақстан Республикасы Ұлттық Банкінің қаражатынан ақы төленетін мемлекеттік лауазымды атқаратын және мемлекеттің міндеттері мен функцияларын іске асару мақсатында лауазымдық өкілеттіктерді жүзеге асыратын Қазақстан Республикасының азаматы болып табылады.

Мемлекеттік саяси қызметші – тағайындалуы (сайлануы), босатылуы және қызметі саяси-айқындаушы сипатқа ие, саяси мақсаттармен мін-

деттерді іске асыруға жауаптылықта болатын мемлекеттік қызметші

Мемлекеттік әкімшілік қызметші – Қазақстан Республикасының заңдарында және Қазақстан Республикасы Президентінің актілерінде көзделген жағдайларды қоспағанда, өз қызметін тұрақты кәсіби негізде жүзеге асыратын мемлекеттік қызметші болып табылады.

Қорытынды

Қазақстан Республикасы қылмыстық заңнамасында көзделген сыбайлас жемқорлық белгілері бойынша сұрақты зерттеу барысында, құқықтанушылармен әртүрлі нұсқадағы анықтамалар ұсынылғаны белгілі. Әрбір зерттеулі қадам сайын нақты берілген анықтамалар жетілдіріле түсуде, бірақ олар сыбайлас жемқорлық белгілерінің маңыздылығын ашатын кейбір тұрғыдан толық қамтылмайды. Дегенмен, қылмыстық құқық ғылымындағы және сыбайлас жемқорлық қылмыстылығымен күрес тұрылы заңнамасында берілген анықтамасы ескіріп қалмайды, керісінше, ғылыми талқылаудың пәні ретінде және оның ерекше сипатын айқындау барысында анықтама нұсқасы ретінде ұсынылады.

Қылмыстық заңдағы сыбайлас жемқорлық қылмысының белгілерін анықтап қолдану тәжірибесін зерттеу аясында, сыбайлас жемқорлықты белгілерін түсіндіру бойынша, құқық қолданушылармен жіберілген негізгі қателіктерді табуға ұмтылыс жасалды. Бұл қателіктер сыбайлас жемқорлық қылмыстар үшін жауаптылық көзделген белгілерін түсіндіру тәсілін, түрлерін дұрыс таңдамауда және қылмыс құрамдарын дұрыс сараламауда байқалды.

ПАЙДАЛАНЫЛҒАН ӘДЕБИЕТТЕР ТІЗІМІ:

1 Рахметов С.М. Проблемы совершенствования уголовно-правовой борьбы с коррупционными преступлениями и преступлениями в сфере экономической деятельности // 10 лет Уголовному кодексу и Уголовно-исполнительному кодексу Республики Казахстан: достижения и перспективы: мат-лы Междунар.науч.-практ.конф.– Караганда: КарЮИ МВД Республики Казахстан им. Б. Бейсенова, 2007. – Т. 2.– 203 с.

2 Ағыбаев А.Н. Қылмыстық құқық. Жалпы бөлім: оқулық / өңд. толықт., 4 бас. – Алматы: Жеті жарғы, 2007. – 360 б.

3 Даулбаев А.К. Официальное нормативное толкование законов в Республике Казахстан (проблемы теории и практики): дис. ... канд.юр.наук. – Алматы, 2005. – 138 с.

4 Қазақстан Республикасы қылмыстық құқығы. Жалпы бөлім: дәрістер баяны / з.ғ.д., профессор И.Ш. Борчашвилидің жалпы редакциясымен. – Алматы: ЖШС «Издательство «Норма-К», 2006. – 496 б.

5 Алауханов Е.О. Борьба с хищениями собственности путем подлога документов. Алматы: Жеті Жарғы, 1995г.–225б.

6 Каиржанов Е.И. Уголовное право Республики Казахстан (общая часть): учебник для высш.учебзавед. – Алматы: Арда, 2006. – 248 с.

REFERENCES:

1 Rakhmetov S. M. The problem of improving the law and order with corruption offenses and offenses in the sphere of economic activity // 10 years of the law and the law enforcement code of the Republic of Kazakhstan: achievement and prospects: matrices of international organizations.»no,» I said.»practice. conf.- Karaganda: KARYUI MVD Republic of Kazakhstan im. B. Beisenova, 2007. Vol. 2– – 203 P.

2 Agibaev A. N. Criminal Law. General part: tutorial / background. full., 4 heads. - Almaty: Zheti zhargy, 2007. - 360 P.

3 Daulbayev A. K. official regulatory approval of laws in the Republic of Kazakhstan (problem theory and practice): dis. «I'm sorry.»»no,» he said.nook. - Almaty, 2005. - 138 P.

4 Criminal Law of the Republic of Kazakhstan. General part: lecture report / doctor of law, professor I. Sh.Borchashvili. - Almaty: LLP «Izdatelstvo «Norma-K», 2006. - 496 P.

5 Alaukhanov E. O. fight with predators on the way to the bottom of the documents. Almaty: Zheti Jargy, 1995-225B.

6 Kairzhanov E. I. The Right of the Republic of Kazakhstan (society): textbook for higher education.»no,» I said. - Almaty: Arda, 2006. - 248 P.

Сведения об авторе:

Дүйсенбаева Гульзипа Жумабаевна – докторант Каспийского общественного университета, г. Алматы, пр. Достык 85 А, 8776 2195555 (sweet_303@mail.ru)

Ахметова Дина Абдикуловна – старший преподаватель кафедры «Экономика, услуги и право»- , Университета «Алматы» г.Алматы, мкр Аксай 3, дом 36, 8 707 222 6376, dina.akhmetova.63@mail.ru

Автор туралы мәліметтер:

Дүйсенбаева Гүлзипа Жұмабайқызы – Каспий қоғамдық университеті докторанты, Алматы қ, Достық даңғалы 85 А, 8776 2195555, (sweet_303@mail.ru)

Ахметова Дина Абдикуловна - «Алматы» Университеті «Экономика, қызмет көрсету және құқық» кафедрасының аға оқытушысы, Алматы қ., Аксай 3 ықшамы 36-үй, 8 707 222 6376, dina.akhmetova.63@mail.ru

Information about the authors:

Dyisenbayeva Gulzipa Zhumabayevna - Doctoral student of the Caspian University, Almaty, Dostyk Ave. 85 A, 8776 2195555, (sweet_303@mail.ru)

Ahmetova Dina Abdikulovna - Senior lecturer of the Department of "Economics, Services and Law", Almaty University, Almaty, MKR Aksay 3, house 36, 8 707 222 6376, dina.akhmetova.63@mail.ru

УДК 347.97/99

В.И. КАПАЦИНА^{1*}, Г.Л. НУРТАЕВА²¹²Каспийский общественный университет, Алматы, Казахстан
(*vk@anadv.kz, ²ngl_81@mail.ru)

ЦИФРОВИЗАЦИЯ СУДОПРОИЗВОДСТВА ПРИ РАССМОТРЕНИИ КОРПОРАТИВНЫХ СПОРОВ

Аннотация: В статье рассматриваются отдельные достоинства и выигрыши, которые может дать цифровизация гражданского судопроизводства. Показаны формы позитивного использования цифровых технологий в практике и возможности расширения их использования. Происшедшие в этом году события и оперативная реакция на них правосудия свидетельствует об актуальности разработанных ранее технологических и цифровых решений. Дальнейшее развитие электронного правосудия является одной из приоритетных задач, стоящих перед судебной системой.

Ключевые слова: суд, спор, цифровизация, правосудие.

СОТ ІСІН ЖҮРГІЗУДІ ЦИФРЛАНДЫРУ КОРПОРАТИВТІК ДАУЛАРДЫ ҚАРАУ КЕЗІНДЕ

Аннотация: Мақалада азаматтық сот ісін жүргізуді цифрландыру бере алатын жеке артықшылықтар мен жеңістер қарастырылады. Цифрлық технологияларды практикада оң қолдану нысандары және оларды пайдалануды кеңейту мүмкіндіктері көрсетілген. Биылғы жылы болған оқиғалар мен оларға жедел жауап бұрын жасалған технологиялық және цифрлық шешімдердің өзектілігін көрсетеді. Электрондық сот төрелігін одан әрі дамыту сот жүйесінің алдында тұрған басым міндеттердің бірі болып табылады.

Түйіндемe сөздер: сот, дау, цифрландыру, сот төрелігі.

DIGITALIZATION OF LEGAL PROCEEDINGS WHEN CONSIDERING CORPORATE DISPUTES

Abstract: The article discusses the individual advantages and benefits that can be provided by the digitalization of civil proceedings. The forms of positive use of digital technologies in practice and the possibility of expanding their use are shown. The events that took place this year and the prompt response of the justice system to them demonstrate the relevance of previously developed technological and digital solutions. The further development of e-justice is one of the priorities facing the judicial system.

Key words: court, dispute, digitalization, justice.

Введение

Появление цифровых технологий предложило человечеству принципиально новые возможности: накопление в электронных базах неизмеримых объемов информации; доступ к электронным базам информации для неограниченного количества людей; практически мгновенная передача любых объемов информации на любые расстояния без границ; возможность оперировать накопленной информацией, проводя ее поиск, анализ, систематизацию, классификацию по заданным параметрам, наконец, возможность иметь разнообразные документальные формы и образцы для их использования при производстве по конкретному делу, существенно облегчающие и ускоряющие оформительскую процессуальную деятельность.

Средства электронной связи, возможности взаимодействия посредством разнообразных электронных цифровых средств и сетей существ-

венно расширили возможности человеческих коммуникаций как на бытовом, социальном, так и на профессиональном и управленческом уровнях. Результатом повсеместного внедрения цифровых технологий становится постепенная замена труда человека во многих областях успешно функционирующими электронными системами и комплексами.

Гражданское судопроизводство в настоящее время также подвержено цифровизации. Практика цифровизации гражданского судопроизводства опирается прежде всего на возможности и достижения электронной техники и программирования. Это позволило создать, например, различные справочно-правовые системы, такие как: информационный сервис «Судебный кабинет», форум «Талдау», автоматизированная информационно-аналитическая система «Төрелік», которые существенно облегчили юристам и, в частности, участникам гражданского судопро-

производства быстрый и эффективный поиск справочно-правовой информации, необходимой при производстве по гражданскому делу.

Введение информационного сервиса «Судебный кабинет» сделало более доступной и открытой базу судебных актов, повысив уровень прозрачности казахстанского правосудия, а на сайте Верховного суда Республики Казахстан можно найти постановления апелляционной, кассационной инстанций, помогающие формировать единообразную судебную практику.

Развитие доступных и простых в использовании цифровых технологий аудиозаписи, видеозаписи и съемки позволили использовать эти технические средства для фиксации любых процессуальных действий.

Материалы и методы

Методология и методика исследования основана на диалектическом принципе научного познания, позволяющем применить общенаучные и специальные методы. В статье были использованы следующие общенаучные методы: синтез, анализ, обобщение, статистическая обработка; частные методы: сравнительно-правовой, формально-логический метод.

Результаты

Цифровизация правового пространства и правовых онтологий на наших глазах становятся одними из мощнейших миропреобразующих тенденций развития общества, поскольку именно право, как социальное явление опосредует сам процесс глобализации экономики, науки, технологий, культуры, искусства и других сфер жизни людей и государств [1; 2; 3].

Цифровизацию правового пространства в Республике Казахстан следует рассматривать как неизбежное цивилизационное явление, связанное с объективным процессом развития общества, затрагивающим основу бытия людей, которая претерпевает качественные изменения под воздействием растущего объема научных, технических и иных знаний эмпирического характера. Здесь количество накопленной информации требует от общества изысканий новых форм ее качественного потребления и использования, подтверждая этим один из основных законов диалектики.

В настоящее время можно с уверенностью констатировать, что процесс цифровизации современного гражданского судопроизводства начался и имеет тенденцию к расширению. Неизбежность цифровизации гражданского судопроизводства обусловлена также Государственной программой «Цифровой Казахстан»¹.

Вместе с тем произвольная и безграничная цифровизация гражданской процессуальной деятельности без учета ее природы, объективно

присущих ей особенностей представляется недопустимой. Нельзя недооценивать весьма великий риск судебных ошибок, несправедливости разрешения дела и нарушения прав человека, если принятие решений и/или совершение процессуальных действий будет осуществляться машина, запрограммированная и действующая на принципах предельного упрощения и формализации информации и однозначности вариантов решений.

Поэтому сама возможность применения цифровых технологий в гражданском судопроизводстве требует сначала особо тщательного обсуждения рисков. Не случайно в зарубежной литературе, посвященной цифровизации судопроизводства, проблемам рисков уделяется значительное внимание [4].

Перспективы широкомасштабного внедрения цифровых технологий в эту деятельность пока остаются не очень ясными, что требует от нашей юридической науки системного изучения и научного анализа возникающего и разрастающегося опыта, как его положительных результатов, так и возникающих рисков. Полагаем, что, только выявив все возможные риски, можно будет сформулировать техническое задание для выработки адекватных цифровых программ и мер для применения их в гражданском судопроизводстве, чтобы не разрушить, а более полно обеспечить необходимые гарантии и избежать негативных последствий цифровизации.

Обсуждение

Многие компании и до ситуации с пандемией сталкивались с проблемами неисполнения контрагентами своих обязательств по договорам поставки (подряда), в результате чего у них образовывалась, в том числе, дебиторская задолженность по оплате стоимости поставленных материалов, выполненных работ, взыскивать которую приходится путем обращения в суд. А это - время и деньги компании.

Режим повышенной готовности и самоизоляции заставили бизнес приспосабливаться к необычным условиям работы. Дистанционная занятость стала шагом к большей гибкости рынка труда, что является, в свою очередь, объективной тенденцией. Стоит отметить, что сложившаяся сложная ситуация дала также толчок к рассмотрению вопроса о дистанционном осуществлении правосудия.

Полностью придерживаемся мнения А.С. Салпекова, который отмечает, что «состояние правосудия в Республике Казахстан является одним из критериев оценки уровня демократии и законности. Мировой опыт доказал, что правовое государство может существовать только в том случае, если в стране имеется сильная, независимая и авторитетная судебная власть. Наз-

¹ Постановление Правительства Республики Казахстан от 12 декабря 2017 года № 827 «Об утверждении Государственной программы «Цифровой Казахстан» // <https://adilet.zan.kz/rus/docs/P1700000827/info>.

начение судебной власти состоит в том, чтобы укреплять престиж права, всемерно способствовать утверждению демократических принципов государственного строя, его стабилизации, нести в массы высокую правовую культуру.

Время вносит в развитие судебной власти свои коррективы, оказывает воздействие на структуру, функции и формы деятельности судов. Приметой настоящего времени стало выдвигание на первый план интересов человека, принятие мер по усилению защиты его прав и свобод» [5, с. 15].

Заседания суда при рассмотрении корпоративных споров проводятся в режиме видеоконференции. Как справедливо отмечают С.А. Акимбекова и С.В. Яковлева «правовая регламентация применения такой современной технологии, как видеоконференцсвязь (при наличии соответствующего оборудования и конкретных методических рекомендаций), позволяет существенно уменьшить финансовые затраты, а также решить ряд организационных вопросов» [6, с. 30].

Это позволяет значительно сократить время рассмотрения споров между организациями и минимизировать затраты их сотрудников на участие в судебных заседаниях. Также возможно рассмотрение дела без присутствия сторон - на основании представленных документов (упрощенное письменное производство). Документооборот между сторонами и судом происходит посредством их подачи через Судебный кабинет.

К сожалению, необходимо отметить, то, что невзирая на нынешнюю ситуацию в стране статистика показывает увеличение корпоративных споров. Этот сегмент занимал значительную долю рынка и в более стабильные времена, но в условиях затянувшегося кризиса крупный и средний бизнес сталкивается с увеличением числа сложных конфликтов, становящихся доминантой в сфере юридических услуг.

С введением чрезвычайного положения в стране только специализированным межрайонным экономическим судом г. Алматы было рассмотрено несколько тысяч дел.

Данный формат судопроизводства урегулирован процессуальным законодательством (гл. 11-1 ГПК РК)¹.

Участнику судебного процесса, находящемуся в любой точке мира, достаточно подать соответствующее ходатайство, установить программное приложение True Conf на компьютер или мобильную версию сервиса «Судебный кабинет» на мобильный телефон, в назначенное время направить запрос для подключения к видеоконференцсвязи с судом.

В данное время регулируется вопрос о возможности вызова лица в форме СМС-сообщений. Такой метод внедрения цифровых тех-

нологий применен, например, в ГПК РК, когда законодатель закрепляет право выбора формата гражданского производства. Статья 133-1 «Формат гражданского судопроизводства» ГПК РК, устанавливает, что «гражданское судопроизводство ведется в бумажном или электронном формате в зависимости от избранного истцом способа обращения в суд» (ч. 1).

Такая форма экономит время всех участников процесса. Она повышает качество подаваемых документов в силу того, что их форма, структура, элементы содержания заданы формализованной программной конструкцией. Заполнение такой электронной формы облегчает работу истца, а также своевременно напоминает ему о необходимости соблюдения (заполнения в бланке) всех формальных требований к иску, срокам и порядку его подачи. Это, в свою очередь, избавляет суд от необходимости возвращать заявления, тратить сроки судопроизводства на дооформление подаваемых документов и пр. [7, с. 132].

Изучение международного опыта позволило выявить некоторые тенденции, связанные с осознанием потенциала цифровых технологий для построения гражданского судопроизводства.

Так, например, представители немецкого научного сообщества и практикующие юристы прежде всего предприняли попытки наполнить содержанием понятие «цифровизация». В качестве первоначального ориентира они предложили понимать цифровизацию как использование в процессе продуктов, созданных на основе информационных технологий, с целью оптимизации взаимодействия судов и иных государственных органов между собой и с населением, расширения возможностей дистанционного проведения судебных действий, аудио-видеопотоколирования их результатов, использования в доказывании электронных носителей информации [8, с. 37].

Стоит отметить, что в казахстанской гражданской процессуальной науке сложилось сходное понимание процесса цифровизации гражданского судопроизводства.

Изучение практики других стран показало, что внедрение виртуального судопроизводства является актуальным для многих стран. Так, например, в Дубайском Международном финансовом центре был в 2016 году запущен проект он-лайн судопроизводства по искам, ценой не более 110 тысяч фунтов (мелкие споры). Дубайский он-лайн суд функционирует в режиме видео-конференции. Оборудование позволяет поддерживать устойчивую связь с любой точкой мира, где есть интернет.

Так, 3-4 декабря 2018 года в Лондоне состоялась Первая международная конференция по

¹ Гражданский процессуальный кодекс Республики Казахстан от 31 октября 2015 года № 377-V ЗРК // «Казахстанская правда» от 03.11.2015 г., № 210 (28086); «Егемен Қазақстан» 03.11.2015 ж., № 210 (28688); Ведомости Парламента РК 2015 г., № 20-VI, ст. 114.

онлайн-судопроизводству, в которой приняли участие более двадцати стран. На данном мероприятии было представлено несколько пилотных проектов по рассмотрению уголовных и гражданских дел полностью в виртуальном режиме.

В Сингапуре действует национальная электронная система уголовного правосудия ICMS (Integrated Case Management & Filing System), которая основана на безбумажной технологии с момента выявления преступлений до слушаний в суде. Для идентификации стороны используют национальный ID Singpass с усиленной цифровой подписью. Файлы уголовного дела хранятся в специальном облаке, куда имеют доступ прокуратура и суд.

Предварительные слушания проводятся в режиме видеоконференции. Также в Сингапуре внедрена система электронной подачи заявлений по гражданским делам, электронных переговоров, электронного посредничества по мелким претензиям.

В Канаде реализован полностью виртуальный трибунал по гражданским спорам, который работает в Британской Колумбии с июня 2017 года и рассматривает иски по суммам менее 5000 долларов. Процесс подачи и рассмотрения иска делится на несколько этапов. Пользователю сначала предлагают через специальный опросник «диагностировать» проблему, затем дают возможность урегулировать ее в досудебном порядке, а после вступления в процесс — с помощью медиатора. А уже затем иск поступает на рассмотрение членов трибунала, которые благодаря такой процедуре, рассматривают только 6% всех исков.

В Великобритании в истекшем году реализован пилотный проект по дистанционному гражданскому судопроизводству. Услугами сервиса по взысканию долгов до 10 тыс. фунтов воспользовались 35 тыс. человек.

В настоящее время на рассмотрении британского парламента находится законопроект о судах (*The Courts Bill*), предусматривающий создание Онлайн суда Ее Величества (*Her Majesty's Online Court*).

Законопроект предусматривает онлайн-процедуры в гражданских и семейных судах в Англии и Уэльсе в Трибунале первого уровня и Верховном трибунале, а также в трибуналах по трудоустройству и Апелляционном трибунале по трудоустройству.

Таким образом можно с уверенностью утверждать, что цифровизация судопроизводства – это необходимость сегодняшнего дня. При этом, хотелось бы отметить, что в Казахстане отсутствие в процессуальном законодательстве регламентации работы судов в условиях коронавирусной пандемии и чрезвычайного положения не приостановило и тем более не отменило

конституционного права на судебную защиту. Верховным судом Республики Казахстан была проведена оперативная работа на создание условий для отправления правосудия для всех участников процессов, обезопасив при этом их здоровье. Во главу угла поставлены доступность правосудия, высокий сервис, уважительное отношение к гражданам и их правам.

Заключение

В любой сложный год независимо от причин кризиса растет количество судебных споров. Основных причин, на наш взгляд, две. Во-первых, в тяжелые экономические времена многие бизнесы не справляются с управлением и допускают ошибки, которые приводят к спорам. Во-вторых, кризис провоцирует падение доходов во многих отраслях экономики, компании и предприниматели предпочитают переключать потери на партнеров и контрагентов.

В период кризиса бизнес-отношения обостряются. Зачастую, чтобы компания осталась на плаву надо быстро принимать эффективные решения и вливать деньги в компанию. И уже на этой стадии начинают зарождаться корпоративные конфликты из-за того, что стороны не могут прийти к консенсусу. Если ни одна из сторон не готова пойти на уступки – то вскоре конфликт перерастет в судебные баталии и передел бизнеса.

Если количество корпоративных конфликтов снижается, то это имеет кратковременный характер. Сейчас бизнесмены направили все силы на борьбу с кризисом, но позже, непременно, вернуться к выяснению отношений с партнерами. Если обратиться к судебной статистике, то мы увидим ежегодную положительную динамику роста количества корпоративных споров.

Конфликты никуда не денутся, к сожалению, это неотъемлемая часть нашей жизни, просто сейчас они либо тлеют, либо в стадии осознания, но как только восстановится активность компаний и заработают судебные инструменты в полном объеме – восстановится и объем корпоративных споров, так как любая активность практически всегда сталкивается с интересами кого-то еще.

Мировая пандемия коронавируса предусматривает широкое внедрение в практику судов дистанционных методов работы, проведение заседаний в режиме видеоконференцсвязи, возможность подачи в суд документов в электронном виде, направление судебной корреспонденции сторонам посредством электронной почты, отслеживание движения дела с помощью технологических средств (например, через сервис Судебный кабинет), ознакомление с материалами дела в электронном виде и так далее.

Тенденцией нашего времени стало активное внедрение в судопроизводство возможностей обмена информацией посредством современ-



ных информационных технологий, что позволяет обеспечить не только открытость и доступность правосудия, но и оптимизирует документооборот, способствует более оперативному рассмотрению дела и реализации принципа процессуальной экономии.

Элементы электронного правосудия (совершение процессуальных действий в электронной форме с применением информационных коммуникационных технологий) были внедрены в Казахстане и до пандемии. В период чрезвычайного положения вопросы цифровизации судопроизводства были расширены и внедрены уже при рассмотрении абсолютно всех дел.

В январе 2020 года Верховный суд Республики Казахстан опубликовал «Правосудие Казахстана: реалии, тренды, перспективы». Часть документа посвящена дальнейшим планам по развитию судебной системы – во многом в области цифровизации правосудия.

Действительно, прогресс вторгается в нашу жизнь, опережает нашу готовность быстро и эффективно адаптироваться в новых обстоятельствах. Модернизация организационно-технических условий, в которых осуществляется деятельность судов имеет немало преимуществ. Эти преимущества определяют цели внедрения информационных технологий в деятельность судов.

Это, в первую очередь, снижение рабочей нагрузки, облегчение и сокращение времени на поиск информации, включая в том числе и обмен информацией между судами. Информационные технологии ускоряют данный процесс, и для тех, кто осуществляет практическую деятельность, очень понятна значимость таких коммуникаций.

Благодаря новым информационным технологиям сокращаются сроки рассмотрения дел, работают электронный документооборот и электронное делопроизводство, оптимизируется взаимодействие с другими судами, с судебными исполнителями, облегчаются коммуникации между судом и лицами, участвующими в деле, а также другими участниками процесса, ускоряется обмен информацией. В конечном счете это может и должно способствовать доступности и эффективности правосудия. Этой цели должны быть подчинены все изменения действующего законодательства и все концептуальные разработки, связанные с развитием идеи цифровизации правосудия.

Однако организационно-техническая модернизация правосудия не должна сводиться к чисто утилитарным вещам, которые представляются удобными в данный конкретный период времени. Хочется еще раз обратить внимание, что ключевая идея внедрения новых технологий не в том, чтобы сделать удобными условия профессиональной деятельности судей и судебных представителей, она гораздо шире и связана с масштабной задачей повышения эффективности судебной защиты. Необходимо, чтобы изменения, которые связаны с преимуществами прогрессивных технологий, не привели к деформации правосудия. Конечно, эти изменения неизбежны, но их внедрение не должно привести к выхолащиванию самой идеи суда с его богатством процессуальных форм.

Хотелось бы также отметить, что развитие современной судебной системы немислимо без примирительных процедур, которые интегрируются в судебную деятельность в связи с переосмыслением функций судебной власти и формированием помимо традиционной функции по осуществлению правосудия также новой функции судов, заключающейся в оказании содействия заинтересованным лицам в урегулировании спора. С этой точки зрения представляется правильным, что программы «электронного правосудия» в качестве составной части должны включать меры, направленные на организацию с использованием современных телекоммуникационных технологий также и примирительных процедур.

Мировой опыт демонстрирует организационную возможность таких примирительных процедур и их бурное развитие, что нашло отражение в выделении самостоятельного, довольно обособленного направления APC, получившего название ODR – onlinedisputeresolution (IDR – internetdisputeresolution, EDR – electronicdisputeresolution). Практика развития ODR свидетельствует о появлении ряда специализированных программных средств для урегулирования определенных категорий споров. Например, специализированная онлайн-платформа для урегулирования семейных споров в Нидерландах, системы онлайн-разрешения споров потребителей ЕСС (по международным договорам купли-продажи товаров и услуг) и FIN-NET (при оказании финансовых услуг) в странах – участниках Европейского союза [9, с. 56].

СПИСОК ИСПОЛЬЗОВАННОЙ ЛИТЕРАТУРЫ:

- 1 Понкин И.В., Редькина А.И. Цифровая формализация права // International Journal of Open Information Technologies. - 2019. - Vol. 7. № 1. - С. 39-48.
- 2 Понкин И. В., Редькина А. И. Цифровые онтологии права и цифровое правовое пространство // Пермский юридический альманах. - 2019. - С. 24-37.
- 3 Rusakova E., Frolova E., Gorbacheva A., Kupchina E. Implementation of the smartcontract construction

in the legal system of Russia // Proceedings of SOCIOINT 2019 – 6th International Conference on Education, Social Sciences and Humanities 24–26 June 2019. - Istanbul, Turkey. - 2019. - С. 748-753.

4 Paul Hopkins & Nicola Mallen. Digitising the world's courts - England & Wales // <https://www.geldards.com/digitising-the-worlds-courts.aspx>.

5 Салпеков А.С. Роль судей Республики Казахстан в борьбе с пандемией // Вестник Карагандинского университета. Серия «Право». - № 3(99). – 2020. – С. 14-22.

6 Акимбекова С.А., Яковлева С.В. Электронное судопроизводство в период пандемии // Международный научный журнал «Наука и жизнь Казахстана». - №9/1. - 2020. – С. 28-31.

7 Шарипова А.Р. Направления цифровизации уголовного судопроизводства: применимый опыт арбитражного процесса // Библиотека криминалиста. Научный журнал. - № 3. - 2018. - С. 131-135.

8 Mertens P., Barbian D., Baer S. Begriffe von Digitalisierung und Industry 4.0 // Digitalisierung und Industrie 4.0 – eine Relativierung. Wiesbaden, 2017. - S. 35-61.

9 Здрок О.Н. Перспективы развития процедур онлайн урегулирования споров в международном и национальном судопроизводстве // Материалы Международной научно-практической конференции «Использование элементов электронного правосудия в деятельности Экономического Суда СНГ и национальных судов» / Экономический Суд СНГ. – Минск, 2017. – С. 55-65.

REFERENCES:

1 Ponkin I.V., Red'kina A.I. Cifrovaja formalizacija prava // International Journal of Open Information Technologies. - 2019. - Vol. 7. № 1. - S. 39-48.

2 Ponkin I. V., Red'kina A. I. Cifrovye ontologii prava i cifrovoe pravovoe prostranstvo // Permskij juridicheskij al'manah. - 2019. - S. 24-37.

3 Rusakova E., Frolova E., Gorbacheva A., Kupchina E. Implementation of the smartcontract construction in the legal system of Russia // Proceedings of SOCIOINT 2019 – 6th International Conference on Education, Social Sciences and Humanities 24–26 June 2019. - Istanbul, Turkey. - 2019. - S. 748-753.

4 Paul Hopkins & Nicola Mallen. Digitising the world's courts - England & Wales // <https://www.geldards.com/digitising-the-worlds-courts.aspx>.

5 Salpekov A.S. Rol' sudej Respubliki Kazahstan v bor'be s pandemiej // Vestnik Karagandinskogo universiteta. Serija «Pravo». - № 3(99). – 2020. – S. 14-22.

6 Akimbekova S.A., Jakovleva S.V. Jelektronnoe sudoproizvodstvo v period pandemii // Mezhdunarodnyj nauchnyj zhurnal «Nauka i zhizn' Kazahstana». - №9/1. - 2020. – S. 28-31.

7 Sharipova A.R. Napravlenija cifrovizacii ugolovnogogo sudoproizvodstva: primenimyj opyt arbitrazhnogo processa // Biblioteka kriminalista. Nauchnyj zhurnal. - № 3. - 2018. - S. 131-135.

8 Mertens P., Barbian D., Baer S. Begriffe von Digitalisierung und Industry 4.0 // Digitalisierung und Industrie 4.0 – eine Relativierung. Wiesbaden, 2017. - S. 35-61.

9 Zdrok O.N. Perspektivy razvitija procedur onlajn uregulirovanija sporov v mezhdunarodnom i nacional'nom sudoproizvodstve // Materialy Mezhdunarodnoj nauchno-prakticheskoy konferencii «Ispol'zovanie jelementov jelektronnogo pravosudija v dejatel'nosti Jekonomicheskogo Suda SNG i nacional'nyh sudov» / Jekonomicheskij Sud SNG. – Minsk, 2017. – S. 55-65.

Сведения об авторе:

Капацина Вера Ивановна - докторант Каспийского общественного университета, г. Алматы, пр. Достык 85 А, 8 777 256 59 00, vk@anadv.kz.

Нуртаева Гульмира Львовна – кандидат юридических наук, ассоциированный профессор Каспийского общественного университета, г. Алматы, пр. Достык 85 А, 8 777 007 98 09, ngl_81@mail.ru.

Автор туралы мәліметтер:

Капацина Вера Иванқызы - Каспий қоғамдық университеті докторанты, Алматы қ, Достық даңғалы 85 А, 8 777 256 59 00, vk@anadv.kz.

Нұртаева Гүлмира Львовна - заң ғылымдарының кандидаты, Каспий қоғамдық университетінің қауымдастырылған профессоры, Алматы қ, Достық даңғалы 85 А, 8 777 007 98 09, ngl_81@mail.ru

Information about the authors:

Kapatsina Vera Ivanovna - Doctoral student of the Caspian University, Almaty, Dostyk Ave. 85 A, 8 777 256 59 00, vk@anadv.kz.

Nurtayeva Gulmira Lvovna - Candidate of Law, Associate Professor of the Caspian Public University, Almaty, Dostyk Ave. 85 A, 8 777 007 98 09, ngl_81@mail.ru.

С.О. КАРАКУЗИЕВА¹, Г.Л. НУРТАЕВА²¹Бостандықский районный суд г. Алматы, Казахстан²Каспийский общественный университет, Алматы, Казахстан
(¹*727-3467@sud.kz; ²ngl_81@mail.ru)

ВОПРОСЫ ПРИКАЗНОГО ПРОИЗВОДСТВА В ГЕРМАНИИ

Аннотация: В настоящее время одним из важнейших направлений развития отечественного и зарубежного процессуального законодательства признано повышение доступности правосудия, его оптимизация с учетом потребностей современного этапа становления общественных отношений, что вызывает необходимость более активно использовать наряду с общим специальный порядок судопроизводства, способствующий оперативному осуществлению правосудия.

Исторически сложилось так, что традиционная процессуальная форма в некоторых случаях затягивала и усложняла процесс. Это обстоятельство привело к поискам более простых и быстрых способов разрешения гражданских дел в Казахстане и зарубежных странах, притом, как в прошлые столетия, продолжается и в настоящее время.

В настоящей статье предпринята попытка комплексного исследования приказного производства через призму сравнительно-правового исследования аналогичных явлений правовой системы Германии.

Ключевые слова: приказное производство, судья, судебный приказ, упрощенная процедура.

GERMANYDAҒЫ БҰЙРЫҚ ӨНДІРІСІ МӘСЕЛЕРІ

Аннотация: қазіргі уақытта отандық және шетелдік іс жүргізу заңнамасын дамытудың маңызды бағыттарының бірі сот төрелігінің қол жетімділігін арттыру, оны қоғамдық қатынастардың қалыптасуының қазіргі кезеңінің қажеттіліктерін ескере отырып оңтайландыру деп танылды, бұл жалпы сот ісін жүргізудің сот төрелігін жедел жүзеге асыруға ықпал ететін арнайы тәртібін неғұрлым белсенді пайдалану қажеттілігін тудырады.

Тарихи тұрғыдан алғанда, дәстүрлі процедуралық форма кейбір жағдайларда процессті кешіктіріп, қиындатты. Бұл жағдай Қазақстанда және шет елдерде азаматтық істерді шешудің қарапайым және жылдам тәсілдерін іздеуге әкелді, сонымен қатар, өткен ғасырлардағыдай, қазіргі уақытта да жалғасуда.

Осы мақалада Германияның құқықтық жүйесінің ұқсас құбылыстарын салыстырмалы-құқықтық зерттеу призмасы арқылы бұйрық өндірісін жан-жақты зерттеуге әрекет жасалды.

Түйіндеме сөздер: бұйрық шығару, судья, сот бұйрығы, жеңілдетілген рәсім.

QUESTIONS OF WRIT PROCEEDINGS IN GERMANY

Abstract: At present, one of the most important directions of the development of domestic and foreign procedural legislation is recognized as increasing the accessibility of justice, its optimization taking into account the needs of the modern stage of the formation of public relations, which makes it necessary to more actively use, along with the general, a special procedure of legal proceedings that promotes the prompt implementation of justice.

Historically, the traditional procedural form has in some cases delayed and complicated the process. This fact has led to the search for simpler and faster ways to resolve civil cases in Kazakhstan and foreign countries, and, as in the past centuries, it continues to this day.

This article attempts a comprehensive study of writ proceedings through the prism of comparative legal research of similar phenomena of the German legal system.

Key words: writ proceedings, judge, court order, simplified procedure.

Введение

Исследования зарубежного законодательства становятся все более востребованными. Представление о зарубежном опыте правового регулирования позволяет выявить и осознать преимущества и недостатки казахстанского права.

Наибольшее практическое значение имеют

исследования правовых механизмов в странах одной правовой системы. Одним из подобных примеров является казахстанское и немецкое право. Гражданское процессуальное законодательство в Германии систематизировано и кодифицировано: Гражданское процессуальное уложение Германии (Deutsche Zivilprozessordnung,

далее – ГПУ)¹ было принято в 1877 г., введено в действие с 1879 г. и действует в редакции 1950 г. с последующими изменениями. Целями любого упрощенного производства являются ускорение судопроизводства, достижение оперативной защиты нарушенного права, сокращение издержек тяжущихся и бюджетных средств, обеспечение доступности правосудия в самом широком смысле.

Материалы и методы

Методологическую основу научной статьи составили общенаучные и частно-научные методы познания: диалектический, исторический, сравнительно-правовой, формально-логический, метод системного анализа, конкретно-социологический.

Результаты

Дальнейшая дифференциация гражданского процесса в условиях современной системы общественных отношений объективно необходима. Важнейшим направлением в дифференциации судопроизводства является совершенствование и модернизация системы упрощенных производств. Определенное развитие в данной сфере произошло в связи с организацией приказного производства в ГПК РК. Однако приказное производство не оправдали в достаточной мере возлагавшихся ожиданий, судопроизводство нуждается в дальнейшей оптимизации. Судебная статистика по-прежнему фиксирует нарушения сроков рассмотрения судами дел. Указанные обстоятельства актуализируют дальнейшие исследования проблем оптимального функционирования системы упрощенных производств.

Современный этап развития науки гражданского процессуального права характеризуется все большим ориентированием на зарубежное законодательство. В этом плане иностранные правовые системы способствуют динамичному развитию и обогащению структуры отечественного законодательства. Сравнительные исследования, безусловно, являются определенной традицией науки гражданского процессуального права, имеющей глубокие исторические предпосылки, главная из которых влияние догоняющего модернизационного типа отечественной социально-экономической формации. Так что до сих пор не утратила своего значения оценка сравнительно-правовому подходу, данная более ста лет назад Е.А. Нефедьевым. По его мнению, «в самом деле, для того, чтобы понять смысл и значение многих институтов нашего права, необходимо сравнить их с институтами права французского или немецкого, по образцу которых построены институты нашего права» [1, с. 8]. Сравнительные исследования становятся все более актуальными в свете необходимости дальнейшей модерниза-

ции институтов отечественного процессуального права с позиций соотносимости с общепринятыми международными стандартами отправления правосудия.

Обсуждение

Классический метод сравнительно-правового анализа законодательства различных стран является одним из главных составляющих методологии исследования в сфере юриспруденции. Вместе с тем всё чаще в адрес рецепции зарубежных институтов звучит обоснованная критика ввиду ряда причин, одной из которых является поверхностное и несистемное исследование того или иного зарубежного законодательного и правоприменительного опыта [2, с. 208].

С учетом такого подхода нами рассматривается приказное производство в гражданском процессе Германии, в частности особенности его производства, соотношение с принципами немецкого гражданского процесса и другие положения.

Современное немецкое приказное производство во многом базируется на «общем германском праве» [3, с. 5].

Единый порядок приказного производства был введен в 1877 г. с вступлением в силу ГПУ Германии.

Приказное производство является одной из самых распространенных форм ускорения рассмотрения гражданских дел. Германия не является исключением из данного правила, поскольку данный механизм является одним из самых разработанных, современных и востребованных механизмов ускорения судопроизводства в Германии, чье Гражданское процессуальное уложение подробно описывает особенности, характерные черты и свойства данной процедуры. В немецкой литературе «отмечается быстрота и дешевизна приказного производства в сравнении с обычным порядком судопроизводства, поэтому приказное производство является наиболее распространенным институтом упрощенного производства» [4, с. 16].

Приказное производство в немецком процессе – это «совокупность правил, представляющих собой разновидность упрощенных производств. Оно позиционируется законодателем как самостоятельный процессуальный порядок рассмотрения дела, отличный от общеискового, и принадлежит к числу особых (специальных) производств» [4, с. 16].

Основной целью приказного производства является «предоставление возможности получения судебной защиты кредитору в наикратчайшие сроки в случае предположительно бесспорного требования» [5, с. 41]. При этом основное значение судебного приказа заключается в «его информативной функции – приказ

¹ Гражданское процессуальное уложение Германии от 30 января 1877 г. // https://sud.gov.kz/sites/default/files/zpo_1.pdf.

является не столько судебным постановлением, сколько разъяснением кредитору его реальных прав и подтверждением их в судебном порядке, а должнику – властным напоминанием о неисполненном обязательстве. В то же время эта процедура такова, что не предусматривает рассмотрение обоснованности предъявленного заявителем требования» [4, с. 16].

Сущность судебного приказа (Mahnverfahren кн. 7 ГПУ) можно обозначить следующим образом: судебный приказ – это «упрощенный акт правосудия, имеющий отсылочную на нормы права латентную мотивировку, совмещающий в себе волю суда, от имени государства, и исполнительный документ, окончательность и исполнимость которого находятся в зависимости от действия либо бездействия должника» [6, с. 10].

Судебный приказ предполагает направление должнику требования оплатить кредитору определенную денежную сумму, но «при реализации судебного приказа выдается исполнительный лист, по которому денежное требование кредитора может быть исполнено».

Согласно § 688 ГПУ Германии предмет требования кредитора по отношению к должнику должен с обязательностью быть выражен в денежной форме и четко выраженном размере, поскольку определение размера не может быть передано на усмотрение суда. Так, согласно ГПУ Германии, приказное производство возможно только для взыскания определенной денежной суммы любого размера, исчисленной в евро (абзац 1 § 688).

Приказное производство в Германии отнесено к компетенции участкового (местного) суда независимо от цены иска, даже если исковое производство по поводу заявленного требования подсудно суду земли. Непосредственно оно осуществляется не судьей, а служащим правосудия (der Rechtspfleger) (п. 1 § 20 Закона о служащих правосудия) или служащим канцелярии. Участие адвоката не обязательно.

В регулировании территориальной подсудности германское законодательство приемлемо для кредитора-заявителя, поскольку предоставляет ему право подать заявление о вынесении судебного приказа в суд, которому он подсуден в общем порядке (фактически по своему месту жительства), а при отсутствии у него общей подсудности на территории ФРГ (фактически, если он там не проживает) – в берлинский участковый суд района Шенеберг (§ 689). В случае, когда приказное производство переходит в исковое, специальные правила подсудности порождают необходимость передачи возникшего спора суду, компетентному его разрешить. Этот суд должен быть указан в заявлении о вынесении судебного приказа (п. 5 абз. 1 § 690).

Упрощенный порядок рассмотрения дел о взыскании долга происходит только по заявле-

нию.

Первоначально были предусмотрены только две формы подачи ходатайства о вынесении судебного приказа: либо путем ввода данных судебным работником в компьютер суда, либо путем передачи самим заявителем носителя информации (первоначально записи на магнитной ленте, впоследствии дискеты), содержащего ходатайство в электронной форме, в компетентный суд (DTA-Mahnverfahren) [7, с. 196]. После вступления в силу с 17 декабря 1990 г. Закона об упрощении судопроизводства, изменившего § 690, абз. 3 ГПУ Германии, была законодательно закреплена новая электронная форма подачи ходатайства о вынесении судебного приказа в компетентный суд (DFU-Mahnverfahren). Эта форма рассматривается в литературе как предварительная ступень для приказного производства в онлайн-режиме, поскольку в обоих случаях данные, содержащие ходатайство о вынесении приказа, передаются напрямую (т.е. не с помощью электронного носителя информации) в компетентный суд.

В соответствии с положениями абз. 3 § 690 ГПУ Германии обязательным условием для передачи ходатайства в электронной форме выступает возможность его прочтения с помощью автоматизированной системы суда.

Для продвижения именно этой модели автоматизированного приказного производства на федеральном уровне был специально создан Единый координационный центр по электронному приказному производству. Данное учреждение, находящееся при Министерстве юстиции федеральной земли Баден-Вюртемберг, создано на постоянной основе в целях создания условий для единого приказного производства на всей территории ФРГ, а также дальнейшего развития системы электронного приказного производства.

Преимущества участия в электронном процессе обмена данных без документов заключаются в следующем:

- облегчение труда и экономия затрат, так как заявления могут обрабатываться исключительно на ПК;
- сокращение ошибок путем проверок на непротиворечивость;
- короткий срок обработки в суде, так как заявления, поданные в форме файла обрабатываются самое позднее на следующий рабочий день.

Таким образом, в Германии ускорение приказного производства не ограничивается только применением стандартных бланков и форм – активно внедряются методы электронной подачи заявления о выдаче судебного приказа. Приказное производство является «видом судопроизводства, носящим исключительно письменный характер, по которому не проводится устное су-

дебное заседание и которое начинается с подачи ходатайства о вынесении судебного приказа. Для открытия обычного или автоматизированного электронного приказного производства необходимо заполнение особых процессуальных бланков, использование которых является обязательным». Начало приказного производства в гражданском процессе Германии связывается согласно требованиям § 690 ГПУ Германии с поступлением в компетентный суд ходатайства о вынесении судебного приказа.

В соответствии с абз. 1 § 690 ГПУ Германии ходатайство о вынесении судебного приказа должно содержать:

- наименование сторон, их законных представителей и процессуальных представителей;
- наименование суда, в который подается ходатайство;
- требование с указанием конкретных сведений о требуемом исполнении;
- объяснение того, что требование не зависит от встречного исполнения или что встречное исполнение совершено;
- наименование суда, которому подсудно искомое производство.

При подаче ходатайства о вынесении судебного приказа заявитель (или его представитель) должен прежде всего обладать исчерпывающей информацией о должнике как о стороне процесса. При этом наиболее важны сведения об адресе должника, необходимые для надлежащей доставки. В немецком правовом порядке справки, содержащие необходимую информацию, могут быть получены из различного рода регистров.

Важное значение имеет оплата услуг суда. Так, государственная пошлина составляет половину стоимости государственной пошлины в порядке искового производства, при этом последующий отзыв заявки не освобождает заявителя от обязанности оплатить судебные издержки и

расходы на адвоката.

Заключение

Отличительной чертой приказного производства Германии можно назвать его двухступенчатую структуру. Это проявляется в том, что первоначально должник путем вынесения судебного приказа призывается добровольно погасить имеющиеся в отношении его денежные требования в течение двухнедельного срока или при необоснованности требований воспользоваться средствами процессуальной защиты. Только после этого у заявителя возникает право на подачу ходатайства о вынесении приказа об исполнении и на его основе о выдаче исполнительного листа. В Германии судебный приказ «сам по себе не рассматривается как судебное решение, вынесением которого оканчивается производство по делу, поскольку он не обладает ни формальной, ни материальной силой судебного решения. С этих позиций судебный приказ необходимо рассматривать как разновидность судебного промежуточного решения, необходимого для вынесения приказа об исполнении». В свою очередь, приказ об исполнении (абз. 1 § 700 ГПУ Германии) «равнозначен заочному решению суда, обращенному к немедленному исполнению, и тем самым относится к иным исполнительным документам, по которым производится исполнение» [8, с. 16]. Необходимо также отметить, что приказное производство Германии характеризуется также высокой развитостью электронных средств подачи документов, обмена информации и судопроизводства в режиме удаленного доступа сторон. Немецкая система цивилистического процесса современности является ярким примером влияния прогрессивных технологий и средств обмена данными в рамках деятельности суда по отправлению правосудия.

СПИСОК ИСПОЛЬЗОВАННОЙ ЛИТЕРАТУРЫ:

- 1 Нефедьев Е.А. Учебник русского гражданского судопроизводства. - М.: Университетская типография, 1904. – 403 с.
- 2 Нурлумбаева Л.Е. Приказное производство в уголовном процессе Германии // Вестник Института законодательства и правовой информации РК №5 (63) – 2020. – С. 207-212.
- 3 Helmreich Heinz. Формы процедуры напоминания в немецкоязычном правовом кругу: с особым учетом процедуры напоминания в Гражданском процессуальном кодексе и его предшествующих моделях (на немецком языке). – Кельн, 1995. – 190 с.
- 4 Крымский Д.И. Упрощенные производства в гражданском процессе зарубежных стран: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. – М., 2011. – 26 с.
- 5 Папулова З.А. Ускоренные формы рассмотрения дел в гражданском судопроизводстве. – М.: Инфотропик Медиа, 2014. – 168 с.
- 6 Шадловская О.Д. Приказное производство как упрощенная форма гражданского судопроизводства: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. – М., 2015. – 61 с.
- 7 Schmid Jurgen. Elektronische Datenverarbeitung im Mahnverfahren (Rechtswissenschaftliche Forschung und Entwicklung). –VVF, 1991. – 219 с.
- 8 Брановицкий К.Л. Информационные технологии в гражданском процессе Германии (сравнительно-правовой анализ): Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. – Екатеринбург, 2009. - 28 с.

REFERENCES:

- 1 Nefed'ev E.A. Uchebnik ruskogo grazhdanskogo sudoproizvodstva. - M.: Universitetskaja tipografija, 1904. – 403 s.
- 2 Nurlumbaeva L.E. Prikaznoe proizvodstvo v ugovnom processe Germanii // Vestnik Instituta zakonodatel'stva i pravovoj informacii RK №5 (63) – 2020. – S. 207-212.
- 3 Helmreich Heinz. Formy procedury napominaniya v nemeckojazychnom pravovom krugu: s osobym uchetom procedury napominaniya v Grazhdanskom processual'nom kodekse i ego predshestvujushhih modeljah (na nemeckom jazyke). – Kel'n, 1995. – 190 s.
- 4 Krymskij D.I. Uproshhennye proizvodstva v grazhdanskom processe zarubezhnyh stran: Avtoref. dis. ... kand. jurid. nauk. – M., 2011. – 26 s.
- 5 Papulova Z.A. Uskorennye formy rassmotrenija del v grazhdanskom sudoproizvodstve. – M.: Infotropik Media, 2014. – 168 s
- 6 Shadlovskaja O.D. Prikaznoe proizvodstvo kak uproshhennaja forma grazhdanskogo sudoproizvodstva: Avtoref. dis. ... kand. jurid. nauk. – M., 2015. – 61 s.
- 7 Schmid Jurgen. Elektronische Datenverarbeitung im Mahnverfahren (Rechtswissenschaftliche Forschung und Entwicklung). –VVF, 1991. – 219 s.
- 8 Branovickij K.L. Informacionnye tehnologii v grazhdanskom processe Germanii (sravnitel'no-pravovoj analiz): Avtoref. dis. ... kand. jurid. nauk. – Ekaterinburg, 2009. - 28 s.

Сведения об авторе:

Каракузиева Сара Орынғалиевна – судья Бостандықського районного суда города Алматы, микрорайон Орбита-2, 20А, 7 (707) 899-94-16, 727-3467@sud.kz.

Нұртаева Гүлмира Львовна – кандидат юридических наук, ассоциированный профессор Каспийского общественного университета, г. Алматы, пр. Достык 85 А, 8 777 007 98 09, ngl_81@mail.ru.

Автор туралы мәліметтер:

Каракузиева Сара Орынғалиевна - Алматы қаласы Бостандық аудандық сотының судьясы, микрорайон Орбита-2, 20А, 7 (707) 899-94-16, 727-3467@sud.kz.

Нұртаева Гүлмира Львовна - заң ғылымдарының кандидаты, Каспий қоғамдық университетінің қауымдастырылған профессоры, Алматы қ, Достық даңғалы 85 А, 8 777 007 98 09, ngl_81@mail.ru

Information about the authors:

Karakuzieva Sara Oryngalievna - judge of the Bostandyk district Court of Almaty, Orbita-2 microdistrict, 20A, 7 (707) 899-94-16, 727-3467@sud.kz.

Nurtayeva Gulmira Lvovna - Candidate of Law, Associate Professor of the Caspian University, Almaty, Dostyk Ave. 85 A, 8 777 007 98 09, ngl_81@mail.ru.

К.С. КАРБЕКОВ¹, Ш.М. МАКСУТХАН²¹²Университет «Алматы», г. Алматы, Казахстан(*karbekov63@mail.ru; ²lev_11@bk.ru)

ПРОКУРОРСКИЙ НАДЗОР В ДОСУДЕБНОМ РАССЛЕДОВАНИИ

Аннотация: С развитием государственности Казахстана менялись место и роль прокуратуры в системе республиканских органов, ее деятельность наполнялась новым содержанием, изменялись функции прокурорского надзора. Однако, как бы ни корректировались и стоящие перед прокуратурой задачи, она постоянно оставалась правозащитным органом, основным содержанием деятельности которого неизменно оставались забота об укреплении законности и правопорядка, обеспечение защиты интересов государства, конституционных, социально-экономических, политических и личных прав и свобод граждан, предотвращение правонарушений.

В статье рассматриваются вопросы прокурорского надзора за соблюдением законности в досудебном расследовании, которые являются одним из аспектов защиты прав и интересов граждан. Надзор за законностью предварительного следствия и дознания является одним из главных направлений деятельности прокуратуры. В статье также раскрываются полномочия процессуального прокурора, его надзорные функции и права. Процессуальный прокурор при осуществлении надзорных полномочий обязан следить за ведением выявления и расследования преступлений в рамках строгого соблюдения законности.

Ключевые слова: прокурор, прокурорский надзор, законность, дознание, предварительное следствие, досудебное расследование.

СОТҚА ДЕЙІНГІ ТЕРГЕУДЕГІ ПРОКУРОРЛЫҚ ҚАДАҒАЛАУ

Аннотация: Қазақстан мемлекеттілігінің дамуымен прокуратураның республикалық органдар жүйесіндегі орны мен рөлі өзгерді, оның қызметі жаңа мазмұнмен толықтырылды, прокурорлық қадағалау функциялары өзгерді. Алайда, прокуратураның алдында тұрған міндеттер қаншалықты түзетілсе де, ол үнемі құқық қорғау органы болып қала берді, оның қызметінің негізгі мазмұны заңдылық пен құқықтық тәртіпті нығайтуға, мемлекеттің мүдделерін, азаматтардың конституциялық, әлеуметтік-экономикалық, саяси және жеке құқықтары мен бостандықтарын қорғауды қамтамасыз етуге, құқық бұзушылықтың алдын алуға үнемі қамқорлық болып қала берді.

Мақалада азаматтардың құқықтары мен мүдделерін қорғау аспектілерінің бірі болып табылатын сотқа дейінгі тергеудегі заңдылықтың сақталуын прокурорлық қадағалау мәселелері қарастырылады. Алдын ала тергеу мен анықтаудың заңдылығын қадағалау прокуратура қызметінің басты бағыттарының бірі болып табылады. Бапта сондай-ақ процессуалдық Прокурордың өкілеттіктері, оның қадағалау функциялары мен құқықтары ашылады. Процессуалдық прокурор қадағалау өкілеттіктерін жүзеге асыру кезінде заңдылықты қатаң сақтау шеңберінде қылмыстарды анықтау мен тергеудің жүргізілуін қадағалауға міндетті.

Түйіндемe сөздер: прокурор, прокурорлық қадағалау, заңдылық, анықтау, алдын ала тергеу, сотқа дейінгі тергеу.

PROSECUTOR'S SUPERVISION IN PRE-TRIAL INVESTIGATION

Abstract: With the development of Kazakhstan's statehood, the place and role of the prosecutor's office in the system of republican bodies changed, its activities were filled with new content, and the functions of prosecutor's supervision changed. However, no matter how the tasks of the Prosecutor's Office were adjusted, it always remained a human rights body, the main content of which was always concerned with strengthening the rule of law and ensuring the protection of the interests of the state, constitutional, socio-economic, political and personal rights and freedoms of citizens, and the prevention of offenses.

The article deals with the issues of prosecutor's supervision over the observance of the rule of law in pre-trial investigations, which are one of the aspects of protecting the rights and interests of citizens. Supervision of the legality of the preliminary investigation and inquiry is one of the main activities of the Prosecutor's Office. The article also reveals the powers of the procedural prosecutor, his supervisory functions and rights. The procedural prosecutor, when exercising supervisory powers, is obliged to monitor the conduct of the detection and investigation of crimes within the framework of strict compliance with the law.

Key words: Prosecutor, Prosecutor's supervision, legality, inquiry, preliminary investigation, pre-trial investigation.

Введение

Надзор за законностью предварительного следствия и дознания представляет собой одно из главных направлений деятельности прокуратуры. Для принятия адекватных мер при противодействии преступности, негативным социально-правовым явлением, правоохранительные органы наделены властными полномочиями, ограничивать в определенной мере права и свободы личности. При этом они должны не только обеспечить защиту гражданского общества и человека от преступных посягательств, выявлять причастных к нему лиц, но и не допускать нарушений установленных правил уголовного судопроизводства.

Досудебное расследование преступлений является сложной стадией уголовного процесса. На этой стадии органы расследования устанавливают круг доказательств, решают вопросы правовой оценки преступления, привлечения лица, совершившего преступление, к уголовной ответственности. В пределах, установленных предварительным следствием фактов, проводится впоследствии судебное разбирательство. Поэтому прокурор при осуществлении надзорных полномочий обязан следить за тем, чтобы выявление и расследование преступлений проводились в рамках строжайшего соблюдения законности.

Материалы и методы

Основанием научного исследования являются положения диалектического материализма, позволившего использовать методы теоретического анализа, абстрагирования, моделирования. Использовались также сравнительно-правовой, исторический, структурно-логический и конкретно-социологический методы исследования.

Результаты

Предварительное следствие и дознание, это две процессуальные формы досудебной деятельности уполномоченных органов по выявлению и расследованию преступлений. Они отличаются друг от друга по органам, их осуществляющим, а также по объему и срокам процессуальной деятельности, выполняемой этими органами.

Следует признать, что, своевременное выявление и устранение любых нарушений законов при производстве дознания и предварительного следствия обязанность прокурорского надзора, призванного следить за точным соответствием

закону актов и действий всех участников отношений, возникающих в связи с расследованием преступлений.

Автор приходит к выводу что существующие функции прокуратуры (надзор за исполнением законов, уголовное преследование, координация деятельности правоохранительных органов по борьбе с преступностью, участие прокуратуры в правотворческой деятельности, участие в рассмотрении дел судами) позволяют в комплексе осуществлять деятельность по обеспечению законности и правопорядка. Рассмотрено соотношение функции прокурора по осуществлению уголовного преследования и функции надзора за законностью процессуальной деятельностью органов предварительного расследования. Изучены проблемные моменты, касающиеся полномочий прокурора при осуществлении надзора в данной сфере. Сделан вывод о необходимости совершенствования соответствующего законодательства в направлении более детальной правовой регламентации прокурорского надзора.

Обсуждение

Деятельность органов досудебного расследования детально регламентирована уголовно-процессуальным законодательством, в соответствии с которым прокурорский надзор должен способствовать обеспечению законности привлечения граждан к уголовной ответственности. Надзор прокурора за расследованием преступлений должен действовать постоянно на всех стадиях досудебного производства.

Надзор в стадии предварительного следствия призван способствовать также быстрому и полному раскрытию преступлений, привлечению к уголовной ответственности лиц, их совершивших. Сущность прокурорского надзора за законностью дознания и следствия выражается как в охране прав и законных интересов человека и гражданина в уголовном процессе, так и в принятии мер к выполнению органами расследования требований закона по пресечению преступлений, их раскрытию и расследованию, розыску преступников, привлечению их к уголовной ответственности.

Согласно ст. 83 Конституции Республики Казахстан, прокуратура от имени государства осуществляет в установленных законом пределах и формах высший надзор за соблюдением законности на территории Республики Казахстан, представляет интересы государства в суде и от имени государства осуществляет уголовное преследование. Она осуществляет свои полномочия независимо от других государственных органов, должностных лиц и подотчетна лишь

Президенту Республики Казахстан¹.

Из этого следует, что конституционное признание прокурорского надзора как специфического вида государственной деятельности и наделение его определенными властными полномочиями позволяет им быть действительно независимым надзорным органом. В п. 3 ст. 3 Закона Республики Казахстан «О прокуратуре» от 30 июня 2017 года указано, что запрещается вмешательство в деятельность органов прокуратуры при осуществлении ими своих функций и полномочий².

В своем Послании народу Казахстана «Казахстан в новой реальности: время действий» Президент Республики Казахстан К.К. Токаев отметил, что нынешняя ситуация в стране предъявляет новые требования к правоохранительным органам, которые должны идти навстречу запросам граждан.

Однако в работе правоохранительной системы в силу инерции прошлого по-прежнему преобладает обвинительный уклон. Нередки случаи, когда граждане необоснованно вовлекаются в орбиту уголовного преследования.

Оперативные сотрудники, выявляющие преступления, и следователи, принимающие процессуальные решения, работают в подчинении у одних и тех же начальников, для которых главной задачей является раскрытие преступления и направление дела в суд. Но права и свободы граждан не должны страдать в угоду показателям.

Что касается прокурорского надзора, то он носит запоздалый характер. Прокуроры знакомятся с обстоятельствами дел только перед направлением в суд.

По уголовным делам уже с 2021 года следует законодательно возложить на прокурора обязанность согласования ключевых процессуальных решений, затрагивающих права и свободы человека³.

Полномочия прокурора четко прописаны в ст. 44 Закона Республики Казахстан «О Прокуратуре», и уже в п. 1 указано, что осуществлять действия и принимать процессуальные решения на основаниях и в порядке, установленных Уголовно-процессуальным законом⁴.

Полномочия прокурора в ходе досудебного расследования предусмотрены в ст. 193 обновленного Уголовно-процессуального кодекса Республики Казахстан, где в ч. 3 указан «Процессуальный прокурор», которого руководитель

прокуратуры вправе определить по конкретному уголовному делу⁵.

Процессуальный прокурор осуществляет надзор по уголовному делу с момента начала досудебного расследования и участвует в суде первой инстанции в качестве государственного обвинителя. Данный момент следует отметить положительно, так как в обычной практике прокурор ознакомили с делом перед судебным процессом. Но если он осуществлял надзор с самого начала, то качество и законность всех следственных действий не будет вызывать сомнения.

Процессуальный прокурор назначается по делу на любой стадии уголовного процесса с момента начала досудебного расследования, о чем выносится постановление об определении процессуального прокурора, которое незамедлительно направляется в орган досудебного расследования.

Процессуальный прокурор надзирает за законностью уголовного преследования по конкретному уголовному делу. Он также передает заявления и имеющиеся материалы об уголовном правонарушении, поступившие от одного органа уголовного преследования, по подсудности и подсудности, за исключением случаев передачи с изменением поднадзорности. В предусмотренных Уголовно-процессуальным законодательством случаях процессуальный прокурор инициирует перед руководителем прокуратуры вопрос об отстранении (отводе) лица, осуществляющего досудебное расследование, принятии постановлений об отмене процессуальных решений органа уголовного преследования, а также внесении акта прокурорского надзора для привлечения виновных лиц к дисциплинарной ответственности за допущенные нарушения законности. В настоящее время, после внесения в указанную статью изменений, она устанавливает, что прокуратура от имени государства осуществляет высший надзор за соблюдением законности на территории Республики Казахстан, представляет интересы государства в суде и от имени государства осуществляет уголовное преследование. Таким образом, в настоящее время в Конституции отсутствует исчерпывающий перечень функций прокуратуры. Новым Законом о прокуратуре определены 3 основных направления деятельности – надзорная деятельность, представительство интересов государства в суде и уголовное преследование.

¹ Конституция Республики Казахстан (принята на республиканском референдуме 30 августа 1995 года) (с изменениями и дополнениями по состоянию на 23.03.2019 г.) <https://online.zakon.kz/document>

² Закон Республики Казахстан от 30 июня 2017 года № 81-VI «О прокуратуре» (с изменениями по состоянию на 07.07.2020 г.) <https://online.zakon.kz/>

³ Послание Президента Республики Казахстан К. Токаева народу Казахстана «Казахстан в новой реальности: время действий» от 01 сентября 2020 года // <https://www.akorda.kz/>

⁴ Закон Республики Казахстан от 30 июня 2017 года № 81-VI «О прокуратуре» (с изменениями по состоянию на 07.07.2020 г.) <https://online.zakon.kz/>

⁵ Уголовно-процессуальный кодекс Республики Казахстан от 4 июля 2014 года № 231-V (с изменениями и дополнениями по состоянию на 02.01.2021 г.) // <https://online.zakon.kz/>

В отличие от ранее действовавшего Закона сейчас исключено отдельное направление надзора по защите конституционных прав граждан. Так, в ранее существовавшем Законе о прокуратуре данному направлению надзора посвящалась отдельная глава - надзор за соблюдением прав и свобод человека и гражданина, интересов юридических лиц и государства.

Таким образом, защита прав и свобод граждан представляла собой специально выделенную в законодательстве функцию прокурорского надзора. Надзор за соблюдением прав и свобод человека выделялся в отдельное направление. В ныне действующем Законе данная глава исключена.

Защита конституционных прав граждан определена Законом как главная задача прокурорской деятельности и включена во все отрасли надзорной и иной деятельности как основная цель, на которую должны быть направлены усилия прокуроров при выполнении предоставленных им полномочий [1, с. 49].

Такую позицию полагаем правильной, поскольку выделение отдельной функции по защите конституционных прав гражданина и человека в отрыве от других направлений позволяет сделать вывод о том, что в других отраслях надзора перед прокурором стоят иные задачи, не связанные с защитой конституционных прав.

Между тем, именно эта цель пронизывает единой задачей всю работу органов прокуратуры. Такое мнение поддерживается И. Михайловской, которая считает, что выделение надзора за соблюдением прав и свобод человека и гражданина в отдельное направление деятельности прокуратуры является данью моде, поскольку невозможно, по ее мнению, отделить незаконное действие (решение) какого-либо органа или должностного лица от нарушений прав граждан, если последние являются следствием первых. Правда, замечает И. Михайловская, между этими двумя направлениями прокурорского надзора есть существенное различие в их пределах. Если в сферу надзора за исполнением законов попадают только органы государственной власти и местного самоуправления, то предмет надзора за соблюдением прав человека включает в себя также коммерческие и некоммерческие организации и их руководство [2, с. 52].

Каждый факт нарушения конституционных прав граждан разбирается индивидуально и объективно. Осуществляя надзорную деятельность в строгом соответствии с действующим законодательством, прокурор обязан требовать проведения всестороннего, полного и объективного исследования обстоятельств по расследуемым уголовным делам.

Прокуроры обеспечивают своевременные проверки законности привлечения человека

к уголовной ответственности, в том числе процессуального задержания, вынесения постановлений о признании подозреваемым, квалификации деяния подозреваемого, избрания меры пресечения, заключения процессуальных соглашений, утверждения протокола об уголовном проступке, постановления о применении приказного производства, обвинительного акта.

Проверки законности задержания в порядке, предусмотренном ст. 128 УПК РК, а также водворения лиц в ИВС, спецприемники, содержания граждан в служебных кабинетах (в зданиях и помещениях органов досудебного расследования, в которых прокурорами не осуществляется дежурство) проводятся ежедневно. Проверка служебных помещений областных аппаратов органов досудебного расследования проводится сотрудниками областных прокуратур.

Рекомендуется проведение проверок в ночное время, в праздничные и выходные дни, в том числе с использованием видеосъемки.

Сотрудники прокуратуры, проводящие проверки ИВС и служебных кабинетов, в соответствии с частью первой ст. 132 УПК РК освобождают подозреваемого, задержанного в порядке, предусмотренном ст. 128 УПК РК, с уведомлением надзирающего прокурора¹.

Заключение

Таким образом, органы прокуратуры Казахстана занимают важное место в системе государственных органов, обеспечивающих охрану и защиту прав и свобод человека и гражданина [3, с. 63]. Прокуратура является уникальным органом надзора за законностью, одним из важнейших звеньев правозащитной системы, поскольку это единственное ведомство в стране, которое в своей деятельности затрагивает все сферы жизни [4, с. 89].

Проверка законности постановлений о признании в качестве подозреваемым и квалификации деяния подозреваемого процессуальным прокурором, а при его отсутствии надзирающим прокурором, осуществляется в течение суток с момента их вынесения.

Постановления о признании в качестве подозреваемого и о квалификации деяния подозреваемого, вынесенные в отношении задержанных, проверяются незамедлительно, до истечения срока задержания.

При недостаточности собранных доказательств, подтверждающих обоснованность подозрения в совершении преступления, руководитель прокуратуры принимает меры к отмене постановлений о признании в качестве подозреваемого и о квалификации деяния подозреваемого.

В случае неверной квалификации деяния прокурор дает мотивированное письменное

¹ Приказ Генерального Прокурора Республики Казахстан от 12 февраля 2018 года № 19 «Об утверждении Инструкции по организации надзора за законностью уголовного преследования» <https://online.zakon.kz/>

указание лицу, осуществляющему досудебное расследование, о вынесении нового постановления о квалификации деяния подозреваемого.

Таким образом, основными критериями дея-

тельности органов прокуратуры по надзору за законностью следствия и дознания являются эффективность осуществления правозащитных функций.

СПИСОК ИСПОЛЬЗОВАННОЙ ЛИТЕРАТУРЫ:

1. Бессарабов В. Прокуратура в зарубежных странах // Законность. 2000. №11. С.49, 51.
2. Михайловская И. В фокусе: проблемы посткоммунистической прокуратуры. Россия// Конституционное право: Восточноевропейское обозрение. 1999. №3(28). С. 72.
3. Конституционное право Республики Казахстан: Академический курс. Изд. 2-е/ Г. Сапаргалиев – Алматы: Жеті Жарғы, 2002 год. -С 526.
4. Конституционное право Республики Казахстан: Академический курс. Изд. 3-е/ Г.Сапаргалиев – Алматы: Жеті Жарғы, 2007 год. -С 526.

REFERENCES:

1. Bessarabov V. Procuratura v zarubezhnykh stranakh [Prosecutor's Office in foreign countries]. 2000. No. 11. pp. 49, 51.
2. Mikhailovskaya I. In focus: problems of the post-communist Prosecutor's office. Russia// Constitutional Law: Eastern European Review. 1999. No. 3 (28). p. 72.
3. Constitutional law of the Republic of Kazakhstan: Academic course. Ed. 2-e / G. Sapargaliev-Almaty: Zheti Zhargy, 2002. - P 526.
4. Constitutional law of the Republic of Kazakhstan: Academic course. Ed. 3-e / G. Sapargaliev-Almaty: Zheti Zhargy, 2007. -P 526.

Сведения об авторе:

Карбеков Канат Советович - доцент кафедры «Экономика, услуги и право», кандидат юридических наук, доцент Университета «Алматы», г. Алматы, мкр Аксай 3, дом 36, 8 708 943 9016, karbekov63@mail.ru.

Максутхан Шынар Максутхановна - старший преподаватель кафедры «Экономика, услуги и право», Университета «Алматы» г.Алматы, мкр Аксай 3, дом 36, 8 707 222 6376, lev_11@bk.ru.

Автор туралы мәліметтер:

Карбеков Канат Советович - «Алматы» Университеті «Экономика, қызмет көрсету және құқық» кафедрасының доценті, заң ғылымдарының кандидаты, доцент Алматы қ., Аксай 3 ықшамы 36-үй, 8 708 943 9016, karbekov63@mail.ru.

Максутхан Шынар Максутхановна - «Алматы» Университеті «Экономика, қызмет көрсету және құқық» кафедрасының аға оқытушысы, Алматы қ., Аксай 3 ықшамы 36-үй, 8 707 222 6376, lev_11@bk.ru.

Information about the authors:

Karbekov Kanat Savetovich-Associate Professor of the Department "Economics, Services and Law", Candidate of Law of the University "Almaty", Almaty, MKR Aksay 3, house 36, 8 708 943 9016, karbekov63@mail.ru

Maksutkhan Shynar Maksutkhanovna-Senior lecturer of the Department of "Economics, Services and Law", Almaty University, Almaty, MKR Aksay 3, house 36, 8 707 222 6376, lev_11@bk.ru

К.С. КАРБЕКОВ^{1*}, Ш.М. МАКСУТХАН²¹²«Алматы» Университеті Алматы қ., Қазақстан

(1*karbekov63@mail.ru; 2lev_11@bk.ru)

ҚЫЛМЫСТЫҚ ЖАЗА ҚЫЛМЫСТЫЛЫҚТЫ АЛДЫН АЛУДЫҢ ТИІМДІ ҚҰРАЛЫ РЕТІНДЕ

Аннотация: Қылмыстық құқықтағы жаза, оның ішінде жазаның мақсаты мәселесіне байланысты қылмыстық құқық теориясы мен заңды қолдану тәжірибесіне үлес қосқан көптеген авторлардың еңбегі қомақты дегенімізбен, құқықтану ғылымындағы соңғы үрдістерді ескерсек, осы сұрақтардың көптеген аспектілері, әсіресе оның негізін анықтау мәселелері бойынша кешенді әрі терең зерттеуді талап ететін ғылыми ізденістерге мұқтаждық әлі де толығымен қанағаттандырылмай отырғандықтан, осы тақырыптағы ғылыми зерттеуді әріқарай жалғастыру қажеті болып отыр.

Жұмысымызда қылмыстық заңнамада қылмыстық жаза ұғымы, қылмыстық жаза институтының қылмыстық құқық ғылымы мен қылмыстық заңнама жүйесіндегі алар орны туралы зерттелмеген сұрақтар ғылыми мақала деңгейде қарастырылған.

Мақалада - «Қылмыстық жаза» категориясы мен оның негізі, жіктелуі, даралануы және атқарылу мәселелерін кешенді әрі терең ғылыми зерттеу және құқықтағы жауапкершіліктің доктриналық негізіне сүйене отыра, қызметтегі қылмыстық құқық концепциясына талдау жасау, қылмыстық құқықтағы жаза сұрақтарын реттейтін ережелерді жетілдіруге бағытталған ғылыми-тәжірибелік ұсыныстар жасақтау.

Түйіндеме сөздер: жаза, қайта тәрбиелеу, жаза тиімділігі, қылмыстық жаза, жауаптылық, тиімділік критерилері, мақсаттар, қылмыстылық.

УГОЛОВНОЕ НАКАЗАНИЕ КАК ЭФФЕКТИВНОЕ СРЕДСТВО ПРЕДУПРЕЖДЕНИЯ ПРЕСТУПНОСТИ

Аннотация: Учитывая последние тенденции в юриспруденции, необходимость в научных исследованиях, требующих комплексного и углубленного изучения многих аспектов этих вопросов, особенно по вопросам определения их основ, остается еще не вполне удовлетворенной, однако необходимо продолжить научное исследование на эту тему.

В нашей работе на уровне научной статьи рассмотрены вопросы о понятии уголовного наказания в уголовном законодательстве, о роли института уголовного наказания в науке уголовного права и системе уголовного законодательства.

В данной статье рассматривается комплексное и научное исследование проблемы категории «уголовное наказание» и его основания, классификации, индивидуализации и исполнения, анализ концепции уголовного права в деятельности на основе доктринальной основы ответственности в праве, выработка научно-практических рекомендаций, направленных на совершенствование положений, регулирующих вопросы наказания в уголовном праве.

Ключевые слова: наказание, перевоспитание, эффективность наказания, уголовное наказание, ответственность, критерии эффективности, цели, преступность.

CRIMINAL PUNISHMENT AS AN EFFECTIVE MEANS OF CRIME PREVENTION

Abstract: Given the recent trends in jurisprudence, the need for scientific research that requires a comprehensive and in-depth study of many aspects of these issues, especially on the definition of their foundations, remains not yet fully satisfied, but it is necessary to continue scientific research on this topic.

In our work, at the level of a scientific article, the issues of the concept of criminal punishment in criminal legislation, the role of the institution of criminal punishment in the science of criminal law and the system of criminal legislation are considered.

This article provides a comprehensive and scientific study of the problem of the category of "criminal punishment" and its basis, classification, individualization and execution, analysis of the concept of criminal law in activities based on the doctrinal basis of responsibility in law, development of scientific and practical recommendations aimed at improving the provisions governing the issues of punishment in criminal law.

Key words: punishment, re-education, effectiveness of punishment, criminal punishment, responsibility, criteria of effectiveness, goals, crime.

Кіріспе

Жазаның тиімділік критерий әдебиетте көрсетілген барлық жазаның мақсаттарының ішіндегі қылмыстың жасалуын ескерту мақсатынан басқа не жазаны қолдану фактысымен жетеді (кек алу, сазайын тарттыру, жан қинау, әділеттілікті қайта орнату және т.б.) және сонымен олардың тиімділігінің фактісін анықтау үшін ешқандай критерийлер қажет емес, не болмаса олардың тиімділігі тіпті қандай да бір нақты критерийлермен есептелуі мүмкін емес (түзету, қайта тәрбиелеу және т.б.). Сонда жазаның тиімділігі деп нені түсінуге болады? Бұл сұрақ бойынша да түрлі көзқарастар бар. Сол көзқарастарға талқылау жасап көрейік.

Жазаның біртұтас мақсаты ретінде тиімділігі басты мәселе болып қалуы жағдайында жаза әрекет етеді және қолданылады. Сондықтан, жаза мен байланысқан жазаның тиімділік анализі барлық объективті және субъективті факторлардың жиынтығын қамту керек. Жазаның тиімділігі мен орындалу жағдайлары құқықтың дәстүрлі салаларымен қылмыстық, еңбекпен түзеу құқықтарымен зерттеле отырып, іс жүзінде қолданылатын маңызға ие болады.

Материалдар мен әдістер

Осы ғылыми мақаланың тақырыбын құрайтын мәселелерді зерттеудің әдістемелік негізін, жалпы диалектикалық танымдық әдістермен қатар, арнайы логикалық, жүйелік, тарихи-құқықтық, салыстырмалы-құқықтық, құжаттарды талдау, нормативтік-қисынды әдістерін пайдалана отырып жүргізілді.

Нәтижелері

Кейбір авторлардың көзқарасы бойынша, арнайы ескерту мақсатына, жеке адам жазаны өтеп келген соң жаңа қылмыс жасамаса ғана жетеді. Бұл көзқарас маңызды негізделген, арнайы ескертудің мақсатына жету дәрежесінің көрсеткіші болып қылмыстық рецидиві көрінеді. Арнайы ескерту мақсаттарын жеткізудің ерекше қимыл, әрекет ететін әдісі – жауапкершілікті бөлшектеу мен жазаны жекелеу. Ал, түзеу мен қайта тәрбиелеудің мақсаттарына жетудің негізгі тәсілдері; жазаны өтеу тәртібі, қоғамдық пайдалы еңбек, саяси тәрбиелік жұмыстар, жалпы білім-берулік және кәсіптік-техникалық білім беру. Жазаны орындаудағы жалпы ескертудің тиімділігін оқуды, оның әрекет ету механизмінен басталуы қажет. Ол тұрақсыз адамдарға тікелей әсер етеді және де орташаландырады (қылмыстық жазаның жалпы ескертулігінің қылмыстық заңда тиімділігінің көтерілуі немесе оның әрекеттілігі санкциялар шегінде емес, жазаның тағайындалуы мен орындалуынан белгіленеді).

Әдебиеттерде жаза тиімділігінің комплексік критерийлерін қолдану қажеттілігі туралы пікір-

лер айтылып келеді. Сонымен біз келесі көрсеткіштерді есепке алуды ұсынамыз: жаза мақсаттарына қол жеткізу, ресурстар шығыны, тиімділік және сенімді жаза түрлері. Ешқандай жаза жүйесі, егер жазаның тиімділігін қамтамасыз ететін объективті нәтижеге алып келмесе жаза мақсаты орындалмаған болып есептеледі. Олай болса, жазадан босатылғандардың жағымды мінез-құлығы және жазасын өтеп жатқан сотталушылардың қылмыстық емес мінез-құлықтары жазаны орындау тиімділігі критерийінің негізінде болады. Жеке адамның жеке мінез-құлығының шешуші маңызы жазаның мақсатына жетуін жорамалдауға жағдай жасайтын, оның өмірлік обрызында және әрекетінде жеткілікті түрде көрінетін көзқарастар, сенімдер және әдеттермен ескертіледі.

Талқылау

Кез-келген елдің қылмыстық заңының жалпыға бірдей мәлім постулаты қылмыс жасаған тұлға жеке, ұйымдық және мүліктік тәртіп формасындағы шектеудің мемлекеттік-мәжбүрлік ықпал ету шараларын өткеруі міндетті делінетін ереже болып табылады. Ч. Беккария жазуынша «қылмыс жасаудан аяқ тарттыратын ең тиімді құрал жазаның қаталдығы емес, қылмыс жасаған адамның жазадан құтыла алмайтындығы қағидасы» [1, 23 б.]. Сол заманда ғалымның меңзеп кеткен идеясы біздің мемлекеттің қылмыстық саясатының басты бағыттарының бірі санкциялардағы жазалаулардың Қылмыстық кодекстің баптарында ауырлығы бір санаттағы қылмыстық құқықбұзушылықтарға парапарлығын және олардың әділ жазалау қағидатына сәйкестігін белгілеу постулатымен сомдалған.

Қай мемлекет болмасын ол қылмыстық құқықбұзушылыққа қарсы күрес жүргізуде әртүрлі әлеуметтік ұйымдастырушылық, экономикалық, тәрбиелік, рухани шаралардың барлық түрін кеңінен қолдануға тырысады. 2014 жылғы 11 қарашадағы «Нұрлы жол - болашаққа бастар жол» Қазақстан халқына жолдауында Тұңғыш Президентіміз Н. Назарбаев «Жалпыұлттық идеямыз - Мәңгілік Елді басты бағдар етіп, тәуелсіздігіміздің даму даңғылын Нұрлы жолға айналдырдық. Қажырлы еңбекті қажет ететін, келешегі кемел Нұрлы жолда бірлігімізді бекемдеп, аянбай тер төгуіміз керек», - деген пікіріне сай еліміздегі барлық өтіп жатқан үдерістерге жаңаша қарау бағыты анықталды¹.

Еліміздің мемлекеттік құрылымы мен құқықтық жүйесі сферасына Тұңғыш Президентіміздің осы идеялары жаңа толқын берді. Осыған орай елімізде қоғамдық сана да жаңа бағыт алды. Қоғам өмірінде болып жатқан оқиғалар елімізде демократиялық, құқықтық мемлекетті жетілдіру идеяларына негізделген екені айқындала түсті. Құқықтық ғылымның міндеттерінің бірі оның жұ-

¹ Қазақстан Республикасының Президенті Н.Назарбаевтың Қазақстан халқына Жолдауы, Астана қ., 2014 жылғы 11 қараша // http://adilet.zan.kz/kaz/docs/K14002014_2

мыс істеп жатқан құқықтық жүйесінің толығымен және бөлек институттарының қаншалықты тиімді екенін анықтауға болады.

И.В. Шмаров жаза орындалуының тиімділігі деп еңбекпен түзеу әсерімен байланыстырылған жаза мақсаттарына қол жеткізу табыстары деп түсіндіреді [2, 39 б.]. А.М. Яковлев, жаза тиімділігі қоғам қауіпсіздігін қамтамасыз етуінің нақты деңгейі деп көрсетеді. А.Е. Наташевич пікірінше: «жаза тиімділігін сотталғандар мен қоғам санасына әсер етудің нәтижелерін жаза мақсаттарының нақты іске асуы (қол жеткізу деңгейі)», - деп белгілеуге болады [3, 113 б.].

Жаза тиімділігі зерттеу объектісі ретінде өз құрамына жаза құқық институтын толығымен қудалаушы ретінде өз мақсаттарына қол жеткізу туралы ой-пікірлер беретін негіздерді енгізуі қажет. Бұл жерде әңгіме қылмыстылыққа әсердің біртұтас тәсілі ретінде көрінетін мақсаттардың іске асырылуы туралы болып отыр. Бұл жағдайды Н.П. Кузнецова өз еңбегінде былай: «қылмыстық заңның тиімділігіне ғана қатысты бөлініп шығатын иерархиялық мақсаты: тікелей мақсаттардың – маңызы, соңғылары мен орталандырылғандары. Тікелей мақсат қоғамдық қатынастарды қылмыс жасаудан ескерту, бұл жерде алғаш жасалған қылмыс пен рецидивтен және қылмыстық қиянаттан қорғау болып табылады; орталандырылғандары – қылмыстың себебі мен жағдайларын жою; соңғысы – қылмыстылықты жою. Тікелей мақсаттың өзі бағытталу ерекшеліктеріне байланысты жалпы және арнайы болып бөлінеді. Жалпы тікелей мақсат тұрақсыз азаматтардың белгіленбеген үлкен шеңберін жазамен қорқыту арқылы қылмыс жасаудан бойын аулақ сақтауға бағытталады, ал арнайы тікелей мақсат қылмыс жасаған азаматтардың санына заңмен жолданған, яғни жаза қорқынышының іске асырылуының міндеттілігін, қалыптылығын білдіреді» [4, 80 б.].

Жаза қылмыстылықпен күресте басты және негізгі қару болмаса да, қылмыстылықты түбегейлі жоюға жеткіліксіз. Бұған өз тәсілдерімен әсер етумен, жаза қылмыстылық деңгейін түсіру процесінде өз үлесін қосады. Сонымен, қылмыстылықты жоюдағы жазаның мақсаты тек жазаның көмегімен ғана жетеді дегенге ешқандай негіз жоқ. М.Д. Шаргородский: «қылмыстылықтың алдын-алу мақсатына жетуге жазаның әсер етуінің жалғыз нақты критерийі қылмыстылықтың динамикасы болып табылады» - деп көрсетеді. Жалпы ескертудің тиімділігі үшін – бұл барлық жұмыстылықтың тұтастылығының динамикасы, кәметке жасы толмағандардың қылмыстылығы және т.б., ал арнайы ескерту мақсаты үшін – бұл рецидив динамикасы.

А. Биебаева жаза тиімділігін, атап айтқанда, еңбекпен түзеу мекемелерінің қызметінің тиімділігі әртүрлі көрсеткіштермен бағалануымен мүмкін, мысалы, тәртіп бұзылушылық динами-

касы, яғни өз шығынын өзі өтеушілік және т.б. [5, 81 б.]. Әр түрлі авторлар жазаны орындаушы еңбекпен түзеу мекемелерінің және басқа органдардың қызметтеріне баға беру үшін әртүрлі критерийдерді көрсетеді. Тиімділіктің критерийін Н. Стручков «қайталану» деп санайды. [6, 66 б.]. Жазаның тиімділігін анықтау үшін қылмыскерлердің жеке категориялары бойынша рецидивті есепке алу керек. (бұзақылар, ұрылар, алаяқтар және т.б.), Себебі әрбір категориялардың өз ерекшеліктері бар.

Я. Брайнин түзеу және қайта тәрбиелеу критерийлерін көрсетуге тырысты. Түзеу мен тәрбиелеу мақсаттарының қолайлы жаза орындалу процесінде сотталушының көзқарастарының, сенімдерінің, қылықтарының, тәжірибелерінің сапалы өзгерулеріне қол жеткізу және мақсат орынды және жетілдірілген тәсілмен орындалумен сазайын тарттыру әсерінің салдары кінәлі адамның қоғамдық қауіп және оның қараусыз қалған әлеуметтік-моральдық дәрежесінде сәйкес келу керек, ал, еңбекпен түзеу мен ету амалдары көп мөлшерде қоғамға қарсы көзқарастарымен қылықтардың өзгерулеріне сәйкес келуі керек дегенді білдіреді [7, 71 б.].

Сотталушының түзелуі мен қайта тәрбиеленуінің сенімділігі оның жаңа қылмысты қорыққаннан емес, керісінше жазаны орындау үрдісінде оған дарытылған белгілі моральдық қағидалар күшімен жасалмайтындығын білдіреді. Ортаның теріс әсер етуімен қатар, жаңа қылмыстар жасауынан жазадан мүлдем босатылуға әкелетін басқа да факторлар әрекет етуі мүмкін, мысалы, қазіргі уақыттағы мемлекет экономикасындағы үлкен өзгерістер ерекшеліктеріндегі жұмысқа орыналасу қиындықтары, олардың мінез-құлқына бақылаудың болмауын және т.б.

Ол сонымен қатар «ғылыми әрбір нақты жағдайда сотталушының моральдық түзелуге түскенін куәлатындыратындай қандай да бір формальды критерийлерді ұсына алмайды», - деп А. Санталов бекітеді [8, 40 б.]. Мұндай зерттеулердің жалпы нәтижелері объективті түрде әрекетін және белгілі ғылыми әдістердің (статистикалық, эмпирикалық және т.б.) көмегімен танылуы мүмкін фактілердің мойындауы болып табылады. С.В. Максимов жалпы есептеуге әсер ету жоспарындағы қылмыстық үгіттеудің тиімділігін өлшеу формуласын ұсынды - қылмыстық жалпы ескерту тиімділігінің шартты коэффициенті - жалпы ескертудің әсер етумен қылмыс жасаудан тоқтатылған адамдар саны - аудитория саны;

Жазаны орындау тиімділігіне дұрыс баға беру үшін жазаның босағандарының мінез-құлқына әсер ету факторларының сандық есебі жүйесін өңдеу қажет. Бұл әр түрлі орындау тиімділігінің өзіндік анықтау коэффициентін шығаруға жағдай жасайды. Мұндай коэффициентті есептеп шығару, егер жаза өтегендер жағынан рецидив қылмыстарына көптеген негізгі факторлардың әсер

ету дәрежесін дәл есептеп, сандық мөлшерін жазғанда нақты болар еді. Ю. Ткаченко жазаның тиімділігіне анықтама беру үшін жазаның жеке түрлерінің тиімділігі критерийлерін нақтылау керек деп тұжырымдады [9, 103 б.].

Жаза түрлерінің әр түрлілігін орындау тиімділігінің критерийлері:

а. жазасын өтеп жатқан тұлғалармен жаңа қылмыстар жасалмауы;

ә. бұл критерийлер негізінде соттауда жеке ескертудің мақсатына жетуіне баға беріледі, мысалы, бас бостандығынан айырғанда, жер аударғанда т.б.;

б. жазадан босатылғандардың жағымды мінез-құлығы: (бұл критерий негізінде түзету немесе қайта тәрбиелеудің мақсаттарына жетуіне мінездеме беруге болады).

Сотталушыларды түзеу және қайта тәрбиелеудің мақсаттарына жетуіне баға беруде тек қана жағымды ғана емес, сондай-ақ, теріс мінез-құлықтарды да есепке алу керек. Бұл жазаны орындаушы мемлекеттік органдардың қызметтеріндегі жетіспеушіліктерді жорамалдауға мүмкіндік береді. Арнайы ескертудің мақсатына жетуіне баға беруде критерий саласында сотталушылардың өтеу кезіндегі қылмыстық емес мінез-құлықтарын қарау қажет. Бұл критерий бойынша Ж. Садыканова жазаны өтеу уақытындағы сотталушылардың жаңа қылмыстарды жасауын ескерту ретіндегі арнайы привенция түсінігінің мазмұнынан кеміп шығады [10, 154 б.].

Жаза тиімділігіне келесі фактілер әсер етеді:

1. Қоғамда әрекет етуші объективті заңдылықпен қылмыстық тиым салынудың сәйкестенуі;

2. Қылмыстық құқық принциптерін сақтау;

3. Жазаның міндеттілігі, қылмыстың ашылу дәрежесі мен белгіленуі, қылмыс жасаудан жаза тағайындауға дейін қысқа мерзіммен қамтамасыз ету, ал қолданылып жүрген шаралардың жоғарғы тиімділігінің маңызды жағдайларының бірі, оларды дәл кезінде қолдану;

4. Қылмыстық саясат тұрақтылығы, яғни осыған сай қылмыстық заң тұрақтылығы мен сот тәжірибесінің тұрақтылығы;

5. Сот саясатының қоғамдық көзқарасы сәйкес болуы, бірінші кезекте үкім әділдігі, үкім туралы көзқарастарының кең информациясы және де жаза тек кінәлілерге бірдей деңгейде болуы.

Р. Орсаева қылмыстық жазаны белгілеу мен күшейту кейбір кезеңдерде өздігінен ешқандай әсер бермеуі мүмкін, егер де осы немесе басқа зиянды әрекеттер терең күрделі себептерден туса, егер бұларды жоюға мүмкін болса және бұларды жою үшін басқа жердегі әлеуметтік шаралар қажет деді [11, 275 б.]. А.П. Фефелев өз еңбегінде былай: «қылмыстылықпен күрестегі қылмыстық құқықтық шаралар тиімділігі, әрбір жағдайда қаншалықты заңдылық, жауапкершілік әділ және көңілге қонымды екеніне шешуші дәрежеге байланысты», - деп көрсетеді [12, 84

б.]. Жаза тиімділігі бірінші кезекке оның міндетті түрде болатындығы мен белгіленді, тек осы ғана жалпы ескертуді қамтамасыз етеді. Ешқандай да жаза, қандай бір қатал немесе басқаша айтқанда қатаң болса да өздігінен қылмыстылықты жоя алмайды. Яғни жазаның міндеттілік принципі – бұл мемлекеттік қылмыс саясаты, мемлекеттің қылмыстылықпен күрестегі қызметінің барлық комплексін қамтиды.

Жаза міндеттілігі тиімділігінің объективті сипаттауы ретінде, жаза қолданылуы қажет дегенді білдіреді. Егер қылмыс қоғамда белгілі түрде жазасыз қалса, онда жаза тиімділігіне залал келтіріледі. Ешқандай да басқа шаралар бұл залалдың орнын толтыра алмайды деген қаулы жаза тиімділігінің қылмыстық заңмен қарастырылғанындай, ешкімде зиянды әрекет жасамаса жазаланбайды деген қаулымен бірдей маңызды.

Қорытынды

Жаза жүйесі тиімді болу үшін, басқа да әлеуметтік шаралар мен бірлесіп әрекет жасауға міндетті жекелеп алғанда, қылмыс жасалғанға дейін қолдануға қажетті шаралар комплексі (қылмыс профилактикасы) жазаны өтеу мерзімінен және жазаны өтеуден кейін жазаны өтеп шыққан адамға. Жазаның тәрбиелік жағынан тиімділігінің шарттарының бірі (бұл туралы әдебиеттерде көп жазады), мұны жекелеу болып табылады. Бұл жағдай жаза тиімділігі жазаның орындалуына байланысты.

Жаза тиімділігі сұрақтары осы айтылғандармен шектеліп қана қоймайды. Әрекеті, жазаның тәрбиелік маңызы мұның салдары басқа да өте көптеген сұрақтарды шешумен байланысты. Мысалы, Г. Еңсебаеваның пікірі бойынша қылмыстық еңбекпен түзеу құқығы саласында туындайтын сұрақтар. Барлық объективті мән-жағдайлардың есебі, яғни жаза тиімділігін белгілеуде, жазаның тиімді жүйесін, жаза шараларының ерекше мазмұны мен олардың қолдану тәжірибесін жасап шығаруға мүмкіндік туғызады [13, 73 б.]. Жаза тиімділігі үшін әлеуметтік климатпен қоғамдық көзқарас нақты субъект санасатын қоғамдық қатынастар маңызды орынға ие, яғни жаза тиімділігін белгілеу үшін макро және микро ортаны есептеу қажет. Қоғамдық пікір жаза тиімділігін белгілейтін шешуші фактор болып табылады. Бұл мәселені қарастырғанда қоғамдық пікір дегеніміз не? оны кім тағайындайды, ол нені білдіреді деген маңызды төтенше сұрақтар туындайды. Сот мұны табуға міндетті. Ол, бұл жерде кез - келген қоғам өмірінің жетегінде кетпей, мұнда басқа да факторлардың көп екенін және осылар қылмыстық жазаның бағытталуын белгілейтінін түсінуі қажет. Ол қоғам пікіріне өте сақ қарауға міндетті, бірақ та ол заңға бағынып және принциптілікті сақтауға міндетті.

Біз жазаның алдына әлеуметтік әділеттілікті қалпына келтіру мақсатының қойылуын құптай-

мыз. Себебі жоғарыда айтылғандай қылмыстық құқықтың қалпына келтіру әсері, реститутивтік қызметі шектеулі. Қылмыстық жазаның алдына аталған мақсатты қою кек алудың өршіген сезімін қанағаттандыруға бағытталған. Біздің ойымызша, өркенниетті қоғам мұндай міндетті жүзеге асыруға міндетті емес. Сонымен қатар

әділеттілікті қалпына келтіру мақсаты сазайын тартқызу мақсатымен ұштасып жатыр. Қылмыстық жаза тиімділігі – бұл жаза мақсаттарына қол жеткізу болып табылады. Тиімді болу үшін, жаза жүйесі басқа да әлеуметтік шаралармен бірлікте әрекет етуі қажет.

ПАЙДАЛАНЫЛҒАН ӘДЕБИЕТТЕР ТІЗІМІ:

1. Беккария Ч.О преступлениях и наказаниях. – М.:Инфра-М, 2004. - 184 с.
2. Шмаров И. Пайдақорлық-зорлық қылмыстарының алдын алудың жалпы шаралары // Наука и жизнь Казахстана. - 2012. - №5-6. - Б. 39-43.
3. Наташев А.Е., Стручков Н.А. Основы теории исправительно-трудоого права. -М., 1967. – 196 с.
4. Кузнецова Н. Уголовные правоотношения и перспективное действие уголовного закона // Вопросы борьбы с преступностью. Сборник научных трудов. - Рязань: Изд-во Акад. права и управления Минюста России, 2001. - С. 80-85.
5. Биебаева А.А. Теория и практика назначения наказания. Учебное пособие. Караганда: Изд-во ТОО «САНАТ-Полиграфия», 2005. – 120с.
6. Стручков Н.А. Уголовная ответственность и ее реализация в борьбе с преступностью. - Саратов: Изд-во Сарат. ун-та, 1978. - 288 с.
7. Брайнин Я.М. Уголовный закон и его применение. – М.: Изд-во «Юридическая литература», 1967. - 239 с.
8. Санталов А.И. Теоретические вопросы уголовной ответственности. - Л.: Изд-во Ленингр. унив-та, 1982. – 150 с.
9. Ткачевский Ю.М. Прогрессивная система исполнения уголовных наказаний. Учебное пособие. - М.: Зерцало, 1997. - 144 с.
10. Садыканова Ж.Е Қылымыстық-құқықтық нормаларды қолдану туралы // ҚазҰУ хабаршысы. Заң сер.- 2007. - №2. - С.153-157
11. Орсаяева Р.А. Қылмыстылықты ескерту - қылмыстық-құқықтық тиімділік нәтижесі // ҚазҰУ хабаршысы. Вестник КазНУ. Серия юридическая. - 2014. - №2. - Б. 274-279.
12. Фефелев И.А. Понятие и система принципов уголовного права. – 224 с.
13. Еңсебаева Г. Қазақстан Республикасындағы ұйымдасқан қылмыстылықпен күресудегі қылмыстық заңнама мен қылмыстық саясат // Заң және заман - 2011. - №5. - Б. 71-75.

REFERENCES:

1. Beccaria Ch. On crimes and punishments. - M.: Infra-M, 2004. - 184 p.
2. Shmarov I. Paidakorlyk-zorlyk kylmystarynyn aldyn aludyn zhalpy sharalary / / Kazakstannyn gylmy men omiri / Science and life of Kazakhstan. - 2012. - No. 5-6. - B. 39-43.
3. Natashev A. E., Struchkov N. A. Fundamentals of the theory of correctional labor law. - M., 1967. - 196 p.
4. Kuznetsova N. Criminal legal relations and perspective action of the criminal law. Collection of scientific papers. Ryazan: Akad Publishing House. Rights and Management of the Ministry of Justice of Russia, 2001. - p. 80-85
5. Biebaeva A. A. Theory and practice of sentencing. Training manual. Karaganda: Publishing house of «SANAT-Polygraphy» LLP, 2005. - 120s.
6. Struchkov N. A. Criminal responsibility and its implementation in the fight against crime. - Saratov: Sarat Publishing House. Un-ta, 1978. - 288 p.
7. Brynin Ya. M. Criminal law and its application. M., Publishing house «Legal literature», 1967, - 239 p.
8. Santalov A. I. Theoretical questions of criminal responsibility. L.: Leningr Publishing House. univ-ta, 1982 – - 150s.
9. Tkachevsky Yu. M. Progressive system of execution of criminal penalties. Textbook. - M.: Zertsalo, 1997. - 144 p.
10. Sadykanova Zh.E Kylymystyk-kykyktyk normalardy koldanu turaly. // KazUU khabarshysy.Zan ser. - 2007. - No. 2. - p. 153-157
11. Orsayeva R. A. Kylmystylykty eskertu - kylmystyk-kyktyk tiimdilik natizhesi // KazUU khabarshysy. Bulletin of the Treasury.Ser. legal. - 2014. - No. 2. - B. 274-279.
12. Fefelev I. A. The concept and system of principles of criminal law. p., 1970. - 224 p.
13. Yensebaeva G. Kazakhstan Republikasyndagy uyymdaskan kylmystylykpen kuresudegi kylmystyk zannama men kylmystyk sayasat / / Law and time. - 2011. - No. 5. - B. 71-75.

Сведения об авторе:

Карбеков Канат Саветович - доцент кафедры «Экономика, услуги и право», кандидат юридических наук, доцент Университета «Алматы», г. Алматы, мкр Аксай 3, дом 36, 8 708 943 9016, karbekov63@mail.ru.

Максутхан Шынар Максутхановна - старший преподаватель кафедры «Экономика, услуги и право», Университета «Алматы» г. Алматы, мкр Аксай 3, дом 36, 8 707 222 6376, lev_11@bk.ru.

Автор туралы мәліметтер:

Карбеков Канат Саветович - «Алматы» Университеті «Экономика, қызмет көрсету және құқық» кафедрасының доценті, заң ғылымдарының кандидаты, доцент Алматы қ., Аксай 3 ықшамы 36-үй, 8 708 943 9016, karbekov63@mail.ru.

Максутхан Шынар Максутхановна - «Алматы» Университеті «Экономика, қызмет көрсету және құқық» кафедрасының аға оқытушысы, Алматы қ., Аксай 3 ықшамы 36-үй, 8 707 222 6376, lev_11@bk.ru.

Information about the authors:

Karbekov Kanat Savetovich-Associate Professor of the Department "Economics, Services and Law", Candidate of Law of the University "Almaty", Almaty, MKR Aksay 3, house 36, 8 708 943 9016, karbekov63@mail.ru

Maksutkhan Shynar Maksutkhanovna - Senior lecturer of the Department of "Economics, Services and Law", Almaty University, Almaty, MKR Aksay 3, house 36, 8 707 222 6376, lev_11@bk.ru

Е.Қ. ҚАСЕНОВ^{1*}, Г.Л. НУРТАЕВА²¹²Каспийский общественный университет, Алматы, Казахстан
(*kassenov.yerbol@outlook.com; ²ngl_81@mail.ru)

ЗАДАЧИ ПЕРЕСМОТРА ВСТУПИВШИХ В ЗАКОННУЮ СИЛУ СУДЕБНЫХ АКТОВ ПО ВНОВЬ ОТКРЫВШИМСЯ ИЛИ НОВЫМ ОБСТОЯТЕЛЬСТВАМ

Аннотация: В данной статье рассматриваются понятие пересмотра вступивших в законную силу судебных актов по вновь открывшимся или новым обстоятельствам, его цели и задачи, а также нормы законодательства, регулирующие данный вопрос. В данной статье рассматриваются позиции различных ученых-правоведов по данному вопросу, Верховного суда Республики Казахстан, а также Европейского суда по правам человека. По итогам исследования делается вывод о том, что право на пересмотр вступивших в законную силу судебных актов является правом на судебную защиту.

Ключевые слова: гражданское судопроизводство, пересмотр вступивших в законную силу судебных актов, вновь открывшиеся обстоятельства, новые обстоятельства, судебная ошибка.

ЖАҢАДАН АШЫЛҒАН МӘН-ЖАЙЛАР БОЙЫНША ЗАҢДЫ КҮШІНЕ ЕНГЕН СОТ АКТИЛЕРІН ҚАЙТА ҚАРАУДЫҢ МІНДЕТТЕРІ

Аннотация: Бұл мақалада жаңадан ашылған мән-жайлар бойынша заңды күшіне енген сот актілерін қайта қарау ұғымы, оның мақсаттары мен міндеттері, сондай-ақ осы мәселені реттейтін заңнама нормалары қарастырылады. Бұл мақалада осы мәселе бойынша әртүрлі құқықтанушы ғалымдардың, Қазақстан Республикасы Жоғарғы Сотының, сондай-ақ адам құқықтары жөніндегі Еуропалық соттың ұстанымдары қарастырылады. Зерттеу қорытындысы бойынша заңды күшіне енген сот актілерін қайта қарау құқығы сот арқылы қорғалу құқығы болып табылады деген қорытынды жасалады.

Түйіндеме сөздер: азаматтық сот ісін жүргізу, қарыз алушы, заңды күшіне енген сот актілерін қайта қарау, жаңадан ашылған мән-жайлар, сот қателігі.

TASKS OF REVIEWING JUDICIAL ACTS THAT HAVE ENTERED INTO LEGAL FORCE ON NEWLY DISCOVERED CIRCUMSTANCES

Abstract: This article discusses the concept of revising judicial acts that have entered into legal force due to newly discovered circumstances, its mission statement and legal provisions governing this issue. This article examines the positions of various legal scholars on this issue, the Supreme Court of the Republic of Kazakhstan position, as well as the European Court of Human Rights. According to the results of the research, it is concluded that the right to review judicial acts that have entered into legal force is the right to judicial protection.

Key words: civil proceedings, review of judicial acts entered into legal force, newly discovered circumstances, miscarriage of justice.

Введение

Конституция Республики Казахстан¹ гарантировала каждому человеку судебную защиту его прав и свобод (ст. 13). Права человека могут быть защищены только в случае вынесения судом законного и обоснованного судебного решения по его делу. Однако судебное решение, являющееся законным и обоснованным при вынесении, может перестать быть таковым впоследствии, в связи с тем, что судом при рассмотрении дела не были учтены важные обстоятельства, которые могут иметь существенное значение для рассмотренного дела. Этими обстоятельствами являются, согласно статье 455 ГПК РК², вновь открывшиеся или новые обстоятельства. Таким образом, необходимость исследования института пересмотра судебных постановлений по вновь открывшимся или новым обстоятельствам обусловлена большими изменениями, внесенными в правовые нормы анализи-

¹ Конституция Республики Казахстан (принята на республиканском референдуме 30 августа 1995 года // Ведомости Парламента Республики Казахстан, 1996 г., N 4, ст. 217.

² Гражданский процессуальный кодекс Республики Казахстан от 31 октября 2015 года № 377-V // Ведомости Парламента РК 2015 г., № 20-VI, ст. 114.

руемого института, а также проблемами, которые в настоящее время наблюдаются в рассматриваемой области гражданского процессуального законодательства.

Методы и материалы

Методологическую основу научной статьи составляют системный анализ, формально-логический и сравнительно-правовой методы.

Результаты

Производство по пересмотру судебных постановлений по вновь открывшимся или новым обстоятельствам находится в одном разделе ГПК РК с проверочными производствами - производствами в апелляционной и кассационной инстанциях. Законодатель поместил их в один раздел ГПК РК, исходя из статуса рассматриваемых судебных постановлений - вступления в законную силу. Однако правовая природа производства по пересмотру судебных постановлений по вновь открывшимся или новым обстоятельствам существенно отличается от правовой природы проверочных производств гражданского процесса. Эти отличия связаны с тем, что пересмотр судебного постановления по вновь открывшимся или новым обстоятельствам, в отличие от проверочных стадий, не означает, что судья при вынесении судебного постановления допустил ошибку и нарушил нормы материального или процессуального права, поскольку нельзя признать ошибкой не установление судом при вынесении постановления по делу обстоятельства, о существовании которого суд по объективным причинам не мог знать. Существенные отличия правовой природы производства по пересмотру судебных постановлений по вновь открывшимся или новым обстоятельствам от природы проверочных стадий гражданского процесса обуславливают постановку вопроса об уточнении и оптимизации структуры ГПК РК.

Обсуждение

Задачами гражданского судопроизводства, согласно статье 4 ГПК РК являются защита и восстановление нарушенных или оспариваемых прав, свобод и законных интересов граждан, государства и юридических лиц, соблюдение законности в гражданском обороте и публично-правовых отношениях, обеспечение полного и своевременного рассмотрения дела, содействие мирному урегулированию спора, предупреждение правонарушений и формирование в обществе уважительного отношения к закону и суду. Об этом так же говорится в пункте 1 ст.76 Конституции РК, где говорится о том, что судебная власть имеет своим назначением защиту прав, свобод и законных интересов граждан и организаций, обеспечение исполнения

Конституции, законов, иных нормативных правовых актов, международных договоров Республики.

Говоря о международных договорах, ратифицированных Республикой Казахстан, следует упомянуть Международный пакт о гражданских и политических правах 1966 г.¹, гарантирующий право каждого на справедливое и публичное разбирательство дела компетентным, независимым и беспристрастным судом. Аналогичная формулировка содержится в пункте 2 статьи 1 Конституционного Закона РК «О судебной системе и статусе судей Республики Казахстан» от 25.12.2000 г.²

Одним из достижений цивилизованного общества является признание значения и значимости судебной защиты нарушенных или оспариваемых прав. Как отметил С.С. Алексеев, «одним из естественных выражений феномена права в условиях цивилизации становится «право на право», реализуемое главным образом в чувстве права, в требованиях правосудного решения, в других конституционных правах в области юрисдикции, правосудия. Решение конфликтной ситуации должно производиться независимым, компетентным, обладающим достаточными правомочиями судом, в строго процессуальном порядке с соблюдением всех законных гарантий для участников процесса» [1, с. 23].

Право на пересмотр судебного акта есть неотъемлемая составляющая права на судебную защиту. Без существования данного права не представляется возможным реализовать задачи судопроизводства.

Один из видных дореволюционных ученых в области гражданского процессуального права, Е.В. Васьяковский отмечал, что «как бы хорошо ни были подготовлены к своей деятельности судьи, как бы добросовестно и внимательно они ни относились к исполнению своих обязанностей, во всяком случае, они не могут быть вполне гарантированы от промахов и ошибок. Не только неправильное понимание закона или случайный недосмотр при установлении фактических обстоятельств дела, но и субъективные взгляды, симпатии и антипатии судьи, а также влияние господствующих в данной местности воззрений и предрассудков служат причиной постановления неправильных решений. Нельзя отрицать возможности и сознательного уклонения судей от справедливости, которое, благодаря предоставленной судьям свободе убеждения, ускользает от самого бдительного надзора и потому остается безнаказанным» [2, с. 311].

Юридическая порочность судебных актов может быть вызвана не только ошибкой суда, в производстве которого находилось гражданское дело, но и другими причинами. Одна из таких причин – возникновение обстоятельств, о существовании которых стороны не знали и не могли знать во

¹ Международный пакт о гражданских и политических правах. Принят резолюцией 2200 А (XXI) Генеральной Ассамблеи от 16 декабря 1966 года // https://www.un.org/ru/documents/decl_conv/conventions/pactpol.shtml.

² Конституционный закон Республики Казахстан от 25 декабря 2000 года N 132 «О судебной системе и статусе судей Республики Казахстан» // Ведомости Парламента Республики Казахстан, 2000 г., N 23, ст.410.

время судебного разбирательства. При выявлении подобных обстоятельств, которые привели к неправильному разрешению дела, принятое судом решение должно быть скорректировано во исполнение задач, которые возложены на суд законом.

В юридической литературе вопрос об определении понятий вновь открывшиеся и новые обстоятельства является дискуссионным. По мнению Е.М. Ломоносовой, вновь открывшиеся обстоятельства – это факты, способные повлиять на истинность, законность и обоснованность вступившего в законную силу решения суда, а следовательно – на возможность защиты и осуществления предусмотренных и охраняемых законом прав и интересов [3, с. 12].

А.Н. Резуненко считает вновь открывшиеся обстоятельства, неизвестные суду и заявителю при рассмотрении дела, имеющие существенное значение для его правильного разрешения, достоверно установленные особым способом и указывающие на неправосудность судебных актов, вступивших в законную силу [4, с. 13].

Васьковский Е.В. под вновь открывшимся обстоятельством понимал «обстоятельство, существовавшее уже во время постановления решения, но не бывшее известным тяжущемуся и потому не указанное им суду» [5, с. 288].

Под термином «обстоятельство» в толковом словаре Ожегова понимается явление, сопутствующее какому-нибудь другому явлению и с ним связанное или условия, определяющие положение, существование кого/чего-нибудь.

Схожей позиции придерживается Верховный суд РК в своем нормативном постановлении от 8 декабря 2017 г. №12 «О применении судами норм Гражданского процессуального кодекса Республики Казахстан при пересмотре судебных актов по вновь открывшимся или новым обстоятельствам»¹, где говорится: «Основаниями для пересмотра являются юридические факты, имеющие существенное значение для правильного разрешения ранее рассмотренного дела, которые возникли или имели место, однако о них стало известно после вступления судебного акта в законную силу. Именуемыми существенное значение признаются такие юридические факты, которые влекут вынесение другого по содержанию судебного акта».

Далее в этом же постановлении Верховный суд разграничивает вновь открывшиеся или новые обстоятельства от новых доказательств. В частности, говоря о том, что «непредставление стороной доказательств в обоснование заявленного требования или возражений против него либо не заявление стороной перед судом ходатайства об оказании содействия в истребовании доказательств, находящихся у другой стороны или третьих лиц, свидетельствует о процессуальных упущениях участвовавшего в рассмотрении дела лица. Такие

процессуальные упущения, а также представление новых доказательств не могут являться основанием к пересмотру вступившего в законную силу судебного акта по вновь открывшимся или новым обстоятельствам.»

Целью института пересмотра судебных актов по вновь открывшимся обстоятельствам является переоценка фактических обстоятельств, установленных вступившими в законную силу решений судов. То есть, для данного вида пересмотра судебных актов характерным отличием является то, что в данном производстве предметом пересмотра является не законность и обоснованность решения – для этого существует производство в апелляционной и кассационной инстанциях, базирующиеся на принципе свободы обжалования судебных актов, а наличие обстоятельств, о существовании которых ни стороны, ни суд не могли знать по объективным причинам и с учетом этих обстоятельств должен вынести новое решение.

Наличие данного института в законодательстве в первую очередь направлено на предоставление гарантий лицам, участвующим в деле. Гарантий – конституционной обязанности государства по обеспечению прав и свобод человека и гражданина.

Кроме того, вышеуказанный подход соответствует практике Европейского суда по правам человека – «Принцип господства права предполагает, что стороны не вправе добиваться пересмотра судебного решения лишь в целях повторного рассмотрения дела и вынесения нового решения. Полномочия вышестоящих судов по пересмотру судебных решений должны осуществляться в целях исправления грубых судебных ошибок и несправедливости при отправлении правосудия, а не ради повторного рассмотрения дела. Пересмотр дела не должен рассматриваться как «скрытое обжалование», и одна лишь возможность существования двух точек зрения по вопросу не может служить основанием для пересмотра» [6].

Ввиду того, что объектом пересмотра при наличии вновь открывшихся обстоятельств являются вступившие в законную силу судебные акты, законодателем четко ограничен круг обстоятельств, которые могут являться основаниями для такого пересмотра в гражданском судопроизводстве. В частности, в ч.2 ст. 455 ГПК основаниями для пересмотра решений, определений и постановлений по вновь открывшимся обстоятельствам являются:

1) установленные вступившими в законную силу приговором, постановлением суда, постановлениями государственных органов и должностных лиц, осуществляющих функции уголовного преследования, заведомо ложные показания свидетеля, заведомо ложное заключение эксперта, заведомо неправильный перевод, подложность документов либо вещественных доказательств,

¹ Нормативное постановление Верховного Суда Республики Казахстан от 8 декабря 2017 года № 12 «О применении судами норм Гражданского процессуального кодекса Республики Казахстан при пересмотре судебных актов по вновь открывшимся или новым обстоятельствам» // «Казахстанская правда» от 16.01.2018 г., № 10 (28639).

повлекшие за собой постановление незаконного либо необоснованного решения;

2) установленные вступившими в законную силу приговором, постановлением суда, постановлениями государственных органов и должностных лиц, осуществляющих функции уголовного преследования, уголовное правонарушение сторон, других лиц, участвующих в деле, либо их представителей или уголовное правонарушение судей, совершенные при рассмотрении данного дела;

3) отмена решения, приговора, определения или постановления суда либо постановления иного государственного органа, послужившего основанием к вынесению данного решения, определе-

ния или постановления.

В свете вышеизложенного предлагается включить в перечень вновь открывшихся обстоятельств существенные для дела обстоятельства, которые не были и не могли быть известны заявителю, поскольку такой подход позволит наиболее эффективно и в полной мере обеспечить право граждан на судебную защиту.

Без должного функционирования данного института невозможно обеспечить защиту и восстановление нарушенных или оспариваемых прав, свобод и законных интересов граждан, государства и юридических лиц.

СПИСОК ИСПОЛЬЗОВАННЫХ ИСТОЧНИКОВ:

1. Алексеев С.С. Общая теория права. – М.: Изд-во БЕК, 1995. – 320 с.
2. Васьковский Е.В. Курс гражданского процесса: Субъекты и объекты процесса, процессуальные отношения и действия. – М.: Статут, 2016. – 624 с. (Классика гражданского процесса).
3. Ломоносова Е.М. Пересмотр гражданских дел по вновь открывшимся обстоятельствам: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. - Харьков, 1970. – 21 с.
4. Резуненко А.Н. Пересмотр судебных актов, вступивших в законную силу по вновь открывшимся обстоятельствам как стадия гражданского процесса: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. - Саратов, 2001. - 24 с.
5. Васьковский Е.В. Учебник гражданского процесса: учебник для вузов. – М.: Изд-во Юрайт, 2016. - 457 с.
6. Постановление Европейского Суда по правам человека от 7 июня 2007 г. Дело «Кузнецова (Kuznetsova) против Российской Федерации» (жалоба № 67579/01) // <http://www.consultant.ru/cons>.

REFERENCES:

- 1 Alekseev S.S. Obshhaja teorija prava. – M.: Izd-vo BEK, 1995. – 320 s.
- 2 Vas'kovskij E.V. Kurs grazhdanskogo processa: Sub#ekty i ob#ekty processa, processual'nye otnoshenija i dejstvija. – M.: Statut, 2016. – 624 s. (Klassika grazhdanskogo processa).
- 3 Lomonosova E.M. Peresmotr grazhdanskih del po vnov' otkryvshimsja obstojatel'stvam: Avtoref. dis. ... kand. jurid. nauk. - Har'kov, 1970. – 21 s.
- 4 Rezunenko A.N. Peresmotr sudebnyh aktov, vstupivshih v zakonnuju silu po vnov' otkryvshimsja obstojatel'stvam kak stadija grazhdanskogo processa: Avtoref. dis. ... kand. jurid.nauk. - Saratov, 2001. - 24 s.
- 5 Vas'kovskij E.V. Uchebnik grazhdanskogo processa: uchebnik dlja vuzov. – M.: Izd-vo Jurajt, 2016. - 457 s.
- 6 Postanovlenie Evropejskogo Suda po pravam cheloveka ot 7 ijunja 2007 g. Delo "Kuznecova (Kuznetsova) protiv Rossijskoj Federacii" (zhaloba № 67579/01) // <http://www.consultant.ru/cons>.

Сведения об авторе:

Қасенов Ербол Қайратұлы – магистрант Высшей школы права «Әділет» Каспийского общественного университета, г. Алматы, пр. Достык 85 А, 8701 666 1176, kassenov.yerbol@outlook.com.

Нұртаева Гульмира Львовна – кандидат юридических наук, ассоциированный профессор Каспийского общественного университета, г. Алматы, пр. Достык 85 А, 8 777 007 98 09, ngl_81@mail.ru.

Автор туралы мәліметтер:

Қасенов Ербол Қайратұлы – Каспий қоғамдық университетінің «Әділет» Жоғары құқық мектебінің магистранты, Алматы қ, Достық даңғалы 85 А, 8701 666 1176, kassenov.yerbol@outlook.com.

Нұртаева Гүлмира Львовна - заң ғылымдарының кандидаты, Каспий қоғамдық университетінің қауымдастырылған профессоры, Алматы қ, Достық даңғалы 85 А, 8 777 007 98 09, ngl_81@mail.ru

Information about the authors:

Kassenov Yerol Kairatovich - Master's student of the Higher School of Law «Adilet» of the Caspian University, Almaty, 85A Dostyk Ave., 8701 666 1176, kassenov.yerbol@outlook.com.

Nurtayeva Gulmira Lvovna - Candidate of Law, Associate Professor of the Caspian University, Almaty, Dostyk Ave. 85 A, 8 777 007 98 09, ngl_81@mail.ru

А.О. КАСЫМБЕК

Каспийский общественный университет, Алматы, Казахстан
(aliyakas@mail.ru)

ПАРЛАМЕНТ И ЗАКОНОДАТЕЛЬНЫЙ ПРОЦЕСС: НЕКОТОРЫЕ ВОПРОСЫ ПОВЫШЕНИЯ ЭФФЕКТИВНОСТИ

Аннотация: В статье, на основе анализа конституционного законодательства и юридической литературы, автором обращается внимание на действие ряда факторов, как правового, так и политического характера, способными оказывать свое воздействие на качество законодательного процесса и его динамику.

По мнению автора статьи, сегодня проявляется потребность в более широком вовлечении в процесс законотворчества органов государственной власти, а также общественных объединений, с включением в данный перечень Верховного Суда, Уполномоченного по правам человека, Конституционного Совета, областных маслихатов и политических партий.

Важную роль в этом процессе играет развитость института парламентского контроля, качество партийного и избирательного законодательства, на основе которых происходит формирование высшего представительного органа власти, а также закладываются предпосылки формирования конструктивной парламентской оппозиции, как одного из важнейших условий повышения качества законотворческого процесса в Республике Казахстан.

Ключевые слова: государственная власть, парламент, парламентаризм, законодательный процесс, право законодательной инициативы, Конституция, закон, верховенство права, парламентский контроль, правовой мониторинг.

ПАРЛАМЕНТ ЖӘНЕ ЗАҢ ШЫҒАРУ ПРОЦЕСІ: ОЛАРДЫҢ ТИІМДІЛІГІН АРТТЫРУДЫҢ КЕЙБІР МӘСЕЛЕЛЕРІ

Аннотация: Мақалада конституциялық заңнама мен құқықтық әдебиеттерді талдауға сүйене отырып, автор заң шығару процесінің сапасына және оның динамикасына өз әсерін тигізуге қабілетті заңды және саяси факторлардың бірқатарына назар аударады.

Мақала авторының пікірінше, бүгінде заң шығару процесіне Жоғарғы Сот, Адам құқықтары жөніндегі Уәкіл, Конституциялық Кеңес, облыстық мәслихаттар сияқты мемлекеттік билік органдары мен қоғамдық бірлестіктер, саяси партияларды кеңірек қатыстыру қажеттілігі туындап отыр.

Бұл үдерісте парламенттік бақылау институтының дамуы, партиялық және сайлау заңнамасының сапасы маңызды рөл атқарады, осылардың негізінде биліктің жоғарғы өкілді органының қалыптасуы орын алады, сондай-ақ Қазақстан Республикасындағы заң шығару процесінің сапасын арттырудың маңызды шарттарының бірі ретінде сындарлы парламенттік оппозицияны қалыптастыру алғышарттары туындайды.

Түйіндемесөздер: мемлекеттік билік, парламент, парламентаризм, заң шығару процесі, заң шығару бастамашылығы құқығы, Конституция, заң, заңның үстемдігі, парламенттік бақылау, құқықтық мониторинг.

PARLIAMENT AND THE LEGISLATIVE PROCESS: SOME ISSUES TO IMPROVE EFFICIENCY

Abstract: In the article, based on the analysis of constitutional legislation and legal literature, the author draws attention to the action of a number of factors, both legal and political, capable of exerting their influence on the quality of the legislative process and its dynamics.

According to the author of the article, today there is a need for wider involvement in the lawmaking process of government bodies, as well as public associations, with the inclusion in this list of the Supreme Court, the Commissioner for Human Rights, the Constitutional Council, regional maslikhats and political parties.

An important role in this process is played by the development of the institution of parliamentary control, the quality of party and electoral legislation, on the basis of which the formation of the highest representative body of power takes place, as well as the prerequisites for the formation of a constructive parliamentary opposition, as one of the most important conditions for improving the quality of the legislative process in the Republic of Kazakhstan.

Key words: state power, parliament, parliamentarism, legislative process, the right to legislative initiative, Constitution, law, rule of law, parliamentary control, legal monitoring.

Введение

В настоящее время Парламенту Республики Казахстан отведена важная роль в обеспечении функционирования государственности [1, с. 109].

В современных условиях одним из наиболее важных и одновременно сложных вопросов повышения эффективности парламента является проблема совершенствования законотворческого процесса, как средства обеспечения верховенства права и реализации народного суверенитета в практике казахстанского парламентаризма.

Вместе с тем, среди ученых, анализирующих данную проблему, есть понимание того, что эффективность законодательного процесса зависит от ряда факторов не только правового, но и политического характера.

Так, анализ юридической литературы и практика деятельности казахстанского парламента показывают, что качество законодательного процесса определяется следующими обстоятельствами:

1. Объемом компетенции Парламента и его Палат;
2. Формой правления;
3. Реальной независимостью парламента и его палат;
4. Субъектным составом законодательной инициативы;
5. Наличием в парламенте реальной политической конкуренции;
6. Наличием закона о гарантиях оппозиционной деятельности;
7. Эффективностью и развитостью парламентских процедур и прежде всего, парламентского контроля;
8. Профессионализмом депутатского корпуса и их реальной независимостью;
9. Качеством регламентных норм;
10. Эффективностью избирательной и партийной системы;
11. Формами взаимодействия депутатских фракций;
12. Формами взаимодействия парламента с правительством, политическими партиями и органом конституционного контроля;
13. Наличием в государстве эффективного органа конституционного контроля;
14. Качеством экспертизы проектов законов и их юридическая сила и др.

Как видно из приведенных факторов роль парламента в законотворчестве может различаться существенно. Эти особенности, безусловно, влияют не только на процедурные моменты, но и в целом, сказываются на качестве законов и его регулятивных функциях.

¹ Конституция Республики Казахстан принята на республиканском референдуме 30 августа 1995 года // Ведомости Парламента Республики Казахстан, 1996 г., N 4, ст. 217.

Материалы и методы

Методологическую основу научной статьи составил ряд общенаучных, общих, специальных и частных методов научного познания. В настоящей статье были применены такие методы, как логический, диалектический, сравнительно-правовой, системный, формально-юридический, исторический.

Результаты

От эффективного функционирования системы парламентаризма в Республике Казахстан во многом зависит создание необходимых условий для сохранения целостности и устойчивости государства, единства его конституционно-правового, экономического и социального пространства, реализации, права граждан на управление государственными и общественными делами.

Парламент как орган государственной власти выполняет две важнейшие конституционные функции: во-первых, формирует законодательство, на основе которого развиваются все сферы общества, гарантируется защита прав и свобод человека и гражданина и во-вторых, осуществляет реализацию принципов народовластия; совершенствует формы участия населения в управлении делами государства.

Обсуждение

Практика показывает, что существенную роль в процессе принятия законов играет форма правления и объем компетенции высшего законодательного органы страны, а также его реальная независимость.

Известно, что полномочия Парламента РК закреплены в ст. 61 Конституции¹, в которой обозначены, среди прочего, субъекты законодательной инициативы, процедурные вопросы, связанные с прохождением законопроекта на различных его стадиях.

В соответствии с президентской формой правления Парламент Республики Казахстан, действуют в формате концепции рационального парламентаризма, утвердившейся после принятия Конституции 1995 года, воспринявшей ряд положений французской конституционной модели взаимоотношений президента и парламента, а также парламента и правительства.

Вместе с тем, ограниченные возможности казахстанского парламента не означают, что парламента не вправе выходить за рамки обозначенных в Конституции круга полномочий. Практика показывает, что парламента в действительности, вправе расширять свою компетенцию в сфере законотворчества, как бы по умолчанию, опи-

раясь на принцип **«все что не запрещено, разрешено»**.

Например, многие вопросы, не урегулированные нормами Конституции (такие как сфера науки, спорта и культуры и др.), вместе с тем, относятся к его компетенции, по которым уже приняты законодательные акты.

В Конституции также нет норм, что законодательное регулирование общественных отношений указанных в ст. 61 не отрицает возможности их дополнительной регламентации на подзаконном уровне. И таких примеров в законодательной практике немало, на которые особое внимание обращают казахстанские ученые [2, с. 189].

Вместе с тем, на практике, полноценное обеспечение верховенства права в законодательном процессе сдерживается рядом совершенно не разумных правовых ограничений. Рассмотрим наиболее типичные проблемы, встречающиеся в практике казахстанского парламентаризма, требующие своего законодательного решения.

Так, говоря о законодательном процессе необходимо обратить внимание на наличие серьезного перекоса в реализации права законодательной инициативы. На практике именно исполнительная власть посредством законодательной инициативы формирует законодательную стратегию, что, по мнению российских ученых «противоречит природе народного представительства и не отражает реальных общественных потребностей» [3, с. 219].

Казахстанские ученые также обращают внимание на неравномерность законодательной инициативы, по мнению которых «из общего числа разрабатываемых ежегодно законопроектов абсолютное большинство иницииируются исполнительной властью» [4, с. 30].

Справедливости ради отметим, что схожая практика существует и в других странах, в которых сложилась концепция рационального парламентаризма, например в России, Узбекистане, Беларуси и др.

Данная практика наглядно показывает, что законодательную политику в Казахстане определяет не парламент, а высший орган исполнительной власти, что, по нашему мнению, противоречит принципу разделения власти. И идеям парламентаризма.

При этом преобладание в подготовке законопроектов исполнительной власти, а не парламента происходит на фоне отсутствия политической конкуренции в самом парламенте, «слабости форм парламентского контроля», а также в формальном участии депутатского корпуса в формировании правительства.

Второстепенная роль парламента в процессе определения законодательной политики может на практике привести к утрате политической и юридической дееспособности высшего представительного органа власти.

Сдерживающим фактором законодательной активности служит норма Конституции «о получении обязательного положительного заключения правительства на законопроекты». Хотя такая практика, по мнению ученых, не предусмотрена Конституцией РФ, которая, как и Казахстан, предусматривает модель ограниченного парламентаризма [5, с. 65]. На данную особенность обращают внимание и другие ученые [6, с.226].

Вместе с тем законодательная инициатива Президента такого заключения не требует, что говорит о нарушении принципа равенства субъектов законодательной инициативы.

При таком подходе инициатива парламента ставится в зависимость от органа исполнительной власти, которой должен исполнять законы, в соответствии с теорией разделения власти. Поэтому, в целях повышения активности депутатского корпуса в сфере законотворчества данная норма нуждается в пересмотре.

Известно, что законодательство Республики Казахстан предусматривает четырех субъектов законодательной инициативы. Президент, Парламент, Правительство и народную инициативу. Как показывает практика, среди указанных субъектов наиболее активна деятельность Правительства, который разрабатывает Планы законопроектных работ, в соответствии с которыми проявляет активность при разработке различных законопроектов.

В целях повышения форм законодательного процесса казахстанские ученые предлагают расширить их круг за счет включения в их число «Верховный суд и Генерального прокурора Республики Казахстан» [7].

На наш взгляд, проявляется потребность в более широком вовлечении в процесс законотворчества органов государственной власти, а также общественных объединений, с включением в данный перечень Верховного Суда, Уполномоченного по правам человека, Конституционного Совета, областных маслихатов и политических партий.

Расширяя субъектный состав, необходимо Президента лишить данного полномочия, поскольку, согласно нормам Конституции он выступает арбитром и гарантом в спорах конституционного правового характера.

В ходе подписания закона он может стать участником конфликта интересов, что противоречит его статусу и интересам субъектов законодательной инициативы.

Таким образом, увеличение числа субъектов законодательной инициативы, а также правовое обеспечение гарантий равенства субъектов законодательной инициативы является важным условием повышения качества законодательного процесса в Республике Казахстан и активации депутатского корпуса.

В контексте совершенствования законода-

тельного процесса и формирования парламентаризма требуют научного осмысления и проблемы организации конституционного мониторинга.

В Послании Конституционного Совета за 2017 год «О состоянии конституционной законности» была подчеркнута необходимость «выработки научным сообществом и практического внедрения определенных индикаторов эффективности системы полного конституционного мониторинга, заключающегося в анализе на предмет реализации конституционных» [8].

Примечательно, что эти проблемы занимают заметное место в публикациях ученых, в которых анализируются различные аспекты данного понятия, раскрывается его сущность и особенности, обращается внимание на необходимость развития научных представлений об этом правовом явлении как о самостоятельной категории конституционного права [9].

Закон Республики Казахстан «О правовых актах»¹ предусматривает самостоятельную главу, посвященную правовому мониторингу.

В тоже время организация и проведение конституционного мониторинга законодательства, направленного на выявление противоречий принимаемых правовых актов Конституции и конституционному законодательству позволит повысить авторитет конституции, станет основой для обеспечения режима конституционной законности и дальнейшего согласования различных интересов ветвей власти при рассмотрении проектов законов.

В вопросах совершенствования законодательного процесса актуальными также представляются применение информационных цифровых технологий в законодательстве, особенно в процессе рассмотрения различных концепций и проектов законов на различных стадиях прохождения.

В настоящее время данные проблемы широко обсуждаются в связи с процессами модернизации государства и повышением их роли в современном технологичном обществе.

Цифровизация по свидетельству развитых государств мира стремительно внедряется во все сферы общественных отношений, включая и сферу законодательства. На необходимость и важность применения новых цифровых технологий в этой сфере обратил внимание Президент РК в своем ежегодном Послании от 10 января 2018 года [10].

Немногом ранее вопросы цифровизации были закреплены в государственной программе, в которой было обращено внимание на необходимость формирования полноценной системы электронного сопровождения правовых актов. Такой подход, по мнению разработчиков, поз-

волит повысить качество законотворческого процесса, обеспечит прозрачность нормотворческого процесса, а также создадут условия для повышению доверия со стороны гражданского общества к публичным органам власти» [11].

Закон «О правовых актах» (п.8. ст. 18) также предусматривает нормы, согласно которым разработанные государственными органами проекты концепций законопроектов и нормативных правовых актов размещаются для публичного обсуждения на интернет портале открытых нормативных правовых актов».

В настоящее время в целях реализации норм Закона и государственной Программы создан и функционирует электронный модуль, состоящий из пяти компонентов: «Открытый диалог». «Открытые данные». «Открытые бюджеты». «Открытые НПА». «Оценка эффективности деятельности государственных органов».

Вместе с тем, несмотря на предпринимаемые государством меры, на практике сложилась низкая активность граждан при обсуждении проектов НПА, анализ которых дан в юридической литературе [12, с. 168].

Возможно, новый формат обсуждения проектов законов нуждается в совершенствовании. На наш взгляд, необходимо специалистам в области цифровых технологий продумать вопрос о разработки такой цифровой площадки в сфере законодательства, которая бы позволила процесс обсуждения упростить, а активных участников, идеи которых нашли правовую жизнь поощрить.

Таким образом, парламентские процедуры, являются не только элементом правового статуса парламента и показателем развитости демократии, но и критерием эффективности деятельности высшего законодательного органа страны.

Эффективность парламентских процедур, во многом определяется качеством конституционных и регламентарных норм, регулирующих вопросы компетенции Парламента и его палат, субъектным составом, развитостью парламентских традиций, а также эффективностью органа конституционного контроля.

Протекая в рамках процессуальных отношений, парламентские процедуры обеспечивают реализацию материальных норм Конституции и конституционного законодательства.

Парламентский опыт свидетельствует, что основой эффективности парламентских процедур является развитость форм взаимоотношений парламента с иными субъектами законодательного процесса, эффективная деятельность парламентских комитетов, обеспечивающих подготовку различных вопросов.

¹ Закон Республики Казахстан «О правовых актах» от 6 апреля 2016 года № 480-V ЗРК // «Казахстанская правда» от 08.04.2016 г., № 66 (28192); «Егемен Қазақстан» 08.04.2016 ж., № 66 (28794); Ведомости Парламента РК 2016 г., № 7-1, ст. 46; ИС «Эталонный контрольный банк НПА РК в электронном виде» от 18.04.2016.

Заключение

На примере указанных выше процедур мы показали, насколько важно их соблюдение при реализации компетенции Парламента и его Палат. Именно поэтому, она должна быть чётко изложена и закреплена в законах и регламентных актах, не допускать двусмысленности при толковании, способствовать реализации материальной юридической нормы, и основанного на ней материального правоотношения [13, с. 43].

На наш взгляд, необходимо и в дальнейшем продолжить работу по обеспечению баланса полномочий Президента и ветвей власти, с обязательным вовлечением в этот процесс не только политических партий, но и органа конституционного контроля еще на ранней стадии

рассмотрения проектов законов. Необходимо также усилить роль СМИ, НПО и общественных слушаний как основы становления гражданского общества и парламентаризма в Республике Казахстан.

Думается, что внедрение новых методик оценки качества парламентских процедур, позволит повысить ответственность комитетов и комиссий парламента, совершенствовать процессуальные механизмы рассмотрения парламентом вопросов своей компетенции.

Дальнейшее совершенствование законотворческого процесса невозможно также без внедрения принципов многопартийности и политической состязательности в деятельности Парламента и его палат.

СПИСОК ИСПОЛЬЗОВАННОЙ ЛИТЕРАТУРЫ:

1 Құттымұрат С.Ж., Гасанов А.А. Об актуальных вопросах развития парламентаризма в Республике Казахстан // Международный научно-популярный журнал «Наука и жизнь Казахстана». - №1 (28). – 2015. – С. 108-113.

2 Жанузакова Л.Т. Конституционная реформа в Казахстане: некоторые вопросы совершенствования статуса и полномочий президента и парламента // Актуальные проблемы российского права. 2018. № 5 (90) май. – С. 185-192.

3 Шейнис В.Л. Взлет и падение парламента: Переломные годы в российской политике (1985-1993). – Т. 1. – М., 2005. – 703 с.

4 Кабылбаева М.А. Реализация права законодательной инициативы в РК и его субъектами // Вестник Института законодательства Республики Казахстан № 3 (15) 2009. – С. 29-33.

5 Турецкий Н.Н. Законодательная ветвь власти Казахстана: Монография. – Алматы: Издательство «Норма-К», 2019. – 360 с.

6 Караев А.А. Конституционная безопасность Республики Казахстан: понятие, содержание и механизм обеспечения: Монография. – Алматы: Издательство «Дельта Принт», 2017. - 602 с.

7 Жакаева Л.С. Конституционный процесс в Республике Казахстан: теоретико-правовые вопросы. Дисс. ... на соискание ученой степени доктора юридических наук. – Москва, 2008. – 430 с.

8 Послание Конституционного Совета Республики Казахстан от 9 июня 2017 года № 09-2/5 «О состоянии конституционной законности в Республике Казахстан» // https://online.zakon.kz/document/?doc_id=33764294.

9 Арутюнян Г.Г. Конституционный мониторинг как гарантия преодоления дефицита конституционализма (концептуальные подходы). Доклад на ереванской международной конференции. 2016 г. // <http://www.concourt.am/russian>.

10 Послание Президента Республики Казахстан от 10 января 2018 года «Новые возможности развития в условиях четвертой промышленной революции» // <https://www.akorda.kz/ru>.

11 Постановление Правительства Республики Казахстан от 12 декабря 2017 года № 827 «Об утверждении Государственной программы «Цифровой Казахстан» // <https://adilet.zan.kz/rus/docs/P1700000827/info>.

12 Биржанова Д.М. Перспективы демократизации нормотворчества на основе процесса цифровизации // Вестник Института законодательства Республики Казахстан №3 (52) 2018. – С. 164-169.

13 Яковенко О.В. Правовая процедура // Дис. ... на соискание ученой степени кандидата юридических наук. – Саратов, 1999. – 219 с.

REFERENCES:

1 Құттымұрат S.Zh., Gasanov A.A. Ob aktual'nyh voprosah razvitija parlamentarizma v Respublike Kazahstan // Mezhdunarodnyj nauchno-populjarnyj zhurnal «Nauka i zhizn' Kazahstana». - №1 (28). – 2015. – S. 108-113.

2 Zhanuzakova L.T. Konstitucionnaja reforma v Kazahstane: nekotorye voprosy sovershenstvovaniya statusa i polnomochij prezidenta i parlamenta // Aktual'nye problemy rossijskogo prava. 2018. № 5 (90) maj. – S. 185-192.

3 Shejnis V.L. Vzlet i padenie parlamenta: Perelomnye gody v rossijskoj politike (1985-1993). – T. 1. – M.,

2005. – 703 s.

4 Kabyibaeva M.A. Realizacija prava zakonodatel'noj iniciativy v RK i ego sub#ektami // Vestnik Instituta zakonodatel'stva Respubliki Kazahstan № 3 (15) 2009. – S. 29-33.

5 Tureckij N.N. Zakonodatel'naja vetv' vlasti Kazahstana: Monografija. – Almaty: Izdatel'stvo «Norma-K», 2019. – 360 s.

6 Karaev A.A. Konstitucionnaja bezopasnost' Respubliki Kazahstan: ponjatie, sodержanie i mehanizm obespechenija: Monografija. – Almaty: Izdatel'stvo «Del'ta Print», 2017. – 602 s.

7 Zhakaeva L.S. Konstitucionnyj process v Respublike Kazahstan: teoretiko-pravovye voprosy. Diss. ... na soiskanie uchenoj stepeni doktora juridicheskikh nauk. – Moskva, 2008. – 430 s.

8 Poslanie Konstitucionnogo Soveta Respubliki Kazahstan ot 9 ijunja 2017 goda № 09-2/5 «O sostojanii konstitucionnoj zakonnosti v Respublike Kazahstan» // https://online.zakon.kz/document/?doc_id=33764294.

9 Arutjunjan G.G. Konstitucionnyj monitoring kak garantija preodolenija deficita konstitucionalizma (konceptual'nye podhody). Doklad na erevanskoj mezhdunarodnoj konferencii. 2016 g. // <http://www.concourt.am/russian>.

10 Poslanie Prezidenta Respubliki Kazahstan ot 10 janvarja 2018 goda «Novye vozmozhnosti razvitija v uslovijah chetvertoj promyshlennoj revoljucii» // <https://www.akorda.kz/ru>.

11 Postanovlenie Pravitel'stva Respubliki Kazahstan ot 12 dekabrja 2017 goda № 827 «Ob utverzhdenii Gosudarstvennoj programmy «Cifrovij Kazahstan» <https://adilet.zan.kz/rus/docs/P1700000827/info>.

12 Birzhanova D.M. Perspektivy demokratizacii normotvorchestva na osnove processa cifrovizacii // Vestnik Instituta zakonodatel'stva Respubliki Kazahstan №3 (52) 2018. – S. 164-169.

13 Jakovenko O.V. Pravovaja procedura //Dis. ... na soiskanie uchenoj stepeni kandidata juridicheskikh nauk. – Saratov, 1999. – 219 s.

Сведения об авторе:

Қасымбек Алия Орынбасарқызы – докторант Каспийского общественного университета, г. Алматы, пр. Достык 85 А, 8 705 888 6745, aliyakas@mail.ru.

Автор туралы мәліметтер:

Қасымбек Алия Орынбасарқызы – Каспий қоғамдық университеті докторанты, Алматы қ, Достық даңғалы 85 А, 8 705 888 6745, aliyakas@mail.ru.

Information about the authors:

Kassymbek Aliya – Doctoral student of the Caspian University, Almaty, Dostyk Ave. 85 A, 8 705 888 6745, aliyakas@mail.ru.

Н.Р. МАКСАТОВ^{1*}, Г.Л. НУРТАЕВА²¹Каспийский общественный университет, Алматы, Казахстан
(*nureke259@mail.ru; ²ngl_81@mail.ru)

ОСОБЕННОСТИ НАСЛЕДСТВЕННЫХ ПРАВООТНОШЕНИЙ В КОРПОРАТИВНОМ ПРАВЕ: ВОПРОСЫ ТЕОРИИ И ПРАКТИКИ

Аннотация: в данной статье отражены вопросы наследственного права, вытекающие из корпоративных правоотношений. В статье описывается механизм и рекомендации по правовому регулированию данных правоотношений. Специфика данного института и его практического применения указывают на ряд сложностей в законодательстве и неоднородности практики, а именно, в вопросах наследования долей, акций и паев, переход имущественных прав наследодателя к наследнику в корпоративных правоотношениях.

Исходя из результатов исследования автором предложены научные рекомендации по совершенствованию гражданского законодательства на примере опыта зарубежных стран для оптимизации работы судов и нотариусов.

Ключевые слова: наследство, наследодатель, корпоративное право, гражданское право, акция, доля, правопреемник, оформления наследство, отказ от наследства, вступление в наследство.

КОРПОРАТИВТІК ҚҰҚЫҚТАҒЫ МҰРАГЕРЛІК ҚҰҚЫҚТЫҚ ҚАТЫНАСТАРДЫҢ ЕРЕКШЕЛІКТЕРІ: ТЕОРИЯ МЕН ТӘЖІРИБЕ МӘСЕЛЕЛЕРІ

Аннотация: Бұл мақалада корпоративтік құқықтық қатынастарынан туындайтын мұрагерлік құқық мәселелері көрсетілген. Мақалада осы құқықтық қатынастарды құқықтық реттеу механизмі мен ұсыныстар сипатталған. Бұл институттың ерекшелігі және оны іс жүзінде қолдану заңнамадағы бір-қатар қиындықтарды және практиканың біртектілігі, атап айтқанда, акциялар мен пайларды мұрагерлік ету, мұрагердің мүлктік құқықтарының корпоративтік құқықтық қатынастардағы мұрагерге ауысуы мәселелері сөз етілген.

Зерттеудің мақсаты: корпоративтік құқықтағы мұрагерлік мәселесін және осы мәселе бойынша құқық қолдану практикасының кемшіліктерін зерттеп заңнамаға ұсыныстар.

Зерттелген әдістер. Осы жұмысты орындау кезінде автор қолданыстағы заңнамаға, көрші елдердің заңнамасына талдау жасады. Сонымен қатар формальды-логикалық әдіс қолданылды. Автор жеке ғылыми зерттеу әдісін қолданды. Заңнаманы жетілдіру жөніндегі ұсыныстарды негіздеу кезінде автордың жеке практик ретінде жұмыс тәжірибесі, сондай-ақ мұрагерлік даулар бойынша заң кеңесшісі ретінде нақты тәжірибе пайдаланылды.

Қол жеткізілген нәтижелер. Мақалада корпоративтік құқықтағы мұрагерлік мәселесінің құқықтық табиғатын, атап айтқанда акцияларды, шаруашылық серіктестіктердегі және пайлардағы үлесті мұрагерлік мәселесін анықтауға әрекет жасалды. Корпоративтік құқық және құқық қолдану практикасы бойынша азаматтық заңнаманы жетілдіру жөніндегі ұсыныс.

Қысқаша қорытынды. Зерттеу нәтижелеріне сүйене отырып, автор соттар мен нотариустардың жұмысын оңтайландыру үшін шет елдердің тәжірибесі мысалында азаматтық заңнаманы жетілдіру бойынша ғылыми ұсыныстар ұсынды.

Түйіндемесөздер: мұра, мұра қалдырушы, корпоративтік құқық, азаматтық құқық, акция, үлес, құқықтық мирасқор, мұраны ресімдеу, мұрадан бас тарту, мұраға кіру.

FEATURES OF HEREDITARY LEGAL RELATIONS IN CORPORATE LAW: QUESTIONS OF THEORY AND PRACTICE

Abstract: This article reflects the issues of inheritance law arising from corporate legal relations. The article describes the mechanism and recommendations for the legal regulation of these legal relations. The specifics of this institution and its practical application point to several difficulties in legislation and heterogeneity of practice, namely, in matters of inheritance of shares, shares and shares, the transfer of property rights of the testator to the heir in corporate legal relations.

The purpose of the study: to study the problem of inheritance in corporate law and the shortcomings of law enforcement practice on this issue.

Methods that have been investigated. When working on this work, the author analyzed the current legislation, the legislation of neighboring countries. The formal-logical method was also used. The author

uses a private scientific method of research. In substantiating the proposals for improving the legislation, the author's experience as a private practicing lawyer, as well as real experience as a legal adviser on inheritance disputes, was used.

The achieved results. The article attempts to define the legal nature of the issue of inheritance in corporate law, namely, the issue of inheritance of shares, shares in business partnerships and shares. A proposal to improve the civil legislation on corporate law and law enforcement practice.

A brief conclusion. Based on the results of the study, the author offers scientific recommendations for improving civil legislation on the example of the experience of foreign countries to optimize the work of courts and notaries.

Key words: inheritance, testator, corporate law, civil law, share, share, legal successor, legal inheritance, renunciation of inheritance, entry into inheritance.

Введение

При наследовании таких прав основное место занимает непосредственно вопрос - процесс перехода объема наследственных прав (т.е., что именно переходит к наследнику, а также какие права и обязанности возлагается на него). В этой связи гражданское законодательство частично предусматривает различные порядки наследования акций, долей в капитале или пая [1].

Следует отметить, что в настоящее время наследование акций, доли и паев является одним из наиболее дискуссионных вопросов в цивилистической науке. Дело в том, что на практике возникают многочисленные проблемы, связанные с правом наследования акций (так, например, вопросы исследования института дробных акций, различия правовой природы бездокументарных и документарных ценных бумаг приобретают еще большую актуальность), в то время как законодательное регулирование наследования данного вида имущества практически отсутствует.

Механизм наследования долей, паев в товариществах и объединениях, а также в производственных кооперативах казахстанским законодательством не установлен. Так, п.1 ст. 1041 Гражданского Кодекса Республики Казахстан (далее - ГК РК)¹ определяет, что «в состав наследства входит принадлежащее наследодателю имущество, а также права и обязанности, существование которых не прекращается с его смертью. В состав наследства могут также входить права, необходимые для оформления имущественных прав наследодателя, которые не были оформлены при его жизни, в том числе право на их регистрацию. Если говорить о правовой природе доли, пая, акции, то в статье С.В. Скрябина упомянуто, что данные понятия относятся к вещным правам [2].

Одним из спорных в научной литературе вопросов является вопрос о том, что же включается в состав наследственной массы, т.е. что является объектом права: непосредственно сама доля, пай или акция, или же имущественные и неимущественные права на них (преимущественное право голоса, право вето и т.д.). В этой

связи необходимо определить правовую природу доли, акции и пая.

В целом вышеуказанные понятия, априори относятся к корпоративному правоотношению. Полностью согласимся с определением «корпорации», выдвинутым Ю.Г. Басиным: «Корпорации признаются юридическими лицами, основными признаками которых служат обладание обособленным имуществом, участие во всех гражданских и торговых правоотношениях от своего имени и самостоятельная юридическая ответственность по своим коммерческим обязательствам» [3, с. 155]. Исходя из вышеуказанного определения, мы можем предположить, что любые корпоративные правоотношения непосредственно связаны с имуществом.

Методы и материалы

В исследовании использовались методы конкретного информационного, формально-логический метод, использован частно-научный метод исследования, а также специальные юридические методы толкования правовых норм.

Результаты

В статье предпринята попытка дать определение правовой природе вопросу наследования в корпоративном праве, а именно вопросу наследования акций, доли в хозяйственных товариществах и паев. Предложение по совершенствованию гражданского законодательства по корпоративному праву и правоприменительной практике.

Обсуждение

В связи с обнаруженными пробелами правового регулирования и вследствие разночтения некоторых нечетко сформулированных норм накопившаяся нотариальная и судебная практика по делам о наследовании требует теоретического осмысления и объяснения, критического восприятия.

В законодательстве Республики Казахстан отсутствует единый механизм принятия корпоративных прав наследодателя. Особенности наследования кооперативных прав законодательств-

¹ Гражданский кодекс Республики Казахстан от 27 декабря 1994 года № 268-ХІІІ // Ведомости Верховного Совета Республики Казахстан, 1994 г., N 23-24 (приложение).

вом не установлены. В соответствии с п.2 ст.26 Конституции Республики Казахстан¹ собственность, в том числе право наследования, гарантируется законом. Нередко возникает вопросы по принятию наследниками наследственной массы в виде корпоративных благ. Так возникает вопросы, в случае отказа принять в качестве участника наследников, либо же вопросы по преимущественным правам в наследодателя, как например право вето или преимущественный голос при голосовании. Данный проблема, к сожалению, есть. Вышеуказанная конституционная норма гласит о стабильности имущественных прав. Но как показывает практика и в то же время не представляет абсолютную свободу наследования. Одним из примеров - это отсутствие четкого понимания наследования в коммерческих организации в ст.1040 ГК РК².

В специальных законодательных актах о юридических лицах, например в законе Республики Казахстан «Об акционерных обществах»³, законе Республики Казахстан «О товариществах с ограниченной и дополнительной ответственностью»⁴ или в законе Республике Казахстан «О производственных кооперативах»⁵ и т.д. не урегулирован алгоритм перехода наследства в корпоративном праве, действуя в соответствии с которым, наследник мог бы осуществлять свои корпоративные права разного рода. Исходя из этого, мы понимаем наследникам переходит право на долю, но не на право участие в коммерческой организации. Не исключено, что другие участники могут препятствовать наследнику, путем внесения изменений в устав коммерческой организации. Учитывая вышеизложенное, полагаем, что назрела необходимость внесения изменений в законодательство, касательно механизма действия как для наследников, так и для коммерческих организаций для оптимизации работы как судов, так нотариусов с целью исключения излишних судебных тяжб и экономии времени.

В казахстанском праве вопрос наследования в корпоративном правоотношении исследовано мало. Затрагивая этот вопрос, Ф.С. Карагузов отметил, что сами акции как имущество, в большей степени относятся к категории имущественных прав, формой существования которых является реестр и его содержание [4]. Этот вывод основан на требовании Закона РК «Об акционерных обществах», ст. 12 которого однозначно устанавли-

вается возможность для акционерного общества выпускать акции только в бездокументарной форме. Согласно п.3 ст. 129 ГК РК, бездокументарные ценные бумаги, удостоверяющие соответствующие имущественные права, существуют в виде совокупности электронных записей. Сами же права на такую бездокументарную ценную бумагу подтверждаются содержанием счета, открытого в целях ее учета у профессионального участника рынка ценных бумаг, уполномоченного на регистрацию сделок с ценными бумагами ст. 130 ГК РК.

Согласно п.1 ст. 129 ГК РК ценной бумагой является совокупность определенных записей и других обозначений, удостоверяющих имущественные права. В случаях, предусмотренных законом или в установленном им порядке, для осуществления и передачи прав, удостоверенных ценной бумагой, достаточно доказательств их закрепления в специальном реестре.

Фиксация прав, предоставленных ценной бумагой, в силу ст. 132 ГК РК может осуществляться в предусмотренных законом случаях лицом, имеющим лицензию путем осуществления официальных записей в реестре. Тем самым ГК РК не допускает возможность существования акции в виде не только вещи (документа), но и юридической фикции, когда права по акции отражаются путем записей в реестре акционеров, либо предусмотренный путем индоссамента, прямо указанный в ст. 130-132 ГК РК.

Акции мы относим к имуществу, а значит акции относятся к материальным имущественным благам. Следуя из этого, ценные бумаги и акции согласно ст. 129, 139 ГК РК как любое другое имущество можно продавать, покупать, дарить, отдавать в залог, менять и, конечно, завещать и получать в наследство.

Одна из основных проблем правового регулирования при вступлении наследника в право наследования акций заключается в том, что наследник акций может быть отстранен от участия в общем собрании акционеров и от осуществления иных прав акционера в том случае, если он не является единственным наследником такого наследственного имущества. Так, в учредительных документах АО могут быть такие исключения. При возникновении таких обстоятельств наследник, может стать участником, только, на основании судебного акта.

Следует привести в пример законодательство

¹ Конституция Республики Казахстан принята на республиканском референдуме 30 августа 1995 года // Ведомости Парламента Республики Казахстан, 1996 г., N 4, ст. 217.

² Гражданский кодекс Республики Казахстан (Особенная часть) от 1 июля 1999 года № 409 // «Казахстанская правда» от 17 июля 1999 года № 172-173; Ведомости Парламента Республики Казахстан, 1999 г., № 16-17, ст. 642.

³ Закон Республики Казахстан от 13 мая 2003 года № 415 «Об акционерных обществах» // Ведомости Парламента Республики Казахстан, 2003 г., № 10, ст. 55; «Казахстанская правда» от 16 мая 2003 года № 141-142.

⁴ Закон Республики Казахстан от 22 апреля 1998 г. № 220-1 «О товариществах с ограниченной и дополнительной ответственностью» // Ведомости Парламента РК, 1998 г., № 5-6, ст. 49.

⁵ Закон Республики Казахстан от 5 октября 1995 года N 2486 «О производственном кооперативе» // Ведомости Верховного Совета Республики Казахстан, 1995 г., N 20, ст. 119; Ведомости Парламента Республики Казахстан, 1996 г., N 14, ст. 274

Российской Федерации, а именно нормы Гражданского кодекса РФ (далее ГК РФ)¹, где имеется четкое отражение такого вопроса: «в состав наследства участника акционерного общества входят принадлежавшие ему акции. *Наследники, к которым перешли эти акции, становятся участниками акционерного общества*» (п.3 ст.1176 ГК РФ).

Если учесть международный опыт наследования в корпоративных правоотношениях, можно прибегнуть к опыту РФ. Если у нас в отечественном законодательстве возникает вопрос о правовом механизме наследования акций, то в РФ правовое регулирование наследования акций достаточно лаконично: непосредственно данному вопросу посвящены п. 5 ст. 149.2 и п. 3 ст. 1176 ГК РФ. Согласно п. 3 ст. 1176 ГК РФ, в состав наследства участника акционерного общества входят принадлежавшие ему акции. Наследники, к которым перешли эти акции, становятся участниками акционерного общества. Но это не происходит автоматически: для того, чтобы стать участниками акционерного общества, наследникам необходимо зарегистрировать переход прав на акции в реестре акционеров.

Проводя параллель с другими странами, надо отметить, что в законодательстве Грузии нет четкого определения понятия «наследование акций». Так, в ст. 1328 Гражданского кодекса Грузии сказано, что наследство (наследственное имущество) включает в себя совокупность как имущественных прав (наследственный актив) наследодателя, так и его обязанностей (наследственный пассив), которые наследодатель имел к моменту смерти. В наследство входит доля общей собственности, причитавшаяся умершему, а если деление имущества в натуре невозможно, стоимость этого имущества². Следовательно, право на акции, право на доли в капитале, право на паи как имущественные права. входят в наследственную массу.

В законодательстве Республики Беларусь касательно вопроса наследования в акционерных обществах прямо указано, что в состав наследства входит исчерпывающий перечень объектов (п.4 ст.1033 Гражданском кодексе Республики Беларусь (далее – ГК РБ). Согласно п.7. ст.97 ГК РБ, акции закрытого акционерного общества переходят к наследникам гражданина или правопреемникам юридического лица, являвшегося акционером, *если уставом общества не предусмотрено, что такой переход допускается только с согласия общества*. В последнем случае, при отказе по переходу акций, они должны быть приобретены другими акционерами или самим обществом в соответствии с правилами

пункта 5 настоящей статьи. *Однако наследники (правопреемники) вправе вместо отчуждения акций третьим лицам оставить их за собой*³.

Согласно п. 9 постановления Пленума Верховного суда Украины «О судебной практике в делах о наследовании» от 30 мая 2008 года, при решении спора о наследовании части участника предпринимательского общества суду необходимо учитывать, что это допускается статьями 130, 147, 166 ГК Украины, статьями 55, 69 Закона Украины «О хозяйственных обществах», и не подпадает под запрет пункта 2 части 1 статьи 1219 ГК Украины, поскольку при этом наследуется не право на участие, а право на часть в уставном капитале. В акционерных обществах к наследникам переходит право собственности наследодателей на акции. Из состава наследства не могут быть исключены права на акции закрытых акционерных обществ. При отсутствии в законе ограничений относительно наследования права на акции такого общества суды не должны отказывать в признании права собственности наследников на акции⁴.

Таким образом, из вышеизложенного следует следующее: проанализировав зарубежное законодательство соседних стран, можно сделать следующий вывод: в законодательстве изученных стран есть лаконичное и четкое понимание наследования в корпоративном праве. Что мы, к сожалению, не можем сказать про законодательство нашей страны. В общем понимании акции мы относим к вещным материальным благам; на основании наших предположений наследованный процесс в корпоративном праве осуществляется по общим правилам, предусмотренным законодательством РК. Специального правового регулирования и отдельного механизма наследования акций в акционерном обществе, в законодательстве РК не закреплено. Следует отметить, что вопрос наследования акций решается в Законе «Об акционерных обществах» в императивной форме.

В соответствии со ст. 1 Закона РК «О хозяйственных товариществах» хозяйственным товариществом признается коммерческая организация, являющаяся юридическим лицом, с разделенным на вклады (доли) учредителей (участников) уставным капиталом, имеющая в качестве основной цели своей деятельности извлечение прибыли. Уставный капитал акционерного общества формируется посредством оплаты акций учредителями (единственным учредителем) по их номинальной стоимости и инвесторами по ценам размещения, определяемым в соответствии с требованиями, установленными Законом, и выражается в национальной валюте Респуб-

¹ Гражданский кодекс Российской Федерации 30 ноября 1994 года N 51-ФЗ // http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_5142.

² Гражданский кодекс Грузии // <https://matsne.gov.ge/ru/document/download/31702/75/ru/pdf>.

³ Гражданский кодекс Республики Беларусь от 7 декабря 1998 года № 218-3 // <https://online.zakon.kz>.

⁴ Гражданский кодекс Украины от 16 января 2003 года № 435-IV // <https://online.zakon.kz>.

лики Казахстан. (ст.11 закона «Об акционерных обществах», ст. 1 «О хозяйственных товариществах»).

В соответствии с п. 2 ст. 1041 ГК РК не входят в состав наследства права и обязанности, неразрывно связанные с личностью наследодателя.

Следует отметить, что в научной доктрине существует несколько позиций на этот счет. В частности, одна из точек зрения заключается в рассмотрении членства в кооперативах и организациях в качестве личного неимущественного права. Такую позицию отстаивал, например, С.Н. Братусь, обосновывая свою позицию тем, что данные права неотчуждаемы, их нельзя отделять от участника организации до тех пор, пока он остается ее участником [5, с. 364]. С такой позицией сложно согласиться в современных экономических условиях и в соответствии с действующим законодательством.

Иную позицию отстаивает С.А. Бобков. При рассмотрении соответствующих отношений на примере общества с ограниченной ответственностью автор приходит к выводу об имущественном характере доли, т.е., по его мнению, доля представляет собой имущественное право которому свойственно количественное выражение по отношению к размеру уставного капитала [6, с.63].

Одна из распространенных точек зрения заключается в понимании доли в уставном капитале как право требования участника к обществу. Данная позиция прослеживается, например, в работе Е.В. Кортеновой [7, с.21]. По утверждению Л.А. Новоселовой, права участника общества являются самостоятельным объектом права. Свою позицию она обосновывает тем, что участник общества может распоряжаться им, в том числе путем передачи третьим лицам [8, с. 494].

Еще одна точка зрения заключается в том, что в правоотношении в простом товариществе следует выделять права и обязанности как личного, так и имущественного характера. Считаем, что с определенной долей условности можно признать правоту последней точки зрения.

Действительно, правовая природа доли, пая или акции носит, в первую очередь, имущественный характер. Однако, ряд личных неимущественных прав, к которым, в частности, можно отнести право участвовать в голосовании на собраниях участников. Но неимущественный характер названного и аналогичных прав является производным от имущественного характера возникающих в связи с участием в хозяйственном товариществе, обществе или производственном кооперативе, правоотношений.

В ГК РФ существует ст. 1176 «Наследование прав, связанных с участием в хозяйственных товариществах и обществах, производственных кооперативах», где в п.1 указано, что в состав наследства участника полного товарищества

или полного товарища в товариществе на вере, участника общества с ограниченной или с дополнительной ответственностью, члена производственного кооператива *входит доля (пай) этого участника (члена)* в складочном (уставном) капитале (имуществе) соответствующего товарищества, общества или кооператива.

В РФ, если в соответствии с ГК, другими законами или учредительными документами хозяйственного товарищества или общества либо производственного кооператива для вступления наследника в хозяйственное товарищество или производственный кооператив либо для перехода к наследнику доли в уставном капитале хозяйственного общества *требуется согласие остальных участников товарищества или общества либо членов кооператива и в таком согласии наследнику отказано, он вправе получить* от хозяйственного товарищества или общества либо производственного кооператива *действительную стоимость унаследованной доли (пая) либо соответствующую ей часть имущества* в порядке, предусмотренном применительно к указанному случаю правилами ГК, других законов или учредительными документами соответствующего юридического лица.

В состав наследства вкладчика товарищества на вере входит его доля в складочном капитале этого товарищества. *Наследник, к которому перешла эта доля, становится вкладчиком товарищества на вере* (п.2 ст.1176 ГК РФ).

В ГК РК специальной статьи, посвященной наследованию прав, связанных с участием в хозяйственных товариществах и акционерных обществах, производственных кооперативах или же в других юридических лицах, не предусмотрено. В целом доли, пай, акции мы рассматриваем как имущество, входящее в наследственную массу.

Однако, как бы то ни было, если в состав наследственной массы включаются имущественные права наследодателя как право на долю, пай или акции, принятие такого наследства означает переход к наследникам умершего лица права быть участником общества, товарищества или производственного кооператива. Невозможно, в частности, обладать акциями и не быть участником.

Думаем, нужно отметить тот факт, что при получении права в членстве коммерческих организаций, наследник автоматически получает право на долю в коммерческой организации, если иное не предусмотрено законом.

В законе о ТОО есть конкретное указание (ст. 35), где указано, что доля участника товарищества с ограниченной ответственностью переходит к его наследникам, *если иное не предусмотрено учредительными документами товарищества*. Переход доли наследникам и ее раздел между несколькими наследниками производится в соответствии с ГК РК.

То есть, на основании полученного свидетельства о праве на наследство мы можем обратиться к участникам ТОО или же другого юридического лица и полноправно будем считаться его членом или участником. На основании п. 6 ст. 80 ГК РК «доли в уставном капитале ТОО переходят к наследникам граждан и к правопреемникам юридических лиц, являющихся участниками товарищества, *если учредительными документами товарищества не предусмотрено, что такой переход допускается только с согласия остальных участников товарищества*».

Как утверждает Г.А. Алиханова «доля участника товарищества с ограниченной ответственностью переходит к его наследникам, если иное не предусмотрено учредительными документами товарищества. Переход доли к наследникам и ее раздел между несколькими наследниками производится в соответствии с ГК РК» [9].

В Нормативном постановлении Верховного Суда Республики Казахстан от 29 июня 2009 года № 5 «О некоторых вопросах применения судами законодательства о наследовании» указывается, что при наличии двух и более наследников по закону они приобретают право на определенную долю в наследственном имуществе, вследствие чего возникает режим общей долевой собственности в отношении данного имущества¹.

На основании п. 1 ст. 218 ГК РК имущество, которое поступило в долевую собственность двух и более лиц, может быть разделено между ними исключительно по соглашению, и только при обстоятельствах отсутствия подобного соглашения о разделе имущества, любой участник общей долевой собственности вправе обратиться в суд с требованием о выделе его доли из общего имущества в натуре (п. 3 ст. 218 ГК РК).

Из обобщения судебной практики по наследственным делам за 2019 год: было возбуждено 6065 гражданских дел, из них 345 дел непосредственно связаны с получением доли в натуре (денежном) эквиваленте от хозяйственных товариществ, акционерных обществ и производственных кооперативов [10].

Так же предусматривается было ли у наследодателя преимущественное право, либо право вето, и в случае присутствия таковых, вопрос регулирования решается на собрании акционеров, так как данный вопрос носит больше личный неимущественный характер.

При наследовании акций несколькими наследниками также следует учитывать правовую природу самих этих бумаг, поскольку в мировой практике акции могут быть как документарными, так и бездокументарными, а правовая природа бездокументарных и документарных ценных бумаг различна, вследствие чего вещно-правовой режим распространяется на бездокументарные

акции с определенной долей условности, на что не раз обращалось внимание в юридической доктрине.

Исходя из этого, следует признать обоснованным мнение Н. Михеевой, согласно которому необходимо разграничивать случаи наследования бездокументарных и документарных акций, поскольку документарные акции по своей природе являются вещами, как следствие такие акции поступают в общую долевую собственность наследников [11, с.82]. При этом такие доли считаются равными, раздел наследства производится по соглашению наследников в соответствии с причитающимися им долями, а при не достижении соглашения - в судебном порядке.

В отношении права на получение дивидендов, считаем, что так как дивиденды носят имущественный характер, то здесь уже будут применяться нормы ГК РК. Можно отметить, что его реализация частично обеспечивается п.4 ст. 1072 ГК РК, в соответствии с которым принятое наследство признается принадлежащим наследнику со дня открытия наследства независимо от времени его фактического принятия, а также независимо от момента государственной регистрации права наследника на наследственное имущество, когда такое право подлежит государственной регистрации.

Как отмечает Е.И. Никологорская, «до момента внесения приходной записи по счету депо или лицевого счету владельца наследника в системе ведения реестра акции продолжают учитываться на лицевом счете умершего наследодателя, и наследник не может быть идентифицирован как акционер» [12, с.36].

Нужно отдать должное, что действующее законодательство не во всех случаях разрешает включение в состав наследственной массы корпоративных прав. При этом в одних случаях установлены определенные ограничения, а в других – прямой запрет на включение таких прав в состав наследственной массы.

Причем ограничения или соответствующий запрет прямо зависят от той организационно-правовой формы, в которой было создано юридическое лицо, а также от содержания учредительных документов юридического лица. В итоге, законом или учредительными документами может быть ограничена или запрещена возможность участия наследника в корпоративных отношениях.

Иными словами, переход доли, пая в порядке наследственного правопреемства становится допустимым с согласия иных участников юридического лица. В случае отказа в принятии в члены юридического лица или отказа от вступления в члены хозяйственного товарищества, общества или производственного кооператива,

¹ Нормативное постановление Верховного Суда Республики Казахстан от 29 июня 2009 года № 5 «О некоторых вопросах применения судами законодательства о наследовании» // «Казахстанская правда» от 18.08.2009 г., № 198 (25942); «Юридическая газета» от 14.08.2009 г., № 123 (1720); «Официальная газета» от 03.10.2009 г., № 40 (458).

доля наследодателя переходит в собственность юридического лица, а наследнику должна быть выплачена эквивалентная наследуемой доле, паю или равносильная акциям *стоимость*. Как показывает судебная практика, в иных случаях, всегда есть право обратиться в суд для оспаривания вышеуказанных решений участников корпоративных правоотношений.

Вступление в круг участников ТОО, или производственного кооператива зависит от содержания учредительных документов и требует согласия иных участников, если это прямо предусмотрено учредительными документами юридического лица (п. 2 ст. 99 и п. 4 ст. 100 ГК РК).

Соответственно, в случае отсутствия соответствующего требования в уставных документах юридического лица, согласие иных участников на вступление в члены юридического лица не требуется, и наследник по своему усмотрению решает этот вопрос.

Судебная практика подтверждает действующее законодательство. Так, исковые требования в части признания права собственности истцов на доли в уставном капитале общества с ограниченной ответственностью удовлетворены правомерно, так как требования истцов основаны на нормах законодательства РК о наследовании и носят характер универсального правопреемства, в материалах дела имеется нотариально заверенная копия устава общества, из которого вытекает то, что на переход доли к наследникам умершего согласия остальных участников не требуется.

Помимо этого, кассационная инстанция считает необходимым в данном случае указать и на то, что каждый наследник в силу закона вправе в самостоятельном порядке решить вопрос своего участия в деятельности общества и в определении размера принадлежащей ему по наследству доли в нем, что и сделали истцы по настоящему делу тем более, что этот порядок носит заявительный характер.

Вместе с тем следует иметь в виду, что помимо требуемого согласия иных участников юридического лица на вступление наследника в члены юридического лица, в ряде случаев к наследникам предъявляются определенные требования. Так, например, в силу прямого указания закона (п. 3 ст. 66 ГК РК), в случае смерти участника полного товарищества правопреемник (наследник) может с *согласия всех остальных участников* вступить в товарищество.

Такое многообразие моделей по принятию в члены юридического лица обусловлено многообразием организационно-правовых форм, в которых могут быть образованы юридические лица, а также спецификой их правового статуса. Кроме того, требуемое в ряде случаев согласие направлено также на устранение «недостойных» наследников иными членами юридического

лица.

Таким образом, необходимо понимать, что переход доли или пая в порядке наследственного правопреемства не означает автоматического принятия наследников, унаследовавших долю или пай, в члены общества, товарищества или кооператива. Такой вывод подтверждается и судебной практикой. Согласимся с мнением С.В. Скрябина что «в Казахстане имеется легальное определение права на долю участника ТОО, которое проводится посредством противопоставления вещного и обязательственного прав. Согласно закону «право на долю участника в имуществе товарищества с ограниченной ответственностью носит не вещный, а обязательственный характер» (п. 4 ст. 28 Закона о ТОО). Поэтому, несмотря на некое понятийное своеобразие, законодатель Казахстана признает право на долю в уставном капитале ТОО обязательственным правом. Подобные права имеют участники (учредители) хозяйственных товариществ, акционерных обществ и кооперативов (п. 2 ст. 36 ГК РК)» [2].

Одним из не раскрытых вопросов наследования в корпоративном праве является вопрос наследования в производственных кооперативах. Понятие «пай», правовой переход и механизм наследственного процесса в производственном кооперативе не отражен в должной мере. Логично в целом определить правовую природу пая.

Согласно п.1 ст.98 ГК РК паем признается право участия в имуществе производственного кооператива, возникающее вследствие исполнения членом кооператива обязанностей по уплате паевых взносов, путем внесения денежных средств или иного имущества, а также путем личного трудового участия в деятельности кооператива.

В соответствии с п. 5 ст. 13 Закона РК «О производственном кооперативе» установлено, что при отказе наследника умершего члена кооператива от вступления в кооператив либо отказе кооператива от приема наследника ему выплачивается доля в имуществе, пропорциональная паю умершего члена кооператива, а также причитающиеся умершему часть чистого дохода кооператива и вознаграждение за личное трудовое участие в деятельности кооператива. Пункт 2 ст. 11 Закона о производственном кооперативе предоставляет право на вступление (наследника), не являющегося членом кооператива, передача пая (его части) гражданину, не являющемуся членом кооператива, допускается *лишь с согласия членов кооператива*, если иное не предусмотрено законодательными актами. В этом случае другие члены кооператива пользуются преимущественным правом покупки такого пая (его части), за исключением случаев, предусмотренных настоящим Законом. Следует иметь

в виду, что подобный механизм в отношении вступления наследника в кооператив относится только к таким наследникам, которые изначально не имели соответствующего членства¹.

Вместе с тем следует отметить, что, несмотря на существующие положения о порядке наследования имущественных прав, связанных с участием в хозяйственных товариществах и обществах, а также в производственных кооперативах, остается неурегулированным целый ряд вопросов.

Так, действующим законодательством не предусмотрен порядок действий, если умерший был единственным участником общества. Если устав такого общества предусматривает согласие на вступление в юридическое лицо иных членов, соответственно, при отсутствии такого согласия невозможно вступить в члены общества, что сделать практически невозможно ввиду смерти единственного участника.

При этом отсутствует также юридическая возможность получения отказа по вступлению в наследство наследников умершего участника, который являлся единственным участником общества. А потому нет и юридической возможности получить на законных основаниях компенсацию, соответствующей доле в обществе. Считаем, что подобную ситуацию необходимо урегулировать на законодательном уровне.

В целом в гражданском законодательстве РК, существуют основные три понятия «доли» - доля в уставном капитале, доля в праве общей собственности и доля в наследстве.

По нашему мнению, если в соответствии с законом или учредительными документами юридического лица для вступления наследника в хозяйственное товарищество, общество или производственный кооператив требуется согласие остальных участников товарищества или общества либо членов кооператива, однако вопреки этому умерший являлся единственным участником такого юридического лица, на законодательном уровне необходимо предусмотреть правило, в соответствии с которым в подобной ситуации вступление наследника (наследников) в такое общество, товарищество или кооператив или отказ от такого вступления должен быть поставлен в зависимости от волеизъявления самого наследника (наследников). Но мы должны учесть еще один важный момент, касательно доли, пая, акции, которые мы относим к имущественным правам. Приведем пример на практике - после смерти гражданина М. открылось наследство, в наследованную массу входит доля в ТОО. Если наследодатель являлся единственным участником или единственным учредителем, соглас-

но закону, наследник получает свидетельство о праве на наследство и на основании данного свидетельства может обратиться в НАО для перерегистрации юридического лица. Но, к сожалению, в законе «О государственной регистрации юридических лиц и учетной регистрации филиалов и представительств» есть исчерпывающий перечень оснований, указанный в ст.6, где не отражен данный вопрос². По нашему мнению, было бы целесообразным включить пункт, о перерегистрации юридического лица, на основании смерти единственного участника, либо единственного учредителя.

Еще одна практическая проблема, которая осталась неурегулированной на уровне закона, заключается в отсутствии четкого механизма определения действительной стоимости наследуемой доли в уставном капитале общества или товарищества. Например, в ст. 1115 ГК РФ указано, что при определении эквивалентной выплаты компенсации за унаследованную долю, сторонам следует исходить из рыночной стоимости пая или доли. Данная норма не нашла выражение в законодательных актах РК.

Стоимость пая умершего члена производственного кооператива также законодательством не определяется. Можно предположить, после анализа соответствующих норм Закона о производственном кооперативе, что действительная стоимость пая умершего члена кооператива должна определяться по балансу, составленному на день его смерти.

В доктрине была высказана позиция, в соответствии с которой в целях оценки действительной стоимости наследуемой доли или пая по соглашению наследников следует привлечь независимых оценщиков. При этом расходы за оказание подобных услуг следует отнести в счет наследства.

С таким предложением, безусловно, следует согласиться, однако в ряде случаев это не решает проблемы, которая заключается в практически невозможной оценке стоимости, например акций, которые не участвуют в открытых торгах, или же невозможно получить достоверную необходимую информацию от самого юридического лица, которое не заинтересовано в ее предоставлении. При таком раскладе наследники вновь оказываются в трудноразрешимой ситуации, и, не имея юридической возможности, получить свидетельство о праве на наследство, вынуждены обращаться в суд.

Кроме того, до сих пор нет ответа на вопрос – как наследник может получить согласие на вступление в общество или товарищество, если получение такого согласия является необходи-

¹ Закон Республики Казахстан от 5 октября 1995 года № 2486 «О производственном кооперативе» // Ведомости Верховного Совета Республики Казахстан, 1995 г., N 20, ст. 119; Ведомости Парламента Республики Казахстан, 1996 г., N 14, ст. 274.

² Закон Республики Казахстан от 17 апреля 1995 года № 2198 «О государственной регистрации юридических лиц и учетной регистрации филиалов и представительств» // Ведомости Верховного Совета Республики Казахстан, 1995 г., N 3-4, ст. 35; Ведомости Парламента Республики Казахстан, 1996 г., № 1, ст. 180.

мым условием для вступления наследников в число участников общества или товарищества?

Считаем, что в связи с отсутствием законодательно урегулированной процедуры получения согласия на вступление наследников в число участников общества, товарищества или кооператива и если такой порядок не определен учредительным документом, то согласие следует считать неполученным, в случае, когда после обращения наследника получен отказ хотя бы одного из участников (членов) или не получен ответ ни от кого из них в течение одного месяца с момента получения выраженного в письменной форме намерения наследника (наследников) о вступлении в товарищество, общество или производственный кооператив.

Так же представляет интерес правовой механизм наследования доли крестьянского (фермерского) хозяйства. Ст. 226 ГК РК устанавливает, что членами крестьянского или фермерского хозяйства на базе имущества хозяйства может быть создано хозяйственное товарищество или производственный кооператив. Такое реорганизованное крестьянское или фермерское хозяйство как юридическое лицо обладает правом собственности на имущество, переданное ему в форме вкладов и других взносов членами крестьянского или фермерского хозяйства, а также на имущество, полученное в результате его деятельности и приобретенное по иным основаниям, не противоречащим законодательству. В соответствии с указанными положениями ГК в законе закреплено, что крестьянское (фермерское) хозяйство осуществляет предпринимательскую деятельность без образования юридического лица.

Легальное определение крестьянского (фермерского) хозяйства дается в ст.40 Предпринимательского кодекса РК. Так «крестьянским или фермерским хозяйством признается трудовое объединение лиц, в котором осуществление индивидуального предпринимательства неразрывно связано с использованием земель сельскохозяйственного назначения для производства сельскохозяйственной продукции, а также переработкой и сбытом этой продукции»¹.

В соответствии с гражданским законодательством (ст. 1082 ГК РК) в случае смерти члена крестьянского или фермерского хозяйства наследство открывается по общим правилам. Наследники имеют право на получение денежной компенсации, соразмерной его доле в общей собственности на это имущество. Срок выплаты компенсации определяется соглашением наследника с членами хозяйства, а при отсутствии соглашения судом, но не может превышать один год со дня открытия наследства. При отсутствии соглашения между членами хозяйства и указанным наследником об ином доля наследодателя в

этом имуществе считается равной долям других членов хозяйства. В случае принятия наследника в члены хозяйства указанная компенсация ему не выплачивается.

Ст.42 ПК РК устанавливает особый правовой режим имущества крестьянского (фермерского) хозяйства, в силу которого имущество принадлежит его членам на праве общей совместной собственности, если законом или договором между ними не установлено иное. Так как членами крестьянского (фермерского) хозяйства могут быть только физические лица, то возникает вопрос – как должно проходить исполнение завещания, по которому наследником выступает юридическое лицо? Можно предположить, что предусмотренная компенсация подлежит выплате в обязательном порядке.

Заключение

В заключении хотелось бы подчеркнуть вопросы теории и практики наследования прав, связанных с участием наследодателя в хозяйственных товариществах, обществах и производственных кооперативах, в частности, вопросы, связанные с переходом корпоративных правоотношений, недостаточно отрегулированы в действующем законодательстве. Наука наследственного права не может оставить без внимания результаты исследований взаимосвязи материально-правовых и процессуальных норм и отношений, выводы теории о процессуальном характере правоприменительной деятельности, о том, что одной из гарантий защиты прав граждан является большая детализированность нормирования порядка осуществления их гражданами, с одной стороны, и охрана их органами государства – с другой. В данной статье указаны и сложности, и спорные ситуации. Исходя из этого, при переходе наследства в виде долей, акции, паев не всегда все проходит «гладко». Если в договоре или иных документах прописывается определенные обстоятельства и исключения, то наследники для защиты своих прав и интересов должны обращаться исключительно в суд. Можно позаимствовать нормы из ГК РФ, где есть глава, регулирующая наследство в корпоративных правоотношениях, чего нет в ГК РК. Так же в Инструкции совершении нотариальных действий нет конкретного механизма оформления перехода имущественных прав, что за собой может повлечь определенные сложности в дальнейшем. Так же у нотариуса возникает вопрос об определении долей наследодателя, так как есть определенные противоречия ввиду коммерческой тайны либо же конфиденциальности информации. Полагаем, что выдвинутые предложения были бы уместны в дальнейшем совершенствовании определенных законодательных актов.

¹ Предпринимательский кодекс Республики Казахстан от 29 октября 2015 года № 375-V // «Казахстанская правда» от 03.11.2015 г., № 210 (28086); «Егемен Қазақстан» 03.11.2015 ж., № 210 (28688); Ведомости Парламента РК 2015 г., № 20-III, ст. 112.

СПИСОК ИСПОЛЬЗОВАННОЙ ЛИТЕРАТУРЫ:

- 1 Зенкин Д. Особенности наследства на корпоративные права // <https://blog.liga.net/user/dzenkin/article/21558>.
- 2 Скрябин С.В. Доля в уставном капитале товарищества с ограниченной ответственностью как имущество: некоторые вопросы теории и практики по законодательству Республики Казахстан // <https://online.zakon.kz>.
- 3 Басин Ю.Г. Избранные труды по гражданскому праву. - СПб.: Изд-во «Юридический центр Пресс», 2003. – 591 с.
- 4 Карагузов Ф.С. О передаче неразмещенных акций в доверительное управление и понятию «эмиссионного» счета // <https://online.zakon.kz>.
- 5 Братусь С.Н. Юридические лица в советском гражданском праве (Понятие, виды, государственные юридические лица). – М.: Юридическое издательство Министерства юстиции СССР, 1947. – 364 с.
- 6 Бобков С.А. Уступка доли в уставном капитале общества с ограниченной ответственностью // Журнал российского права. - 2002. - № 7. - С. 63-69.
- 7 Кортенова Е.В. Переход доли в обществе с ограниченной ответственностью к другим лицам: на что обратить внимание при расчете налогов // Законодательство. – 2006. – № 9. – С. 21.
- 8 Новоселова Л.А. Сделки уступки права (требования) в коммерческой практике. Факторинг. – М.: «Статут», 2004. – С.494
- 9 Алиханова Г.А. Право на общее имущество наследников // <https://online.zakon.kz>
- 10 Обобщение судебной практики Верховного суда Республики Казахстан за 2019 год по гражданским делам // <https://sud.gov.kz/rus>.
- 11 Михеева Н. Переход к наследникам доли в уставном капитале ООО: спорные вопросы теории и практики // Хозяйство и право. 2008. № 4. - С. 82-83.
- 12 Никологорская Е.И. Наследование акций (есть мнение) // Наследственное право. - 2007. - № 1. - С. 36-37.

REFERENCES:

- 1 Zenkin D. Osobennosti nasledstva na korporativnye prava // <https://blog.liga.net/user/dzenkin/article/21558>.
- 2 Skryabin S.V. Dolja v ustavnom kapitale tovarishhestva s ogranichennoj otvetstvennost'ju kak imushhestvo: nekotorye voprosy teorii i praktiki po zakonodatel'stvu Respubliki Kazahstan // <https://online.zakon.kz>.
- 3 Basin Ju.G. Izbrannye trudy po grazhdanskomu pravu. - SPb.: Izd-vo «Juridicheskij centr Press», 2003. – 591 s.
- 4 Karagusov F.S. O peredache nerazmeshhennyh akcij v doveritel'noe upravlenie i ponjatii «jemissionnogo» scheta // <https://online.zakon.kz>.
- 5 Bratus' S.N. Juridicheskie lica v sovetskom grazhdanskom prave (Ponjatie, vidy, gosudarstvennye juridicheskie lica). – M.: Juridicheskoe izdatel'stvo Ministerstva justicii SSSR, 1947. – 364 s.
- 6 Bobkov S.A. Ustupka doli v ustavnom kapitale obshhestva s ogranichennoj otvetstvennost'ju // Zhurnal rossijskogo prava. - 2002. - № 7. - S. 63-69.
- 7 Kortanova E.V. Perehod doli v obshhestve s ogranichennoj otvetstvennost'ju k drugim licam: na chto obratit' vnimanie pri raschete nalogov // Zakonodatel'stvo. – 2006. – № 9. – S. 21.
- 8 Novoselova L.A. Sdelki ustupki prava (trebovanija) v kommercheskoj praktike. Faktoring. – M.: «Statut», 2004. – S.494
- 9 Alihanova G.A. Pravo na obshhee imushhestvo naslednikov // <https://online.zakon.kz>
- 10 Obobshhenie sudebnoj praktiki Verhovnogo suda Respubliki Kazahstan za 2019 god po grazhdanskim delam // <https://sud.gov.kz/rus>.
- 11 Miheeva N. Perehod k naslednikam doli v ustavnom kapitale ООО: spornye voprosy teorii i praktiki // Hozjajstvo i pravo. - 2008. - № 4. - S. 82-83.
- 12 Nikologorskaja E.I. Nasledovanie akcij (est' mnenie) // Nasledstvennoe pravo. - 2007. - № 1. - S. 36-37.

Сведения об авторе:

Максатов Нуржан Ришатулы – сеньор-лектор Каспийского общественного университета, г. Алматы, пр. Достык 85 А, 8 747 107 52 54, nureke259@mail.ru.

Нуртаева Гульмира Львовна – кандидат юридических наук, ассоциированный профессор Каспийского общественного университета, г. Алматы, пр. Достык 85 А, 8 777 007 98 09, ngl_81@mail.ru.

Автор туралы мәліметтер:

Мақсатов Нуржан Ришатұлы - Каспий қоғамдық университетінің сеньор-лекторы, Алматы қ, Достық даңғалы 85 А, 8 747 107 52 54, nureke259@mail.ru.

Нұртаева Гүлмира Львовна - заң ғылымдарының кандидаты, Каспий қоғамдық университетінің қауымдастырылған профессоры, Алматы қ, Достық даңғалы 85 А, 8 777 007 98 09, ngl_81@mail.ru

Information about the authors:

Maxatov Nurzhan - senior lecturer of the Caspian University, Almaty, Dostyk Ave. 85 A, 8 747 107 52 54, nureke259@mail.ru.

Nurtayeva Gulmira Lvovna - Candidate of Law, Associate Professor of the Caspian University, Almaty, Dostyk Ave. 85 A, 8 777 007 98 09, ngl_81@mail.ru.

ПРАВОСУДИЕ РЕСПУБЛИКИ КАЗАХСТАН В ПЕРИОД ПАНДЕМИИ КОРОНАВИРУСА

Аннотация: В статье обсуждаются проблемы перевода судопроизводства в форму онлайн правосудия. Цели заключаются в том, чтобы улучшить доступ к правосудию, сократить расходы и сделать суды более комфортными для общественности. В статье представлен обзор реализации пилотных схем и проектов.

Ключевые слова: суд, электронное судопроизводство, онлайн-процесс, дистанционное разбирательство, правосудие.

КОРОНАВИРУС ПАНДЕМИЯСЫ КЕЗЕҢІНДЕГІ ҚАЗАҚСТАН РЕСПУБЛИКАСЫНЫҢ СОТ ТӨРЕЛІГІ

Аннотация: Мақалада сот ісін жүргізуді онлайн сот төрелігі нысанына көшіру мәселелері талқыланады. Мақсат-сот төрелігіне қол жетімділікті жақсарту, шығындарды азайту және соттарды көпшілікке ыңғайлы ету. Мақалада пилоттық схемалар мен жобалардың іске асырылуына шолу ұсынылған.

Түйіндемесөздер: сот, электрондық сот ісін жүргізу, онлайн-процесс, қашықтықтан талқылау, сот төрелігі.

JUSTICE OF THE REPUBLIC OF KAZAKHSTAN DURING THE CORONAVIRUS PANDEMIC

Abstract: The article discusses the problems of translating legal proceedings into the form of online justice. The goals are to improve access to justice, reduce costs, and make the courts more comfortable for the public. The article provides an overview of the implementation of pilot schemes and projects.

Key words: court, electronic court proceedings, online process, remote trial, justice.

Введение

Эпидемия коронавируса вынудила правительства многих стран принять карантинные меры, чтобы предотвратить распространение инфекции. В результате многие компании перешли на удалённую работу. Эти меры коснулись и судов. Судопроизводство во всём мире переходит на удалённую работу, часть дел начинают рассматривать через видео-конференц-связь.

В настоящее время в Казахстане объявлено чрезвычайное положение. Верховным Судом в связи динамикой роста в городах Нур-Султан и Алматы случаев заражения коронавирусом COVID-19 предпринимаются меры по сохранению баланса между доступом к правосудию и обеспечением безопасности жизни и здоровья граждан, вовлеченных в орбиту судопроизводства на период чрезвычайного положения. Суды переведены на дистанционный режим.

Материалы и методы

Методологическую основу научной статьи составили всеобщие методы, приемы и способы познания: системно-структурный, анализ и синтез, формально-логический, хронологический, логический, диалектический, метод моде-

лирования. Специальные методы представлены статистическим методом, частно-научные - формально-юридическим и сравнительно-правовым методами.

Результаты

На сегодняшний день онлайн рассмотрение судебных заседаний в условиях пандемии представляется чуть ли не единственным способом безопасно обеспечить явку участников процесса в заседание, пусть и дистанционно. Безусловно, внедрение подобного механизма дистанционного участия в полной мере отвечает основным принципам процессуального законодательства и в большей степени гарантирует право граждан на судебную защиту.

Обсуждение

Председатель Верховного Суда Республики Казахстан Жакип Асанов, призывает суды строго соблюдать карантинные мероприятия [1].

Суды в Республике Казахстан в отличие от многих ведомств и организаций легко перешли на дистанционный режим. Связано это с тем, что в Казахстане 2014 г. запущено электронное правосудие. Электронное правосудие в Респуб-

лике Казахстан включает в себя целый ряд составляющих. Это и оцененный казахстанцами сервис «Судебный кабинет», и форум «Талдау», который формируется на основе Единого классификатора категорий дел и материалов, и новая автоматизированная информационно-аналитическая система «Төрелік» - единая система судов Республики Казахстан, и система аудиовидеофиксации (АВФ) и видеоконференц-связи (ВКС).

На сегодняшний день, практически все суды обеспечены необходимым программным и техническим оборудованием.

Активное развитие электронного правосудия в Республике Казахстан началось после принятия Концепции правовой политики Республики Казахстан на период с 2010 до 2020 года, по которой одним из приоритетных направлений совершенствования судебной деятельности является повышение уровня открытости и прозрачности судебной системы¹.

В концепции были сформулированы основные цели программы: повышение качества осуществления правосудия и совершенствование судебной защиты прав и законных интересов граждан и организаций. Кроме того, в концепции были отмечены две основные проблемы судебной системы Республики Казахстан, на решение которых она была направлена: проблема открытости и прозрачности судопроизводства и низкий уровень исполнения судебных решений. Концепция была призвана обеспечить:

- развитие самостоятельной и независимой судебной власти в стране,
- улучшение качества судопроизводства,
- повышение эффективности деятельности судов,
- увеличение их кадрового и материального обеспечения,
- обеспечение независимости судей,
- повышение уровня доверия граждан.

В концепции в качестве основных мероприятий указываются мероприятия по информатизации деятельности судебной системы: создание электронного правосудия, формирование информационно - коммуникационной системы судов.

На XVI съезде партии «Нур Отан» Ел-басы Н. Назарбаев отметил: «Иностранные и отечественные инвесторы должны быть уверены в честности казахстанского правосудия. Для повышения доверия к нему, необходимо вести судебное разбирательство инвестиционных споров по передовым судебным стандартам». Как известно, суды играют важную роль в совершенствовании государственного управления, решении социально-экономических задач страны, защите прав субъектов малого и среднего бизнеса и инвесторов и создании благоприятных условий для их деятельности. В связи с этим суд Астаны принимает меры, направленные на повышение судебного-правовой защиты прав отечественных и иностранных инвесторов [2].

В результате реализации задач, поставленных в концепции Верховным судом Республики Казахстан реализован сервис мобильное приложение «Судебный кабинет» на мобильных платформах iOS, Android, WindowsPhone. Данное приложение предоставляет возможность просмотреть новости судебной системы, в режиме онлайн найти информацию о назначенных судебных заседаниях, просмотреть документы, направленные в судебные органы посредством сервиса «Судебный кабинет» с возможностью скачать их на мобильное устройство, отслеживать статусы поданных документов в судебные органы, просмотреть информацию о заявлениях, которые не были пользователем подписаны и отправлены в судебные органы, а также возможность пользователям обмениваться текстовыми сообщениями.

В судах Республики введена система аудио-, видеозаписи (АВФ) судебных процессов по гражданским, уголовным и административным делам, которая обеспечивает открытость и прозрачность правосудия; повышает доверие к нему, в том числе путем повышения эффективности и качества рассмотрения дел; обеспечивает независимость судей; повышает уровень исполнения судебных актов. Особенностью аудио- и видеозаписи является отражение каких-либо событий объективно и всесторонне [3].

В рамках внедрения АВФ развивается и проведение дистанционных судебных заседаний посредством видеоконференц-связи. Данная технология сокращает сроки рассмотрения судебных дел, решает проблемы участия в рассмотрении дел лиц, находящихся на карантине.

Верховный Суд Республики Казахстан выпустил специальную инструкцию, регламентирующую проведение судебных заседаний только с помощью видеоконференц-связи. Онлайн-урегулирование споров отвечает потребностям сегодняшнего дня. Данная технология позволяет не только значительно снизить временные затраты на решение повседневных проблем судов, но и обеспечивает возможность проводить судебные заседания с использованием данного вида связи. Участники судебного процесса имеют возможность посмотреть видеозапись судебного заседания. Очевидно, что такой сервис позволяет повысить открытость судебной системы и помогает практикующим юристам лучше изучить судебную практику.

Можно с уверенностью утверждать, что использование видеоконференц-связи не только отвечает требованиям судебных разбирательств двух сторон, но и обеспечивает их здоровье и безопасность в период эпидемии. Нельзя не учитывать тот факт, что в условиях пандемии права граждан ограничиваются в интересах не только неопределенного круга лиц, но и в первую очередь в собственных интересах, поскольку каждый находится под угрозой заражения COVID-19.

¹ Указ Президента Республики Казахстан от 24 августа 2009 года № 858 «О Концепции правовой политики Республики Казахстан на период с 2010 до 2020 года» // «Казахстанская правда» от 27.08.2009 г., № 205 (25949); «Егемен Қазақстан» 2009 жыл, 28 тамыз, N 281-283 (25680); САПП Республики Казахстан, 2009 г., № 35, ст. 331.

Заключение

К сожалению, необходимо отметить, то, что невзирая на нынешнюю ситуацию в стране статистика показывает увеличение споров по гражданским делам [4].

В настоящее время у суда нет возможностей рассматривать менее важные дела. Решение о рассмотрении спора остается за судьями, которые определяют наилучший способ отстаивания интересов правосудия. При рассмотрении вопроса об уместности использования технологий судьи принимают во внимание характер рассматриваемых вопросов во время слушания, потребности участников.

В это непростое время для Казахстана всем юристам, как адвокатам, так и представителям необходимо реализовывать в большей степени такие способы как медиация и партисипативная процедура. Полагаем, что таким способом юристы внесут свою лепту в борьбе с пандемией.

Верховный суд Республики Казахстан также в помощь юристам запустил сервис «Онлайн-примирение». С его помощью любой пользователь может легко найти на сайтах судов республики список медиаторов, работающих в данном регионе. Они готовы помочь разрешить любой конфликт, не доводя его до суда.

СПИСОК ИСПОЛЬЗОВАННОЙ ЛИТЕРАТУРЫ:

- 1 Распоряжение Председателя Верховного Суда Республики Казахстан Ж. Асанова о работе судов во время пандемии // <http://sud.gov.kz/rus/news/predsedatel-verhovnogo-suda-prizyvaet-sudy-strogo-soblyudat-karantinnye-meropriyatiya>
- 2 Выступление Н. Назарбаева на XVI съезде партии «Нур Отан» // http://www.akorda.kz/ru/speeches/internal_political_affairs/in_speeches_and_addresses/vystuplenie-prezidenta-respubliki-kazahstan-predsedatelya-partii-nur-otan-nnazarbaeva-na-xvi-sezde-partii
- 3 Гринькова А. Электронное правосудие // <https://www.zakon.kz/4933681-elektronnoe-pravosudie.html>
- 4 Статистические данные Верховного суда Республики Казахстан // <http://sud.gov.kz/rus/news/chp-ne-vremya-suditsya>

REFERENCES:

- 1 Rasporjazhenie Predsedatelja Verhovnogo Suda Respubliki Kazahstan Zh. Asanova o rabote sudov vo vremja pandemii // <http://sud.gov.kz/rus/news/predsedatel-verhovnogo-suda-prizyvaet-sudy-strogo-soblyudat-karantinnye-meropriyatiya>
- 2 Vystuplenie N. Nazarbaeva na XVI s#ezde partii «Nur Otan» // http://www.akorda.kz/ru/speeches/internal_political_affairs/in_speeches_and_addresses/vystuplenie-prezidenta-respubliki-kazahstan-predsedatelya-partii-nur-otan-nnazarbaeva-na-xvi-sezde-partii
- 3 Grin'kova A. Jelektronnoe pravosudie // <https://www.zakon.kz/4933681-elektronnoe-pravosudie.html>
- 4 Statisticheskie dannye Verhovnogo suda Respubliki Kazahstan // <http://sud.gov.kz/rus/news/chp-ne-vremya-suditsya>

Сведения об авторе:

Мороз Светлана Павловна – декан Высшей школы права «Әділет» Каспийского общественного университета, доктор юридических наук, профессор, г. Алматы, пр. Достык 85 А, 8 707 200 04 59, spmoroz@list.ru.

Акимбекова Меруерт Аминовна – сеньор-лектор Высшей школы права «Әділет» Каспийского общественного университета, магистр юридических наук, г. Алматы, пр. Достык 85 А, 8 701 998 68 64, mika13_86@mail.ru.

Автор туралы мәліметтер:

Мороз Светлана Павловна – Каспий қоғамдық университетінің «Әділет» Құқық Жоғары мектебінің деканы, заң ғылымдарының докторы, профессор, Алматы қ, Достық даңғалы 85 А, 8 707 200 04 59, spmoroz@list.ru.

Әкімбекова Меруерт Аминқызы - Каспий қоғамдық университетінің «Әділет» Жоғары құқық мектебінің сеньор-лекторы, заң ғылымдарының магистрі, Алматы қ, Достық даңғалы 85 А, 8 701 998 68 64, mika13_86@mail.ru.

Information about the authors:

Moroz Svetlana Pavlovna – Dean of the Higher School of Law «Adilet» of the Caspian University, Doctor of Law, Professor, Almaty, Dostyk Ave. 85 A, 8 707 200 04 59, spmoroz@list.ru.

Akimbekova Meruyert Aminovna – Senior lecturer of the Higher School of Law «Adilet» of the Caspian University, Master of Law, Almaty, Dostyk Ave. 85 A, 8 701 998 68 64, mika13_86@mail.ru.

УДК 10.21.55

Н.Б. МЫНБАЕВА^{1*}, А.А. АШИМОВА²¹²Алматы Менеджмент Университет, Алматы, Қазақстан
(*mynbaeva@mail.ru; ²ashimova0209@gmail.com)

ПРАВОВЫЕ ВОПРОСЫ ГАРМОНИЗАЦИИ ПРУДЕНЦИАЛЬНОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ БАНКОВСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ В РАМКАХ ЕАЭС

Аннотация: В данной научной статье рассматриваются правовые вопросы гармонизации пруденциального регулирования банковской деятельности в рамках ЕАЭС. Авторами исследуется законодательство Республики Казахстан в сфере банковского регулирования в свете задач и целей, предусмотренных Соглашением о требованиях к осуществлению деятельности на финансовых рынках государств-участников Единого экономического пространства от 16 января 2014 года.

Также в данной статье был проведен сравнительный анализ с законодательством Российской Федерацией, который определил необходимость введения в банковскую систему РК небанковских кредитных организаций и определения оптимального метода их правового регулирования. Для этого авторы рассмотрели Проект Закона Республики Казахстан «О внесении изменений и дополнений в некоторые законодательные акты Республики Казахстан по вопросам регулирования и развития финансового рынка, и микрофинансовой деятельности», в котором предлагается применять дифференцированную систему регулирования объектов банковской системы. В результате чего, была определена степень согласованности системы регулирования в Республике Казахстан с международными стандартами.

Ключевые слова: пруденциальное регулирование, региональные интеграционные объединения, ЕАЭС, гармонизация, правовые вопросы банковского регулирования.

ЕАЭО ШЕҢБЕРІНДЕ БАНК ҚЫЗМЕТІН ПРУДЕНЦИАЛДЫҚ РЕТТЕУДІ ҮЙЛЕСТІРУДІҢ ҚҰҚЫҚТЫҚ МӘСЕЛЕЛЕРІ

Аннотация: Осы ғылыми мақалада ЕАЭО шеңберінде банк қызметін пруденциалдық реттеуді үйлестірудің құқықтық мәселелері қарастырылады. Авторлар 2014 жылғы 16 қаңтардағы «Бірыңғай экономикалық кеңістікке қатысушы мемлекеттердің қаржы нарықтарындағы қызметті жүзеге асыруға қойылатын талаптар туралы Келісімде» көзделген міндеттер мен мақсаттар тұрғысынан банктік реттеу саласындағы Қазақстан Республикасының заңнамасын зерттейді.

Сондай-ақ, осы мақалада Ресей Федерациясының заңнамасымен салыстырмалы талдау жүргізілді, соның нәтижесінде ҚР банк жүйесіне банктік емес кредиттік ұйымдарды енгізу және оларды құқықтық реттеудің оңтайлы әдісін белгілеу қажеттілігі анықталды. Бұл үшін авторлар банк жүйесі объектілерін реттеудің сараланған жүйесін қолдануды көздейтін «Қазақстан Республикасының кейбір заңнамалық актілеріне қаржы нарығын және микроқаржы қызметін реттеу мен дамыту мәселелері бойынша өзгерістер мен толықтырулар енгізу туралы» Қазақстан Республикасы Заңының жобасын қарастырды. Нәтижесінде, Қазақстан Республикасындағы реттеу жүйесінің халықаралық стандарттармен келісу дәрежесі айқындалды. Нәтижесінде, Қазақстан Республикасындағы реттеу жүйесінің халықаралық стандарттармен келісу дәрежесі айқындалды.

Түйіндемесөздер: пруденциалдық реттеу, аймақтық интеграциялық бірлестік, ЕАЭО, гармонизация, банктік реттеудің құқықтық мәселелері.

LEGAL ISSUES OF HARMONIZATION OF PRUDENTIAL REGULATION OF BANKING ACTIVITIES WITHIN THE EAEU

Abstract: This scientific article deals with the legal issues of harmonization of prudential regulation of banking activities within the framework of the EAEU. Namely, the authors examine the legislation of the Republic of Kazakhstan in the field of banking regulation in the light of the tasks and goals provided for by the Agreement on Requirements for the Implementation of Activities in the Financial Markets of the member States of the Single Economic Space of January 16, 2014.

Also in this article, a comparative analysis was conducted with the legislation of the Russian Federation, which determined the need to introduce non-bank credit organizations into the banking system of the Republic of Kazakhstan and determine the optimal method of their legal regulation. The authors considered the Draft Law of the Republic of Kazakhstan "On Amendments and Additions to certain Legislative Acts of the Republic of Kazakhstan on the regulation and development of the financial market and microfinance

activities”, which proposes to apply a differentiated system of regulation of banking system facilities. As a result, the degree of consistency of the regulatory system in the Republic of Kazakhstan with international standards was determined.

Keywords: prudential regulation, regional integration associations, the EAEU, harmonization, legal issues of banking regulation.

Введение

Пруденциальное регулирование банковской деятельности в рамках национальной юрисдикции является весьма актуальным вопросом поскольку пруденциальное регулирование направлено на укрепление стабильности финансового рынка страны. Однако без международного сотрудничества государств в данной области, все принимаемые внутри государства меры не являются столь эффективными, поскольку «угроза финансовой стабильности исходит не только от потенциального краха крупных банков внутри страны, но и от возможного краха иностранных банков, функционирующих за пределами национальной юрисдикции» [1, с. 32]. Таким образом, значимость международного сотрудничества в области регулирования банковской деятельности сомнению не подлежит, и оно обеспечивается путем не только открытого доступа и обмена информацией о деятельности банков между странами, но и при помощи гармонизации правового регулирования в рамках интеграционных объединениях. Стоит отметить, правовое регулирование банковской деятельности в различных странах имеют существенные отличия ввиду того, что не все страны-участники одинаковы в экономическом развитии и имеются различия в банковской и правовой системе. Независимо от этого, разработка единого механизма банковского регулирования и пруденциального банковского надзора на сегодняшний день является одним из центральных задач правительств стран ЕАЭС, что и предопределяет актуальность темы [2, с. 245]. В 2018 году вице-председатель Национального банка РК, Данияр Акишев, отметил: «За последние несколько лет введены новые стандарты — Basel III, Solvency II и другие. Многие из национальных регуляторов приступили к их реализации, но это происходит не синхронно и присутствует дивергенция в подходах. Поэтому на общем финансовом рынке должны будут действовать единые минимальные стандарты пруденциальных требований...». Из этого следует, что в рамках ЕАЭС ставится цель создания общего финансового рынка на основе гармонизированных правил и условий правового регулирования финансового рынка, в том числе и банковского. Мера, направленная на гармонизацию правового регулирования банковской деятельности, обеспечит не только укрепление финансовой стабильности стран-участников ЕАЭС, но и непременно окажет положительное влияние на эко-

номический рост государств ЕАЭС, так как при общем рынке обеспечивается свободное движение финансовых услуг, капитала между этими странами.

На сегодняшний день финансовая интеграция в рамках ЕАЭС остается реализованной не в полной мере и требует дальнейшего изучения. В рамках настоящей статьи изучается законодательство стран – участников ЕАЭС по пруденциальному регулированию банковской деятельности, а именно предметом исследования выступают правовые проблемы гармонизации пруденциального регулирования банковской деятельности в рамках ЕАЭС.

Таким образом, авторами ставится цель – выявление правовых коллизий, являющихся барьером для гармонизации пруденциального регулирования банковской деятельности в рамках ЕАЭС.

Обсуждение

Один из основных правовых актов ЕАЭС, «Соглашение о требованиях к осуществлению деятельности на финансовых рынках государств-участников Единого экономического пространства» от 16 января 2014 года¹, устанавливает ряд мер для гармонизации финансового рынка ЕАЭС и ставит своей целью создание единого финансового рынка Таможенного союза и Единого экономического пространства. Для достижения поставленной цели в документе обозначены задачи, которые правительства стран-участников должны реализовать. Можно отметить следующие основные направления гармонизации:

- гармонизация подходов к регулированию рисков в финансовой сфере в соответствии с международными стандартами;
- гармонизация требований по раскрытию информации в финансовой сфере;
- гармонизация надзорных требований и порядка осуществления надзора за участниками финансового рынка;
- согласование единых требований по защите прав и интересов потребителей финансовых услуг;
- принятие согласованных требований к участникам финансовых рынков в отношении их учреждения и деятельности в финансовой сфере;
- обеспечение условий для взаимного признания лицензий.

Как ранее отмечалось, процесс гармонизации

¹ Соглашение о требованиях к осуществлению деятельности на финансовых рынках государств-участников Единого экономического пространства» от 16 января 2014 года // <https://adilet.zan.kz/rus/docs/H14EK000004>

ции необходим не только для создания единого финансового рынка, обеспечение свободного движения капитала внутри стран-участников, но и для укрепления стрессоустойчивости банковских секторов. Но разная макроэкономическая среда и уровень юридической техники является камнем преткновения при реализации выше-названных задач.

На наш взгляд, основой гармонизации является приведение в единообразие юридических термин и конструкции законодательств и самой банковской системы стран-участников ЕАЭС. Поэтому в первую очередь необходимо обратить внимание на само определение «пруденциального регулирования» и её цели. Так как, данный вопрос на практике ни раз создавал правовые коллизии. Если рассмотреть законодательство Республики Казахстан, то согласно статье 5 Закона РК «О государственном регулировании, контроле и надзоре финансового рынка и финансовых организаций» от 4 июля 2003 года №474-II под пруденциальными нормативами понимаются *экономические ограничения, устанавливаемые уполномоченным органом для финансовых организаций в целях обеспечения их финансовой устойчивости и защиты интересов потребителей финансовых услуг*¹. Следовательно, цель пруденциального регулирования направлено на обеспечение финансовой безопасности страны и защиту прав потребителей. Здесь необходимо сразу дать разъяснение тому, что меры пруденциального регулирования носят общий, поскольку защищаются интересы не конкретных, отдельных субъектов права, а регулирует общий рынок финансовых услуг и ориентирован на обеспечение стабильности финансового рынка и финансовых организаций и поддержание доверия к финансовой системе в целом. К примеру, практика Европейского суда справедливости (далее – ЕСС) показывает, что потребители банковских услуг не могут требовать защиту своих нарушенных интересов, возникших впоследствии неэффективного пруденциального регулирования. Подтверждением тому может быть дело Питера Пауля (Peter Paul case), который, как и другие лица, имел депозитный счет в банке *Vermögensanlagen und Handel AG in Dusseldorf* (далее – BVH) в 1993–1995 гг. После банкротства банка вкладчики заявили, что падение банка было вызвано неэффективным надзором со стороны Федеративного надзорного органа Германии за банками, и потребовали компенсации убытков. Суд первой инстанции установил, что в соответствии с Первой банковской директивой ЕС вкладчики имеют право на компенсацию, если BVH является участником депозитно-гарантийной системы. Что касается убытков, превысивших минимальный гаран-

тированный объем, суд первой инстанции и в последующем апелляционный суд Германии не удовлетворили требования вкладчиков. Дело было направлено Верховным судом Германии в ЕСС. После рассмотрения положений Первой банковской директивы ЕСС постановил, что европейские директивы не наделяют граждан правом требования компенсаций вследствие неэффективного банковского надзора национальных органов [3, с. 500].

Таким образом, целью пруденциального регулирования является обеспечение финансовой безопасности страны и тем самым защита прав потребителей в сфере оказания финансовых услуг, но они не могут быть направлены на защиту интересов частных лиц [4, с.165].

Рассмотрим банковскую систему стран-участников ЕАЭС. Банковская система Российской Федерации включает Центральный банк, банки второго уровня и небанковские кредитные организации, тогда как банковская система Республики Казахстан, как и Беларусь не включает небанковские кредитно-финансовые организаций. Таким образом, в законодательстве этих стран отсутствует понятие «кредитная организация», что и оказывает определенную сложность при правовом регулировании. Считаем, что необходимо рассмотреть важность введения в банковскую систему Республики Казахстан небанковских кредитных организаций и определить оптимальный метод их правового регулирования. На финансовом рынке Республики Казахстан есть субъекты в виде кредитных товариществ, онлайн кредитования, ломбардов, которые основываясь на положениях гражданского законодательства РК, свободно осуществляют кредитование и не регулируются органом финансового надзора. Поэтому, для финансового рынка страны свойственно понятие «регуляторный арбитраж», то есть из-за отсутствия единых подходов предоставления займа, возникают неравные условия регулирования банковских и небанковских организаций. Если, банковские организации должны соблюдать все установленные законодательные пруденциальные требования, в том числе, требования по защите прав потребителей, небанковские организации пользуясь нерегулируемостью своей деятельности и низкой финансовой грамотности населения, выдают кредиты по высоким ставкам, различными комиссиями и штрафами.

Что касается законодательства Российской Федерации, то в них предусмотрены те положения, которые отсутствуют в нашем законодательстве и четко определены условия деятельности небанковских организаций и регуляторные меры со стороны государства. Согласно Федеральному закону «О микрофинансовой дея-

¹ Закон Республики Казахстан «О государственном регулировании, контроле и надзоре финансового рынка и финансовых организаций» от 4 июля 2003 года №474-II // <https://adilet.zan.kz/rus/docs/Z030000474>.

тельности и микрофинансовых организациях»¹, микрофинансовая организация определено как юридическое лицо, которое осуществляет микрофинансовую деятельность и сведения, о котором внесены в государственный реестр микрофинансовых организаций. Контроль за ними осуществляет Центральный Банк России, который устанавливает определенные ограничения в их деятельности. К примеру, они не имеют права осуществлять любые виды профессиональной деятельности на рынке ценных бумаг, также запрещено привлекать денежные средства физических лиц, в том числе индивидуальных предпринимателей. Предельная годовая ставка по кредитам, выдаваемым МФО определяются на ежеквартальной основе Центральным Банком России. Законодательством установлены максимальные суммы кредита для физических лиц в размере одного миллиона рублей, для индивидуальных предпринимателей и юридических лиц в размере пяти миллионов рублей. Также установлены требования о размере штрафов и неустоек, полной стоимости кредита по кредитам, выданным на потребительские цели согласно Федеральному закону «О потребительском кредите (займе)». Федеральный закон «О потребительском кредите (займе)» предусматривает особенности условий договора потребительского кредита (займа) без обеспечения, заключенного на срок, не превышающий пятнадцати дней, на сумму, не превышающую десять тысяч рублей. Эти условия предусматривают ограничение по предельному вознаграждению, переплаты по займу и размеру неустойки².

Ломбарды в России осуществляют свою деятельность в рамках нескольких законов, а именно – «О ломбардах», «О микрофинансовой деятельности и микрофинансовых организациях», «О потребительском кредите (займе)». Регулятором ломбардов является Центральный Банк России, который на ежеквартальной основе устанавливает предельные ставки вознаграждения по выдаваемым ломбардами займам.

Итак, можно сделать вывод, что в рамках законодательства Российской Федерации к деятельности небанковских кредитных организаций государством всесторонне применяются регуляторные меры. Помимо вышеназванных требований, данные субъекты финансового рынка РФ обязаны представлять в бюро кредитных историй имеющуюся у них информацию, необходимую для формирования кредитных историй. В Республике Казахстан в настоящее время отсутствуют законодательные требования по

предоставлению нерегулируемыми кредиторами информации о задолженности заемщиков в кредитное бюро, что является преградой для формирования на рынке полной и достоверной информации о долговой нагрузке граждан. Необходимо отметить, что сложившаяся ситуация на финансовом рынке Республики Казахстан не согласуется с задачами, предусмотренными Соглашением о требованиях к осуществлению деятельности на финансовых рынках государства от 16 января 2014 года в части гармонизация требований по раскрытию информации в финансовой сфере.

Следует признать, что Законодательство Республики Казахстан в сфере правового регулирования небанковских организации находится на стадии формирования и активно вносятся изменения и дополнения в действующее законодательство с учетом текущей ситуацией на финансовом рынке страны и с учётом анализа зарубежного, и международного опыта. Принимая во внимание вышеуказанные обстоятельства, Национальный Банк РК разработал законопроект «О внесении изменений и дополнений в некоторые законодательные акты Республики Казахстан по вопросам регулирования и развития финансового рынка, и микрофинансовой деятельности»³, где были предложены ряд мер по улучшению эффективности пруденциального регулирования. Как основной мерой для решения указанных проблем предлагается расширить полномочия государственного органа по регулированию и надзору финансового рынка и финансовых организаций, включив в периметр его регулирования всех субъектов кредитования.

По нашему мнению, такой подход вполне оправдан, так как это позволит снизить негативное влияние нерегулируемых субъектов на финансовый рынок страны. Как мы ранее отмечали именно отсутствия единых подходов по регулированию банковских и небанковских организации порождают ряд проблем, таких как обманутые потребители финансовых услуг, высокая долговая нагрузка граждан по потребительским кредитам и т.д. И это подтверждается статистикой, которая показывает, что ссудный портфель небанковских организации по потребительским кредитам на 2020 год составляет 430 млрд. тенге, что и выражает сверхпредельную долговую нагрузку населения.⁴ Если более детально раскрыть данный показатель, то количество заемщиков, имеющих потребительские кредиты, превышает 5 млн. человек, на каждого из которых в сред-

¹ Федеральный закон Российской Федерации «О микрофинансовой деятельности и микрофинансовых организациях // https://online.zakon.kz/document/?doc_id=30781346.

² Федеральный закон Российской Федерации «О потребительском кредите (займе)» // https://online.zakon.kz/document/?doc_id=31485661.

³ законопроект «О внесении изменений и дополнений в некоторые законодательные акты Республики Казахстан по вопросам регулирования и развития финансового рынка, и микрофинансовой деятельности // https://online.zakon.kz/document/?doc_id=33499976#pos=1;-16.

⁴ https://online.zakon.kz/document/?doc_id=35338368.

нем приходится более 800 тыс. тенге задолженности. Это очень серьезный показатель, которая сложилась вследствие нерегулируемости небанковских организаций и которая в дальнейшем дает возможность высокому риску неисполнения населением своих обязательств по займам. Если рассмотреть жалобы, поступающие в государственные и в общественные организации, то в среднем ежегодно на рассмотрение поступает порядка 40 тысяч жалоб потребителей. В 2018 году в государственные органы, местные исполнительные органы и общественные объединения потребителей поступило 35 тысяч обращений, из них около 20 тысяч письменных обращений о нарушениях прав потребителей. Самое интересное, по характеру вопросов наибольшее количество обращений касалось сферы финансовых услуг – более 12 тысяч, это 60% от общего количества поступивших жалоб¹. Потребители обращались по вопросам займов физических лиц, работы коллекторских и микрофинансовых организаций. Получается, население уже не справляется со своими долгами и государству приходится применять нецелесообразные способы решения. Вспомним 26 июня 2019 года, когда Президент Казахстана Касым-Жомарт Токаев подписал указ, предусматривающий беспрецедентные меры социальной поддержки нуждающихся граждан, а именно списывание долгов по беззалоговым потребительским кредитам. По данному указу были погашены потребительские кредиты определенных категорий граждан. Данная мера безусловно была направлена на благое дело и были разрешены проблемы многих реально нуждающихся людей. Однако другая сторона медали заключается в том, что она была направлена не на решение самой проблемы, а лишь на устранение последствий. Кроме того у людей в сознании закрепляется мысль о том, что государство в иной раз придет на помощь и брать ответственность на себя и изучить все риски перед оформлением кредита нет необходимости, учитывая его доступность. По данному вопросу во время презентации поправок в законопроект по вопросам налогообложения и совершенствования инвестиционного климата Председатель Комитета по финансам и бюджету Мажилиса Г. Карагусова отметила, что государство само стимулирует недобросовестность: «Я так сожалею, что в жизни брала всего два раза кредит – один раз ипотеку, второй раз - кредит. И все досрочно погашала. Зачем? Сейчас бы это все списали. Мы сами стимулируем недобросовестность...».

Иными словами, по нашему мнению, укрепление роли государственного органа по регулированию и надзору финансового рынка и финансовых организаций включения в объект его регулирования всех субъектов кредитования по-

может исключить подобные ситуации и укрепить финансовую стабильность страны.

Однако прежде, чем применять данную меру, необходимо определить насколько она согласуется с международно-правовыми стандартами. В первую очередь, рассмотрим документы Базельского комитета по банковскому надзору, который разрабатывает директивы и рекомендации для органов регулирования стран-членов Комитета. С 26 октября 2016 года Национальный Банк стал членом Базельской консультативной группы (далее – БКГ) и с обретением членства в БКГ Национальный Банк получил возможность участвовать в широком профессиональном диалоге, обмену мнениями и опытом по вопросам реализации политики банковского регулирования и надзора. Рекомендации БКГ не являются обязательными к исполнению, однако в большинстве случаев они отображаются в национальном законодательстве многих стран. Стоит отметить, Национальный Банк постоянно проводит работу по совершенствованию регулирования деятельности банков, системы управления рисками банковской деятельности с использованием принципов БКБН. Базельские основополагающие принципы включают в себя 25 основных Принципов, которые должны применяться для обеспечения эффективности системы банковского надзора. Кроме самих Принципов, документ содержит объяснение различных методов, которые могут использовать надзорные органы при их применении. Принцип 1 (ответственность, цели и полномочия) определяет объекты надзора в виде банков и банковских групп. И в документе дается пояснение, что под «банковской группой» понимается не только холдинговые компании, банки и его офисы, дочерние компании, филиалы и совместные предприятия, как отечественные, так и зарубежные, но и небанковские (в том числе нефинансовые) субъектов. Таким образом применение пруденциальных мер в отношении юридических лиц, не являющихся кредитными (банковскими) организациями и применение данных мер к юридическим лицам, не являющимся резидентами соответствующего государства, согласуется с международно-правовыми стандартами [5].

Однако, международные подходы применяют регулирование и надзор за небанковскими кредитными организациями в зависимости от возможности привлечения депозитов. В соответствии с основополагающими принципами банковского надзора БКГ надзор должен быть сопоставим с рисками, связанными с деятельностью небанковских кредитных учреждений, расходами на надзор и ролью учреждения в содействии финансовой доступности. Организации, привлекающие депозиты населения, должны лицензироваться и подвергаться над-

¹ https://online.zakon.kz/document/?doc_id=35338368.

зору, также как банки. согласно рекомендациям Всемирного Банка, небанковские кредитные учреждения, не принимающие депозиты, редко представляют серьезный системный риск и никогда не подвергают вкладчиков риску, поэтому в отношении них не применяются жесткое пруденциальное регулирование и надзор. А по рекомендациям Международного Валютного Фонда небанковские микрокредитные организации не подлежат пруденциальному регулированию и надзору, поскольку они не мобилизуют розничные депозиты населения и не преобразуют эти депозиты в кредиты. Такие учреждения должны соблюдать и придерживаться набора правил и стандартов ведения операций, чтобы обеспечить защиту своих клиентов-заемщиков и инвесторов [2, с. 245].

Исходя из этого, разработчики Законопроекта «О внесении изменений и дополнений в некоторые законодательные акты Республики Казахстан по вопросам регулирования и развития финансового рынка, и микрофинансовой деятельности» пришли к такому методу как дифференцированная система регулирования¹. Дифференцированная система регулирования небанковских кредитных организаций будет применяться в зависимости от уровня рисков, присущих конкретному виду деятельности, по принципу «чем выше риск – тем выше регуляторные требования». Таким образом, будут разграничены универсальные требования и специальные требования в зависимости выбранной бизнес-модели. Универсальные требования будут касаться определенных правил предоставления микрокредитов, обязанности предоставления государственным органам информации и т.д., а специальные требования будут установлены на уровне нормативных правовых актов уполномоченного органа.

Учитывая вышесказанное, можно понять, что внутри государств-участников ЕАЭС принимаются значительные шаги по обеспечению тех положений, которые предусмотрены в Соглашении о требованиях к осуществлению деятельности на финансовых рынках государств-участников Единого экономического пространства от 16 января 2014 года и, кроме этого, широко используется международный опыт в целях эффективной гармонизации законодательств государств-участников ЕАЭС.

Закключение

Вследствие определенных исторических процессов, сложившихся на финансовом рынке мира, государства признали невозможность эффективного осуществления банковского надзора в рамках национальной юрисдикции без тесного сотрудничества между органами банковского надзора разных государств. И в целях достижения международно-согласованных стандартов банковского регулирования региональные ин-

теграционные объединения приняли ряд мер по сближению национальных механизмов банковского регулирования и формированию региональной регулятивной конструкции, о чем свидетельствует принятый странами ЕАЭС «Соглашение о требованиях к осуществлению деятельности на финансовых рынках государств-участников Единого экономического пространства» от 16 января 2014 года.

В статье рассматривались правовые вопросы гармонизации пруденциального регулирования банковской деятельности в рамках ЕАЭС в свете задач и целей, предусмотренных Соглашением о требованиях к осуществлению деятельности на финансовых рынках государств-участников Единого экономического пространства от 16 января 2014 года. При изучении данного вопроса авторы пришли к выводу, что краеугольным камнем при гармонизации правового регулирования банковской деятельности в рамках ЕАЭС является унификация юридических терминов и конструкций, а также приведение в единообразие самой банковской системы стран-участников ЕАЭС. Именно отсутствие и неправильное толкование некоторых терминов привели к значительным правовым коллизиям на практике. Кроме этого, существенное различие в структуре банковской системы стран-участников ЕАЭС создают определенные проблемы не только банковского регулирования внутри страны, но и оказывают определенную сложность при гармонизации финансового рынка. Также автором был проведен сравнительный анализ законодательства Республики Казахстан с законодательством Российской Федерацией, который определил необходимость введения в банковскую систему Казахстана небанковских кредитных организаций и определения оптимального метода их правового регулирования. Для этого автором был рассмотрен Проект Закона Республики Казахстан «О внесении изменений и дополнений в некоторые законодательные акты Республики Казахстан по вопросам регулирования и развития финансового рынка, и микрофинансовой деятельности», в котором предлагается расширить полномочия уполномоченного органа, включив в периметр его регулирования всех субъектов кредитования и применять дифференцированную систему регулирования. В результате чего автор изучил степень согласованности данного метода с международным опытом. Таким образом, изучив международный опыт и проведя сравнительный анализ законодательства страны с законодательством России, автор пришел к мнению, что те меры, которые предусмотрены в законопроекте, обоснованы и необходимы, а также согласуются с рекомендациями международных организаций таких как Базельский комитет, МВФ.

¹ https://online.zakon.kz/document/?doc_id=33499976#pos=1;-16.

СПИСОК ИСПОЛЬЗОВАННОЙ ЛИТЕРАТУРЫ:

- 1 Ерпылева Н.Ю. Пруденциальное регулирование международной банковской деятельности: современная правовая регламентация // Международные банковские операции. - №6. – 2007. – С. 32-53.
- 2 Джигитян Э.П. Перспективы и риски формирования институциональной структуры банковского регулирования в ЕАЭС // Вестник международных организаций. Т. 14. - №2. – 2019. – С. 245-274.
- 3 Usher J. The Law of Money and Financial Services in the EU (Oxford European Community Law Series). Oxford, 2008 // <https://nationalbank.kz/?docid=3522&switch=russian>.
- 4 Norton J. EC Banking Law in an International Context- In: Cranston R.(ed.). The Single Market and the Law of Banking. London, 1995, p.165.
- 5 The Basel Committee on Banking Supervision. Core Principles for effective Banking Supervision. Basel, 2006 // <https://www.bis.org/publ/bcbs129.pdf>.

REFERENCES:

- 1 Erpyleva N.Yu. Prudenczial`noe regulirovanie mezhdunarodnoj bankovskoj deyatel`nosti: sovremennaya pravovaya reglamentacziya // Mezhdunarodnye bankovskie operacii. - no 6. - 2007. - PP.32-53.
- 2 Dzhagityan E.P. (2019) Perspektivy i riski formirovaniya institucional`noj struktury bankovskogo regulirovaniya v EAES // Vestnik mezhdunarodnyh organizacij. T. 14 no 2, pp.245-274.
- 3 Usher J. The Law of Money and Financial Services in the EU (Oxford European Community Law Series). Oxford, 2008 // <https://nationalbank.kz/?docid=3522&switch=russian>.
- 4 Norton J. EC Banking Law in an International Context- In: Cranston R.(ed.). The Single Market and the Law of Banking. London, 1995, p.165.
- 5 The Basel Committee on Banking Supervision. Core Principles for effective Banking Supervision. Basel, 2006 // <https://www.bis.org/publ/bcbs129.pdf>.

Сведения об авторе:

Мынбаева Нургуль Балтаевна - кандидат юридических наук, профессор, программ-лидер специальности «Юриспруденция» Школы политики и права Алматы Менеджмент Университета, г. Алматы, ул. Розыбакиева 227, 8 705 163 15 85, mynbaeva@mail.ru.

Ашимова Аида Азаматовна - магистрант 2-го курса специальности «Юриспруденция» Школы политики и права Алматы Менеджмент Университета, г. Алматы, ул. Розыбакиева 227, +7 (747) 127 32 42, ashimova0209@gmail.com.

Автор туралы мәліметтер:

Мынбаева Нургуль Балтаевна - Алматы Менеджмент Университеті, заң ғылымдарының кандидаты, профессоры, Алматы қ, Розыбакиев көш. 227, 8 705 163 15 85, mynbaeva@mail.ru.

Ашимова Аида Азаматовна – Алматы Менеджмент университетінің саясат және құқық мектебінің «Құқықтану» мамандығының 2 курс магистранты, Алматы қ, Розыбакиев көш. 227, +7 (747) 127 32 42, ashimova0209@gmail.com.

Information about the authors:

Mynbayeva Nurgul Baltaevna - candidate of Law, Professor, program leader of the specialty «Jurisprudence» of the School of Politics and Law of Almaty Management University, Almaty, 227 Rozybakieva str., 8 705 163 15 85, mynbaeva@mail.ru.

Ashimova Aida Azamatovna - 2nd year Master's student of the specialty «Jurisprudence» of the School of Politics and Law of Almaty Management University, Almaty, 227 Rozybakieva str., +7 (747) 127 32 42, ashimova0209@gmail.com

Н.Б. МЫНБАЕВА^{1*}, К.Б. ДУЙСЕНОВА²¹²Алматы Менеджмент Университет, Алматы, Қазақстан(*mynbaeva@mail.ru; ²duisenova.kamilya@gmail.com)

ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ МЕЖДУНАРОДНОГО КОММЕРЧЕСКОГО АРБИТРАЖА В ОТДЕЛЬНЫХ СТРАНАХ ЦЕНТРАЛЬНОЙ АЗИИ

Аннотация: В настоящей статье будет проведен анализ отдельных аспектов правового регулирования института международного коммерческого арбитража (третейского суда) в таких странах Центральной Азии, как Киргизская Республика и Республика Узбекистан в целях выявления особенностей национального законодательства этих стран и выработки возможных рекомендаций для развития данного института в Республике Казахстан. Авторы хотели бы порекомендовать казахстанскому законодателю в этой части учесть позитивный опыт Закона КР о третейских судах в части передачи инвестиционных споров на рассмотрение внутренних арбитражей.

Согласно ст. 54 Закона РУз о третейских судах, если решение третейского суда к моменту его отмены приведено в исполнение, то ответчику возвращается все то, что было взыскано с него в пользу истца по отмененному решению третейского суда.

Данная норма направлена на восстановление прав и законных интересов ответчика, нарушенных исполнением решения, которое в последующем было отменено. Мы считаем, что данную норму можно также рекомендовать заимствовать казахстанскому законодателю. К числу заслуживающих внимания особенностей Закона РУз об арбитраже можно отнести то, что он устанавливает иммунитет арбитров и других участников арбитражного разбирательства от ответственности за действия или бездействие, если не будет доказано, что такое действие либо бездействие было умышленным.

Ключевые слова: третейский суд, международный коммерческий арбитраж, арбитражное соглашение, отмена арбитражного/третейского решения, принудительное исполнение арбитражного/третейского решения

ОРТАЛЫҚ АЗИЯ ЕЛДЕРІНДЕГІ ХАЛЫҚАРАЛЫҚ КОММЕРЦИЯЛЫҚ АРБИТРАЖДЫ ҚҰҚЫҚТЫҚ РЕТТЕУ

Аннотация: Осы бапта Қырғыз Республикасы және Өзбекстан Республикасы сияқты Орталық Азия елдеріндегі халықаралық коммерциялық төрелік институтын (аралық сот) құқықтық реттеудің жекелеген аспектілеріне осы елдердің ұлттық заңнамасының ерекшеліктерін анықтау және осы институттың Қазақстан Республикасында дамуы үшін ықтимал ұсынымдар әзірлеу мақсатында талдау жүргізілетін болады. Автор қазақстандық заң шығарушыға осы бөлімде аралық соттар туралы ҚР Заңының инвестициялық дауларды ішкі төреліктердің қарауына беру бөлігіндегі оң тәжірибесін ескеруді ұсынғысы келеді.

Аралық соттар туралы РУз Заңының 54-бабына сәйкес, егер аралық соттың шешімі оның күші жойылған кезде орындалса, онда аралық соттың күші жойылған шешімі бойынша одан талапкердің пайдасына өндіріп алынғанның бәрі жауапкерге қайтарылады.

Бұл норма кейіннен жойылған шешімнің орындалуымен бұзылған жауапкердің құқықтары мен заңды мүдделерін қалпына келтіруге бағытталған. Біз бұл норманы қазақстандық заң шығарушыға да беруге болады деп санаймыз. Төрелік туралы РУз Заңының назар аударарлық ерекшеліктерінің қатарына, егер мұндай іс-әрекеттің не әрекетсіздіктің қасақана болғаны дәлелденбесе, ол төрешілердің және төрелік талқылаудың басқа да қатысушыларының іс-әрекеттері немесе әрекетсіздігі үшін жауапкершіліктен иммунитетін белгілейтіндігін жатқызуға болады.

Түйіндемесөздер: аралық сот, халықаралық коммерциялық төрелік, төрелік келісім, төрелік / аралық шешімнің күшін жою, төрелік / аралық шешімді мәжбүрлеп орындау

LEGAL REGULATION OF INTERNATIONAL COMMERCIAL ARBITRATION IN CENTRAL ASIAN COUNTRIES

Abstract: This article will analyze certain aspects of the legal regulation of the institute of international commercial arbitration (arbitration court) in such Central Asian countries as the Kyrgyz Republic and the Republic of Uzbekistan in order to identify the peculiarities of the national legislation of these countries and

develop possible recommendations for the development of this institution in the Republic of Kazakhstan. The author would like to recommend the Kazakh legislator to take into account the positive experience of the Law of the Kyrgyz Republic on Arbitration Courts in terms of the transfer of investment disputes to internal arbitration.

According to Article 54 of the Law of the Republic of Uzbekistan on Arbitration Courts, if the decision of the arbitration court is enforced by the time of its cancellation, the defendant is returned all that was recovered from him in favor of the plaintiff under the canceled decision of the arbitration court.

This provision is aimed at restoring the rights and legitimate interests of the defendant, violated by the execution of the decision, which was subsequently canceled. We believe that this rule can also be recommended to the Kazakh legislator to borrow. Among the noteworthy features of the Law of the Republic of Uzbekistan on Arbitration is that it establishes the immunity of arbitrators and other participants in arbitration proceedings from liability for actions or omissions, unless it is proved that such an action or omission was intentional.

Key words: arbitration court, international commercial arbitration, arbitration agreement, annulment of the arbitration / arbitral award, enforcement of the arbitration / arbitral award.

Введение

В настоящей статье будет проведен анализ отдельных аспектов правового регулирования института международного коммерческого арбитража (третейского суда) в таких странах Центральной Азии, как Киргизская Республика и Республика Узбекистан в целях выявления особенностей национального законодательства этих стран и выработки возможных рекомендаций для развития данного института в Республике Казахстан.

Методы и материалы

Институт международного арбитража представляет собой сложное, комплексное правовое явление, включающее, с одной стороны, регулирование отдельных вопросов нормами международного частного права, а с другой - большой массив норм гражданского процесса. Соответственно, в исследовании используется комплексный подход к рассмотрению правоотношений, возникающих в сфере международного коммерческого арбитража, заключающийся в привлечении к исследованию методов, используемых как наукой международного частного права, так и наукой гражданского процесса.

Результаты

Международный коммерческий арбитраж - самое популярное средство решения внешнеэкономических споров, который большинство компаний предпочитают традиционному судебному разбирательству.

Обсуждение

Кыргызская Республика. Согласно ст. 58 Конституции Кыргызской Республики от 27 июня

2010 года для внесудебного разрешения споров, возникающих из гражданских правоотношений, могут учреждаться третейские суды. Полномочия, порядок образования и деятельность третейских судов определяются законом.¹

Институт третейских судов в Кыргызстане регулируется Законом Кыргызской Республики от 30 июля 2002 года «О третейских судах в Кыргызской Республике» (далее - Закон КР о третейских судах)², который в значительной степени основан на Типовом законе ЮНСИТРАЛ «О международном торговом арбитраже» от 21 июня 1985 г., в редакции с изменениями от 07 июля 2006 г. (далее - Типовой Закон ЮНСИТРАЛ)³. Отдельные нормы, касающиеся регулирования института третейских судов, содержатся так же в Гражданском процессуальном кодексе Кыргызской Республики⁴ и Закон Кыргызской Республики «Об инвестициях»⁵, что позволяет иностранным инвесторам передавать свои споры с Кыргызстаном в международный арбитраж. Примечательно то, что в Кыргызстане нет отдельного закона, касающегося деятельности международного коммерческого арбитража.

В соответствии со ст. 1 Закона КР о третейских судах этот Закон применяется при передаче по соглашению сторон на рассмотрение третейского суда споров, возникающих из гражданских правоотношений, включая инвестиционные споры, подведомственные компетентному суду, за исключением споров, установленных настоящим Законом.

Определенный интерес представляет подход законодателя к определению понятий, используемых в Законе. Так, вслед за Типовым законом ЮНСИТРАЛ, под третейским судом в ст. 2 Закона КР о третейских судах понимается единоличный

¹ Конституция Кыргызской Республики. Принята референдумом (всенародным голосованием) 27 июня 2010 года // <http://cbd.minjust.gov.kg>.

² Закон Кыргызской Республики от 30 июля 2002 года «О третейских судах в Кыргызской Республике» // <http://cbd.minjust.gov.kg>.

³ Типовой закон ЮНСИТРАЛ о международном торговом арбитраже (Комиссия Организации Объединенных Наций по праву международной торговли, 21 июня 1985 года) (с изменениями, принятыми 7 июля 2006 г.) // <https://online.zakon.kz>.

⁴ Гражданский процессуальный кодекс Кыргызской Республики от 25 января 2017 года № 14 // <https://online.zakon.kz>.

⁵ Закон Кыргызской Республики от 27 марта 2003 года № 66 «Об инвестициях в Кыргызской Республике» // <https://online.zakon.kz>.

арбитр или коллегия арбитров, под третейским разбирательством – процесс рассмотрения спора в порядке, предусмотренном соглашением сторон или применимыми правилами, или настоящим Законом.

Помимо третейского суда, в п. 1 ст. 3 Закона КР о третейских судах содержится упоминание о постоянно действующем третейском суде, под которым уже понимается не единоличный арбитр или коллегия арбитров, а организация, обеспечивающая осуществление третейского разбирательства.

Согласно п. 2 ст. Постоянно действующий третейский суд является юридическим лицом и осуществляет свою деятельность в виде некоммерческой организации. При этом Закон прямо предусматривает, что деятельность третейских судов, связанная с третейским разбирательством, не является экономической деятельностью.

Такое разграничение между третейским судом и постоянно действующим третейским судом, несмотря на некоторую схожесть в понятийном аппарате, тем не менее в целом соответствует подходу, закрепленному в Типовом законе ЮНСИТРАЛ.

Следует отметить, что Закон Республики Казахстан от 8 апреля 2016 года «Об арбитраже» (далее – Закон РК об арбитраже) в части понятийного аппарата во многом не соответствует Типовому закону ЮНСИТРАЛ.

Как отмечают М.К. Сулейменов и А.Е. Дуйсенова «... нужно исходить из того, что существует: а) арбитраж – как процедура рассмотрения спора, б) арбитражный суд – как состав арбитров (либо единоличный арбитр), рассматривающий конкретный спор, в) постоянное арбитражное учреждение (либо институт) – как посредник, содействующий процессу рассмотрения спора, то есть арбитражу» [1].

На наш взгляд, казахстанскому законодателю необходимо было также разграничить понятия «арбитражный суд» и «постоянное арбитражное учреждение».

Существенной особенностью Закона КР о третейских судах является то, что он, в отличие от Типового закона ЮНСИТРАЛ, а также Закона РК об арбитраже, не предусматривает института отмены (обжалования) решения третейского суда.

В соответствии со ст. 28 Закон КР о третейских судах решение третейского суда является окончательным и обжалованию не подлежит. Стороны обязаны исполнить решение третейского суда в порядке и сроки, установленные в решении. Решение третейского суда исполняется добровольно в порядке и сроки, установленные в решении, в случае если в решение срок не определен, то оно подлежит немедленному исполнению. Если решение добровольно не исполняется, то оно подлежит принудительному

исполнению в соответствии со ст. ст. 40 и 41 Закона о третейских судах.

Заявление о выдаче исполнительного листа подается в компетентный суд по месту жительства либо месту нахождения должника. Подать заявление на выдачу исполнительного листа можно в течение трех лет с момента принятия решения.

Согласно ст. 418 Гражданского процессуального кодекса КР (далее – ГПК КР) вопрос о выдаче исполнительного листа на принудительное исполнение арбитражного решения рассматривает районный и приравненный к нему суд по заявлению заинтересованной стороны.

Заявление о выдаче исполнительного листа на принудительное исполнение решения третейского суда подается только с целью разрешения судом вопроса о принудительном исполнении решения третейского суда и получения исполнительного листа, являющегося основанием для возбуждения исполнительного производства и исполнительного производства, и исполнения решения третейского суда в соответствии со ст. 47, 48 Закона КР «О статусе судебных исполнителей и об исполнительном производстве».¹

Отказ в выдаче исполнительного листа согласно ст. 421 ГПК предусмотрен исключительно в следующих случаях:

1) если одна из сторон предоставит суду доказательства о недееспособности одной из сторон при заключении соглашения о передаче спора в третейский суд;

2) если одна из сторон не была должным образом уведомлена о третейском разбирательстве или назначении арбитра;

3) если состав третейского суда или процедура третейского разбирательства не соответствовали соглашению сторон либо применимым правилам;

4) если решение третейского суда принято по спору, не предусмотренному соглашением сторон или не подпадающему под его условия, или содержит указания по вопросам, выходящим за пределы соглашения. Если указания по вопросам, охватываемым третейским соглашением, могут быть отделены от тех, которые не охватываются таким соглашением, то часть решения третейского суда, в которой содержатся указания по вопросам, охватываемым третейским соглашением, может быть приведена в исполнение и в выдаче исполнительного листа на исполнение этой части не может быть отказано;

5) если сторона обоснованно заявила о недействительности третейского соглашения, а третейский суд принял спор к рассмотрению и вынес решение по существу спора;

6) если суд установит, что спор не может быть предметом третейского разбирательства по законодательству Киргизской Республики.

Сравнительный анализ указанных основа-

¹ Закон КР от 28 января 2017 года № 15 «О статусе судебных исполнителей и об исполнительном производстве» // <http://cbd.minjust.gov.kg/act/view/ru-ru/111522>.

ний, позволяет сделать вывод о том, что в целом они соответствуют положениям Типового закона ЮНСИТРАЛ, с той лишь особенностью, что ст. 421 ГПК КР не наделяет суд правом на отказ в выдаче исполнительного листа в случае противоречия решения третейского суда публичному порядку. На наш взгляд, это связано с тем, что речь идет о принудительном исполнении исключительно решений внутренних третейских судов, а не иностранных, когда возможно применение иностранного права.

Опыт киргизского законодателя в части отказа от института отмены решений третейского суда, по нашему мнению, может быть рекомендован к рассмотрению казахстанским законодателем.

Следующей заслуживающей внимание особенностью Закона КР о третейских судах является наличие в нем специальной главы 8, посвященной рассмотрению третейским судом отдельных видов споров – споров с участием граждан, а также инвестиционных споров.

Выделение отдельных положений в Законе в отношении споров с участием граждан, обусловлено тем, что институт разрешения споров третейскими судами (арбитражами), исторически был главным образом направлен на разрешение предпринимательских споров.

Согласно п. 1 ст. 45 Закона КР о третейских судах, если иное не установлено соглашением сторон или законом, положения настоящего Закона применяются при передаче на рассмотрение третейского суда споров, в которых одной или обеими сторонами выступают граждане.

При этом п. 2 указанной статьи содержит перечень дел, которые не могут рассматриваться в третейских судах:

- по жалобам на постановления и иные действия (бездействие, отказ в совершении действия) судебного исполнителя;
- об установлении фактов, имеющих юридическое значение (юридических фактов);
- о восстановлении прав по утраченным ценным бумагам;
- о банкротстве (несостоятельности);
- о возмещении вреда, причиненного жизни или здоровью гражданина;
- о защите чести, достоинства и деловой репутации;
- возникающие из наследственных правоотношений;
- касающиеся порядка и условий вступления в брак и прекращения брака;
- касающиеся личных и неимущественных отношений, возникающих в семье между супругами, между родителями и детьми, между другими членами семьи;
- возникающие в связи с усыновлением, опекой и попечительством, принятием детей на воспитание;

- возникающие при регистрации актов гражданского состояния;

- споры, в отношении которых законом установлена невозможность их передачи на разрешение третейского суда.

Нетрудно заметить, что к категории дел, которые не могут быть предметом разрешения в третейском суде отнесены дела, содержащие, так называемый публичный элемент, а также ряд споров, возникающих из личных неимущественных отношений, не связанных с имущественными.

Особенностям рассмотрения инвестиционных споров третейскими судами посвящена ст. 46 Закона КР о третейских судах. При этом ст. 2 Закона КР о третейских судах прямо называет в качестве сторон третейского разбирательства органы государственной власти и местного самоуправления.

Согласно ст. 46 Закона КР о третейских судах при отсутствии в договоре между иностранным инвестором и Кыргызской Республикой (далее – КР) третейского соглашения иностранный инвестор вправе инициировать третейское разбирательство для разрешения спора, и при этом согласие КР предполагается. В этом случае иностранный инвестор вправе избрать для рассмотрения спора любой орган, указанный в статье 18 Закона КР «Об инвестициях в Кыргызской Республике».

Сторона, представляющая КР в инвестиционном споре, определяется органами юстиции после получения иницилирующего извещения от иностранного инвестора.

Согласие КР на передачу спора в третейский суд направляется органами юстиции после консультаций с соответствующими государственными или иными органами в течение 90 дней со дня получения иницилирующего извещения. В течение этого же срока органы юстиции вправе предложить иностранному инвестору свои рекомендации или выводы, или способы разрешения спора в письменном виде.

В случае если иностранный инвестор не принял предложение органов юстиции или в течение указанного срока не было сделано никакого предложения, он вправе немедленно передать спор на рассмотрение третейского суда без письменного согласия какой-либо стороны, представляющей КР, и считается, что КР дала согласие на передачу спора на рассмотрение третейского суда.

В случае если применимыми правилами органов, указанных в части первой настоящей статьи, предусматривается получение согласия КР на участие в третейском разбирательстве, такое согласие от имени КР предоставляется органами юстиции в течение 7 дней с момента получения запроса от иностранного инвестора.

Требования к иницилирующему извещению

предусмотрены в ст. 47 Закона КР о третейских судах.

В этой связи стоит отметить, что в Казахстане возможность участия государства, а также государственных органов и субъектов квазигосударственного сектора в арбитражном разбирательстве в казахстанских арбитражах довольно проблематична. Так, для возможности рассмотрения арбитражем споров с участием государственных органов в соответствии с императивными требованиями Закона об арбитраже обязательно должны быть соблюдены следующие условия:

1) спор должен быть гражданско-правовым. Не могут рассматриваться налоговые, таможенные и прочие административные споры. В гражданско-правовые отношения госорган может вступать:

а) от своего имени (например, заключение договоров купли-продажи офисной мебели, автомобилей, оргтехники, канцтоваров и т.п.);

б) от имени государства (таких отношений реально существует главным образом два вида: в сфере недропользования и в сфере заимствования);

2) второй стороной в споре должно быть физическое и (или) юридическое лицо, поскольку арбитраж не вправе рассматривать споры между государственными органами (см. п. 8 ст. 8 Закона об арбитраже);

3) должно быть заключено арбитражное соглашение. При этом если второй стороной в споре является физическое и (или) юридическое лицо Республики Казахстан, то в силу п. 10 ст. 8 Закона об арбитраже для заключения арбитражного соглашения необходимо получить специальное согласие уполномоченного органа [2, с.208].

Что касается, согласия уполномоченного органа на арбитражное разбирательство для этой категории субъектов, то казахстанские ученые и практикующие юристы неоднократно указывали на необоснованно жесткие требования Закона РК об арбитраже в части выдачи такого согласия в отношении государственных органов, государственных предприятий, а также юридических лиц, пятьдесят и более процентов голосующих акций (долей участия в уставном капитале) которых прямо или косвенно принадлежат государству [3].

Со своей стороны, мы хотели бы порекомендовать казахстанскому законодателю в этой части учесть позитивный опыт Закона КР о третейских судах в части передачи инвестиционных споров на рассмотрение внутренних арбитражей.

Республика Узбекистан. Деятельность третейских судов на территории Республики Узбекистан регулируется Законом РУз от 16 октября 2006 года «О третейских судах», который вступил в законную силу 01 января 2007 года (далее – Закон РУз о третейских судах)¹.

Согласно ст. 5 Закона РУз о третейских судах третейские суды могут образовываться как действующие и временные третейские суды, Органы государственной власти и управления не могут образовывать третейские суды и быть сторонами третейского соглашения. Отличительной чертой узбекского законодательства является то, что третейские суды в Узбекистане не являются юридическими лицами. Постояннодействующий третейский суд может быть образован при юридическом лице и действует при нем.

Что касается временных третейских судов, то Закон РУз предусматривает ряд требований, которых нет ни в Типовом законе ЮНСИТРАЛ, ни в Законе РК об арбитраже.

Так, временный третейский суд образуется сторонами третейского соглашения для разрешения возникшего между ними конкретного спора, после рассмотрения которого временный третейский суд прекращает свою деятельность.

Председательствующий третейского суда (при коллегиальном рассмотрении спора) либо третейский судья (при единоличном рассмотрении спора) до начала третейского разбирательства направляет в орган юстиции по месту нахождения временного третейского суда копию третейского соглашения и письменное уведомление об образовании временного третейского суда согласно ст. ст. 6 и 7 Закона РУз о третейских судах.

Министерство юстиции Республики Каракалпакстан, управления юстиции областей и города Ташкента осуществляют на соответствующих территориях учетную регистрацию постоянно действующих третейских судов и учет временных третейских судов.

На наш взгляд, казахстанскому законодательству следовало бы также воспринять требование относительно ведения учетной регистрации постоянно действующих арбитражей, поскольку в настоящее время в Казахстане точное количество постоянно действующих арбитражей вообще никому неизвестно. В результате, нередко даже суды не могут отыскать те или иные арбитражи, чьи решения обжалуются сторонами в судах.

Согласно п. 1 ст. 12 Закона РК «Об арбитраже»² Арбитражная палата Казахстана – это некоммерческая организация, представляющая собой объединение постоянно действующих арбитражей, арбитров, создаваемое в целях обеспечения благоприятных условий для реализации, стимулирования и поддержки деятельности арбитражей в Республике Казахстан в порядке, установленном законодательными актами РК. Членство в Арбитражной палате Казахстана является добровольным. Членами Арбитражной палаты в настоящее время являются 18 постоянно действующих арбитражей [4].

В соответствии с подпунктом 2) п. 1 ст. 12 Закона РК об арбитраже в полномочия Арбитражной

¹ Закон Республики Узбекистан от 16 октября 2006 года «О третейских судах» // <https://www.lex.uz/docs/1072094>.

² Закон Республики Казахстан от 8 апреля 2016 года № 488-V «Об арбитраже» // <https://online.zakon.kz>.

палаты входят мониторинг состояния арбитражной деятельности в Республике Казахстан. В этой связи, на наш взгляд, можно было бы наделить Арбитражную палату полномочиями по ведению учетной регистрации постоянно действующих арбитражей.

К числу особенностей Закона РУз о третейских судах следует отнести наличие таких положений, которые отсутствуют в Законе РК об арбитраже. Речь идет о ст. 48 Закона РУз о третейских судах «Последствия отмены решения третейского суда», а также ст. 54 «Поворот исполнения решения третейского суда».

В соответствии со ст. 48 Закона РУз о третейских судах «В случае отмены решения третейского суда компетентным судом стороны третейского разбирательства вправе в соответствии с третейским соглашением вновь обратиться в третейский суд. В случае если решение третейского суда отменено полностью или частично вследствие недействительности третейского соглашения или вследствие того, что решение вынесено по спору, не предусмотренному третейским соглашением или не подпадающему под его условия, либо содержит решения по вопросам, не охватываемым третейским соглашением, либо спор не может быть предметом третейского разбирательства, соответствующий спор дальнейшему рассмотрению в третейском суде не подлежит».

Не мешало бы включить в Закон РК «Об арбитраже» аналогичную статью о последствиях отмены арбитражного решения, тем более что отмененный Закон РК от 28 декабря 2004 года «О третейских судах» такую норму предусматривал (см. п. 3 ст. 44).

Согласно ст. 54 Закона РУз о третейских судах, если решение третейского суда к моменту его отмены приведено в исполнение, то ответчику возвращается все то, что было взыскано с него в пользу истца по отмененному решению третейского суда.

Данная норма направлена на восстановление прав и законных интересов ответчика, нарушенных исполнением решения, которое в последующем было отменено. Мы считаем, что данную норму можно также рекомендовать заимствовать казахстанскому законодателю.

В прошлом году в Узбекистане был опубликован Закон «О международном коммерческом арбитраже», принятый законодательной палатой 5 августа 2020 года, и был одобрен Сенатом 11 сентября 2020 года.

Данный Закон вступит в законную силу через 6 месяцев после опубликования (Закон был опубликован 16 февраля 2021 года, соответственно, он вступит в силу 16 августа 2021 года)¹.

6 февраля 2021 года Президент Республики Узбекистан подписал Закон «О международном коммерческом арбитраже» (далее – Закон РУз об

¹ Закон Республики Узбекистан «О международном коммерческом арбитраже» от 16 февраля 2021 г. // <https://lex.uz/docs/5294087>.

арбитраже). В результате, Узбекистан стал 85-й страной и 118-й юрисдикцией, которая приняла законодательный акт на основе Типового закона ЮНСИТРАЛ. Закон был одобрен ЮНСИТРАЛ.

Закон нацелен на установление отдельного правового режима, применимого в отношении международного коммерческого арбитража, максимальное повышение эффективности арбитражного разбирательства, а также минимизирование судебного вмешательства.

Заключение

К числу заслуживающих внимания особенностей Закона РУз об арбитраже можно отнести то, что он устанавливает иммунитет арбитров и других участников арбитражного разбирательства от ответственности за действия или бездействие, если не будет доказано, что такое действие либо бездействие было умышленным.

Несмотря на то, что Закон содержит положения по формированию временных (ad-hoc) арбитражных судов для разрешения споров сторонами, Законом не предусмотрен порядок и регламент создания постоянно действующих арбитражных учреждений на территории Республики Узбекистан. Типовой Закон ЮНСИТРАЛ тоже не устанавливает порядок создания постоянных арбитражных учреждений. Но практика стран показывает, что страны закрепляют порядок создания постоянно действующих арбитражных учреждений в своем законодательстве, либо отдельным законодательным актом, либо законодательным актом, регулирующим деятельность третейских/арбитражных судов на территории.

При этом порядок создания постоянно действующих арбитражных учреждений никак не регулирован законодательством Республики Узбекистан, что может вызвать трудности с признанием создаваемых постоянных арбитражных учреждений как надлежаще созданных учреждений в соответствии с законодательством Республики Узбекистан.

В то же время порядок создания отдельных арбитражных учреждений на территории Республики Узбекистан может быть предусмотрен решениями Президента или Правительства Республики Узбекистан. Примером является Ташкентский Международный Арбитражный Центр (ТИАС) при Торгово-Промышленной Палате Республики Узбекистан, созданный Постановлением Президента Республики Узбекистан №ПП-4001 от 5 ноября 2018 года.

Исполнение, доведение до исполнителей и разъяснение среди населения сути и значения настоящего Закона поручено Министерству юстиции Республики Узбекистан, Торгово-промышленной палате Республики Узбекистан и другим заинтересованным организациям.

СПИСОК ИСПОЛЬЗОВАННОЙ ЛИТЕРАТУРЫ:

- 1 Сулейменов М.К., Дуйсенова А.Е. Достоинства и недостатки нового Закона об арбитраже // <https://www.zakon.kz>.
- 2 Альтернативное разрешение споров в Казахстане: новый этап развития. Отв. ред. М.К. Сулейменов. Алматы: НИИ частного права Каспийского университета, 2020 г. – С. 208-209.
- 3 Тукулов Б.А. Новый Закон Республики Казахстан «Об арбитраже»: внимание некоторым проблемным моментам. Опубликовано 27 мая 2016 г.: <https://www.zakon.kz>.
- 4 Реестр постоянно действующих арбитражей и арбитров, членов АПК // <https://palata.org/registry/>

REFERENCES:

- 1 Culejmenow M.K., Dujcenowa A.E. Doctoinctwa i nedoctatki nowogo Sakona ob arbitrazhe // [tschhttps://www.zakon.kz](https://www.zakon.kz).
- 2 Al'ternatiwnoe rasreschenie sporow w Kasachctane: nowyj jetap raswitija. Otw. red. M.K. Culejmenow. Almaty: NII tschactnogo prawa Kaspijckogo uniwersiteta, 2020 g. – С. 208-209.
- 3 Tukulow B.A. Nowyj Sakon Respubliki Kasachctan «Ob arbitrazhe»: wnimanie nekotorym problemnym momenta. Opublikowano 27 maja 2016 g.: [tschhttps://www.zakon.kz](https://www.zakon.kz).
- 4 Reectr poctojojanno dejctwujushich arbitrazhej i arbitrow, tschlenow APK // [tschhttps://palata.org/registry](https://palata.org/registry/).

Сведения об авторе:

Мынбаева Нургуль Балтаевна - кандидат юридических наук, профессор, программ-лидер специальности «Юриспруденция» Школы политики и права Алматы Менеджмент Университета, г. Алматы, ул. Розыбакиева 227, 8 705 163 15 85, mynbaeva@mail.ru.

Дуйсенова Камиля Бахытовна - магистрант 2-го курса специальности «Юриспруденция» Школы политики и права Алматы Менеджмент Университета, г. Алматы, ул. Розыбакиева 227, 8 777 688 28 38, duisenova.kamilya@gmail.com.

Автор туралы мәліметтер:

Мынбаева Нургуль Балтаевна - Алматы Менеджмент Университеті, заң ғылымдарының кандидаты, профессоры, Алматы қ, Розыбакиев көш. 227, 8 705 163 15 85, mynbaeva@mail.ru.

Дуйсенова Камиля Бахытовна – Алматы Менеджмент университетінің саясат және құқық мектебінің «Құқықтану» мамандығының 2 курс магистранты, Алматы қ, Розыбакиев көш. 227, 8 777 688 28 38, duisenova.kamilya@gmail.com.

Information about the authors:

Mynbayeva Nurgul Baltaevna - candidate of Law, Professor, program leader of the specialty «Jurisprudence» of the School of Politics and Law of Almaty Management University, Almaty, 227 Rozybakieva str., 8 705 163 15 85, mynbaeva@mail.ru.

Duisenova Kamilya Bakhytovna - 2nd year Master's student of the specialty «Jurisprudence» of the School of Politics and Law of Almaty Management University, Almaty, 227 Rozybakieva str., 8 777 688 28 38, duisenova.kamilya@gmail.com.

УДК 10.21.55

Н.Б. МЫНБАЕВА^{1*}, А.Р. МЕДЬЯЕВА²¹²Алматы Менеджмент Университет, Алматы, Казахстан^{1*}mynbaeva@mail.ru; ²amedyaeva@bk.ru)

ТОВАРНЫЙ ЗНАК КАК СПОСОБ НАЛОГОВОЙ ОПТИМИЗАЦИИ

Аннотация: Налоговая оптимизация позволяет бизнесу развиваться в стране более интенсивными темпами, и интеллектуальная собственность – это одна из сфер, которая имеет потенциал и в плане снижения налогового бремени.

В научной статье рассматриваются правовые возможности использования товарного знака как способа налоговой оптимизации, авторами исследуется законодательство Республики Казахстан в сфере налогового регулирования и интеллектуальной собственности для обоснования законности такой оптимизации. В статье проведен анализ понятия налоговой оптимизации и товарного знака, также рассмотрены наиболее часто встречающиеся варианты налоговой оптимизации посредством использования такого инструмента как товарный знак через призму обобщенной судебной практики.

Для эффективного использования методов налоговой оптимизации необходимо иметь четкое законное обоснование, которое отсутствует у большинства предпринимателей, в связи с чем увеличиваются налоговые риски. Это приводит к неблагоприятным последствиям в виде доначисления корпоративного подоходного налога и налога на добавленную стоимость, и, соответственно, применению штрафных санкций. Для этих целей авторами в ходе научных исследований установлены критерии законности использования товарного знака в качестве снижения налогового бремени, которые позволяют использовать такой инструмент налоговой оптимизации как товарный знак исключительно в правовом поле.

Ключевые слова: налоги, налоговая система, налоговая оптимизация, налоговое законодательство, товарный знак

САУДА БЕЛГІСІ ЖОЛ РЕТІНДЕ САЛЫҚТЫ ОҢТАЙЛАНДЫРУ

Аннотация: Салықты оңтайландыру бизнеске елде қарқынды дамуға мүмкіндік береді, ал зияткерлік меншік салық ауыртпалығын азайту тұрғысынан әлеуеті бар салалардың бірі болып табылады.

Ғылыми мақалада тауар таңбасын салықтық оңтайландыру тәсілі ретінде пайдаланудың құқықтық мүмкіндіктері қарастырылады, авторлар осындай оңтайландырудың заңдылығын негіздеу үшін салықтық реттеу және зияткерлік меншік саласындағы Қазақстан Республикасының заңнамасын зерттейді. Мақалада салықтық оңтайландыру және тауарлық белгі ұғымына талдау жасалды, сонымен қатар жалпыланған сот практикасы призмасы арқылы тауарлық белгі сияқты құралды қолдану арқылы салықтық оңтайландырудың ең көп таралған нұсқалары қарастырылды.

Салықтық оңтайландыру әдістерін тиімді пайдалану үшін кәсіпкерлердің көпшілігінде жоқ нақты заңды негіздеме болуы керек, осыған байланысты салықтық тәуекелдер артады. Бұл корпоративтік табыс салығы мен қосылған құн салығын қосымша есептеу және тиісінше айыппұл санкцияларын қолдану түрінде қолайсыз салдарларға алып келеді. Осы мақсаттар үшін авторлар ғылыми зерттеулер барысында тауар таңбасын салық ауыртпалығын төмендету ретінде пайдаланудың заңдылық критерийлерін белгіледі, бұл Тауар таңбасы сияқты салықтық оңтайландыру құралын тек құқықтық салада пайдалануға мүмкіндік береді.

Түйіндеме сөздер: салықтар, салық жүйесі, салықты оңтайландыру, салық заңнамасы, тауар белгісі.

TRADEMARK AS A METHOD OF TAX OPTIMIZATION

Abstract: Tax optimization allows businesses to develop more intensively in the country, and intellectual property is one of the areas that has the potential to reduce the tax burden.

The scientific article examines the legal possibilities of using a trademark as a method of tax optimization, the authors examine the legislation of the Republic of Kazakhstan in the field of tax regulation and intellectual property to justify the legality of such optimization. The article analyzes the concept of tax optimization and trademark, and also considers the most common options for tax optimization through the use of such a tool as a trademark through the prism of generalized judicial practice.

For effective use of tax optimization methods, it is necessary to have a clear legal justification, which is

not available for most entrepreneurs, and therefore increases tax risks. This leads to adverse consequences in the form of additional corporate income tax and value added tax, and, accordingly, the application of penalties. For these purposes, the authors, during scientific research, have established criteria for the legality of using a trademark as a tax burden reduction, which allow using such a tax optimization tool as a trademark exclusively in the legal field.

Key words: taxes, tax system, tax optimization, tax legislation, trademark

Введение

В соответствии со ст. 35 Конституции Республики Казахстан, уплата законно установленных налогов, сборов и иных обязательных платежей является долгом и обязанностью каждого¹.

Предпринимательская деятельность предполагает постоянное снижение расходов в целях повышения доходной части. Это следует из самой природы предпринимательства и его определения. Статья 2 Предпринимательского кодекса Республики Казахстан устанавливает, что предпринимательством является самостоятельная, инициативная деятельность граждан, кандасов и юридических лиц, направленная на получение чистого дохода путем использования имущества, производства, продажи товаров, выполнения работ, оказания услуг, основанная на праве частной собственности (частное предпринимательство) либо на праве хозяйственного ведения или оперативного управления государственного предприятия (государственное предпринимательство). Предпринимательская деятельность осуществляется от имени, за риск и под имущественную ответственность предпринимателя².

В применении методов налоговой оптимизации весьма существенным образом заинтересовано частное предпринимательство. Само определение Предпринимательского кодекса РК устанавливает, что предпринимательская деятельность связана с риском. Таким образом, выбор оптимальных инструментов снижения налоговой нагрузки осуществляется под имущественную ответственность самого предпринимателя. Государство, со своей стороны, предлагает достаточное количество законных способов уменьшения налоговой базы, и их применение напрямую связано с грамотностью самого предпринимателя.

Товарный знак – это относительно новый элемент бизнеса в Казахстане, получающий распространение. Сейчас можно увидеть положительную тенденцию в русле того, что все больше предпринимателей осознают необходимость его регистрации и защиты.

Товарные знаки представляют собой сложную, но интересную конструкцию с точки зрения их ценности для потребителя. Они являются важным инструментом коммерции [1, с. 66]. По

своей сути товарный знак – это экономический инструмент, помогающий потребителям оценить качество товаров и услуг при принятии решения о покупке на основе репутации производителя или продавца. Предприятия, которые предоставляют продукцию более высокого качества, пользуются большей доброжелательностью в сознании типичных потребителей, чем те, которые этого не делают. Реклама играет важную роль в формировании и укреплении этой доброй воли, чему в полной мере способствует товарный знак [2, с. 473].

Все объекты интеллектуальной собственности используются за вознаграждение. Это общепринятая практика во всем мире. Право на использование товарного знака передается на основе лицензионного договора. Согласно ст. 966 Гражданского кодекса РК по лицензионному договору сторона, обладающая исключительным правом на результат интеллектуальной творческой деятельности или на средство индивидуализации (лицензиар), предоставляет другой стороне (лицензиату) право временно использовать соответствующий объект интеллектуальной собственности определенным способом. Лицензионный договор предполагается возмездным³. Таким образом, возмездность лицензионного договора презюмируется.

Именно эта возмездность может использоваться предпринимателями в качестве инструмента снижения налоговой нагрузки. К сожалению, имеется некое недоверие бизнеса к государству, когда предприниматели не в полной мере используют все механизмы снижения налоговой нагрузки. Так сегодняшняя действительность подтверждает данные факты. Необходимо отметить, при использовании таких инструментов важно соблюдать законодательство и преследовать легитимные цели. В настоящей статье авторами анализируются наиболее часто встречающиеся ситуации такой оптимизации и предлагаются механизмы избежания рисков при осуществлении предпринимательской деятельности. К сожалению, у предпринимателей порой не имеется четкого понимания прозрачности используемых схем, по этой причине цель налоговой оптимизации абсолютно не достигается, предпринимателю доначисляется подоходный налог и, сверх этого, накладываются штрафные

¹ Конституция Республики Казахстан принята на республиканском референдуме 30 августа 1995 года // <http://adilet.zan.kz/rus/docs/K950001000>.

² Предпринимательский кодекс Республики Казахстан от 29 октября 2015 года № 375-V ЗПК // <http://adilet.zan.kz/rus/docs/K1500000375>.

³ Гражданский кодекс Республики Казахстан (Особенная часть) от 1 июля 1999 года № 409 // <http://adilet.zan.kz/rus/docs/K990000409>.

санкции.

Необходимость разработки механизма установления законности таких инструментов предопределяет актуальность настоящей статьи, поскольку отсутствие единых стандартов относительно прозрачности инструментов налоговой оптимизации затрудняет их эффективное использование на практике. В рамках настоящей статьи изучается налоговое законодательство в свете налоговой оптимизации и правовое регулирование использования товарного знака. Предметом исследования выступают правовые проблемы установления критериев законности использования товарного знака как способа оптимизации налоговой нагрузки. Таким образом, авторами ставится следующая цель – установление четких категорий, позволяющих определить легитимность налоговой оптимизации путем использования права на товарный знак.

Обсуждение

Теория налоговой оптимизации как метод «избежания» уплаты налогов появилась в западной литературе еще в 70–80-х гг. XX в. В зарубежных исследованиях категория налоговой оптимизации определяется как случай (возможность) избежания налогов [3, с.26].

С нашей точки зрения использование слова «избежание» не совсем корректно, поскольку предполагает «уклонение» от уплаты налогов. Безусловно, в рамках настоящей статьи рассматриваются только легальные, законные способы снижения налогового бремени. И в этом смысле достаточно полным, на наш взгляд, является определение, представленное Глубоковой Н.Ю.: «Оптимизация налоговой базы и планирование в налогообложении предусматривают деятельность налогоплательщиков по снижению налогового бремени в конкретной ситуации и обеспечению долговременной экономии на налоговых платежах с целью получения экономического эффекта от ее вложения, уклонения или снижения риска потенциальных штрафных санкций в будущем» [4, с.17].

Законные способы налоговой оптимизации предусматривают следующие инструменты: внедрение грамотной учетной налоговой политики, использование предоставленных государством налоговых льгот, выбор правильной для своей организационной формы системы налогообложения, эффективная система кадровой политики (например, использование аутсорсинговых услуг вместо штатного сотрудника).

Остановимся подробнее на таком инструменте снижения налоговой нагрузки как товарный знак. Согласно Закону РК «О товарных знаках» товарный знак, знак обслуживания – обозначение, зарегистрированное в соответствии с законом или охраняемое без регистрации в силу

международных договоров, в которых участвует Республика Казахстан, служащее для отличия товаров (услуг) одних юридических или физических лиц от однородных товаров (услуг) других юридических или физических лиц¹. Безусловно, все зависит от стоимости товарного знака и размера вознаграждения за него. Некоторые из наиболее распространенных подходов к оценке товарного знака: (1) доходный подход, который оценивает стоимость товарного знака на основе прошлой и ожидаемой будущей прибыли товаров/услуг, связанных с товарным знаком; (2) рыночный подход, который оценивает стоимость товарного знака на основе сравнения сделок (таких как ставки роялти) с участием аналогичных активов; (3) затратный подход, который оценивает стоимость на основе затрат на создание товарного знака и затрат на замену существующего товарного знака товарным знаком эквивалентной рыночной власти.; и (4) метод освобождения от роялти, который оценивает ожидаемую экономию роялти, связанную с владением товарным знаком [5, с. 17]. На основе стоимости товарного знака устанавливается соразмерный размер вознаграждения – роялти.

Анализирую судебную практику относительно использования товарного знака как способа снизить налоговую нагрузку, мы зачастую видим ситуацию, когда предприниматели осуществляют следующее: компания-собственник товарного знака осуществляет отчуждение товарного знака, а спустя время заключает лицензионный договор с новым собственником за достаточно высокое вознаграждение – роялти. И данное роялти, выплачиваемое ежемесячно, предприниматель указывает в качестве расходов как основание снижения налогооблагаемой базы.

Однако, такие сделки вызывают у проверяющих налоговых органов сомнения в их обоснованности и предполагают их фиктивность. Предпринимателю всегда необходимо помнить о том, что сделки об отчуждении прав в отношении интеллектуальной собственности регистрируются в Национальном институте интеллектуальной собственности. Таким образом, отследить цепочку собственников достаточно легко.

По вышеуказанной причине стоимость отчуждения объекта интеллектуальной собственности должна быть разумной и соответствовать его рыночной стоимости. Размер роялти также быть обоснован ценностью использования нематериального объекта для бизнеса. Нельзя передать объект по условной стоимости в пятьсот тысяч тенге, а после осуществляя плату за его использования в размере миллион тенге ежемесячно.

Если ранее роялти в силу его новизны был одним из достаточно обоснованных инструментов налоговой оптимизации, то в настоящее

¹ Закон Республики Казахстан от 26 июля 1999 года N 456 «О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров» // <http://adilet.zan.kz/rus/docs/Z990000456>.

время необходимо иметь должное обоснование его полезности для бизнеса и действительной деловой цели таких выплат. Это обоснование достигается через следующие элементы: объект интеллектуальной собственности должен использоваться компанией в предпринимательской деятельности, способствовать увеличению доходов; размер роялти должен быть соразмерен размеру его полезности, то есть не должен превышать суммы прибыли, полученной от его использования. Если обратится к судебной практике, то самый приемлемый размер роялти, не вызывающий сомнения у контролирующих органов, составляет 5-7% от выручки компании. Стоимость сделки по передаче объекта интеллектуальной собственности должна быть максимально рыночной.

Мы предлагаем рассмотреть два варианта использования товарного знака в бизнесе и реальный судебный кейс и оценим предполагаемые риски. Нужно иметь в виду, что все действия не должны иметь цель неуплаты налогов и должны отвечать главной задаче предпринимательской деятельности – получения прибыли.

Первый вариант:

Имеется условное Товарищество с ограниченной ответственностью, применяющее общую систему налогообложения. Директором и единственным учредителем является физическое лицо, то есть он же является бенефициаром.

Одновременно данный бенефициар является индивидуальным предпринимателем, и его основным видом деятельности является предоставление интеллектуальных прав в возмездное пользование. Бенефициар имеет зарегистрированный товарный знак, который используется ТОО в предпринимательской деятельности на основании лицензионного договора, наносится на выпускаемый ТОО товар, используется на его сайте в сети Интернет и в деловой коммуникации с контрагентами. Естественно, за такое использование ТОО ежемесячно производит выплату роялти ИП.

В первую очередь, в рассматриваемом примере следует установить наличие либо отсутствие деловой цели в данной сделке. Если в действиях ИП и ТОО имеется разумный экономический смысл необходимости заключения лицензионного договора, то можно говорить о законности налоговой экономии в виде расходов и снижении налогооблагаемой базы при оплате корпоративного подоходного налога, учтенных ТОО по проведенным операциям с ИП.

В данной ситуации налоговые органы могут предъявить претензии в виде получения необоснованной налоговой выгоды в случае, если:

1. Роялти перечисляются ИП от ТОО без фактического использования товарного знака в предпринимательской деятельности;

2. Если размер роялти существенным образом превышает рыночный размер;

3. В случае аффилированности участников сделки.

В данном кейсе ИП и ТОО являются взаимозависимыми и аффилированными по участнику согласно пп.2 ст. 1 Налогового кодекса РК¹ и п.1 ст. 12-1 Закона РК «О товариществах с ограниченной и дополнительной ответственностью»². По этой причине данным ТОО и ИП необходимо иметь четкое обоснование деловой цели сделки и непревышение размера роялти рыночного уровня.

В случае недоказанности вышеназванных обстоятельств имеется риск доначисления налоговыми органами корпоративного подоходного налога.

Второй вариант:

Первоначальные производные во втором кейсе не меняются, за исключением того, что индивидуальный предприниматель – собственник товарного знака – это независимое от ТОО лицо. В случае реального использования товарного знака в бизнесе ТОО, а также соблюдения рыночного уровня лицензионного вознаграждения за вышеназванное использование данный вариант несет в себе минимальный риск.

Однако, взаимозависимость может быть установлена не по прямым, а по косвенным признакам. Например, если ИП предоставляет право использования товарного знака только ТОО, то проверяющие могут сделать вывод о финансовой подконтрольности данных лиц, а значит косвенной взаимозависимости.

При отсутствии признаков взаимозависимости и направленности на получение необоснованной налоговой выгоды, справедливым размером вознаграждения будет являться уплата роялти в размере 5%.

В свете вышеизложенной информации интересным представляется рассмотрение реально-го судебного дела.

Анализируя его, можно установить, что налоговым органом в ходе проведения комплексной налоговой проверки было установлено недоначисление КПН с нерезидента в сумме 59 264,5 тыс.тенге.

Компания «А», чьи действия были проверены, не согласилась с выводами проверяющего органа и обратилась в Верховный суд РК с кассационной жалобой. В ее рассмотрении было отказано³.

Из текста судебного решения следует, что

¹ Кодекс Республики Казахстан от 25 декабря 2017 года № 120-VI ЗРК «О налогах и других обязательных платежах в бюджет (Налоговый кодекс)» // <http://adilet.zan.kz/rus/docs/K1700000120>.

² Закон Республики Казахстан от 22 апреля 1998 г. № 220-1 «О товариществах с ограниченной и дополнительной ответственностью» // <http://adilet.zan.kz/rus/docs/Z980000220>.

³ Постановление судьи судебной коллегии по гражданским делам Верховного Суда Республики Казахстан Кашкинбаевой

Компания «А» осуществила выплату денежных средств резиденту Французской Республики – Компании «С» на основании выставленных инвойсов, которая является владельцем товарного знака и торгового наименования «LV» по всему миру.

Между сторонами заключены следующие договоры: эксклюзивный дистрибьюторский договор от 30.08.2012г., договор об оказании услуг по управлению розничным бизнесом от 29.04.2013г. Компания «А» является эксклюзивным дистрибьютором и обладает исключительным правом использования товарных знаков в целях осуществления деятельности и принимает исключительное эксклюзивное право продажи продукции под товарным знаком «LV» на оговоренной территории.

Если обратиться к договорам, то следует, что Компания «С» не оказывает услуги фактически, а передает информацию, знания, опыт Компании «А». Данное обстоятельство также подтверждается отсутствием между сторонами акта выполненных работ (оказанных услуг).

Пунктом 1 статьи 645 Налогового кодекса определено, что доходы юридического лица – нерезидента, осуществляющего деятельность без образования постоянного учреждения, облагаются корпоративным подоходным налогом у источника выплаты без осуществления вычетов. В соответствии с подпунктом 5) пункта 1 статьи 646 Налогового кодекса, доходы нерезидента из источников в Республике Казахстан в виде доходов от прироста стоимости, дивиденды, вознаграждения, роялти подлежат налогообложению у источника выплаты в размере 15 процентов. Согласно пункту 3 статьи 12 Конвенции между Правительством Республики Казахстан и Правительством Французской Республики от 3 февраля 1998 года об избежании двойного налогообложения¹ и предотвращении уклонения от налогообложения в отношении налогов на доходы и имущество, термин «роялти» означает платежи какого-либо вида, полученные в качестве вознаграждения за использование или за право использования какого-либо авторского права на произведения литературы, художественной или научной работы, включая торговую марку, дизайн или модель, план, секретную формулу или процесс или за информацию, касающуюся промышленного коммерческого или научного оборудования. Пунктами 1 и 2 статьи 12 Конвенции, в отношении доходов нерезидента в форме роялти предусмотрена ставка налога в размере - 10 %. Вышеизложенное свидетельствует об обоснованности выводов акта о начислении КПН касательно роялти по компании «С». Налоговым органом правильно применен роялти,

Ж.М. // <https://office.sud.kz/lawsuit/document.xhtml>.

¹ Закон Республики Казахстан от 9 ноября 1998 г. N 289 «О ратификации Конвенции между Правительством Республики Казахстан и Правительством Французской Республики об избежании двойного налогообложения и предотвращении уклонения от налогообложения в отношении налогов на доходы и имущество» // <http://adilet.zan.kz/rus/docs/Z980000289>.

так как договор, заключенный между заявителем и иностранной компанией, а также оплата денежных средств по выставленному инвойсу без выполнения каких-либо работ соответствует понятию «роялти», предусмотренному Конвенцией, заключенной между Правительством Республики Казахстан и Правительством Французской Республики от 3 февраля 1998 года. В соответствии с пунктом 4 статьи 666 Налогового кодекса, международный договор применяется при условии представления нерезидентом налоговому агенту документа, подтверждающего резидентство.

Проверкой установлено, что налогоплательщик применил освобождение от налогообложения, предусмотренное международными договорами в отношении доходов, выплаченных Компании «Л». В ходе проверки, проверяющим органом в адрес налогоплательщика выставлено требование о предоставлении оригинала сертификата резидентства вышеуказанной компании. Однако запрашиваемые сертификаты представлены не были, соответственно на основании статей 646, 666 Налогового кодекса, данный доход нерезидентов, подлежит налогообложению по ставке 15%. При таких обстоятельствах суд обоснованно отказал в удовлетворении заявления о признании незаконным и отмене уведомления о результатах проверки в части доначисления КПН.

Анализ вышеизложенного судебного решения позволяет сделать вывод о необходимости четкого и обоснованного документального подтверждения снижения налоговой нагрузки и применения налоговых льгот.

Заключение

Использование товарного знака как инструмента снижения налоговой нагрузки приобретает все большую распространенность, учитывая возможности достижения платы за его использования весьма внушительных сумм. Зачастую такие договоры носят международный характер, как мы могли увидеть из рассмотренного судебного решения. Можно определить следующие критерии законности использования товарного знака в качестве снижения налогового бремени:

1) Товарный знак должен быть зарегистрирован в Национальном институте интеллектуальной собственности и право на его использование передано на основании зарегистрированного лицензионного договора от лицензиара лицензиату.

2) Размер платы за использования товарного знака – роялти должен быть не выше уровня рыночного с учетом таких факторов, как его извест-

ность, рыночная стоимость, распространенность использования, масштаб деятельности лицензиара и лицензиата.

3) Передаваемый товарный знак должен реально использоваться в коммерческой деятельности лицензиата, способствовать главной цели предпринимательства – извлечения прибыли. Другими словами, должны отсутствовать элементы мнимой сделки.

4) Между лицензиаром и лицензиатом не должна прослеживаться аффилированность. В таких случаях у налоговых органов возникают обоснованные сомнения в прозрачности используемого метода налоговой оптимизации и, соответственно, возникают основания для последующего проведения налоговой проверки и доначисления КПН.

СПИСОК ИСПОЛЬЗОВАННОЙ ЛИТЕРАТУРЫ:

- 1 The Valuation of Trademark-Related Intangible Property John E. Elmore, JD, CPA // Intangible Property Transfer Price Insights. 2015. – P. 66-79.
- 2 Bearden W.O., Netemeyer, R.G. & Teel, J.E. Jr. (1989). Measurement of Consumer Susceptibility to Interpersonal Influence // Journal of Consumer Research, 15. – P. 473-481.
- 3 Сошко И.А. Налоговая оптимизация: к теории вопроса // Oeconomia et Jus, 2016. - № 2. – С. 25-29.
- 4 Глубокова Н.Ю. Налоговое планирование: учебно-методический комплекс. – М.: Изд. центр ЕАОИ, 2008. – 64 с.
- 5 Gordon V. Smith and Russel L. Parr, Intellectual Property: Valuation, Exploitation, and Infringement Damages (New York: John Wiley & Sons, 2005), Chapter 11.3.

REFERENCES:

- 1 The Valuation of Trademark-Related Intangible Property John E. Elmore, JD, CPA // Intangible Property Transfer Price Insights. 2015. – R. 66-79.
- 2 Bearden W.O., Netemeyer, R.G. & Teel, J.E. Jr. (1989). Measurement of Consumer Susceptibility to Interpersonal Influence // Journal of Consumer Research, 15. – R. 473-481.
- 3 Soshko I.A. Nalogovaja optimizacija: k teorii voprosa // Oeconomia et Jus, 2016. – № 2. – S. 25-29.
- 4 Glubokova N.Ju. Nalogovoe planirovanie: uchebno-metodicheskij kompleks. – M.: Izd. centr EAOI, 2008. – 64 s.
- 5 Gordon V. Smith and Russel L. Parr, Intellectual Property: Valuation, Exploitation, and Infringement Damages (New York: John Wiley & Sons, 2005), Chapter 11.3.

Сведения об авторе:

Мынбаева Нургуль Балтаевна - кандидат юридических наук, профессор, программ-лидер специальности «Юриспруденция» Школы политики и права Алматы Менеджмент Университета, г. Алматы, ул. Розыбакиева 227, 8 705 163 15 85, mynbaeva@mail.ru.

Медьяева Алия Ринатовна - магистрант 2-го курса специальности «Юриспруденция» Школы политики и права Алматы Менеджмент Университета, г. Алматы, ул. Розыбакиева 227, 8708 954 38 13, amedyaeva@bk.ru.

Автор туралы мәліметтер:

Мынбаева Нургуль Балтаевна - Алматы Менеджмент Университеті, заң ғылымдарының кандидаты, профессоры, Алматы қ, Розыбакиев көш. 227, 8 705 163 15 85, mynbaeva@mail.ru.

Медьяева Алия Ринатовна – Алматы Менеджмент университетінің саясат және құқық мектебінің «Құқықтану» мамандығының 2 курс магистранты, Алматы қ, Розыбакиев көш. 227, 8708 954 38 13, amedyaeva@bk.ru.

Information about the authors:

Mynbayeva Nurgul Baltaevna - candidate of Law, Professor, program leader of the specialty «Jurisprudence» of the School of Politics and Law of Almaty Management University, Almaty, 227 Rozybakieva str., 8 705 163 15 85, mynbaeva@mail.ru.

Medyaeva Aliya Rinatovna - 2nd year Master's student of the specialty «Jurisprudence» of the School of Politics and Law of Almaty Management University, Almaty, 227 Rozybakieva str., 8708 954 38 13, amedyaeva@bk.ru

Г.Л. НУРТАЕВА^{1*}, Е.Қ. ҚАСЕНОВ²¹Каспийский общественный университет, Алматы, Казахстан
(*ngl_81@mail.ru; ²kassenov.yerbol@outlook.com)

ВОПРОСЫ ПОДСУДНОСТИ, СРОКА ПЕРЕСМОТРА СУДЕБНЫХ АКТОВ, ВСТУПИВШИХ В ЗАКОННУЮ СИЛУ ПО ВНОВЬ ОТКРЫВШИМСЯ ИЛИ НОВЫМ ОБСТОЯТЕЛЬСТВАМ

Введение

Важное значение здесь имеет правильное определение суда, уполномоченного рассмотреть заявление о пересмотре дела по вновь открывшимся или новым обстоятельствам.

При стандартном развитии судебного процесса вопрос о законном суде для пересмотра по вновь открывшимся или новым обстоятельствам достаточно прост. Однако возможны и неординарные ситуации. Например, вступившее в силу решение, по существу, было принято судом первой инстанции, а нарушение справедливости судебного разбирательства, например в связи с независимостью и законностью назначения экспертов и экспертиз, имело место в апелляционной инстанции, которая оставила в силе решение суда первой инстанции. Кассационная инстанция также, исходя из того, что решение с ее точки зрения является верным по существу, оставила его в силе. В этой ситуации остается неясным, какой суд должен пересматривать дело по вновь открывшимся обстоятельствам: тот, который вынес впервые решение по существу, или тот, в котором допущено нарушение?

Методы и материалы

Научное исследование проведено с использованием современных общенаучных и частных методов, позволяющих рассматривать социальные и правовые явления в их взаимодействии и взаимосвязи. Это, прежде всего, системный, комплексный и многоотраслевой анализ, синтез, аналогия, историко-правовой, формально-юридический метод сравнительного правоведения, а также другие методы научного исследования.

Использование указанных методов дало возможность авторам сделать аналитические выводы по различным аспектам правовой и социальной действительности, с которыми приходится сталкиваться при пересмотре судебных актов по вновь открывшимся или новым обстоятельствам в гражданском процессе. В свою очередь это позволило выработать предложения и рекомендации по усовершенствованию действующего законодательства.

Результаты

Проверочную деятельность суда на стадии пересмотра судебных актов по вновь открывшимся или новым обстоятельствам, следует рассматривать, как производную от установления вновь открывшихся или новых обстоятельств, так как законность и обоснованность судебного акта на исследуемой стадии проверяется только после выявления и установления вновь открывшихся или новых обстоятельств.

Институт пересмотра судебных актов по вновь открывшимся или новым обстоятельствам выполняет также восстановительную (реституционную) функцию, предусматривая возможность отмены ранее принятого судебного акта, вступившего в законную силу, и возобновление производства по делу в целях защиты конкретных нарушенных прав, и законных интересов граждан и юридических лиц. Пересмотр судебных актов, вступивших в законную силу, по вновь открывшимся или новым обстоятельствам в гражданском процессе имеет исключительный и чрезвычайный характер.

Исключительный характер рассматриваемой стадии выражается в том, что в соответствии с принципом правовой определенности, судебный акт, вступивший в законную силу, может быть отменен только при установлении существенных и неопровержимых обстоятельств в строго определенных законом случаях (ст. 455 ГПК РК)¹. Чрезвычайный характер исследуемой стадии гражданского процесса состоит в том, что его участники обладают возможностью возврата к спору, разрешенному ранее без учета существенных для дела обстоятельств, после того как истекли сроки пересмотра судебного акта в апелляционном и кассационном порядке.

Обсуждение

Для того чтобы полноценно исследовать процедуру пересмотра судебных актов, вступивших в законную силу по вновь открывшимся или новым обстоятельствам в гражданском процессе, поначалу необходимо обратиться к проблеме,

¹ Гражданский процессуальный кодекс Республики Казахстан от 31 октября 2015 года № 377-V ЗРК // «Казахстанская правда» от 03.11.2015 г., № 210 (28086); «Егемен Қазақстан» 03.11.2015 ж., № 210 (28688); Ведомости Парламента РК 2015 г., № 20-VI, ст. 114.

касающейся подсудности, субъектах, объектах и сроках подачи заявления о пересмотре судебных постановлений, вступивших в законную силу по вновь открывшимся обстоятельствам, определенных ГПК РК.

В соответствии со ст. 456 ГПК РК вступившее в законную силу судебное постановление пересматривается по вновь открывшимся или новым обстоятельствам судом, принявшим данное постановление. Пересмотр по вновь открывшимся или новым обстоятельствам постановлений судов апелляционной или кассационной инстанций, которыми изменено, либо принято новое судебное постановление, выполняется судом, изменившим судебное постановление, либо принявшим новое судебное постановление. Из этого следует, что по вновь открывшимся обстоятельствам может быть пересмотрено решение любых судов судебной системы РК. Подсудность данного вида пересмотра является лишь одним критерием - каким судебным органом был вынесен судебный акт без учета вновь открывшихся или новых обстоятельств.

Из этого вытекает своеобразная характерная особенность анализируемой стадии судопроизводства. В отличие от других стадий судопроизводства, возбуждаемых лишь в конкретных судебных инстанциях, производство по вновь открывшимся или новым обстоятельствам может инициироваться в любой судебной инстанции. Так как в этих случаях перед соответствующими судебными инстанциями стоит единая цель - выявить наличие или отсутствие вновь открывшихся или новых обстоятельств, то и решать данную задачу следует при помощи одних и тех же процессуальных средств.

Таким образом, жизненно необходима единая правовая регламентация данной стадии гражданского процесса, независимо от того, судом какой судебной инстанции рассматривается заявление о пересмотре по вновь открывшимся обстоятельствам судебных актов, вступивших в законную силу. Данное положение, на наш взгляд, считаем, важно закрепить в законе [1, с. 118].

В соответствии с ч. 1 ст. 457 ГПК заявление о пересмотре решения, определения или постановления по вновь открывшимся или новым обстоятельствам подается сторонами, другими лицами, участвовавшими в деле, или прокурором в суд, вынесший решение, определение или постановление, в течение трех месяцев со дня установления обстоятельств, служащих основанием для пересмотра. Соответственно, в гражданском судопроизводстве право возбуждения процесса по вновь открывшимся или новым обстоятельствам предоставлено всем участвующим в деле лицам. Право на возбуждение данного производства принадлежит и правопреемникам участвующих в деле лиц.

На наш взгляд, прокурор вправе требовать

пересмотра постановлений по вновь открывшимся или новым обстоятельствам только в случае, если он участвовал в рассмотрении дела.

По мнению Т.Т. Алиева формулировка «пересмотр по вновь открывшимся или новым обстоятельствам постановлений суда, вступивших в законную силу» не вполне применимо к понятию самой сути этой стадии, потому что пересматриваются не только вступившие в законную силу судебные постановления, но и гражданское дело в целом [2, с. 37].

Следовательно, важно придерживаться точки зрения, что общий объект пересмотра в данной стадии гражданского процесса - это само гражданское дело. Таким образом, в качестве объекта стадии пересмотра судебных актов, вступивших в законную силу по вновь открывшимся или новым обстоятельствам выступает:

1) принятый при первоначальном рассмотрении гражданского дела судебный акт (формальное понимание);

2) гражданское дело, в случае изменения или отмены ранее принятого по данному делу судебного акта (теоретическое понимание).

Досконально изучая вопрос о сроках, с которыми процессуальное законодательство связывает возможность пересмотра гражданских дел по вновь открывшимся или новым обстоятельствам важно обратить внимание на два следующих момента. Во-первых, большое значение имеет сам факт открытия обстоятельств, выступающих основаниями к пересмотру судебных актов, вступивших в законную силу. Во-вторых, немаловажным является срок, в течение которого существует право на обращение в суд с заявлением о пересмотре судебных актов, вступивших в законную силу по вновь открывшимся или новым обстоятельствам.

Согласно положениям ст. 459 ГПК РК моментом открытия:

- обстоятельств, предусмотренных подпунктами 1) и 2) части 2 статьи 455 ГПК РК, является день вступления в законную силу приговора, постановления суда, постановлений государственных органов и должностных лиц, осуществляющих функции уголовного преследования по уголовному делу;

- обстоятельств, предусмотренных подпунктом 3) части второй статьи 455 ГПК РК, является день вступления в законную силу решения, приговора, определения, постановления суда или постановления иного государственного органа, которыми отменены названные акты, послужившие основанием к вынесению решения;

- обстоятельств, предусмотренных подпунктом 1) части третьей статьи 455 ГПК РК, является день вступления в законную силу судебного акта, которым отменен имевший преюдициальное значение судебный акт;

- обстоятельств, предусмотренных подпунк-

том 2) части третьей статьи 455 ГПК РК, является день вступления в законную силу судебного акта, которым сделка признана недействительной;

- обстоятельств, предусмотренных подпунктом 3) части третьей статьи 455 ГПК РК, является день опубликования в средствах массовой информации нормативного постановления Конституционного Совета Республики Казахстан.

Причиной пересмотра по вновь открывшимся или новым обстоятельствам судебных постановлений является заявление лица, участвующего в деле, либо прокурора. Поводом же, откуда сам прокурор (лицо, участвующее в деле) узнал об обстоятельстве, указанном в ст. 455 ГПК РК, могут послужить заявления любых граждан, сообщения организаций и должностных лиц, статьи, заметки и письма, опубликованные в печати, а также непосредственное обнаружение подобного обстоятельства прокурором.

В соответствии со ст. 457 ГПК РК, заявление о пересмотре судебных постановлений по вновь открывшимся или новым обстоятельствам подаются сторонами, прокурором, иными лицами, участвующими в деле, в суд, принявший данные постановления. Заявление, представление могут быть поданы по времени в течение трех месяцев со дня установления оснований для пересмотра. В гражданском процессе, срок на подачу заявления о пересмотре судебного постановления по вновь открывшимся или новым обстоятельствам, предусмотренный ст. 457 ГПК РК, считается процессуальным сроком, и в случае его пропуска, лицо, имеющее право на обращение, на основании ст. 126 ГПК РК может направить в суд с заявлением о его восстановлении. Таким условием восстановления срока является признание судом причины его пропуска уважительной.

ГПК РК не ограничивает предельно допустимым сроком возможность возобновления пропущенного срока на подачу заявления о пересмотре судебного акта по вновь открывшимся или новым обстоятельствам. Установленный ст. 457 ГПК РК период является нарушенным по уважительным причинам, если, к примеру, заявитель в пределах трехмесячного срока обращался в суд за разрешением спора об установлении отцовства, аргументируя свое обращение тем, что отпали основания, послужившие поводом к выплате алиментов, но суд стабильно отказывал в принятии заявления. Вместе с тем, заявитель в течение двух месяцев, вплоть до удовлетворения его жалобы, обжаловал постановление об отказе в принятии заявления.

Таким образом, в гражданском судопроизводстве, важным условием восстановления срока считается признание судом причины его пропуска уважительной, причем, ГПК РК не ограничивает каким-либо допустимым временным

отрезком возможность возобновления пропущенного срока на подачу заявления о пересмотре судебного акта по вновь открывшимся или новым обстоятельствам. В гражданском процессе на первом месте для восстановления срока на подачу заявления о пересмотре судебных актов по вновь открывшимся или новым обстоятельствам, является «уважительность» причин пропуска этого срока.

Заключение

Институт пересмотра судебных актов является не только специфическим способом защиты материально-правовых интересов, установленных и охраняемых законом, но и выступает своего рода дополнительной процессуальной гарантией. Основания производства на стадии пересмотра дел по вновь открывшимся или новым обстоятельствам существенно отличаются от оснований апелляционного или кассационного производства по гражданским делам.

Для пересмотра судебных актов по вновь открывшимся или новым обстоятельствам необходимо открытие таких обстоятельств, которые суд не мог учесть при рассмотрении дела, так как эти обстоятельства не были и не могли быть известны ни участвующим в деле лицам, ни суду, и о них стало известно лишь после принятия судебного акта [3, с. 8].

Настоятельная потребность стадии пересмотра по вновь открывшимся или новым обстоятельствам постановлений суда, вступивших в законную силу, прежде всего, характеризуется тем, что данная стадия всякий раз может быть использована для защиты нарушенных или оспариваемых прав, и нет никаких преград на пути достижения истины, т.к. очень важно стремиться исправить любую судебную ошибку.

Само наличие в системе стадий гражданского процесса стадии пересмотра, делает этот процесс достоверным, беспристрастным, непредвзятым, стремящимся к достижению правдивости. Таким образом, стадия возобновления производства ввиду открытия новых обстоятельств играет весьма важную роль. Институт пересмотра фактически является одной из существенных гарантий исправления судебных погрешностей, реального применения закона для установления законности и обоснованности по гражданскому делу. Несмотря на то, что неотвратимой неизбежности судебных ошибок не существует, само существование данного института говорит об учете законодателем правила, что риск судебной ошибки существует. Устранению судебной ошибки, справедливому отправлению правосудия, соблюдению законности служит исследуемый институт судопроизводства.

СПИСОК ИСПОЛЬЗОВАННЫХ ИСТОЧНИКОВ:

- 1 Алиев Т.Т. Особенности рассмотрения заявлений о пересмотре судебных актов по вновь открывшимся обстоятельствам // Современное право. - 2011. - № 8. - С. 118-120.
- 2 Алиев Т.Т. Вновь открывшиеся обстоятельства в гражданском судопроизводстве // Арбитражный и гражданский процесс. - 2004. - № 8. - С. 34-39.
- 3 Филиппов П.М., Алиев Т.Т., Громов Н.А. Сущность, задачи и значение пересмотра по вновь открывшимся обстоятельствам судебных актов арбитражных судов, вступившим в законную силу // Российский судья. - 2004. - № 2. - С. 7-12.

REFERENCES:

- 1 Aliev T.T. Osobennosti rassmotrenija zajavlenij o peresmotre sudebnyh aktov po vnov' otkryvshimsja obstojatel'stvam // Sovremennoe pravo. - 2011. - № 8. - S. 118-120.
- 2 Aliev T.T. Vnov' otkryvshiesja obstojatel'stva v grazhdanskom sudoproizvodstve // Arbitrazhnyj i grazhdanskij process. - 2004. - № 8. - S. 34-39.
- 3 Filippov P.M., Aliev T.T., Gromov N.A. Sushhnost', zadachi i znachenie peresmotra po vnov' otkryvshimsja obstojatel'stvam sudebnyh aktov arbitrazhnyh sudov, vstupivshim v zakonnuju silu // Rossijskij sud'ja. - 2004. - № 2. - S. 7-12.

Сведения об авторе:

Нуртаева Гульмира Львовна – кандидат юридических наук, ассоциированный профессор Каспийского общественного университета, г. Алматы, пр. Достык 85 А, 8 777 007 98 09, ngl_81@mail.ru.

Қасенов Ербол Қайратұлы – магистрант Высшей школы права «Әділет» Каспийского общественного университета, г. Алматы, пр. Достык 85 А, 8701 666 1176, kassenov.yerbol@outlook.com.

Автор туралы мәліметтер:

Нұртаева Гүлмира Львовна - заң ғылымдарының кандидаты, Каспий қоғамдық университетінің қауымдастырылған профессоры, Алматы қ, Достық даңғалы 85 А, 8 777 007 98 09, ngl_81@mail.ru

Қасенов Ербол Қайратұлы – Каспий қоғамдық университетінің «Әділет» Жоғары құқық мектебінің магистранты, Алматы қ, Достық даңғалы 85 А, 8701 666 1176, kassenov.yerbol@outlook.com.

Information about the authors:

Nurtayeva Gulmira Lvovna - Candidate of Law, Associate Professor of the Caspian University, Almaty, Dostyk Ave. 85 A, 8 777 007 98 09, ngl_81@mail.ru

Kassenov Yerol Kairatovich - Master's student of the Higher School of Law «Adilet» of the Caspian University, Almaty, 85A Dostyk Ave., 8701 666 1176, kassenov.yerbol@outlook.com.

D.K. OSPANOVA

Caspian University, Nauryzbaysky District Court of Almaty,
Republic of Kazakhstan

PRINCIPLES OF MEDIATION UNDER THE LEGISLATION OF THE REPUBLIC OF KAZAKHSTAN

Abstract: This article contains a diversity of species the principles of mediation, the author explores the fundamental ones. The scientists are on the desirability of legislate new principles of mediation.

The article discusses the basic principles of mediation and their significance for the legal regulation of mediation technologies, their practical application, use in law-making activities, scientific research, as well as the current legislation of the Republic of Kazakhstan in comparison with other states, as well as scientific publications on this topic. Conclusions are drawn about the possibility of expanding the areas of public relations in which mediation techniques and technologies are applicable, and proposals are made.

Key words: basic framework law, the principles of mediation, the order of organization of procedure the mediation, the parties to the mediation.

ПРИНЦИПЫ МЕДИАЦИИ ПО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВУ РЕСПУБЛИКИ КАЗАХСТАН

Аннотация: В статье приводится и исследуется видовое многообразие принципов медиации; рассматриваются точки зрения ученых относительно целесообразности законодательного закрепления новых принципов медиации.

В статье рассматриваются основные принципы медиации и их значение для правового регулирования медиативных технологий, их практического применения, использования в правотворческой деятельности, научного исследования, а также действующее законодательство Республики Казахстан в сравнении с иными государствами, а также научные публикации по этой теме. Делаются выводы о возможности расширения областей общественных отношений, в которых применимы медиативные приемы и технологии, вносятся предложения.

Ключевые слова: базовая основа права, принципы медиации, порядок организации процедуры медиации, стороны медиации.

ҚАЗАҚСТАН РЕСПУБЛИКАСЫНЫҢ ЗАҢНАМАСЫ БОЙЫНША МЕДИАЦИЯ ҚАҒИДАТТАРЫ

Аннотация: Мақалада Медиация қағидаттарының түрлік сан алуандығы келтіріледі және зерттеледі; медиацияның жаңа қағидаттарын заңнамалық бекітудің орындылығына қатысты ғалымдардың көзқарастары қарастырылады.

Мақалада медиацияның негізгі қағидаттары және олардың медиативтік технологияларды құқықтық реттеу, оларды іс жүзінде қолдану, құқық шығармашылығы қызметінде пайдалану, ғылыми зерттеу үшін маңызы, сондай-ақ өзге мемлекеттермен салыстырғанда Қазақстан Республикасының қолданыстағы заңнамасы, сондай-ақ осы тақырып бойынша ғылыми жарияланымдар қарастырылады. Медиативті әдістер мен технологиялар қолданылатын қоғамдық қатынастардың салаларын кеңейту мүмкіндігі туралы тұжырымдар жасалады, ұсыныстар енгізіледі.

Түйіндемe сөздер: құқықтың базалық негізі, Медиация қағидаттары, медиация рәсімін ұйымдастыру тәртібі, медиация тараптары.

Introduction

The principles or fundamental guidelines, the initial directive principles are inherent in many normative legal acts, branches of law, the legal system, and in general for the methodology and methodology of legal regulation of public relations. Because the principles reflect the essence of legal norms, the mechanism of their impact on regulated social relations.

The principles of law, or legal principles,

permeate the institutions and norms of law and are the core of the entire system of law. They are important for the regulation of public relations, legal practice, the implementation of the law means at the same time the implementation of the principles laid down in it. Guided by the principles, including the industry (main) ones, legal norms are correctly applied, reasonable, and legal decisions are made. They are essential in the preparation and adoption of regulatory legal acts, making amendments and

additions to them.

The Law of the Republic of Kazakhstan «On Mediation»¹ is no exception. It contains a separate article dedicated to the principles of mediation. The study of the principles of mediation is of particular importance in the sense of opening new areas of public relations, conflicts in which are amenable to mediation regulation.

Materials and methods

When writing a scientific article, several general scientific methods were used, such as dialectical, systematic, analysis and synthesis, and special private scientific methods of cognition formal-legal, comparative-legal, interpretation.

Results

Mediation as a conflict resolution procedure has its own basic principles, regardless of the field in which it is applied. These principles are derived from the analysis of international documents that provide for the application of mediation procedures, legislation on mediation, as well as the analysis and generalization of mediation practices, doctrinal developments in this area. In general, the principles determine the further development of mediation, individualize it among other types of alternative procedures, determine the rules of organization and conduct, and show the peculiarities of the legal regulation of the mediation procedure itself. In short, the principles of mediation are at the heart of the practical activity of the mediator to resolve differences between the parties.

Discussion

The word «principle» in Latin (*principium*) literally means the basis, the original, the guiding idea, the initial position of any phenomenon (teaching, organization, activity). Even Roman authors drew attention to the fact that «the principle is the most important part of everything» (*principium est potissima pars cujunque rei*) [1, p. 563].

The principles of law are the initial (basic) regulatory requirements (imperatives, sub-imperatives), legally expressed in laws and other forms of law, which ensure high quality and efficiency of legal regulation of public relations, various types of legal practice [2, p. 159].

The principles of law, on the one hand, reflect its objective properties, determined by the laws of the development of a given society, the whole range of historically inherent interests, needs, contradictions and compromises of various classes, groups and strata of the population. On the other hand, the principles of law embody its subjective

perception by members of society: their moral and legal views, feelings, requirements expressed in various teachings, theories, and directions of legal understanding [3, p. 6].

Mediation as a conflict resolution procedure has its own basic principles, regardless of the field in which it is applied. These principles are derived from the analysis of international documents that provide for the application of mediation procedures, legislation on mediation, as well as the analysis and generalization of mediation practices, doctrinal developments in this area. In general, the principles determine the further development of mediation, individualize it among other types of alternative procedures, determine the rules of organization and conduct, and show the peculiarities of the legal regulation of the mediation procedure itself [4, p. 48].

Much has been written about the practical use of mediation, its stages, and their psychological justification, but a number of theoretical issues remain poorly developed, in particular, the question of the principles of mediation. The principles of mediation are the basis for the practical activity of the mediator to resolve the differences of the parties.

Principles of mediation is the original, fundamental principles, ideas, ethical standards and procedural framework of constructive interaction of the parties to the mediation process (activities of participants in mediauploader), General requirements for the conduct of the conciliation procedure, compliance and application of which guarantees its members the resolution of the conflict and the possibility of building further relations [3, p. 13].

The legislation of the Republic of Kazakhstan in the field of mediation involves the following principles: voluntary; equality of the parties; the independence and impartiality of the mediator; inadmissibility of interference in the process of mediation; confidentiality (article 4 of the Law «On mediation»).

D. L. Davydenko, in addition to these, also called total control of the parties over the outcome of the procedure, non-confrontational nature of the talks, a wide range of possible mutually acceptable solution to the dispute [5, p. 47].

D. S. Kulapov classifies the principles of mediation into organizational and procedural principles [4, p. 48].

Organizational principles characterize the features of the organization of the mediation procedure and the status of its participants. Among them, he refers to the principles of voluntariness and neutrality of the mediator.

The procedural principles characterize the procedure for conducting mediation. These include

¹ Law of the Republic of Kazakhstan from January 28, 2011 No. 401-IV "On Mediation" // "Kazakhstan truth" from 05.02.2011, No. 42-43 (26463-26464); "Egemen Kazakhstan" from February 8, 2011, No. 39-40 (26442); Vedomosti of the Parliament of the Republic of Kazakhstan, 2011, No. 2 (2579), St. 27.

the principles of confidentiality, independence, cooperation and equality of the parties.

In turn, J. Nerimanov mediation principles into the fundamental and functional. The fundamental principles relate to the mediation procedure itself, its objectives and content. He considers the principles of humanity, impartiality, freedom and responsibility to be fundamental.

The functional principles directly concern the mediator. Functional principles include the principles of independence, neutrality, humility, and confidentiality [6, p. 142].

Agreeing with the fundamental principles highlighted by J. Merimanov, N. A. Sokolova complements them with the principles of subjectivity and feedback [7, p. 77].

We believe that the question of the classification of the principles of mediation is debatable, we can only agree that the principles of mediation are a kind of guidelines for conducting a conciliation procedure.

Based on different points of view, we can conclude that some of the principles of mediation are related, affecting both the organization and the procedure for conducting this procedure, so they can be attributed to both the first and second groups. And in this regard, we will consider only those principles that are directly provided for in the Law of the Republic of Kazakhstan «On Mediation».

A. P. Evgenieva gives the following definition of the word «voluntary» – «taking on any duties on their own initiative» [8, p. 409].

A. V. Vishnevskaya points out that «voluntariness is expressed in the fact that no party can be forced to participate in mediation; to withdraw from the process at any stage or continue mediation is a personal matter for each participant; consent to the result of the mediation process is also purely voluntary; the parties themselves control their future, and are not subject to the control of a third party, such as judges or arbitrators, who, of course, do not have complete information and ideas about all the facts and background of the parties and the dispute; the services of a particular mediator at some part of the process or during the entire procedure are also accepted by both parties voluntarily» [9, p. 111].

Accordingly, according to the principle of voluntariness, the mediation procedure is carried out exclusively at the will of the mediation participants. Moreover, the principle of voluntariness applies both to the parties and to the mediator. The mediation procedure is carried out only on the basis of mutual agreement of the parties.

No one can be forced to enter into an agreement on the use of mediation. The appeal to the mediator of one of the parties does not entail the obligation for the other party to enter into mediation. The

search for a mutually beneficial solution is carried out without any external pressure. Each of the participants has the right to refuse to conduct mediation at any time, this refusal does not entail negative consequences and liability for the parties.

The principle of voluntariness in relation to the parties continues after the completion of the mediation procedure at the stage of execution of the mediation agreement. Paragraph 3 of Article 27 of the Law of the Republic of Kazakhstan «On Mediation» contains a direct indication that the mediation agreement is subject to execution based on the principle of voluntary participation of the parties.

The principle of equality of the parties to mediation. The equality of the parties, in turn, means that neither party has any procedural advantages. They are given the same right to express their opinions, determine the agenda of negotiations, evaluate the acceptability of proposals and terms of the agreement, and have the same time to work individually with the mediator.

Mediation may be interrupted or stopped at any time at the initiative of any of the mediation participants.

The principle of the mediator's independence and impartiality. The principle of independence assumes that the mediator is independent of external and (or) internal circumstances that can objectively or subjectively affect the mediation procedure. In the opposite case, he is obliged to refuse to conduct mediation.

The mediator does not have the right to express a personal opinion about the essence of the conflict. The opinion of each of the parties should be equally important for the mediator.

Important fundamental rule aimed at ensuring the independence of the mediator, expressed in the provision of the law that the mediator is not obliged to anyone to give any explanation on the merits or in the proceedings and to present them to anyone for review, except in the cases and procedure stipulated by law.

According to Article 421 of the Criminal Code of the Republic of Kazakhstan, a mediator is not subject to criminal liability for refusing to testify against persons and about the circumstances that became known to them in connection with mediation¹.

The principle of impartiality states the equivalent position of the parties to the conflict interaction, axiomatically accepted by the mediator. For the mediator, the interests and problems of each of the parties are equally important and significant. He is internally determined to reject the personal perception of the mediation participants (the mediator's personality is absent) and has no right to consider them from an emotional position (like – dislike, pleasant – not pleasant, etc.). His task is

¹ The code of the Republic of Kazakhstan dated July 3, 2014 No. 226-V zrk // "Kazakhstanskaya Pravda" dated 09.07.2014 No. 132 (27753); "Egemen Kazakhstan" dated 09.07.2014 No. 132 (28356); Vedomosti of the Parliament of the Republic of Kazakhstan dated 2014, No. 13-II, St. 83.

to help the parties come to a mutually beneficial agreement. The principle of freedom presupposes the free participation of the parties to the conflict and the mediator in the mediation procedure. Each participant is free to voluntarily join the mediation process and withdraw from it, accept or reject the decisions discussed, without explaining their actions. This fully applies to the mediator.

He is obliged to refrain from expressing his own position, his options for resolving the conflict situation. Its task is to encourage the parties to independently look for solutions to the problem, to help negotiate without showing their point of view on it.

The task of the mediator is to help the parties to agree, to see all the variety of possible options for resolving the conflict, without influencing the agreements they accept, and without taking the position of one of the parties.

The principle of non-interference in the mediation procedure. This principle means that any interference in the activities of the mediator during the mediation procedure is unacceptable. That is, there is a clear guarantee that no state body, official or individual or legal entity can impose on the mediator their vision of solving a particular issue being considered by them.

The law does not contain a definition of the term «intervention». Explanatory dictionaries of the Russian language give two interpretations of the concept of «intervention»: 1) intrusion into someone's affairs, relations, active participation in them; 2) actions that stop or stop something.

To clarify the understanding of the term «interference», we refer to the wording of paragraph 2 of Article 25 of the Constitutional Law «On the Judicial System and the Status of Judges of the Republic of Kazakhstan»¹.

From the wording of this rule, it follows that the main form of interference is considered by the legislator to be illegal influence on the judge and jurors. Article 407 of the Criminal Code of the Republic of Kazakhstan contains a sanction for interference in the activities of the court. Accordingly, a mandatory feature of the corpus delicti provided for in paragraph 1 of Article 407 of the Criminal Code of the Republic of Kazakhstan is

the purpose – obstruction of justice.

We believe that in this regard, it is necessary to provide for criminal liability for interference in any form in the activities of the mediator, and Article 407 of the Criminal Code of the Republic of Kazakhstan should be supplemented with paragraph 4 «interference in any form in the activities of the mediator». This rule will only strengthen the authority of the mediator.

The principle of confidentiality. Confidentiality is the main condition that generates trust, under which the parties can freely express their thoughts, express opinions, and formulate proposals.

The principle of confidentiality implies non-disclosure of the content, procedural actions, opinions, and other information related to the mediation procedure. The whole process is closed, the number of persons present is strictly limited to those participating in the negotiations. It is unacceptable to request information that has become known during the process, so the «witness immunity of the mediator» is provided, so the ban on calling and questioning as witnesses of persons who contribute to the reconciliation of the parties. If the mediator violates confidentiality, then first of all he loses the trust of both the professional community and the parties to whom he assists in reaching an agreement.

Conclusion

The essence and quality of the mediation procedure are determined by the underlying principles. As a rule, these principles are specified in the legislative acts regulating the provision of mediation services, in the rules of conduct of the mediator and other significant legal documents. In most existing definitions of mediation, there is an indication of its fundamental principles, such as the preservation of the mediator's neutrality and his impartiality. Despite some differences in the principles of mediation conducted in different legal systems, by different mediators or organizations that provide mediation services, there are common basic principles for all types of mediation.

The principles of mediation are a kind of reference points for conducting a conciliation procedure.

¹ Constitutional Law of the Republic of Kazakhstan of December 25, 2000 N 132 "On the judicial system and the status of judges of the Republic of Kazakhstan" // "Vedomosti of the Parliament of the Republic of Kazakhstan", 2000, N 23, article 410; "Kazakhstanskaya Pravda" of December 30, 2000 N 334-335; "Yuridicheskaya Gazeta" of January 10, 2001 N 1.

REFERENCES:

- 1 Lekhin I. V., Petrov F. N. Dictionary of foreign words. - 3rd ed., add. and pererab – - M.: State Publishing House of Foreign and National Dictionaries, 1949. - 805 p.
- 2 Kartashov V. N. Principles of law: concept, structures, functions // Yuridicheskayatehnika. - 2020. - No. 14. - pp. 158-166.
- 3 Shumova K. A. Principles of mediation. Abstract. diss. ... for the degree of candidate of legal sciences. - Saratov, 2015. - 29 p.
- 4 Kulapov D. S. Principles of mediation: diversity of approaches to regulation // Bulletin of the Saratov

State Law Academy. – 2014. – № 2 (97). – Pp. 47-52.

5 Davydenko D. L. To the question about the agreement // Bulletin of the Supreme Arbitration Court of the Russian Federation. - 2004. - №4. - pp. 47-56.

6 Nerimanov J. Principles of mediation [Text] / J. Nerimanov // Conflict. - 2013. - №1. - p. 141-150.

7 Sokolova N. A. On the question of the principles of mediation / / Bulletin of the Chelyabinsk State Pedagogical University. - 2016. - №10. - pp. 74-79.

8 Evgenieva A. P. Dictionary of the Russian language in 4 volumes. Volume 1 – 4th ed., ster. - Moscow: Russian language, Polygraph Resources, 1999. - 702 p.

9 Vishnevskaya A.V. Conflictology. Course of lectures. - M., 2004. – 121 p.

СПИСОК ИСПОЛЬЗОВАННОЙ ЛИТЕРАТУРЫ:

1 Лёхин И.В., Петров Ф.Н. Словарь иностранных слов. – 3-е изд., доп. и перераб. – М.: Государственное изд-во иностранных и национальных словарей, 1949. – 805 с.

2 Карташов В.Н. Принципы права: понятие, структуры, функции // Юридическая техника. – 2020. – № 14. – С. 158-166.

3 Шумова К.А. Принципы медиации. Автореф. дисс. ... на соискание ученой степени кандидата юридических наук. – Саратов, 2015. – 29 с.

4 Кулапов Д.С. Принципы медиации: многообразие подходов к регулированию // Вестник Саратовской государственной юридической академии. – 2014. – № 2 (97). – С. 47-52.

5 Давыденко Д.Л. К вопросу о мировом соглашении // Вестник Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации. – 2004. – № 4. – С. 47-56.

6 Мериманов Ж. Принципы медиации // Конфликтология. – 2013. – № 1. – С. 141-150.

7 Соколова Н.А. К вопросу о принципах медиации // Вестник Челябинского государственного педагогического университета. – 2016. – № 10. – С. 74-79.

8. Евгеньева А.П. Словарь русского языка в 4-х томах. Том 1. – 4-е изд., стер. – М.: Русский язык, Полиграфресурсы, 1999. – 702 с.

9 Вишневская А.В. Конфликтология. Курс лекций. – М., 2004. – 121 с.

Сведения об авторе:

Оспанова Дарига Казыбековна – докторант Высшей школы права «Әділет» Каспийского общественного университета, г. Алматы, пр. Достык 85 А, судья Наурызбайский районный суд города Алматы, 8 778 864 4404, 727-4764@sud.kz.

Автор туралы мәліметтер:

Оспанова Дарига Казыбекқызы - Каспий қоғамдық университетінің «Әділет» Жоғары құқық мектебінің докторанты, Алматы қ, Достық даңғалы 85 А, Алматы қаласы Наурызбай аудандық сотының судьясы, 8 778 864 4404, 727-4764@sud.kz.

Information about the authors:

Ospanova Dariga Kazybekovna - Doctoral student of the Higher School of Law «Adilet» of the Caspian University, Almaty, Dostyk Ave. 85 A, judge Naurzbyasky District Court of Almaty, 8 778 864 4404, 727-4764@sud.kz.

Д.К. ОСПАНОВА

Каспийский общественный университет,
Наурызбайский районный суд города Алматы, Казахстан

РОЛЬ МЕДИАЦИИ В ПЕРИОД ПАНДЕМИИ

Аннотация: Эта глобальная война приобрела беспрецедентные масштабы. Все человечество столкнулось с одним врагом – новой коронавирусной инфекцией.

В Казахстане вопросы, связанные с перспективами применения института медиации по гражданским и уголовным делам, приобретают сегодня большую актуальность.

Среди населения проводятся мероприятия разъяснительного характера по применению альтернативных способов разрешения споров. В этой связи во всех зданиях судов оформлены соответствующие информационные стенды с разъяснением порядка применения примирительных процедур в суде, возможности внесудебного урегулирования споров, возникающих из гражданских, трудовых, семейных и иных правоотношений, порядок и место обращения в случае волеизъявления граждан разрешить спор во внесудебном порядке и реестр непрофессиональных медиаторов.

Верховный суд Республики Казахстан также в помощь гражданам запустил сервис «Онлайн-примирение». С его помощью любой пользователь может легко найти на сайтах судов республики список медиаторов, работающих в данном регионе. Они готовы помочь разрешить любой конфликт, не доводя его до суда.

Цель исследования – определение роли медиации при рассмотрении дела в период специфических условий – чрезвычайного положения.

Методологию составляют всеобщий (диалектико-материалистический) метод, общенаучные, среди которых выделяются анализ, синтез, индукция, дедукция, гипотеза, моделирование, системный метод, функциональный метод и др., специальные юридические, к которым относятся нормативно-догматический, конкретно-социологический методы, методы сравнительного правоведения, правовой диагностики, юридической статистики.

Достиженные результаты. Сформулированные и обоснованные в статье выводы помогут расширить теоретические представления о возможностях медиативной практики с учетом истинной реализации ее руководящих начал в достижении цели гражданского судопроизводства.

Краткие выводы. Исходя из результатов исследования автором отражается, что медиация, выступая механизмом, обеспечивающим снижение нагрузки на судей и, как следствие, экономию бюджетных ресурсов и повышению в целом качества осуществления правосудия, в основе своей имеет парадигму государственно-частного партнерства, поскольку государство, по существу, делегирует некоторую часть своих исключительных публично-властных полномочий в области осуществления правосудия негосударственным субъектам, а именно временному конфликто разрешающему коллективу из тяжущихся в процедуре медиации сторон и медиатора; медиация является следствием и выражением ряда конституционных прав человека, в том числе права защищать свои права и свободы всеми способами, не запрещенными законом, право на получение квалифицированной юридической помощи (ст. 13 Конституции РК), право на охрану достоинства личности (ст. 17 Конституции РК), а также рядом конституционных императивов, прежде всего примата интересов личности (ст. 1, 12 и др. Конституции РК), но также и других императивов (ст. 14 Конституции РК).

Ключевые слова: медиация, медиатор, пандемия, чрезвычайное положение, спор, конфликт, медиативное соглашение, мировое соглашение.

ПАНДЕМИЯ КЕЗЕҢДЕГІ МЕДИАЦИЯНЫҢ РӨЛІ

Аннотация: Бұл жаһандық соғыс теңдессіз ауқымға ие болды. Барлық адамзат бір жаумен – жаңа коронавирустық инфекциямен бетпе-бет келді.

Қазақстанда байланысты мәселелер және келешегі медиация институтын қолдану азаматтық және қылмыстық істер бойынша алады бүгін үлкен өзектілігі.

Тұрғындар арасында дауларды шешудің баламалы тәсілдерін қолдану бойынша түсіндіру сипатындағы іс-шаралар жүргізіледі. Осыған байланысты соттардың барлық ғимараттарында сотта бітімгерлік рәсімдерді қолдану тәртібі, азаматтық, еңбек, отбасылық және өзге де құқықтық қатынастардан туындайтын дауларды соттан тыс реттеу мүмкіндігі, азаматтардың еркін білдірген жағдайда дауды соттан тыс тәртіппен шешу тәртібі мен жүгіну орны және кәсіпқой емес медиаторлар тізілімі түсіндіріліп, тиісті ақпараттық стендтер ресімделді.

Қазақстан Республикасының Жоғарғы Соты азаматтарға көмек ретінде «Онлайн-татуласу» серви-

сін іске қосты. Оның көмегімен кез келген пайдаланушы республика соттарының сайттарынан осы өңірде жұмыс істейтін медиаторлардың тізімін оңай таба алады. Олар кез келген қақтығысты сотқа жеткізбей шешуге көмектесуге дайын.

Зерттеудің мақсаты - ерекше жағдай-төтенше жағдай кезеңінде істі қарау кезіндегі медиацияның рөлін анықтау.

Олардың ішінде талдау, синтез, индукция, дедукция, гипотеза, моделдеу, жүйелік әдіс, функционалдық әдіс және т.б., нормативтік-догматикалық, нақты-әлеуметтанулық әдістер, салыстырмалы құқықтану, құқықтық диагностика, заң статистикасы жататын арнайы заңды әдістер бар.

Қол жеткізілген нәтижелер. Мақалада тұжырымдалған және негізделген тұжырымдар азаматтық сот ісін жүргізу мақсатына жетудегі оның басшы бастауларын нақты іске асыруды ескере отырып, медиативтік практиканың мүмкіндіктері туралы теориялық түсініктерді кеңейтуге көмектеседі.

Қысқаша қорытындылар. Автор зерттеу нәтижелерін негізге ала отырып, медиацияның судьяларға жүктемені төмендетуді және соның салдарынан бюджет ресурстарын үнемдеуді және жалпы сот төрелігін жүзеге асыру сапасын арттыруды қамтамасыз ететін тетік ретінде әрекет ете отырып, өзінің негізінде мемлекеттік-жеке меншік әріптестіктің парадигмасы бар, өйткені мемлекет сот төрелігін жүзеге асыру саласындағы өзінің айрықша жариялы-билік өкілеттіктерінің кейбір бөлігін мемлекеттік емес субъектілерге, атап айтқанда медиация рәсіміндегі ауыр тараптар мен медиатордың уақытша; медиация адамның бірқатар конституциялық құқықтарының, соның ішінде өзінің құқықтары мен бостандықтарын заңмен тыйым салынбаған барлық тәсілдермен қорғау құқығының, білікті заң көмегін алу құқығының (ҚР Конституциясының 13-бабы), жеке адамның қадір-қасиетін қорғау құқығының (ҚР Конституциясының 17-бабы), сондай-ақ бірқатар конституциялық императивтердің, ең алдымен жеке адамның мүдделерін қолдану құқығының (ҚР Конституциясының 1, 12 және т.б.), сондай-ақ басқа да императивтердің (ҚР Конституциясының 14-бабы) салдары және білдірілуі болып табылады.

Түйіндеме сөздер: медиация, медиатор, пандемия, төтенше жағдай, дау, жанжал, медиативтік келісім, әлемдік келісім.

ROLE OF MEDIATION IN THE PANDEMIC

Abstract: This global war has reached an unprecedented scale. All of humanity is faced with one enemy – a new coronavirus infection.

In Kazakhstan, issues related to the prospects of applying the Institute of mediation in civil and criminal cases are becoming more relevant today.

Awareness-raising activities are being conducted among the population on the use of alternative dispute resolution methods. In this regard, all court buildings have appropriate information stands explaining the procedure for applying conciliation procedures in court, the possibility of out-of-court settlement of disputes arising from civil, labor, family and other legal relationships, the procedure and place of appeal in case of the will of citizens to resolve the dispute out of court, and the register of non-professional mediators.

The Supreme court of the Republic of Kazakhstan also launched the service “Online reconciliation” to help citizens. With its help, any user can easily find a list of mediators working in this region on the websites of the courts of the Republic. They are ready to help resolve any conflict without bringing it to court.

The purpose of the study is to determine the role of mediation in the consideration of a case during specific conditions - a state of emergency.

The methodology is universal (dialectical-materialistic) method, General scientific, among which there are analysis, synthesis, induction, deduction, hypothesis, modeling, system method, functional method, etc., special legal, which include normative-dogmatic, concrete-sociological methods, methods of comparative law, legal diagnostics, legal statistics.

Reached result. The conclusions formulated and justified in the article will help to expand the theoretical understanding of the possibilities of mediation practice, taking into account the true implementation of its guiding principles in achieving the goal of civil proceedings.

Brief conclusion. Based on the results of the study, the author reflects that mediation, as a mechanism that reduces the burden on judges and, as a result, saves budget resources and improves the overall quality of justice, is based on the paradigm of public-private partnership, since the state, in essence, delegates some of its exclusive public authority in the field of justice to non-state actors, namely, a temporary conflict-solving team of litigants in the mediation procedure and the mediator; mediation is a consequence and expression of a number of constitutional rights, including the right to defend their rights and freedoms by all means not prohibited by law, the right to qualified legal assistance (article 13 of the Constitution), the right to protection of dignity (article 17 of the Constitution), as well as a number of the constitutional imperatives, especially the primacy of the interests of the individual (article 1, 12 etc. The Constitution of

the Republic of Kazakhstan), but also other imperatives (article 14 of the Constitution of the Republic of Kazakhstan).

Key words: mediation, mediator, pandemic, state of emergency, dispute, conflict, mediation agreement, settlement agreement.

Введение

Сейчас большинство судей перевели на дистанционную работу. Непосредственно на рабочих местах трудится лишь треть штата. 90 процентов судебных дел перевели на онлайн через мобильные приложения True Conf, Zoom, Skype, WhatsApp и другие средства связи с учетом мнения участников слушаний.

При этом, к сожалению, нельзя утверждать, что в ситуации с введенными ограничениями, связанными с распространением коронавируса COVID-19 в Казахстане уменьшился поток судебных разбирательств [1].

В связи с распространяющейся коронавирусной инфекцией суды отмечают, что «сейчас не время судиться, а примириться». И в данной связи поговорка «Худой мир лучше доброй ссоры» как нельзя более актуальна.

С введением чрезвычайного положения в связи с пандемией коронавируса по всей стране ограничено, либо полностью запрещено проведение различных мероприятий¹. Возникла необходимость находиться в самоизоляции. И это затронуло повседневную жизнь каждого гражданина Республики Казахстан. И в этой ситуации немаловажным фактором является недопущение конфликтов и сохранение дружественных отношений.

В условиях карантина, когда суды закрыты и количество споров растет в геометрической прогрессии, а также в период восстановления экономики после вынужденной приостановки деятельности организаций медиаторы активизируют работу в сфере защиты прав физических и юридических лиц в условиях пандемии коронавируса COVID-19.

В данной связи полностью поддерживаем Председателя Верховного Суда Республики Казахстан Ж. Асанова, который указывает, что «Прежде чем идти в суд, стоит еще раз подумать. Лучший вариант – найти силы и примириться, когда есть компромисс – все только в выигрыше. Не теряют время. Экономят деньги. Сохраняют нервы и достоинство» [2 с. 5].

Материалы и методы

Методологию составляют всеобщий (диалектико-материалистический) метод, общенаучные, среди которых выделяются анализ, синтез,

индукция, дедукция, гипотеза, моделирование, системный метод, функциональный метод и др., специальные юридические, к которым относятся нормативно-догматический, конкретно-социологический методы, методы сравнительного правоведения, правовой диагностики, юридической статистики.

Результаты

На сегодняшний день механизмы саморегулирования, то есть возможность субъектов правоотношений самостоятельно устанавливать правила поведения и контролировать их соблюдение, приобретают особое значение в регулировании общественных отношений. Повышение ответственности сторон и рост активности участников гражданского оборота дают возможность государству передать часть своих полномочий в отдельных сферах различным институтам гражданского общества. Зарубежный опыт ярко демонстрирует, что разрешение и урегулирование правовых споров – одна из таких сфер.

Результаты судебных реформ, проводимых в Республике Казахстан в настоящее время, показывают, что сейчас характерен всеобщий отказ от «государственного патернализма» (правовые споры разрешаются только в ходе правоприменительной деятельности посредством вынесения решения, обязательного для исполнения) и переход к «плюралистическому подходу», то есть признание необходимости обеспечить конфликтующим лицам право выбрать способ урегулирования разногласий путем предоставления возможности использовать примирительные процедуры. Помимо уже апробированных и зарекомендовавших себя альтернативных государственному правосудию процедур в рамках разрешения спорных гражданских правоотношений – арбитража, правовая среда альтернативного разрешения споров включила в себя институт посредничества – медиацию.

Так, в 2011 году в Республике Казахстан принят Закон «О медиации»². Следует заметить, что применение медиации как метода разрешения конфликтов также закреплено в нормах Гражданского процессуального кодекса РК (гл. 17 «Примирительные процедуры»)³. Судьям вменена обязанность разъяснять сторонам их право разрешить спор в порядке медиации (ст. 194 ГПК РК).

¹ Указ Президента Республики Казахстан от 15 марта 2020 года № 285 «О введении чрезвычайного положения в Республике Казахстан» // «Казахстанская правда» от 16.03.2020 г., № 51 (29178).

² Закон Республики Казахстан от 28 января 2011 года № 401-IV «О медиации» // «Казахстанская правда» от 05.02.2011 г., № 42-43 (26463-26464); «Егемен Қазақстан» 2011 жылғы 8 ақпандағы № 39-40 (26442); Ведомости Парламента РК, 2011 г., № 2 (2579), ст. 27.

³ Гражданский процессуальный кодекс Республики Казахстан от 31 октября 2015 года № 377-V ЗПК // «Казахстанская правда» от 03.11.2015 г., № 210 (28086); Ведомости Парламента РК 2015 г., № 20-VI, ст. 114.

Необходимо отметить, что Концепция правовой политики Республики Казахстан на период с 2010 до 2020 года в качестве мер по совершенствованию гражданского процессуального законодательства ориентирует на закрепление разнообразных путей и способов достижения компромисса между сторонами частноправовых конфликтов (медиация, посредничество и другие), как в судебном, так и во внесудебном порядке [3].

Как отметил Елбасы Республики Казахстан Н.А. Назарбаев в программной статье «Социальная модернизация Казахстана: Двадцать шагов к Обществу Всеобщего Труда», что внедрение и развитие альтернативных способов разрешения спора по различным категориям дел позволит повысить качество правосудия и обеспечить надежные гарантии прав граждан на судебную защиту в разумные сроки [4].

С учетом этого одним из приоритетных направлений совершенствования существующих механизмов урегулирования споров и защиты нарушенных прав граждан является развитие примирительных процедур, в том числе медиации.

Обсуждение

В настоящее время стремительно развивающаяся пандемия коронавируса, помимо серьезной угрозы жизни людей, спровоцировала введение беспрецедентных ограничительных мер в отношении бизнеса по всему миру.

В результате множество договорных обязательств оказались в ситуации вынужденной паузы без внятного срока действия. Это обрушило на участников таких правоотношений серьезные экономические риски в отсутствие понятной юридической базы для их действий.

В связи с чрезвычайным положением в стране нельзя не учитывать тот факт, что после снятия карантина может возникнуть ситуация по обращению большого количества исков в суды. В этой связи очень важно вовремя отреагировать и предотвратить начинающийся конфликт до его возникновения в суде.

И в этой ситуации большая роль отводится медиации. Медиация в Казахстане действует с 2011 года. По мнению ряда ученых, медиация – «это процедура активного участия в конфликте нейтральной незаинтересованной стороны, которая имеет авторитет у всех конфликтующих участников и прилагает усилия для взаимовыгодного урегулирования спора. Отмечается, что медиация – это внесудебный процесс урегулирования споров, процесс переговоров, организованный медиатором, которого стороны избрали в качестве независимого арбитра для разрешения спора, либо медиация – внесудебный способ урегулирования спора между сторонами при участии и под руководством третьего нейтраль-

ного лица – посредника, не наделенного правом вынесения обязательного для сторон решения» [5, с. 31].

Другие специалисты говорят о том, что «это переговоры между спорящими сторонами при участии и под руководством нейтрального третьего лица – посредника, не имеющего права выносить обязательное для сторон решение» [6, с. 57].

Третьи отмечают, что медиация – разрешение спора субъектами при поддержке незаинтересованного лица, лишенного возможности рассматривать и разрешать спор [7 с. 8].

Имеет место также утверждение о том, что понятие «медиация» означает процесс примирения сторон через их добровольное желание начать переговоры с участием третьего лица, а именно посредника, помогающего в разрешении спора, и только в таком случае медиацию возможно расценивать как альтернативный способ урегулирования споров [8, с. 13].

Некоторые авторы понимают под медиацией опосредованную правом посредническую «деятельность третьего для сторон правового конфликта лица, не обладающего полномочиями на разрешение спора по существу, направленная на их самостоятельное и добровольное примирение, и на основе этого разрешение юридического конфликта» [9, с. 14].

Другие определяют понятие медиации как процесса «при котором незаинтересованный, беспристрастный, квалифицированный человек помогает сторонам, вовлеченным в конфликт, достичь взаимоприемлемого урегулирования. Медиатор помогает сторонам прийти к соглашению, облегчая и направляя коммуникацию между ними, помогая получить соответствующую информацию и сделать правильный выбор. Ответственность за достижение соглашения лежит на самих сторонах, у медиатора нет полномочий решать проблемы вместо сторон» [10, с. 138].

Б.Г. Рысай рассматривает медиацию в широком понимании «как желание общества преодолеть социокультурные противоречия в связи с потребностями развития» [11, с. 314].

В.Ф. Яковлев считает, что медиация представляет собой «деятельность специалиста по урегулированию споров в рамках переговоров спорящих сторон в целях заключения между ними мирового соглашения» [12, с. 13]. И.В. Решетникова предлагает рассматривать медиацию «как форму примирения сторон, в ходе которой нейтральное лицо, избранное добровольно сторонами (исходя из его компетенции и авторитета), проводит переговоры» [13, с. 53]. Другие ученые в области гражданского процесса также отмечают, что медиация «как процедура примирения сторон невозможна без участия третьего лица (посредника) в том или ином качестве» [14, с. 54].

По мнению В.Т. Конусовой медиация - это процедура урегулирования разногласий с помощью незаинтересованного лица, именуемого посредником, который оказывает сторонам содействие в ведении переговоров и способствует достижению взаимоприемлемого соглашения между ними, при этом стороны управляют и владеют как самим процессом, так и его результатом [15, с. 68].

В соответствии со статьей 2 Закона РК «О медиации» медиацией является процедура урегулирования спора (конфликта) между сторонами при содействии медиатора (медиаторов) в целях достижения ими взаимоприемлемого решения, реализуемая по добровольному согласию сторон.

В свете сказанного определим медиацию как альтернативную форму разрешения спора с участием третьего нейтрального лица – медиатора, который помогает восстановить и (или) укрепить связи между конфликтующими сторонами с целью достижения между ними взаимопонимания и выработки соглашения по спору путем составления договора, который должен содержать согласованные условия сторон. Медиация имеет ряд преимуществ, она дает возможность произвести оптимизацию средств, которые уходят на судебное и досудебное урегулирование споров. Кроме того, при медиации стороны полностью контролируют процесс принятия решения и его результат, в отличие от судебного процесса.

В период чрезвычайного положения на территории Республики Казахстан как никогда требуется мобилизация профессиональных усилий медиаторов для скорейшего урегулирования возникающих конфликтов. Закон РК «О медиации» не содержит возможности проведения процедуры медиации online. При этом медиация как судебная, так и досудебная проводится путем online.

Большое внимание уделяется медиации непосредственно при рассмотрении дела в суде. При поступлении иска в суд в течение пяти рабочих дней судья в онлайн-режиме разъясняет сторонам их право на примирение и процессуальные последствия прекращения дела за примирением. В случае если после выполнения указанных действий примирения не достигнуто, судья сразу же принимает решение о принятии дела к своему производству или отказывает в этом, но по другим основаниям.

Если же стороны готовы к разрешению спора альтернативными способами, судья разъясняет сторонам возможность онлайн-примирения посредством сервиса «Судебный кабинет» или проведения медиации профессиональными или непрофессиональными медиаторами или судьей-примирителем. Нежелание сторон примириться в ходе проведения беседы не лишает их

права сделать это до удаления судьи в совещательную комнату.

В судебной практике нередко возникает вопрос: является ли обязательным условием вступления в силу медиативного соглашения утверждение его судом в качестве мирового соглашения? Для ответа на данный вопрос необходимо разграничить понятия «медиативное соглашение», «мировое соглашение», а также выяснить, какое значение для судебного процесса будет иметь медиативное соглашение, заключенное по спору, находящемуся в производстве суда.

В гражданском процессе медиацию рассматривают как примирительную процедуру между сторонами и сводят в основном к мировому соглашению. К сожалению, мировому соглашению, как на практике, так и в теории уделяется очень мало внимания. В лучшем случае оно упоминается как основание прекращения производства по делу [16, с. 80].

В науке и на практике мировое соглашение оценивается одинаково. Оно рассматривается как средство защиты прав, двух (много) сторонняя сделка (договор), добровольный отказ от публичной процедуры - судебного процесса или исполнительной процедуры, юридический факт гражданского права - сделка, как результат примирительной процедуры [17, с. 105].

По мнению М.К. Сулейменова нельзя мировое соглашение и примирительные процедуры отождествлять с медиацией. Связь между ними, безусловно, есть, но все-таки это разные понятия. Мировое соглашение - это не медиация, и не примирительная процедура. Это результат самых различных процедур [18].

Мировое соглашение - это утверждаемый судом на основе процессуальных действий договор, заключаемый на основе взаимных уступок между сторонами, третьими лицами, заявляющими самостоятельные требования относительно предмета спора, направленный на урегулирование спора, являющийся основанием прекращения производства по делу [19, с. 56].

Мировое соглашение имеет смешанную правовую природу. С одной стороны, оно содержит обязательства сторон, направленные на разрешение правового спора (порядок использования прав и исполнения обязанностей) – материальная правовая природа. С другой – для того, чтобы мировое соглашение повлекло юридические последствия, необходима совокупность процессуальных юридических фактов – процессуальная правовая природа. При этом фактический состав включает в себя:

а) факт обращения сторон мирового соглашения с ходатайством (заявлением) в суд об утверждении соглашения в качестве мирового – правообразующий процессуальный юридический факт, который порождает обязанность суда рассмотреть ходатайство лиц, участвующих

в деле, об утверждении мирового соглашения;

б) факт рассмотрения судом в судебном заседании заявления об утверждении мирового соглашения на предмет соответствия предъявляемым законом требованиям (мировое соглашение не должно противоречить законодательству и нарушать права и обязанности других лиц) – правореализующий процессуальный юридический факт;

в) факт принятия определения суда по итогам рассмотрения вопроса об утверждении мирового соглашения (либо утвердить мировое соглашение и прекратить производство по делу, либо отказать в утверждении мирового соглашения) – правопрекращающий процессуальный юридический факт.

Д.Л. Давыденко к отличительным чертам мирового соглашения относит:

1. Распорядительный характер. Он проявляется в том, что участие в мировом соглашении представляет собой процесс распоряжения своими правами.

2. Возмездность. Цель соглашения - в установлении взаимных уступок, без которых не может быть самого мирового соглашения.

3. Производный характер от основных правоотношений. Мировое соглашение является следствием существовавших отношений, которые оно изменяет, уточняет, дополняет или подтверждает.

4. Межотраслевой характер. Мировое соглашение применяется при рассмотрении не только гражданско-правовых споров, но и при нарушении норм семейного и трудового права. Кроме того, мировое соглашение является институтом материального и процессуального права.

5. Основанность на компромиссе. Стороны должны прийти к взаимовыгодному соглашению путем взаимных уступок.

6. Включаемость в состав любого гражданско-правового договора. Любой гражданско-правовой договор может быть мировым соглашением, если его целью является прекращение разногласий посредством взаимных уступок сторон.

7. Консенсуальный характер. Для заключения мирового соглашения достаточно одного лишь согласия на его совершение при условии определения всех его существенных обстоятельств.

8. Двухсторонний характер. По мировому соглашению права и обязанности несут обе стороны спора.

9. Совместная выработка решений в разрешении ситуации. В урегулировании конфликтов посредством мирового соглашения нет элемента навязывания кем-либо условий, на которых прекращается спор; взаимовыгодное решение принимается совместно.

10. Ориентация при заключении мирового

¹ Конституция Республики Казахстан принята на республиканском референдуме 30 августа 1995 года // Ведомости Парламента Республики Казахстан, 1996 г., N 4, ст. 217.

соглашения не на юридические позиции, а на лежащие в их основе интересы сторон. При принятии решения суд не может обосновать его тем, что оно отвечает интересам сторон, в то время как мировое соглашение заключается именно для этих целей.

11. Мировое соглашение не направлено на восстановление справедливости в отношениях между спорящими сторонами. Разногласия урегулируются на условиях, установленных исключительно исходя из соображений приемлемости принятого соглашения для всех участников, при условии его непротиворечия требованиям закона, а также правам и законным интересам третьих лиц. Основная его сущность сводится к принятию взаимоприемлемого решения [20, с. 22].

Являясь единым волевым актом сторон конфликта, подтвержденным специально уполномоченным государственным органом, институт мирового соглашения выполняет следующие функции.

1. Примирительная. Если судебное решение достигает ограниченной цели - прекращения спора как юридического явления, то мировое соглашение к тому же ликвидирует конфликт между сторонами как социальное явление.

2. Регулирующая. Заключение мирового соглашения стороны уточняют, конкретизируют, регулируют правоотношения, в которых они состоят, восполняя имеющиеся пробелы.

3. Защитная. В соответствии с Конституцией РК¹, основными принципами гражданско-процессуального законодательства каждый гражданин имеет право защищать свои права и свободы способами, не запрещенными законом. Заключение мирового соглашения отвечает требованиям законодательства о защите нарушенных прав субъектов гражданских правоотношений.

Проблема заключения и утверждения судом мирового соглашения весьма актуальна в силу того, что оно является юридическим фактом гражданского права - сделкой, которая движет гражданское правоотношение, подтверждает гражданские права и обязанности сторон, изменяет способ защиты прав и выступает предпосылкой для прекращения искового и исполнительного производства, легально признаваемой нормами процессуального права в качестве основания для прекращения дела. Кроме того, мировое соглашение является средством защиты прав, реализуемым в порядке, установленном нормами процессуального законодательства. Конечная цель использования данного средства защиты состоит в беспрепятственном осуществлении сторонами их субъективных гражданских прав и свобод.

Медиативное соглашение – письменное соглашение сторон, достигнутое ими в результате медиации. Медиативное соглашение заключает-

ся только по итогам проведения медиации, других оснований для его заключения не существует.

Доктринальный анализ сущности, природы медиативного соглашения, системный анализ норм Закона РК «О медиации» и ГПК РК позволяет сделать вывод, что медиативное соглашение, предусматривающее порядок урегулирования правового спора в случае, если спор находится в производстве суда, автоматически не порождает процессуальные последствия, не приобретает черты мирового соглашения.

Медиативное соглашение может быть «трансформировано» в мировое соглашение в гражданском процессе при соблюдении следующих условий.

1. Спор, который выступал предметом рассмотрения в медиации, тождествен полностью или в части правовому спору, являющемуся предметом судебного разбирательства. Если предмет медиации шире, чем предмет судебного разбирательства, то суд может давать правовую оценку только заявленным в суде требованиям, он не может рассматривать вопрос о требованиях, не включенных в предмет судебного спора. Если предмет медиации уже, чем предмет судебного разбирательства, то суд может решить вопрос о прекращении дела в части, а в части, не урегулированной в процедуре медиации, должен продолжить рассмотрение по существу.

2. Волеизъявление сторон процедуры медиации об утверждении условий медиативного соглашения в качестве мирового выражено в письменном виде.

Оформление такого волеизъявления сторон в гражданском процессе возможно следующими способами: а) путем непосредственной фиксации договоренностей в тексте медиативного соглашения (стороны могут включить в текст соглашения положение о том, что медиативное соглашение или его часть сторонами рассматривается как мировое соглашение, которое они после подписания представляют в суд для утверждения); б) путем составления на основании медиативного соглашения самостоятельного письменного документа, именуемого «мировое соглашение», который будет представляться в суд для утверждения.

3. Субъектный состав медиативного и мирового соглашений тождествен. Суд может утверждать соглашения только в отношении лиц, участвующих в деле.

Положения п. 5 ст. 27 Закона РК «О медиации» о том, что медиативное соглашение, достигнутое сторонами при проведении медиации в ходе гражданского процесса, может быть утверждено судом в качестве мирового в соответствии с процессуальным законодательством, необходимо толковать системно с учетом типа и предмета правового регулирования. Поскольку Закон РК

«О медиации» регламентирует правоотношения между сторонами правового спора по его урегулированию в рамках процедуры медиации, то норма п. 5 ст. 27 адресована не суду, а сторонам процедуры медиации.

Мировое соглашение в п. 5 ст. 27 Закона РК «О медиации» рассматривается как одна из возможных форм окончания судебного процесса, если спор, урегулированный в медиации, был предметом судебного рассмотрения. Но это не единственный вариант окончания дела в гражданском процессе, если стороны по находящемуся в суде спору заключили медиативное соглашение.

В частности, на основании медиативного соглашения возможен отказ истца от иска, признание иска ответчиком, оставление заявления без рассмотрения, признание фактических обстоятельств дела.

В соответствии с 5 ст. 12 Закона РК «О медиации» соглашение об урегулировании спора, достигнутое сторонами при проведении медиации в ходе гражданского процесса, незамедлительно направляется судьей, в производстве которого находится гражданское дело.

Полагаем, что представление медиативного соглашения в суд для приобщения к материалам дела должно определяться самими сторонами. Более того, оно представляется в суд не для придания ему юридической силы, а только как документ, фиксирующий факт договоренности сторон по процессуальным вопросам, в частности о формах окончания дела в суде (отказ от иска, признание иска, мировое соглашение и т. д.).

Поскольку передача спора из суда на медиацию является реализацией диспозитивных полномочий лиц, участвующих в деле, и действующее законодательство не закрепляет обязанность суда направлять участников гражданского процесса на медиацию, то и представление медиативного соглашения в суд является реализацией принципа диспозитивности.

Так, факт приобщения к материалам дела медиативного соглашения без соответствующих процессуальных ходатайств со стороны лиц, участвующих в деле, не порождает процессуальной обязанности суда инициировать рассмотрение вопроса об утверждении медиативного соглашения в качестве мирового.

Заключение

Правовое регулирование медиации имеет свои особенности. Во-первых, тип правового регулирования. Во-вторых, предмет правового регулирования. В-третьих, предусмотрена частная модель медиации. В-четвертых, специфика внеюрисдикционной природы медиации накладывает отпечаток и на медиативное соглашение: оно может включать в себя как правовые, так и неправовые вопросы [21, с. 92].

Содействие в конструктивном обсуждении проблемы может оказать третье нейтральное лицо. Его роль заключается в том, что он организовывает и контролирует ход переговоров, следит за настроениями сторон и за тем, чтобы ни одна из сторон не была ограничена в своих правах. Но это не означает, что он будет решать спор по существу. Наоборот, дружественное урегулирование спора предполагает, что сами стороны придут к решению, которое их устроит. И это существенный психологический момент в примирительных процедурах. Ведь решение, достигнутое самими сторонами в ходе примирительной процедуры, как правило, и не требует принудительного исполнения, потому что стороны удовлетворены им и заинтересованы в его исполнении.

Медиация есть ни что иное как один из инструментов восстановительного правосудия, который активно развивается в мире на протяжении многих лет. Институционализация медиации послужила поводом для развития восстановительного подхода в нашей стране.

В ходе процедуры медиации участники спора рассказывают, как они видят сложившуюся ситуацию, определяется перечень вопросов, которые нужно обсудить, затем предлагают и обсуждают варианты решения спора. Когда появляется решение, с которым согласны все участники, создается медиативное соглашение. Оно является гражданско-правовой сделкой и обязательно к исполнению. В том случае, если медиативное соглашение удостоверено нотариально, оно имеет силу исполнительного документа, что экономит силы и средства сторон и гарантирует исполнение достигнутых договоренностей.

При проведении процедуры медиации стороны не связаны предметом и основанием иска и могут решить проблему комплексно. Эта осо-

бенность медиации дает возможность разрешить спор, по существу, а полученный позитивный опыт мирного урегулирования конфликта корректирует поведение сторон в дальнейшем.

В связи с пандемией и введением чрезвычайного положения в Республике Казахстан, иных неизбежных ограничительных и прочих мер по защите жизни и здоровья населения, исполнение многих предпринимательских договоров оказалось существенно осложненным или невозможным. Это, в свою очередь, вызывает многочисленные вопросы и обращения предпринимателей в связи с рисками привлечения их к имущественной ответственности по причине неисполнения договорных обязательств.

В настоящее время точную оценку влияния кризиса на экономику и исполнение договоров не может дать ни один эксперт. Тем не менее, очевидно, что после окончания режима чрезвычайного положения в суды ожидается поступление огромного количества споров, вытекающих из неурегулированных по сделкам разногласий, в том числе и по договорам.

Наряду с добросовестными предпринимателями, действительно пострадавшими от форс-мажорных обстоятельств, существующей ситуацией неизбежно попытаются воспользоваться и недобросовестные предприниматели. Все это существенно увеличит нагрузку на судебные органы.

В этой связи уже в настоящее время представляется крайне важным начать заблаговременную работу по примирению сторон. Наши предки всегда говорили «кешірімді бол» - уметь прощать. Это древнее назидание сидит у нас в крови. Именно поэтому главной миссией казахских биев было не определять, кто прав или виноват, а примирить спорящих.

СПИСОК ИСПОЛЬЗОВАННОЙ ЛИТЕРАТУРЫ:

- 1 Статистические данные Верховного суда Республики Казахстан // <http://sud.gov.kz/rus/news/chp-ne-vremya-suditsya>.
- 2 Асанов Ж. Примирение – это высшее проявление человечности // Егемен Казахстан от 14 ноября 2018 г., № 218 (29449). - С. 5.
- 3 Концепция правовой политики Республики Казахстан на период с 2010 до 2020 года www.adilet.gov.kz.
- 4 Программная статья Президента Казахстана Нурсултана Назарбаева «Социальная модернизация Казахстана: Двадцать шагов к Обществу Всеобщего Труда» // https://www.inform.kz/ru/social-naaya-modernizaciya-kazahstana-dvadcat-shagov-k-obschestvu-vseobschego-truda_a2478336.
- 5 Решетникова И.В., Колясникова Ю.С. Медиация и арбитражный процесс // Арбитражный и гражданский процесс. – 2007. – № 5. – С. 29–31.
- 6 Черемных И.Г. Перспективы участия нотариуса в процедурах медиации // Право и политика. 2007. № 3. - С. 56-60.
- 7 Ситникова О.В. К вопросу о проведении процедуры медиации с участием нотариуса // Нотариус. 2008. № 5. - С. 7-8.
- 8 Бегаева А.А. Институт медиации – альтернативный способ разрешения корпоративных конфликтов // Предпринимательское право. 2008. № 3. - С. 13-16.
- 9 Давыденко А.В. Актуальность применения в Российской Федерации института медиации // Рос-

сийский судья. 2015. № 2. - С. 14-17.

10 Аллахвердова О.В., Карпенко А.Д. Медиация – переговоры с участием посредника. - СПб, 2007. - 178 с.

11 Рысай Б.Г. Медиация как форма разрешения административного спора // Научные ведомости БелГУ. Серия Философия. Социология. Право. 2018. Том 43, № 2. – С. 313-318.

12 Яковлев В.Ф. Закон свободного применения // Медиация и право. Посредничество и примирение. 2006. № 1. - С. 12-16.

13 Решетникова И.В. Право встречного движения. Посредничество и российский арбитражный процесс // Медиация и право. Посредничество и примирение. 2007. № 2. - С. 53.

14 Калашникова С. И. Медиация в сфере гражданской юрисдикции. - М.: Инфотропик Медиа, 2011. - 284 с.

15 Конусова В.Т. Негосударственные процедуры урегулирования гражданско-правовых споров. Дисс. ... канд. юрид. наук. – Астана, 2010. – 170 с.

16 Баймолдина З.Х. Гражданское процессуальное право Республики Казахстан; В двух томах. Т. 2. Особенная часть (Темы 16-30). Учебник. - Алматы; КазГЮА, 2001. - 468 с.

17 Рожкова М.А. Мировая сделка: Использование в коммерческом обороте. - Статут, 2005. - 572 с.

18 Сулейменов М.К. Развитие медиации как альтернативного способа разрешения споров // <https://online.zakon.kz>.

19 Смайллов А. Мировое соглашение как способ разрешения споров // Гражданское законодательство. Статьи. Комментарии. Практика. Выпуск 43. Под ред А.Г. Диденко. – С. 55-63.

20 Давыденко Д.Л. Некоторые теоретические аспекты мирового соглашения // Юрист. – М., 2003. – № 3. – С. 20–26.

21 Загайнова С.К. Соотношение медиативного и мирового соглашений: актуальные вопросы судебной практики // Российский юридический журнал - № 5 (122). - 2018. – С. 92-96.

REFERENCES:

1 Statisticheskie dannye Verhovnogo suda Respubliki Kazahstan // <http://sud.gov.kz/rus/news/chp-ne-vremya-suditsya>.

2 Asanov Zh. Primirenie – jeto vysshee projavlenie chelovechnosti // Egemen Kazahstan ot 14 nojabrja 2018 g., № 218 (29449). - S. 5.

3 Koncepcija pravovoj politiki Respubliki Kazahstan na period s 2010 do 2020 goda www.adilet.gov.kz.

4 Programmaja stat'ja Prezidenta Kazahstana Nursultana Nazarbaeva «Social'naja modernizacija Kazahstana: Dvadcat' shagov k Obshestvu Vseobschego Truda» // https://www.inform.kz/ru/socialnaya-modernizacija-kazahstana-dvadcat-shagov-k-obschestvu-vseobschego-truda_a2478336.

5 Reshetnikova I.V., Koljasnikova Ju.S. Mediacija i arbitrazhnyj process // Arbitrazhnyj i grazhdanskij process. – 2007. – № 5. – S. 29–31.

6 Cheremnyh I.G. Perspektivy uchastija notariusa v procedurah mediacii // Pravo i politika. 2007. № 3. - S. 56-60.

7 Sitnikova O.V. K voprosu o provedenii procedury mediacii s uchastiem notariusa // Notarius. 2008. № 5. - S. 7-8.

8 Begaeva A.A. Institut mediacii – al'ternativnyj sposob razreshenija korporativnyh konfliktov // Predprinimatel'skoe pravo. 2008. № 3. - S. 13-16.

9 Davydenko A.V. Aktual'nost' primenenija v Rossijskoj Federacii instituta mediacii // Rossijskij sud'ja. 2015. № 2. - S. 14-17.

10 Allahverdova O.V., Karpenko A.D. Mediacija – peregovory s uchastiem posrednika. - SPb, 2007. - 178 s.

11 Rysaj B.G. Mediacija kak forma razreshenija administrativnogo spora // Nauchnye vedomosti BelGU. Serija Filosofija. Sociologija. Pravo. 2018. Tom 43, № 2. – S. 313-318.

12 Jakovlev V.F. Zakon svobodnogo primenenija // Mediacija i pravo. Posrednichestvo i primirenie. 2006. № 1. - S. 12-16.

13 Reshetnikova I.V. Pravo vstrechnogo dvizhenija. Posrednichestvo i rossijskij arbitrazhnyj process // Mediacija i pravo. Posrednichestvo i primirenie. 2007. № 2. - S. 53.

14 Kalashnikova S. I. Mediacija v sfere grazhdanskoj jurisdiccii. - M.: Infotropik Media, 2011. - 284 s.

15 Konusova V.T. Negosudarstvennye procedury uregulirovanija grazhdansko-pravovyh sporov. Diss. ... kand. jurid. nauk. – Астана, 2010. – 170 с.

16 Bajmoldina Z.H. Grazhdanskoe processual'noe pravo Respubliki Kazahstan; V dvuh tomah. Т. 2. Osobennaja chast' (Temy 16-30). Uchebnik. - Almaty; KazGJuA, 2001. - 468 s.

17 Rozhkova M.A. Mirovaja sdelka: Ispol'zovanie v kommercheskom oborote. - Statut, 2005. - 572 s.

18 Sulejmenov M.K. Razvitie mediacii kak al'ternativnogo sposoba razreshenija sporov // https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=31644604#pos=6;-106.

- 19 Smajlov A. Mirovye soglashenie kak sposob razresheniya sporov // Grazhdanskoe zakonodatel'stvo. Stat'i. Kommentarii. Praktika. Vypusk 43. Pod red A.G. Didenko. – S. 55-63.
 20 Davydenko D.L. Nekotorye teoreticheskie aspekty mirovogo soglasheniya // Jurist. – M., 2003. – № 3. – S. 20–26.
 21 Zagajnova S.K. Sootnoshenie mediativnogo i mirovogo soglashenij: aktual'nye voprosy sudebnoj praktiki // Rossijskij juridicheskij zhurnal № 5 (122) / 2018 g. – S. 92-96.

Сведения об авторе:

Оспанова Дарига Казыбековна – докторант Высшей школы права «Әділет» Каспийского общественного университета, г. Алматы, пр. Достык 85 А, судья Наурызбайский районный суд города Алматы, 8 778 864 4404, 727-4764@sud.kz.

Автор туралы мәліметтер:

Оспанова Дарига Казыбекқызы - Каспий қоғамдық университетінің «Әділет» Жоғары құқық мектебінің докторанты, Алматы қ, Достық даңғалы 85 А, Алматы қаласы Наурызбай аудандық сотының судьясы, 8 778 864 4404, 727-4764@sud.kz.

Information about the authors:

Ospanova Dariga Kazybekovna - Doctoral student of the Higher School of Law «Adilet» of the Caspian University, Almaty, Dostyk Ave. 85 A, judge Nauryzbaysky District Court of Almaty, 8 778 864 4404, 727-4764@sud.kz.

И.С. ПРИХОДЬКО

Алматинская академия МВД Республики Казахстан имени
М. Есбулатова, Алматы, Казахстан
(kp2001@inbox.ru)

ИСПОЛЬЗОВАНИЕ КРИМИНАЛИСТИЧЕСКИХ УЧЕТОВ ПРИ ДОСУДЕБНОМ ПРОИЗВОДСТВЕ

Аннотация: В статье рассматриваются вопросы использования криминалистических учетов при досудебном производстве, виды и формы криминалистических учетов органов внутренних дел. При оценке любого вида информации о конкретном уголовном правонарушении прежде всего, необходимо определить возможности ее использования для решения задач раскрытия и досудебное расследование уголовных правонарушений. При этом часть выявленной информации можно использовать в качестве доказательств. Значительная часть криминалистически значимой информации, содержащейся в следах, изъятых по фактам преступлений, совершенных в условиях неочевидности, должна быть обработана и сосредоточена в экспертно-криминалистических учетах, а затем использована при расследовании и раскрытии преступлений. Эффективность использования органами предварительного следствия информации, содержащейся в экспертно-криминалистических учетах, зависит от того, насколько своевременно они направят объекты в эти учеты, насколько правильно оценят ее.

Ключевые слова: криминалистическая регистрация, актуальная и потенциальная криминалистически значимая информация, информационно-компьютерное обеспечение криминалистической деятельности, цифровые следы, криминалистический учет, справочно-информационный фонд, натурная коллекция, база данных, учение о цифровизации системы криминалистической регистрации

СОТҚА ДЕЙІНГІ ІС ЖҮРГІЗУ КЕЗІНДЕ КРИМИНАЛИСТІК ЕСЕПКЕ АЛУДЫ ПАЙДАЛАНУ

Аннотация: Мақалада сотқа дейінгі іс жүргізу кезінде криминалистикалық есепке алуды пайдалану мәселелері, Ішкі істер органдарының криминалистикалық есепке алудың түрлері мен нысандары қаралады. Нақты қылмыстық құқық бұзушылық туралы ақпараттың кез келген түрін бағалау кезінде, ең алдымен, оны қылмыстық құқық бұзушылықты ашу және сотқа дейінгі тергеп-тексеру міндеттерін шешу үшін пайдалану мүмкіндігін айқындау қажет. Бұл жағдайда анықталған ақпараттың бір бөлігін дәлел ретінде пайдалануға болады. Айқын емес жағдайларда жасалған қылмыстардың фактілері бойынша алынған іздердегі криминалистикалық маңызы бар ақпараттың едәуір бөлігі өңделуге және сараптамалық-криминалистикалық есептерде шоғырлануға, содан кейін қылмыстарды тергеу мен ашу кезінде пайдаланылуға тиіс. Алдын ала тергеу органдарының сараптамалық-криминалистикалық есептердегі ақпаратты пайдалану тиімділігі олардың объектілерді осы есептерге қаншалықты уақтылы жіберетініне, оны қаншалықты дұрыс бағалайтынына байланысты.

Түйіндемесөздер: криминалистикалық тіркеу, өзекті және әлеуетті криминалистикалық маңызды ақпарат, криминалистикалық қызметті ақпараттық-компьютерлік қамтамасыз ету, цифрлық іздер, криминалистикалық есепке алу, анықтамалық-ақпараттық қор, натуралық топтама, деректер базасы, криминалистикалық тіркеу жүйесін цифрландыру туралы ілім.

USE OF FORENSIC RECORDS IN PRE-TRIAL PROCEEDINGS

Abstract: The article deals with the use of forensic records in pre-trial proceedings, types, and forms of forensic records of internal affairs bodies. When evaluating any type of information about a particular criminal offense, first of all, it is necessary to determine the possibilities of its use for solving the tasks of disclosure and pre-trial investigation of a criminal offense. At the same time, some of the identified information can be used as evidence. A significant part of the criminally significant information contained in the traces seized on the facts of crimes committed in non-obvious conditions should be processed and concentrated in forensic records, and then used in the investigation and disclosure of crimes. The effectiveness of the use of the information contained in the forensic records by the preliminary investigation bodies depends on how timely they send the objects to these records, how correctly they evaluate it.

Key words: forensic registration, current and potential criminally significant information, information and computer support for forensic activities, digital traces, forensic accounting, reference and information fund, field collection, database, teaching about the digitalization of the forensic registration system.

Введение

Современный этап развития человечества характеризуется существенным расширением процессов использования информационных технологий во всех сферах жизнедеятельности, что в полной мере отражается и на информационном обеспечении деятельности правоохранительных органов, направленной на раскрытие и досудебное расследование уголовных правонарушений, эффективность которой во многом зависит от возможностей доступа к различным видам криминалистически значимой информации.

Б.Я. Гаврилов считает, что в настоящее время значительная часть актуально криминалистически значимой информации об объектах, напрямую связанных с событием уголовного правонарушения, сосредоточена, обрабатывается и хранится в экспертно-криминалистических учетах. В дальнейшем, посредством применения современных информационных телекоммуникационных технологий, она используется в раскрытии и расследовании уголовных правонарушений [1, с. 14.].

Анализ современного состояния деятельности органов внутренних МВД Казахстана позволяет выделить ряд причин негативного характера, отрицательно влияющих на процессы раскрытия и досудебное расследование. К ним относятся: недостаточность процессуального и ведомственного регулирования деятельности органов предварительного следствия, дознания уголовным делам; несовершенство системы оценки деятельности органов внутренних дел, способствующей отсутствию их заинтересованности в раскрытии и досудебное расследование уголовных правонарушений; недооценка руководителями органов досудебного расследования значимости проблемы и, как результат, отсутствие должного взаимодействия между службами и подразделениями, напрямую задействованными в их раскрытии и расследовании; некачественная организация работы на стадии досудебного расследования (в том числе работа по горячим следам); неэффективное использование возможностей экспертно-криминалистических учетов органов внутренних дел и других регистрационных массивов.

Материалы и методы

Методологической основой исследования научной статьи являются деятельность правоохранительных органов по формированию и комплексному использованию экспертно-криминалистических учетов в информационном обеспечении расследования и раскрытия преступлений, а также деятельность сотрудников экспертно-криминалистических подразделений в

¹ Статистические отчеты информационный сервис комитета по правовой статистике и специальным учетам Генеральной прокуратуры Республики Казахстан от 19.07.2019 года // www.qamqor.gov.kz.

условиях различных экспертных ситуаций.

Результаты

В статье говорится о специфических особенностях применения криминалистических средств и методов по заданиям следственных и оперативно-розыскных подразделений органов внутренних дел для обнаружения, фиксации, изъятия и исследования следов, вещественных доказательств. Внедрение в следственную и оперативно-розыскную работу органов внутренних дел криминалистических средств и методов, обеспечение их активного использования в предупреждении, выявлении, раскрытии и расследовании преступлений

Обсуждение

Согласно анализу статистических данных комитета по правовой статистике и специальным учетам при Генеральной прокуратуры Республики Казахстан о количестве зарегистрированных сведения о зарегистрированных уголовных правонарушениях за 2016 году количество правонарушений, уголовные дела о которых находились в производстве в отчетном периоде – 408775, в 2017 году 360429, в 2018 году – 332299, в 2019 году – 279041, и в 2020 году – 193232¹.

Сведения о количестве умышленных преступлений, повлекших смерть человека уголовные дела о которых находились в производстве в отчетном периоде за 2020 год – 1321 преступлений. Из них Убийство (ст.99 ч.1) - 595, Убийство (ст.99 ч.2) - 225, Убийство матерью новорожденного ребенка (ст.100) - 6, Убийство, совершенное в состоянии аффекта (ст.101) - 11, Убийство, совершенное при превышении пределов необходимой обороны (ст.102) - 12, Умышленное причинение тяжкого вреда здоровью (ст.106 ч.3) - 464, Причинение тяжкого вреда здоровью при превышении пределов необходимой обороны (ст.112 ч.2) - 8, Приготовление, покушение на убийство (ст.24 ч.1, ст.24 ч.3, ст.99 УК) - 219, Причинение смерти по неосторожности (ст.104) 89, Доведение до самоубийства (ст.105) - 473 [2].

Сведения о количестве уголовные правонарушения против собственности за 2020 год – 144903, из их Мелкое хищение (ст.187) - 14806, Кража (ст.188) - 78101, Скотокрадство (ст.188-1) - 2849, Присвоение или растрата вверенного чужого имущества (ст.189) - 2407, Мошенничество (ст.190) - 38875, Грабеж (ст.191) - 3719, Разбой (ст.192) - 314, Хищение предметов, имеющих особую ценность (ст.193) - 1, Вымогательство (ст.194) - 379, Причинение имущественного ущерба путем обмана или злоупотребления доверием (ст.195) - 396, Приобретение или сбыт имущества, заведомо добытого преступным

путем (ст.196) - 403, Транспортировка, приобретение, реализация, хранение нефти и нефтепродуктов, а также переработка нефти без документов, подтверждающих законность их происхождения (ст.197) - 98, Нарушение авторских и (или) смежных прав (ст.198) - 23, Нарушение прав на изобретения, полезные модели, промышленные образцы, селекционные достижения или топологии интегральных микросхем (ст.199) - 0, Неправомерное завладение автомобилем или иным транспортным средством без цели хищения (ст.200) - 1879, Нарушение вещных прав на землю (ст.201) - 1, Умышленное уничтожение или повреждение чужого имущества (ст.202) - 482, Умышленное уничтожение или повреждение предметов, имеющих особую ценность (ст.203) - 0, Неосторожное уничтожение или повреждение чужого имущества (ст.204) - 170.

Началом досудебного расследования является регистрация заявления, сообщения об уголовном правонарушении в Едином реестре досудебных расследований либо первое неотложное следственное действие. О начале досудебного расследования в течение суток уведомляется прокурор. Не подлежат регистрации заявления, сообщения или рапорт об уголовном правонарушении: 1) в которых отсутствуют сведения о нарушениях действующего законодательства, об ущербе, о существенном вреде либо незаконном доходе, невыполнении, ненадлежащем выполнении профессиональных обязанностей медицинским или фармацевтическим работником, неоказании медицинской помощи больному лицом, обязанным ее оказывать, нарушении порядка проведения клинических исследований и применения новых методов и средств профилактики, диагностики, лечения и медицинской реабилитации, подтвержденные актами проверок, ревизий, аудита и другими, когда их наличие является обязательным признаком уголовного правонарушения; 2) о нарушениях, основанных на неисполнении или ненадлежащем исполнении гражданско-правовых сделок, совершенных в письменной форме и не признанных судом действительными, мнимыми или притворными.

Требования, указанные в пунктах 1) и 2) части первой настоящей статьи, не распространяются на случаи подачи коллективных, многочисленных заявлений о недобросовестном исполнении договорных обязательств.

1. В случаях, предусмотренных частью первой статьи 184 УПК, прокурор, следователь, дознаватель, орган дознания до регистрации заявления и сообщения об уголовном правонарушении производят неотложные следственные действия по установлению и закреплению следов уголовного правонарушения. Одновременно они обязаны принять меры к регистрации заявления и сообщения об уголовном правона-

рушении в Едином реестре досудебных расследований, в том числе с использованием средств связи. Досудебное расследование обязательно по всем заявлениям, сообщениям об уголовных правонарушениях, за исключением дел частного обвинения. При наличии в поступившем заявлении, сообщении сведений о признаках административного правонарушения либо дисциплинарного проступка обращение в течение трех суток передается сопроводительным письмом в соответствующий уполномоченный государственный орган или должностному лицу. При наличии в поступившем заявлении, сообщении сведений, по которым уголовное преследование осуществляется в частном порядке, материалы направляются в соответствующий суд по подсудности, о чем уведомляется заявитель.

Производство неотложных следственных действий не препятствует рассмотрению заявления, сообщения в порядке, предусмотренном частями четвертой и пятой настоящей статьи.

Поводами к началу досудебного расследования служат достаточные данные, указывающие на признаки уголовного правонарушения, при отсутствии обстоятельств, исключающих производство по делу, а именно: 1) заявление физического лица либо сообщение должностного лица государственного органа или лица, выполняющего управленческие функции в организации, об уголовном правонарушении либо безвестном исчезновении лица; 2) явка с повинной; 3) сообщения в средствах массовой информации; 4) рапорт должностного лица органа уголовного преследования о подготавливаемом, совершаемом или совершенном уголовном правонарушении.

При наличии повода к осуществлению досудебного расследования дознаватель, орган дознания, начальник следственного отдела, следователь, прокурор в пределах своей компетенции и порядке, установленном настоящим Кодексом, своим постановлением принимают уголовное дело в производство, за исключением случаев, предусмотренных абзацами вторым и третьим части первой статьи 185 УПК.

В случае, когда по делу, расследуемому по поводу, предусмотренному пунктом 1) части первой настоящей статьи, установлены в отношении безвестно исчезнувшего лица данные, указывающие на признаки совершения уголовного правонарушения, деяние квалифицируется по соответствующей статье Уголовного кодекса Республики Казахстан¹.

Порядок приема и регистрации заявления, сообщения или рапорта об уголовных правонарушениях, а также порядок ведения Единого реестра досудебных расследований определяются Генеральным Прокурором Республики Казахстан.

¹ Уголовно-процессуальный кодекс Республики Казахстан от 4 июля 2014 года № 231-V ЗРК // «Казахстанская правда» от 10.07.2014 № 133 (27754); «Егемен Қазақстан» 10.07.2014 ж. № 133 (28357).

Целью создания учетов является обеспечение потребностей подразделений ОВД при выполнении возложенных на них функций. Создание (формирование) представляет собой деятельность по систематизации и накоплению информации об объектах учета. Учеты включают в себя: классификацию учетов по функциональному (оперативный, оперативно-справочный, криминалистический, розыскной, регистрационный учеты) и объектовому признакам (учет лиц, учет преступлений (правонарушений), учет предметов); основание и сроки постановки, корректировки и снятие с учета; степень секретности хранимой и обрабатываемой информации в учетах; структурное подразделение, заполняющее учетные документы для постановки, корректировки и снятия с учета; структурное подразделение, осуществляющее постановку, корректировку и снятие с учета; структурное подразделение, в компетенцию которого входит техническое сопровождение и администрирование информационных систем; уровень формирования учетов - регионально и/или централизованно; вид формирования учетов - картотечно, журнально, информационная система; виды (формат) учетных документов при формировании картотек и/или информационных систем; порядок и сроки проведения сверок; сроки хранения карточек, журналов, электронных информационных ресурсов; требование к информационной безопасности при вводе информации в картотеку, информационную систему. Использование учетов представляет собой комплекс мероприятий по проверке и сопоставлению результатов информации об объектах учета и объектах проверки. Использование учетов осуществляется путем: направления письменных запросов структурному подразделению ОВД, осуществляющему формирование учетов;) доступа к информационным системам с использованием средств аутентификации пользователей либо интеграционных механизмов.

При получении совпадения структурное подразделение, осуществляющее формирование учетов, письменно информирует: инициаторов постановки - при проверке объекта учета; инициаторов запроса - при обработке письменных запросов.

Сведения из учетов подлежат передаче структурным подразделением, осуществляющим формирование учетов, и использованию инициаторами запросов в соответствии с действующим законодательством Республики Казахстан¹.

Практика деятельности органов внутренних дел по предотвращению, выявлению и раскры-

тию уголовных правонарушений, розыску, задержанию и изобличению преступников позволяет сделать вывод о тесной связи между уровнем информационной поддержки мероприятий по борьбе с преступностью и их результативностью. Сегодня с помощью автоматизированных банков данных, различных учетов и т.п. в стране раскрывается свыше 72% уголовных правонарушений. Имеющаяся в автоматизированных учетах ИАЦ информация сосредоточена в системах АИПС «Контроль» в АИС «Специальные учеты, АИПС «Образ+», АДИПС «Папилон», АИПС «Трасология, Одоротека», АИПС Оружие, АИПС «Портрет».

Оперативно-криминалистический департамент является самостоятельным структурным подразделением Министерства внутренних дел Республики Казахстан. Основные функции: участие сотрудников Департамента в качестве специалистов в следственных действиях и оперативно-розыскных мероприятиях; анализ методов участия сотрудников криминалистических подразделений ОВД в следственных действиях и оперативно-розыскных мероприятиях. Оценка результативности использования республиканских и региональных криминалистических учетов, криминалистических средств и методов; выявление на основе анализа практических материалов и иных форм деятельности подразделений, условий, способствующих совершению преступлений, и разработка предложений по их устранению; выявление и обобщение передового опыта организации использования криминалистических средств, методов и их внедрение в деятельность служб и подразделений ОВД².

Р.С. Белкин отметил, что криминалистические учеты предназначены для оперативного информационного обслуживания раскрытия и досудебная расследования, а также предупреждения уголовных правонарушений. Информационной основой криминалистических учетов является сбор, накопление и анализ криминально значимых сведений о субъектах и предметах уголовных правонарушений и связанных с ними событиях. Централизованные криминалистические и розыскные учеты органов внутренних дел ведутся на республиканском уровне и местном (в ИЦ) и входят составной частью совместно с оперативно-справочными учетами в Межгосударственный информационный банк данных [2, с. 247].

Получение информации из централизованных учетов осуществляется путем обращения к ним с запросом. Полученная информация используется в следственной, оперативно-розыск-

¹ Приказ Министра внутренних дел Республики Казахстан от 8 сентября 2014 года № 577 «Об утверждении Правил создания, использования и совершенствования ведомственных и оперативных учетов» // «Юридическая газета» от 04.11.14 г. № 166 (2734); «Заң газеті» 04.11.14 ж. № 166 (2560).

² Приказ Министра внутренних дел Республики Казахстан от 29 июля 2014 года № 477 «Об утверждении Положений о департаментах, самостоятельных управлениях Министерства внутренних дел Республики Казахстан и организациях, подведомственных Министерству внутренних дел Республики Казахстан» // https://online.zakon.kz/document/?doc_id=31596285.

ной и криминалистической деятельности правоохранительных органов как ориентирующий и диагностический материал, а также в целях идентификации.

Учеты ИЦ содержат сведения:

- о лицах, привлеченных к уголовной ответственности за совершение уголовных правонарушений с характерными способами совершения;

- о событиях, связанных с нераскрытыми уголовными правонарушениями, и приметах лиц, подозреваемых или обвиняемых в их совершении;

- о похищенных вещах и документах, имеющих индивидуальные номера или характерные особенности, а также изъятых у задержанных и содержащихся под стражей лиц (если принадлежность их не установлена);

- об огнестрельном оружии (утраченном и выявленном);

- об автотранспорте (разыскиваемом или принадлежность которого не установлена);

- о похищенных и изъятых предметах, имеющих особую историческую, научную, художественную или культурную ценность;

- об огнестрельном оружии, находящемся у граждан и организаций по разрешению органов внутренних дел;

- о разыскиваемых лицах.

Виды используемых экспертно-криминалистических коллекций и картотек:

- фонотека голоса и речи лиц, представляющих оперативный интерес для учета и хранения речевой информации в целях установления личности подозреваемых в совершении уголовных правонарушений в ходе оперативно-розыскных мероприятий);

- картотеки поддельных документов, изготовленных полиграфическим способом. Зачастую уголовные правонарушения совершаются с использованием поддельных документов. В случае установления факта принадлежности изъятого и проверяемого документа к поддельным, ранее зарегистрированным в картотеке, инициатору запроса направляется информация с указанием времени и места изъятия, сведений об изготовителе поддельных документов (если это установлено));

- картотеки поддельных денег и ценных бумаг;

- коллекции пуль, гильз и патронов со следами оружия, изъятых с мест уголовных правонарушений, и утраченного (похищенного) оружия (пулегильзотеки).

Г.М. Савенко считает, что главная цель использования криминалистических учетов в досудебное расследование уголовных правонарушений заключается в качественном информационном обеспечении субъектов досудебное расследование актуально криминалистически значимой информацией об учитываемых объек-

тах, имеющих прямую причинно-следственную связь с событием уголовного правонарушения [3, с. 72].

Общей задачей, стоящей перед субъектами использования криминалистических учетов досудебного производства, является повышение эффективности информационного обеспечения оперативно-розыскной деятельности и деятельности по уголовным делам.

К частным задачам относится: установление: лиц, объектов, оставивших следы на местах уголовных правонарушений; принадлежности следов, изъятых по нескольким преступлениям прошлых лет, одному и тому же неустановленному лицу; фактов использования одного и того же объекта при совершении нескольких уголовных правонарушений; личности неопознанных трупов; лиц, подозреваемых в совершении уголовных правонарушений, и выявление фактов совершения нескольких уголовных правонарушений одним и тем же лицом; единого источника происхождения объектов, запрещенных законодательством к свободному обороту, по конструктивным и технологическим особенностям их изготовления; однородности отдельных компонентов ранее составлявших объект - предмет, в состав которого они входили.

В качестве источников получения актуально криминалистически значимой информации по уголовным правонарушениям рассматриваются: материалы приостановленных уголовных дел, в которых содержится информация о результатах проведенных исследований следов, предметов, веществ (объектов экспертно-криминалистических учетов) на стадии предварительного следствия; информационные массивы экспертно-криминалистических учетов; объекты учета и объекты проверки по ним, полученные в ходе проведения оперативно-розыскных мероприятий после приостановления уголовных дел.

Субъектами использования экспертно-криминалистических учетов являются следователи, дознаватели, сотрудники оперативных и экспертно-криминалистических подразделений, в том числе в составе внутриведомственных, межведомственных постоянно (временно) действующих следственно-оперативных и аналитических групп.

Использование источников актуально криминалистически значимой информации по преступлениям прошлых лет осуществляется их субъектами в рамках проведения комплекса совместных мероприятий организационного и оперативно-розыскного характера.

Заключение

Таким образом, представляется, что одним из действенных источников повышения эффективности процесса раскрытия и при досудебном производстве является тактически грамотное

использование криминалистически значимой информации, содержащейся в оперативно-криминалистических учетах ОВД МВД Казахстана.

Экспертно-криминалистические учеты следует рассматривать как подсистему криминалистической регистрации, объединенную общими и частными целями и задачами, а также

единой процедурой учета, способами и формами их сосредоточения, систематизации и обработки информации об объектах регистрации, ведущуюся в экспертно-криминалистических подразделениях для информационного криминалистического обеспечения процесса расследования и раскрытия преступлений.

СПИСОК ИСПОЛЬЗОВАННОЙ ЛИТЕРАТУРЫ:

1 Гаврилов Б.Я. Раскрываемость преступлений – вопросы теории и практики // Проблемы раскрытия нераскрытых преступлений прошлых лет: сб. матер. межвуз. науч. семинара. - М.: Академия управления МВД России, 2008. - С. 13-15.

2 Белкин Р.С. Курс криминалистики. - 3-е изд., доп. - М.: Юнити-Дана; Закон и право, 2001. - 837 с.

3 Савенко Г.М. Основные направления управленческой деятельности по раскрытию и расследованию преступлений прошлых лет // Проблемы раскрытия нераскрытых преступлений прошлых лет: сб. матер. межвуз. науч. семинара. - М.: Академия управления МВД России, 2008. - С. 72-73.

REFERENCES:

1 Gavrilov B.Ja. Raskryvaemost' prestuplenij – voprosy teorii i praktiki // Problemy raskrytija neraskrytyh prestuplenij proshlyh let: sb. mater. mezhvuz. nauch. seminar. - M.: Akademija upravlenija MVD Rossii, 2008. - S. 13-15.

2 Belkin R.S. Kurs kriminalistiki. - 3-e izd., dop. - M.: Juniti-Dana; Zakon i pravo, 2001. - 837 s.

3 Savenko G.M. Osnovnye napravlenija upravlencheskoj dejatel'nosti po raskrytiju i rassledovaniju prestuplenij proshlyh let // Problemy raskrytija neraskrytyh prestuplenij proshlyh let: sb. mater. mezhvuz. nauch. seminar. - M.: Akademija upravlenija MVD Rossii, 2008. - S. 72-73.

Сведения об авторе:

Приходько Ирина Сергеевна – Начальник отделения по исследованию проблем противодействия преступности и совершенствованию законодательства Научно-исследовательского центра Алматинской академии МВД Республики Казахстан имени М. Есбулатова, подполковник полиции, г. Алматы, ул. Утепова 29, 8 707 723 01 80, kp2001@inbox.ru.

Автор туралы мәліметтер:

Приходько Ирина Сергеевна – М. Есболатов атындағы Қазақстан Республикасы ІІМ Алматы академиясы ғылыми-зерттеу орталығының қылмысқа қарсы іс-қимыл мәселелерін зерттеу бөлімшесінің бастығы, Алматы қ, Өтепов көшесі 29, 8 707 723 01 80, kp2001@inbox.ru.

Information about the authors:

Prikhodko Irina Sergeevna-Head of the Department for Research on Problems of combating crime and improving Legislation of the Research Center of the Almaty Academy of the Ministry of Internal Affairs of the Republic of Kazakhstan named after M. Esbulatov of the Police, Almaty, ul. Utepova 29, 8 707 723 01 80, kp2001@inbox.ru.

МЕДИАЦИЯ В КАЗАХСТАНЕ И КИТАЕ

Аннотация: В последние десятилетия медиация развивается очень динамично и все больше воспринимается международным сообществом как универсальный надюрисдикционный способ разрешения споров, отвечающий вызовам современного мира, ставящего человека перед непростой задачей - найти баланс между глобализацией, неумолимо вторгающейся в жизнь как национальных сообществ, так и отдельных индивидов, и естественным стремлением человека к реализации личностных потребностей и интересов. В данной статье дан сравнительный анализ медиации в Казахстане и Китае. Медиация в Казахстане и КНР имеет много общего. Это цель, принципы и задачи, последовательность фаз переговорного процесса. Однако в Китае медиация зародилась намного раньше, и что на наш взгляд является наиболее важно, так то, что медиация в Китае входит в систему государственной исполнительной власти, полностью подчиняется государству, являясь государственным институтом. В Казахстане же медиация – самостоятельный институт, независимый от государства, от государственного правосудия и принуждения.

Ключевые слова: медиация, спор, примирение, переговоры.

ҚАЗАҚСТАН МЕН ҚЫТАЙДАҒЫ МЕДИАЦИЯ

Аннотация: соңғы онжылдықтарда медиация өте қарқынды дамып келеді және халықаралық қауымдастық қазіргі әлемнің сын - қатерлеріне жауап беретін дауларды шешудің әмбебап әдісі ретінде қабылдануда, ол адамды қиын міндет-жаһандану арасындағы тепе-теңдікті табу, ұлттық қауымдастықтардың да, жеке тұлғалардың да өміріне қол сұғу және адамның жеке қажеттіліктері мен мүдделерін іске асыруға деген табиғи ұмтылысы. Бұл мақалада Қазақстан мен Қытайдағы медиацияға салыстырмалы талдау берілген. Қазақстанда және ҚХР-да медиацияның ортақ тұстары көп. Бұл мақсат, принциптер мен міндеттер, келіссөздер процесінің кезеңдерінің дәйектілігі. Алайда, Қытайда медиация әлдеқайда ертерек пайда болды және біздің ойымызша, ең бастысы, Қытайдағы медиация мемлекеттік атқарушы билік жүйесіне кіреді, мемлекеттік институт бола отырып, мемлекетке толығымен бағынады. Қазақстанда медиация-мемлекеттен, мемлекеттік сот төрелігі мен мәжбүрлеуден тәуелсіз дербес институт.

Түйіндемесөздер: медиация, дау, татуласу, келіссөздер.

MEDIATION IN KAZAKHSTAN AND CHINA

Abstract: In recent decades, mediation has been developing very dynamically and is increasingly perceived by the international community as a universal, supra-jurisdictional way of resolving disputes that meets the challenges of the modern world, which puts a person in front of a difficult task - to find a balance between globalization, which inexorably invades the lives of both national communities and individual individuals, and the natural desire of a person to realize personal needs and interests. This article provides a comparative analysis of mediation in Kazakhstan and China. Mediation in Kazakhstan and China has a lot in common. This is the goal, principles and objectives, the sequence of phases of the negotiation process. However, in China, mediation originated much earlier, and what is most important in our opinion is that mediation in China is part of the system of state executive power, completely subordinated to the state, being a state institution. In Kazakhstan, mediation is an independent institution, independent from the state, from state justice and coercion.

Key words: mediation, dispute, reconciliation, negotiations.

Введение

Медиация имеет долгую историю во многих культурах и цивилизациях. Медиация существует так же давно, как существуют конфликты. Медиация издревле применялась при разрешении различных споров. Называлось это по-разному: «посредничество», «переговоры», «ходатайство», «предложение добрых услуг», «принуж-

дение к миру». Подобные методы разрешения споров использовались в тех случаях, когда переговоры заходили в тупик, и для достижения успеха нужно было заставить спорящие стороны понять и принять точки зрения друг друга. Многие, как европейские, так и восточноазиатские страны активно применяют этот способ разрешения конфликтов и в настоящее время.

С каждым годом сфера разрешения конфликтов при помощи медиации становится все шире и шире. Если раньше медиация разрешала в основном семейные конфликты, то теперь это и гражданские, и трудовые, и экономические правоотношения.

В Республике Казахстан медиация действует с 2011 года¹. Но, к сожалению, до сих пор не каждый гражданин Республики Казахстан знает, и многие, возможно, даже и не слышали о медиации, а кто-то и вовсе думает, что медиация – это род нейролингвистических упражнений.

В данной статье проведен сравнительный анализа медиации Казахстана и Китая.

Методы и материалы

Методологическую основу научной статьи составляет диалектический метод познания, а также специальные методы: сравнительно-правовой, исторический, метод системного анализа, логический, статистический, технико-юридический, метод экспертных оценок.

Результаты

В последнее время проблемам примирительных процедур уделяется значительное внимание.

На сегодняшний день накоплен значительный опыт интегрирования процедур примирения при содействии посредника в правовые системы различных государств. Во многих зарубежных странах медиация существует и применяется как особая форма урегулирования споров наряду и во взаимосвязи с судебным разбирательством. К сожалению, в отечественной юриспруденции данная практика остается малоизученной.

Предлагается введение «обязательной» досудебной медиации по отдельным категориям дел, так как в силу ментальности общества на первоначальном этапе развития этой примирительной процедуры она должна сочетать в себе как функции примирения, так и функции пропаганды альтернативной возможности защиты прав, свобод и законных интересов.

Обсуждение

В казахском обществе процедура медиации существовала еще издревле. Испокон веков существовала традиция разрешать конфликты с помощью уважаемых аксакалов и биев. В Китае применение медиации также имеет древнюю историю.

На официальном уровне медиация в Китае появилась после принятия закона КНР «О медиации» от 29.12.2007 г. (вступил в силу с 1 января 2008 г.)², а также закона КНР «О народном посредничестве» от 28.08.2010 г. (вступил в силу с 1 января 2011 г.)³. Следует отметить, Китай – это единственная страна в мире, где медиация (в китайской специфике конфликтология) закреплена в Конституции (ст. 111)⁴.

В Казахстане медиация введена Законом Республики Казахстан «О медиации» в 2011 г.

В соответствии со ст. 1 Закона РК «О медиации» медиация – это процедура урегулирования спора (конflikта) между сторонами при содействии медиатора (медиаторов) в целях достижения ими взаимоприемлемого решения, реализуемая по добровольному согласию сторон.

Согласно ст. 2 Закона КНР «О народной медиации» медиация – это деятельность комитетов народной медиации, осуществляемая путем убеждения, наставления и другими способами в целях содействия сторонам в заключении медиативных соглашений на основе равенства и согласия и разрешения споров среди населения.

И в Казахстане, и в Китае медиатор управляет переговорами таким образом, чтобы стороны пришли к наиболее выгодному соглашению, которое будет учитывать интересы всех конфликтующих сторон.

В Казахстане, как и в Китае, медиация возможна только при соблюдении четырех важных принципов:

- 1) добровольности участия сторон;
- 2) нейтральности, беспристрастности медиатора;
- 3) равноправия сторон в процессе медиации;
- г) конфиденциальности процедуры медиации.

Цель медиации также как и в Казахстане, так и в Китае одна – это разрешить конфликт мирным путем, добиться того, чтобы конфликтующие стороны сами пришли к верному решению, которое будет устраивать их обоих и не доведет конфликт до суда.

Процедура альтернативного урегулирования спора также в Казахстане и в Китае совпадает. Медиация состоит из следующих процедур:

- 1) Добровольное согласие всех участников конфликта на внесудебное (неюридическое) рассмотрение сути и причин настоящего конфликта.
- 2) Добровольный отказ всех участников конфликта от каких-либо предварительных условий и добровольное желание рассматривать данную проблему за столом переговоров.

¹ Закон Республики Казахстан от 28 января 2011 года № 401-IV «О медиации» // «Казахстанская правда» от 05.02.2011 г., № 42-43 (26463-26464); «Егемен Қазақстан» 2011 жылғы 8 ақпандағы № 39-40 (26442); Ведомости Парламента РК, 2011 г., № 2 (2579), ст. 27.

² Закон КНР «О медиации и арбитраже трудовых споров» от 29.12.2007 г. // <https://chinahelp.me/work/zakon-knr-o-mediatsii-i-arbitrazhe-trudoviyih-sporov>.

³ Закон КНР от 28 августа 2010 г. «О народной медиации» // http://www.8-926-145-87-01.ru/wp-content/uploads/2014/02/China_Peoples_Mediation_Law_2010_Russian_translation.pdf.

⁴ Конституция КНР от 04.12.1982 г. // https://chinalaw.center/constitutional_law.

3) Изучение посредником представленных материалов и информации, уяснение сути и причин конфликта (подготовка к переговорам).

4) Выяснение позиций и интересов каждой стороны по спорным проблемам и разработка плана (проекта) будущих переговоров (подготовка к переговорам).

5) Вступление. Медиатор быстро представляет участников переговоров, кратко разъясняет присутствующим ситуацию и определяет правила игры (начало переговоров).

6) Медиатор излагает примерную повестку дня, время, место, состав участников, их полномочия, примерные сроки окончания переговоров.

7) Вступительное слово участников. Участники переговоров или их полномочные представители излагают медиатору свой взгляд на проблему. Медиатор выслушивает каждого выступающего, уточняет, оценивает, смягчает острые акценты, указывает на преимущества и т.п. (основная часть переговоров).

8) Вырабатывает совместно со всеми несколько альтернативных вариантов решения проблемы. Помогает в обсуждении представленных альтернативных вариантов, публично и убедительно раскрывая их достоинства и недостатки.

9) Из альтернативных вариантов помогает выбрать наиболее приемлемый (то есть работающий) и показывает способы его реализации. Медиатор помогает выбрать взаимоприемлемое решение, но наилучший вариант отбирают участники переговоров. Медиатор обязательно его тестирует (оценивает).

10) Достижение мирового соглашения или примирения на основе отобранных заранее критериев. Обязательно его закрепляют в письменной или устной форме (окончание переговоров).

11) Медиатор и основные участники медиации оценивают достигнутое соглашение (завершающий этап переговоров).

12) Закрепляют в письменном или устном виде план реализации достигнутого соглашения [1 с. 57].

Несмотря на схожесть процедурных вопросов медиации, в Казахстане медиация все же слабо развита. И в данной связи мы полностью поддерживаем М.К. Сулейменова и А.Е. Дуйсенову, которые отмечают, «что ситуация с медиацией в Казахстане не так хороша, как это пытаются представить» [2].

В Китае же медиация является одним из популярных альтернативных способов разрешения конфликта.

Сегодня в Казахстане судебное разбирательство и иные юрисдикционные механизмы рассмотрения и разрешения гражданских дел

являются основными способами защиты нарушенных прав, свобод и законных интересов [3, с. 144]. Если в Казахстане граждане чаще всего обращаются в суд для разрешения спора, то китайцы стремятся избежать обращения в суд.

Также необходимо отметить, что в Китае деятельность услуг медиатора оплачивается из государственной казны. Соответственно и плата за медиацию и арбитраж трудовых споров, согласно китайскому законодательству, со спорящих не взимается. Полагаем, данное положение необходимо предусмотреть казахстанскому законодателью с целью дальнейшего развития института медиации в Республике Казахстан.

Заключение

Сегодня медиация рассматривается не только как альтернативный государственному суду способ разрешения споров, но и как способ поведения в конфликте, как культура позитивной коммуникации. Медиативный подход способствует совершенствованию коммуникативных способностей и является действенной формой профилактики конфликтности в обществе, что, безусловно, снижает социальное напряжение.

Медиация в Казахстане и КНР имеет много общего. Это и цель, и принципы, и задачи, и последовательность фаз переговорного процесса.

При этом медиация в Китае входит в систему государственной исполнительной власти, полностью подчиняется государству, являясь государственным институтом. В Казахстане же медиация самостоятельный институт, независимый от государства, от государственного правосудия и принуждения.

Особенностью современного института медиации в Казахстане является его незрелость, которая выражается слабым спросом на рынке из-за недостаточной информации о медиации, отсутствием достаточного количества медиаторов, слабой их подготовкой, отсутствием стажировок, отсутствием контроля за их деятельностью, слабыми связями с возможными потребителями примирительных технологий, недостаточным интересом государства.

Мы полностью можем согласиться с мнением М.И. Качайловой которая считает, для того чтобы медиация превратилась из необычного иностранного слова в эффективно работающий правовой механизм решения споров, необходимо создать условия для доверия граждан к этому институту. Корень недоверия предполагается в низкой правовой культуре общества, неразвитостью механизмов исполнения соглашений, заключаемых в процессе медиации и слабостью институтов гражданского общества [4, с. 26].

СПИСОК ИСПОЛЬЗОВАННОЙ ЛИТЕРАТУРЫ:

1 Марков С.М. Медиация – альтернативный метод разрешения конфликтов (споров) // Вестник Хабаровской Государственной Академии экономики и права. - 2010. - № 3. - С.42-59.

2 Сулейменов М.К., Дуйсенова А.Е. Быть ли независимой медиации в Казахстане? // https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=31636918#pos=0;0.

3 Дячук М.И. Медиация – потребность современности // Вестник Института законодательства РК. - №1 (55). - 2019. - С. 140-145.

4 Качайлова М.И. О перспективах развития медиации в России // Вопросы современной юриспруденции. - 2013. - № 32. - С. 26 – 30.

REFERENCES:

1 Markov S.M. Mediacija – al'ternativnyj metod razreshenija konfliktov (sporov) // Vestnik Habarovskoj Gosudarstvennoj Akademii jekonomiki i prava. - 2010. - № 3. - S.42-59.

2 Sulejmenov M.K., Dujsenova A.E. Byt' li nezavisimoy mediicii v Kazahstane? // https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=31636918#pos=0;0.

3 Djachuk M.I. Mediacija – potrebnost' sovremennosti // Vestnik Instituta zakonodatel'stva RK. - №1 (55). - 2019. - S. 140-145.

4 Kachajlova M.I. O perspektivah razvitija mediicii v Rossii // Voprosy sovremennoj jurisprudencii. - 2013. - № 32. - S. 26 – 30.

Сведения об авторе:

Рақымұлы Айтолды – докторант Высшей школы права «Әділет» Каспийского общественного университета, г. Алматы, пр. Достык 85 А, 8 705 666 60 63, aitoldy_001@mail.ru.

Автор туралы мәліметтер:

Рақымұлы Айтолды - Каспий қоғамдық университетінің «Әділет» Жоғары құқық мектебінің докторанты, Алматы қ, Достық даңғалы 85 А, 8 705 666 60 63, aitoldy_001@mail.ru.

Information about the authors:

Rakymuly Aitoldy - Doctoral student of the Higher School of Law «Adilet» of the Caspian University, Almaty, Dostyk Ave. 85 A, 8 705 666 60 63, aitoldy_001@mail.ru.

Г.Н. РАХИМОВА

Д.А.Қонаев атындағы Еуразиялық Заң Академиясы,
Алматы, Қазақстан
(gakku_almatycity@mail.ru)

ҚОҒАМНАН ОҚШАУЛАУМЕН БАЙЛАНЫСТЫ ЕМЕС ЖАЗАЛАРДЫҢ ҚОЛДАНЫЛУ МӘСЕЛЕЛЕРІ

Аннотация: Бұл мақалада автор қолданыстағы қылмыстық-атқару заңнамаға сәйкес қоғамнан оқшаулаумен байланысты емес жазалардың қолданылу негіздеріне және оны жүзеге асырудағы кейбір мәселелерді, оның ішінде шетелдік тәжірибеде қалай қолданылып жүргендігіне тоқталып, жаза түрлерін жан-жақты қарастырып, зерттеу жүргізеді.

Қоғамда жазаның орындалу мәселелеріне байланысты туындайтын сұрақтар өте көп, жазаның түрлері, тағайындалуы Қазақстан Республикасының Қылмыстық кодексінде айқын көрсетілгенмен, тәжірибе жүзінде жүйелі жүзеге асырылуында кемшіліктер кездесіп жатады. Осыған байланысты пробацация қызметін жүйелі жүргізу бағытына ұсыныстар берілді.

Қылмыстық атқару құқығының негізінде жазалардың орындалуы нәтижелі болуы үшін, шетелдік тәжірибені де зерделеуді қажет етеді. Мақалада автор осы бағытта бірнеше елдің пробацация қызметінің қалай жүзеге асырылып жатқандығын сөзге тиек етіп, көрсетіп отыр.

Түйіндемесөздер: жаза, қоғамнан оқшаулаумен байланысты емес жазалар, жазалау, пробацация, қылмыстық жазаны жүзеге асыру;

ВОПРОСЫ ПРИМЕНЕНИЯ НАКАЗАНИЙ, НЕ СВЯЗАННЫХ С ИЗОЛЯЦИЕЙ ОТ ОБЩЕСТВА

Аннотация. В данной статье автор подробно рассматривает и исследует основания применения наказаний, не связанных с изоляцией от общества в соответствии с действующим уголовно-исполнительным законодательством, и некоторые вопросы их осуществления, в том числе как они применяются в зарубежной практике.

В обществе существует большое количество вопросов, возникающих в связи с вопросами исполнения наказания, виды наказания, назначения которых четко обозначены в Уголовном кодексе Республики Казахстан, имеются недостатки в систематическом практическом осуществлении. В связи с этим даны рекомендации в направлении системного ведения службы пробацации.

Для того чтобы исполнение наказаний на основе уголовно-исполнительного права было результативным, необходимо изучение и зарубежного опыта. В статье автор показывает, как в этом направлении реализуется деятельность нескольких стран.

Ключевые слова: наказание, не связанное с лишением свободы, наказывание, пробацация, реализация уголовной ответственности.

ISSUES RELATED TO THE APPLICATION OF PUNISHMENTS NOT RELATED TO ISOLATION FROM SOCIETY

Abstract: In this article, the author examines in detail and explores the grounds for applying punishments that are not related to isolation from society in accordance with the current penal enforcement legislation, and some issues of their implementation, including how they are applied in foreign practice.

In the society, there are a large number of issues arising in connection with the execution of punishment, the types of punishment, the purpose of which is clearly indicated in the Criminal Code of the Republic of Kazakhstan, there are shortcomings in the systematic practical implementation. In this regard, recommendations are given in the direction of systematic management of the probation service.

In order for the execution of punishments on the basis of penal enforcement law to be effective, it is necessary to study foreign experience. In the article, the author shows how the activities of several countries are implemented in this direction.

Key words: non-custodial punishment, punishment, probation, implementation of criminal responsibility

Кіріспе

Әділқазылық мәселелерін шешуде жазалар жүйесін белгілеудің әдістемелік және тәжірибе-

лік елеулі маңызы бар. Оны әдістемелік маңызы сол - әрбір жазаның қолдану жағдайын, дәл шегін және тәртібін көрсетіп, олардың толық

тізімін беру арқылы қылмыспен күресте жазалау саясатының бірлігіне, сот қызметінде заңдылық принципін сақтауға қол жеткізе аламыз.

Ал оның тәжірибелік маңызы сол - онда жазаның түрлері бір жүйемен (ең жеңілінен бастап ең ауырына қарай) берілген, соның нәтижесінде сот заңға сүйене отырып, сот тәжірибесінің, қоғамдық көзқарасты және ғылыми ұсыныстарды ескеріп, сотталғанға ықпал жасаудың әртүрлі шараларын тиімді де ұтымды пайдалана алады.

Заңмен белгіленген жазалар жүйесінің маңыздылығы сонда - ол арқылы қай жазаның аса қатаң, ал қай жазаның онша қатаң емес екендігін анықтай аламыз. Бұл тек жаза тағайындалғанда ғана емес, жазаның өтелмеген бөлігін жазаның жеңіл түріне ауыстырғанда да керек. Заңдағы жазалар тізімі толық және жеткілікті. Соттың сотталушыға заңда қарастырылмаған жазаларды тағайындауына болмайды. Жазалар тізімінде көрсетілген әрбір жаза түрі мазмұны мен ауырлық деңгейіне, сотталушыға әсер ету жағдайына байланысты өзіндік ерекшеліктері бар. Жазалардың жеке-жеке түрлері көрсетілген нормаларда, олардың мазмұны, қолдану шарттары мен шектері көрсетілген.

Материалдар мен әдістер

Ғылыми мақаланың әдіснамалық негізін ғылыми танымның бірқатар жалпы ғылыми, жалпы, арнайы және жеке әдістері құрады. Бұл мақалада логикалық, диалектикалық, салыстырмалы құқықтық, жүйелік, ресми-құқықтық сияқты әдістер қолданылды.

Нәтижелері

Неғұрлым тиімді моделі пробацация қызметінің қызметкерлері мен қоғамдық ұйымдардың бағдарламаларын қоса алғанда, әлеуметтік-оңалту бағдарламалары мен үдерістері арасындағы тығыз өзара байланысты көздейтін дербес пробацация қызметін құру. Мұндай тәсіл пробацация қызметінің өзін Кадрлық қалыптастырудың және оны қаржыландырудың өзге де тәсілдері мен әдістерін енгізудің түбегейлі жаңа тәсілін талап етеді және қылмыстың алдын алу мәселелерінде органдар арасындағы рецидивті қылмыстың алдын алудың тиімділігіне ғана емес, салауатты бәсекелестікке ықпал ететін болады. Біздің ойымызша, арнайы орган құру пробацация қызметін қылмыстық-атқару жүйесінен бөлуге мүмкіндік береді, ол бүгінгі күні өз функцияларын ұстау бойынша пенитенциарлық жүйе мекемелерінен босатылған адамдарды қайта әлеуметтендіруге, әлеуметтік бейімдеу мен оңалтуға нақты көмек көрсете алмайды.

Талқылау

¹ Қазақстан Республикасының Қылмыстық-атқару кодексі 2014 жылғы 5 шілдедегі № 234-V ҚРПЗ // Қазақстан Республикасы Парламентінің Жаршысы, 2014 ж., № 17, 91-құжат

Қазақстан Республикасы қылмыстық-атқару заңнамасының мақсаттары әлеуметтік әділдікті қалпына келтіру, сотталғандарды түзеу, сотталғандардың да және өзге адамдардың да жаңа қылмыстық құқық бұзушылықтар жасауының алдын алу болып табылады¹.

Қылмыстық жаза түсінігінің өзі ғалымдар арасында әр түрлі пікір қалыптастырған И.Я. Фойницкий жаза ұғымын қарастыра отырып, «жаза-бұл қылмыстық әрекетті жасаушыға қолданылатын мәжбүрлеу... жазаны мәжбүрлеу-жазаланушыға қандай да бір айыру немесе азап шегуге уәде беру; сондықтан кез-келген жаза жазаланушыға тиесілі қандай да бір игілікке-оның мүлкіне, бостандығына, ар - намысына, құқықтық қабілетіне, дене тұтастығына, кейде тіпті оның өміріне қарсы бағытталған» деп тұжырымдайды [1, 29 б.].

Н.С. Таганцев «Жаза, артықшылықтардан немесе құқықтардан айыру немесе шектеу ретінде, адам өмірінің жалпы жағдайлары тұрғысынан, оған қалай қарайтынына және оны қалай сезінетініне қарамастан азаптың орташа сезімін ұғындырады» деп атап өтті [2, 117 б.].

А.Ф.Кистяковский, жазаның келесі белгілерін ерекше атап өтеді:

- 1) бұл қылмыскерге қатысты үкім бойынша қабылданатын шаралар;
- 2) олар оған азап шегеді және оған тиесілі түрлі игіліктер мен құқықтардан айырылады;
- 3) жаза қылмыстың тікелей салдары болып табылады;
- 4) жасалған соққының көрінісі; мүдделері қылмыспен ауыратын қоғам тарапынан реакция болып табылады [3, 696 б.].

С.П. Мокринский қылмыстық жазаны қарастыра отырып, қылмыстық жаза ұғымын сипаттайтын екі белгіні көрсетеді:

- 1) қылмыстық жаза-азаптауға мәжбүрлеу актісі;
- 2) азап шеккен субъектінің құқықтық қасиеті [4, 3 б.].

В.В. Есипов жаза ұғымын зерттей отырып, жаза тек күрес шарасы емес, әлеуметтік мәжбүрлеу және көмек шарасы екенін атап өтті [5, 290 б.]. С.В.Познышев, «Қылмыстық жаза — бұл белгілі әрекеттердің қолайсыз салдары ретінде заңмен тағайындалған, осы әрекеттердің сипатына, атап айтқанда, актердің шарапына сәйкес келетін және «in concreto» немесе мемлекеттік биліктің сот органдарымен белгіленген тәртіппен немесе ерекше жағдайларда мемлекет басшысымен анықталатын адамға мәжбүрлі әсер ету. Қысқаша айтқанда, жаза-бұл жалғандықтың заңды салдары, оның ішкі және сыртқы жағына сәйкес келеді және кейбір жағдайларда мемлекеттік биліктің сот органдары немесе мемлекет басшысы анықтайды» [6, 334 б.].

Жаза түрлерін топтастырудың басқа да түрлері бар. Қылмыстық құқық бұзушылық жасады деп танылған адамдарға келесі негізгі жазалар қолданылуы мүмкін.

Осы жазалар тізімі Қазақстан Республикасының Қылмыстық кодексінің¹ 40- бабында көрсетілген:

1. айыппұл;
2. қоғамдық жұмыстарға тарту;
3. түзеу жұмыстары;
4. қамаққа алу;
5. бас бостандығын шектеу;
6. бас бостандығынан айыру;
7. өлім жазасы қолданылуы мүмкін.

Аталған негізгі жазалардың ішінде қоғамнан оқшаулауға жатпайтын жазалар:

1. айыппұл;
2. қоғамдық жұмыстарға тарту;
3. түзеу жұмыстары;
4. бас бостандығын шектеу;

Қылмыстық заңнамада қарастырылған жазалар кейбір белгілері бойынша жіктеледі:

1) Тағайындау тәртібі бойынша: негізгі және қосымша жазалар тағайындалады. Негізгі жаза – бұл жазалар тек дербес қолданылады және басқа жазалармен қоса тағайындалмайды. Оларға: айыппұл, түзеу жұмыстары, бас бостандығын шектеу, бас бостандығынан айыру, өлім жазасы жатады. Заң әдебиетінде және Қазақстан Республикасының қолданыстағы заңнамаларында қосымша жазаның біртекті ұғымы қалыптаспаған, қылмыстық заңнама негізгі жазамен бірге қосымша жазалардың бекітумен шектеледі. Осыған байланысты қылмыстық құқықтағы жаза, оның ішінде қосымша жаза қылмыс істеп сот үкімімен кінәлі деп танылған тұлғаға құқықтары мен бостандықтарын шектеу жолымен жеке тұлғаның құқықтары мен бостандықтарын, қоғамдық қауіпсіздік, Қазақстан Республикасының Конституциялық құрылымын қылмыстық қолсұғушылықтан қорғау, бейбітшілік пен адамзат қауіпсіздігін қамтамасыз ету мақсатында қолданылатын қылмыстық ықпал етудің құралы ретінде ұғыну ұсынылады. Қосымша жаза – тек негізгі жазаларға қосымша ретінде қолданылады және дербес тағайындалмайды. Қосымша жаза оның күшеюі үшін жазаны максималды түрде жекешелендіріп, қоғамдық қауіптілік дәрежесі мен сипатынан шыға отырып негізгі жазаға қосылады. Қосымша жаза негізгі жазаға қарағанда қатаңырақ болмауы тиіс, сонымен қатар негізгі жазаның түрімен бірдей бола алмайды. Негізгі жазаның жазалау элементтерімен ұқсас болып келетін қосымша жазаларды қолдануға болмайды. Қосымша жазаларға: арнаулы, әскери немесе құрметті атағынан, сыныптық шенінен, дипломатиялық дәрежесінен, біліктілік сыныбынан және мемлекеттік наградаларынан айыру, мүлкін тәркілеу, белгілі бір лауазымды атқару неме-

се белгілі бір қызметпен айналысу құқығынан айыру, шетелдікті немесе азаматтығы жоқ адамды Қазақстан Республикасының шегінен тысқары жерге шығарып жіберу қолданылуы мүмкін сияқты жаза түрлері жатады.

Негізгі жазалар да, қосымша жазалар да Қылмыстық кодекстің Ерекше бөліміндегі баптардың санкциясында анық көрсетілген жағдайда тағайындалады. Негізгі жаза мен қосымша жазаның өзара байланысуы жазаның жекешелену қағидасының жүзеге асуына және жазаның мақсатына жетуге әрекет жасайды.

2) Тағайындалатын субъектілеріне байланысты – жалпы, яғни кез келген тұлғаларға қолданылуы мүмкін және арнайы, яғни сотталушылардың қатаң шектелген ортасына қолданылады. Мысалы, жалпы жаза бас бостандығын айыру, ал арнайы жаза қамаққа алу әскери қызметшілер үшін гаупвахтада өтеді.

3) Мерзімін анықтау мүмкіндігі бойынша – тез және біржағдайлық.

Тез деп соттың шешімімен анықталған максималды және минималды уақыты көрсетілген жазаларды айтамыз. Оларға белгілі бір лауазымды атқару немесе белгілі бір қызметпен айналысу құқығынан айыру, түзеу жұмыстары, бас бостандығынан айыру жазалары жатады. Біржағдайлық деп мерзімі көрсетілмеген жазаларды айтамыз, оларға айыппұл, арнаулы, әскери немесе құрметті атағынан, сыныптық шенінен, дипломатиялық дәрежесінен, біліктілік сыныбынан және мемлекеттік наградаларынан айыру және өлім жазасы жатады.

4) Сотталушыға қолдану барысында жасаған қылмысының қоғамға қауіпті сипаты бойынша, жаза а) бас бостандығын шектеу мен бас бостандығынан айыру жазаларымен байланысты емес (айыппұл, белгілі бір лауазымды атқару немесе белгілі бір қызметпен айналысу құқығынан айыру және т.б.); б) бас бостандығын шектеу мен бас бостандығынан айыру жазаларынан тұратын жазалар (бас бостандығын шектеу мен бас бостандығынан айыру жазалары).

Негізгі және қосымша жазаларды дұрыс үйлестіре білу, оны даралап көрсету қағидасы дәйекті түрде жүзеге асыруға, жазаның мақсатына жетуге көмектеседі, осыған байланысты соттар үкім шығарған кезде әр іс бойынша, әсіресе, ауыр, аса ауыр, сыбайлас жемқорлық қылмыстар жасаған адамдарға қосымша жаза қолдану қажеттілігі мәселесі қаралғаны өте орынды.

Қылмыстық жаза – қылмыс жасаған тұлғаға соттың үкімімен қолданылатын, заңмен анықталған мемлекеттің мәжбүрлеу шарасы болып табылады. Жазасыз қылмыс түсінігінің өмір сүруі мүмкін емес және керісінше қылмыссыз қылмыстық жаза болуы мүмкін емес [7, 96 б.].

Жалпы жаза түрінің жүйесі және жазаның әрбір жеке түрі көптеген тәсіл арқылы

¹ Қазақстан Республикасының Қылмыстық кодексі Қазақстан Республикасының Кодексі 2014 жылғы 3 шілдедегі № 226-V ҚРЗ // Қазақстан Республикасы Парламентінің Жаршысы, 2014 ж., № 13-І, 83-құжат.

сотталғанға ықпал жасау мүмкіндігін береді, сол тәсілдер арасынан сот ең орынды шараны таңдап ала алады. Осы жүйеге сәйкес соттар ауыр және аса ауыр қылмыс жасаған адамдарды қоғамнан оқшаулайды, қылмыстың қауіптілігі онша ауыр емес немесе ауырлығы орташа қылмыс жасаған адамдарға қатысты қоғамнан оқшаулаумен байланысты емес жазаларды қолдануы мүмкін.

Қоғамнан оқшаулаумен байланысты емес жазаларды жүзеге асыруда пробацация институтының қызметіне жүгінеміз. Қазақстан Республикасындағы Пробацация институты олардың қылмыстық құқық бұзушылықтар жасауының алдын алу мақсатында санаттары заңмен айқындалған адамдардың мінез-құлқын түзетуге бағытталған қызмет түрлерінің және бақылау және әлеуметтік-құқықтық сипаттағы жеке айқындалатын шаралардың жүйесін ұсынады. Пробацация біздің құқықтық жүйеміз үшін қылмыстық және қылмыстық-атқару құқығының нормаларын іске асырудың жаңа нысаны болды.

ҚР Заңына сәйкес «Пробацация туралы» институт әртүрлі қырларынан қарастырылады.:

1. Қылмыстық жаза түрі (ҚР ҚК 44-бабы бас бостандығын шектеу);

2. Жазаны орындау жүйесі (бас бостандығынан айыруға байланысты емес жазалар);

3. Әлеуметтік-құқықтық бақылау нысаны;

4. Сотталушыны түзеу процесі;

5. Қылмыстың алдын алу шарасы және сотталғандарды қайта әлеуметтендіру құралы.

Пробацация қызметіне қызығушылық бірінші кезекте, оның қоғамнан оқшаулауға байланысты емес жазаларды орындау функциясына байланысты, екіншіден, құқық бұзушылық жасаған адамдарды қайта әлеуметтендіруге және бейімдеуге көмек көрсетуге байланысты туындайды.

Мемлекет қабылдаған қылмыстық саясатты реформалау және ізгілендіру саласындағы шараларға байланысты түрме халқының төмендеуі орын алуда. Бүгінгі күні Қылмыстық-атқару жүйесі мекемелерінде ұсталатын адамдар саны 29913 (2018 жылы-35000 адам, 2017ж. -36343 адам).

Түрме халқының төмендеу үрдісі пробацация қызметінің есептері бойынша өткен сотталғандар санының көбеюіне себепші болды. Осылайша, пробацация қызметінің есебі бойынша өткен адамдар саны 2018 жылы 53000 асты (2019 жылы- 55000 астам және 2020 жылы 58000-нан астам) [8].

Қазақстан Республикасының Бас прокуратурасы жанындағы Құқықтық статистика және арнайы есепке алу жөніндегі комитетінің (бұдан әрі - ҚСЖАЕК) пробацация қызметінің қызмет бағыттары бойынша деректерін талдау төмендегідейді көрсетті:

1. Бас бостандығын шектеу.

2017 жылдан бастап бүгінгі күнге дейін бас бостандығын шектеу 840 жағдайда тағайындалды, 2017 жылы 139 жағдайда, 2018 жылы - 167,

2019 жылдың қыркүйегіне 673 жағдайда тағайындалды.

2. Қоғамдық жұмыстарға тарту.

2018 жылы қоғамдық жұмыстарға 37 адам тартылды, 2019 жылы 75 адам, 2020 жылғы қыркүйекте 151 адам болды.

3. Шартты сотталған адамдар, жазаны өтеу кейінге қалдырылған не шартты түрде мерзімінен бұрын босату қолданылған адамдар.

2018 жылы -176 адам пробацациялық бақылауда болды, 2019 жылы мұндай адамдар саны 241 болды, 2020 жылы осындай адамдардың жалпы саны 686 құрады [8].

Елде пробацациялық бақылауды жүзеге асыру 2014 жылғы ҚР Қылмыстық кодексімен, 2016 жылғы «Пробацация туралы» ҚР Заңымен, 2014 жылғы ҚР Ішкі істер министрінің бұйрығымен бекітілген пробацация қызметінің қызметін ұйымдастыру қағидаларымен регламенттеледі. Осы бақылаудың мәні қызметтің есепке алынған адамдарды жүйелі түрде бақылауды жүзеге асыруы тиіс.

Алайда қызметтердің жұмысын реттейтін қолданыстағы ережелер мен нормаларды бұзу орын алуда.

Пробацация қызметінің есебінде тұрған адамдардың іс материалдарын зерделеу негізінде (64 іс зерделенді) келесі бұзушылықтар анықталды.

1. 15-тен аса сотталғандарды уақытында есепке қоймау фактісі анықталды. Мысалы, 2018 ж. шілдеде азамат Р. сотталып, ол бойынша үкім қылмыстық-атқару жүйесі департаментіне тек 2018 жылдың қыркүйегінде ғана жіберілген.

2. Есепке алынғандарды тиісінше бақыланбауы, пробацация бақылауында болу тәртібінің бұзылуы. Мысалы, сотталғандар жазаны орындаудан жалтарады не шартты түрде соттау, жазаны мерзімінен бұрын шартты түрде өтеу шарттарын бұзады, бұл ретте оларды тиісінше бақылау жүзеге асырылмайды және уақтылы анықталмайды.

3. Есепке алынған адамдарды іздеу кеш қалады немесе мүлдем жүзеге асырылмайды, сотқа ұсыным уақтылы жіберілмейді (есепке алынған адамдардың Қызметке 6 айдан аса белгі қоюға бармаған фактілері бар, бұл ретте олар ешқандай бастапқы іздестіру іс-шараларын жүргізбегендігін білдіреді).

4. Қызметтердің сотталғандарды жұмыстарды орындау үшін өз уақытында жібермеуі. Мұндай 18 жағдай тіркелген.

5. Тиісті бақылаудың болмауы және өз міндеттерін тиісінше орындамау себебі бойынша қайталанған қылмыстық құқық бұзушылықтар жасау фактілері ескерілмейді, қажетті алдын алу іс-шаралары уақтылы жүргізілмейді.

6. Жоғарыда көрсетілген адамдарға рецидив және қайта әлеуметтендіру тәуекелдерін төмендету бойынша әлеуметтік-құқықтық көмек көрсетудің жеке бағдарламалары жоқ.

7. Жергілікті атқарушы органдардың ҚР ҚАК 62-бабы нормаларының талаптарын тиісінше орындамауы осы адамдарды қайта әлеуметтендіру, бейімдеу және рецидивті қылмыстың алдын алу бойынша жүргізілген жұмыстың тиімсіздігі туралы пайымдауға негіз береді (негізі - есепте тұрған адамдардың атқарған жұмысы туралы құжаттар, мұндай адамдарды әлеуметтік бейімдеу жөніндегі бағдарламалар жоқ) [9].

Сондай-ақ, пробацация қызметтерінің материалдық-техникалық қамтамасыз етілуіне тиісті бақылауды жүзеге асыруды қиындатады, осы саладағы әлеуметтік дағдыларды жақсартуға бағытталатын пробацация қызметкерлері үшін біліктілікті арттырудың мамандандырылған курстарының болмауы.

Бұл институтты қолданудың тиімділігін шетелдік тәжірибені зерделемей бағалау мүмкін емес. Осыған байланысты, біз шет елдердің неғұрлым озат пробацация жүйесін талдадық:

Швеция. Швецияның ҚАЖ жүйесінде 8 мың адам жұмыс істейді, оның ішінде шамамен 1 мыңы пробацация қызметінде. Бас бостандығынан айыруға сотталғандардың саны «4500 адамды құрайды, оның ішінде шамамен 12 мың адам пробацация қызметінде есепте тұр». Бір инспекторға 30-40 адам келеді, ал мысалы, Қазақстанда 100-120 адам. Швецияның қылмыстық заңнама-сы жазаның 2 негізгі түрін көздейді:

1) ақшалай айыппұл;

2) бас бостандығынан айыру. Бірақ, әдетте, бас бостандығынан айыру тағайындалмайды.

Мерзімнің 2/3-ін өтегеннен кейін сотталғандар жазасын өтеу кезеңіндегі мінез-құлқына және басқа да мән-жайларға қарамастан шартты түрде мерзімінен бұрын босатуға ұсынылады. Осы сәттен бастап оларға әкімшілік қадағалау белгіленеді, оның кезеңінде пробацация қызметінің инспекторлары өз қызметін жүзеге асырады.

Англия. Әділет Министрлігі жанындағы құқық бұзушылармен жұмыс жөніндегі Ұлттық қызмет бар. 1991 жылғы қылмыстық Әділет туралы заң бойынша заңда жаза нақты айқындалмаған қылмыс туралы істі қарайтын сот Пробацация туралы бұйрық шығара алады. Сот шенеунік тарапынан қылмыскерді қадағалау «қажет» деген қорытындыға келген жағдайда ғана бұйрықты шығаруға болады. Сондай-ақ пробацация қызметтері қылмыс жасаған адамға жазалау шараларын қолдану туралы ұсынымдармен сотқа дейінгі баяндама жасайды.

АҚШ. Пробацация тағайындау мүмкіндігі федерация мен барлық Штаттардың заңнамасымен түрмеге қамауға балама ретінде көзделеді. Пробацация кез келген қылмыс үшін (А-1 класты фелонияны қоспағанда) және санкция 25 жыл мерзімге бас бостандығынан айыруды көздегеннің өзінде де тағайындалуы мүмкін. Кәдімгі пробацация кезінде агент 100-250 есепте тұрғандармен бір мезгілде, ал қарқынды қадағалау кезінде 20-

50 адаммен жұмыс істейді. Пробацация Әділет Министрлігі жанындағы сынақ мерзіміне берілген адамдарды бақылау қызметіне кіреді. АҚШ-тағы пробацация қызметінің негізгі функциясы - есепке алынған адамдарды бақылауда тұруы болып табылады.

Эстония. Пробацация (қылмыстық қадағалау) қызметі сот жүйесіне біріктірілген. Пробацация шенеуніктері (қылмыстық қадағалау бойынша) қылмыстық қадағалау бөлімдеріне біріктірілген, олар іс жүзінде 1-ші сатыдағы барлық соттардың құрамында жұмыс істейді. Қылмыстық қадағалау бөлімі жалпы басшылық пен бақылауды жүзеге асыратын сот төрағасына бағынады. Бөлімдер, әдетте, жергілікті жерлерде қызметтердің қолжетімділігіне кепілдік беретін бөлімшелері бар. Эстонияның пробацация қызметі түрмеге балама жазаларды қолдану үшін арнайы құрылған. Эстониядағы пробацация қызметінің негізгі қызметі жаңа қылмыс жасау қаупін анықтауға бағытталған. Бұл ретте қамқорлыққа алынушылармен олардың жаңа қылмыс жасауын болдырмау үшін шаралар жоспарланып отыр.

Сингапур. Пробацация қызметі қоғамдық даму және спорт министрлігінің құрамына кіреді, олардың негізгі функциялары сотталған адамдарды бақылау мен әлеуметтік бейімдеу болып табылады.

Пробацация институтының, шетелдік заңнаманың мәнін зерттеуді негізге ала отырып, пробацация қызметінің бірқатар негізгі функцияларын бөліп көрсетуге болады: белгілі бір адам үшін неғұрлым тиімді жаза түрін айқындауда сотқа көмек көрсету мақсатында құқық бұзушы туралы ақпарат жинау; шартты түрде сотталғандарға қатысты, жүкті әйелдер мен жас балалары бар әйелдерге, сондай-ақ шартты түрде мерзімінен бұрын босатылған азаматтарға қатысты жазаны өтеу кейінге қалдырылған кезде әлеуметтік-оңалту және бақылау; бас бостандығынан айыруға байланысты емес жазаларды орындау; қылмыстық жауаптылықтан босату кезінде сот қолданған қосымша міндеттер мен шектеулердің орындалуын бақылау; татуласу және әлеуметтік әділеттілікті қалпына келтіру рәсімдерін ұйымдастыру.

Қорытынды

ҚР-да пробацация институтының қолданылуына талдау жасай отырып, осы саладағы статистикалық деректерді, пробацациялық бақылаудағы адамдардың іс материалдарын, пробацациялық қызметтер қызметінің шетелдік оң тәжірибесін, оның ішінде рецидивті қылмысты азайту жөніндегі іс-әрекеттерін зерттей отырып, төмендегілерді ұсынамыз:

1. Пробацация қызметі қызметінің барлық бағыттары бойынша деректер жүйеленетін ҚС-жАЕК есебінің дербес нысанын қарастыру.

2. Осы саладағы толыққанды қызметті қамта-

масыз ету жөніндегі жалғыз орган болып табылатын пробацация қызметінің қызметіне уәкілетті органның бақылауын күшейту.

3. Пробацация қызметінің қызметін кәсіби және материалдық қамтамасыз етуді күшейту.

Қорытындылай келетін болсақ, қылмыстық құқықтағы жаза – бұл әлеуметтік құқықтық құбылыс. Жазаның әлеуметтік функциясы ретінде жазаны қылмыс жасаған тұлғаға қолданған кезде бұзылған қоғамдық тәртіпті қалпына

келтіріп, келтірілген зардаптың орнын толтырып, қылмыскерді жауапқа тарту арқылы қоғамдық қажеттілікті қанағаттандыру, қылмыстың жасалуына байланысты азаматтардың қорқыныш сезімі мен сенімсіздік күйін жойып, құқық қорғау органдарының адам мен азаматтың, қоғамдық ортаның және мемлекеттің мүдделерін қорғауына қабілеттері бар екеніне сенімдерін арттыруды түсіну керек.

ПАЙДАЛАНЫЛҒАН ӘДЕБИЕТТЕР ТІЗІМІ:

- 1 Фойницкий И.Я. Учение о наказании в связи с тюремоведением. - М.: Добросвет-2000; Городец, 2000. – 464 с.
- 2 Таганцев Н.С. Русское уголовное право в 2 ч. Часть 2. -М.: Изд-во Юрайт, 2020. - 446 с.
- 3 Кистяковский А.Ф. Элементарный учебник общего уголовного права. – Киев: Университетская типография, 1875. – Том 1. Общая часть. – 438 с.
- 4 Мокринский С.П. Наказания, его цели и предположения // Философия уголовного права. - СПб.: Изд-во Р. Асланова «Юридический центр Пресс», 2004. - С. 205-222.
- 5 Есипов В.В. Очерк русского уголовного права: Часть общая: Преступление и преступники. Наказание и наказуемые. – С.-Пб.: Тип. Н.В. Васильева, 1898. – 402 с.
- 6 Познышев С.В. Основные вопросы учения о наказании. - М., 1904. – 404 с.
- 7 Сайлибаева Ж.Ю. Виды наказаний по Уголовному кодексу Республики Казахстан // КазНПУ им. Абая. Вестник Серия «Юриспруденция». -№1(43). - 2016. – С.95-99.
- 8 Нурсейтова Т. Тюремное население Казахстана сократилось втрое // <https://www.zakon.kz>
- 9 Сведения Комитета по правовой статистике и специальным учётам Республики Казахстан // <https://qamqor.gov.kz>.

REFERENCES:

- 1 Fojnickij I.Ja. Uchenie o nakazanii v svjazi s tjur'movedeniem. - M.: Dobrosvet-2000; Gorodec, 2000. – 464 s.
- 2 Tagancev N.S. Russkoe ugovolnoe pravo v 2 ch. Chast' 2. -M.: Izd-vo Jurajt, 2020. - 446 s.
- 3 Kistjakovskij A.F. Jelementarnyj uchebnik obshhego ugovolnogo prava. – Kiev: Universitetskaja tipografija, 1875. – Tom 1. Obshhaja chast'. – 438 s.
- 4 Mokrinskij S.P. Nakazaniya, ego celi i predpolozheniya // Filosofija ugovolnogo prava. - SPb.: Izd-vo R. Aslanova «Juridicheskij centr Press», 2004. - S. 205-222.
- 5 Esipov V.V. Oчерk russkogo ugovolnogo prava: Chast' obshhaja: Prestuplenie i prestupniki. Nakazanie i nakazuemye. – S.-Pb.: Tip. N.V. Vasil'eva, 1898. – 402 s.
- 6 Poznyshev S.V. Osnovnye voprosy uchenija o nakazanii. - M., 1904. – 404 s.
- 7 Sajlibaeva Zh.Ju. Vidy nakazaniy po Ugovolnomu kodeksu Respubliki Kazahstan // KazNPU im.Abaja. Vestnik Serija «Jurisprudencija». -№1(43). - 2016. – S.95-99.
- 8 Nurseitova T. Tjurementoe naselenie Kazahstana sokratilos' vtroe // <https://www.zakon.kz>.
- 9 Svedenija Komiteta po pravovoj statistike i special'nym uchjotam Respubliki Kazahstan // <https://qamqor.gov.kz>.

Сведения об авторе:

Рахимова Гакку Нурлановна – докторант Евразийского юридического академии имени Д.А.Куняева, г. Алматы, ул. Курмангазы 107, 8 702 803 8873, gakku_almatycity@mail.ru

Автор туралы мәліметтер:

Рахимова Гакку Нурлановна – Д.А. Қонаев атындағы еуразиялық заң академиясының докторанты, Алматы қ, Құрманғазы көшесі 107, 8 702 803 8873, gakku_almatycity@mail.ru

Information about the authors:

Rakhimova Gakku Nurlanovna-Doctoral Student of the Eurasian Law Academy D.A.Kunaev, Almaty, Kurmangazy str.107, 8 702 803 8873, gakku_almatycity@mail.ru

Б.М. СЕЙТАКОВА

Алматинская академия МВД Республики Казахстан
имени М. Есбулатова, Алматы, Казахстан
(b.seytakova@academymvd.kz)

ОСОБЕННОСТИ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ СОТРУДНИКОВ ОРГАНОВ ВНУТРЕННИХ ДЕЛ

Аннотация: В статье рассматриваются особенности деятельности сотрудников органов внутренних дел. Согласно Закону «Об органах внутренних дел Республики Казахстан», «Органы внутренних дел (полиция) Республики Казахстан являются правоохранительным органом, призванным служить народу Казахстана и защищать права, свободы и законные интересы физических и юридических лиц, общества и государства от преступных и иных противоправных посягательств. Служба в органах внутренних дел - особый вид государственной службы». Значение органов внутренних дел подчеркивается тем обстоятельством, что министр внутренних дел назначается лично Президентом Республики Казахстан; Президент утверждает описание флага, знамени, символа МВД, знамен его подразделений.

Поскольку правоохранительным органам, в особенности, органам внутренних дел, принадлежит большая власть и они располагают значительными ресурсами и вооруженными сотрудниками для ее реализации, международное сообщество традиционно рассматривает вопросы их деятельности и поведения соответствующих должностных лиц в неразрывной связи с проблемами соблюдения прав человека.

Ключевые слова: профессиональный отбор; сотрудник органа внутренних дел, полиция, личные и профессиональные качества.

ІШКІ ІСТЕР ОРГАНДАРЫ ҚЫЗМЕТКЕРЛЕРІНІҢ ҚЫЗМЕТІНІҢ ЕРЕКШЕЛІКТЕРІ

Аннотация: Мақалада ішкі істер органдары қызметкерлері қызметінің ерекшеліктері қарастырылады. «Қазақстан Республикасының Ішкі істер органдары туралы» Заңға сәйкес, «Қазақстан Республикасының Ішкі істер органдары (полициясы) Қазақстан халқына қызмет етуге және жеке және заңды тұлғалардың, қоғам мен мемлекеттің құқықтарын, бостандықтарын мен заңды мүдделерін қылмыстық және өзге де құқыққа қарсы қол сұғушылықтардан қорғауға арналған құқық қорғау органы болып табылады. Ішкі істер органдарындағы қызмет-Мемлекеттік қызметтің ерекше түрі». Ішкі істер органдарының маңызына ішкі істер министрінің Қазақстан Республикасының Президенті жеке өзі тағайындауы мән-жайы баса көрсетіледі; Президент тудың, тудың, ИМ рәмізінің, оның бөлімшелері туларының сипаттамасын бекітеді.

Құқық қорғау органдары, әсіресе ішкі істер органдары үлкен билікке ие және оны жүзеге асыру үшін айтарлықтай ресурстар мен қарулы қызметкерлерге ие болғандықтан, халықаралық қауымдастық дәстүрлі түрде олардың қызметі мен тиісті лауазымды тұлғалардың мінез-құлқы мәселелерін адам құқықтарын сақтау проблемаларымен тығыз байланысты қарастырады.

Түйіндемесөздер: кәсіби іріктеу; ішкі істер органының қызметкері, полиция, жеке және кәсіби қасиеттер.

FEATURES OF EMPLOYEES ACTIVITIES INTERNAL AFFAIRS BODIES

Abstract: The article deals with the peculiarities of the activities of employees of the internal affairs bodies. According to the Law "On Internal Affairs Bodies of the Republic of Kazakhstan", "The internal affairs bodies (police) of the Republic of Kazakhstan are a law enforcement agency designed to serve the people of Kazakhstan and protect the rights, freedoms and legitimate interests of individuals and legal entities, society and the state from criminal and other illegal encroachments. Service in the internal affairs bodies is a special type of public service." The importance of internal affairs bodies is emphasized by the fact that the Minister of Internal Affairs is appointed personally by the President of the Republic of Kazakhstan; the President approves the description of the flag, banner, symbol of the Ministry of Internal Affairs, banners of its divisions.

Since the law enforcement agencies, especially the internal affairs agencies, have a great deal of power and have considerable resources and armed personnel to exercise it, the international community has traditionally considered the issues of their activities and the conduct of the relevant officials in an

inextricable connection with the problems of respect for human rights.

Key words: professional selection; employee of the internal affairs body, police, personal and professional qualities.

Введение

Деятельность сотрудников органов внутренних дел требует огромных физических и моральных затрат. Сотрудники различных служб и подразделений в силу своей профессиональной деятельности сталкиваются со многими трудностями. Это выражается в повышенной физической и психоэмоциональной нагрузке, необходимости в некоторых случаях применять меры принуждения — физическую силу, специальные средства, огнестрельное оружие. Это выражается также и в необходимости владения большим количеством оперативной информации, знании нормативных правовых актов и умении их применять. Это может быть связано с необходимостью ежедневного общения с большим количеством граждан, каждый из которых имеет свои психологические особенности. В соответствии с изложенным, сотрудник органов внутренних дел нуждается в правильной организации своей профессиональной деятельности, которая предусматривает правильную расстановку сил, материально-техническое обеспечение сотрудников, эффективную организацию работы, достойную и своевременную оплату труда и пр. Обязанность по организации деятельности возлагается на руководителей служб и подразделений и является одной из основных функций управления.

Материалы и методы

Методологической основой исследования научной статьи являются принципы системного и целостного подхода к изучению личности и индивидуальности, а также концепция многомерно-функциональной организации свойств личности и индивидуальности, реализованная в целом ряде исследований. Использовались методы теоретического анализа, наблюдение, опрос, анализ документов.

Результаты

В статье говорится о специфических особенностях деятельности сотрудников органов внутренних дел и о том, что именно они формируют профессиональное поведение сотрудника, о том, что сущность и специфика деятельности сотрудников МВД заключается в том, что зачастую простая исполнительная роль перетекает в нормотворчество своей деятельности каждым сотрудником.

Обсуждение

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.

Подготовку кадров для органов внутренних дел осуществляют организации образования Министерства внутренних дел и иные организации образования.

Первоначальная профессиональная подготовка, профессиональная переподготовка и повышение квалификации кадрового состава органов внутренних дел осуществляются в организациях образования Министерства внутренних дел, а также в других организациях образования и учреждениях. Сотрудники, военнослужащие и работники могут получать высшее, послевузовское и дополнительное профессиональное образование за пределами Республики Казахстан¹.

Президент Республики Казахстан Касым-Жомарт Токаев подчеркнул, что развитие и внедрение модели «сервисной» полиции осуществляется на всех уровнях работы полиции, в части неукоснительного соблюдения конституционных прав и свобод граждан, обеспечения правопорядка и борьбы с преступностью и тесного контакта с обществом. С учетом новых подходов в государственном управлении проводится изучение международного опыта для разработки методологии и апробирования принципов работы в условиях новой парадигмы и, главное, выработки казахстанской модели «сервисной» полиции.

Особое внимание Глава государства уделил кадровой политике. Он отметил, что в рамках Дорожной карты по модернизации полицейской службы вновь организованы ведомственные учебные заведения, усовершенствована работа по отбору сотрудников. «В полиции не должно быть места грубости и непрофессионализму. Здесь должны служить преданные своему делу люди с высоким уровнем подготовки. Государство и общество ожидают позитивных изменений. Стражи правопорядка должны быть примером для граждан», — указал Касым-Жомарт Токаев [1].

Согласно Дорожной карте, перед руководством органов внутренних дел поставлена задача по переводу полиции на новый формат работы с населением. Президентом Республики Казахстан предложено внедрить по примеру развитых стран новую модель «сервисной» полиции. В этих целях постановлением Правительства Республики Казахстан от 27 декабря 2018 года № 897 утверждена Дорожная карта по модернизации органов внутренних дел на 2019-2021 годы,

¹ Закон Республики Казахстан от 23 апреля 2014 года № 199-V ЗПК «Об органах внутренних дел Республики Казахстан» // www.adilet.kz.

которая закрепила фундаментальные основы для модернизации полиции в новом формате, отвечающем требованиям современности. Принятая Дорожная карта послужила фундаментом для продолжения кардинальных реформ в системе органов внутренних дел¹.

А.Сайтбеков, Н.Н. Хронио отметили, что связи на фоне отсутствия на протяжении нескольких лет конкурса при поступлении в ВУЗы МВД, постоянного наличия некомплекта в органах внутренних дел не может не тревожить тот факт, что остаются устойчивыми показатели увольнения специалистов, окончивших высшие специальные учебные заведения МВД. Некомплект в ОВД по состоянию на 1 января 2018-2020 годов. Количество уволенных сотрудников, окончивших вузы МВД. Выпускники ведомственных ВУЗов при отсутствии планомерной работы по адаптации молодых специалистов на службе не могут должным образом пройти процесс закрепления на службе и, как следствие, увольняются из органов внутренних дел. За трехлетний период (2017-2019 гг.) из органов внутренних дел уволилось 412 молодых специалистов. Доля уволенных сотрудников в соотношении с общим числом выпускников за указанный период составляет 2690 к 412, что равно 15,3 %. Как следует, цифровой показатель количества уволенных по отрицательным мотивам довольно стабилен – 42 (2017 г.); 41 (2018 г.), 45 (2019 г.). В процентном соотношении к количеству выпускников данный показатель соответственно равен – 42,2% (2017 г.), 26,1% (2018 г.), 28,4% (2019 г.). Количество выпускников и количество уволенных. Официальными причинами увольнений по убывающей являются: «по собственному желанию» (п.п. 5 п.1 ст. 80 ЗПК от 6.01.2011 г. №380-IV «О правоохранительной службе»), «за грубое нарушение служебной дисциплины», «за совершение проступка, дискредитирующего правоохранительные органы» (п.п. 12, 13 п. 1 ст. 80 ЗПК от 6.01.2011 г. №380-IV «О правоохранительной службе»), «в связи с переходом в установленном порядке на работу в другие государственные органы и организации» (п.п. 6 п. 1 ст. 80 ЗПК от 6.01.2011 г. №380-IV «О правоохранительной службе»), «в связи с отказом от занятия предложенной должности и истечением срока нахождения в распоряжении правоохранительного органа» (п.п. 17 п. 1 ст. 80 ЗПК от 6.01.2011 г. №380-IV «О правоохранительной службе»), «в связи с сокращением штатов» (п.п. 4 п. 1 ст. 80 ЗПК от 6.01.2011 г. №380-IV «О правоохранительной службе»), «по состоянию здоровья» (п.п. 3 п. 1 ст. 80 ЗПК от 6.01.2011 г. №380-IV «О правоохранительной службе»). Характеризуя уволенных сотрудников, необходимо подчеркнуть, что большинство сотрудников являлись представителями «ведущих» служб в полиции. Процентное соотноше-

¹ Постановление Правительства Республики Казахстан от 27 декабря 2018 года № 897 «Об утверждении Дорожной карты по модернизации органов внутренних дел на 2019-2021 годы» // <http://adilet.zan.kz>.

ние подразделений ОВД, где проходили службу уволенные сотрудники, выпускники вузов МВД с разбивкой за три года (2017-2018 гг.). Таким образом, наглядно видно, что лидером по количеству уволенных выступают следственные подразделения, затем сотрудники оперативных подразделений и административной полиции. Незначительное снижение уволенных сотрудников из следственных подразделений отмечается в 2019 году [2, с. 80].

Министр проинформировал Президента о результатах работы МВД в 2020 году и состоянии криминогенной обстановки. По словам министра, преступность сократилась на 37 процентов, существенно снизилось количество краж, разбоев, грабежей, хулиганств и изнасилований. Повысился уровень безопасности на улицах и в других общественных местах. Сократилось количество ДТП, а также травмированных и погибших в них граждан.

Токаев подчеркнул, что работу на этих направлениях необходимо держать на постоянном контроле.

Глава государства также заслушал отчет о результатах исполнения ранее данных поручений. Ерлан Тургумбаев доложил, что 2021 год в системе МВД объявлен Годом профилактики правонарушений, и подробно остановился на реализации проектов по реформированию органов внутренних дел. В частности, речь шла о внедрении сервисной модели работы, обеспечении принципа «полиции шаговой доступности», реформировании службы участковых инспекторов.

Кроме того, Президента ознакомили с проектами по цифровизации деятельности органов внутренних дел и с первыми результатами запуска мобильного приложения Police 102, позволяющего гражданам оперативно контактировать с полицией.

Касым-Жомарт Токаев акцентировал внимание на необходимости проведения качественной реформы, позволяющей достичь ощутимых результатов в повышении доверия граждан к полиции. Министр доложил о совершенствовании системы отбора кадров, утверждении новых квалификационных требований, формировании антикоррупционного иммунитета, усилении идеологической и имиджевой работы.

Отдельным блоком была представлена информация о модернизации уголовно-исполнительной системы и мерах по улучшению условий содержания осужденных, обеспечению их занятости, а также о введении в колониях сплошного видеонаблюдения.

Министр передал Президенту слова благодарности сотрудников за меры господдержки в виде повышения заработной платы и улучшения социального пакета.



По итогам встречи Глава государства дал ряд поручений, направленных на дальнейшее повышение уровня правопорядка в стране, укрепление доверия граждан к полиции и обеспечение эффективного противостояния современным вызовам и угрозам. Токаев также считает важным продолжить работу по цифровизации государственных услуг [3].

З.Д. Ермакова, Т.С. Салкибаев считает, что в работе указанных служб появляются новые ориентиры на решение первоочередных проблем, взаимодействие с гражданами, что напрямую влияет на уровень доверия общества к полиции, формирует общее мнение о её деятельности. Внедряемый подход предполагает приобретение полицейскими новых навыков, знаний, изменение отношения к работе [4, с.80].

Повышение эффективности деятельности сотрудника органа внутренних дел требует постоянного совершенствования форм и методов работы. Решение задач, возложенных на органы внутренних дел, возможно в том случае, если сотрудники ОВД будут организованы в соответствии с научными требованиями, будут учитывать все факторы, влияющие на трудовую деятельность, так как работник в течение рабочего времени учитывает характер и особенности каждого конкретного сотрудника.

Сформулированные наукой управления общие положения организации труда, такие как современные требования, включают: разработку и внедрение рациональных форм разделения труда и кооперации; совершенствование организации отбора, подготовки и обучения кадров; совершенствование организации и содержания рабочих мест; рационализацию трудового процесса, внедрение новейших методик и передового опыта; совершенствование регулирования труда; внедрение рациональных форм и методов материального и морального стимулирования труда; улучшение условий труда; укрепление трудовой дисциплины и развитие творческой активности. Те же положения могут применяться и к деятельности сотрудников полиции.

Л.Т. Культемирова отметила, что казахстанская модель правоохранительной службы, предусматривающая профессионализацию ее кадров, основана на реализации кадровой политики в соответствии с принципами меритократии и карьерного планирования, продвижения по службе с учетом квалификации и профессиональных компетенций. Заимствованная практика кадровых ротаций направлена на обеспечение, как эффективного использования профессионального управленческого опыта, так и профилактики коррупционных правонарушений. Конкурентоспособный кадровый корпус органов внутренних дел является гарантией профессиональной реализации государством своей главной задачи - обеспечение безопасности, прав,

свобод и законных интересов граждан. Службная карьера как важная составная часть системы мотивации, обеспечивает профессиональную и социальную самореализацию сотрудников органов внутренних дел в соответствии с уровнем квалификации и опытом работы. [5, с. 82].

Ценностные основания деятельности органов внутренних дел связаны с правовым определением общеэтических представлений о добре и необходимости служения ему, о ценности прав человека, гуманизме, справедливости, равенстве, свободе, законности, чести и достоинстве, совести, патриотизме, товариществе и взаимопомощи, мужестве и бескорыстии, благородстве и самопожертвовании, верности долгу, мастерстве и профессионализме, ориентирующие сотрудников органов внутренних дел на профессиональную деятельность по защите жизни и здоровья; прав и свобод человека и, гражданина, поддержанию общественного спокойствия, законности и правопорядка, проявляющуюся в единстве правосознания и обусловленного им правомерного поведения.

Правовая, культура сотрудников органов внутренних дел — это органическое единство правосознания, морального сознания, интеллектуального развития и правового воспитания, воплощающее меру и способ освоения ими знаний, оценок, убеждений, ценностей, относящихся к сфере действия права, отражение этих элементов в поведении, определяемом правовым статусом сотрудника, а также возможность на высоком уровне выполнять в публичных интересах конституционно значимые функции по защите прав и свобод человека и гражданина. Правовая культура сотрудников органов внутренних дел включает в себя следующие аспекты: информационный или познавательный, оценочный, диалектико-логический, профессионально-этический (когнитивный и регулятивный), поведенческий.

Профессиональные ценности сотрудников органов внутренних дел должны базироваться на фундаменте общенациональных казахстанских ценностей, таких как: духовность, верховенство нравственных интересов над материальными, вера и потребность в добре и справедливости при осуществлении профессиональной деятельности; соборность, воплощающая идею единения людей ради процветания своего Отечества; державность и государственность как основа социальной справедливости и нравственного авторитета власти; толерантность к другим обычаям, чувствам, мнениям, идеям, верованиям; патриотизм — жертвенность в служении Родине и своему народу.

Перечень особенностей деятельности сотрудников ОВД достаточно широк, и некоторые из них еще не описаны в литературе. Для полной систематизации конкретных особенностей, воз-

можно, еще нет достаточных оснований.

Основными особенностями профессиональной деятельности сотрудников ОВД являются:

- правовая регламентация (нормативность) профессионального поведения, принимаемых решений работников ОВД, профессионально участвующих в правоприменительной деятельности;

- властный, обязательный характер профессиональных полномочий должностных лиц ОВД;

- экстремальный характер правоохранительной деятельности;

- нестандартный, творческий характер труда;

- процессуальная самостоятельность и персональная ответственность;

Но уже сейчас можно выделить, по крайней мере, два больших блока или вида этих особенностей. В первую группу можно включить те характеристики данной профессии, которые определяют специфику общения сотрудников, коммуникативный аспект их деятельности. Во вторую группу можно отнести те особенности, которые связаны с действием фактора опасности, с виктимологическими аспектами службы.

Заключение

Таким образом, специфика деятельности сотрудника ОВД заключается в том, что ему часто приходится выходить из простой исполнительс-

кой позиции и заниматься нормотворчеством своей деятельностью. Он как управленец обязан формулировать нормы своего деятельностного акта: определять цель, план, программу своего труда и т.д. Это требует огромной и профессиональной, и общечеловеческой культуры. Каждый сотрудник органов внутренних дел обязан таким образом, обладать хорошо развитым профессиональным умением - быть управленцем своих действий, уметь предельно конкретизировать абстрактные нормы своего труда. Он должен обладать хорошо развитым и абстрактным, и конкретным мышлением, уметь работать в логике систематического уточнения абстрактных норм, в логике восхождения от абстрактного к конкретному.

Итак, деятельность сотрудников ОВД представляет собой требующий большого напряжения, терпения, добросовестности, знаний и высокой ответственности труд, основанный на строжайшем соблюдении норм закона. Важнейшая сторона профессиональной деятельности сотрудников ОВД - это работа с людьми, эффективное, психологически компетентное общение, межличностное взаимодействие. Рассмотрение особенностей статусно-ролевого поведения позволяет нам отметить особую значимость этого явления в профессиональной деятельности сотрудников ОВД.

СПИСОК ИСПОЛЬЗОВАННОЙ ЛИТЕРАТУРЫ:

1 Послание Президента Республики Казахстан К. Токаева «Конструктивный общественный диалог – основа стабильности и процветания Казахстана» от 2 сентября 2019 года // <https://www.akorda.kz/ru>.

2 Сайтбеков А., Хрони Н.Н. Переход на «сервисную» модель полиции в Казахстане // *Ғылым-Наука*. - №3 (66). – 2020. – С.80-86.

3 Отчет министра внутренних дел Е. Тургумбаева о ситуации в Казахстане // <https://www.akorda.kz/ru>.

4 Ермекова З.Д., СалкибаевТ.С. Деятельность полиции по взаимодействию в обществе // *Ғылым-Наука*. - №4. – 2019. – С. 80-85.

5 Культемирова Л.Т. Организационно-правовые основы формирования служебной карьеры сотрудников органов внутренних дел Республики Казахстан// *Ученые труды Алматинской академии МВД Республики Казахстан*. - №3 (64). - 2020. – С.82-88.

REFERENCES:

1 Address of the President of the Republic of Kazakhstan K. Tokayev "Constructive public dialogue-the basis of stability and prosperity of Kazakhstan" dated September 2, 2019 // <https://www.akorda.kz/ru>.

2 Saitbekov A., Khroni N. N. Transition to the "service" model of the police in Kazakhstan. - №3 (66). – 2020. - Pp. 80-86.

3 Report of the Minister of Internal Affairs E. Turgumbayev on the situation in Kazakhstan // <https://www.akorda.kz/ru>.

4 Ermekova Z. D., SalkibaevT. S. Police activity on interaction in society // *Gylym-Nauka*. – No. 4. – 2019. – p. 80-85.

5 Kultemirova L. T. Organizatsionno-pravovye osnovy formirovaniya obshchestvennoy karkernosti sotrudnikov organov internal affairs of the Republic of Kazakhstan // *Uchenye trudy Almatinskaya akademii MVD Respubliki Kazakstan*. - №3 (64). – 2020. – P. 82-88.

Сведения об авторе:

Сейтакова Ботакоз Макошовна – старший научный сотрудник отделения по исследованию проблем противодействия преступности совершенствованию законодательства Научно-исследовательского центра Алматинской академии МВД Республики Казахстан имени М. Есбулатова подполковник полиции, г. Алматы, ул. Утепова 29, 8 707 723 01 80, b.seytakova@aacademymvd.kz

Автор туралы мәліметтер:

Сейтакова Ботакоз Макошовна – М. Есболатов атындағы Қазақстан Республикасы ІІМ Алматы академиясы ғылыми-зерттеу орталығының қылмысқа қарсы іс-қимыл мәселелерін зерттеу бөлімшесінің аға ғылыми қызметкері полиция подполковнигі, Алматы қ, Өтепов көшесі 29, 87077230180, b.seytakova@aacademymvd.kz

Information about the authors:

Seitakova Botakoz Makoshovna-senior researcher of the Department for Research on problems of combating crime improving Legislation of the Research Center of the Almaty Academy of the Ministry of Internal Affairs of the Republic of Kazakhstan named after M. Esbulatov Lieutenant Colonel of the police, Almaty, ul. Utepova 29, 8 707 723 01 80, b.seytakova@aacademymvd.kz

Б.М. СЕЙТАКОВА

Научно-исследовательский центр Алматинской академии МВД Республики Казахстан
имени М. Есбулатова, Алматы, Казахстан
(b.seytakova@aacademymvd.kz)

ПРОФЕССИОНАЛЬНЫЙ ОТБОР НА СЛУЖБУ В ОРГАНЫ ВНУТРЕННИХ ДЕЛ

Аннотация: Статья посвящена профессиональному отбору на службу в органы внутренних дел Республики Казахстан. Профессиональный отбор на службу в органы внутренних дел – это часть процедуры набора сотрудников, существенно сокращающая число кандидатов на предлагаемую должность. Желание устроиться на определенную должность может возникнуть у достаточного числа кандидатов, но из них необходимо выбрать именно тех, кто наиболее соответствует предъявляемым требованиям по мнению кадровой службы на основе результатов собеседования, опроса, тестирования кандидата. В процессе психологического отбора проводится определение категорий профессиональной психологической пригодности кандидатов на службу. Определение категорий профессиональной психологической пригодности осуществляется путем проведения психологических и психофизиологических исследований (обследований), таких как тестирование, медицинские обследования с применением специализированных технических устройств и аппаратов, не наносящих ущерба жизни и здоровью людей и не причиняющих вреда окружающей среде, а также медицинских изделий.

Ключевые слова: профессиональный отбор; сотрудник органа внутренних дел, полиция, личные и профессиональные качества.

ІШКІ ІСТЕР ОРГАНДАРЫНА ҚЫЗМЕТКЕ КӘСІБИ ІРІКТЕУ

Аннотация: Мақала Қазақстан Республикасының Ішкі істер органдарына қызметке кәсіби іріктеуге арналған. Ішкі істер органдарына қызметке кәсіби іріктеу-бұл ұсынылатын лауазымға үміткерлер санын едәуір қысқартатын қызметкерлерді жалдау рәсімінің бөлігі. Белгілі бір лауазымға орналасуға ниет кандидаттардың жеткілікті санынан туындауы мүмкін, бірақ олардан кадр қызметінің пікірінше қойылатын талаптарға неғұрлым сәйкес келетіндерді әңгімелесу, сауалнама, кандидатты тестілеу нәтижелері негізінде таңдау қажет. Психологиялық іріктеу процесінде қызметке кандидаттардың кәсіби психологиялық жарамдылық санаттарын айқындау жүргізіледі. Кәсіби психологиялық жарамдылық санаттарын айқындау адамдардың өмірі мен денсаулығына зиян келтірмейтін және қоршаған ортаға зиян келтірмейтін мамандандырылған техникалық құрылғылар мен аппараттарды, сондай-ақ медициналық бұйымдарды қолдана отырып тестілеу, медициналық тексерулер сияқты психологиялық және психофизиологиялық зерттеулер (тексерулер) жүргізу арқылы жүзеге асырылады.

Түйіндемe сөздер: кәсіби іріктеу; ішкі істер органының қызметкері, полиция, жеке және кәсіби қасиеттер.

PROFESSIONAL SELECTION FOR SERVICE IN THE INTERNAL AFFAIRS BODIES

Abstract: The article is devoted to professional selection for service in the internal affairs bodies of the Republic of Kazakhstan. Professional selection for service in the internal affairs bodies is part of the recruitment procedure, which significantly reduces the number of candidates for the proposed position. A sufficient number of candidates may have a desire to get a job for a certain position, but from them it is necessary to choose exactly those who most meet the requirements according to the personnel service on the basis of the results of the interview, survey, testing of the candidate. In the process of psychological selection, the categories of professional psychological suitability of candidates for service are determined. The definition of categories of professional psychological fitness is carried out by conducting psychological and psychophysiological studies (surveys), such as testing, medical examinations with the use of specialized technical devices and devices that do not harm the life and health of people and do not harm the environment, as well as medical devices.

Key words: professional selection; employee of the internal affairs body, police, personal and professional qualities.

Введение

Кардинальные преобразования правоохранительных органов, начатые в начале 90-х годов прошлого столетия, крайне необходимы для обеспечения стабильности обстановки в обществе, безопасности личности и государства. Это определило необходимость качественного изменения системы кадрового обеспечения правоохранительных органов, в том числе профессионального психологического отбора (ППО) кандидатов на службу в органы внутренних дел (ОВД).

Первый Президент-Елбасы Республики Казахстан Н. Назарбаев в своем Послании народу Казахстана от 5 октября 2018 года подчеркнул, что нужны глубокие и качественные преобразования в работе правоохранительных органов. Безопасность является неотъемлемой частью качества жизни. Сотрудники органов внутренних дел находятся на «переднем фронте» борьбы с преступностью и защищают от нее граждан, нередко рискуя своими жизнями. В то же время общество ожидает коренного улучшения работы правоохранительных органов, в первую очередь полиции.

Поручаю Правительству совместно с Администрацией Президента принять «Дорожную карту по модернизации органов внутренних дел».

Старт реформам должен быть дан уже с 1 января 2019 года.

Во-первых, нужно оптимизировать штатную численность МВД, избавить полицию от несвойственных функций. Высвобождающиеся средства следует направить на повышение зарплат полицейских, решение их жилищных и иных социальных вопросов.

Во-вторых, необходимо утвердить новый стандарт полицейского и изменить систему карьерного продвижения, а также подготовки и отбора кадров через полицейские академии. Все сотрудники должны пройти переаттестацию. Службу продолжают только лучшие из них.

В-третьих, следует внедрить новые современные форматы работы с населением, кардинально изменить критерии оценки полиции. Нужно перевести работу полиции на сервисную модель. В сознании граждан должно укрепиться, что полицейский не карает, а помогает в трудной ситуации.

При городских и районных органах внутренних дел нужно создать комфортные условия для приема граждан по принципу ЦОНов.

Все города Казахстана необходимо обеспечить системами мониторинга общественной безопасности. Ключевыми параметрами оценки работы полиции должны стать уровень доверия со стороны общества и чувство безопасности у населения [1].

Материалы и методы

Методология научной статьи основывается на общенаучных принципах исследования, основных принципах отечественной психологической науки: принцип системности, детерминизма, единства психического, единства сознания и деятельности, единства субъективного и объективного, социального и биологического. Эмпирическая часть базируется на принципе комплексной диагностики социально-психологических качеств и индивидуальных особенностей личности.

Результаты

Эффективность профессионально-психологического отбора кандидатов на службу в органы внутренних дел во многом определяет успешность профессиональной деятельности сотрудников органов внутренних дел в целом, способствует повышению дисциплины среди сотрудников и снижению таких негативных явлений, как текучесть кадров, профессиональная деформация личности, развитие нервно-психических расстройств и случаев суицидального поведения.

Обсуждение

2020 году под председательством Касым-Жомарта Токаева состоялось расширенное заседание коллегии МВД, в ходе которого были рассмотрены итоги деятельности органов внутренних дел за 9 месяцев текущего года и ход исполнения поручений Президента.

В мероприятии приняли участие руководители служб МВД, территориальных департаментов полиции и участковые инспекторы из всех регионов страны. Перед совещанием Президент провел осмотр специальной техники, которой оснащены органы внутренних дел, а также ознакомился с работой центра оперативного управления департамента полиции Нур-Султана. Выступая перед полицейскими, Глава государства выразил признательность всем сотрудникам органов внутренних дел, добросовестно выполняющим свои обязанности в условиях пандемии коронавируса. Касым-Жомарт Токаев напомнил об опасности и рисках повседневной работы в системе МВД. Как было отмечено в речи, за годы Независимости при исполнении служебных обязанностей погибли 797 полицейских, 2 604 сотрудника получили тяжелые телесные повреждения [2].

Служба в ОВД относится к психологически крайне сложной профессиональной деятельности, сопровождающейся стрессовыми и экстремальными нагрузками и предъявляет повышенные требования к адапционным резервам личности. Это определяет целесообразность выделения при профессиональном отборе «группы риска» с точки зрения прогностически

возможных адаптационных нарушений, а также построения системы соответствующих критериев оценки профессиональной пригодности. Современный этап реформирования органов внутренних дел Республики Казахстан предъявляет новые требования к их сотрудникам, организации, содержанию и методике профессионального отбора и профессиональной подготовки. Повседневная деятельность сотрудников органов внутренних дел должна отличаться целеустремленностью, организованностью, высоким мастерством, способностью компетентно решать поставленные задачи.

Согласно закону об «ОВД», Органы внутренних дел, призванные служить народу Казахстана, в целях обеспечения общественной безопасности осуществляют следующие задачи: 1) профилактику правонарушений; 2) охрану общественного порядка; 3) борьбу с преступностью; 4) исполнение уголовных наказаний и иных мер уголовно-правового воздействия, а также административных взысканий; 5) предупреждение и ликвидация чрезвычайных ситуаций, обеспечение пожарной безопасности, организация гражданской обороны.

Подготовку кадров для органов внутренних дел осуществляют организации образования Министерства внутренних дел и иные организации образования. Первоначальная профессиональная подготовка, профессиональная переподготовка и повышение квалификации кадрового состава органов внутренних дел осуществляются в организациях образования Министерства внутренних дел, а также в других организациях образования и учреждениях. Сотрудники, военнослужащие и работники могут получать высшее, послевузовское и дополнительное профессиональное образование за пределами Республики Казахстан¹.

Согласно Закону о правоохранительной службе, к правоохранительным органам относятся органы прокуратуры, внутренних дел, антикоррупционная служба и служба экономических расследований, осуществляющие свою деятельность в соответствии с законодательными актами Республики Казахстан.

На службу в правоохранительные органы принимаются на добровольной основе граждане Республики Казахстан, достигшие восемнадцатилетнего возраста, способные по своим личным, моральным, деловым, профессиональным качествам, состоянию здоровья и физическому развитию, уровню образования выполнять возложенные на них должностные обязанности².

Порядок отбора кадров в ОВД определяется в соответствии с Перечнем должностей в органах

внутренних дел Республики Казахстан, замещаемых на конкурсной основе, Правилами проведения конкурса и стажировки при поступлении на службу в органы внутренних дел Республики Казахстан³.

Правила проведения конкурса и стажировки при поступлении на службу в органы внутренних дел Республики Казахстан разработаны в соответствии с пунктом 2 статьи 7 Закона Республики Казахстан «О правоохранительной службе» и определяют порядок и условия проведения конкурса при поступлении на службу в органы внутренних дел, а также порядок организации стажировки для кандидатов, поступающих на службу в ОВД.

Участником конкурса является гражданин Республики Казахстан, успешно прошедший тестирование на знание законодательства Республики Казахстан, включая оценку личных качеств в уполномоченном органе по делам государственной службы, медицинское и психофизиологическое освидетельствование, в том числе полиграфическое исследование, признанный военно-врачебной комиссией годным к службе и подавший необходимые документы в кадровую службу ОВД после опубликования объявления о проведении конкурса. До объявления конкурса: 1) граждане, впервые поступающие на службу в ОВД, за исключением поступающих на обучение в организации образования, проходят тестирование на знание законодательства Республики Казахстан, включая оценку личных качеств в уполномоченном органе по делам государственной службы; 2) кадровые службы ОВД при наличии в интегрированной информационной системе «Е-кызмет» сертификата о прохождении тестирования на знание законодательства Республики Казахстан и заключения о прохождении оценки личных качеств в уполномоченном органе по делам государственной службы выдают гражданам перечень необходимых документов в соответствии с пунктом Правил разъясняют предъявляемые квалификационные требования, установленные Законом, и направляют их для прохождения медицинского и психофизиологического освидетельствования, в том числе полиграфологического исследования в военно-врачебных комиссиях ОВД для определения их годности к службе.

Поступление кандидатов на службу в органы внутренних дел на должности рядового, младшего и среднего начальствующего состава осуществляется после прохождения ими первоначальной профессиональной подготовки в организациях образования Министерства внутренних дел Республики Казахстан. Требования

¹ Закон Республики Казахстан от 23 апреля 2014 года № 199-V ЗРК «Об органах внутренних дел Республики Казахстан» // www.adilet.kz.

² Закон Республики Казахстан от 6 января 2011 года № 380-IV «О правоохранительной службе Республики Казахстан» // www.adilet.kz.

³ Приказ Министра внутренних дел Республики Казахстан от 31 августа 2016 года № 870 // www.adilet.kz.

на замещение должностей рядового, младшего и среднего начальствующего состава определяется Законом, приказом Министра внутренних дел Республики Казахстан от 19 ноября 2015 года № 941 «Об утверждении Перечня специальностей для удовлетворения потребностей в кадрах с учетом кадрового планирования в органах внутренних дел» (зарегистрирован в Реестре государственной регистрации нормативных правовых актов № 12442) и квалификационными требованиями к категориям должностей органов внутренних дел Республики Казахстан¹.

Н. Адалиев отметил, что Министерством поэтапно реализуется Дорожная карта по модернизации органов внутренних дел на 2019-2021 годы. Проведены значительные изменения, связанные с оптимизацией штатов органов внутренних дел, и по результатам тщательного анализа принято решение о сокращении 10 % штатной численности, в том числе 1483 руководящих должностей. В результате количество полицейских на 100 тыс. населения уменьшилось с 471 до 393. Это среднеевропейский уровень (Бельгия – 333, Чехия – 378, Франция 429). Все эти изменения позволили повысить эффективность работы полиции в части исключения излишнего командного звена и сокращения неиспользуемых штатных единиц. В целях повышения статуса службы в полиции улучшается система оплаты и социальной защиты сотрудников. Высвобожденные в результате оптимизации средства направлены на дифференцированное повышение оплаты труда, где приоритет отдан службам, непосредственно работающим с населением, принимающим непосредственное участие в задержании преступников, часто с риском для своей жизни, а также той категории, которая занимается расследованием преступлений [1, с. 28].

А.М. Сайтбеков, Н. Адалиев считает, что развитие и внедрение модели «сервисной» полиции осуществляется на всех уровнях работы полиции, в части неукоснительного соблюдения конституционных прав и свобод граждан, обеспечения правопорядка и борьбы с преступностью и тесного контакта с обществом. С учетом новых подходов в государственном управлении проводится изучение международного опыта для разработки методологии и апробирования принципов работы в условиях новой парадигмы и, главное, выработки казахстанской модели «сервисной» полиции [2, с. 45].

Предварительное изучение кандидатов осуществляется посредством специальной проверки, медицинского и психолого-физиологического освидетельствования, проверки на соответствие требованиям физической подготовки и на соответствие профессиональным компетенциям.

В процессе изучения личности кандидата выясняется состояние его здоровья, соответ-

ствие имеющегося у него образования и специальной подготовки, уровень физического развития (результаты приобщаются к личному делу кандидата), соответствие требованиям, предъявляемым к должности (в том числе на соответствие профессиональным компетенциям), на которую он назначается, семейное положение и окружение кандидата, основные черты характера. Кандидат проверяется по административным учетам ОВД. Результаты изучения отражаются в рапорте сотрудника кадрового аппарата, осуществляющего проверку.

Руководитель органа или подразделения внутренних дел, в котором предполагается использовать кандидата, лично проводит с ним собеседование, выясняет соответствие полученных в процессе предварительного изучения данных, разъясняет характер предстоящей работы.

Проводится беседа с родителями, супругой (супругом) кандидата. Выясняются мотивы поступления кандидата на службу в ОВД. Обращается внимание кандидата и его родственников на существующие ограничения по службе, характер будущей деятельности, возможное привлечение его к службе в неурочное время, выходные и праздничные дни, а также на льготы и преимущества при прохождении службы в ОВД.

При принятии решения о целесообразности продолжить изучение кандидата руководитель отраслевой службы, подразделения по итогам изучения кандидата заполняет первый раздел заключения о приеме на службу в ОВД, по форме согласно к Правилам. В этом же разделе указываются фамилии лиц, изучавших кандидата, результаты изучения, характеризующие кандидата данные, должность и участок работы, на которых предполагается использовать кандидата, кто рекомендовал кандидата для службы в ОВД.

Кадровый аппарат МВД при оформлении на службу в ОВД кандидата, ранее не проходившего службу в правоохранительных органах за исключением кандидатов, впервые поступающих на службу в ОВД, изучает его на соответствие квалификационным требованиям к категориям должностей органов внутренних дел Республики Казахстан.

При изучении материалов бывших сотрудников правоохранительных или специальных государственных органов обращается внимание на характеризующие данные по материалам личного дела, трудовую деятельность кандидатов после увольнения со службы, наличие подтверждающих документов. Одновременно запрашиваются сведения о наличии компрометирующих материалов в отношении кандидата из подразделения собственной безопасности, а при необходимости из аналогичных подразделений других правоохранительных или специальных государственных органов, где ранее служил кандидат.

¹ Приказ Министра внутренних дел Республики Казахстан от 13 марта 2020 года № 211 // www.adilet.kz.

По окончании изучения кандидата, ранее проходившего службу в правоохранительных органах, выносится мотивированное заключение с соответствующими выводами за подписью исполнителя, согласованное с начальником кадрового аппарата МВД и курирующим заместителем Министра внутренних дел Республики Казахстан.

При принятии решения об отказе в приеме на службу в ОВД, кадровым аппаратом МВД выносится заключение с указанием причин отказа, которое согласовывается с соответствующей службой и утверждается курирующим заместителем Министра внутренних дел Республики Казахстан.

Мотивы решения об отказе в приеме на службу объявляются кандидату. Материалы специальной проверки на кандидатов, не принятых на службу в ОВД, по истечении одного года уничтожаются.

Материалы на кандидатов, представленные на согласование не в полном объеме, возвращаются без рассмотрения.

При рассмотрении вопроса о приеме на службу в ОВД лиц старше тридцати пяти лет, кадровый аппарат территориального ОВД, ведомственной организации образования (учебного заведения) МВД направляет в кадровый аппарат МВД ходатайство, за подписью первого руководителя, сформированное личное дело. Кадровый аппарат МВД, рассмотрев представленные материалы, выносит мотивированное заключение. При положительном решении данное заключение является основанием для направления кандидата (в случае, если он является кандидатом к назначению на должность рядового, младшего или среднего начальствующего состава) на специальное первоначальное обучение и дальнейшего приема кандидата на службу в ОВД. При последующем представлении кандидата к присвоению первого специального звания или зачисления в кадры МВД бывших лиц начальствующего состава ОВД, других правоохранительных или специальных государственных органов, к представлению, направляемому в кадровый аппарат МВД прикладывается копия указанного заключения¹.

Основным направлением деятельности подразделений кадрового аппарата принято считать отбор сотрудников, то есть предпочтение одного, более подготовленного и подходящего для выполнения служебных обязанностей работника, другому, который в меньшей степени подходит под выдвигаемые требования. Такая задача главной своей целью имеет повышение профессионального уровня всей системы органов внутренних дел.

Если на первоначальном этапе отобранный кандидат соответствует требованиям, выдвигае-

мым к замещаемой должности, то далее следует процедура приема на прохождение службы. Данная процедура состоит из двух этапов: 1) поверхностное ознакомление с кандидатом; 2) детальное изучение личности работника в процессе прохождения вступительных испытаний.

Начальник конкретного подразделения, в котором планирует проходить службу сотрудник, лично встречается с будущим подчиненным и уясняет для себя интересующие моменты, такие как: побудительные мотивы, повлиявшие на выбор профессии сотрудника, уточняет ожидаемый характер работы и разъясняет реальный и т.п.

Заключение

По нашему мнению, на данном этапе недостаточно проводить беседу только лишь с самим сотрудником. В случае, если работник имеет семью, то целесообразно провести беседы с ее членами, чтобы в дальнейшем отсеять ситуации в семейной жизни, которые могут способствовать ее распаду или вынужденного увольнения с места службы по семейным обстоятельствам. При таких беседах нелишним будет привлечь психолога, который поможет руководителю построить психологический тип рассматриваемого кандидата. Это позволит определить, способен ли последний в дальнейшем качественно выполнять поставленные перед ним служебные задачи.

Кроме этого, в целях получения притока достойных кандидатов на службу в полицию, которые способны повысить качество осуществляемой ею деятельности, на глобальном уровне необходимо повышать ее авторитет в глазах общества путем использования содействия средств массовой информации, что предусмотрено положениями закона «О правоохранительной службе» в части принципов ее деятельности. В этой связи необходимо демонстрировать положительные примеры из практики деятельности органов внутренних дел. В настоящее время в средствах массовой информации по большей мере иллюстрируются негативные примеры, которые резко воспринимаются общественностью, при этом положительных примеров службы гораздо больше, однако они отражаются реже.

Проводя анализ современного состояния кадровой работы в органах внутренних дел, следует сделать вывод, что реформы в этом направлении должны иметь в основе развивающееся вместе с обществом законодательство, должны быть последовательны и целесообразны, а также иметь поддержку со стороны общества. Именно тогда можно будет достичь высоких результатов в повышении качества профессионального отбора кадров полиции, а вместе с этим повышения качества выполняемых должностных обязанностей.

¹ Приказ Министра внутренних дел Республики Казахстан от 27 мая 2011 года № 246 // www.adilet.kz.

СПИСОК ИСПОЛЬЗОВАННОЙ ЛИТЕРАТУРЫ:

- 1 Послание Президента Республики Казахстан Н. Назарбаева народу Казахстана от 5 октября 2018 г. «Рост благосостояния казахстанцев: повышения доходов и качества жизни» // <https://www.akorda.kz/ru>.
- 2 Выступление Президента Республики Казахстан К. Токаева на расширенном заседании коллегии министерства внутренних дел // <https://www.akorda.kz/ru>.
- 3 Адалиев Н. Профессиональная полиция на службе общества // Заң және заман. – № 6 (228). – 2020. – С. 28-29.
- 4 Адалиев Н.К. Переход на «сервисную» модель полиции в Казахстане // Гылым (Наука). - №3. - 2020. – С. 87-93.

REFERENCES:

- 1 Poslanie Prezidenta Respubliki Kazahstan N. Nazarbaeva narodu Kazahstana ot 5 oktjabrja 2018 g. «Rost blagosostojanija kazahstancev: povyshenija dohodov i kachestva zhizni» // <https://www.akorda.kz/ru>.
- 2 Vystuplenie Prezidenta Respubliki Kazahstan K. Tokaeva na rasshirennom zasedanii kollegii ministerstva vnutrennih del // <https://www.akorda.kz/ru>.
- 3 Adaliev N. Professional'naja policija na sluzhbe obshhestva // Zaң zhәне zaman. – № 6 (228). – 2020. – S. 28-29.
- 4 Adaliev N.K. Perehod na «servisnuju» model' policii v Kazahstane // Gylym (Nauka). - №3. - 2020. – С. 87-93.

Сведения об авторе:

Сейтакова Ботакоз Макошовна – старший научный сотрудник отделения по исследованию проблем противодействия преступности совершенствованию законодательства Научно-исследовательского центра Алматинской академии МВД Республики Казахстан имени М. Есбулатова подполковник полиции, г. Алматы, ул. Утепова 29, 8 707 723 01 80, b.seytakova@aacademymvd.kz

Автор туралы мәліметтер:

Сейтакова Ботакоз Макошовна – М. Есболатов атындағы Қазақстан Республикасы ИІМ Алматы академиясы ғылыми-зерттеу орталығының қылмысқа қарсы іс-қимыл мәселелерін зерттеу бөлімшесінің аға ғылыми қызметкері полиция подполковнигі, Алматы қ, Өтепов көшесі 29, 87077230180, b.seytakova@aacademymvd.kz

Information about the authors:

Seitakova Botakoz Makoshovna-senior researcher of the Department for Research on problems of combating crime improving Legislation of the Research Center of the Almaty Academy of the Ministry of Internal Affairs of the Republic of Kazakhstan named after M. Esbulatov Lieutenant Colonel of the police, Almaty, ul. Utepova 29, 8 707 723 01 80, b.seytakova@aacademymvd.kz

Г.Т. ТАЛАПОВА^{1*}, С.О. КАРАКУЗИЕВА²¹Алматы Менеджмент Университет, Алматы, Казахстан²Бостандықский районный суд города Алматы, Казахстан

(*talapova74@mail.ru; 2727-3467@sud.kz)

ПРИНЦИП ДИСПОЗИТИВНОСТИ ГРАЖДАНСКОГО ПРОЦЕССА И ЕГО РЕАЛИЗАЦИЯ В ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВЕ И СУДЕБНОЙ ПРАКТИКЕ

Аннотация: Статья посвящена исследованию принципа диспозитивности с позиции его роли в процессе осуществления и судебной защиты гражданских прав. Выявлены общие черты диспозитивности в гражданском и гражданском процессуальном праве, состоящие в том, что воля и интерес выступают основой осуществления гражданских прав и их судебной защиты. При этом важнейшей составляющей принципа диспозитивности является свобода выбора варианта правомерного поведения. Авторы приходят к выводу о том, что свобода действий субъектов правоотношения может быть ограничена рамками закона и судебным контролем, а также в некоторых случаях имеет относительный характер. Тем не менее именно принцип диспозитивности является движущим началом возникновения, изменения и прекращения правоотношения.

Ключевые слова: принцип диспозитивности, гражданское судопроизводство, осуществление гражданских прав, судебная защита гражданских прав.

АЗАМАТТЫҚ ПРОЦЕСТІҢ ДИСПОЗИТИВТІК ҚАҒИДАТЫ ЖӘНЕ ОНЫ ЗАҢНАМАДА ЖӘНЕ СОТ ПРАКТИКАСЫНДА ІСКЕ АСЫРУ

Аннотация: Мақала диспозитивтілік принципін оның азаматтық құқықтарды жүзеге асыру және соттық қорғау процесіндегі рөлі тұрғысынан зерттеуге арналған. Азаматтық және азаматтық іс жүргізу құқығындағы диспозитивтіліктің жалпы белгілері анықталды, олар ерік - жігер мен қызығушылық азаматтық құқықтарды жүзеге асырудың және оларды сот арқылы қорғаудың негізі болып табылады. Сонымен қатар, диспозитивтілік принципін маңызды құрамдас бөлігі мінез-құлық нұсқасын таңдау еркіндігі болып табылады. Авторлар құқықтық қатынастар субъектілерінің іс-қимыл бостандығы заң шеңберімен және сот бақылауымен шектелуі мүмкін, ал кейбір жағдайларда салыстырмалы сипатта болады деген қорытындыға келеді. Дегенмен, бұл құқықтық қатынастардың пайда болуының, өзгеруінің және тоқтатылуының қозғаушы күші болып табылатын диспозитивтілік принципі.

Түйіндемесөздер: диспозитивтілік қағидаты, азаматтық сот ісін жүргізу, азаматтық құқықтарды жүзеге асыру, азаматтық құқықтарды сот арқылы қорғау.

THE PRINCIPLE OF DISPOSITIVITY OF CIVIL PROCEDURE AND ITS IMPLEMENTATION IN LEGISLATION AND JUDICIAL PRACTICE

Abstract: The article is devoted to the study of the principle of disposition from the position of its role in the process of implementation and judicial protection of civil rights. The common features of dispositively in civil and civil procedural law consisting in the fact that will and interest being the basis for the exercise of civil rights and their judicial protection are revealed. At the same time, the most important component of the disposition principle is the freedom of choice of lawful behavior. The authors conclude that the freedom of action of the legal relationship subjects may be limited by the law framework and judicial control. In some cases the freedom of action is considered to be of a relative nature. However, it is the principle of disposition that is the driving force behind the emergence, transformation, and completion of the legal relationship.

Key words: principle of dispositively, civil proceedings, the exercise of civil rights, judicial protection of civil rights.

Введение

Принцип диспозитивности является общепризнанным в процессуальной науке принципом гражданского судопроизводства, согласно которому гражданские дела, по общему правилу, возбуждаются, развиваются, изменяются, переходят из одной стадии процесса в другую и

прекращаются под влиянием, главным образом, инициативы участвующих в деле лиц. Диспозитивность - одна из общих правовых категорий, социальное содержание которой проявляется в свободе субъектов права по распоряжению принадлежащими им правами.

Данный принцип, воздействуя на ход дви-

жения гражданского дела, непрерывно обнаруживает себя на протяжении всего процесса судебного разбирательства - от принятия искового заявления до исполнения принятого судом решения. В этом всеобъемлющем характере диспозитивного начала проявляется весомость и значимость данного принципа, но одновременно таится и определённая онтологическая опасность. Проявления диспозитивности столь многочисленны, что в этом разнообразии форм легко теряется сущность явления. Диспозитивность как бы «растворена» в огромном массиве гражданских процессуальных норм. Подобная дисперсификация диспозитивного начала неизбежно ведёт к утрате необходимой определённости, которая должна быть присуща любому научному понятию. Диспозитивность можно сравнить с воздухом, которым мы дышим, благодаря которому мы существуем и который мы обычно даже не замечаем. Без диспозитивности гражданский процесс не может ни начаться, ни продолжиться, ни окончиться.

Материалы и методы

При исследовании вопросов, составляющих предмет настоящей научной статьи применялся общенаучный диалектический метод познания и основанные на нём частно-научные методы: системно-структурный, логический, технико-юридический, лингвистический, сравнительного правоведения.

Результаты

В статье рассматриваются основные проблемы, связанные с понятием, сущностью и развитием принципа диспозитивности, разработаны предложения по совершенствованию законодательства.

Обсуждение

Принцип диспозитивности в гражданском процессе понимается как свобода лиц, прежде всего сторон, распоряжаться своими материальными правами и процессуальными средствами защиты.

Свобода действий сторон, но в рамках закона, определяет и сущность гражданского процесса. Гражданский процесс по конкретному спору возникает только по заявлению заинтересованных лиц, обратившихся за защитой своих нарушенных прав и законных интересов. В соответствии с принципом диспозитивности стороны по своему соглашению могут передать спор на разрешение суда. Если в законе установлена альтернативная подсудность для данного вида иска, то истец вправе выбрать суд по своему усмотрению. Истец вправе до принятия решения изменить основание или предмет исковых тре-

бований либо отказаться от иска. Ответчик вправе признать иск полностью или частично. Стороны могут в ходе судебного разбирательства достичь мирового соглашения, которое оформляется ими письменно. Свобода распорядительных действий сторон имеет некоторые пределы, т. е. ограничения, определяемые в интересах принципа законности. Так, суд не принимает отказа истца от иска, уменьшения им размера исковых требований, признания ответчиком иска, не утверждает мирового соглашения сторон, если это противоречит закону или нарушает права других лиц. В этих случаях суд рассматривает дело по существу.

Развитие диспозитивности в гражданском процессе должно происходить в рамках установленного баланса частных и публичных интересов. Полное подчинение суда «почину сторон» столь же недопустимо, как и полная зависимость сторон от суда в инквизиционном процессе. Именно поэтому развитие диспозитивного начала в гражданском судопроизводстве должно быть связано в первую очередь с формальной диспозитивностью.

По ГПК РК¹ принцип диспозитивности выражен более отчетливо. Основной тенденцией на сегодняшний день современного гражданского процессуального законодательства стало усиление именно «чистой» диспозитивности, выражающейся в стремлении к активизации личной инициативы в целях защиты прав и законных интересов, и уменьшении активности суда, прокурора в помощи по защите прав и интересов граждан. Одним из важнейших направлений современного развития гражданского процессуального законодательства стало обеспечение свободы личности в гражданском судопроизводстве, и в первую очередь - в решении вопроса о возбуждении гражданского дела.

В соответствии с ч. 1 ст. 155 ГПК РК по заявлению лиц, участвующих в деле, сторон арбитражного разбирательства суд может принять меры к обеспечению иска во всяком положении дела, если непринятие таких мер может затруднить или сделать невозможным исполнение решения суда.

Таким образом, суд по собственной инициативе не может без просьбы заинтересованного лица распорядиться о принятии обеспечительных мер.

При этом обеспечение иска может производиться не только по заявлению или с согласия истца, но и прокурора, который согласно ст. 43 ГПК РК включен в состав лиц, участвующих в деле.

Между тем обеспечение иска по инициативе прокурора противоречит положению пункта 5 Нормативного постановления Верховного

¹ Гражданский процессуальный кодекс Республики Казахстан от 31 октября 2015 года № 377-V // «Казахстанская правда» от 03.11.2015 г., № 210 (28086); «Егемен Қазақстан» 03.11.2015 ж., № 210 (28688); Ведомости Парламента РК 2015 г., № 20-VI, ст. 114.

суда Республики Казахстан от 12.01.2009 N 2 «О принятии обеспечительных мер по гражданским делам» о том, что обеспечительные меры принимаются судом только на основании заявления истца (заявителя) или его представителя.¹

Принцип диспозитивности (от лат. *dispono* – распоряжаю, устраиваю) – это один из основных демократических принципов гражданского процесса, предоставляющий возможность распоряжаться процессуальными средствами защиты [1].

Широкое толкование этого термина берет свое начало в сочинениях Ветцеля [2, с. 396] и Эндеманна [3, с. 411], Хайнце [4, с. 267] и Канштейна [5, с. 185], которые раскрыли понятие диспозитивности как идею распоряжения сторон своими правами в гражданском процессе.

Указанный принцип в чистом виде характерен только для гражданского процесса. Только в гражданском процессе стороны совершенно свободны в вопросах начала, ведения и окончания производства.

Диспозитивность является сквозным свойством гражданского судопроизводства, в ГПК нет отдельной нормы, на которую можно было бы указать как на исчерпывающее выражение этого принципа. В каждом конкретном деле истец в первый раз сталкивается с ним, когда формулирует свои иски требования.

Действительно гражданское дело возбуждается по заявлению заинтересованного лица. Согласно ч. 3 ст. 170 ГПК РК при отказе истца от иска производство по делу прекращается. Суд может не принять отказ от иска, если отказ от иска противоречит закону или нарушает чьи-либо права, свободы и законные интересы.

Таким образом, определение суда о неприятии отказа истца от иска и о продолжении рассмотрения дела по существу должно быть мотивированным, в определении должно содержаться указание на конкретный закон, которому противоречит отказ от иска, или на конкретные права и законные интересы других лиц, которые могут от такого отказа пострадать. Однако, если суд вопреки волеизъявлению истца продолжит судебное разбирательство, не приведя никаких конкретных мотивов, то обжалованию такое определение не подлежит, т.к. это не предусмотрено нормами ГПК РК. Ведение процесса против воли истца также никак не согласуется с прин-

ципом диспозитивности, но по ГПК РК вполне возможно.

На сегодняшний день еще имеются значительные перспективы для дальнейшего развития диспозитивного начала, причем без особого ущерба для публичных интересов. Последнее представляется весьма важным, так как правосудие – функция государства, и либерализм в вопросах гражданской процессуальной формы должен иметь разумные пределы.

Заключение

Таким образом, в соответствии с принципом диспозитивности стороны могут самостоятельно распоряжаться процессуальными правами в рамках закона и под контролем суда.

В целом рассмотрение принципа диспозитивности в качестве основополагающего начала осуществления и судебной защиты гражданских прав позволяет сделать следующие выводы.

Принцип диспозитивности относится к числу основных принципов как в науке гражданского, так и гражданского процессуального права.

Принцип диспозитивности прямо не закреплен в нормах гражданского и гражданского процессуального законодательства, тем не менее он представляет собой такую модель, которая формируется логическим путем посредством обобщения нормативного материала.

Общие черты диспозитивности в гражданском и гражданском процессуальном праве состоят в том, что воля и интерес выступают движущим началом осуществления гражданских прав и их судебной защиты, обеспечивают динамику процесса, служат основой механизма осуществления гражданских прав, а также их эффективной судебной защиты.

Личная инициатива сторон в гражданском судопроизводстве всегда подконтрольна суду как органу государственной власти, и это оправданно, поскольку правосудие является публичной функцией государства, реализуемой при соблюдении баланса частных и публичных интересов.

Эффективность действия принципа диспозитивности в значительной мере зависит как от личной воли субъектов правоотношений, действующих добросовестно, так и от совершенства законодательства и пределов судебного усмотрения.

¹ Нормативное постановление Верховного суда Республики Казахстан от 12.01.2009 N 2 «О принятии обеспечительных мер по гражданским делам» // «Юридическая газета» от 20 февраля 2009 года № 27 (1624); «Егемен Қазақстан» от 13 февраля 2009 года № 60-62 (25459); «Официальная газета» от 21.03.2009 г., № 12 (430) «Казахстанская правда» от 28 февраля 2009 года № 55-56 (25799-25800).

СПИСОК ИСПОЛЬЗОВАННОЙ ЛИТЕРАТУРЫ:

- 1 Большая советская энциклопедия. - М.: Советская энциклопедия. 1969-1978 // [https:// dic.academic.ru](https://dic.academic.ru).
- 2 Wetzel. System des ordentlichen Civilprozesses. - Nabu Press, 2012. – 864 p.

3 Endemann Wilhelm. Das Deutsche Zivilprozessrecht. - Scientia Verl, 1969. – 1200 p.

4 Heinze. Dispositionsprinzip und Officialprinzip; Verhandlungsform und Untersuchungsform: insbesondere im Strafprozeß. – 1876. – 46 p.

5 Raban von Canstein. Die rationellen Grundlagen des Zivilprozesses: Und deren Durchfuehrung in den neuesten Zivilprozess-Gesetzentwuerfen Oesterreichs und Deutschlands sowie in der Zivilprozess-Ordnung fuer das Deutsche Reich. – Vienna: Manz, 1877.

REFERENCES:

1 Bol'shaja sovetskaja jenciklopedija. - M.: Sovetskaja jenciklopedija. 1969-1978 // [https:// dic. academic. ru](https://dic.akademic.ru).

2 Wetzel. System des ordentlichen Civilprozesses. - Nabu Press, 2012. – 864 r.

3 Endemann Wilhelm. Das Deutsche Zivilprozessrecht. - Scientia Verl, 1969. – 1200 r.

4 Heinze. Dispositionsprinzip und Officialprinzip; Verhandlungsform und Untersuchungsform: insbesondere im Strafprozeß. – 1876. – 46 r.

5 Raban von Canstein. Die rationellen Grundlagen des Zivilprozesses: Und deren Durchfuehrung in den neuesten Zivilprozess-Gesetzentwuerfen Oesterreichs und Deutschlands sowie in der Zivilprozess-Ordnung fuer das Deutsche Reich. – Vienna: Manz, 1877.

Сведения об авторе:

Талапова Гүлмира Талаповна – доцент школы политики и права Алматы Менеджмент Университета, г. Алматы, ул. Розыбакиева 227, 8 747 790 06 37, talapova74@mail.ru.

Каракузиева Сара Орынғалиевна – судья Бостандыкского районного суда города Алматы, микрорайон Орбита-2, 20А, 7 (707) 899-94-16, 727-3467@sud.kz.

Автор туралы мәліметтер:

Талапова Гүлмира Талапқызы - саясат және құқық мектебінің доценті Алматы Менеджмент Университеті, Алматы қ, Розыбакиев көш. 227, 8 747 790 06 37, talapova74@mail.ru.

Каракузиева Сара Орынғалиевна - Алматы қаласы Бостандық аудандық сотының судьясы, микрорайон Орбита-2, 20А, 7 (707) 899-94-16, 727-3467@sud.kz.

Information about the authors:

Talapova Gulmira Talapovna - associate Professor of the School of Politics and Law Almaty Management University, Almaty, Rozybakieva street 227, 8 747 790 06 37, talapova74@mail.ru.

Karakuzieva Sara Oryngalievna - judge of the Bostandyk district Court of Almaty, Orbita-2 microdistrict, 20A, 7 (707) 899-94-16, 727-3467@sud.kz.

ОСУЩЕСТВЛЕНИЕ ГОСУДАРСТВЕННЫХ ЗАКУПОК В РЕСПУБЛИКЕ КАЗАХСТАН В ПЕРИОД ЧРЕЗВЫЧАЙНОГО ПОЛОЖЕНИЯ

Аннотация: В связи с введением в Республике Казахстан чрезвычайного положения, были приняты различные меры по поддержке населения и субъектов предпринимательства в период чрезвычайного положения. Правительство Республики Казахстан утвердило специальный порядок государственных закупок, который исключает необходимость внесения обеспечительного взноса или банковской гарантии.

Цель исследования – определение специального порядка государственных закупок в период чрезвычайного положения.

Методы, которые были исследованы. Методологическую основу исследования составили общенаучные методы (описание, анализ, синтез, аналогия, обобщение, классификация) и частнонаучные методы (формально-юридический, анализ документов, сравнительно-правовой).

Достигнутые результаты. В статье предпринята попытка раскрыть специальный порядок государственных закупок, действующий на период кризисных ситуаций.

Краткие выводы. Исходя из результатов исследования автором разработаны научные рекомендации по совершенствованию действующего законодательства о государственных закупках.

Ключевые слова: чрезвычайное положение, государственные закупки, особый режим, бюджет, правительство, бюджетные заявки, бюджетные расходы.

ҚАЗАҚСТАН РЕСПУБЛИКАСЫНДА ТӨТЕНШЕ ЖАҒДАЙЫ ЕНГІЗУ КЕЗЕҢІНДЕ МЕМЛЕКЕТТІК САТЫП АЛУЖЫ ЖҮЗЕГЕ АСЫРУ

Аннотация: Қазақстан Республикасында төтенше жағдайы енгізуге байланысты, төтенше жағдайы енгізу кезеңіне халық пен кәсіпкерлік субъектілерді қолдау бойынша әр-түрлі шаралар қабылданды. Қазақстан Республикасының Үкіметі қамтамасыз ететін жарналар мен банк кепілдігін енгізуді қажеттілігін алып тастауды көздейтін мемлекеттік сатып алудың арнайы тәртібін анықтады.

Зерттеу мақсаты - төтенше жағдай енгізу кезеңіне мемлекеттік сатып алудың арнайы тәртібін анықтау

Зерттелген әдістер. Зерттеудің әдістемелік негіздемесін жалпы ғылыми әдістер (сипаттау, талдау, синтез, жалпылау, жіктеу) және жеке әдістер (формалды-заңды, құжаттарды талдау, салыстырмалы-құқықтық) құрастырды.

Жету нәтижелері. Мақалада дағдарысты жағдайлар кезеңінде қолданылатын мемлекеттік сатып алудың арнайы тәртібін ашу бойынша әрекет етілді.

Қысқаша қорытынды. Автор зерттеу нәтижелері негізінде мемлекеттік сатып алу туралы қолданыстағы заңнаманы жетілдіру бойынша ғылыми ұсынымдар әзірледі.

Түйіндемесөздер: төтенше жағдай, мемлекеттік сатып алу, арнайы кезең, бюджет, Үкімет, бюджеттік өтінімдер, бюджеттік шығындар

IMPLEMENTATION OF PUBLIC PROCUREMENT IN THE REPUBLIC OF KAZAKHSTAN DURING STATE OF EMERGENCY PERIOD

Abstract: Due to implementation of state of emergency period in the Republic of Kazakhstan, various measures were taken to support the population and business entities during this state of emergency time. The Government of the Republic of Kazakhstan has approved a special procedure for public procurement, which eliminates the requirement to make a security deposit or bank guarantee.

The purpose of the study is to determine the special procedure for public procurement during state of emergency period.

Methods that have been investigated. The methodological basis of the study includes general scientific methods (description, analysis, synthesis, analogy, generalization, classification) and special scientific methods (formally legal, documentation analysis, comparatively legal).

Achieved results. The article attempts to disclose a special procedure for public procurement, that is

valid during crisis period.

Brief conclusions. Based on the results of the study, the author has developed scientific recommendations on how to improve the current legislation of public procurement.

Key words: state of emergency, public procurement, special regime, budget, government, budget applications, budget expenditures.

Введение

Указом Президента Республики Казахстан от 15 марта 2020 года №285 в связи с объявлением Всемирной организацией здравоохранения коронавируса COVID-19 пандемией в целях защиты жизни и граждан введено чрезвычайное положение на всей территории Республики Казахстан¹.

Согласно подпункту 5) статьи 1 Закона «О чрезвычайном положении» чрезвычайное положение – временная мера, применяемая исключительно в интересах обеспечения безопасности граждан и защиты конституционного строя Республики Казахстан и представляющая собой особый правовой режим деятельности государственных органов, организаций, допускающий установление отдельных ограничений прав и свобод граждан, иностранцев и лиц без гражданства, а также прав юридических лиц и возлагающий на них дополнительные обязанности².

При введении чрезвычайного положения на всей территории Республики Казахстан финансирование проводимых мероприятий по обеспечению режима чрезвычайного положения осуществляется за счет средств резерва Правительства Республики Казахстан. Решением Президента Республики Казахстан может вводиться чрезвычайный бюджет Республики Казахстан. Финансирование проводимых мероприятий по обеспечению режима чрезвычайного положения в этом случае осуществляется за счет средств чрезвычайного бюджета (ст. 8 Закона «О чрезвычайном положении»)³.

Государственные закупки занимают одно из важных мест в системе государственного управления, планирования и эффективного расходования бюджетных средств, функционирование системы государственных закупок напрямую влияет на нормальное функционирование государственных органов и субъектов квазигосударственного сектора.

В период чрезвычайного положения наиболее важно организовать бесперебойное, оперативное и эффективное обеспечения населения, хозяйствующих субъектов и государственного аппарата необходимыми товарами, работами и услугами.

Упрощенный порядок государственных закупок будет использоваться в период чрезвычайного положения в Казахстане [1], сообщил на пресс-конференции в Правительстве Первый заместитель Премьер-Министра Республики Казахстан – Министр финансов Смаилова А.А.

Методы и материалы

В исследовании использовались общенаучные методы (описание, анализ, синтез, аналогия, обобщение, классификация) и частнонаучные методы (формально-юридический, анализ документов, сравнительно-правовой).

Обсуждение

В странах с развитой рыночной инфраструктурой система государственных конкурсов и, в частности, конкурсных госзакупок - прокьюремент давно уже стала, с одной стороны, естественным механизмом управления экономикой путём поддержания конкуренции и либерального хозяйственного уклада, а с другой - одним из эффективных методов госрегулирования экономики на всех (включая региональный) уровнях [2, с. 5].

В настоящее время учитывая причину введения чрезвычайного положения в Республике Казахстан, появилась необходимость оперативного обеспечения средствами индивидуальной защиты, гигиеническими принадлежностями, лекарственными препаратами, продовольственными и другими товарами население, организации и государственный аппарат по всей территории Республики.

Следует отметить, что в действующем Законе Республики Казахстан «О государственных закупках» (далее - Закон) отсутствуют нормы, предусматривающие основания и условия проведения государственных закупок товаров, работ и услуг в период введенного чрезвычайного положения, а также регламентирующие порядок их проведения.

Так, в Законе предусматривается пятьдесят одно основание для осуществления государственных закупок способом из одного источника путем прямого заключения договора о государственных закупках⁴.

¹ Указ Президента Республики Казахстан от 15 марта 2020 года № 285 «О введении чрезвычайного положения в Республике Казахстан» // https://online.zakon.kz/document/?doc_id=32648341.

² Закон Республики Казахстан «О чрезвычайном положении» от 8 февраля 2003 года N 387 // Ведомости Парламента Республики Казахстан, 2003 г., N 3, ст. 18; «Казахстанская правда» от 13 февраля 2003 года N 43-44.

³ Закон Республики Казахстан от 8 февраля 2003 года № 387-II «О чрезвычайном положении» // https://online.zakon.kz/document/?doc_id=1036912.

⁴ Закон Республики Казахстан «О государственных закупках» от 4 декабря 2015 года № 434-V ЗРК // «Казахстанская правда» от 08.12.2015 г., № 235 (28111); «Егемен Қазақстан» 08.12.2015 ж., № 235 (28713); Ведомости Парламента РК 2015 г., № 23-II, ст. 171.

Заказчик вправе проводить государственные закупки способом из одного источника путем прямого заключения договора о государственных закупках в случаях приобретения товаров, работ, услуг вследствие возникновения обстоятельств непреодолимой силы или приобретения товаров, работ, услуг за счет денег, выделенных из резерва Правительства Республики Казахстан, в случаях возникновения ситуаций, угрожающих политической, экономической и социальной стабильности, жизни и здоровью людей (пп. 4),5) п. 3 ст. 39 Закона).

Отсутствие норм Закона, регламентирующих вопрос проведения государственных закупок в период чрезвычайного положения, приводит к множеству проблемных вопросов на практике.

К примеру, подразделения Министерства внутренних дел Республики Казахстан, которые в пределах своей компетенции осуществляют реализацию государственной политики по охране общественного порядка, ежедневно имеют непосредственный контакт с населением и первыми подвергаются риску заражения коронавирусной инфекцией (COVID-19), вследствие чего незамедлительно должны быть обеспечены средствами индивидуальной защиты (*медицинские маски, перчатки, противочумные костюмы и т.д.*) для недопущения распространения инфекции среди населения.

Однако на практике территориальные подразделения органов внутренних дел столкнулись с рядом проблем при закупке необходимых товаров.

Приобретение основных средств, товаров и услуг осуществляется государственным учреждением согласно Плану государственных закупок товаров, работ и услуг на соответствующий финансовый год и Плану финансирования по спецификам экономической классификации (*специфики 149, 159, 414 и др.*).

В соответствии с пунктом 7 статьи 5 Закона заказчик вправе вносить изменения и (*или*) дополнения в годовой план государственных закупок не более двух раз в месяц.

При освоении государственным учреждением выделенных на соответствующий месяц денежных средств, исчерпания возможности внесения изменений и дополнений в План государственных закупок и в случае объявления чрезвычайного положения возникает обстоятельство, не допускающее приобретению необходимых товаров (*средств индивидуальной защиты и др.*).

Проведение государственных закупок указанных товаров центральным аппаратом (*централизованно*) повлечет риск несвоевременного оснащения ими личного состава. Кроме того, введение карантина в столице, городах республиканского значения и большинстве областей,

препятствует доставке товаров в территориальные подразделения.

Считаем целесообразным в условиях введения чрезвычайного положения предоставить исключение для внесения изменений и дополнений в План государственных закупок более двух раз в месяц по аналогии с приобретением товаров, услуг, связанных с представительскими расходами и за счет экономии по итогам проведенных государственных закупок.

Необходимо также отметить, что согласно пункту 4 статьи 97 Бюджетного кодекса Республики Казахстан не допускается проведение платежей и переводов денег без зарегистрированной гражданско-правовой сделки по спецификам экономической классификации расходов, по которым регистрация заключенных гражданско-правовых сделок является обязательной¹.

В настоящее время, учитывая отсутствие законодательного регулирования государственных закупок в период чрезвычайного положения, Указом Президента Республики Казахстан от 16 марта 2020 года № 286 предусмотрено поручение Правительству Республики Казахстан определить специальный порядок государственных закупок.

В связи с этим Министерством финансов Республики Казахстан разработаны Правила, определяющие порядок осуществления государственных закупок с применением специального порядка (*далее – Правила*).

Согласно Правилам, государственные закупки с применением специального порядка осуществляются в период кризисных ситуаций, в случаях приобретения заказчиками товаров, работ, услуг, определенных Межведомственной рабочей группой, созданной распоряжением Премьер-Министра Республики Казахстан (*далее – Рабочая группа*), в том числе у лиц, определенных Рабочей группой.

Государственные закупки с применением специального порядка осуществляется одним из следующих способов:

- 1) запроса ценовых предложений;
- 2) из одного источника.

Заказчик определяет способ осуществления государственных закупок в соответствии с настоящими Правилами.

Кроме того, Правилами предусматривается, что потенциальный поставщик не вправе участвовать в проводимых государственных закупках, в случае наличия у него ограничений, предусмотренных статьей 6 Закона (*состоит в реестре недобросовестных участников государственных закупок, потенциальный поставщик имеет неисполненные обязательства по исполнительным документам и др.*)²

Рассмотрим положения Правил, касающиеся способов осуществления государственных заку-

¹ Бюджетный кодекс Республики Казахстан от 4 декабря 2008 года № 95-IV // «Казахстанская правда» от 5 декабря 2008 года, № 265-266 (25712-25713); Ведомости Парламента РК, 2008 г., № 21 (2525) ст. 93.

² Постановление Правительства Республики Казахстан от 20 марта 2020 года № 127 «Об определении специального

пок с применением специального порядка.

Так, при проведении государственных закупок способом запроса ценовых предложений Рабочая группа определяет Перечень товаров, производимых на территории Республики Казахстан и их производителей (*далее - Перечень*).

Государственные закупки способом запроса ценовых предложений товаров, предусмотренных Перечнем, осуществляются среди потенциальных поставщиков, определенных Рабочей группой.

В свою очередь, в Правилах не предусматриваются критерии, по которым Рабочая группа будет определять перечень необходимых товаров. Указывается только на то, что данные товары должны быть произведены на территории Республики Казахстан.

Считаем необходимым предусмотреть соответствующие критерии составления перечня товаров, например, указать, что данные товары необходимы для жизнеобеспечения населения и экономики страны, именно в период чрезвычайного положения. Иначе имеется риск приобретения соответствующих товаров путем проведения государственных закупок с применением специального порядка, т.е. по упрощенной процедуре, никак не связанных с введенным чрезвычайным положением.

Более того, поскольку приобретение соответствующих работ и услуг также требуется для жизнеобеспечения населения и государственного аппарата, необходимо предусмотреть, что данный перечень формируется не только из товаров, но и работ и услуг.

Также важным является вопрос об определении потенциальных поставщиков, среди которых будут проводиться государственные закупки способом запроса ценовых предложений.

В Правилах не предусмотрены критерии определения потенциальных поставщиков, за исключением того, что они являются отечественными товаропроизводителями.

В целях эффективного расходования денежных средств и исключения коррупциогенности, считаем необходимым предусмотреть (*в Правилах*) критерий по определению потенциальных поставщиков.

Критериями отбора потенциальных поставщиков можно установить такие факторы как опыт работы на рынке поставляемых товаров, добросовестность потенциальных поставщиков, использование инновационных технологий и т.д.

Согласно Правилам, государственные закупки способом из одного источника путем прямого заключения договора о государственных закупках осуществляются в следующих случаях:

- 1) приобретения товаров, работ, услуг, определенных Рабочей группой;
- 2) приобретения товаров, работ, услуг у лиц,

определенных Рабочей группой.

Рабочая группа определяет, в том числе по заявкам местных исполнительных органов перечень товаров, работ, услуг, закупки которых осуществляются способом из одного источника путем прямого заключения договора и лиц, у которых заказчики приобретают такие товары, работы, услуги способом из одного источника путем прямого заключения договора.

В связи с этим имеются замечания к данному способу государственных закупок аналогичные замечаниям по способу запроса ценовых предложений.

Кроме того, согласно Правилам по государственным закупкам, сумма которых превышает семьсот пятидесяти тысячекратный размер месячного расчетного показателя (*1 988 250 000 тенге*), установленного на соответствующий финансовый год законом о республиканском бюджете, Рабочая группа согласовывает определение лиц, а также товары, работы и услуги, закупаемые у них способом из одного источника путем прямого заключения договора с Президентом Республики Казахстан.

Заключение

Учитывая, что приобретение товаров, работ и услуг в период чрезвычайного положения требует незамедлительной их поставки или оказания, а также возможные длительные сроки согласования предусмотренных вопросов, считаем нецелесообразным проведение данной процедуры согласования с Главой государства.

Согласно требованиям Закона «О правовых актах» в случае, если проект нормативного правового акта затрагивает права и обязанности граждан, а также интересы субъектов частного предпринимательства, необходимо направление проекта в аккредитованные объединения субъектов, предпринимательства и общественные советы для получения экспертных заключений и рекомендаций соответственно.

Следует отметить, что данные Правила были разработаны и утверждены Правительством Республики Казахстан в максимально короткие сроки, следовательно, не проводилось обсуждение норм Правил с гражданами и субъектами частного предпринимательства.

Вместе с тем предлагаем предусмотреть основание для осуществления государственных закупок способом из одного источника путем прямого заключения договора, в период введения чрезвычайного положения по тем товарам, работам и услугам, которые не вошли в соответствующий перечень, но их приобретение также необходимо для обеспечения режима чрезвычайного положения, безопасности граждан, а также бесперебойного функционирования работы государственного учреждения.

Так, согласно подпункту 42) пункта 3 статьи 39 Закона «О государственных закупках» государственные закупки способом из одного источника путем прямого заключения договора о государственных закупках осуществляются в случаях приобретения однородных товаров, если годовой объем таких однородных товаров в стоимостном выражении не превышает стократного размера месячного расчетного показателя, работ и услуг, если годовой объем таких однородных работ и услуг в стоимостном выражении не превышает пятисоткратного размера месячного расчетного показателя.

В целях оперативного и своевременного приобретения необходимых товаров, считаем целесообразным предусмотреть исключение по пороговому уровню месячного расчетного по-

казателя, по государственным закупкам в период введения чрезвычайного положения.

На основании вышеизложенного, считаем необходимым проработать соответствующие поправки в законодательство о государственных закупках, в частности по вопросам:

- регламентирования процедуры проведения государственных закупок в период введения чрезвычайного положения в Республике Казахстан;

- предоставления возможности для внесения изменений и дополнений в План государственных закупок более двух раз в месяц, в случае необходимости оперативного приобретения товаров, работ и услуг, необходимых для обеспечения здоровья работников, стабильной и бесперебойной работы заказчика.

СПИСОК ИСПОЛЬЗОВАННОЙ ЛИТЕРАТУРЫ:

- 1 Смаилов А. Госзакупки упростят в Казахстане // <https://www.zakon.kz>.
- 2 Босых В.В. Управление государственными закупками в регионе. Дисс. ... канд. эконом. наук. - Нальчик 2011. – 274 с.

REFERENCES:

- 1 Smailov A. Goszakupki uprostyat v Kazakhstane // <https://www.zakon.kz>.
- 3 Bosykh V.V. Upravleniye gosudarstvennymi zakupkami v regione. Diss. ... kand. ekonom. nauk. - Nal'chik 2011. – 274 s.

Сведения об авторе:

Тен Виталий Владимирович – докторант Каспийского общественного университета, г. Алматы, пр. Достык 85 А, 8 747 107 52 54, 111_kz@mail.ru.

Автор туралы мәліметтер:

Тен Виталий Владимирович – Каспий қоғамдық университеті докторанты, Алматы қ, Достық даңғалы 85 А, 8 747 107 52 54, 111_kz@mail.ru.

Information about the authors:

Ten Vitalii Vladimirovich - Doctoral student of the Caspian University, Almaty, Dostyk Ave. 85 A, 8 747 107 52 54, 111_kz@mail.ru.

Н.Д. ТЛЕШАЛИЕВ^{1*}, АТ. МУКСИНОВА²¹Каспий қоғамдық университеті, Алматы, Қазақстан²Әл-Фараби атындағы Қазақ Ұлттық университеті, заң факультеті, Алматы, Қазақстан
(*ali_2301@mail.ru; ²akku-80@mail.ru)

ҚАЗАҚСТАН РЕСПУБЛИКАСЫНЫҢ ЗАҢНАМАСЫ БОЙЫ ҚАМАҚҚА АЛУ ТҮРІНДЕГІ ЖАЗАНЫ ОРЫНДАУ ЖӘНЕ АТҚАРУ ТӘРТІБІ МӘСЕЛЕЛЕРІ

Аннотация: Мақала қамау түріндегі жазаны қолдану тәртібі мен шарттарын регламенттейтін заңнаманы кешенді қылмыстық-құқықтық және қылмыстық-атқарушылық талдау негізінде қамау түріндегі жазаларға, қамау түріндегі институтты жетілдіру бойынша ұсыныстарды негіздеуге және ұсынуға арналған. Алайда, қазіргі уақытта қамауға алу түріндегі жазаны қолдану тәртібі мен шарттарын реттейтін бірқатар мәселелер қылмыстық-құқықтық және қылмыстық-атқару талдауын талап етеді, бұл қамауға алуды жаза түрі ретінде қосымша зерттеуді қажет етеді.

Зерттеудің мақсаты қамаққа алу түріндегі жазаны қолдану тәртібі мен шарттарын регламенттейтін заңнаманы кешенді қылмыстық-құқықтық және қылмыстық-атқарушылық талдау негізінде қамаққа алу түріндегі институтты жетілдіру жөніндегі ұсынымдарды негіздеу және ұсыну болып табылады. Қамаққа алу түріндегі жазаны орындау заңды күшіне енген сот үкімі негізінде сотталған жері бойынша қамаққа алу түріндегі жазаны өтеуге арналған тергеу изоляторының үй-жайларында жүзеге асырылады.

Түйіндемe сөздер: қылмыстық құқық бұзушылықтар, қылмыс, қылмыстық теріс қылық, жаза, қоғамнан оқшаулау, жазаны атқару, сотталған, қамақ үйлері, тергеу изоляторы, айыппұл, бас бостандығынан айыру.

ПРОБЛЕМЫ ИСПОЛНЕНИЯ НАКАЗАНИЯ В ВИДЕ АРЕСТА ПО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВУ РЕСПУБЛИКИ КАЗАХСТАН

Аннотация: Статья посвящена что наказания в виде ареста на основе комплексного уголовно-правового и уголовно-исполнительного анализа законодательства, регламентирующего порядок и условия применения наказания в виде ареста, обосновать и предложить рекомендации по совершенствованию института в виде ареста. Однако по настоящее время ряд вопросов, регулирующих порядок и условия применения наказания в виде ареста, требуют уголовно-правового и уголовно-исполнительного анализа, что обуславливает необходимость в дополнительном исследовании ареста как вида наказания.

Цель исследования состоит в том, чтобы на основе комплексного уголовно-правового и уголовно-исполнительного анализа законодательства, регламентирующего порядок и условия применения наказания в виде ареста, обосновать и предложить рекомендации по совершенствованию института в виде ареста. Исполнение наказания в виде ареста осуществляется на основании приговора суда, вступившего в законную силу, в помещениях следственного изолятора, предназначенных для отбывания наказания в виде ареста по месту осуждения.

Ключевые слова: уголовные правонарушения, преступления, уголовный проступок, наказания, исполнения наказания, осужденный, арестные дома, следственный изолятор, штраф, лишение свободы, ответственность, преступность.

PROBLEMS OF EXECUTION OF PUNISHMENT IN THE FORM OF ARREST UNDER THE LEGISLATION OF THE REPUBLIC OF KAZAKHSTAN

Abstract: The article is devoted to the application of the penalty in the form of arrest on the basis of a comprehensive criminal law and penal enforcement analysis of the legislation regulating the procedure and conditions for the application of the penalty in the form of arrest, to justify and offer recommendations for improving the institution in the form of arrest. However, to date, a number of issues that regulate the procedure and conditions for the application of punishment in the form of arrest require criminal law and penal enforcement analysis, which makes it necessary to further study arrest as a type of punishment.

The purpose of the study is to justify and propose recommendations for improving the institution of arrest on the basis of a comprehensive criminal law and penal enforcement analysis of the legislation

regulating the procedure and conditions for the application of punishment in the form of arrest. The execution of a sentence in the form of arrest is carried out on the basis of a court verdict that has entered into legal force in the premises of a pre-trial detention center intended for serving a sentence in the form of arrest at the place of conviction

Key words: criminal offenses, crimes, criminal misdemeanor, punishments, execution of punishment, convicted person, arrest houses, pre-trial detention center, fine, imprisonment, responsibility, crime.

Кіріспе

Қамаққа алу сотталған адамды тағайындалған жазаның бүкіл мерзімінде қоғамнан қатаң оқшаулау жағдайларында ұстауды білдіреді. Қамаққа алу он тәуліктен елу тәулікке дейінгі мерзімге белгіленеді. Ұстап алу мерзімі қамаққа алу мерзіміне қосылады ¹.

Қазақстан Республикасының Бас прокуратурасының 2018 жылдың қыркүйек айындағы есебі бойынша Қазақстан Республикасының аумағында жалпы жасаған қылмыстық теріс қылықтар саны 37355, есеп бойынша сотқа дейінгі тергелудің бірыңғай тізіліміне тіркелген саны 23231, әйелдерге қатысты жасалған қылмыстық теріс қылықтар саны 4728, кәмелетке толмағандарға қатысты жасалған қылмыстық теріс қылық саны 120, сотқа жіберілген қылмыстық іс саны 11008, процессуалдық келісім жасалған 3, қылмыстық процестік кодекстің 35 бабына сәйкес қысқартылған қылмыстық іс саны 12653, қылмыстық процестік кодекстің 36 бабына сәйкес қысқартылған қылмыстық іс саны 4660, мерзімнің өтуіне байланысты қысқартылған қылмыстық іс саны 9808 болып табылады ².

Материалдар мен әдістер

Ғылыми зерттеудің негізі теориялық талдау, абстракциялау, модельдеу әдістерін қолдануға мүмкіндік берген Диалектикалық материализмнің ережелері болып табылады. Зерттеудің салыстырмалы-құқықтық, Тарихи, құрылымдық - логикалық және нақты-социологиялық әдістері де қолданылды.

Нәтижелері

Қазақстан Республикасын Конституциясының 77 бабына сәйкес адамның кінәлі екендігі заңды күшіне енген сот үкімімен танылғанша ол жасалған қылмысқа кінәлі емес деп есептеледі ³.

Сотталғандар қамаққа алу түріндегі жазасын сотталған жеріндегі арнайы қабылдау орындарында, тергеу изоляторларының оқшауланған учаскелерінде өтейді ⁴.

Қамаққа алу түріндегі жазаны атқару заңды күшіне енген сот үкімі негізінде қамаққа алу түріндегі қылмыстық жазаны өтеуге арналған сотталған жері бойынша арнайы қабылдау орындарында не тергеу изоляторларының оқшаулау учаскелерінде жүзеге асырылады. Сотталғандарды арнайы қабылдау орындарында не тергеу изоляторларға қабылдау тәртібі қарастырылады ⁵.

Сотталғандарды арнайы қабылдау орындарында не тергеу изоляторларға арнайы қабылдау орындарының арнайы есепке алу қызметі мен медицина бөлімшесі қызметкерлерінің міндетті қатысуымен арнайы қабылдау орындарында не тергеу изоляторлары басшысының кезекші көмекшісі жүзеге асырады. Сотталғандарды қабылдау кезінде кезекші қамаққа алу түріндегі жазаны атқаруға негіз болып табылатын процессуалдық құжаттамалардың болуын тексереді, жеке басын куәландыратын құжаттамалардың негізінде олардың келген сотталғандарға тиістілігін белгілейді.

Сотталғанның фотосуреті, сотталғаннан жауап алу кезінде алынған, сот үкімінде көрсетілген сауалнама деректері, жеке басын растайтын құжаттамалар сәйкес келмеген жағдайында, арнайы есепке алу қызметінің қызметкері кезекшімен бірлесіп акті жасайды және де оны іс-шаралар қабылдау үшін үкім шығарған сотқа жолдайды.

Көрсетілген деректемелерді тексергеннен кейін арнайы қабылдау орындарында не тергеу изоляторлары қызметкерлері арнайы жабдықталған үй-жайда сотталғандарға тінтілу, ал оларға тиесілі заттамаларға тексеру жүргізіледі. Толық тінтілу мен тексеру жүргізуден бұрын сотталғандарға өзімен бірге және де заттамалардың арасында сақталуы мен қолданылуы көзделінбеген нәрселер, заттамалар, бұйымдар, сондай-ақ сотталғандарға өздерімен алып жүруге, сауқатпен, сәлемдемемен, бандерольмен және де арнайы қабылдау орындарында не тергеу изоляторлары дүкенінен алуға рұқсат етілген заттамалар мен заттамалар, бұйымдар, құжаттамалар және де тамақ өнімдерін ерік-

¹ Қазақстан Республикасының Қылмыстық Кодексі 2014 жылғы 3 шілдедегі № 226-V ҚРЗ // <http://adilet.zan.kz> (09.01.2018 жағдайымен).

² Қазақстан Республикасының Бас прокуратурасының 2020 жылдың қыркүйек айындағы есебі // support@kgp.kz Нур-Султан. – 2020 ж

³ Қазақстан Республикасының Конституциясы 1995 жылғы 30 тамыз // <http://online.zakon.kz> (2019.23.03. берілген өзгерістер мен толықтыруларымен).

⁴ Қазақстан Республикасының Қылмыстық-атқару кодексі Қазақстан Республикасының Кодексі 2014 жылғы 5 шілдедегі № 234-V ҚРЗ.

⁵ Қамаққа алу түріндегі жазаны атқаруды жүзеге асыратын арнайы мекемелердің қызметі мен ішкі тәртіптемесін ұйымдастыру қағидаларын бекіту туралы Қазақстан Республикасы Ішкі істер министрінің 2017 жылғы 26 шілдедегі № 504 бұйрығы. Қазақстан Республикасының Әділет министрлігінде 2017 жылғы 24 тамызда № 15551 болып тіркелді.

тілі түрде өткізілу ұсынылады. Рұқсат етілмеген заттамаларды еріктілі түрде бірден өткізген жағдайында, сотталғандарға тәртіптік жазалау іс-шаралары қолданылмайды.

Талқылау

Арнайы қабылдау орындарында не тергеу изоляторларға қабылданған тұлғалар келген күні, алайда бір тәуліктен кешіктірілмей алғашқы медициналық куәландырылудан және де санитарлық өңдеуден өтеді. Медициналық куәландырылу нәтижелері медициналық амбулаторлық картаға енгізіледі. Бұл ретте медицина қызметкері сотталғанның денесіндегі жарақат, тері және де жұқпалы ауруларды анықтау мақсатында сыртқы тексеру жүргізіледі. Дене жарақатын табу фактісі туралы жазбаша түрде дереу жоғары тұрған орган мен қадағалаушы прокурорға хабарланады. Арнайы қабылдау орындарында не тергеу изоляторларға дәрігерінің қорытындысы бойынша дереу стационарлық емді қажет ететін тұлғалар айдауылмен денсаулық сақтау органдарының медициналық мекемелеріне жіберіледі.

Бұдан кейін сотталғандар карантин бөлімшесіне орналастырылады, онда ұзақтығы 15 тәулікке дейін медициналық бақылау белгіленеді. Осы кезеңде жұқпалы аурумен ауыратындар анықталған кезде, олар шұғыл түрде оқшауланды, мекемеде эпидемияға қарсы кешенді іс-шаралар өткізіледі.

В.Е. Южанин түзеу мекемелерінің алдында тұрған жекелеген міндеттердің ішінде - қылмыстық жазаны атқаруды қамтамасыз ету міндеттерін, өндірістік-шаруашылық қызметін ұйымдастыруды, түзету мекемесінің қызметінде құқықтық тәртіп пен заңдылықты қамтамасыз ету, жазаны өтеуден сотталғандардың әлеуметтік бейімделуін қамтамасыз етуді, рецидивті қылмыстарды алдын-алу мен сотталғандарды қайта тәрбиелеу мен түзетуді атап өту қажет [1, 32 б.]. Арнайы қабылдау орындарында не тергеу изоляторларға психологтары жаңадан келген сотталғандардың жеке басын зерттеу, оларды жаңа жағдайларға бейімдеу жөніндегі жұмысты жүргізіледі. Өзіне өзі қол жұмсауға, өзіне және де өзгелерге қасақана құқыққа қайшы зақымдар келтіруге бейім тұлғалар анықталады. Зерттеу нәтижелері бойынша жаңа келген сотталғанның әрқайсысына психологиялық портрет жасалады, олармен жұмыс істеу бойынша арнайы қабылдау орындарында не тергеу изоляторларының тиісті қызметіне ұсынымдар енгізіледі.

Карантин үй-жайында болған кезінде сотталғандар қылмыстық атқару кодексіне сәйкес жазасын өтеу тәртіптілігімен және де шарттарымен, өздерінің құқықтарымен және де міндеттерімен қол қоя отырып, танысады, жазасын өтеудің белгіленген тәртібін бұзғаны үшін қолданылатын жауаптылық туралы ескертіледі.

Арнайы қабылдау орындарында не тергеу изоляторларға ұстау режимін сақтау үшін қадағалау және де күзеттің техникалық құралдары, ал заң тәртібінде белгіленген дене күшін, арнайы құралдар, қару қолданылатыны түсіндіріледі.

Кейін осындай ақпаратты сотталғандарға жеке қабылдау, камераларды аралау кезінде радио арқылы арнайы қабылдау орындарында не тергеу изоляторларға бастығы және де оған өкілетті қызметкер жеткізеді. Арнайы қабылдау орындарында не тергеу изоляторларға ұсталатын сотталғандардың негізгі құқықтары мен міндеттері туралы мемлекеттік және де орыс тілдеріндегі ақпарат әрбір камераның қабырғасында ілінеді. Сотталғандар кереуетпен және де төсек жабдықтарымен қамтамасыз етіледі, жатын орындары ауыстырылмайды және де онда перде ілінбейді.

Сотталғанның арнайы қабылдау орындарында не тергеу изоляторларға келуі туралы арнайы есепке алу қызметі екі жұмыс күні ішінде сотталғанның қалауы бойынша туысқандарының біріне не заңды өкіліне арнайы қабылдау орындарында не тергеу изоляторларға пошталық мекенжайын, сотталғандардың сауқат, сәлемдемелер мен бандерольдер арқылы және де мекеменің дүкендерінен алуға, өздерінде болуға рұқсат етілетін тізбені, хат алысу, ақша алу мен жіберу, шығуларға, кездесулерге рұқсат ету тәртібінің негізгі талаптарын, сотталғанның телефон арқылы сөйлесу құқығын көрсете отырып, жазбаша хабарлама жібереді.

Сотталған шетелдік азаматтардың және де қамаққа алынғанға дейін шетелде тұрақты тұрған азаматтығы жоқ тұлғалардың келуі туралы дипломатиялық өкілдіктер мен осы тұлғалардың мүдделерін Қазақстан Республикасында қорғайтын консулдық мекемелерге хабарлама жолданады.

Сотталғандарды жеке тінтілу толық тінтілу және де жартылай жеке тінтілу болып бөлінеді. Жеке тінтуді тінтілушімен жынысы бір адам жүргізеді. Сотталғандарды жеке толық тінтілу келесі жағдайларда жүргізіледі: 1) арнайы қабылдау орындарында не тергеу изоляторларға келген және де кеткен кезде; 2) тәртіптік изоляторға қамау және де одан босату кезінде; 3) кездесу жүргізу алдында және де аяқталған соң; 4) ұстау режимін бұзған, мекемелерден қашып шыққан және де басқа да қылмыс жасаған сотталғанды ұстау кезінде жүргізіледі.

Толық тінтілу мынадай ретпен жүргізіледі: 1) сотталғандарға тінтілу жүргізіледі. Содан соң кезекпен бас киімін, аяқ киімін және де іш киіміне дейін қоса алғанда, шешу ұсынылады; 2) қол, аяқ саусақтарының аралығы, құлақ қалқаны мен ауыз қуысы, сондай-ақ медициналық таңулар мен аяқ-қол протездері тексеріледі. Медициналық таңулар мен аяқ-қол протездері медицина қызметкерінің қатысуымен тексе-

ріледі; 3) сотталғанға тиесілі киімі, бас киімі, аяқ киімі және де заттамалары тексеріледі. Киімінің жамаулары, тігісі, жағасы және де астары ұстап қаралады. Қажет болған жағдайында киімнің жекелеген жерлерін бізбен тесіп қарайды және де сөгеді. Аяқ киім сыртқы және де ішкі жағынан қаралады және де міндетті түрде бүгіліп тексеріледі; 4) сондай-ақ ақша, есірткі заттамалары және де басқа да арнайы қабылдау орындарында не тергеу изоляторларда пайдалануға және де сақтауға тыйым салынған заттамалар жасырылатын жамаулар, тақалар, табандар мен басқа да орындар тексеріледі.

Сотталғандарды арнайы қабылдау орындарында не тергеу изоляторларға камераларынан шектен тыс шыққан жағдайында (дәрігерге, серуенге, санитарлық өңдеуге, басқа камераға ауыстырғанда, тінтілу іс-іс-шараларын өткізгенде) жүргізіледі. Толық емес тінтілу кезінде киімдер мұқият ұстап қаралады. Бұл ретте жеңінде, жағасында, астарында және де шалбарында шабуыл жасайтын құралдар (пышақ, істік және де сол сияқты түйрегіш-кескіш заттамалар) не өзге де тыйым салынған заттамалардың жасырылмағандығы тексеріледі. Бұдан соң қалтасы, бас киімі мен аяқ киімі тексеріледі. Тінтілуші күдік туғызған жағдайында толық тінтілу жүргізіледі. Тінтілу кезінде жазаны өтеудің белгіленген тәртібін бұзған не қылмыс жасаған сотталғанға қолдарын жоғары көтеруін, аяғын иығының тұсына қою ұсынылады. Тінтілуші тінтілушінің артқы жағына тұрып, ретімен жоғарыдан төмен қарай тінтілу жүргізіледі.

Н.Ф. Кузнецова және де Е.А. Куринов қоғамдық қауіпсіздікті техникалық нормалар мен ережелерді ұстану көзқарасынан ғана емес, көптеген не аз тұлғалардың тәндік тиіспеушілігін және де өміріне төнетін қауіпті жоятын қоғамдағы азаматтардың тәртіп ережелерінің жүйесін байланыстырып анықтайды [2, 118 б.]. Арнайы қабылдау орындарында не тергеу изоляторларға камера үй-жайларында тінтілу кемінде айына төрт рет тінтілу кестесіне сәйкес жүргізіледі. Арнайы қабылдау орындарында не тергеу изоляторлары камераларын техникалық тексеру күн сайын жүргізіледі.

Арнайы қабылдау орындарында не тергеу изоляторлары камераларындағы үй-жайларда тінтілу жүргізу кезінде қабырғалар тоқылдатып көріледі, жасырын жерлердің болу мүмкіндігі тексеріледі. Жасырын шығу жолдарын, үңгулердің және де онда сотталғандарға қолдануға тыйым салынған заттамаларды сақтауға болатын орындарды табу мақсатында жатын орындары мен еден тексеріледі.

Терезе торларының беріктілігі ішкі және де сыртқы жағынан, есіктер мен құлыптардың тұзулігі тексеріледі. Камерадағы сотталғандарға толық жеке тінтілу, ал олардың заттамаларына тексеру жүргізіледі.

Сотталғандарды уақытша және де қысқа мерзімді өндіріс объектілеріне кіргізер алдында Арнайы қабылдау орындарында не тергеу изоляторлары әкімшілігінің бақылаушысы, өкілі объектіні тексеруі тиіс. Камераны және де онда ұсталынатын тұлғаларға техникалық тексеру және де жоспарлы тінтілулерді кезекші ауысыммен режим бөлімшесі қызметкерлері жүргізіледі.

Әрбір камераны техникалық тексеріс күн сайын онда сотталған адам болмаған кезеңде жүргізіледі, осы үшін оларды серуенгешіғару, санитарлық тазалау уақыты пайдаланылады. Тексеріс жүргізу кезінде терезенің торлары, жалюзилер, қабырғалар, едендер, төбелер мұқият тексеріледі. Төсектер, үстелдер, орындықтар, қол жуғыштың бекітілетін жерлері, санитарлық техникалық және де су құбырлары тексеріледі. Қашып шығуға дайындалуға көрсететін белгілер: жердің, кірпіштің, төсектердің астында, унитазда құрылыс қоқыстарының болуы анықталады.

Сотталғандардан, сондай-ақ мекеме аумағынан табылған, кімге тиесілі екенін анықтау мүмкін болмаған ақшаны, бағалы қағаздарды өзге де құндылықтарды арнайы қабылдау орындарында не тергеу изоляторларыәкімшілігі қылмыстық атқару кодекстің 98-бабына сәйкес алып қояды және де сот қаулысы бойынша мемлекет кірісіне айналдыруға жатады.

Көзделінбеген, режимдік талаптар белгіленген, сондай-ақ сотталған адамнан алынған, арнайы қабылдау орындарында не тергеу изоляторларыаумағы мен оған іргелес аумақтарда табылған нәрселер, құжаттамалар, заттамалар, бұйымдар, заттектер, азық түлік мекеме әкімшілігінің комиссиялық шешімімен сотталғандардың туыстарына не сотталғандардың заттамаларын белгілі уақытқа дейін сақтауды талап ететін азық түліктерден басқа сақтауға арналған қоймаға уақытша сақтауға не Арнайы қабылдау орындарында не тергеу изоляторлары басшысының қаулысы бойынша жойылады.

А.Е. Жатқанбаева «адамзаттың өзекті мәселелерінің бірі – қауіпсіздік» және де оны қамтамасыз ету қажеттілігі қоғам мен мемлекеттің пайда болуына ең алғашқы себеп болғандығын атап өтті [3, 48 б.]. Алынған ақша мен бағалы заттамалар оларды алған лауазымды адамның актісі не баянаты бойынша тәуліктік мерзімнен кешіктірілмей демалыс және де мереке күндерін қоспағанда кезекші, сотталғандардан алынған ақша мен бағалы заттамаларды есепке алу журналына қол қойғыза отырып, арнайы қабылдау орындарында не тергеу изоляторларға басшылығының тапсырмасына сәйкес тексеру материалдарын жинауды жүзеге асыратын қызметкерге береді.

Сотталғандардың сауқаттар, сәлемдемелер және де бандерольдер арқылы және де мекеменің дүкендерінен алуға, өздерінде болуға рұқсат



етілетін заттамалар, бірақ белгіленген нормадан асатын нәрселер мен заттамалар тәркіленіп алынады.

Бұндай жағдайында заттамалар қоймаға сақтауға өткізіледі, ал сотталған адамның қолына олардың саны мен атауын көрсете отырып, заттамаларды сақтауға қабылдау туралы түбіртек беріледі. Жете тексеру мен тінтілу жүргізу нәтижесінде жасалатын не жасалған қылмыс не әкімшілік құқық бұзушылық белгілері байқалған кезде одан әрі жете тексеру мен тінтілу тиісінше Қазақстан Республикасының Әкімшілік құқық бұзушылық туралы кодексінің 481 бабына сәйкес¹ не Қазақстан Республикасы қылмыстық атқару кодексінде көзделген тәртіппен жүргізіледі.

Арнайы қабылдау орындарында не тергеу изоляторларға қызметкерлермен және де мекемеге баратын басқа лауазымды тұлғалармен кездесу кезінде сотталғандар орындарынан тұрады және де амандасады. Сотталғандар арнайы қабылдау орындарында не тергеу изоляторлары қызметкерлерімен «Сіз» деп сөйлеседі, оларды атағы, сондай-ақ аты және де әкесінің аты бойынша атайды. Арнайы қабылдау орындарында не тергеу изоляторлары қызметкерлері сотталғандарға «Сіз» деп сөйлеуі және де оларды сотталған азамат сотталған азаматша сотталған деп, бұдан әрі тегі бойынша атаулары тиіс.

Мекеме қызметкерлеріне сотталғандармен және де олардың туыстарымен қызмет мүддесіне қатысты емес қандай да бір қатынасқа түсуіне, сондай-ақ олардың қылмыстық-атқару заңнамасы мен қызметтерді пайдалануына жол берілмейді.

Сотталғандардың осы не өзге де құрамымен жүргізілетін жұмыстың ерекшелігін, жыл мезгілін, жергілікті жағдайларды және де басқа да нақты мән-жайларды есепке ала отырып, әрбір Арнайы қабылдау орындарында не тергеу изоляторларға не тергеу изоляторлары бастығы бекіткен қатаң регламенттелген күн тәртібі тергеу изоляторларында – қамауда отырған тұлғалардан басқа ұйымдастырылады.

Күн тәртібіне ұйқыдан тұру уақыты, тексеру, ұйқыға жату, дәретхана, дене жаттығуы, тамақтану, сейілдеу, тәрбие-алдын алу іс-іс-шараларын өткізілуі, кездесу бөлмелерінің, дүкеннің, медициналық-санитарлық бөлімшенің жұмыстары, телефонмен сөйлесу кіреді. Күн тәртібінде сотталғандардың үздіксіз сегіз сағаттық ұйқысы мен оларға жеке уақыттың берілуі көзделеді. Сотталғандардың аптасына кемінде бір рет жуынуы қарастырылады. Жуыну күні мен уақыты камера бойынша арнайы қабылдау орындарында не тергеу изоляторлары бастығы не оның міндетін атқарушы адам бекіткен кестемен анықталады.

Көрсетілген сотталғандардың үлгілік күн тәртібіне қарай әзірленген күн тәртібі стөнд

түрінде ресімделеді және де көрінетін жерге (камераларда, карантин бөлімшелерінде) орнатылады не ілінеді және де мекеме қызметкерлері мен сотталғандардың назарына жеткізіледі.

Сотталғандар үш уақыт ыстық тамақпен қамтамасыз етіледі. Сотталғандар тамақты камерада ішеді. Сотталғандарға тамақ дайындауды және де беруді күн тәртібінде белгіленген сағатта, камера есігінің желкөздері арқылы арнайы қабылдау орындарында не тергеу изоляторлары қызметкерлерінің бақылауымен арнайы қабылдау орындарында не тергеу изоляторлары асхана қызметкерлері жүзеге асырады.

Сотталғандар айдауылмен не арнайы қабылдау орындарында не тергеу изоляторлары қызметкерлерінің еріп жүруімен қозғалуы кезінде сотталғандар қолын артқа, арқасына ұстап жүреді. Айдауылдау уақытында тоқтаған кезде арнайы қабылдау орындарында не тергеу изоляторлары қызметкерінің талабы бойынша тоқтайды және де қабырғаға қарай бұрылып тұрады.

Арнайы қабылдау орындарында не тергеу изоляторларға ұсталатын сотталғандар:

Арнайы қабылдау орындарында не тергеу изоляторлары әкімшілігінің заңды талаптарын орындайды; гигиеналық және де санитарлық талаптарды сақтайды, күнделікті сейілдеуге шығады (сейілдеуден босатуды медицина қызметкерінің қорытындысы бойынша арнайы қабылдау орындарында не тергеу изоляторларға бастығы жүзеге асырады); өрт қауіпсіздігі қағидаларын сақтайды; арнайы қабылдау орындарында не тергеу изоляторлары мүлкіне ұқыптылықпен қарайды; кезектілік ретімен камераларда және де басқа да үй-жайларда жинастыру жүргізіледі; Арнайы қабылдау орындарында не тергеу изоляторлары қызметкерлерінің, сотталғандардың, сондай-ақ өзге де тұлғалардың намысына тиетін әрекеттер жасамайды; арнайы қабылдау орындарында не тергеу изоляторларға қызметкерлеріне олардың қызметтік міндеттерді атқаруда, сондай-ақ қамауда ұстау тәртібін қамтамасыз ететін өзге де тұлғаларға қарсылық көрсетпейді; арнайы қабылдау орындарында не тергеу изоляторларға қызметкерлері камераға кірген кезде олардың командасы бойынша орындарынан тұрады және де көрсетілген орынға сапқа тұрады; сыртқы пішініне ұқыпты қарайды; арнайы қабылдау орындарында не тергеу изоляторларға қызметкерлерінің, өзге де лауазымды тұлғалардың талабы бойынша өзінің тегін, атын, әкесінің атын, Қазақстан Республикасы Қылмыстық кодексінің қай бабы бойынша сотталғанын, мерзімін, басталу мен аяқталу мерзімін хабарлайды; ретімен камерада кезекшілік етеді.

Н.И. Пермяков сөзінше камера бойынша кезекші (сотталған): арнайы қабылдау орында-

¹ Әкімшілік құқық бұзушылық туралы Қазақстан Республикасының Кодексі 2014 жылғы 5 шілдедегі № 235-V ҚРЗ.

рында не тергеу изоляторларға камераға кірген кезде камерадағы сотталғандардың саны туралы баяндайды; камералық мүкамалдың, жабдықтың және де басқа да мүліктің сақталуын қадағалайды; камерада ұсталатын тұлғалар үшін ыдыс алады және де оны өткізеді; камерадағы тазалыққа қарайды; камерада еден сыпырады және де жуады, камерадағы санитарлық торапты, сейілдеу аяқталған соң сейілдеу ауласын жинайды [4, 20 б.].

Сотталғандарға тиым салынады: арнайы қабылдау орындарында не тергеу изоляторлары күн тәртібін бұзуға; сөйлесулер жүргізуге, басқа камераларда не арнайы қабылдау орындарында өзге де үй-жайларында ұсталатын тұлғаларға қандай да бір заттамалар беруге, тықылдатуға, хат жазысуға, олармен кез келген тәсілмен байланыс орнатуға; сөйлесулер жүргізудің, қандай да бір заттамаларды берудің және де бостандықтағы не бас бостандығынан айыру орындарында жазасын өтеуші тұлғалармен хат жазысудың белгіленген тәртібін бұзуға; әкімшіліктің рұқсатынсыз камерадан не басқа үй-жайлардан шығу; күзет объектілері, арнайы қабылдау орындарында не тергеу изоляторлары аумағының шекарасы желісін бұзуға; рұқсат етілмеген заттамаларды сатып алуға, жасауға, қолдануға және де сақтауға; карта ойнауға, сондай-ақ материалдық не өзге де пайда табу мақсатында, үстел ойындарын ойнауға; өзіне не өзге де тұлғалардың денесіне сурет салуға; әкімшіліктің рұқсатынсыз жатын орындарына перде ілу және де жатын орындарын ауыстыруға; қолдан жасалған электр құрылғыларын пайдалануға; электр құрылғыларын әкімшіліктің рұқсатынсыз пайдалануға; камерада от жағуға; тамақ дайындауға; камераларда арнайы тағайындалмаған орында және де уақытта темекі тартуға; медициналық алдын алу тексеруден өтуден бас тарту және де жалтаруға; жануарлар, құстар, балықтар, жәндіктерді ұстауға; арнайы қабылдау орындарында не тергеу изоляторларға әкімшіліктің рұқсатынсыз сантехникалық, жарықтандыруға және де басқа да құралдарды жөндеу жүргізуге не жарықты ретке келтіруге; камерадағы санитарлық торапты әдейі ластауға; камерада киім, аяқ киім және де іш киімдерді жууға; арнайы қабылдау орындарында не тергеу изоляторлары ұсталатын сотталғандардың негізі құқықтары мен міндеттері туралы ақпаратты камера қабырғасынан алып тастауға; қабырғаларға, фотосуреттер, суреттер, газет, журналдар қиындыларын жапсыру, оларға жазу және де сурет салуға; камера есігіндегі көзшеден қарауға, арнайы қабылдау орындарында не тергеу изоляторлары аумағы бойынша қозғалу кезінде дабыл сигнализациясының түймесін басуға; қандай да бір затты терезеден тастауға, терезенің алдына шығуға, желкөзден қарауға, есіктің «көзшесіне» жақын тұруға, «көзшені» жабуға; медицина қызметкерінің ұсы-

нуымен арнайы қабылдау орындарында не тергеу изоляторлары бастығының рұқсатынан басқа күн тәртібінде ол үшін бөлінбеген уақытта жатын орынында болуға; арнайы қабылдау орындарында не тергеу изоляторлары жеке пайдаланатын заттамаларды сатуға, сыйға тартуға не өзге де тәсілдермен иеліктен шығаруға.

Сотталғандарды камераларға орналастыру арнайы қабылдау орындарында не тергеу изоляторлары бастығы не оны алмастыратын адам бекіткен камералар бойынша орналастыру жоспары негізінде Қазақстан Республикасы ҚАК-тің 85-бабының талаптарына сәйкес жедел және де медициналық қызметкерлердің келісімі бойынша жүзеге асырылады. Сотталғандарды камера бойынша орналастыруды кезекші жүргізеді.

Науқас сотталғандарды орналастыру медицина қызметкерлерінің келісімі бойынша жүргізіледі. Жұқпалы ауруының болуына күдікті тұлғалар карантинге бөлінген камераларға орналастырылады. Карантин мерзімі медициналық көрсеткіштер бойынша белгіленеді. Жұқпалы аурумен ауыратын не ерекше медициналық күтімді және де қадағалауды қажет ететін аурулар басқа сотталғандардан бөлек орналастырылады.

Ерлер, әйелдер, сондай-ақ бұрын жазасын өткерген және де соттылығы бар тұлғалар бөлек ұсталады. Сотталған соттар, құқық қорғау, арнайы мемлекеттік органдардың бұрынғы қызметкерлері, сотталғандардың мінез-құлқына бақылау мен қадағалауды жүзеге асыратын уәкілетті тұлғалар басқа сотталғандардан оқшау ұсталады.

Сотталғандар сәйкес жалпы камераларды жабдықтауға қойылатын талаптарға сәйкес құлыппен жабылатын жабдықталған жалпы камераларда ұсталады. Сотталғандарды бір адамдық камераларға орналастыру прокурормен санкцияланған арнайы қабылдау орындарында не тергеу изоляторлары бастығының дәлелді қаулысы бойынша осы Қағидаларға 9-қосымшаға сәйкес нысан бойынша: 1) заңнамада көрсетілген бөлек орналастыру талаптарын сақтауды қамтамасыз етудің өзге мүмкіндігі болмаған; 2) өмір сүру және де денсаулық қауіпсіздігін қамтамасыз етуде мүдделі сотталушының жедел қызмет қол қойған жеке ұстау туралы жазбаша өтініш болған жағдайларда жол беріледі.

Арнайы қабылдау орындарында не тергеу изоляторлары сотталғандардың бар-жоғын тексеруді камералар бойынша кезекші күн тәртібінде белгіленген уақытта күн сайын таңертең және де кешке жүзеге асырады. Сотталғанның жоқтығына күдік туған жағдайында қосымша тексерулер жүргізіледі.

Тексеріс әрбір сотталған адамға ашылған, фотосуреті бар нысан бойынша камералық карточкамен жүргізіледі, онда тегі, аты, әкесінің аты, туған жылы, сотты болған Қылмыстық кодек-



сінің баптары, қамауға алу түріндегі жаза мерзімі, мерзімінің басталуы мен аяқталуы, арнайы қабылдау орындарында не тергеу изоляторларға келген күні көрсетіледі. Картотеканы кезекші жүргізеді және де сақтайды. Профилактикалық есепке қойылған сотталғандардың тексеру камералық қарточкаларына ажырату жолақтары: қызыл түс – қашуға бейім сотталғандар үшін; қара түс – профилактикалық есепке алудың қалған түрлері үшін қойылады.

Қашуға бейім ретінде профилактикалық есепте тұрған сотталғандарды тегі бойынша қарточкалық тексеру қосымша әрбір екі сағат сайын жүзеге асырылады.

Сотталғандарды сейілдеуге шығару. Сотталғандар күнделікті ұзақтығы бір жарым сағаттан аспайтын сейілдеуді пайдаланады. Сейілдеу ұзақтығын күн тәртібін, ауа райын, арнайы қабылдау орындарында не тергеу изоляторлары сыйымдылығын және де басқа да мән-жайларды ескере отырып, арнайы қабылдау орындарында не тергеу изоляторлары әкімшілігі белгілейді.

Сейілдеу сотталғандарға көбіне тәуліктің жарық уақытында беріледі. Әртүрлі камераларда ұсталатын тұлғаларды сейілдеуге шығару уақыты жылжымалы кесте бойынша белгіленеді. Сейілдеу аулалары отыруға арналған орындықтармен және де жауыннан қорғайтын бастырмалармен жабдықталады. Сейілдеуді мерзімінен бұрын тоқтату үшін сотталғандар сейілдеуді өткізілуге жауапты адамға тиісті өтінішпен жүгінеді, ол арнайы қабылдау орындарында не тергеу изоляторлары бастығына не оның орынбасарына жеткізеді. Көрсетілген лауазымды адам өтініштің мәні бойынша шешім қабылдайды.

Хат алмасуды, ақша аударымдарын ресімдеуді жүзеге асыру тәртібі. Сотталғандар өз қаражаты есебінен айына бір рет хаттар мен жедел хаттар алады және де жібереді. Хат-хабарларды алу мен беру тек арнайы қабылдау орындарында не тергеу изоляторлары әкімшілігі арқылы жүргізіледі.

Сотталғандарға ұсыныстар, арыздар және де шағымдар жазу үшін олардың өтініштері бойынша жазу керек-жарақтар (қағаз, қаламсап) беріледі.

Арнайы қабылдау орындарында не тергеу изоляторлары қызметін бақылау мен қадағалауды жүзеге асыратын мемлекеттік органдарға жолданған хаттар мен өтініштерді қоспағанда, хаттар мен өтініштер арнайы қабылдау орындарында не тергеу изоляторлары әкімшілігінің өкіліне жабылмаған түрде беріледі, олар цензураға жатпайды және де бір тәулік мерзімнен кешіктірілмей демалыс және де мереке күндерін қоспағанда тиесілігі бойынша жіберіледі.

Сотталғандар жеделхат бланкілерін толтырғаннан кейін, оларды әкімшілік келесі күннен кешіктірмей жолдауды жүзеге асырады. Жеделхаттарды жібергені үшін ақша төленгені

туралы түбіртек сотталғанның жеке ісіне ол оған қол қойған соң тігіледі.

Сотталғандардың хат алысуы цензураға жатады. Сотталғандардың өзге шарттылықтарды не сотталғандарға тән лексиканы қолдана отырып, құпия жазулармен, шифрмен жазылған, сондай-ақ арсыз сипаттағы не мемлекеттік, қызметтік құпияларды құрайтын мәліметтерді қамтитын хаттары және де олардың атына келген хаттар адресатқа жіберілмейді және де сотталғанға берілмейді. Бұл туралы сотталғанға қол қойғыза отырып, хабарланады және де хат-хабарлар жойылады. Осы тәртіп осыған ұқсас мазмұндағы жеделхаттарға да қолданылады.

Сотталғандарға келіп түскен ақша аударымдары олардың жеке шоттарына аударылады. Өтініштерді қарау нәтижелері бойынша келіп түскен жауаптар сотталғандарға келіп түсуіне қарай, бірақ үш жұмыс күндік мерзімнен кешіктірілмей қол қойғыза отырып, хабарланады және де олардың жеке істеріне тіркеледі.

Қабылдауға алынған сотталғандарды олар өтініш жасаған мәселелерді және де оларды қарау нәтижелерін көрсете отырып, есепке алу нысан бойынша сотталғандар мен өзге де тұлғаларды жеке мәселелер бойынша қабылдау журналында жүргізеді, оның мазмұнымен арнайы қабылдау орындарында не тергеу изоляторлары бастығы күн сайын танысады.

Жеке қабылдау сотталғандардың алдын ала өтініші бойынша жүзеге асырылады. Қабылдау туралы өтініш арнайы қабылдау орындарында не тергеу изоляторлары бастығының не оны алмастыратын адамның атына жазбаша не ауызша беріледі және де оларды беру кезектілігі тәртібімен жеке қабылдау журналына сотталушы өтінішпен жүгінген лауазымды адамды көрсете отырып, тіркеледі. Қабылдау өтініштердің берілу кезектілігі тәртібімен жүргізіледі. Қабылдау аяқталған соң жеке қабылдау туралы өтініште оның нәтижесі тіркеледі. Өтініш сотталғанның жеке ісіне тігіледі.

Жоғары тұрған қылмыстық-атқару жүйесі органдарының қызметкерлері арнайы қабылдау орындарында не тергеу изоляторлары бару кезінде олардың құзыретіне кіретін мәселелер бойынша сотталғандарды қабылдауды жүргізеді. Көрсетілген тұлғалар қабылдайтын сотталғандарды есепке алу журналдың екінші бөлігінде жүргізеді.

Арнайы қабылдау орындарында не тергеу изоляторлары бастығы не оларға уәкілетті адам қабылдау кезінде қабылданған шешімдердің орындалуын кемінде айына бір рет тексереді.

Арнайы қабылдау орындарында не тергеу изоляторлары бастығы, оның орынбасарлары сотталғандардың туыстарын не өзге тұлғаларды жеке қабылдауды келушілер бөлмесіне ілінетін кесте бойынша жүргізеді. Сотталғандардың туыстарын не өзге азаматтарды жеке қабылдау

нәтижелері журналда белгіленеді.

Кездесулер, телефон арқылы сөйлесулер беру тәртібі. Сотталғандарға білікті заң көмегін алулары үшін олардың жазбаша не ауызша өтініштері бойынша адвокаттарымен санын, ұзақтығын шектеусіз және де оның құпиялылығын қамтамасыз ететін жағдайларда кездесулер ұсынылады. Адвокаттың жеке басын куәландыратын құжаты, адвокатураға қатысын растайтын лицензиясы болған жағдайында сотталғанмен кездесу беріледі. Кездесу арнайы қабылдау орындарында не тергеу изоляторлары қызметкеріне сотталғанмен адвокаты көретіндей, бірақ оларды естімейтіндей жағдайында жүргізіледі.

Сотталғандармен кездесуге рұқсат алған тұлғаларға тексеру жүргізіледі, оларғаарнайы қабылдау орындарында не тергеу изоляторлары техникалық байланыс құралдарын, компьютерлерді, кино, фото, аудио, бейне және де көбейту аппаратураларын алып кіруге және де оларды кездесу кезінде пайдалануға жол берілмейді. Сотталғанға қандай да бір нәрселер, заттамалар, азық-түлік беруге не оданалуға әрекетету, сондай-ақ адвокатқақылмыс және де өзге де құқық бұзушылық жасауға ықпал ететін мәліметтерді қамтитын қандайда бір заттамалар беруге не одан алуға әрекет еткен кезде кездесу мерзімінен бұрын тоқтатылады.

Кездесу мерзімінен бұрын тоқтатылған жағдайында арнайы қабылдау орындарында не тергеу изоляторлары жүргізілуіне жауапты қызметкері кездесуді тоқтау себебін көрсете отырып, арнайы қабылдау орындарында не тергеу изоляторлары бастығына жазбаша түрде баяндайды.

Сотталғандармен кездесу тоқтатылған жағдайында (эпидемияға қарсы іс-іс-шараларды өткізуге, ерекше жағдай режимін енгізуге байланысты және де басқа себептер бойынша арнайы қабылдау орындарында не тергеу изоляторлары бастығы бұл туралы арнайы қабылдау орындарында не тергеу изоляторлары сақталуын қадағалауды жүзеге асыратын прокурорға хабарлайды, келуші тұлғалар үшін қабылдау бөлмесіне хабарлама ілінеді.

Жұбайы (зайыбы), жақын туысы қайтыс болған не науқастың өміріне қатер төндіретіндей қатты ауырған, оның отбасына айтарлықтай материалдық залал келтірген дүлей зілзала болған жағдайларда және де жеке сипаттағы өзге де айрықша мән-жайларда өзінің жеке қаражаты есебінен жұбайымен (зайыбымен), жақын туыстарымен телефон арқылы сөйлесу беріледі.

Сотталған адам еркін нысанда телефонмен сөйлесуге рұқсат өтініш жазады, онда абоненттің мекенжайы, телефон нөмірі, негізі (жеделхат, хат) және де сөйлесу ұзақтығы 15 минутқа дейін көрсетіледі. Қалааралық телефон сөйлесулерінің төлемі сотталғандардың жеке есеп шотында қолма-қол ақшалайқаражат болған кезде қолданыстағы тарифтер бойынша жүзеге асырылады.

Таксофон бойынша телефонмен сөйлесулердің төлемі сотталғанның таксофондық карточкасымен жүргізіледі. Сотталған камерада арнайы қабылдау орындарында не тергеу изоляторлары орындарында не тергеу изоляторлары айдауылы арқылы телефон не таксофондық аппаратқа шығарылады және де телефон сөйлесулері арнайы қабылдау орындарында не тергеу изоляторлары әкімшілігінің бақылуымен өткізілетіні туралы ескертіледі.

Телефонмен сөйлесу өткізілгеннен кейін арнайы қабылдау орындарында не тергеу изоляторлары сөйлесуді өткізуге жауапты қызметкері өтінішке болған не қандай да бір себеппен болмаған телефонмен сөйлесулер туралы белгі қояды. Одан кейін өтініш тіркеу және де тиісті номенклатуралық іске енгізу үшін кездесу бөлменің бақылаушысына беріледі. Егер сөйлесулерді кезекші кешкі уақытта (сағат 19-дан 20-ға дейін) өткізген жағдайында, өтініш кездесу бөлмесіне келесі күні тапсырылады.

Қылмыстық-атқару жүйесінің басқа мекемелерінде ұсталатын сотталғандармен телефон арқылы сөйлесуге рұқсат етілмейді. Сөйлесу, телефон не таксофон аппаратын пайдаланудың көрсетілген тәртібі бұзылған жағдайында сөйлесулер дереу тоқтатылады.

Сотталғандарға көтермелеу мен жазалау іс-шараларын қолдану. Міндеттерін үлгілі орындағаны, жазаны өтеудің белгіленген тәртібін сақтағаны үшін және де қылмыстық атқару кодексі 128-бабына сәйкес сотталғандарға көтермелеу іс-шаралары қолданылады.

Көтермелеу арнайы қабылдау орындарында не тергеу изоляторлары бастығының дәлелді қаулысымен қолданылады.

Қамаққа алу түріндегі жазаны өтеу кезінде белгіленген тәртіпті бұзғаны үшін арнайы қабылдау орындарында не тергеу изоляторлары бастығының дәлелді қаулысымен сәйкес сотталғанға жаза қолданылады және де қамаққа алу түріндегі жазаға сотталғандардың жазаларын есепке алу журналында сәйкес нысана бойынша тіркеледі. Жазалау қолдану туралы материалдар сотталғандардың жеке істеріне тігіледі. Айыпталушы сотталғанға сол бір заң бұзушылық үшін біреуден артық жаза қолданылмайды.

Жаза сотталғанның заң бұзушылық жасау мән-жайын және де сотталғанның мінез-құлқын ескере отырып қолданылады. Жаза заң бұзушылық анықталған күннен бастап он тәуліктен кешіктірілмей, ал егер оған байланысты тексеру жүргізілсе – ол аяқталған күннен бастап, бірақ заң бұзушылық жасалған күннен бастап үш айдан кешіктірілмей қолданылады. Жаза дереу орындалады, ал оны дереу қолдану мүмкін болмаған кезде – оны қолданған күннен бастап бір айдан кешіктірілмей қолданылады. Жазалау іс-шараларын қолдануға дейін сотталғаннан жазбаша түсініктеме алынады, түсініктемені бе-



руден бас тартқан жағдайында ол туралы тиісті акт жасалады.

Сотталғандарға бас бостандығынан айыру орындарының шегінен тыс жерге шығулар беру тәртібі.

Қысқа мерзімді шығуға рұқсат туралы өтінішке қылмыстық атқару кодекстің 86-бабында көрсетілген айрықша жеке мән-жайлардың болуын растайтын құжаттамалар қоса беріледі: денсаулық сақтау органдарының, жергілікті өзін-өзі басқару органдарының анықтамасы мен олардың берілген орны бойынша ішкі істер органдары куәландырған басқа да ресми құжаттамалар.

Жолға шығуға байланысты шығыстарды өз қаражаты есебінен төлеуге сотталғанның жазбаша өтініші негізінде арнайы қабылдау орындарында не тергеу изоляторлары бухгалтериясы береді.

Межелі жерге жеткен сотталған тәулік ішінде ішкі істер органының кезекші бөлімшесіне, ал ауылдық жерлерде – полицияның учаскелік инспекторына келеді, келгені туралы белгі үшін куәлік береді, келген мақсатын, мерзімі мен келген жерін, кету уақытын хабарлайды. Қысқа мерзімді шығу аяқталған кезде сотталған ішкі істердің сол органына арнайы қабылдау орындарында не тергеу изоляторлары орналасқан жеріне кетуі туралы белгі үшін куәлік ұсынады. Арнайы қабылдау орындарында не тергеу изоляторларға кету кезінде түнгі не таңертең ерте уақыт белгі кетерден бір күн уақытта қойылады. Келу және де кету уақыты туралы белгі ішкі істер органының мөрімен куәландырылады.

Арнайы қабылдау орындарында не тергеу изоляторлары қайтып оралғаннан кейін сотталған куәлігі мен жол жүру билетін көрсетеді. Сотталған адамның белгіленген мерзімде шығуын қиындататын күтпеген мән-жайлар туындаған жағдайында, сотталған адам орны бойынша ішкі істер органы бастығының қаулысымен арнайы қабылдау орындарында не тергеу изоляторлары оралу мерзімі арнайы қабылдау орындарында не тергеу изоляторлары әкімшілігін бұл туралы міндетті түрде дереу хабардар ете отырып, бес тәулікке дейін ұзартылады.

Шығу кезінде сотталған ауырып қалған және де емдеуге жату қажет болған жағдайында сотталған не оның жұбайы, ата-анасы не жақын туыстары сотталған жазасын өтеп жатқан арнайы қабылдау орындарында не тергеу изоляторлары әкімшілігіне және де болған жері бойынша ішкі істер органына бұл туралы сол күні хабарлайды. Мұндай жағдайында сотталған денсаулық сақтау органының ең жақын орналасқан медициналық мекемесіне жіберіледі. Емдеу аяқталған соң және де шығарғаннан кейін сотталған жазасын өтеу орнына барады.

Есі дұрыстығын жоққа шығармайтын психикасының бұзылуынан (ауыруынан) зардап шегетін

сотталғандарға арнайы қабылдау орындарында не тергеу изоляторлары шегінен тыс жерге шығуға туыстарының еріп жүруімен рұқсат етіледі.

Қамаққа алу түріндегі сотталғандарды тәртіптік изоляторларда ұстау жағдайлары. Тәртіптік изоляторға жабу арнайы қабылдау орындарында не тергеу изоляторлары бастығының қаулысы және де сотталғанның тәртіптік изоляторда болу мүмкіндігі туралы медицина қызметкерінің қорытындысы негізінде жүзеге асырылады. Сотталғандарды тәртіптік изоляторда ұстау жалғыз адамдық. Тәртіптік изоляторда сотталғандар жеке жатын орынмен және де тек ұйықтар кезде белгіленген уақытқа төсек жабдықтарымен қамтамасыз етіледі. Сотталғандарға тәртіптік изоляторда ұстауда болған кезеңінде хат алмасу, тамақ өнімдері мен бірінші кезекте қажетті заттамаларды сатып алуға, хаттар, сәлемдемелер, сауқаттар, бандерольдар алуға, үстел ойындарымен, кітап, газет, журнал және де басқа әдебиеттерді пайдалануға тыйым салынады. Сауқаттар, сәлемдемелер мен бандерольдар сотталғандарға тәртіптік изоляторда болу мерзімі аяқталғаннан кейін беріледі.

А.И. Алексеев сотталғандарды тәртіптік изолятордан мерзімінен бұрын босатуға медициналық көрсеткіштер не прокурордың талабы бойынша босатылған жағдайларды қоспағанда жол беріледі [5, 110 б.].

Қорытынды

Тәртіптік изоляторға қамалған сотталғандарға өзімен бірге сүлігіден, сабын, тіс ұнтағы, пастасы, тіс щеткасы, табак өнімі мен сіріңкеден басқа тамақ өнімдерін, жеке заттамаларын алып жүруге рұқсат етілмейді. Тәртіптік изоляторда ұсталатын сотталғандар тек сейілдеу уақытында ғана темекі шегеді. Сотталғандардың тәртіптік изолятор камераларында темекі шегуіне жол берілмейді. Табак өнімдері, оттық, сіріңке күн тәртібіне сәйкес сотталғандарды сейілдеуге шығару кезінде беріледі және де тәртіптік изолятордың сақтау камераларындағы арнайы жабдықталған шкафта (жәшікте) сақталады.

Сотталғандардың тамақ өнімдері қоймаға өткізіледі және де жазалау іс-шараларын өтеп болған соң беріледі. арнайы қабылдау орындарында не тергеу изоляторлары әкімшілігі олардың сақталуына қажетті іс-шаралар қабылдайды, алайда табиғи себептерге байланысты тамақ өнімдері ұзақ сақтау нәтижесінде бұзылса, бұл туралы комиссиялық акт жасалады (еріктілі нысанда) және де олар жойылады. Сотталғандарды тәртіптік изоляторға және де бір адамдық камераларға қабылдау кезінде толық тінтілу жүргізіледі, содан соң осы үй жайларға бекітілген киімдерді киеді.

Сотталғандардың тамақтануы тәртіптік изолятордың камераларында жүргізіледі. Тәртіптік изоляторларда ұсталатын сотталғандарды ме-

дициналық тексеру мен амбулаторлық емдеу арнайы жабдықталған үй-жайларда жүзеге асырылады. Санитарлық өңдеу басқа сотталғандардан бөлек жүргізіледі. Тәртіптік изоляторға жабылған сотталғандарға төсек жабдықтары ұйықтау кезінде ғана беріледі. Тәртіптік изоляторларды жинау және де кезекшілік әрбір сотталғанға кезегімен жүктеледі. Кезекшінің міндеттерін арнайы қабылдау орындарында не тергеу изоляторлары әкімшілігі белгілейді. Бір адамдық камераларды жинауды онда ұсталатын тұлғалар жүзеге асырады.

Арнайы қабылдау орындарында не тергеу изоляторлары бастығы болмаған кезде жасалған қылмыстың режимді қасақана бұзудың жолын кесу мүмкін болмаған жағдайында, сотталғандар бірақ арнайы қабылдау орындарында не тергеу изоляторлары бастығы келгенге дейін кезекшінің қаулысымен тәртіптік изоляторларға, бірақ 24 сағаттан артық емес орналастырылады. Мұндай изоляция тәртіптік жаза болып табылмайды.

ПАЙДАЛАНЫЛҒАН ӘДЕБИЕТТЕР ТІЗІМІ:

1. Южанин В.Е. О понятии задачи (цели) исправления и перевоспитания осужденных, решаемой исправительно-трудовыми учреждениями (ИТУ). Цели уголовного наказания. – Рязань: РВШ МВД СССР, 1990. – С . 32.
2. Кузнецова Н.Ф., Куриное Б.А. Советское уголовное право. Особенная часть. – М., 1971. – 363 с.
3. Жатқанбаева А.Е. Правовые аспекты информационной безопасности в Республике Казахстан. – Алматы: Юристъ, 2009. – 304 с.
4. Пермяков Н.И. Безопасность сотрудников пенитенциарной системы (теоретико-правовой аспект): автореф. ... канд. юрид. наук. – Спб., 2000. – 20 с.
5. Алексеев А.И. Индивидуальная профилактика рецидива преступлений. – М., 1973. – 110 с.

REFERENCES:

1. Yuzhanin V. E. O the concept of the task (goal) of correction and re-education of convicts, solved by correctional labor institutions (ITU). The purpose of criminal punishment. - Ryazan: RSV MVD CCCP, 1990. – P. 32.
2. Kuznetsova N. F., Kurinoy B. A. Soviet criminal law. Special part. – M., 1971 – - 363 p.
3. Zhatkanbayeva A. E. Legal aspects of information security in the Republic of Kazakhstan. - Almaty: Yurist, 2009. – 304 p.
4. Permyakov N. I. Security of employees of the penitentiary system (theoretical and legal aspect): abstract. ... cand. jurid. sciences'. – St. Petersburg, 2000. – 20 p.
5. Alekseyev A. I. Individual prevention of recidivism of crimes. – M., 1973. – 110 p.

Сведения об авторе:

Тлешалиев Нурлан Даулеткулович – сеньор-лектор ВШП «Әділет» Каспийского общественного университета, г. Алматы, пр. Достык 85 А, 87077230180 (ali_2301@mail.ru)

Мукинова Акку Турсыновна – старший преподаватель кафедры «Гражданского права и гражданского процесса, трудового права юридического факультета Казахского национального университета имени Аль-Фараби, Алматы, Аль-Фараби 71, Казахстан, 8 7009788177, (akku-80@mail.ru)

Автор туралы мәліметтер:

Тлешалиев Нурлан Даулеткулович – Каспий қоғамдық университеті Әділет ЖҚМ аға оқытушысы, Алматы қ, Достық даңғалы 85 А, 87077230180, (ali_2301@mail.ru)

Мукинова Акку Турсыновна - Әл-Фараби атындағы Қазақ ұлттық университеті Заң факультетінің «Азаматтық құқық және азаматтық іс жүргізу, еңбек құқығы» кафедрасының аға оқытушысы, Алматы, Аль-Фараби 71, Қазақстан, 8 7009788177, (akku-80@mail.ru)

Information about the authors:

Tleshaliyev Nurlan Dauletkulovich - Senior lecturer of the Higher School of law "Adilet" of the Caspian Public University, Almaty, Dostyk Ave. 85 A, 87077230180, (ali_2301@mail.ru)

Muusinova Akku Tursynovna - Senior Lecturer, Department of Civil Law and Civil Procedure, Labor Law, Faculty of Law, Al-Farabi Kazakh National University, Almaty, Al-Farabi 71, Kazakhstan, 8 7009788177, (akku-80@mail.ru)

Н.Д. ТЛЕШАЛИЕВ^{1*}, АТ. МУКСИНОВА²¹Каспий қоғамдық университеті, Алматы, Қазақстан²Әл-Фараби атындағы Қазақ Ұлттық университеті, заң факультеті, Алматы, Қазақстан
(*ali_2301@mail.ru; ²akku-80@mail.ru)

ҚАЗАҚСТАН РЕСПУБЛИКАСЫНЫҢ ҚЫЛМЫСТЫҚ ҚҰҚЫҒЫ БОЙЫНША ҚЫЛМЫСТЫҚ ТЕРІС ҚЫЛЫҚ ТҮСІНІГІ ЖӘНЕ ОҒАН ТАҒАЙЫНДАЛАТЫН ҚАМАҚҚА АЛУ ТҮРІНДЕГІ ЖАЗА

Аннотация: Мақалада 2015 жылдың 1 қаңтарынан бастап қолданысқа енгізілген қылмыстық кодекс бойынша онда қамтылған кейбір ұғымдарды кеңінен түсіндіру міндеттері болып табылады. Қылмыстық құқық бұзушылықтар қоғамға қауіптілік және жазаланушылық дәрежесіне қарай қылмыстар және қылмыстық теріс қылықтар болып бөлінеді. Қылмыстық кодексте айыппұл салу, түзеу жұмыстары, бас бостандығынан шектеу, бас бостандығынан айыру немесе өлім жазасы түрінде жазалау қатерімен тыйым салынған айыпты жасалған, қоғамға қауіпті іс-әрекет (әрекет немесе әрекетсіздік) қылмыс деп танылады. Ал, қылмыстық теріс қылық деп қоғамға зор қауіп төндірмейтін, болмашы зиян келтірген не адамның жеке басына, қоғамға немесе мемлекетке зиян келтіру қатерін туғызған, оны жасағаны үшін айыппұл салу, түзеу жұмыстары, қоғамдық жұмысқа тарту, қамауға алу түрінде жаза көрсетілген, айыпты жасалған іс әрекет (әрекет не әрекетсіздік) танылады мәселелері қарастырылған.

Түйіндеме сөздер: қылмыстық құқық бұзушылықтар, қылмыс, қылмыстық теріс қылық, жаза, қоғамнан оқшаулау, жазаны атқару, сотталған, қамақ үйлері, тергеу изоляторы, айыппұл, бас бостандығынан айыру.

ПОНЯТИЕ УГОЛОВНОГО ПРОСТУПКА ПО УГОЛОВНОМУ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВУ РЕСПУБЛИКИ КАЗАХСТАН И НАЗНАЧЕНИЯ НАКАЗАНИЯ В ВИДЕ АРЕСТА

Аннотация. В статье приведен ретроспективный анализ законодательного закрепления в отечественном законодательстве уголовного проступка. Давая оценку появлению в уголовном законодательстве того периода такого понятия как деяние, содержащее признаки преступления, не представляющего большой общественной опасности, следует отметить, что, естественно появляются сложности в разграничении этих деяний и преступлений. Преступление и проступок в своей основе являлись посягательствами на разные уровни правовых установлений. Дифференциация преступных деяний была основана на различии исторически сложившихся типов криминализации: первый тип соотносился с регламентацией основных (наиболее опасных) преступлений, второй - преступлений, проступков, общественная опасность которых была актуальна на определенный период. При этом ценность охраняемого объекта экстраполировалась на норму, содержащую уголовно-правовой запрет, тем самым определялась и важность этой нормы.

Ключевые слова: уголовные правонарушения, преступления, уголовный проступок, наказания, исполнения наказания, осужденный, арестные дома, следственный изолятор, штраф, лишение свободы, ответственность, преступность.

THE CONCEPT OF CRIMINAL MISCONDUCT UNDER THE CRIMINAL LAW OF THE REPUBLIC OF KAZAKHSTAN AND THE APPOINTMENT OF PUNISHMENT IN THE FORM OF ARREST

Abstract: The article provides a retrospective analysis of the legislative consolidation in the domestic legislation of criminal misconduct. Assessing the appearance in the criminal legislation of that period of such a notion as an act containing signs of a crime that does not pose a great public danger, it should be noted that, naturally, difficulties arise in distinguishing these acts and crimes. Crime and misdemeanor were basically encroachments on different levels of legal regulations. Differentiation of criminal acts was based on the distinction of the historically established types of criminalization: the first type correlated with the regulation of the main (most dangerous) crimes, the second - crimes, misconduct, the public danger of which was relevant for a certain period. At the same time, the value of the protected object was extrapolated to the norm containing the criminal law prohibition, thereby determining the importance of this norm.

Key words: criminal offenses, crimes, criminal misconduct, punishment, execution of punishment, convict, arrest houses, remand prison, fine, imprisonment, responsibility, crime.

Кіріспе

Қазақстан Республикасында Конституцияға сәйкес адам құқықтары мен бостандықтары танылады және оларға кепілдік беріледі. Адам құқықтары мен бостандықтары әркімге тумысынан жазылған, олар абсолютті деп танылады, олардан ешкім айыра алмайды, заңдар мен өзге де нормативтік құқықтық актілердің мазмұны мен қолданылуы осыған қарай анықталады. Республиканың азаматы өзінің азаматтығына орай құқықтарға ие болып, міндеттер атқарады.

Материалдар мен әдістер

Ғылыми зерттеудің негізі теориялық талдау, абстракциялау, модельдеу әдістерін қолдануға мүмкіндік берген Диалектикалық материализмнің ережелері болып табылады. Зерттеудің салыстырмалы-құқықтық, Тарихи, құрылымдық - логикалық және нақты-социологиялық әдістері де қолданылды.

Нәтижелері

Әркім өзінің жеке басының бостандығына құқығы бар. Заңда көзделген реттерде ғана және тек қана соттың санкциясымен тұтқындауға және қамауда ұстауға болады, тұтқындалған адамға шағымдану құқығы беріледі. Соттың санкциясыз адамды жетпіс екі сағаттан аспайтын мерзімге ұстауға болады. Ұсталған, тұтқындалған, қылмыс жасады деп айып тағылған әрбір адам сол ұсталған, тұтқындалған немесе айып тағылған кезден бастап адвокаттың (қорғаушының) көмегін пайдалануға құқылы¹.

Талқылау

2014 жылы 03-шілдеде қабылданып, 2015 жылдың 01-қаңтарынан бастап күшіне енген Қазақстан Республикасының қылмыстық заңнамасына сәйкес қылмыстық құқық бұзушылықтар қоғамға қауіптілік және жазаланушылық дәрежесіне қарай қылмыстар және қылмыстық теріс қылықтар болып бөлінеді².

Айыппұл салу, түзеу жұмыстары, қоғамдық жұмыстарға тарту, бас бостандығын шектеу, бас бостандығынан айыру немесе өлім жазасы түріндегі жазалау қатерімен тыйым салынған айыпты жасалған, қоғамға қауіпті іс-әрекет (әрекет немесе әрекетсіздік) қылмыс деп танылады.

Қылмыстық теріс қылық деп қоғамға зор қауіп төндірмейтін, болмашы зиян келтірген не адамның жеке басына, ұйымға, қоғамға немесе

мемлекетке зиян келтіру қатерін туғызған, оны жасағаны үшін айыппұл салу, түзеу жұмыстары, қоғамдық жұмыстарға тарту, қамаққа алу түріндегі жаза көзделген, айыпты жасалған іс-әрекет (әрекет не әрекетсіздік) танылады.

Қамаққа алу сотталған адамды тағайындалған жазаның бүкіл мерзімінде қоғамнан қатаң оқшаулау жағдайларында ұстауды білдіреді. Қамаққа алу он тәуліктен елу тәулікке дейінгі мерзімге белгіленеді. Ұстап алу мерзімі қамаққа алу мерзіміне қосылады. Қамаққа алу кәметке толмағандарға, жүкті әйелдерге, жас балалары бар әйелдерге, жас балаларын жалғыз өзі тәрбиелеп отырған еркектерге, елу сегіз жастағы және ол жастан асқан әйелдерге, алпыс үш жастағы және ол жастан асқан еркектерге, бірінші немесе екінші топтағы мүгедектерге тағайындалмайды. Әскери қызметшілер қамақта болуды гауптвахтада өтейді. Жазаны ауыстыру кезінде қамаққа алу мерзімі осы бапта белгіленген ең төменгі шектен төмен болуы мүмкін.

Дәмеш Әбделі пікірінше теріс қылық – қылмыспен салыстырғанда қоғамға қауіптілігі біршама төмен және қоғамдағы құқықтық тәртіптің жекелеген жақтарына нұқсан келтіруші құқық бұзушылық. Теріс қылық қоғамға зиян келтіргендіктен, әлеуметтік қауіпті болып табылады. Теріс қылық қоғам өмірінің қай саласында жасалуы, келтірген зиянының сипаты және тиісті құқықтық санкциясының ерекшеліктеріне байланысты әкімшілік, тәртіптік, азаматтық құқық бұзушылықтарға жіктелінеді [1].

Қамаққа алу түріндегі жазаны орындау заңды күшіне енген сот үкімі негізінде қамаққа алу түріндегі қылмыстық жазаны өтеуге арналған сотталған жері бойынша арнаулы қабылдау орындарында жүзеге асырылады³.

Ч.О. Беккариа пікірінше халықаралық құқық қолдану тәжірибесінде практикасында «қылмыстық құқық бұзушылықтың бір түрі болып табылатын қылмыстық теріс қылық енгізудің негізгі мақсаты тергеу жүргізудің қажеті жоқ жерде құқықтық қақтығыстың тез арада шешілуі болып табылады [2, 124 б.].

Қазақстан Республикасының қылмыстық кодексінің ерекше тарауында қылмыстық теріс қылықтың 109 құрамы қарастырылған, сонымен қатар 25 құрам теріс қылықтың сараланған құрамы бар, оларға:

Жеке адамға қарсы қылмыстық құқық бұзушылықтар

¹ Қазақстан Республикасының Конституциясы 1995 жылғы 30 тамыз // <http://online.zakon.kz> (2019.23.03. берілген өзгерістер мен толықтыруларымен).

² Қазақстан Республикасының Қылмыстық Кодексі 2014 жылғы 3 шілдедегі № 226-V ҚРПЗ // <http://adilet.zan.kz> (09.01.2018 жағдайымен).

³ Қазақстан Республикасы Ішкі істер министрінің 2014 жылғы 8 қыркүйектегі № 575 бұйрығы. Қазақстан Республикасының Әділет министрлігінде 2014 жылы 1 қазанда № 9771 тіркелді. Күші жойылды - Қазақстан Республикасы Ішкі істер министрінің 2017 жылғы 26 шілдедегі № 504 бұйрығымен

111-бап. Аффект жағдайында денсаулыққа зиян келтіру. 114-бап. Денсаулыққа абайсызда зиян келтіру. 115- бап. Қорқыту. 117-бап. Соз ауруын жұқтыру. 118-бап. Адамның иммун тапшылығы вирусын (АИТВ/ЖИТС) жұқтыру. 131- бап. Қорлау.

Отбасына және кәмелетке толмағандарға қарсы қылмыстық құқық бұзушылықтар

137-бап. Бала асырап алу жөніндегі заңсыз әрекет. 138-бап. Бала асырап алу құпиясын жария ету. 140- бап. Кәмелетке толмаған адамды тәрбиелеу жөніндегі міндеттерді орындамау.

Адам және азаматтардың конституциялық және өзге де құқықтары мен бостандықтарына қарсы қылмыстық құқық бұзушылықтар

145-бап. Адамның және азаматтың тең құқықтылығын бұзу. 149-бап. Тұрғынжайға қолсұғылмаушылықты бұзу. 150-бап. Сайлау құқықтарын жүзеге асыруға немесе сайлау комиссияларының жұмысына кедергі жасау. 152-бап. Қазақстан Республикасының еңбек заңнамасын бұзу. 154-бап. Жұмыскерлер өкілдерінің заңды қызметіне кедергі жасау. 155-бап. Жиналыс, митинг, демонстрация, шеру, пикет ұйымдастыруға, өткізуге немесе оларға қатысуға кедергі жасау. 156-бап. Еңбекті қорғау қағидаларын бұзу. 158-бап. Журналистің заңды кәсіби қызметіне кедергі жасау. 159-бап. Ақпараттық ресурстарға қол жеткізу құқығын заңсыз шектеу

Меншікке қарсы қылмыстық құқық бұзушылықтар

187-бап. Ұсақ-түйек жымқыру. 195-бап. Алдау немесе сенімді теріс пайдалану жолымен мүліктік залал келтіру. 196-бап. Көрінеу қылмыстық жолмен табылған мүлкі иемдену немесе өткізу. 197-бап. Мұнайдың және мұнай өнімдерінің шығарылу заңдылығын растайтын құжаттарсыз оларды тасымалдау, иемдену, өткізу, сақтау, сондай-ақ мұнайды қайта өңдеу. 198-бап. Авторлық және (немесе) сабақтас құқықтарды бұзу. 199-бап. Өнертабыстарға, пайдалы модельдерге, өнеркәсіптік үлгілерге, селекциялық жетістіктерге немесе интегралдық микросхемалар топологияларына құқықтарды бұзу. 204- бап. Бөтеннің мүлкін абайсызда жою немесе бүлдіру.

Ақпараттандыру және байланыс саласындағы қылмыстық құқық бұзушылықтар

205-бап. Ақпаратқа, ақпараттық жүйеге немесе телекоммуникациялар желісіне құқыққа сыйымсыз қол жеткізу. 206-бап. Ақпаратты құқыққа сыйымсыз жою немесе түрлендіру. 208-бап. Ақпаратты құқыққа сыйымсыз иеленіп алу. 211-бап. Қолжетімділігі шектелген электрондық ақпараттық ресурстарды құқыққа сыйымсыз тарату. 213-бап. Ұялы байланыстың абоненттік құрылғысының сәйкестендіру кодын, абонентті сәйкестендіру құрылғысын құқыққа сыйымсыз өзгерту, сондай-ақ абоненттік құрылғының сәйкестендіру кодын өзгертуге арналған бағдарламаларды жасау, пайдалану, тарату.

Экономикалық қызмет саласындағы қылмыстық құқық бұзушылықтар.

222-бап. Тауар белгісін заңсыз пайдалану. 225-бап. Бағалы қағаздар эмитенті лауазымды адамының ақпарат бермеуі не көрінеу жалған мәліметтер беруі. 226-бап. Бағалы қағаздарды ұстаушылар тізіліміне көрінеу жалған мәліметтер енгізу. 227-бап. Бағалы қағаздар нарығы кәсіби қатысушыларының көрінеу жалған мәліметтер беруі. 228-бап. Бағалы қағаздармен операциялар жүргізу қағидаларын бұзу. 229-бап. Бағалы қағаздар нарығында айла-шарғы жасау. 230-бап. Инсайдерлік ақпаратқа қатысты заңсыз әрекеттер. 234-бап. Экономикалық контрабанда. 239-бап. Төлем қабілетсіздігіне дейін жеткізу. 241-бап. Қазақстан Республикасының бухгалтерлік есеп пен қаржылық есептілік туралы заңнамасын бұзу. 242-бап. Банк операциялары туралы көрінеу жалған мәліметтер ұсыну. 243-бап. Банктің ақшасын заңсыз пайдалану. 246-бап. Салық төлеушінің салықтық берешегі, төлеушінің кедендік төлемдер, салықтар, арнайы, демпингке қарсы, өтемақы баждары бойынша берешегі, өсімпұлдар, есепке жазылған жағдайда пайыздар есебіне билік етуі шектелген мүлікке қатысты заңсыз әрекеттер. 247-бап. Заңсыз сыйақы алу

Қоғамдық қауіпсіздік және қоғамдық тәртіпке қарсы қылмыстық құқық бұзушылықтар

276-бап. Атом энергиясын пайдалану объектілерінде қауіпсіздік қағидаларын бұзу. 278-бап. Қаруды, оқ-дәрілерді, жарылғыш заттарды және жарылыс құрылғыларын заңсыз иемдену, беру, өткізу, сақтау, тасымалдау немесе алып жүру. 288-бап. Қаруды заңсыз жасау. 289-бап. Атыс қаруын ұқыпсыз сақтау. 294-бап. Тағылық.

Халықтың денсаулығына және имандылыққа қарсы қылмыстық құқық бұзушылықтар.

296-бап. Есірткі, психотроптық заттармен, сол тектестермен, прекурсорлармен өткізу мақсатынсыз заңсыз жұмыс істеу. 303-бап. Есірткі, психотроптық немесе улы заттармен жұмыс істеу қағидаларын бұзу. 306-бап. Қауіпсіздік талаптарына сай келмейтін тауарларды шығару немесе сату, жұмыстарды орындау не қызметтер көрсету. 316-бап. Жануарларға қатыгездік жасау

Медициналық қылмыстық құқық бұзушылықтар.

317-бап. Медицина немесе фармацевтика жұмыскерінің кәсіптік міндеттерін тиісінше орындамауы. 320-бап. Науқасқа көмек көрсетпеу. 321-бап. Дәрігерлік құпияны жария ету. 322-бап. Заңсыз медициналық және фармацевтикалық қызмет және есірткі немесе психотроптық заттарды алуға құқық беретін рецептілерді немесе өзге де құжаттарды заңсыз беру не қолдан жасау

Экологиялық қылмыстық құқық бұзушылықтар.

325-бап. Экологиялық тұрғыдан әлеуетті қауіпті химиялық немесе биологиялық заттармен жұмыс істеу кезінде экологиялық талаптар

ды бұзу

326-бап. Микробиологиялық немесе басқа да биологиялық агенттермен немесе уытты заттармен жұмыс істеу кезінде экологиялық талаптарды бұзу

328-бап. Суларды ластау, қоқыстау немесе сарқу. 331-бап. Қазақстан Республикасының континенттік қайраңы және Қазақстан Республикасының айрықша экономикалық аймағы туралы заңнаманы бұзу. 334-бап. Жер қойнауын өз бетінше пайдалану. 335-бап. Балық ресурстарын, басқа да су жануарларын немесе өсімдіктерін заңсыз алу. 336-бап. Балық қорларын қорғау қағидаларын бұзу. 337-бап. Заңсыз аңшылық. 340-бап. Ағаштар мен бұталарды заңсыз кесу, жою немесе зақымдау. 342-бап. Ерекше қорғалатын табиғи аумақтар режимін бұзу. 343-бап. Экологиялық ластау зардаптарын жою жөнінде шаралар қолданбау.

Көліктегі қылмыстық құқық бұзушылықтар

345-бап. Көлік құралдарын басқаратын адамдардың жол жүрісі немесе көлік құралдарын пайдалану қағидаларын бұзуы. 346-бап. Көлік құралдарын басқару құқығынан айырылған, алкогольдік, есірткілік және (немесе) уытқұмарлық масаң күйдегі адамның көлік құралын басқаруы, сол сияқты көлік құралын осындай адамның басқаруына беру немесе көлік құралын осындай адамның басқаруына жол беру. 348-бап. Көлік құралдарын сапасыз жөндеу немесе оларды техникалық ақауларымен пайдалануға шығару. 349-бап. Басқаруға құқығы жоқ жүргізушінің көлік құралын басқаруына жол беру. 351-бап. Көліктің қауіпсіз жұмыс істеуін қамтамасыз ететін қағидаларды бұзу. 353-бап. Көлікте қолданылатын қағидаларды бұзу

354-бап. Магистральдық құбырларды салу, пайдалану немесе жөндеу кезінде қауіпсіздік қағидаларын бұзу. 355-бап. Құбырларды абайсызда зақымдау немесе қирату. 357-бап. Кеме капитанының апатқа ұшырағандарға көмек көрсетпеуі. 358-бап. Алкогольдік, есірткілік және (немесе) уытқұмарлық масаң күйдегі адамның әуе, теңіз, өзен кемесін немесе шағын көлемді кемені басқаруы, әуе, теңіз, өзен кемесін немесе шағын көлемді кемені осындай адамның басқаруына беру немесе осындай адамның басқаруына жол беру. 359-бап. Басқаруға құқығы жоқ адамның әуе, теңіз немесе өзен кемесін басқаруына жол беру

Мемлекеттік қызмет пен мемлекеттік басқару мүдделеріне қарсы сыбайлас жемқорлық және өзге де қылмыстық құқық бұзушылықтар.

363-бап. Лауазымды адамның өкілеттіктерін иемденіп алу

Басқару тәртібіне қарсы қылмыстық құқық бұзушылықтар.

376-бап. Қазақстан Республикасы Парламенті депутатының абыройы мен қадір-қасиетіне қол сұғу және оның қызметіне кедергі жасау. 378-бап. Билік өкілін қорлау. 381-бап. Прокурордың

қызметіне кедергі жасау және оның заңды талаптарын орындамау. 382-бап. Жауапты мемлекеттік лауазымды атқаратын лауазымды адамға қатысты қолданылатын қауіпсіздік шаралары туралы мәліметтерді жария ету. 383-бап. Ресми құжаттарды және мемлекеттік наградаларды иемдену немесе өткізу. 389-бап. Өзінше билік ету

390-бап. Билік өкілінің немесе жауапты мемлекеттік лауазымды атқаратын лауазымды адамның атағын өз бетімен иемденіп алу. 391-бап. Қазақстан Республикасының Мемлекеттік Туын заңсыз көтеру. 393-бап. Шығарып жіберу туралы шешімді орындамау. 395-бап. Қазақстан Республикасында шетелдік жұмыс күшін тарту және пайдалану қағидаларын бірнеше рет бұзу

397-бап. Қызыл Жарты ай, Қызыл Крест, Қызыл Кристалл эмблемалары мен белгілерін заңсыз пайдалану. 398-бап. Байланыс желілері мен құрылыстарын, сондай-ақ мемлекеттік күзетілуге жататын объектілерді күзету қағидаларын бұзу. 400-бап. Жиналыстарды, митингілерді, пикеттерді, көше шерулерін және демонстрацияларды ұйымдастыру мен өткізу тәртібін бұзу. 403-бап. Қоғамдық бірлестіктер мүшелерінің мемлекеттік органдардың қызметіне заңсыз араласуы. 406-бап. Шет мемлекеттердің саяси партиялары мен кәсіптік одақтарына жәрдем көрсету.

Сот төрелігіне және жазалардың орындалу тәртібіне қарсы қылмыстық құқық бұзушылықтар.

407-бап. Сот төрелігін жүзеге асыруға және сотқа дейінгі тергеп-тексеру жүргізуге кедергі жасау. 410-бап. Сотты құрметтемеу. 419-бап. Көрінеу жалған сөз жеткізу. 436-бап. Азаматтың алқаби міндетін орындауына кедергі жасау

Әскери қылмыстық құқық бұзушылықтар.

437-бап. Бұйрыққа бағынбау немесе оны өзгедей орындамау. 438-бап. Бастыққа қарсылық көрсету немесе оны қызметтік міндеттерін бұзуға мәжбүрлеу. 440-бап. Әскери қызметшілер арасында бағыныштылық қатынастар болмаған кезде олардың арасындағы өзара қарым-қатынастардың жарғылық қағидаларын бұзу. 443-бап. Әскери қызметті атқарудан жалтару немесе бас тарту. 447-бап. Ішкі қызмет атқарудың немесе гарнизонда патруль болудың жарғылық қағидаларын бұзу. 449-бап. Қоғамдық тәртіпті сақтау және қоғамдық қауіпсіздікті қамтамасыз ету жөніндегі қызмет атқару қағидаларын бұзу. 458-бап. Әскери сипаттағы құпия мәліметтерді жария ету немесе әскери сипаттағы құпия мәліметтер жеткізгіштерді жоғалту. 463-бап. Машиналарды жүргізу немесе пайдалану қағидаларын бұзу. 466-бап. Адамның алкогольдік, есірткілік немесе уытқұмарлық масаң күйде машиналарды жүргізуі, корабльдерді жүргізуі, әскери ұшу аппаратын басқаруы, әскери техниканы осындай адамның жүргізуіне немесе басқаруына беру не жүргізуіне немесе басқаруына жол беру.

Қазақстан Республикасының қылмыстық ко-

дексінің ерекше бөлімінің келесі тарауларында қылмыстық теріс қылық құрамдары қарастырылмаған, оларға: Бейбітшілік және адамзат қауіпсіздігіне қарсы қылмыстар, Мемлекеттің конституциялық құрылысының негіздеріне және қауіпсіздігіне қарсы қылмыстық құқық бұзушылықтар, Коммерциялық және өзге де ұйымдардағы қызмет мүдделеріне қарсы қылмыстық құқық бұзушылықтар жатады.

Сонымен қатар тікелей объектісіне байланысты кейбір қылмыстық құқық бұзушылықтарда қылмыстық теріс қылық құрамдардары қарастырылмаған, ол қылмыстық құқық бұзушылықтарға адамның жеке өміріне қарсы қылмыстық құқық бұзушылықтар, адамның жыныстық еркіндігі мен жыныстық дербестігіне қарсы қылмыстық құқық бұзушылықтар, адамның бас бостандығына қарсы қылмыстық құқық бұзушылықтар, парақорлық қылмыстар және басқа да қылмыстық құқық бұзушылықтар.

Кейбір қылмыстық теріс қылықтар аралас болып келеді, яғни қылмыстық құқық бұзушылықтың сараланған тармақшаларында қылмыстық теріс қылық қарастырылады. Ол құрамда бірінші тармақшада қылмыс, екінші немесе үшінші тармақшалар қылмыстық теріс қылық болып келеді. Ондай қылмыстық теріс қылықтарға:

Қазақстан Республикасының қылмыстық кодексінің 243-бап. Банктің ақшасын заңсыз пайдалану 1. Банк жұмыскерлерінің банктің меншікті қаражатын және (немесе) банктің тартылған қаражатын көрінеу қайтарымсыз кредиттер беру немесе банк үшін көрінеу пайдасыз мәмілелер жасау үшін пайдалануы, сол сияқты банк клиенттеріне не басқа да адамдарға негізсіз банк кепілдіктерін немесе негізсіз жеңілдік шарттарын беруі, егер бұл іс-әрекеттер азаматқа, ұйымға немесе мемлекетке ірі залал келтірсе, – белгілі бір лауазымдарды атқару немесе белгілі бір қызметпен айналысу құқығынан үш жылға дейінгі мерзімге айыра отырып, үш мың айлық есептік көрсеткішке дейінгі мөлшерде айыппұл салуға не сол мөлшерде түзеу жұмыстарына не сегіз жүз сағатқа дейінгі мерзімге қоғамдық жұмыстарға тартуға не үш жылға дейінгі мерзімге бас бостандығын шектеуге не сол мерзімге бас бостандығынан айыруға жазаланады. 2. Банк жұмыскерлерінің клиенттердің банк шоттары бойынша ақша сомаларын, оның ішінде валюта қаражатын көрінеу дұрыс аудармауы немесе көрінеу уақтылы аудармауы, егер бұл іс-әрекет азаматқа, ұйымға немесе мемлекетке ірі залал келтірсе, – белгілі бір лауазымдарды атқару немесе белгілі бір қызметпен айналысу құқығынан үш жылға дейінгі мерзімге айыра отырып, екі жүз айлық есептік көрсеткішке дейінгі мөлшерде айыппұл салуға не сол мөлшерде түзеу жұмыстарына не бір жүз жиырма сағатқа дейінгі мерзімге қоғамдық жұмыстарға тартуға не қырық тәулікке дейінгі мерзімге қамаққа алуға жазаланады.

Қазақстан Республикасының қылмыстық кодексінің 288-бап. Қаруды заңсыз жасау 1. Атыс қаруын, оның жинақтаушы бөлшектерін заңсыз жасау немесе жөндеу, сол сияқты оқ-дәрілерді, жарылғыш заттарды немесе жарылыс құрылғыларын заңсыз жасау – бес мың айлық есептік көрсеткішке дейінгі мөлшерде айыппұл салуға не сол мөлшерде түзеу жұмыстарына не бес жылға дейінгі мерзімге бас бостандығын шектеуге не сол мерзімге бас бостандығынан айыруға жазаланады. 2. Адамдар тобының алдын ала сөз байласуымен немесе бірнеше рет жасалған дәл сол іс-әрекеттер – үш жылдан сегіз жылға дейінгі мерзімге бас бостандығынан айыруға жазаланады. 3. Осы баптың бірінші немесе екінші бөліктерінде көзделген, қылмыстық топ жасаған іс-әрекеттер – бес жылдан он жылға дейінгі мерзімге бас бостандығынан айыруға жазаланады. 4. Газды қаруды, суық қаруды, оның ішінде лақтырылатын қаруды заңсыз жасау – үш жүз айлық есептік көрсеткішке дейінгі мөлшерде айыппұл салуға не сол мөлшерде түзеу жұмыстарына не екі жүз қырық сағатқа дейінгі мерзімге қоғамдық жұмыстарға тартуға не жетпіс бес тәулікке дейінгі мерзімге қамаққа алуға жазаланады.

Қазақстан Республикасының қылмыстық кодексінің 331-бап. Қазақстан Республикасының континенттік қайраңы және Қазақстан Республикасының айрықша экономикалық аймағы туралы заңнаманы бұзу Қазақстан Республикасының континенттік қайраңында заңсыз құрылыстар тұрғызу, олардың айналасына немесе Қазақстан Республикасының айрықша экономикалық аймағында қауіпсіздік аймақтарын құру, сол сияқты құрылыстарды және теңіздегі кеме жүрісінің қауіпсіздігін қамтамасыз ету құралдарын салу, пайдалану, күзету және салынғандарын жою қағидаларын бұзу – белгілі бір лауазымдарды атқару немесе белгілі бір қызметпен айналысу құқығынан бір жылға дейінгі мерзімге айыра отырып немесе онсыз, екі мың айлық есептік көрсеткішке дейінгі мөлшерде айыппұл салуға не сол мөлшерде түзеу жұмыстарына не сегіз жүз сағатқа дейінгі мерзімге қоғамдық жұмыстарға тартуға не үш жылға дейінгі мерзімге бас бостандығын шектеуге не сол мерзімге бас бостандығынан айыруға жазаланады. Қазақстан Республикасының континенттік қайраңының немесе Қазақстан Республикасының айрықша экономикалық аймағының табиғи байлығына тиісті рұқсатсыз жүргізілетін зерттеу, барлау, оны игеру – белгілі бір лауазымдарды атқару немесе белгілі бір қызметпен айналысу құқығынан үш жылға дейінгі мерзімге айыра отырып немесе онсыз, екі жүз айлық есептік көрсеткішке дейінгі мөлшерде айыппұл салуға не сол мөлшерде түзеу жұмыстарына не екі жүз сағатқа дейінгі мерзімге қоғамдық жұмыстарға тартуға не елу тәулікке дейінгі мерзімге қамаққа алуға жазаланады.

Қазақстан Республикасының қылмыстық ко-

дексінің 357-бап. Кеме капитанының апатқа ұшырағандарға көмек көрсетпеуі. Теңізде немесе өзге де су жолында апатқа ұшыраған адамдарға кеме капитанының көмек көрсетпеуі, егер осы көмекті өзінің кемесіне, оның экипажы мен жолаушыларына елеулі қауіп төндірмей көрсету мүмкіндігі болған болса, – белгілі бір лауазымдарды атқару немесе белгілі бір қызметпен айналысу құқығынан үш жылға дейінгі мерзімге айыра отырып немесе онсыз, екі мың айлық есептік көрсеткішке дейінгі мөлшерде айыппұл салуға не сол мөлшерде түзеу жұмыстарына не алты жүз сағатқа дейінгі мерзімге қоғамдық жұмыстарға тартуға не екі жылға дейінгі мерзімге бас бостандығын шектеуге не сол мерзімге бас бостандығынан айыруға жазаланады. Теңізде немесе су жолында соқтығысқан кемелердің бірінің капитанының басқа кемемені құтқару үшін абайсызда кемемені опат болуына немесе өзге де ауыр зардаптарға әкеп соққан тиісті шаралар қолданбауы, егер бұл шараларды өз кемесіне, оның экипажы мен жолаушыларына елеулі қауіп төндірмей қолдану мүмкіндігі болған болса, – белгілі бір лауазымдарды атқару немесе белгілі бір қызметпен айналысу құқығынан үш жылға дейінгі мерзімге айыра отырып немесе онсыз, бір жүз жиырма айлық есептік көрсеткішке дейінгі мөлшерде айыппұл салуға не сол мөлшерде түзеу жұмыстарына не бір жүз жиырма сағатқа дейінгі мерзімге қоғамдық жұмыстарға тартуға не отыз тәулікке дейінгі мерзімге қамаққа алуға жазаланады.

Қазақстан Республикасының қылмыстық кодексінің 407-бап. Сот төрелігін жүзеге асыруға және сотқа дейінгі тергеп-тексеру жүргізуге кедергі жасау. Сот төрелігін жүзеге асыруға кедергі жасау мақсатында соттың қызметіне қандай да болмасын түрде араласу – екі мың айлық есептік көрсеткішке дейінгі мөлшерде айыппұл салуға не сол мөлшерде түзеу жұмыстарына не алты жүз сағатқа дейінгі мерзімге қоғамдық жұмыстарға тартуға не екі жылға дейінгі мерзімге бас бостандығын шектеуге не сол мерзімге бас бостандығынан айыруға жазаланады. Сотқа дейінгі, жан-жақты, толық және объективті тергеп-тексеруге кедергі жасау мақсатында прокурордың немесе сотқа дейінгі тергеп-тексеруді жүзеге асыратын адамның қызметіне қандай да болмасын түрде араласу – бір жүз алпыс айлық есептік көрсеткішке дейінгі мөлшерде айыппұл салуға не сол мөлшерде түзеу жұмыстарына не бір жүз алпыс сағатқа дейінгі мерзімге қоғамдық жұмыстарға тартуға не қырық тәулікке дейінгі мерзімге қамаққа алуға жазаланады. Осы баптың бірінші немесе екінші бөліктерінде көзделген, адам өзінің қызмет бабын пайдалана отырып жасаған іс-әрекеттер – белгілі бір лауазымдарды атқару немесе белгілі бір қызметпен айналысу құқығынан үш жылға дейінгі мерзімге айыра отырып немесе онсыз, үш мың айлық есептік көрсеткіш-

ке дейінгі мөлшерде айыппұл салуға не сол мөлшерде түзеу жұмыстарына не сегіз жүз сағатқа дейінгі мерзімге қоғамдық жұмыстарға тартуға не үш жылға дейінгі мерзімге бас бостандығын шектеуге не сол мерзімге бас бостандығынан айыруға жазаланады.

Қылмыстық теріс қылықтарға қамаққа алу түріндегі тағайындалатын жаза Қазақстан Республикасының қылмыстық кодексінің 45 бабына сәйкес жүзеге асырылады.

Қамаққа алу мерзімі отыз тәуліктен тоқсан тәулікке дейінгі мерзімнен- Қазақстан Республикасының 12.07.2018 № 180-VI Заңымен он тәуліктен елу тәулікке дейінгі мерзімге өзгертілді.

Қазақстан Республикасының қылмыстық кодексіндегі кейбір қылмыстық теріс қылықтарға қамаққа алу түріндегі жаза қарастырылмаған. Мысалы: 131-бап. Қорлау, 150-бап, 1 тармақ. Сайлау құқықтарын жүзеге асыруға немесе сайлау комиссияларының жұмысына кедергі жасау. 159-бап. Ақпараттық ресурстарға қол жеткізу құқығын заңсыз шектеу. 198-бап, 1 тармақ. Авторлық және (немесе) сабақтас құқықтарды бұзу. 199-бап, 1 тармақ. Өнертабыстарға, пайдалы модельдерге, өнеркәсіптік үлгілерге, селекциялық жетістіктерге немесе интегралдық микросхемалар топологияларына құқықтарды бұзу. 398-бап, 1 тармақ. Байланыс желілері мен құрылыстарын, сондай-ақ мемлекеттік күзетілуге жататын объектілерді күзету қағидаларын бұзу. 419-бап, 1 тармақ. Көрінеу жалған сөз жеткізу.

А.В. Поливцев. атап өткендей: «Түрмеге жасалған түзету әсеріне сену дегеніміз - бұл сіз үшін қалаған нәрсені алу» деп түсіндіреді [3, 113 б.].

Қамаққа алу түріндегі жаза тағайындауда біздің ойымызша келесі кемшіліктері бар,

Қамаққа алу бас бостандығынан айыруды көздейтін жазаға ұқсас. А.И. Трахов пікірінше қамаққа алу қысқа мерзімді бас бостандығынан айыру жазасы мақсатына жетпейді, қамаққа алу орындары сотталғанды түзеу орнына мінез-құлқына жағымсыз әсер етеді. Сонымен қатар қамаққа алуда ерекше педагогикалық, тәрбиелік, еңбектік ықпал ету шаралары қолданылуы тиіс [4, 134 б.].

А.А. Коробеев сөзінше, «қамаққа алу пени-тенциарлық жүйеде классикалық жаза түріне жатады, яғни сотталғандарға қорқынышты үрей туғызады [5, 109 б.].

Заң шығарушы қамаққа алу түріндегі жазаны қолдану барысында сөз жоқ, жаза сотталғандарға қатты психологиялық әсер етеді деп есептейді. Сотталғандар жазасын өтегеннен кейін қайта қылмыстық құқық бұзушылық жасамауға тырысады және басқа да азаматтарға қамаққа алу түріндегі жазаны өтеу қиын деп түсіндіреді. Әрине қамақ орындары көптеген сотталғандарға өз тәртібімен қатты психологиялық әсер етеді.

А.Л. Дзигарь ойынша, қысқа мерзімді бас бостандығынан айыру орындарында сотталғандар жазасын өтеу барысында жатақханаларда тұр-

са, жүріп тұрулары еркін болса жаза мақсатына жетпейді деп санайды. Сотталғандар тәрбиелік ықпал ету шаралын қабылдай алмайды, соталған түзелмейді, одан ары қатыгез болады деп есептейді [6, 276 б.].

Қамаққа алу түріндегі жазаға жетіспейшіліктің тағы бір түрі, ол қамаққа алуды шартты түрде соттау. Егерде сотталғанды қамаққа алмай, жеке басын ескере отырып соталған азаматты түзеу қажет емес деп есептеген жағдай да шартты түрде соттау жүзеге асырылуы тиіс деп есептеймін.

Сонымен қатар сотталғанды қоғамнан оқшауламай жаза мақсатны жетеді есептеу үшін қамаққа алу түріндегі тағайындалатын қылмыстық теріс қылықтарды қылмыс санаты ретінде, қоғамдық қауіптілігіне қарай санаттарға бөлу қажет деп есептейміз.

Қамаққа алу түріндегі жаза жаңа 2014 жылғы қылмыстық кодекске 2017 жылдың 01 қаңтарына бастап қолданысқа енгізілуі тиіс болатын, бірақ осы уақытқа дейін соттармен қамаққа алу түріндегі жаза тағайындалмайды, тағайындалған жағдайда өте аз. Себебі жазаны өтеу орындарының, қамақ үйлерінің жоқтығы. Сотталғандар қамаққа алу түріндегі жазаны тергеу изоляторында және арнайы қабылдағыш орында өтеуі тиіс.

Қамаққа алу түріндегі жазаны жүзеге асыру мақсатында Қазақстан Республикасы аумағында, қалаларда, облыс орталықтарында кем дегенде бір арнайы қамақ үйлері болуы тиіс. Қамақ үйлері тергеу изоляторынан, арнайы қабылдағыш орнынан бөлек орналасуы тиіс және жазаны өтеу тәртібі арнайы құқықтық актілермен реттелуі тиіс.

Кейбір ғалымдардың пікірінше қамаққа алу түріндегі жазаны орындауға жұмсалатын қаржы мен құш-құралдардың шығыны, сотталғандарды ұстауға кететін қаржы ақталмайды деп есептейді. Біз, ол пікірмен келіспейміз. Қылмыстық жазаны ізгілендіру мақсатында қабылданған қамаққа алу жазасы өз мақсатына жетеді. Сотталғандарды түзеуге толық ықпалы бар деп есептейміз.

Қазақстан Республикасы қылмыстық атқару кодексіне сәйкес сотталғандар қамаққа алу түріндегі жазасын сотталған жеріндегі арнаулы қабылдау орындарында, тергеу изоляторларының оқшауланған учаскелерінде өтейді. Әскери қызметшілер қамаққа алу түріндегі жазасын гауптвахтада өтейді. Сотталғандарды гауптвахтада ұстаудың ішкі тәртіптемесі мен тәртібін Қазақстан Республикасының қылмыстық-атқару қызметі, ұлттық қауіпсіздік, қорғаныс салаларындағы уәкілетті органдары айқындайды.

Сотталғандар сот үкімі заңды күшіне енген күннен бастап жазасын өтеу үшін жіберіледі. Сотталған әскери қызметшілер заңды күшіне енген үкімді орындау туралы сот өкімін алған күннен бастап үш күн ішінде жазасын өтеу үшін гауптвахтаға жіберіледі¹

В.С. Устинов қамаққа алуға сотталғандар каме-

раларда қатаң оқшаулау жағдайларында ұсталады. Ерлер мен әйелдер, сондай-ақ бұрын мекемелерде жазасын өтеген және сотталғандығы бар адамдар бөлек ұсталады. Әртүрлі инфекциялық аурулармен ауыратын сотталғандар бөлек және дені сау сотталғандардан жеке ұсталады деп түсіндіреді [7, 125 б.].

Б.С. Утевский өз еңбегінде көрсетті соттардың, құқық қорғау органдары мен арнаулы мемлекеттік органдардың сотталған бұрынғы қызметкерлері, сотталған сотталғандардың мінез-құлқын бақылау мен қадағалауды жүзеге асыруға уәкілетті адамдар басқа сотталғандардан оқшауланып ұсталады. Сотталған адамды денсаулық сақтау ұйымдарының емдеу мекемелеріне емдеуге жатқызуға жіберген жағдайда, оны күзетуді қамтамасыз ету үшін айдауыл қойылады [8, 176 б.].

Қамаққа алуға сотталғандар тамақпен бас бостандығынан айыруға сотталғандар үшін белгіленген нормалар бойынша қамтамасыз етіледі. Әскери қызметшілер гауптвахтада ұсталған кезеңде тамақпен бюджеттік жоспарлау жөніндегі орталық уәкілетті органмен келісу бойынша Қазақстан Республикасының қылмыстық-атқару қызметі, ұлттық қауіпсіздік, қорғаныс салаларындағы уәкілетті органдар белгілейтін нормалар бойынша қамтамасыз етіледі. Сотталған офицерлер, сержанттық, старшиналық және қатардағы құрамдардың әскери қызметшілері қамаққа алу түріндегі жазаны өтеу уақытында бөлек және өзге негіздер бойынша гауптвахтада ұсталатын әскери қызметшілерден жеке ұсталады.

Сотталғандардың негізгі құқықтары 1) жазаны орындайтын мекемелерден немесе органдардан жазаны өтеу тәртібі, шарттары және олардың өзгеруі туралы ақпарат алуға; 2) Қазақстан Республикасының заңнамасына сәйкес Қазақстан Республикасы Президентінің атына кешірім жасау туралы өтінішхатпен жүгінуге; 3) Қазақстан Республикасының заңнамасына сәйкес ауызша және жазбаша ұсыныстармен, өтініштермен және шағымдармен жазаны орындайтын мекеме немесе орган әкімшілігіне, олардың жоғары тұрған органдарына, сотқа, прокуратура органдарына, өзге де мемлекеттік органдарға және лауазымды адамдарға, қоғамдық бірлестіктерге, сондай-ақ адам құқықтары мен бостандықтарын қорғау жөніндегі халықаралық ұйымдарға жүгінуге; 4) өздерінің адами қадір-қасиетінің танылуына, азаптаудан, зорлық-зомбылықтан, басқа да қатыгездік немесе адами қадір-қасиетін қорлайтын қарекеттерден немесе жазалаудан қорғануға; 5) жазасын өтеу кезінде жеке басының қауіпсіздігіне; 6) ана тілінде немесе өздері меңгерген кез келген басқа тілде түсініктемелер беруге және хат жазысуды жүргізуге, сондай-ақ ұсыныстармен, өтініштермен және шағымдармен жүгінуге, заңда көзделген жағдайларда аудармашының қызметін пайдалануға; 7) Қазақстан Республикасының заңдарында белгіленген тәртіппен консультациялар, анықта-

¹ Қазақстан Республикасының Қылмыстық-атқару кодексі Қазақстан Республикасының Кодексі 2014 жылғы 5 шілдедегі № 234-V ҚРЗ.

малар, құқықтық сипаттағы құжаттар жасау түрінде, сондай-ақ өзге де нысандарда білікті заң көмегін алуға; 8) денсаулығын сақтауға және Қазақстан Республикасының денсаулық сақтау саласындағы заңнамасын сәйкес білікті медициналық көмек алуға; 9) мекеменің психологиялық қызметінің қызметкерлері және осындай көмек көрсетуге құқығы бар өзге де адамдар көрсететін психологиялық көмекке; 10) Қазақстан Республикасының заңнамасына сәйкес әлеуметтік және зейнетақымен қамсыздандырылуға; 11) Қазақстан Республикасының еңбек заңнамасына сәйкес қауіпсіз еңбек жағдайларына, демалуға, демалысқа, сондай-ақ еңбегіне ақы төленуге құқығы бар.

Н.А. Беляев пікірінше сотталғандардың осы жазаларды және өзге де қылмыстық-құқықтық ықпал ету шараларын орындау және өтеу тәртібі мен шарттарын белгілейтін нормативтік құқықтық актілерге сәйкес өзге де құқықтары бар [9, 18 б.].

Сотталған шетелдіктер мен азаматтығы жоқ адамдар Қазақстан Республикасында аккредиттелген өз мемлекеттерінің дипломатиялық өкілдіктерімен және консулдық мекемелерімен, ал Қазақстан Республикасында аккредиттелген дипломатиялық және консулдық мекемелері жоқ елдердің азаматтары – олардың мүдделерін қорғауды өзіне алған мемлекеттердің дипломатиялық өкілдіктерімен немесе оларды қорғауды жүзеге асыратын халықаралық ұйымдармен байланысты ұстап тұруға құқылы.

Сөйлеу не есту, не көру кемістігі бар мүгедектер болып табылатын сотталғандардың дактильді-ымдау тілін немесе Брайль әліпбиін меңгерген мамандар көрсететін қызметтерді пайдалануға құқығы бар.

Сотталғандарды клиникалық зерттеулерге ұшыратуға болмайды. Сотталғандардың: 1) айына бір рет хаттар мен жеделхаттар алуға және өз есебінен оларды жөнелтуге; 2) ақшалай аударымдар алуға; 3) ай сайын тамақ өнімдері мен бірінші кезекте қажетті заттарды сатып алуға ақшаны уақытша орналастырудың қолма-қол ақшаны бақылау шоттарындағы қаражатты бір айлық есептік көрсеткішке дейінгі мөлшерде жұмсауға; 4) айына бір рет бірінші кезекте қажетті заттар мен маусым бойынша киім салынған сауқаттар, сәлемдемелер, бандерольдер алуға құқығы бар.

Науқас сотталғандар, мүгедектер медициналық қорытындыда саны мен ассортименті айқындалған дәрілік заттар мен медициналық мақсаттағы бұйымдар салынған сауқаттар мен сәлемдемелер алуға құқылы; 5) адвокатпен саны, ұзақтығы шектеусіз және олардың құпиялылығы қамтамасыз етілген жағдайларда кездесуге; 6) күн сайын ұзақтығы кемінде бір жарым сағат сейілдеуге; 7) жұбайы (зайыбы), жақын туысы қайтыс болған немесе науқастың өміріне қатер төндіретіндей қатты ауырған; оның отбасына айтарлықтай материалдық залал келтірген дүлей зілзала болған жағдайларда және жеке сипатта-

ғы өзге де айрықша мән-жайларда өзінің жеке қаражаты есебінен жұбайымен (зайыбымен), жақын туыстарымен телефон арқылы сөйлесуге; 8) жұбайы (зайыбы), жақын туысы қайтыс болуына немесе науқастың өміріне қатер төндіретіндей қатты ауыруына, оның отбасына айтарлықтай материалдық залал келтірген дүлей зілзалаға байланысты бару-қайту жолына қажетті (бес тәуліктен аспайтын) уақытты есептемегенде, жеті тәуліктен аспайтын мерзімге қысқа мерзімді жол жүруге құқығы бар.

И.В. Шмаров сөзінше қамаққа алу түріндегі жазаны өтеп жүрген сотталған әскери қызметшілердің құқықтық жағдайының ерекшеліктері. Қамаққа алу түріндегі жазаны өтеу уақыты әскери қызметтің жалпы мерзіміне және кезекті әскери атақ беру үшін еңбек сіңірген жылдарына есептелмейді [10, 305 б.].

С.В. Познышев пікірінше жазаны өтеу уақытында сотталған адамды кезекті әскери атақ беруге ұсынуға, жоғары тұрған лауазымға тағайындауға, жаңа қызмет орнына ауыстыруға және, денсаулығына байланысты қызметке жарамсыз деп танылған жағдайларды қоспағанда, әскери қызметтен шығаруға болмайды. Қамаққа алу түріндегі жазаны өтеу уақытында сотталған әскери қызметшілерге ақшалай ризық төленбейді [11, 165 б.].

Қорытынды

Сотталғандардың негізгі міндеттері: 1) қылмыстық атқару кодексте, өзге де нормативтік құқықтық актілерде, сондай-ақ сот үкімінде белгіленген талаптарды орындауға; 2) жазаны орындайтын мекемелер мен органдардың ішкі тәртіптеме қағидаларын сақтауға; 3) жазаларды орындайтын мекемелердің немесе органдардың мінез-құлқын бақылау мен қадағалауды жүзеге асыруға уәкілетті адамдардың заңды талаптарын орындауға; 4) жазаларды орындайтын мекемелер немесе органдар әкімшілігінің шақыруы бойынша келуге және жаза мен өзге де қылмыстық-құқықтық ықпал ету шараларын орындау мәселелері жөнінде түсініктемелер беруге; 5) негізгі жазасын толық өтегенге немесе жазадан босатылғанға, пробацациялық бақылау мерзімі өткенге, жазаны орындауды кейінге қалдыру мерзімі өткенге дейін Қазақстан Республикасының аумағынан кетпеуге; 6) персоналмен, басқа да сотталғандармен, сондай-ақ жазаларды орындайтын мекемелер мен органдарға келетін адамдармен сыпайы қарым-қатынас жасауға; 7) еңбек пен оқуға адал қарауға; 8) заңда көзделген жағдайларда, инфекциялық ауруларды уақтылы анықтау мақсатында міндетті және профилактикалық медициналық қарап-тексеруден, сондай-ақ психикаға белсенді әсер ететін заттарды тұтыну және масаң күйде болу, дене зақымын алу фактілерін анықтау үшін куәландырудан өтуге міндетті.



ПАЙДАЛАНЫЛҒАН ӘДЕБИЕТТЕР ТІЗІМІ:

- 1 Ақтөбе облыстық сотының қылмыстық істер жөніндегі сот алқасының төрағасы Дәмеш Әбдалі
- 2 Беккариа Ч. О преступлениях и наказаниях / сост. и предисл. В.С. Овчинского. - М.: ИНФРА-М, 2018. – 183 с.
- 3 Поливцев А.В. Правовое регулирование ареста как вида уголовного наказания: Дис. ... канд. юрид. наук. - Ростов н/Д, 2001. – 177 с.
- 4 Трахов А.И. Еще раз об аресте как виде наказания // Северо-Кавказский юридический вестник. – № 11. - 1999. - С. 134.
- 5 Российское уголовное право: курс лекций / Т.А. Бушуева, Ю.В. Голик, А.И. Коробеев [и др.]; науч. ред. А.И. Коробеев. - Владивосток, 1999. – 590 с.
- 6 Дзигарь А.Л. Уголовная политика и ее отражение в теории, законодательстве и практике. - Ростов н/Д, 2005. – 368 с.
- 7 Устинов В.С. Российское уголовное законодательство об ответственности за преступления против собственности (история и концепция). - Н. Новгород, 1997. – 267 с.
- 8 Утевский Б.С. Советская исправительно-трудовая политика. - М., 1934. – 256 с.
- 9 Беляев Н.А. Цели наказания и средства их достижения в исправительно-трудовых учреждениях. - Л., 1963. – 185 с.
- 10 Уголовно-исполнительное право: Учебник / Под ред. проф. И.В. Шмарова. - М.: БЕК, 1998. - 310 с.
- 11 Познышев С.В. Очерки тюрьмоведения. - М., 1915. – 302 с.

REFERENCES:

- 1 Aqtöbe oblystıyq sotynıñ qylmıstıyq ister zhönindegi sot alqasynıñ tóraғasy Dämesh Äbdalı
- 2 Bekkaria Ch. O prestuplenijah i nakazaniyah / sost. i predisl. V.S. Ovchinskogo. - M.: INFRA-M, 2018. – 183 s.
- 3 Polivcev A.V. Pravovoe regulirovanie aresta kak vida ugolovnogo nakazaniya: Dis. ... kand. jurid. nauk. - Rostov n/D, 2001. – 177 s.
- 4 Trahov A.I. Eshhe raz ob areste kak vide nakazaniya // Severo-Kavkazskij juridicheskij vestnik. – № 11. - 1999. - S. 134.
- 5 Rossijskoe ugovnoe pravo: kurs lekcij / T.A. Bushueva, Ju.V. Golik, A.I. Korobeev [i dr.]; nauch. red. A.I. Korobeev. - Vladivostok, 1999. – 590 s.
- 6 Dzigar' A.L. Ugolovnaja politika i ee otrazhenie v teorii, zakonodatel'stve i praktike. - Rostov n/D, 2005. – 368 s.
- 7 Ustinov V.S. Rossijskoe ugovnoe zakonodatel'stvo ob otvetstvennosti za prestuplenija protiv sobstvennosti (istorija i koncepcija). - N. Novgorod, 1997. – 267 s.
- 8 Utevskij B.S. Sovetskaja ispravitel'no-trudovaja politika. - M., 1934. – 256 s.
- 9 Beljaev N.A. Celi nakazaniya i sredstva ih dostizhenija v ispravitel'no-trudovyh uchrezhdenijah. - L., 1963. – 185 s.
- 10 Ugolovno-ispolnitel'noe pravo: Uchebnik / Pod red. prof. I.V. Shmarova. - M.: BEK, 1998. - 310 s.
- 11 Poznyshev S.V. Ocherki tjur'movedenija. - M., 1915. – 302 s.

Сведения об авторе:

Тлешалиев Нурлан Даулеткулович – сеньор-лектор ВШП «Әділет» Каспийского общественного университета, г. Алматы, пр. Достык 85 А, 87077230180 (ali_2301@mail.ru)

Мукинова Акку Турсыновна – старший преподаватель кафедры «Гражданского права и гражданского процесса, трудового права юридического факультета Казахского национального университета имени Аль-Фараби, Алматы, Аль-Фараби 71, Казахстан, 8 7009788177, (akku-80@mail.ru)

Автор туралы мәліметтер:

Тлешалиев Нурлан Даулеткулович – Каспий қоғамдық университеті Әділет ЖҚМ аға оқытушысы, Алматы қ, Достық даңғалы 85 А, 87077230180, (ali_2301@mail.ru)

Мукинова Акку Турсыновна - Әл-Фараби атындағы Қазақ ұлттық университеті Заң факультетінің «Азаматтық құқық және азаматтық іс жүргізу, еңбек құқығы» кафедрасының аға оқытушысы, Алматы, Аль-Фараби 71, Қазақстан, 8 7009788177, (akku-80@mail.ru)

Information about the authors:

Tleshaliyev Nurlan Dauletkulovich - Senior lecturer of the Higher School of law "Adilet" of the Caspian Public University, Almaty, Dostyk Ave. 85 A, 87077230180, (ali_2301@mail.ru)

Muksinova Akku Tursynovna - Senior Lecturer, Department of Civil Law and Civil Procedure, Labor Law, Faculty of Law, Al-Farabi Kazakh National University, Almaty, Al-Farabi 71, Kazakhstan, 8 7009788177, (akku-80@mail.ru).

Н.П. ТЫНДЫК

Пограничная академия Комитета национальной безопасности
Республики Казахстан, Алматы, Казахстан
(tyndyk80@mail.ru)

НЕКОТОРЫЕ ВОПРОСЫ ПРАВОВОГО ОБЕСПЕЧЕНИЯ ПОГРАНИЧНОГО КОНТРОЛЯ НА ВНУТРЕННИХ ГРАНИЦАХ ЕВРАЗИЙСКОГО ЭКОНОМИЧЕСКОГО СОЮЗА

Аннотация. В статье проведен анализ современного состояния нормативной правовой базы, регламентирующей деятельность пограничного контроля в условиях глобализации, экономической интеграции. Выявлены проблемные вопросы в осуществлении пограничного контроля в современных условиях. Предложены возможные направления совершенствования нормативной правовой базы по вопросам осуществления пограничного контроля.

Ключевые слова: Евразийский экономический союз, интеграция, транзитный потенциал, пункт пропуска, пограничный контроль.

ЕУРАЗИЯЛЫҚ ЭКОНОМИКАЛЫҚ ОДАҚТЫҢ ШЕБЕРІНДЕГІ ШЕКАРАЛЫҚ БАҚЫЛАУДЫ ҚҰҚЫҚТЫҚ ҚОЛДАУНЫҢ КЕЙБІР МӘСЕЛЕЛЕРІ

Аннотация: Осы мақалада шекара бақылаудың іс-әрекетін қарастыратын глобализация, экономикалық интеграция жағдайында нормативті-құқықтық базасының қазіргі жағдайының талдауы жүргізілген. Шекара бақылаудағы іс-әрекетін қазіргі жағдайындағы түйінді мәселелер анықталған. Шекара бақылаудың іс-әрекетін жүзеге асыруды қарастыратын нормативті-құқықтық базасын жетілдіру бағыттары ұсынылған.

Түйіндемe сөздер: Еуразиялық экономикалық одақ, интеграция, транзиттік потенциал, өткізу пункті, шекаралық бақылау.

SOME ISSUES OF LEGAL SUPPORT OF BORDER CONTROL AT THE INTERNAL BORDERS OF THE EURASIAN ECONOMIC UNION

Annotation: The article analyzes the current state of the regulatory legal framework governing the activities of border control in the context of globalization and economic integration. The problematic issues in the implementation of border control in modern conditions are identified. Possible directions for improving the regulatory legal framework for the implementation of border control are proposed.

Abstract: Eurasian Economic Union, integration, transit potential, checkpoint, border control.

Введение

В последние годы Республика Казахстан активно участвует в экономических интеграционных процессах с Российской Федерацией и Республикой Беларусь. На этот не простой процесс оказывают влияние политические факторы, внутреннего и внешнего характера [1, с. 18].

29 мая 2014 года в Астане был подписан Договор о создании Евразийского экономического союза, который с 1 января 2015 года вступил в силу. Позже к Союзу присоединились Армения и Кыргызстан. Договор обозначил переход евразийского экономического проекта на новый, более глубокий уровень интеграции.

Анализ факторов, влияющих на осуществление пограничного контроля в Республике Казахстан, в условиях функционирования ЕАЭС показывает, что для пунктов пропуска, расположенных на казахстанско-российском и казахс-

танско-киргизском участках границы, необходимо внести существенные изменения в систему пропуска через Государственную границу лиц, транспортных средств, грузов и товаров.

Особенность данной системы заключается в том, что в условиях функционирования ЕАЭС в пунктах пропуска через данные участки границы остался только пограничный контроль и, соответственно, подразделения пограничного контроля.

Учитывая, что пограничный контроль является важнейшей частью системы охраны Государственной границы Республики Казахстан и государственной системы пропуска через границу лиц, транспортных средств, грузов и товаров, то многие вопросы его совершенствования должны решаться на государственном и межведомственном уровне.

Вместе с тем, многосторонних междуна-

родных договоров, направленных на правовое обеспечение деятельности пограничных органов всех государств-членов ЕАЭС, в настоящее время в правовой природе не существует.

Материалы и методы

В ходе работы над статьей использовалось обобщение и анализ нормативных правовых документов, регламентирующих вопросы осуществления пограничного контроля в условиях экономической интеграции, системный подход, сравнение, анализ служебных документов.

Результаты

Рассмотрены вопросы обеспечения пограничной безопасности, совершенствования всестороннего обеспечения деятельности правоохранительных органов в целях обеспечения национальной безопасности, совершенствования подготовки сотрудников и военнослужащих государственных органов системы обеспечения национальной безопасности, формирования и поддержания морально-психологической готовности личного состава выполнять поставленные задачи в любых условиях обстановки, профессионально важных качеств офицеров государственных органов системы обеспечения национальной безопасности.

Выработаны правовые основы совершенствования пограничного контроля в пунктах пропуска на внутренних границах ЕАЭС.

Обсуждение

Вопросы межгосударственного сотрудничества в пограничной сфере были исследованы в работах казахстанских ученых Алтынбекова Р.М., Асыллова Н.Ж., Бурьян М.Б., Горячко А.В., Крохмаль С.И., Мартикьян А.С., Шаповалова Е.В., Саллий С.М. [2], Москалевым А.А. рассмотрена теоретическая возможность совместных, контрольно-проверочных мероприятий пограничного контроля на казахстанско-российской границе [3], Христий В.Н., Несипбаевым С.К., изучены основные моменты деятельности органов пограничного контроля зарубежных стран, влияющих на процесс проведения контрольных операций при пересечении границы и перспективы развития систем взаимодействия [4].

Проведенный анализ международных правовых актов показал, что в настоящее время общественные отношения в пограничной сфере государств-членов ЕАЭС регулируются в основном на двусторонней основе, такими документами как Договор между Российской Федерацией

и Республикой Казахстан о сотрудничестве и взаимодействии по пограничным вопросам от 9 января 2004 г.¹; Договор между Российской Федерацией и Республикой Казахстан о совместных усилиях в охране внешних границ от 30 июня 1995 г.²; Договор между Российской Федерацией и Республикой Беларусь о совместных усилиях в охране Государственной границы Республики Беларусь от 21 февраля 1995 г.³; Соглашение между Правительством Российской Федерации и Правительством Республики Беларусь о сотрудничестве по пограничным вопросам от 15 апреля 1994 г.⁴.

Исследование деятельности пограничных ведомств таких зарубежных экономических коалиций, как Североамериканское соглашение о свободной торговле НАФТА (США, Канада и Мексика) и Европейского союза, позволило выявить следующую тенденцию: чем выше степень экономической интеграции государств, тем прочнее международно-правовая система обеспечения пограничной безопасности государств-членов экономического сообщества. Однако данная тенденция не в полной мере учитывается в условиях ЕАЭС.

Анализ обстановки на внешних и внутренних границах ЕАЭС, выявленные тенденции ее развития позволяют утверждать, что только комплексная система правовых и организационных мер различного уровня (международного, межгосударственного, республиканского и межведомственного) способна решить задачи:

- с одной стороны, ускорить экономическое развитие государств-членов ЕАЭС;
- с другой стороны, минимизировать воздействие реальных и потенциальных угроз пограничной безопасности ЕАЭС.

Для решения этих задач на *межгосударственном уровне* целесообразно осуществить следующие организационно-правовые мероприятия:

- а) рассмотреть на Коллегии Евразийской экономической комиссии вопрос координации пограничной политики и обеспечения пограничной безопасности ЕАЭС;
- б) создать подотчетный Евразийской экономической комиссии наднациональный орган управления по вопросам обеспечения пограничной безопасности ЕАЭС;
- в) на уровне министерств иностранных дел государств-членов ЕАЭС:

- 1) разработать единые подходы к визовой и пограничной политике государств-членов ЕАЭС;
- 2) подготовить предложения по заключению между государствами-членами ЕАЭС соглашения

¹ Договор между Российской Федерацией и Республикой Казахстан о сотрудничестве и взаимодействии по пограничным вопросам от 9 января 2004 г. // <http://online.zakon.kz>.

² Договор между Российской Федерацией и Республикой Казахстан о совместных усилиях в охране внешних границ от 30 июня 1995 г. // <http://online.zakon.kz>.

³ Договор между Российской Федерацией и Республикой Беларусь о совместных усилиях в охране Государственной границы Республики Беларусь от 21 февраля 1995 г. // http://base.spinform.ru/show_doc.fwx?rgn=25447.

⁴ Соглашение между Правительством Российской Федерации и Правительством Республики Беларусь о сотрудничестве по пограничным вопросам от 15 апреля 1994 г. // <https://docs.cntd.ru/document/1900484>.

о взаимном признании виз третьих государств.

Данные мероприятия будут являться естественным продолжением усиления экономической интеграции государств-членов ЕАЭС и соответствовать тенденции совершенствования межгосударственных отношений. Подтверждением является анализ развития пограничной политики Европейского Союза – от осуществления совместных действий государств-членов Союза по обеспечению пограничной безопасности до принятия полномасштабного межгосударственного договора о создании единого пограничного пространства (Шенгенского соглашения).

Для современного момента функционирования ЕАЭС первым шагом в правовом закреплении совместных усилий государств-членов Союза в данном направлении должно стать принятие «Основ пограничной политики государств-членов Евразийского экономического союза». В данном международном договоре целесообразно отразить следующие вопросы:

1. Общие положения, в которых раскрыть вопросы: определение пограничной политики; объект и субъекты пограничной политики; цель пограничной политики; задачи и принципы пограничной политики.

2. Основные угрозы пограничной безопасности государств-членов Евразийского экономического союза.

3. Основные направления пограничной политики государств-членов Евразийского экономического союза, в которых определить: пути формирования единого пограничного пространства; меры по обеспечению пограничной безопасности; пути развития межгосударственного и межрегионального пограничного сотрудничества государств-членов Евразийского экономического союза; международно-правовое оформление государственных границ государств-членов Евразийского экономического союза; организацию совместных научных исследований в области пограничной политики.

4. Пути реализации пограничной политики государств-членов Евразийского экономического союза.

Одним из направлений реализации общей пограничной политики государств-членов ЕАЭС следует считать согласование усилий государств-членов Союза в охране внешних границ. Правовое закрепление этого направления целесообразно реализовать в форме многостороннего «Договора о сотрудничестве в охране внешних границ государств-членов Евразийского экономического союза», к которому могут присоединяться новые государства, вступающие в ЕАЭС.

В дальнейшем, в условиях развития Евразийского экономического союза потребуются разработка кодифицированного межгосударственного договора – «Кодекса о государственных границах Евразийского экономического союза».

Таким образом, предлагаемые межгосударственные нормативные акты будут способствовать правовому закреплению совместных усилий пограничных органов государств-членов ЕАЭС в обеспечении пограничной безопасности Союза, а следовательно, и повышению качества пограничного контроля на внутренних границах ЕАЭС.

Анализ влияния функционирования ЕАЭС на деятельность пограничных формирований Республики Казахстан в пунктах пропуска через внутренние границы ЕАЭС показал, что в рамках существующих в государствах-членах Союза государственных механизмов реализации пограничной политики целесообразно осуществить следующие организационно-правовые мероприятия:

а) на уровне пограничных ведомств государств-членов ЕАЭС разработать систему мер, направленных на:

1) активизацию мероприятий по обустройству внутренней границы ЕАЭС, сосредоточивая основные усилия на создание совместных пунктов пропуска через границу;

2) разработку единых концептуальных подходов к охране внутренней границы ЕАЭС;

3) проведение комплекса организационно-технических мероприятий по созданию в рамках ЕАЭС совместного информационно-аналитического центра и формированию объединенного банка данных о лицах, являющихся субъектами противоправной деятельности через внутреннюю границу Союза;

4) обмен законодательными и иными нормативными правовыми актами по вопросам режима внутренней границы, а также представляющими взаимный интерес научными публикациями и иными информационными материалами по вопросам режима внутренней границы ЕАЭС;

5) создание и совершенствование совместной нормативной правовой базы по пограничным вопросам.

б) на уровне Пограничной службы КНБ Республики Казахстан, Государственной пограничной службы Республики Киргизии и Пограничной службы ФСБ России:

1) уточнить порядок совместных действий в следующих областях: охране внутренних границ ЕАЭС; выявлении, предупреждении, пресечении и раскрытии противоправной деятельности на внутренних границах ЕАЭС; борьбе с терроризмом и контрабандой оружия, боеприпасов, взрывных устройств, взрывчатых и ядовитых веществ, радиоактивных материалов, наркотических средств, психотропных веществ и их прекурсоров; борьбе с нелегальной миграцией; борьбе с другими видами транснациональной преступности;

2) разработать технологии совместного пограничного контроля в согласованных автомобильных и железнодорожных пунктах пропуска



через внутренние границы ЕАЭС;

3) разработать совместный план мероприятий на случай отмены пограничного контроля на внутренних границах ЕАЭС.

Изменение порядка перемещения товаров через внутренние границы ЕАЭС и перенос всех видов контроля, за исключением пограничного, на внешнюю границу Союза обуславливает необходимость проведения комплекса организационных мероприятий с органами исполнительной власти Республики Казахстан:

1) инициировать рассмотрение на заседании Правительства Республики Казахстан вопросы обеспечения пограничной безопасности Республики Казахстан в условиях функционирования ЕАЭС;

2) организовать проведение межведомственной коллегии и издание межведомственного приказа по взаимодействию министерств и ведомств в защите внутренних границ ЕАЭС;

3) на совместном совещании КНБ Республики Казахстан и Министерства индустрии и инфраструктурного развития Республики Казахстан рассмотреть вопрос о дальнейшей эксплуатации

пунктов пропуска через российско-казахстанский участок границы в случае принятия решения об отмене пограничного контроля;

4) организовать комплексные межведомственные научные исследования по разработке стратегии противодействия угрозам безопасности Республики Казахстан в пограничной сфере в условиях образования ЕАЭС.

Заключение

Таким образом, результаты исследования показали, что в условиях полномасштабного функционирования ЕАЭС качественный пограничный контроль на внутренних границах ЕАЭС невозможно осуществить только усилиями одной структуры – Комитета национальной безопасности Республики Казахстан. Анализ обстановки на внутренних границах ЕАЭС, выявленные тенденции ее развития позволяют утверждать, что только комплексная система мер способна решить задачи, возложенные как на Пограничную службу КНБ Республики Казахстан, так и на пограничные структуры других государств-членов ЕАЭС.

СПИСОК ИСПОЛЬЗОВАННОЙ ЛИТЕРАТУРЫ:

1 Байдельдинов Д.Л. ЕАЭС: политико-правовые риски // Международный научно-популярный журнал «Наука и жизнь Казахстана». - №3 (30). - 2015- С. 18-20.

2 Алтынбеков Р.М., Асылыов Н.Ж. Бурьян М.Б., Горячко А.В., Крохмаль С.И., Мартикьян А.С., Шаповалов Е.В., Салий С.М. Современные аспекты концепции пограничной политики Республики Казахстан. Научные труды Академии Пограничной службы КНБ Республики Казахстан. - № 1. – Алматы; АПС КНБ РК, 2020. – 219 с.

3 Москалев А.А. О содержании понятия «Контрольно-проверочные мероприятия» в рамках совместного пограничного контроля в пунктах пропуска на казахстанско-российской границе. Научные труды Пограничной академии КНБ Республики Казахстан. - № 2. – Алматы; ПА КНБ РК, 2020. – 130 с.

4 Христий В.Н., Несипбаев С.К. Современное сотрудничество контролирующих органов на Государственной границе Республики Казахстан в рамках анализа опыта зарубежных стран. Научные труды Академии Пограничной службы КНБ Республики Казахстан. - № 1. – Алматы; АПС КНБ РК, 2017. – 273 с.

REFERENCES:

1 Bajdel'dinov D.L. EAJeS: politiko-pravovye riski // Mezhdunarodnyj nauchno-populjarnyj zhurnal «Nauka i zhizn' Kazahstana». - №3 (30). - 2015- S. 18-20.

2 Altynbekov R.M., Asylov N.Zh. Bur'jan M.B., Gorjachko A.V., Krohmal' S.I., Martik'jan A.S., Shapovalov E.V., Salij S.M. Sovremennye aspekty koncepcii pograničnoj politiki Respubliki Kazahstan. Nauchnye trudy Akademii Pogranichnoj sluzhby KNB Respubliki Kazahstan. - № 1. – Almaty; APS KNB RK, 2020. – 219 s.

3 Moskalev A.A. O soderzhanii ponjatija «Kontrol'no-proverochnye meroprijatija» v ramkah sovmestnogo pograničnogo kontrolja v punktah propuska na kazahstansko-rossijskoj granice. Nauchnye trudy Pogranichnoj akademii KNB Respubliki Kazahstan. - № 2. – Almaty; PA KNB RK, 2020. – 130 s.

4 Hristij V.N., Nesipbaev S.K. Sovremennoe sotrudnichestvo kontrolirujushhih organov na Gosudarstvennoj granice Respubliki Kazahstan v ramkah analiza opyta zarubezhnyh stran. Nauchnye trudy Akademii Pogranichnoj sluzhby KNB Respubliki Kazahstan. - № 1. – Almaty; APS KNB RK, 2017. – 273 s.

Сведения об авторе:

Тындык Николай Павлович - Пограничная академия Комитета национальной безопасности Республики Казахстан, Алматы, Казахстан, tyndyk80@mail.ru.

Автор туралы мәліметтер:

Тыңдық Николай Павлович - Қазақстан Республикасы Ұлттық қауіпсіздік комитетінің Шекара академиясы, Алматы, Қазақстан, tyndyk80@mail.ru.

Information about the authors:

Tyndyk Nikolay Pavlovich - Border Academy of the National Security Committee of the Republic of Kazakhstan, Almaty, Kazakhstan, tyndyk80@mail.ru.



В.Н. УВАРОВ^{1*}, Н.В. УВАРОВА-ПАТЕНКО²¹Евразийская юридическая академия им. Д.А. Кунаева, Алматы, Казахстан²Каспийский общественный университет, Алматы, Казахстан(*vitaliy.uvarov18@mail.ru; ²natalya-uv@mail.ru)

ОСОБЕННОСТИ РЕГУЛИРОВАНИЯ УСЛОВИЙ ТРУДА В ПРОФЕССИОНАЛЬНОМ СПОРТЕ

Аннотация: Данная статья посвящена изучению особенностей правового регулирования труда спортсменов. Спорт уже давно стал важной составляющей жизнедеятельности всего человеческого общества, и вопросам правового регулирования труда спортсменов придается большое значение, как в Казахстане, так и за рубежом. Помимо международных актов, Конституции РК и Трудового кодекса РК, трудовые отношения и иные непосредственно с ними связанные между спортсменами и их работодателями регулируются множеством различных нормативных актов – законами, подзаконными актами, договорами, соглашениями, уставами спортивных организаций, спортивными регламентами. В связи с этим на практике возникает, и будет возникать множество проблем в части применения трудового законодательства и соблюдения иных нормативных правовых актов о трудовых правах и гарантиях профессиональных спортсменов и тренеров. Необходимо учитывать не только все источники, но и, в первую очередь, специфику самой сферы регулируемых ими правоотношений. По мнению авторов, нормативная база, а также соотношение трудового и специального спортивного законодательства изучены явно недостаточно и требуют дальнейшего исследования, что свидетельствует об актуальности темы. Предлагается включить в Трудовой кодекс РК самостоятельную главу об особенностях регулирования труда спортсменов и тренеров.

Ключевые слова: спорт, спортсмены, тренер, трудовые отношения, условия труда.

КӘСІБИ СПОРТТАҒЫ ЕҢБЕК ЖАҒДАЙЛАРЫН РЕТТЕУ ЕРЕКШЕЛІКТЕРІ

Аннотация: Бұл мақала спортшылардың еңбегін құқықтық реттеудің ерекшеліктерін зерттеуге арналған. Спорт бұрыннан бүкіл адамзат қоғамының тыныс-тіршілігінің маңызды құрамдас бөлігіне айналды және спортшылардың еңбегін құқықтық реттеу мәселелеріне Қазақстанда да, шетелде де үлкен мән берілуде. Халықаралық актілерден, ҚР Конституциясы мен ҚР Еңбек кодексінен басқа, спортшылар мен олардың жұмыс берушілері арасындағы еңбек қатынастары және олармен тікелей байланысты өзге де көптеген нормативтік актілер – заңдар, заңға тәуелді актілер, шарттар, келісімдер, спорт ұйымдарының жарғылары, спорт регламенттері реттеледі. Осыған байланысты іс жүзінде еңбек заңнамасын қолдану және кәсіби спортшылар мен жаттықтырушылардың еңбек құқықтары мен кепілдіктері туралы басқа да нормативтік құқықтық актілерді сақтау бөлігінде көптеген проблемалар туындайды және туындайды. Барлық көздерді ғана емес, сонымен бірге, ең алдымен, олар реттейтін құқықтық қатынастар саласының ерекшелігін ескеру қажет. Авторлардың пікірінше, нормативтік база, сондай-ақ Еңбек және арнайы спорт заңнамасының арақатынасы жеткілікті зерттелген жоқ және тақырыптың өзектілігін көрсететін қосымша зерттеуді қажет етеді. ҚР Еңбек кодексіне спортшылар мен жаттықтырушылардың еңбегін реттеу ерекшеліктері туралы дербес тарауды енгізу ұсынылады.

Түйіндемe сөздер: спорт, спортшылар, жаттықтырушы, еңбек қатынастары, еңбек жағдайлары.

FEATURES OF REGULATION OF WORKING CONDITIONS IN PROFESSIONAL SPORTS

Abstract: This article is devoted to the study of the features of the legal regulation of the work of athletes. Sport has long been an important component of the life of the entire human society, and the issues of legal regulation of the work of athletes are given great importance, both in Kazakhstan and abroad. In addition to international acts, the Constitution of the Republic of Kazakhstan and the Labor Code of the Republic of Kazakhstan, labor relations and other directly related relations between athletes and their employers are regulated by many different regulations – laws, by-laws, contracts, agreements, charters of sports organizations, sports regulations. In this regard, in practice, there are, and will be, many problems regarding the application of labor legislation and compliance with other regulatory legal acts on labor rights and guarantees of professional athletes and coaches. It is necessary to consider not only all sources, but also, first of all, the specifics of the sphere of legal relations regulated by them. According to

the authors, the regulatory framework, as well as the ratio of labor and special sports legislation, are clearly insufficiently studied and require further research, which indicates the relevance of the topic. It is proposed to include in the Labor Code of the Republic of Kazakhstan an independent chapter on the specifics of regulating the work of athletes and coaches.

Key words: sports, athletes, coach, labor relations, working conditions.

Введение

Из первоначального смысла понятия «спорт», как забавы и развлечения, в современном обществе спорт превратился в довольно специфическую, качественно новую, вполне самостоятельную отрасль социальной сферы жизни общества и социальной функции государства [1, с. 3]. Здесь функционируют особые организации, призванные удовлетворять потребности и интересы граждан в занятиях спортом; используется специальная материально-техническая база (стадионы, бассейны и т.д.); организовано производство спортивного инвентаря, одежды, обуви и пр.; осуществляется подготовка специалистов (тренерско-преподавательский состав) и научных кадров; имеется собственная финансовая база. В этом качестве спорт выступает важным фактором оздоровления населения, разумного и полноценного использования свободного времени, одним из показателей общего благосостояния народа. К сожалению, спорт до сих пор не получил свой конституционно-правовой статус.

Признание профессионального спорта на международном и национальном уровне неизбежно связано с необходимостью регулирования условий труда профессиональных спортсменов и тренеров, установления специального законодательства, регламентирующего трудовые отношения данной категории субъектов трудового права.

Профессиональный спорт является составной частью спорта, где спортсмены высокой квалификации получают вознаграждение за свои занятия спортом и участие в спортивных соревнованиях. Занятия спортом становятся для спортсменов-профессионалов основным видом трудовой деятельности и источником существования. При этом общественная значимость спортивной деятельности проявляется в организации спортивных соревнований как зрелищных мероприятий, удовлетворение потребностей и интересов населения в посещении таких мероприятий, установлении рекордов, повышении престижа страны на международной арене.

Материалы и методы

Методологическая основа научной статьи представлена такими общенаучными метода-

ми как системный, диалектический, логический, статистический, а также специальные, частнонаучные методы познания: формально-юридический, сравнительно-правовой анализ, структурно-функциональный и др.

Результаты

На основе проведенного исследования сформулированы конкретные предложения по изменению и дополнению законодательства для наиболее эффективного регулирования труда профессиональных спортсменов.

Обсуждение

Спортивная деятельность профессионального спортсмена есть разновидность трудовой деятельности и фундаментальным законодательным актом в данном случае является Трудовой кодекс Республики Казахстан¹. Между тем в законодательстве встречаются противоречивые нормы, связанные с регулированием условий труда в профессиональном спорте. В частности, имеет место утверждение о том, что отношения в профессиональном спорте регулируются гражданским законодательством; трудовой договор с профессиональным спортсменом и физкультурно-спортивной организацией заменен договором о спортивной деятельности и что этот договор является гражданско-правовым. В этом случае спортсмены лишаются тех гарантий, которые установлены трудовым законодательством (например, пенсионного обеспечения, защиты трудовых прав). В условиях договора о спортивной деятельности с профессиональными спортсменами, по существу, перечисляются обязательные условия трудового договора, предусмотренные Трудовым кодексом Республики Казахстан. И здесь же закрепляется право профессиональных спортсменов на создание профессиональных союзов для обеспечения и защиты своих прав и законных интересов. Иначе говоря, имеет место подмена трудовых отношений профессиональных спортсменов – гражданско-правовыми отношениями².

Попутно заметим, что в Трудовом кодексе Российской Федерации имеется самостоятельная глава, посвященная особенностям регулирования труда спортсменов и тренеров (гл. 54.1, ст. 348.1-348.12)³. Вполне очевидно, что имеется

¹ Трудовой кодекс Республики Казахстан от 23 ноября 2015 года № 414-V ЗПК // «Казахстанская правда» от 25.11.2015 г., № 226 (28102); «ЕгеменҚазақстан» 25.11.2015 ж., № 226 (28704); Ведомости Парламента РК 2015 г., № 22-IV, ст. 151.

² Закон Республики Казахстан от 3 июля 2014 года № 228-V ЗПК «О физической культуре и спорте» // <https://adilet.zan.kz/rus/docs/Z1400000228>.

³ Трудовой кодекс Российской Федерации от 30 декабря 2001 года № 197-ФЗ // http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_34683.

настоятельная необходимость включения аналогичной главы в Трудовой кодекс РК.

Прежде всего, следует сформулировать понятие «спортсмен-профессионал», кто это, каков его правовой статус в целом и трудовая правоспособность в особенности. В законодательстве республики пока этого понятия нет. В общем смысле спортсмен-профессионал – это человек, занимающийся профессиональным спортом с целью удовлетворения своих профессиональных интересов в соответствующем виде спорта и получения вознаграждения за свою спортивную деятельность. В соответствии с официальной трактовкой Международного олимпийского комитета спортсменом-профессионалом считается тот, кто подписал трудовой контракт с организацией или частным лицом и этим признал, что спорт является его основной трудовой деятельностью¹.

Трудовая функция спортсмена состоит в подготовке к спортивным соревнованиям и участии в спортивных соревнованиях по определенным виду или видам спорта. Соответственно трудовая функция тренера состоит в проведении со спортсменами тренировочных мероприятий и осуществлении руководства состязательной деятельностью спортсменов для достижения спортивных результатов [2, с. 19].

В профессиональном спорте важен возрастной критерий спортсменов. Трудоспособным считается возраст, нижние границы которого определены законодательством. Имеются в виду лица, достигшие возраста шестнадцати лет, а в случаях и порядке – пятнадцатилетнего и четырнадцатилетнего возраста при определенном условии (ст. 31 ТК РК). При этом заключение трудового договора со спортсменом, не достигшим возраста четырнадцати лет, допускается с согласия одного из родителей (опекуна, попечителя, усыновителя), а также с разрешения органа опеки и попечительства, выдаваемого на основании предварительного медицинского осмотра в установленном порядке. В разрешении органа опеки и попечительства в этом случае указываются максимально допустимая продолжительность ежедневной работы спортсмена и другие условия, в которых он может выполнять работу без ущерба для своего здоровья и нравственного развития. Трудовой договор от имени спортсмена в этом случае подписывается его родителем (опекуном, попечителем, усыновителем).

К числу обязательных условий трудового договора, установленных Трудовым кодексом Республики Казахстан (ст. 28), следует добавить в отношении профессиональных спортсменов условия об:

- обязанности работодателя обеспечить проведение тренировочных мероприятий и участие спортсмена в спортивных соревнованиях под

руководством тренера (тренеров);

- обязанности спортсмена соблюдать спортивный режим, установленный работодателем, и выполнять планы подготовки к спортивным соревнованиям;

- обязанности спортсмена принимать участие в спортивных соревнованиях только по указанию работодателя;

- обязанности спортсмена соблюдать антидопинговые правила, утвержденные международными антидопинговыми организациями, проходить допинг-контроль;

- обязанности спортсмена предоставлять информацию о своем местонахождении в соответствии с антидопинговыми правилами в целях проведения допинг-контроля;

- обязанности работодателя обеспечить страхование жизни и здоровья спортсмена, а также медицинское страхование в целях получения спортсменом дополнительных медицинских и иных услуг.

Является незыблемым требованием о том, что при заключении трудового договора спортсмены подлежат обязательному предварительному медицинскому осмотру.

Что касается дополнительных условий трудового договора со спортсменом, то их перечень может быть расширен за счет следующих условий:

- о согласии спортсмена на передачу работодателем их персональных данных и копии трудового договора в республиканскую спортивную федерацию по соответствующему виду (видам) спорта, а в случае включения спортсмена в состав спортивной сборной команды Казахстана – также на передачу копии трудового договора в уполномоченный орган по физической культуре и спорту республики;

- об обязанности спортсмена использовать в рабочее время спортивную экипировку, предоставленную работодателем;

- об обязанности спортсмена соблюдать положения (регламенты) о спортивных соревнованиях в части, непосредственно связанной с трудовой функцией спортсмена;

- об обязанности спортсмена предупреждать работодателя о расторжении трудового договора по его инициативе (по собственному желанию) в срок, установленный трудовым договором, либо в случаях, предусмотренных Трудовым кодексом Республики Казахстан.

В трудовом договоре со спортсменом может быть предусмотрено дополнительное условие об обязанности спортсмена произвести в пользу работодателя денежную выплату в случае расторжения трудового договора по его инициативе (по собственному желанию) без уважительных причин. При этом перечень уважительных причин, когда спортсмен освобождается от обязан-

¹ Олимпийская хартия Международного олимпийского комитета // <https://olympic.kz/files/1600145068.pdf>.

ности денежной выплаты работодателю по данному основанию, не установлен. В связи с этим ориентиром могут служить общие нормы трудового законодательства, предусматривающие случаи, когда заявление работника об увольнении по его инициативе (по собственному желанию) обусловлено невозможностью продолжения им работы. В трудовом договоре могут быть предусмотрены и иные уважительные причины.

Физкультурно-спортивная организация – работодатель обязана как при приеме на работу, так и в период действия трудового договора знакомить спортсменов под роспись с нормами, утвержденными республиканскими спортивными федерациями, правилами соответствующих видов спорта, положениями (регламентами) о спортивных соревнованиях, антидопинговыми правилами. Наряду с этим физкультурно-спортивные организации знакомят спортсменов с условиями договоров со спонсорами (партнерами), с рекламодателями, организаторами спортивных мероприятий и республиканскими спортивными федерациями в части, непосредственно связанной с их трудовой деятельностью. В свою очередь, республиканские спортивные федерации по соответствующим видам спорта обязаны знакомить спортсменов с указанными нормами, правилами, положениями (регламентами) и условиями в части, непосредственно связанной с их участием в спортивных мероприятиях в составе спортивных сборных команд Казахстана.

Специфика профессиональной спортивной деятельности требует повышенных физических и нервно-психологических нагрузок, участия спортсменов в различных условиях учебно-тренировочных работ и спортивных соревнований (времени суток, климатических условий, разъездной характер спортивной деятельности и т.п.) и соответственно установление дополнительных гарантий для данной категории работников. В связи с этим особенности режима рабочего времени спортсменов, привлечения их к сверхурочной работе, работе в ночное время, в выходные и нерабочие праздничные дни, а также особенности оплаты труда спортсменов в ночное время, в выходные и нерабочие праздничные дни должны устанавливаться дополнительными соглашениями и иными локальными нормативными актами. Что касается ежедневного режима учебно-тренировочной работы несовершеннолетних спортсменов, то он устанавливается в соответствии с трудовым законодательством в части условий труда несовершеннолетних.

По общему правилу, не допускается направление в служебные командировки, привлечение к сверхурочной работе, работе в ночное время, в выходные и нерабочие праздничные дни работников, не достигших возраста восемнадцати лет [3, с. 196]. Что касается несовершеннолетних спортсменов, то они могут привлекаться к ука-

занным работам в случаях и порядке, которые предусмотрены трудовым законодательством, локальными нормативными актами, трудовым договором.

Исключение установлено также для несовершеннолетних спортсменов в части превышения предельно допустимых норм нагрузок при подъеме и перемещении тяжестей вручную, установленных трудовым законодательством. Это касается, прежде всего, такого вида спорта, как тяжелая атлетика, где достижение высокого результата требует предельных физических напряжений спортсмена. Несовершеннолетним спортсменам во время участия в спортивных мероприятиях допускается такое превышение, если это необходимо в соответствии с планом подготовки спортсменов к спортивным соревнованиям и применяемые нагрузки не запрещены им по состоянию здоровья в соответствии с медицинским заключением.

В период действия трудового договора спортсмены должны проходить обязательные периодические медицинские осмотры в целях определения их пригодности для выполнения своей трудовой функции и предупреждения профессиональных заболеваний и спортивного травматизма. Соответственно физкультурно-спортивная организация как работодатель обязана проводить медицинские осмотры спортсменов за счет собственных средств предварительные (при поступлении на работу) и периодические (в течение трудовой деятельности). В этом случае периодические медицинские осмотры спортсменов проводятся не реже одного раза в год. Кроме того, могут проводиться внеочередные медицинские осмотры спортсменов по их просьбам в соответствии с медицинскими рекомендациями с сохранением за ними места работы (должности) и среднего заработка на время их прохождения. В свою очередь, спортсмены обязаны проходить указанные медицинские осмотры и следовать медицинским рекомендациям.

Физкультурно-спортивные организации обязаны за счет собственных средств обеспечивать спортсменов и тренеров спортивной экипировкой, спортивным оборудованием и инвентарем, другими материально-техническими средствами, необходимыми для осуществления их спортивной деятельности, а также поддерживать указанные экипировку, оборудование, инвентарь и средства в состоянии, пригодном для использования. Материально-техническое обеспечение спортивных сборных команд Казахстана осуществляется за счет средств республиканского бюджета в установленном порядке.

Соглашениями, локальными нормативными актами, трудовыми договорами могут предусматриваться условия о дополнительных гарантиях и компенсациях спортсменам и тренерам, в



том числе о проведении восстановительных мероприятий в целях улучшения здоровья спортсмена. Это касается также гарантий, предусмотренных для спортсменов в случае их спортивной дисквалификации; в части размеров и порядка выплаты дополнительных компенсаций в связи с переездом на работу в другую местность; предоставлении питания за счет работодателя и др.

В случае временного перевода спортсмена, не достигшего возраста восемнадцати лет, к другому работодателю трудовой договор с ним по месту временной работы заключается в порядке, установленном для заключения трудовых договоров с работниками соответствующего возраста.

На период временного перевода спортсмена к другому работодателю действие первоначально заключенного трудового договора приостанавливается, то есть стороны приостанавливают осуществление прав и обязанностей, установленных трудовым законодательством и локальными нормативными актами. При этом течение срока действия первоначально заключенного трудового договора не прерывается. По истечении срока временного перевода спортсмена к другому работодателю первоначально заключенный трудовой договор действует в полном объеме.

В течение срока временного перевода на спортсмена и на работодателя по месту временной работы в полном объеме распространяются правила, установленные трудовым законодательством с особенностями, установленными для условий труда спортсменов. При этом работодатель по месту временной работы не имеет права переводить спортсмена к другому работодателю.

Заслуживают внимание вопросы *отстранения* спортсмена от участия в спортивных соревнованиях по требованию международной или республиканской спортивной федерации по соответствующему виду спорта либо профессиональной спортивной лиги в пределах их компетенции. Общие основания отстранения от работы предусмотрены Трудовым кодексом Республики Казахстан (ст. 76). В данном случае речь идет о дополнительных основаниях, распространяющихся только на спортсменов. Работодатель обязан отстранить спортсмена от участия в спортивных соревнованиях в следующих случаях:

- 1) спортивная дисквалификация спортсмена;
- 2) требование республиканской спортивной федерации по соответствующим виду или видам

спорта, предъявленное в соответствии с нормами, утвержденными этой федерацией.

Работодатель отстраняет спортсмена от участия в спортивных соревнованиях на весь период до устранения обстоятельств, явившихся основанием для отстранения. Следовательно, отстранение спортсмена от участия в спортивных соревнованиях – мера временная, с устранением этих обстоятельств, спортсмен допускается к участию в спортивных соревнованиях.

Следует иметь в виду, что отстранение спортсмена от участия в спортивных соревнованиях отличается от прекращения трудового договора. При отстранении происходит лишь временное приостановление действия трудового договора в части обязанности спортсмена участвовать в спортивных соревнованиях. В этом случае в период отстранения спортсмена работодатель обеспечивает его участие в тренировочных и других мероприятиях по подготовке к спортивным соревнованиям с сохранением за ним части заработка в размере, определяемом трудовым договором.

Многие положения статьи 52 Трудового кодекса Республики Казахстан о расторжении трудового договора по инициативе работодателя не применимы к спортсменам (например, п.18, 23 и др.). В то же время помимо оснований, предусмотренных Трудовым кодексом, дополнительными основаниями прекращения трудового договора со спортсменом могут быть:

- 1) спортивная дисквалификация (на длительный срок, например, на шесть и более месяцев);
- 2) нарушение спортсменом, в том числе однократное, антидопинговых правил, утвержденных международными антидопинговыми организациями, признанное нарушением по решению соответствующей антидопинговой организации.

Заключение

Особенности правового регулирования условий труда в профессиональном спорте основываются на принципе единства и дифференциации трудового права, суть которого состоит в учете особенного (наряду с общими положениями трудового законодательства) в части регулирования труда данной категории работников. Все это является основанием для включения в Трудовой кодекс Республики Казахстан самостоятельной главы об особенностях регулирования труда спортсменов и тренеров.

СПИСОК ИСПОЛЬЗОВАННОЙ ЛИТЕРАТУРЫ:

- 1 Уварова Н.В. Организационно-правовые проблемы спорта в Республике Казахстан: Автореферат диссертации на соискание ученой степени кандидата юридических наук. – Алматы, 2005. – 26 с.
- 2 Уваров В.Н. Правовые основы физической культуры и спорта. – М.: ФиС, 1978. – 144 с.
- 3 Уваров В.Н., Уварова-Патенко Н.В. Трудовое право Республики Казахстан: Учебник. 3-е изд. – Алматы, 2019. – 720 с.

REFERENCES:

- 1 Uvarova N.V. Organizacionno-pravovye problemy sporta v Respublike Kazahstan: Avtoreferat dissertacii na soiskanie uchenoj stepeni kandidata juridicheskikh nauk. – Almaty, 2005. – 26 s.
- 2 Uvarov V.N. Pravovye osnovy fizicheskoy kul'tury i sporta. – M.: FiS, 1978. – 144 s.
- 3 Uvarov V.N., Uvarova-Patenko N.V. Trudovoe pravo Respubliki Kazahstan: Uchebник. 3-e izd. – Almaty, 2019. – 720 s.

Сведения об авторе:

Уваров Виталий Николаевич – доктор юридических наук, профессор Евразийской юридической академии им. Д.А.Кунаева, г. Алматы, ул. Курмангазы 107, 8 701 795 44 04, vitaliy.uvarov18@mail.ru.

Уварова-Патенко Наталья Витальевна – ассоциированный профессор, кандидат юридических наук Каспийского общественного университета, пр. Достык 85 А, 8 701 716 65 42, natalya-uv@mail.ru.

Автор туралы мәліметтер:

Уваров Виталий Николаевич – Д.А. Қонаеватындағы Евразиялық заң академиясының профессоры, заң ғылымдарының докторы, Алматы қ, Курмангазы көш. 107, 8 701 795 44 04, vitaliy.uvarov18@mail.ru.

Уварова-Патенко Наталья Витальевна – қауымдастырылған профессор, Каспий қоғамдық университетінің заң ғылымдарының кандидаты, Алматы қ, Достық даңғалы 85 А, 8 701 716 65 42, natalya-uv@mail.ru.

Information about the authors:

Uvarov Vitaly Nikolaevich – Doctor of Law, Professor of the D.A. Kunaev Eurasian Law Academy, Almaty, Kurmangazy street 107, 8 701 795 44 04, vitaliy.uvarov18@mail.ru.

Uvarova-Patenko Natalia Vitalievna – Associate Professor, Candidate of Law, Caspian University, Almaty, Dostyk Ave. 85 A, 8 701 716 65 42, natalya-uv@mail.ru.

В.Н. УВАРОВ^{1*}, Н.В. УВАРОВА-ПАТЕНКО²¹Евразийская юридическая академия им. Д.А. Кунаева, Алматы, Казахстан²Каспийский общественный университет, Алматы, Казахстан(*vitaliy.uvarov18@mail.ru; ²natalya-uv@mail.ru)

ОБЕСПЕЧЕНИЕ ИНФОРМАЦИОННОЙ БЕЗОПАСНОСТИ В СИСТЕМЕ ГОСУДАРСТВЕННОГО УПРАВЛЕНИЯ

Аннотация. В статье раскрывается роль информации в государственном управлении, анализируется правоохранительная функция государства в деле охраны национальной информационной системы и противодействия киберпреступности.

Правоохранительная функция государства в деле охраны национальной информационной системы реализуется в следующих сферах: конституционно-правовой, гражданско-правовой, административно-правовой и уголовно-правовой.

Правоохранительную инфраструктуру в части обеспечения информационной безопасности формируют государственные органы, организации, должностные лица и иные субъекты, деятельность которых связана с использованием информационно-коммуникационных технологий.

Формирование информационной системы государственного управления непременно основывается на стратегической политике государства, выражающей общенациональные интересы и безопасность республики. Всевозможные проявления киберпреступлений, связанных с цифровыми злоупотреблениями, преследованием, запугиванием и домогательствами в Интернете требуют приведения национального законодательства в определенную, упорядоченную систему в соответствии с международной практикой.

Ключевые слова: государственное управление, информация, правовой информационной фонд, информационная безопасность, киберпреступления.

МЕМЛЕКЕТТІК БАСҚАРУ ЖҮЙЕСІНДЕ АҚПАРАТТЫҚ ҚАУІПСІЗДІКТІ ҚАМТАМАСЫЗ ЕТУ

Аннотация. Мақалада мемлекеттік басқарудағы ақпараттың рөлі ашылады, Ұлттық ақпараттық жүйені қорғау және киберқылмысқа қарсы іс-қимылдағы мемлекеттің құқық қорғау қызметі талданады.

Ұлттық ақпараттық жүйені қорғау ісіндегі мемлекеттің құқық қорғау функциясы мынадай салаларда іске асырылады: конституциялық-құқықтық, азаматтық-құқықтық, әкімшілік-құқықтық және қылмыстық-құқықтық.

Құқық қорғау инфрақұрылымын ақпараттық қауіпсіздікті қамтамасыз ету бөлігінде қызметі ақпараттық-коммуникациялық технологияларды пайдаланумен байланысты мемлекеттік органдар, ұйымдар, лауазымды адамдар және өзге де субъектілер қалыптастырады.

Мемлекеттік басқарудың ақпараттық жүйесін қалыптастыру республиканың жалпыұлттық мүдделері мен қауіпсіздігін білдіретін мемлекеттің стратегиялық саясатына негізделетіні сөзсіз. Интернеттегі сандық теріс пайдаланушылыққа, қудалауға, қорқытуға және қысым көрсетуге байланысты киберқылмыстардың барлық ықтимал көріністері ұлттық заңнаманы халықаралық практикаға сәйкес белгілі бір реттелген жүйеге келтіруді талап етеді.

Түйіндемесөздер: мемлекеттік басқару, ақпарат, құқықтық ақпараттық қор, ақпараттық қауіпсіздік, киберқылмыс.

ENSURING INFORMATION SECURITY IN PUBLIC ADMINISTRATION

Abstract: The article reveals the role of information in public administration, analyzes the law enforcement function of the state in protecting the national information system and combating cybercrime.

The law enforcement function of the state in protecting the national information system is implemented in the following areas: constitutional and legal, civil law, administrative and criminal law.

Law enforcement infrastructure in terms of information security is formed by state agencies, organizations, officials and other entities whose activities are related to the use of information and communication technologies.

The formation of the information system of public administration is necessarily based on the strategic policy of the state, expressing the national interests and security of the republic. All kinds of manifestations

of cybercrime related to digital abuse, harassment, intimidation and harassment on the Internet require bringing national legislation into a certain, streamlined system in accordance with international practice.

Key words: public administration, information, legal information fund, information security, cybercrime.

Введение

Информация является неотъемлемым условием процесса управления. Благодаря информации система государственного управления становится способной целесообразно воздействовать на общественные отношения, обеспечивается слаженная работа государственного аппарата и подведомственных ему объектов управления. Специфической особенностью информации, используемой в сфере государственного управления, является ее *официальный правовой* характер.

Информация, используемая в сфере государственного управления, по своей природе, является *социальной информацией*. Имеется в виду информация, которая циркулирует в обществе и используется в управлении общественными процессами. Информация включает различные сведения о лицах, предметах, фактах, событиях, явлениях и процессах независимо от формы их представления¹. В процессе управления работа с информацией включает ее поиск, анализ, оценку, закрепление в определенных формах, распространение и т.д. Иначе говоря, социальная информация отражает различные стороны жизнедеятельности общества, учет которых необходим для обеспечения нормального функционирования системы государственного управления.

Главенствующей является информация, отражающая *состояние* общественной системы, отдельных сфер жизни общества, объектов управления, прав и обязанностей граждан. Данная информация влияет на выбор, с одной стороны, границ (пределов) управляющего воздействия конкретных государственных органов, а с другой, – способов и форм управляющего воздействия, адекватных потенциальным возможностям субъектов государственного управления. На этой основе осуществляется движение информации по каналам прямой и обратной связи между субъектами и объектами управления, обеспечиваются многосторонние связи государства и общества. При этом информация, исходящая от государственных органов по каналам прямой связи, является по своей сути управляющей информацией, воздействующей на общественную систему, подведомственные объекты, поведение граждан. Вполне естественно, что качественная и надежная информация влияет на эффективность всего управленческого процесса, механизм принятия и выполнения решений, реализацию компетенции государственных органов.

Информация, используемая в сфере государственного управления, по своей природе яв-

ляется *официальной*, а потому подлежит обязательной реализации в управленческом процессе. Например, принятие управленческих решений, выраженных в соответствующих нормативных правовых актах. Для этого установлены определенные процедуры, регламентирующие порядок принятия и исполнения решений при осуществлении государственными органами и должностными лицами возложенных на них функций и полномочий, а также их оформление. В этом аспекте ключевым является понятие – *правовая информация*, то есть информация, содержащаяся в нормах права². Характерной особенностью официальной правовой информации является ее *фактический, объективный* характер и формой ее выражения являются в основном тексты актов, опубликованных в официальных изданиях³. Это свидетельствует о специфических особенностях информации, циркулирующей в сфере государственного управления.

Материалы и методы

Методологическую основу статьи составляют общенаучные и частные методы познания (формально-юридический анализ, обобщение, сравнительно-правовой и др.), системный и функциональный подходы.

Результаты

На основе проведенного исследования сделаны следующие выводы:

1) охрана национальной информационной системы обеспечивается правоохранительной функцией государства, которая проявляет себя в следующих сферах: *конституционно-правовой, гражданско-правовой, административно-правовой и уголовно-правовой*. Им соответствует конституционное производство, гражданское судопроизводство, уголовное судопроизводство и административно-деликтное производство

2) информационная безопасность обеспечивается решениями и действиями государственных органов, организаций, должностных лиц, формирующих правоохранительную инфраструктуру. Деятельность государственных органов и других субъектов по обеспечению информационной безопасности в области информатизации и связи осуществляется в пределах их компетенции.

Обсуждение

В теории и государственной практике сложилось понятие *правового информационного фонда*, содержание которого составляют раз-

¹ Юридическая энциклопедия / Под ред. Тихомирова М.Ю. – М. Юринформцентр: 2000. – С. 186.

² Кудрявцев Ю.В. Нормы права как социальная информация. – М.: Юрид. лит., 1984. – С. 15.

³ Правовая информация / Под ред. А.Ф. Шебанова. – М.: Наука, 1974. – С. 9.

нообразные сведения правового характера, необходимые государственному органу для правотворческой и правоприменительной деятельности. Кроме нормативных правовых актов в правовой информационный фонд включаются также международные договоры и конвенции, законодательство зарубежных стран, акты международных организаций (решения, резолюции и т.п.), научные публикации (статьи, монографии) в отечественной и иностранной печати и др.

Государственный орган концентрирует только ту информацию, которая соответствует *предмету* его деятельности и является полезной для данного органа, а также для подведомственных ему организаций. Иначе говоря, каждый государственный орган должен иметь свой, индивидуальный правовой информационный фонд.

Информационная деятельность государственного органа характеризуется двумя качествами. С одной стороны, государственный орган нуждается в определенной информации, которая ему необходима для принятия управленческих решений, а с другой, – сам выступает источником информации для других государственных органов, общественных объединений и граждан. Здесь требуются пояснения в отношении правил обмена информации между государственными органами. Информационный обмен включает в себя отправку и получение информации в установленном законодательством порядке должностными лицами государственных органов при осуществлении ими служебных функций и полномочий. В широком плане процедуры, регламентирующие информационный обмен, должны способствовать бесперебойному функционированию единого информационного пространства Казахстана, его вхождению в мировую систему связей и информатики; укреплению национальной системы защиты информации, в том числе государственных информационных ресурсов. Принятие решений государственными органами и должностными лицами должно основываться на объективной и упреждающей информации.

В практической плоскости информационный обмен между государственными органами и их подразделениями должен основываться на минимально необходимом объеме взаимных информационных потоков, на исключении дублирования в предоставляемой управленческой информации. Причем, установленные процедуры не должны допускать разглашения служебной и иной информации, связанной с интересами государства. В управленческую практику прочно вошло правило, согласно которому служебная информация предоставляется государственным служащим только для выполнения возложенных на них служебных обязанностей. Поэтому указанная информация не может использоваться во внеслужебных целях.

Проблема формирования информацион-

ной системы государственного управления в Республике Казахстан приобретает актуальное значение в связи с процессом глобализации и научно-технического прогресса в мире, в том числе в развитии новых информационных и телекоммуникационных технологий. В этом аспекте настоятельной необходимостью является овладение этими технологиями, их полной интеграции в государственную и общественную практику, создание условия для расширения доступа и осуществления передачи информации с использованием современных средств связи и сети телекоммуникаций. Являясь наиболее гибкими и доступными по разнообразию средств, информационные технологии в значительной степени способствуют не только повышению потенциальных возможностей государственного управления, но и развитию бизнеса, укреплению экономических связей (межрегиональных, межгосударственных), доступу населения к средствам связи, особенно в условиях Казахстана с удаленностью его регионов друг от друга. Телефоны, электронная почта, Интернет становятся жизненно важными и объективно необходимыми условиями для жизнедеятельности всего общества. Поэтому стратегически важной является задача создания национальной системы телекоммуникационных услуг, конкурентоспособной с аналогичными инфраструктурами развитых стран мира.

Вхождение Казахстана в мировое информационное пространство открывает широкие возможности для использования его источников (ресурсов) в государственном управлении общественными процессами в республике, повышения качества управленческих решений, улучшения правотворческой работы государственных органов. Это предоставляет возможность свободы выбора нужной и полезной зарубежной информации с ее последующей переработкой и преобразованием в формы, пригодные для использования в управленческом процессе. В данном случае важно подчеркнуть, что формирование информационной системы государственного управления (с учетом внутренних и внешних источников) непременно должно основываться на *стратегической политике* государства, выражающей общенациональные интересы и безопасность республики.

Охрана национальной информационной системы обеспечивается правоохранительной функцией государства. В широком плане данной функцией государства охватываются важнейшие общественные отношения, выражающие публичные интересы и нуждающиеся в охране от преступных посягательств и иных правонарушений. Правоохранительная функция государства имеет собственную правовую базу ее реализации (гражданское право, административное право, уголовное право, уголовно-исполнитель-

ное право, процессуальные отрасли права и др.).

Для практических целей предмет правоохранительной функции государства можно структурировать. В содержательном аспекте правоохранительная функция государства проявляется в следующих сферах: *конституционно-правовой, гражданско-правовой, административно-правовой и уголовно-правовой*. Им соответствует конституционное производство, гражданское судопроизводство, уголовное судопроизводство и административно-деликтное производство¹. В указанных сферах обеспечивается охрана национальной информационной системы и противодействие киберпреступности.

Ключевым звеном правоохранительной функции государства является *конституционно-правовая сфера*. Приняты законы о национальной безопасности Республики Казахстан, об информатизации, об электронном документе и электронной цифровой подписи, о связи, о гражданской защите, о персональных данных и их защите и др. На законодательном уровне регламентировано функционирование системы мониторинга обеспечения информационной безопасности объектов информатизации «электронного правительства», включающих в себя как государственные, так и негосударственные информационные системы, интегрируемые с государственными.

В действующей Концепции правовой политики РК указано на необходимость совершенствования нормативно-правового регулирования вопросов информации. Данное направление включают гарантирование свободы слова, свободное получение и распространение информации любым, не запрещенным законом способом, с учетом соблюдения конституционных прав на неприкосновенность частной жизни, личной и семейной тайны, тайны переписки, телефонных переговоров и иных сообщений, а также соблюдения требований законодательства о государственных секретах.

Гражданско-правовая сфера связана с охраной от посягательств на товарно-денежные и иные основанные на равенстве участников имущественные отношения, а также связанные с имущественными личными неимущественными отношениями. Особую роль в защите личных неимущественных прав играют нормы гражданского права, основанные на компенсаторно-восстановительной функции гражданско-правовой ответственности, позволяющей обеспечить непосредственную защиту частной сферы конкретного человека².

Уголовно-правовая сфера связана с охра-

ной наиболее важных, общественно значимых отношений, урегулированных правом (экономических, политических, социальных и т.д.), от *преступных* посягательств, обеспечивается *уголовно-правовым* механизмом ответственности и наказания. Уголовно-правовая сфера представлена в важнейшем источнике уголовного права – Уголовном кодексе РК. В Особенную часть данного кодификационного акта включена отдельная глава, посвященная преступлениям, совершаемым в сфере информатизации и связи³.

Нормы уголовного права предусматривают основания уголовной ответственности за посягательства на важнейшие личные права граждан (право на честь, достоинство, деловую репутацию и др.), в том числе должностных лиц государства; наказания и иные меры уголовно-правового воздействия за их совершение. В Уголовном кодексе РК конкретизируются составы ряда преступлений с указанием на их совершение с использованием сетей телекоммуникаций: оскорбление (ст. 131 УК РК); нарушение неприкосновенности частной жизни и законодательства Республики Казахстан о персональных данных и их защите (ст. 147 УК РК); незаконное нарушение тайны переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных или иных сообщений (ст. 148 УК РК); пропаганда или публичные призывы к захвату или удержанию власти, а равно захват или удержание власти либо насильственное изменение конституционного строя Республики Казахстан (ст. 179 УК РК); сепаратистская деятельность (ст. 180 УК РК); распространение заведомо ложной информации (ст. 274 УК РК); публичное оскорбление и иное посягательство на честь и достоинство Первого Президента Республики Казахстан – Елбасы, оскорбление изображений Первого Президента Республики Казахстан – Елбасы, воспрепятствование законной деятельности Первого Президента Республики Казахстан – Елбасы (ст. 373 УК РК); посягательство на честь и достоинство Президента Республики Казахстан и воспрепятствование его деятельности (ст. 375 УК РК); посягательство на честь и достоинство депутата Парламента Республики Казахстан и воспрепятствование его деятельности (ст. 376 УК РК); оскорбление представителя власти (ст. 378 УК РК) и др.

Предметом правоохранительной функции государства охватываются также *административно-деликтные* отношения. Нормы административного права предусматривают целый ряд административных правонарушений, посягающих на личные права граждан (клевета, незаконные сбор, обработка или необеспечение мер по за-

¹ Уваров В.Н., Уварова-Патенко Н.В. Правоохранительная функция государства: Учебное пособие. – Алматы: Каспийский общественный университет, 2019. – С. 10.

² Нестерова Е.В. Правовые основы защиты личных неимущественных прав в условиях развития информационно-коммуникационных технологий // https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=39781841#pos=6;-108.

³ Кодекс РК от 3 июля 2014 года № 226-V ЗПК «Уголовный кодекс Республики Казахстан» // Ведомости Парламента РК. – 2014. – № 13-II. – Ст. 83.

щите персональных данных и др.), в том числе в сфере регулирования информатизации, средств массовой информации, персональных данных, гражданского, уголовного и административного процессов и др.¹

КоАП РК содержит также ряд составов административных правонарушений, за совершение которых предусмотрены меры административной ответственности, в том числе на должностных лиц, не выполняющих обязанности по обеспечению информационной безопасности в виде нарушения требований по эксплуатации средств защиты электронных информационных ресурсов, невыполнения Единых требований, неосуществления или ненадлежащего осуществления собственником или владельцем информационных систем, содержащих персональные данные, мер по их защите.

Поддержание и развитие конкурентоспособного и защищенного информационного пространства является неотъемлемой составной частью основных *национальных интересов* Республики Казахстан (подп. 14) п. 1 ст. 5)². При этом под информационной безопасностью понимается состояние защищенности информационного пространства республики, а также прав и интересов человека и гражданина, общества и государства в информационной сфере от реальных и потенциальных угроз, при котором обеспечивается устойчивое развитие и информационная независимость страны (подп. 5 ст. 4)³. Соответственно под кибербезопасностью понимается состояние защищенности информации в электронной форме и среды ее обработки, хранения, передачи (электронных информационных ресурсов, информационных систем и информационно-коммуникационной инфраструктуры) от внешних и внутренних угроз, то есть информационная безопасность в сфере информатизации.

Информационная безопасность обеспечивается решениями и действиями государственных органов, организаций, должностных лиц, формирующих правоохранительную инфраструктуру. В их компетенцию входит:

- недопущение информационной зависимости Казахстана;
- предотвращение информационной экспансии и блокады со стороны других государств, организаций и отдельных лиц;
- недопущение информационной изоляции Президента, Парламента, Правительства и сил обеспечения национальной безопасности Республики Казахстан;

¹ Кодекс РК от 5 июля 2014 года № 235-V ЗПК «Об административных правонарушениях» // Ведомости Парламента РК. – 2014. – № 18-II. – Ст. 92.

² Закон Республики Казахстан от 6 января 2012 года № 527-IV «О национальной безопасности Республики Казахстан» // Казахстанская правда. – 17.01.2012. – № 19-20.

³ Закон Республики Казахстан от 6 января 2012 года № 527-IV «О национальной безопасности Республики Казахстан» // Казахстанская правда. – 17.01.2012. – № 19-20.

⁴ Постановление Правительства РК от 30 июня 2007 года № 553 «Об утверждении Положения и состава Межведомственной комиссии Республики Казахстан по координации работ в сфере информатизации и обеспечения информационной

- обеспечение бесперебойной и устойчивой эксплуатации сетей связи в целях сохранения безопасности Республики Казахстан, в том числе в особый период и при возникновении чрезвычайных ситуаций природного, техногенного характера, карантинных, иных чрезвычайных ситуаций;

- выявление, предупреждение и пресечение утечки и утраты сведений, составляющих государственные секреты и иную защищаемую законом тайну;

- недопущение информационного воздействия на общественное и индивидуальное сознание, связанного с преднамеренным искажением и распространением недостоверной информации в ущерб национальной безопасности;

- обнаружение и дезорганизацию механизмов скрытого информационного влияния на процесс выработки и принятия государственных решений в ущерб национальной безопасности;

- поддержание и развитие эффективной системы защиты информационных ресурсов, информационных систем и инфраструктуры связи, в которых циркулируют сведения, составляющие государственную, коммерческую и иную защищаемую законом тайну.

Деятельность государственных органов и других субъектов по обеспечению информационной безопасности в области информатизации и связи осуществляется в соответствии с их отраслевой компетенцией, а также целями и задачами в предметных областях, связанных с использованием информационно-коммуникационных технологий (регулирование связи и информационных технологий, защита персональных данных, защита государственных секретов, противодействие деятельности иностранных технических разведок, оперативно-розыскная деятельность на сетях связи, расследование преступлений, совершаемых с использованием информационно-коммуникационных технологий и другие).

Обеспечение кибербезопасности является задачей всех субъектов, деятельность которых связана с использованием информационно-коммуникационных технологий. Поэтому сотрудничество в целях обеспечения информационной безопасности будет способствовать защите интересов всех заинтересованных сторон. В этом направлении возрастает роль координации работы в этой области в государственных органах и организациях. В частности, образована Межведомственная комиссия по вопросам обеспечения информационной безопасности⁴.

Комиссия создана в целях реализации единой государственной политики в области обеспечения информационной безопасности, выработки концептуальных подходов к решению данных проблем. Имеется потребность в онлайн режиме обрабатывать информацию о состоянии защищенности «электронной границы» государства, а также наиболее важных компонентов национальной информационной инфраструктуры и обеспечивать обмен информацией.

Заключение

В заключение следует подчеркнуть, что какой бы современной информационной техникой не были оснащены государственные органы, это еще не дает гарантий для решения всех социально-экономических и политических проблем общества, ибо центральным звеном системы государственного управления является человек.

безопасности» // САПП РК. – 2007. – № 23. – Ст. 259.

Он же выступает главной фигурой в информационной системе государственного управления. Поэтому от того, насколько управленческий персонал овладел технологией работы с информацией, повышает свой интеллектуальный и духовный уровень, профессиональное мастерство, соотносит свои действия и поступки с главными целями, идеалами и ценностными ориентациями общества, во многом зависит социальная ценность государственного управления, прогресс общества.

Ключевым направлением противодействия киберпреступлениям является совершенствование законодательства, приведение его в определенную, упорядоченную систему, что в дальнейшем послужит предпосылкой для целенаправленной работы по правовому воспитанию населения.

СПИСОК ИСПОЛЬЗОВАННОЙ ЛИТЕРАТУРЫ:

- 1 Юридическая энциклопедия / Под ред. Тихомирова М.Ю. – М.: Юринформцентр, 2000.
- 2 Кудрявцев Ю.В. Нормы права как социальная информация. – М.: Юрид. лит., 1984.
- 3 Правовая информация / Под ред. А.Ф. Шебанова. – М.: Наука, 1974.
- 4 Уваров В.Н., Уварова-Патенко Н.В. Правоохранительная функция государства: Учебное пособие. – Алматы: Каспийский общественный университет, 2019. – 460 с.
- 5 Нестерова Е.В. Правовые основы защиты личных неимущественных прав в условиях развития информационно-коммуникационных технологий // https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=39781841#pos=6;-108.

REFERENCES:

- 1 Yuridicheskaya e`ncziklopediya / Pod red. Tikhomirova M.Yu. – M. Yurinformczentr, 2000.
- 2 Kudryavczev Yu.V. Normy` prava kak soczial`naya informacziya. – M.: Yurid. lit., 1984.
3. Pravovaya informacziya / Pod red. A.F. Shebanova. – M.: Nauka, 1974.
4. Uvarov V.N., Uvarova-Patenko N.V. Pravookhranitel`naya funkczija gosudarstva: Uchebnoe posobie. – Almaty: Kaspjiskij obshhestvenny`j universitet, 2019. – 460 s.
- 5 Nesterova E.V. Pravovy`e osnovy` zashhity` lichny`kh neimushhestvenny`kh prav v usloviyakh razvitiya informacziionno-kommunikacziionny`kh tekhnologij // https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=39781841#pos=6;-108.

Сведения об авторе:

Уваров Виталий Николаевич – доктор юридических наук, профессор Евразийской юридической академии им. Д.А.Кунаева, г. Алматы, ул. Курмангазы 107, 8 701 795 44 04, vitaliy.uvarov18@mail.ru.

Нестерова Елена Викторовна – ассоциированный профессор, кандидат юридических наук Каспийского общественного университета, пр. Достык 85 А, +7 701 204 0724, homeevn@mail.ru.

Уварова-Патенко Наталья Витальевна – ассоциированный профессор, кандидат юридических наук Каспийского общественного университета, пр. Достык 85 А, 8 701 716 65 42, natalya-uv@mail.ru.

Автор туралы мәліметтер:

Уваров Виталий Николаевич – Д.А. Қонаеватындағы Евразиялық заң академиясының профессоры, заң ғылымдарының докторы, Алматы қ, Курмангазы көш. 107, 8 701 795 44 04, vitaliy.uvarov18@mail.ru.

Уварова-Патенко Наталья Витальевна – қауымдастырылған профессор, Каспий қоғамдық университетінің заң ғылымдарының кандидаты, Алматы қ, Достық даңғалы 85 А, 8 701 716 65 42, natalya-uv@mail.ru.

Information about the authors:

Uvarov Vitaly Nikolaevich – Doctor of Law, Professor of the D.A. Kunaev Eurasian Law Academy, Almaty, Kurmangazy street 107, 8 701 795 44 04, vitaliy.uvarov18@mail.ru.

Uvarova-Patenko Natalia Vitalievna – Associate Professor, Candidate of Law, Caspian University, Almaty, Dostyk Ave. 85 A, 8 701 716 65 42, natalya-uv@mail.ru.

**МАУЛЕНОВ Г.С.**

доктор юридических наук, профессор
Рецензия на учебник «Криминология», подготовленный
доктором юридических наук, профессором Алаухановым Е.О.

В 2013 году в юридической науке нашей республики произошло знаменательное и историческое событие – в г. Санкт-Петербурге (Российская Федерация) в издательстве «Юридический центр Пресс» был издан учебник «Криминология» (38 п.л., 608 стр.) известного казахстанского ученого-криминолога, доктора юридических наук, профессора, члена Союза писателей и журналистов Республики Казахстан Есбергена Оразулы Алауханова. Учебник стал очередным шагом, ранее им издавалась в России монография, тема: «Криминологические проблемы предупреждения корыстно-насильственных преступлений» (2005 год). Рецензентами учебника выступили выдающиеся ученые в области уголовного права и криминологии – доктор юридических наук, профессор О.Н. Ведерникова (судья Верховного суда Российской Федерации) и доктор юридических наук, профессор К.Р. Абдрасулова (заведующая кафедрой криминологии Ташкентского юридического института).

По устоявшейся традиции структура учебника представлена в двух частях: Общая и Особенная. В содержание Общей части учебника включены: предмет, система, методология криминологии, история ее становления и развития, преступность и ее основные характеристики, причины преступности, личность преступника, организация и методика изучения преступности, прогнозирование и предупреждение преступности, понятие и общая характеристика виктимологии, как одного из направлений криминологии (девять глав).

В Особенную часть учебника вошли шестнадцать глав, рассматривающих криминологическую характеристику отдельных видов и групп преступлений, в т.ч. организованная, коррупционная, женская, воинская, корыстно-насильственная, экономическая, пенитенциарная, неосторожная и др., отдельная глава рассматривает международное сотрудничество в области борьбы с преступностью, особенности организации сотрудничества стран СНГ в борьбе с преступностью.

Следует особо отметить, что наш коллега проявил авторский и порой оригинальный подход к решению некоторых проблем криминологии, изложенные в настоящем учебнике. Так, например, затрагивая проблему причинности в криминологии автор, на наш взгляд, справедливо отмечает, что она является общеправовой проблемой и студенты должны ее освоить не по учебнику криминологии, а по специальной литературе.

Совершенно справедливы высказывания автора и о том, что каждый ученый видит проблему преступности и преступника соответственно своей специальности и создает «свою» теорию о ней, ее причинах и людях, совершивших преступления.

Исследуя развитие криминологии в СССР, в т.ч. и в Казахстане, профессор А.О. Алауханов подчеркивает, насколько труден и непрост был путь развития и признания криминологии, как науки – от полного непризнания, отвержения, объявления лже наукой до признания в качестве теоретической основы, как для законодательства, так и для практики борьбы с преступностью.

При раскрытии криминологической характеристики преступлений автором приводятся статистические данные по республике о состоянии, структуре, динамике различных преступлений, конкретные практические рекомендации по их предупреждению.

Кроме того, свое логическое отражение в учебнике профессора Е.О. Алауханова нашли труды, как зарубежных, так и отечественных ученых и экспертов, среди них, Н.М. Абдиров, Н.А. Агыбаев, У.С. Джекебаев, С.Х. Жадбаев, Е.И. Каиржанов, И.И. Рогов, Г.Р. Рустемова, Н.Н. Турецкий и др.

Безусловно, отдельные положения научного труда, на наш взгляд, порой наталкивают специалистов на проблемы творческой дискуссии, в частности, соотношение социального и биологического в личности преступника; социально-психологический механизм совершения конкретных преступлений;

- роль конкретной жизненной ситуации в совершении преступления; понятие и классификация виктимности.

Но, как нам представляется, актуальность затронутых автором сложных криминологических вопросов является ярким достоинством самостоятельности профессора Е.О. Алауханова, как ученого, как автора более чем 20 монографий и учебников в области криминологии.

Особо выделим то обстоятельство, что рецензируемая работа автором посвящена его учителям и наставникам – доктору юридических наук, профессору, академику АЕН РК, Заслуженному деятелю науки и техники РК Елегену Изтлеуовичу Каиржанову и доктору юридических наук, профессору Юлдашу Мустафаевичу Каракетову.

В целом, учебник дает глубокие теоретические знания и пропагандирует криминологические знания. В целом, труд написан по-настоящему творчески, является фундаментальным и привносит значительный вклад в уголовно-правовую и криминологическую науку современного Казахстана.

Издание учебника профессора Е.О. Алауханова «Криминология», в большой степени, выдвигает авторитет казахстанской криминологии на международный уровень и станет всеобщим признанием заслуг многих поколений казахстанских криминологов, сложившихся за последние тридцать лет.

Следует только приветствовать выход Е.О. Алауханова на международную арену и пожелать ему в год его 55-летия со дня рождения продолжить неустанную работу по пропаганде криминологических знаний в нашей стране, не забывая слова знаменитого поэта «...И вечный бой, покой нам только снится!».

Не случайно в предисловии к учебнику наши уважаемые коллеги – российские ученые – доктора юридических наук, профессор З.С. Зарипов и С.Я. Лебедев отмечают, что учебник отличается логической завершенностью идеи, новизной взглядов и перспективой дальнейшего исследования.

Безусловно, изданный учебник, подготовленный профессором Е.О. Алаухановым для студентов и магистрантов (докторантов), преподавателей юридических факультетов, специалистов в области уголовного и пенитенциарного права, криминологии, а также всех заинтересованных лиц найдет широкое применение среди ученых и практиков.

АГЫБАЕВ А.Н.

доктор юридических наук, профессор КазНУ им. аль-Фараби, заслуженный деятель Казахстана
ФУНДАМЕНТАЛЬНЫЙ ТРУД ПО КРИМИНОЛОГИИ

Недавно в Санкт-Петербурге издательством «Юридический центр-Пресс» издан учебник доктора юридических наук, профессора Е.О. Алауханова «Криминология» с объемом 42 п.л. Работа посвящена 20-летию независимости Республики Казахстан. Преступность и причины, ее порождающие всегда явились объектом пристального внимания человечества, которое постоянно ищет пути и средства эффективной борьбы с этим социальным явлением. На этой стезе особая надежда возлагалась на государство. Однако со временем стало понятно, что государство самостоятельно не в состоянии решить все возникающие сложные проблемы, что ведущая роль принадлежит обществу и его гражданским институтам. В своем выступлении на заседании Совета Безопасности Республики Казахстан 18 июня 1993 года Президент страны Н.А. Назарбаев отмечал, что «нужно ... поднять на борьбу с преступностью трудовые коллективы, широкую общественность, весь народ, средства массовой информации. Такой опыт у нас был накоплен». Люди разных профессий во все времена задумывались над истоками преступности, над тем, какие вну-

тренние или внешние силы заставляют человека нарушать уголовно-правовые запреты, даже под угрозой наказания. Естественно, что все они осмысливали вопросы преступности в контексте своего времени и его требований, на том уровне знания, который они застали или которого достигли собственными усилиями.

Как известно, непременным условием успешной борьбы с преступностью является понимание ее детерминантов. Криминология – это наука о борьбе с преступностью, ее детерминантов, которая должна опираться на современные реальности и возможности предупреждения преступлений.

Автор учебника, известный ученый, много работавший в области уголовного права и криминологии, в своем труде постарался изложить разные взгляды и позиции, но при обязательном условии, что они важны, даже необходимы для понимания того, что такое преступность и как с ней бороться.

В учебнике на базе современных подходов к структуре и содержанию криминологий рассматриваются предмет, система, методология и история криминологии, задачи и перспективы ее развития. Анализ преступности, личности преступников, причин и условий преступлений дается как в общем плане, так и применительно к конкретным видам преступлений.

С тех же позиций рассматривается проблема предупреждения преступности. Специально исследованы определенные виды преступности:

преступления против здоровья человека, корыстно-насильственная, организованная, коррупционная, экономическая, рецидивная, женская, пенитенциарная, воинская преступность, преступность террористического характера, преступный оборот наркотиков, международное сотрудничество в области борьбы с преступностью.

Учебник отличает оригинальный подход автора к решению некоторых проблем криминологии, в ней приводятся статистические данные и привлекается огромное количество научных и литературных источников. Книга написана доступным, образным языком и рекомендована для студентов, магистрантов, преподавателей юридических вузов и специалистов в области криминологий, а также для работников суда, прокуратуры и других правоохранительных органов, интересующихся проблемами предупреждения преступности. Настоящий учебник является фундаментальным трудом в области криминологии.

«ҚАЗАҚСТАННЫҢ ҒЫЛЫМЫ МЕН ӨМІРІ»
«НАУКА И ЖИЗНЬ КАЗАХСТАНА»
«SCIENCE AND LIFE OF KAZAKHSTAN»

Халықаралық ғылыми журналы (Мемлекеттік тіркеу: №9875-Ж 09.02.2009 ж.
Халықаралық тіркеу: ISSN 2073 – 333X, Париж, наурыз)
Қайта тіркеу №17579-Ж 06.03.2019
Басылым ай сайын шығады.

Международный научный журнал (Гос. регистрация: №9875-Ж 09.02.2009,
Международная регистрация: ISSN 2073 – 333X, Париж, март 2009 г.)
Перерегистрация №17579-Ж 06.03.2019
Периодичность издания ежемесячно.

Ғылыми еңбектің негізгі нәтижелерін жариялау үшін Қазақстан Республикасы Білім және ғылым министрлігі білім және ғылым саласындағы бақылау Комитетінің 2012 жылғы 10 шілдедегі №1082 бұйрығымен ғылыми баспалар тізіміне енгізілген.

Журнал индексті ғылыми дәйексөздер қатарына қосылады және ҚР БҒМ Білім және ғылым саласындағы бақылау жөніндегі комитет ұсынған **заңтану, филология, педагогика, өнертану** ғылымдары бойынша басылымдар тізіміне кіреді.

Автор мәліметтің нақтылығына, ресми құжаттардың сілтемелері мен басқа да деректердің дұрыстығына жауапты. Редакцияға келген материалдар кері қайтарылмайды.

Мақалада отандық (Қазақстандық) авторлардың еңбектерін міндетті түрде қолдану керек. Сонымен қатар «Қазақстанның ғылым мен өмірі» журналының алдыңғы сандарында жарияланған авторлардың мақалаларына сілтеме жасауға кеңес беріледі.

Автор мақала жазу барысында өз еңбектеріне сілтемені азырақ жасап, басқа маңызды ғалымдардың еңбектеріне сілтеме жасағаны жөн.

Журналға мақаланы қазақ, орыс, ағылшын, неміс, француз, қытай, түрік, араб және ТМД халықтары тілдерінде жазуға болады.

Приказом Комитета по контролю в сфере образования и науки МОН РК от «10» июля 2012 года №1082 рекомендован для научных публикаций.

Журнал включен в индекс научного цитирования (ИНЦ) и в список изданий, рекомендованных Комитетом по контролю в сфере образования и науки МОН РК по специальностям: **юриспруденция, филология, педагогика, искусствоведение.**

Ответственность за достоверность фактов и сведений, содержащихся в публикациях, несут авторы.

Материалы редакцией не возвращаются.

В статье необходимо использовать труды отечественных (Казахстанских) авторов. При этом рекомендуется содержать ссылки на статьи авторов, опубликованных в предыдущих номерах международного журнала «Наука и жизнь Казахстана».

Самоцитирование в статье при написании автором научной работы допускается в наименьшем количестве.

Рекомендуется обратить внимание на значимые научные труды ученых мира.

Статьи журнала принимаются на казахском, русском, английском, немецком, французском, китайском, турецком, арабском языках и могут быть написаны на языках народов СНГ.

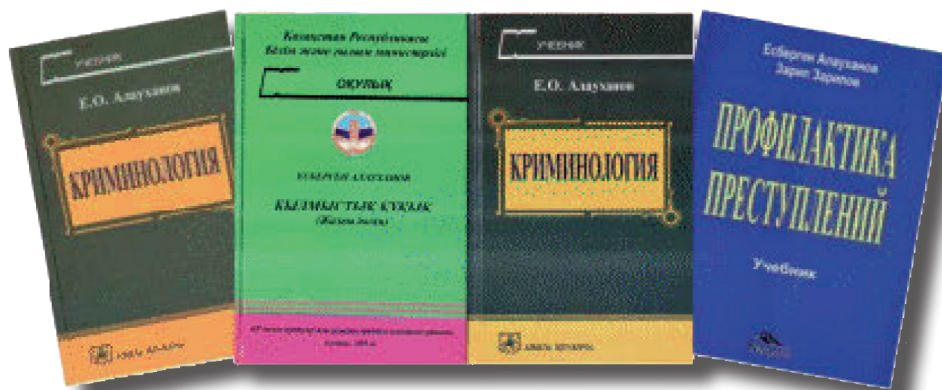
ҚАЗАҚСТАННЫҢ ҒЫЛЫМЫ МЕН ӨМІРІ
Халықаралық ғылыми журнал
№11/3 2020 жыл

Бас редактор:

«Қазақстанның еңбек сіңірген қайраткері», з.ғ.д., профессор Е.О. Алауханов

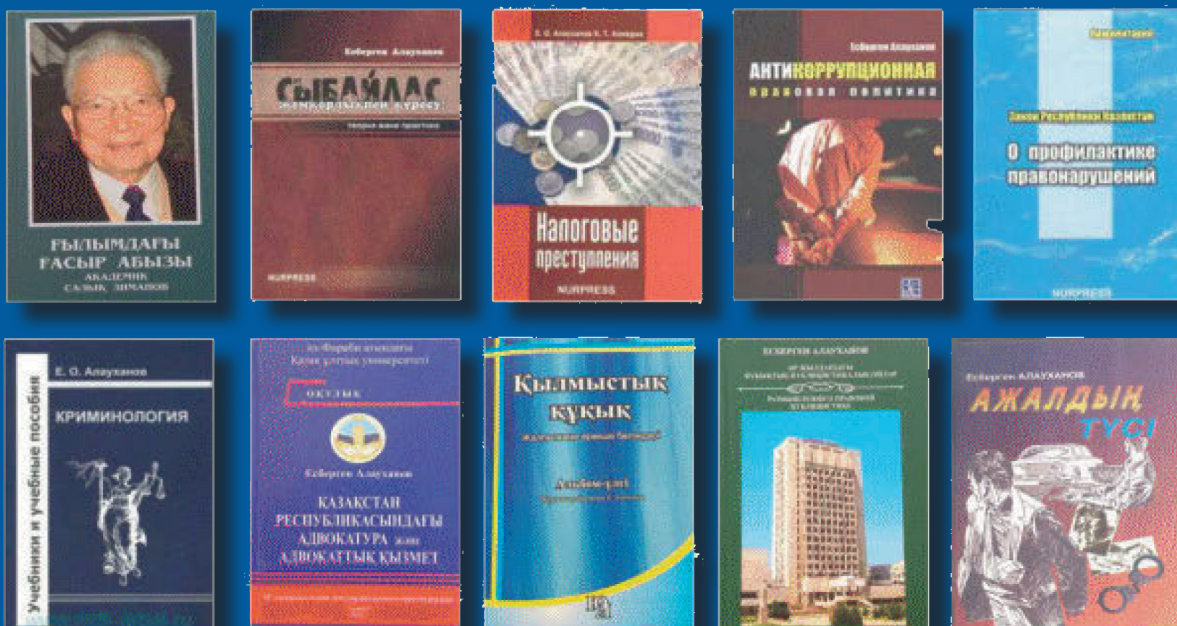
Басуға 20.12.2020 ж. қол қойылды. Пішімі 84x108 1/8. Офсетті қағаз.
Сандық басылыс. Көлемі 14,5 б.т. Таралымы 500 дана. Тапсырыс №213

Редакция мекенжайы: Алматы қаласы, Алмалы ауданы, Абылай хан даңғылы 113 үй
web-site: www.nauka-zan.kz, e-mail: nauka-zan@mail.ru



В ведущих учебных заведениях России презентованы научные издания- учебники, монографии, вышедшие в Казахстане под редакцией «Заслуженного деятеля Казахстана» д.ю.н., профессора Е.О. Алауханова.

Презентация прошла в Московской государственной юридической академии, в Московском университете МВД России и Рязанской академии права и управления ФСИНМЮРФ; Правовой академии МЮ РФ, а также 28 мая 2009 г, в МГУ имени М.В. Ломоносова с участием проф. Е. Каиржанова. Есберген Оразович – завкафедрой Судебной власти и у г, процесса КазНУ им. аль-Фараби, член союза писателей Казахстана, член Российской криминологической ассоциации, пт редактор международного журнала «Наука и жизнь Казахстана». Профессор О. Стар ков отметил, что новый учебник «Криминология» отличает оригинальный подход автора к решению некоторых проблем криминологии, приводятся статистические данные и привлекается большое количество научных и литературных источников. Книга написана живым, образным языком, И том числе в книге «Криминология», подготовленной под редакцией профессора И.Рогова и профессора Е.Алауханов, появились новые гавы – «Бытовая преступность», «Медицинская преступность» и «Криминология», чем отличается от других учебников стран СНГ. Ученые России отметили, что подобные презентации учебников, посвященных криминологической науке казахстанских ученых, не проводились уже на протяжении двух десятков лет, Своими гругдами, подчеркнули они, профессор Е. Алауханов укрепляет международное научное сотрудничество.



Журналға «Қазпочта» бөлімшелер арқылы жазылу индексі 74191

