

**"ӘДІЛЕТТІҢ"
ҒЫЛЫМИ
ЕҢБЕКТЕРІ**



**НАУЧНЫЕ
ТРУДЫ
"ӘДІЛЕТ"**

Журнал издается с 1996 года

Выходит 4 раза в год

4 (30) 2009

СОДЕРЖАНИЕ

ТЕОРИЯ И ИСТОРИЯ ПРАВА И ГОСУДАРСТВА

| | |
|---|----|
| А.К. Мухтарова. Гендерный аспект гражданского образования..... | 3 |
| Р.Я. Мазитов. Обеспечение законности правоприменительных актов органов государственного управления. (Кыргызстан)..... | 12 |
| Р.Я. Мазитов. Совершенствование правоприменения и повышение его эффективности в Кыргызской Республике. (Кыргызстан)..... | 16 |
| А.У. Бейсенова. Проблема соотношения государства, права и экономики в условиях рынка..... | 19 |
| З.К. Аюпова. К вопросу о соотношении права, морали и закона..... | 23 |
| Ж.М. Омаров. Совершенствование управления железнодорожным транспортом..... | 30 |
| Н. Сабуров. Социальная роль правовой культуры как базовой ценности гражданского общества. (Узбекистан)..... | 37 |

КОНСТИТУЦИОННОЕ ПРАВО

| | |
|---|----|
| Т.С. Багланов. Всенародный референдум как важнейший инструмент непосредственного участия народа в решении вопросов, имеющих важное политическое значение общества..... | 42 |
| Т.С. Багланов. Некоторые проблемы обеспечения национального суверенитета РК в период преодоления мирового экономического кризиса: государственно-правовой аспект..... | 46 |
| О. Мухамеджанов. Избирательное законодательство Республики Узбекистан: эволюция и практика его реализации (Узбекистан)..... | 50 |
| Н.Ш. Кольсариева. Конституционное законодательство Кыргызской Республики как юридическая основа закрепления системы правления. (Кыргызстан)..... | 58 |
| Ж.С. Айдапкелов. К вопросу о генезисе конституционного развития и новаций в Кыргызской Республике..... | 63 |
| Н.М. Ыбырайым. Некоторые проблемы формирования гражданского общества как механизма защиты прав человека. (Кыргызстан)..... | 67 |

ГРАЖДАНСКОЕ И ГРАЖДАНСКО-ПРОЦЕССУАЛЬНОЕ ПРАВО

| | |
|---|----|
| А.А. Амангельды. Залог исключительных имущественных прав..... | 71 |
| А.А. Амангельды. Правовая природа договора франчайзинга..... | 78 |
| Б.А. Жумадилов. Қазақстан Республикасында ауылшаруашылығы тауар өндірушілерін мемлекеттік қолдауды құқықтық реттеудің сипаттамасы..... | 90 |
| Р.А. Кассильгов. Иммунитет иностранного государства. Совершенствование правового регулирования..... | 93 |

| | |
|--|-----|
| Р.А. Кассильгов. Понятие иммунитета государства..... | 97 |
| У.Т. Хусаинова. Некоторые алиментные обязательства в семейном законодательстве Республики Узбекистан. (Узбекистан)..... | 100 |
| УГОЛОВНОЕ И УГОЛОВНО-ПРОЦЕССУАЛЬНОЕ ПРАВО | |
| М.В.Толстова. Допрос эксперта и специалиста в судебном разбирательстве по уголовным делам..... | 105 |
| А.Э. Бектурганова. Қылмыстық іс қозғау сатысы – қылмыстың іс жүргізу сатысының бір түрі ретінде..... | 110 |
| Д. Умарханова. Международно-правовые основы экстрадиции лиц, совершивших преступления. (Узбекистан)..... | 113 |
| КРИМИНАЛИСТИКА | |
| Р.М. Абдрашев. Расследование коррупционных преступлений: правовые и организационные проблемы..... | 116 |
| С.Т. Джунисбеков. Соотношение криминалистической характеристики с криминологической и уголовно-правовой характеристиками преступлений..... | 120 |
| ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОЕ И ИНВЕСТИЦИОННОЕ ПРАВО | |
| С. Сансызбаева. К вопросу о необходимости совершенствования правового регулирования индустрии туризма в Республике Казахстан..... | 124 |
| Ж.С. Елюбаев. К вопросу о статусе инвестиционных договоров и контрактов на недропользование..... | 128 |
| Э. Хуршидова. Инвестициялық тартымдылықты арттырудың құқықтық құралдары..... | 133 |
| ИСТОРИЯ, ФИЛОСОФИЯ, МИГРАЦИОННАЯ ПОЛИТИКА | |
| С.Э. Жұман. Ұлттық тарихымыздағы театр әлемі..... | 138 |
| Г.Б. Айдарбекова. Политико-правовые идеи Ж.Баласагына об идеальном правлении. (Кыргызстан)..... | 143 |
| Ө. Ерболат. Құқық қорғау органдарының ұйымдасқан қылмыспен күресіндегі қызмет түрлерін анықтаудағы өзара іс-әрекет қағидасының әдістемелік әлеуеті..... | 147 |
| Б.Б. Досжанов. Миграционные процессы как объект теоретико-правового исследования..... | 152 |
| МЕЖДУНАРОДНОЕ ЧАСТНОЕ ПРАВО | |
| Э.С. Абдрахманова. Информация в МЧП..... | 157 |
| Э.С. Абдрахманова. Информация и право собственности..... | 163 |
| АКТУАЛЬНЫЕ ПРОБЛЕМЫ ВЫСШЕГО ПРОФЕССИОНАЛЬНОГО ОБРАЗОВАНИЯ | |
| М.А. Федорова. Опыт участия технических вузов России в международном проекте «Темпус-Тасис»..... | 169 |
| С.Р. Ушурова. Студенческая юридическая клиника в Китае: история и перспективы развития..... | 173 |
| З.Т. Абдукаримова. К вопросу о совершенствовании нормативного регулирования приема в высшие учебные заведения..... | 179 |
| ЭКОЛОГИЯ | |
| К.С. Нұрбекова. Каспийдің табиғатын қорғау – тіршіліктің кепілі..... | 183 |
| ФИЛОЛОГИЯ | |
| Б.Р. Оспанова. Түркілік орта ғасыр шығармаларындағы «Табиғат» концептісі..... | 186 |
| МАТЕМАТИКА, ЭКОНОМИКА | |
| А.К. Дуйсек. Приближенное решение линейной краевой задачи сплайн – функциями пятой степени..... | 190 |
| А.К. Дуйсек, А.К. Жекенова. Об интерполяции параболическими сплайн – функциями..... | 192 |
| Ж.М. Нуркужаев. Особенности социальной защиты в зарубежных странах..... | 194 |



ГЕНДЕРНЫЙ АСПЕКТ ГРАЖДАНСКОГО ОБРАЗОВАНИЯ

МУХТАРОВА А.К.

*заведующая кафедрой Публично-правовых дисциплин
Каспийского общественного университета,
кандидат юридических наук, профессор*

Проблема гражданского образования, воспитания, культуры посвящено много исследований в России и Казахстане, каждое из которых имеет свои параметры, объемы и методы подачи изучаемого объекта. Гражданское общество представляет собой сферу общественного взаимодействия людей по поводу их общих целей и задач. И никакая частная инициатива не заменит главной гражданской добродетели: быть не только в курсе происходящего в государстве и обществе, но и принимать в их судьбе сильное участие, жить не только приватной, но и публичной жизнью. Гражданственность и есть мера политической развитости человека, его способности жить не только в семье и собственном доме, но вместе с другими и ради других. И только в этом качестве люди могут образовывать общество, называемое гражданским.¹ Гражданин в гражданском обществе это не только человек, хорошо знающий свои права, это человек, взявший на себя функцию политика или общественного деятеля, свободно и совместно с другими участвующий в обсуждении и решении всех важнейших общественных дел, живущий

не только частным, но и общим интересом. В отличие от профессионального политика он политик не по должности, на которую он избран или назначен, а по сознанию своего гражданского (или общественного) долга.

В формировании новой гражданственности ведущая роль отводится демократическому гражданскому образованию, способствующему преодолению односторонности и фрагментарности развития личности, расширяющему возможности каждого индивида в раскрытии своего внутреннего потенциала, ведущему к обретению гражданской позиции. Демократизация общества через систему гражданского образования – требование цивилизационного развития в 21 веке. Активность, ответственность, выбор – важнейшие социальные качества личности нового века. Знания по граждановедению позволят достигнуть не только профессиональных успехов, но и состояться в общественном качестве: быть интересным для других своей духовностью, патриотизмом, демократизмом, толерантностью. Стратегия гражданского образования основана на идее формирования новых людей с творческим

¹ Гулиев В.Е. // *Круглый стол»* журнала «Государство и право» и «Вопросы философии» «Гражданское общество, правовое государство и право», «Государство и право», 2002, №1. С. 17.



складом мышления, с развитой мировоззренческой культурой, с этически ответственным отношением к миру. Дальнейшее государственное строительство может успешно сложиться только при наличии совместных усилий гражданина, общества, государства. Демократия это не просто сумма институтов. Здоровая демократия зависит в значительной части от развития демократической гражданской культуры. Диана Рэвич, ученый, литератор, помощник министра просвещения в США, подчеркивает, что в данном случае под культурой понимается не искусство, литература или музыка, но «манера поведения, практика и нормы, определяющие способность людей к самоуправлению».²

Тоталитарная политическая система способствует культуре пассивности и апатии. Режим пытается создать послушных и покорных граждан. В противовес этому гражданская культура демократического общества формируется свободно избранной деятельностью отдельных личностей и групп. Граждане в свободном обществе стремятся к удовлетворению собственных интересов, используют свои права и берут ответственность за свою жизнь. Они принимают собственные решения о том, где работать, какой деятельностью заниматься, где жить, вступать ли в политическую партию, что читать и так далее. Это личные решения, а не политические».³

Если в тоталитарном обществе стремятся внушить пассивное принятие, цель демократического образования состоит в том, чтобы создавать независимых, критически мыслящих, любознательных граждан с аналитическими взглядами, одновременно обладающих глубокими знаниями правил и практики демократии прав человека.

«Люди могут быть рождены со склонностью к личной свободе, но они не рождаются со знанием социальных и политических приспособлений, делающих свободу возможной и прочной как для них самих, так и для их

детей... Такие вещи должны быть приобретенными. Им надо научиться».⁴

Гражданское образование имеет целью расширить возможности индивида, активизировать его гражданскую позицию. «Демократическое просвещение общества, гражданское образование непосредственно влияют на социоэкономическое поведение людей, состояние межэтнических, социально-групповых, межгосударственных отношений, формирует новую государственную идентичность, систему ценностных предпочтений и жизненных ориентиров граждан, гуманную общественную ментальность».⁵

Образование – жизненно важный компонент любого демократического общества. Томас Джефферсон писал: «Если нация предполагает, что на какой-то стадии цивилизации можно быть невежественными и свободными, то она хочет того, чего никогда не было и быть не может».⁶ Демократизация общества через систему гражданского образования – требование цивилизационного развития в 21 веке. Активность, ответственность, выбор – важные социальные качества личности. Правовое образование – важный составляющий фундаментальный компонент гражданского образования.

Концепция «гражданской культуры» Г. Алмонда и С.Вербы описывает «просвещенческую демократию», которая признается реальной составляющей демократического режима. Ими была использована в качестве рабочей гипотезы позаимствованная из идей эпохи просвещения и либеральной политической теории «рационально-действенная модель демократического гражданства, или модель успешно-действующей демократии, исходящая из посылки, что все граждане вовлечены в политику и активно участвуют в ней, что их участие предполагает информированность, аналитический и рациональный подход».⁷ В книге «Гражданская культура» доказывалось, что подобная рационально-активистская модель – лишь компонент

² www.educasia.net/download

³ *Культура демократии. Мегаполис, №2, 16 января 2003 г.*

⁴ *Честер И. Финнмладший. Культура демократии. Мегаполис, №2, 16 января 2003 г.*

⁵ *Концепция гражданского образования в системе образования Республики Казахстан». Алматы; Проект.*

⁶ *2001. Создана рабочей группой по созданию концепции гражданского образования НПО «Конфликтологический Центр». Алматы, 2001. С.4.*

⁷ *Культура демократии. Мегаполис, №2, 16 января 2003 г.*

⁸ *Лейхарт А. Демократия в многосоставных обществах. Сравнительное исследование. М.: Аспент Пресс, 1997, С. 12.*



гражданской культуры, но не единственный. Стабильная демократия становится возможной лишь тогда, когда она соединяется с такими в известном смысле своими противоположностями как пассивность, вера, почти-тельное отношение к власти и компетентности.⁸

Говоря о методах образования, следует признать, что оно в демократическом обществе должно избегать внушения гражданам принципов авторитарных режимов, а сами методы обучения должны быть нейтральными по отношению к политическим ценностям. Преподавание принципов демократии и прав человека может вестись в духе свободного исследования, что само по себе является демократической ценностью.⁹

В гражданском образовании должен произойти постепенный переход от авторитарной педагогики к педагогике сотрудничества.

В современных условиях в гражданском образовании важен акцент на гендерный аспект содержания образования. Важной составляющей гражданского образования, особенно правового является воспитание уважительного отношения к женщинам, понимание их роли в обществе и предоставление равных возможностей с мужчинами для реализации своих природных способностей, что составляет содержание гендерного сознания, гендерной культуры.

Женщины Казахстана составляют 51,8% населения страны.¹⁰ Общеизвестно, что в общественном сознании и практике есть много стереотипов, дискриминирующих женщин и их участие в жизни страны. ***В силу сложившегося стереотипа распределения социальных ролей в реальной жизни женщины имеют меньше прав и возможностей, чем мужчины.***

Это признано в документах, подготовленных правительством Республики Казахстан: Концепции гендерной политики Республики Казахстан от 27 ноября 2003 г. N 1190, Национальном плане действий по улучшению положения женщин в Республике Казахстан и многих других.

Основные принципы гендерной полити-

ки устанавливают гарантированные Конституцией Республики Казахстан равные права и свободы для женщин и мужчин.

К задачам гендерной политики в Казахстане относятся: достижение сбалансированного участия женщин и мужчин во властных структурах; обеспечение равных возможностей для экономической независимости, развития своего бизнеса и продвижения по службе; создание условий для равного осуществления прав и обязанностей в семье; свобода от насилия по признаку пола.¹¹

Гендер – это совокупность социальных и культурных норм и ролей мужчин и женщин, которые определяют их поведение, а также социальные взаимоотношения между ними. Слово “gender” в переводе с английского языка означает род (мужской, женский).

До применения понятия «гендер» руководствовались словом «пол». ***Пол*** это единство биологического и социального, основа понимания сущности человека как родового существа. Биологически пол – совокупность контрастирующих генеративных признаков особей особого вида, социально – комплекс соматических, репродуктивных, социокультурных и поведенческих характеристик, обеспечивающих индивиду личный, правовой и социальный статус мужчины или женщины.

Это принадлежность биологическая, которая включает особые свойства женщин как физического существа. Пол относится к универсальным биологическим отличиям женщин и мужчин.

Любопытно, что впервые в научный оборот термин гендер ввели не феминистки, а американский психолог Роберт Столлер в 1968 г. На основе своей практики изучения транссексуалов он пришел к выводу, что легче хирургическим путем изменить пол пациента, чем с помощью психологии – его половую идентичность. Он предложил использовать для обозначения социальных и культурных аспектов пола понятие gender, которое до этого использовалось только для обозначения грамматического рода и поэтому не вызывало никаких коннотаций с

⁸ Салмин А. Современная демократия: очерки становления. М., 1997. С. 106 – 131.

⁹ Культура демократии. Мегалополис, №2. 16 января 2003 г.

¹⁰ Женщины и мужчины Казахстана. Астана, 2008. С. 6.

¹¹ Концепция гендерной политики в Республике Казахстан. Одобрена постановлением Правительства Республики Казахстан от 27 ноября 2003 г. N 1190.



биологией. Далее идею разграничения понятий пол и гендер поддержали антрополого-структуралисты: они постоянно обнаруживали значительные различия в понимании того, что есть мужчина и женщина в том или ином обществе.¹² Так, Шерри Ортнер в одной из статей этого знаменитого сборника вынесла в заглавие вопрос о том, «Соотносится ли женское с мужским так же, как природное с культурным?». Анализируя данные этнографических исследований, Ортнер доказала, что репродуктивная роль женщин не учитывается при определении ее социального статуса в обществе именно потому, что феминное и женщины символически отождествляются с природой, а маскулинное и мужчины – с культурной и социальной сферой¹³

Термин «гендер» еще не стал привычным в научной дискуссии. Поло-ролевые различия интерпретировались как биологически обусловленные и иерархически организованные. Согласно такой интерпретации гендерные различия не подразумевают гендерного равенства. Примером тому может быть отношение к женщинам как «к слабому полу», нуждающемуся в защите.

Термин “гендер” является аналитическим инструментом для понимания социальных процессов. Под гендером понимаются социально смоделированные роли и социально освоенные модели поведения и ожидания, которые связываются с представлениями о женщинах и мужчинах. Это социальная категория, которая в значительной степени определяет жизненные возможности индивидов.

В современной социальной и гуманитарной науке принято считать, что решающую роль в формировании гендерных различий играет не биологический пол, а те социальные и культурные смыслы, которые общество приписывает факту анатомических различий. Иными словами, социальные различия между женщинами и мужчинами рассматриваются как культурно сконструированные. Понятие гендера отражает одновременно и сложный социокультурный процесс продуцирования обществом различий в мужских

и женских ролях, поведении, ментальных и эмоциональных характеристиках, и его результат – социальный конструкт гендера.

А.А. Здравомыслова и Е.А. Темкина отмечают, что в основе данного конструкта лежат три группы характеристик: биологический пол; полоролевые стереотипы, распространенные в том или ином обществе; и так называемый «гендерный дисплей» – многообразии проявлений, связанных с предписанными обществом нормами мужского и женского действия и взаимодействия.

Гендер как социальная конструкция – организованная модель социальных отношений между женщинами и мужчинами, конструируемая основными институтами общества.

Этот подход основан на двух постулатах: 1) гендер конструируется посредством социализации, разделения труда, системой гендерных ролей, семьей, средствами массовой информации; 2) гендер строится и самими индивидами – на уровне их сознания (т.е. гендерной идентификации), принятия заданных обществом норм и подстраивания под них (в одежде, внешности, манере поведения и т.д.).

Таким образом, обобщая вышесказанное, гендер понимается как:

- Социальный пол;
- Половые стереотипы, распространенные в обществе;
- Гендерный дисплей, то есть предписанные обществом нормы мужского и женского действия и взаимодействия во всем многообразии их поведения.¹⁴

Сущность гендерной методологии состоит не просто в описании разницы в статусах, ролях и иных аспектах жизни мужчин и женщин, но в анализе власти и доминирования, утверждаемых в обществе посредством гендерных ролей и отношений, предложении способов достичь гармонии в отношении полов. Гендер как стратификационная категория, иерархизирует социальные отношения и роли между мужчинами и женщинами. Гендер относится не просто к мужчинам или женщинам, а к отношениям между ними, к способу социального конструирования этих

¹² *Woman, Culture & Society*, 1974.

¹³ Воронин О.А. *Феминизм и гендерное равенство*. М., УРСС, 2004.

¹⁴ Зуйкова Е.М., Русланова Р.И. *Феминология. Учебное пособие*. М., 2001. С. 69.



отношений, то есть к тому, как общество «выстраивает» эти отношения взаимодействия полов в обществе.

Термин гендер относится как к мужчинам, так и к женщинам.

М.Эйхлер писала: «Цель феминизма – создать науку, ответственную за поведение всех людей, мужчин и женщин. Нельзя считать нормой поведения мужскую модель и на ее фоне оценивать модель женского поведения. Женщина – субъект истории и ее творец, в той же мере, что и мужчина. Нужно рассматривать действия не как взаимоисключающие друг друга, а видеть их как один процесс. Должен быть исключен двойной стандарт»¹⁵

Гендерный аспект в гражданском образовании имеет целью воспитать гендерно чувствительных граждан, что означает наличие у них знаний о гендере, правах и свободах женщин, об активности государственных органов, направленной на достижение равенства мужчин и женщин в Казахстане.

Объекты правового гендерного образования должны получать знания о гендере, которые будут способствовать реальной оценке положения женщин в цивилизованном обществе и предоставлении ей реальных возможностей для реализации своих природных способностей.

В «Стратегии гендерного равенства в Республике Казахстан на 2006-2016 годы» об этом сказано:¹⁶

Для информационного обеспечения гендерного равенства:

1. Национальная гендерная политика будет сориентирована на трансформацию общественного сознания под знаком гендерного равенства.

2. Будет продолжена практика проведения широкомасштабных информационных, просветительских кампаний, направленных на повышение гендерной культуры общества.

3. В общественном сознании будет ак-

тивно формироваться цивилизованный образ современной женщины, женщины-лидера как полноправного и активного участника всех политических и социальных процессов в стране. Постоянно будет освещаться роль женщин в политической жизни общества.

4. СМИ, сферы образования и культуры постепенно сократят до минимума число программ, несущих идеологию гендерного неравенства, и будут работать в направлении гендерного паритета и сотрудничества.

Все это будет способствовать изменению общественного сознания в сторону социального равенства мужчин и женщин во всех сферах жизни и деятельности.

Содержание правового гендерного образования имеет самые различные уровни.

Информирование о правах женщин и механизмах их защиты в систематизированных субъектах – детских садах, школах, колледжах, вузах требует подготовки специальных учебных пособий. Это могут быть академические научные исследования, популярные книги, иллюстрированные альбомы, буклеты, мультфильмы, художественные и документальные фильмы. В России издано огромное количество книг, учебников по феминологии, курсы по правам женщин являются элективными дисциплинами в вузах.¹⁷ Они считают, что задача феминологии – дать целостную концепцию, в которой должно быть отражено: во-первых, социальная, экономическая, политическая и духовная роль женщины в современном обществе; во-вторых, ее реальные возможности и место в общественном развитии; в-третьих, сущность гражданских позиций женщин.¹⁸ Аналогичная работа в более скромном масштабе проводится и в Казахстане.¹⁹ Для проведения гендерного образования не обязательно выделение специальных тем по правам женщин, гендерный подход может присутствовать при освещении тем по литературе, истории, праву, социологии, политологии и

¹⁵ Эйхлер М. В процессе феминистского исследования. Сборник. Л., 1981.

¹⁶ Стратегия гендерного равенства в Республике Казахстан на 2006-2016 г.г.

Указ Президента Республики Казахстан от 29 ноября 2005 г. N 1677.

«Казахстанская правда» от 3 декабря 2005 г. N 333-334.

¹⁷ Зуйкова Е.М., Ерусланова Р.И. Феминология. М., 2001.

¹⁸ Зуйкова Е.М., Ерусланова Р.И. Феминология. М., 2001. Лахова Е.Ф. Перспективы паритетной демократии в России. М., 1997. Женщины в политике, политика для женщин. М., 1996.

¹⁹ «Твои права – твоё богатство», Алматы 2006; Мухтарова А.К. Курс лекций по правам женщин и детей. КОУ, 2008; Гленчиева Г.Д. и коллектив авторов. Основы гендерного образования. Алматы, 2005.



другим общественным дисциплинам. К примеру, говоря о политических правах граждан, можно отметить сложности в реализации этих прав женщинами Казахстана, привести статистические данные по представительству женщин и т.д.

Если говорить о гендерном подходе в СМИ, то желательно уделять проблемам женщин столько же внимания, как проблемам мужчин, в одинаковой тональности освещать их успехи и проблемы.²⁰ Особое место среди субъектов гендерного образования занимают Национальная комиссия по делам женщин и демографической политике при Президенте Республики Казахстан. Приоритетами деятельности Национальной комиссии определены участие женщин в политике, органах власти, экономике, их занятость, проблемы семьи и защита от насилия; в качестве одного из главных приоритетов определено взаимодействие со средствами массовой информации *с целью более полного отражения аспектов положения семьи, женщин и детей в Казахстане*.

Она имеет свой сайт, который является системным, хорошо продуманным и информативным. Он содержит ратифицированные международные договоры по правам женщин, законы Республики Казахстан, описание главных мероприятий проводимых в стране: форумов, конференций, круглых столов, встреч, посвященных женской тематике.

Гендерное образование проводится многими неправительственными организациями в форме семинаров, тренингов, конференций, круглых столов, олимпиад, конкурсов и т.д. Такие форматы наиболее успешные — они работают с небольшим количеством женщин, имеют хорошо продуманную стратегию и тактику, богатый раздаточный материал, так как проводится заинтересованными женщинами-лидерами. Особое место в этой череде занимает элитная неправительственная организация «Феминистская лига», которая содержит самую мощную библиотеку по правам женщин в Казахстане, имеет

опыт реализации множества успешных женских проектов, принимает активное участие в подготовке альтернативных докладов по Конвенции СИДО.

В 90-х гг. мне была поручена гендерная экспертиза школьных учебников по истории и литературе. Самый поверхностный подход свидетельствует о том, что история, литература это ода мужчинам. На многих иллюстрациях школьных учебников размещены мужчины, в примерах фигурируют мужские имена, все лидеры изображены мужчинами, а женщины демонстрируют модель хранительницы очага. Женщинам в историческом процессе мало места, их роль всегда показана как второстепенная. Эта мысль в концентрированной форме выражена великим Шопегауэром А: «Низкорослый, узкоплечий, широкобедренный пол мог назвать красивым только отуманенный половым побуждением рассудок мужчины... Женщина по своей натуре обречена на повиновение, ей нужен господин... самые блестящие представительницы этого пола никогда не производили... ничего истинно великого и самобытного».²¹ В феминологии это называется делать гендер — создавать такие различия между мальчиками и девочками, мужчинами и женщинами, которые не являются естественными, сущностными или биологическими.

В консервативном обществе расписаны в общественном сознании гендерные роли — усвоенные виды поведения, которые обуславливают задачи и ответственность, воспринимаемые женщинами и мужчинами как мужские и женские. Гендерные роли переменчивы, многообразны, не постоянны в разных культурах. Роли мужчин и женщин в обществе predeterminedены не только полом, но и социальным устройством.²²

В цивилизованном обществе очевидно стремление к гендерному равенству, которое проявляется в равной оценке обществом схожести и различия между мужчинами и женщинами различных социальных ролей, которые они играют. Это обладание женщинами и мужчинами равным статусом посредством

²⁰ Могу сослаться на яркий пример: тридцатилетний разведенный мужчина (к примеру Н.Басков) рассматривается СМИ как завидный потенциальный жених, женщина такого же возраста — это дама, которая не смогла выйти замуж и имеет небольшие шансы на удачный брак. (Ж.Фриске).

²¹ Шопегауэр А. Афоризмы и максимы. СПб., 1986. Т.1. С.138.

²² Стратегия гендерного равенства в Республике Казахстан на 2006-2016 г.г. Астана, 2005.



равных условий для реализации прав и потенциаль человека.²³

Гендерная справедливость это процесс справедливого отношения к женщинам и мужчинам, что требует специальных мер для компенсации исторических и социальных упущений, невыгодного положения, которые мешают женщинам и мужчинам занимать равные позиции. Гендерная справедливость ведет к равенству.²⁴ Небольшой экскурс в страну статистики. Считается, что мужчины лучшие водители, чем женщины. Но статистика свидетельствует о том, что «обезьяны с гранатой», так мужчины в шутку называют женщин водительниц (сексизм), водят машину аккуратнее, они любят хорошие, красивые, исправные машины, уважают права других, но плохо паркуются.

Опрос показал, что жители Европы считают женщин наиболее хорошими водителями. За женщин проголосовал 51% опрошенных, в то время как мужчины были признаны лучшими водителями всего в 19% случаев.²⁵

Ярким примером демонстрации дискриминации, существующей веками является сексизм. Сексизм – понятие, введенное Юнеско в 1981 г., означающее принижение роли женщины в обществе, недооценка женского потенциала, учет лишь биологических особенностей, разделение общества по принципу пола, устранение индивидуальных качеств и различий, переоценка роли мужчин в обществе. Наиболее распространенная форма сексизма – мужской шовинизм. Упрощенно говоря – это сторонники той идеи, что различия в социальной роли мужчины и женщины во многом объективно обусловлены их физиологическими различиями и ролью в воспроизводстве себе подобных. Причем, среди сторонников этой идеи есть как радикалы с домостроевскими установками, так и люди, делающие неожиданный вывод о первостепенной значимости женщин для человечества и даже об их превосходстве над мужчинами.

«Согласно сексизму в обществе должен быть соблюден естественный порядок, отдающий мужчине и женщине различные функции и роли».²⁶

Сексизм это такая позиция или действие, которое принижает, исключает недооценивает или стереотипизирует людей по принципу пола.

Сексисткая модель восприятия мужчин, женщин и их ролей в обществе построена на предположении, что мужчины обладают лучшими качествами, чем женщины, на которых основаны их лидирующие качества в обществе: сила, ум, мужество, креативность, профессиональная компетентность, инициативность, склонность к риску и т.д. Это отражается в занятиях, профессиях, которые применимы только к одному мужскому полу: президент, ректор, маршал, автор, адмирал, профессор, кандидат, доктор, присяжный заседатель, директор, адвокат ...

Женские роли отражают такие термины, которые существуют только в женском роде: судья, няня, прачка, модель, гувернантка...

Существует много терминов, которые говорят о гендерном подходе: гендерная озбоченность, гедерный анализ, гендерные очки, гендерные линзы, гендерный анализ, комплексный подход к проблеме равенства полов.

Главная идея гендерного подхода – учет специфики положения мужчин и женщин на каждой стадии развития политики, законодательства, признание любых мер, принимаемых государством по устранению дискриминации женщин. Стандарты и ожидания мужчин и женщин могут быть разными, но они имеют равное право на существование. Это должно стать основным принципом правового образования, то есть правовое образование должно быть гендерным (проводиться в гендерных очках).

В стратегии Гендерного равенства в Республике Казахстан на 2006-2016 гг. сказано, что в Декларации тысячелетия Организации Объединенных Наций (2000 г.), которую подписало большинство стран мира, поощрение равенства мужчин и женщин, **расширение прав и возможностей женщин определены в качестве основных целей развития человечества в третьем тысячелетии.** В настоящее время во всем мире исторически сложившееся до-

²³ Там же.

²⁴ Там же.

²⁵ <http://auto.mail.ru/article.htm>.

²⁶ Феминология. М., 2001.С.51.



минирование мужчин над женщинами претерпевает изменения. В промышленно развитых и социально ориентированных странах женщины практически достигли равенства с мужчинами в вопросах своих прав и возможностей. За годы независимости Казахстан также достиг определенного прогресса в области защиты прав и законных интересов мужчин и женщин.

Отмечается некоторый рост числа женщин среди политических государственных служащих, но при этом численность женщин во власти снижается в зависимости от высоты должностной ступени.

Женщины менее востребованы на рынке труда.

В настоящее время среди лиц, работающих по найму, женщины составляют почти половину. Но их заработная плата составляет лишь 61 % от зарплаты мужчин. Причина в том, что женщины, как правило, работают на более низкооплачиваемых должностях даже в таких традиционно «женских» отраслях, как здравоохранение и образование, где зарплата женщин составила в 2004 году соответственно 85 % и 81 % от зарплаты мужчин.

Не изжиты факты насилия в отношении женщин и их сексуальной эксплуатации.

Гендерные аспекты недостаточно учитываются в процессе принятия решений и формирования государственной политики.

В целях достижения равных прав и возможностей Глава государства поставил следующие задачи:

- добиваться того, чтобы как можно больше женщин было представлено в органах власти на уровне принятия решений;
- совершенствовать законодательство и сформировать институты обеспечения гендерного равенства, ускорить принятие Закона Республики Казахстан «О равных правах и равных возможностях мужчин и женщин», продолжить работу по обеспечению правовых механизмов защиты прав женщин;
- создать условия для того, чтобы женщины активно включились в экономическую жизнь;
- создавать экономические льготы и преференции для женщин, принимать меры по улучшению здоровья матери и ребенка, обеспечить существенное повышение правовых

и социальных гарантий для женщин;

- *возродить нравственные ценности, культивировать позитивный образ семьи и брака.*

В стратегии отмечены сильные стороны гендерной политики:

- В 1998 г. Казахстан присоединился к Конвенции ООН о ликвидации всех форм дискриминации в отношении женщин. Ратифицированы также Конвенции ООН «О политических правах женщин» и «О гражданстве замужней женщины». Казахстан является участником более 60 международных договоров по правам человека.

- Высокая оценка отчета Казахстана по выполнению СИДО, данная Комитетом ООН по ликвидации дискриминации в отношении женщин.

- Рост гражданской активности женщин, увеличение количества женских неправительственных организаций.

- Поддержка Правительством Республики Казахстан кредитной линии для развития предпринимательства среди женщин.

- Готовность Правительства Республики Казахстан включить интересы женщин в государственную политику.

- Создание Национальной комиссии по делам женщин и демографической политике при Президенте Республики Казахстан, Аналогичные структуры были созданы при акимах областей, городов и районов.

- Принятие Национального плана действий по улучшению положения женщин в Республике Казахстан и Концепции гендерной политики в Республике Казахстан.

- Создание депутатской группы «Отбасы» («Семья») в Парламенте Республики Казахстан.

- Создание сектора по защите прав женщин и детей в Национальном центре по правам человека.

- Сотрудничество с международными организациями по вопросам гендерного равенства.

- Проведение гендерной экспертизы национального законодательства.

- Принятие «Стратегии гендерного равенства в Республике Казахстан на 2006–2016 гг.».

- В статистических отчетах информация о женщинах стала выделяться особо, благодаря



чему исследователям стало легче анализировать гендерные проблемы;

- В МВД созданы органы по борьбе с домашним насилием, обсуждается вопрос о легализации проституции;

- Принимаются меры по развитию женского бизнеса посредством микрокредитования. увеличилось число женщин в государственных структурах: из 47 депутатов Сената – 2 женщины, из 107 депутатов Мажилиса – 18 женщин, из 3335 депутатов региональных маслихатов 2766 женщин, из 2877 политических государственных служащих – 311 женщин, из 54739 административных служащих 37022 женщины.²⁷ Резко увеличилось число женщин, занявших должности в госаппарате на основе конкурсного отбора;

- Созданы кризисные центры и телефонные доверия, куда могут обратиться женщины – жертвы насилия.

- Были проведены многочисленные семинары-тренинги при содействии ООН, ЮНИФЕМ, ОБСЕ и других организаций. Тренинги проводились для чиновников, работников полиции, лидеров НПО, женщин-предпринимателей, судей. Это вселило в сознание женщин некоторую долю уверенности, помогло лучше узнать свои права и научило реализовать их, способствовало осознанию общности интересов и причин дискриминации;

Вместе с тем следует отметить и *слабые*

стороны гендерной политики :

- Недостаточное осознание обществом необходимости гендерного равенства.

- Наличие устойчивых традиционных стереотипов о роли и месте женщины в обществе.

- Слабая реализация политики гендерного равенства государственными органами. Несовершенство законодательной базы, отсутствие гендерно-ориентированного законодательства, формальное равенство мужчин и женщин.

- Недостаток эффективных механизмов достижения фактического равноправия мужчин и женщин.

- Недостаточное взаимодействие государственных учреждений и неправительственных организаций, занимающихся проблемами защиты прав и законных интересов мужчин и женщин.

- Недостаточная представленность женщин на уровне принятия решений в государственных органах и на высокооплачиваемых работах в различных сферах экономики.

- Отсутствие системы государственного мониторинга реализации гендерной политики, а также гендерного анализа и гендерных индикаторов.²⁸

- Недостаточные объемы и использование статистической информации.

Гендерный аспект должен быть стабильной составляющей гражданского образования.

²⁷ Женщины и мужчины Казахстана. Статистический сборник. Астана, 2008. С.90,91,93.

²⁸ См. об этом: Стратегия гендерного равенства в Республике Казахстан на 2006-2016 гг.

Об утверждении Стратегии гендерного равенства в Республике Казахстан на 2006-2016 гг.

Указ Президента Республики Казахстан от 29 ноября 2005 г. N 1677 // «Казахстанская правда» от 3 декабря 2005 г. N 333-334.



ОБЕСПЕЧЕНИЕ ЗАКОННОСТИ ПРАВОПРИМЕНИТЕЛЬНЫХ АКТОВ ОРГАНОВ ГОСУДАРСТВЕННОГО УПРАВЛЕНИЯ

МАЗИТОВ Р.Я.

*соискатель Ошского государственного
юридического института
(Кыргызстан)*

Характеристика законности как неуклонного и точного исполнения юридических норм всеми субъектами по существу сводит ее к всеобщности, являющейся объективным свойством права. Законность носит универсальный, всеобъемлющий характер, законность можно определить как правовой режим общественной жизни, заключающейся в неуклонном соблюдении юридических норм всеми ее правоспособными участниками [1].

Основные требования законности, проявляющиеся в условиях демократических политических режимов:

- всеобщность права, т.е. необходимость развитого совершенного законодательства;
- верховенство Конституции и закона;
- равенство всех перед законом;
- наличие социальных и юридических механизмов, обеспечивающих реализацию права (строжайшее соблюдение и исполнение обязанностей; беспрепятственные возможности использования субъективных прав).

Учитывая вышеизложенное, законность можно определить как систему правовых требований по обеспечению всеобщности государственной воли с помощью нормативных правовых актов и их неукоснительного исполнения и применения. Законность в административной деятельности проявляется не только в требованиях действовать в соответствии с законодательными актами (например, назначать на должность, регистрировать юридические лица), но и проявлять инициативу в ходе исполнения законов и иных актов в ходе административного надзора, пресечения правонарушений.

Поэтому следует различать понятия «законность» и условия обеспечения законности, порядок принятия, вступления в силу нормативных правовых актов, правоприменительных актов, стабильность политических и экономических систем, состояние правовой культуры, верховенство законов и независимость суда. На состояние законности в управлении немалое влияние оказывают такие организационные факторы,



как организационная структура аппарата, квалификация служащих, эффективность деятельности системы правовой подготовки кадров, четкое и рациональное разделение полномочий и т.д. Уменьшение уровня секретности, создания ведомственных центров информации и связи с общественностью, совершенствовании разрешительной системы, ликвидация аппаратных излишеств и имея организационные мероприятия, создают условия для укрепления правопорядка в стране [2].

Развитая правовая основа исполнительно-распорядительной деятельности прежде всего должна удовлетворять следующим критериям: господство закона, соответствие юридических норм праву, полнота и дифференцированность системы норм, ее стабильность, непротиворечивость, высокая юридическая техника. Реализация и функционирование аппарата исполнительной власти должны быть урегулированы, прежде всего актами высшей юридической силы – законами.

Создание устойчивого правового режима во взаимоотношениях между субъектами административной власти, с одной стороны, и гражданами, объединениями, организациями – с другой, предполагает наличие трех условий:

а) существование развитого законодательства и основанной на нем системы юридических норм;

б) совокупности гарантий, обеспечивающих строгое и неуклонное соблюдение юридических норм всеми участниками управленческих отношений;

в) четко действующего в рамках законности механизма принуждения. Практика издания актов управления, особенно местными органами, все еще страдает многими серьезными недостатками. Издание актов управления на необходимом организационном и правовом уровне возможно лишь при том условии, что соответствующие работники государственного аппарата (в первую очередь – юристы) хорошо будут знать природу актов управления, их характерные признаки, отличия от других правовых актов, виды этих актов, требования, предъявляемые к актам управления,

последствия несоблюдения требований, а также порядок издания, вступления в силу, опротестования, приостановления и отмены [3].

Государственная администрация, ее правовые акты призваны своевременно и с наименьшими затратами добиваться наиболее полезных для граждан, общества и государства результатов, приносить стране пользу, оправдывающую те материальные и нематериальные затраты, которые вызваны ее существованием. Издание правоприменительных актов – одна из форм реализации задач и функций управленческой деятельности. Таким образом, под правоприменительным актом понимается подзаконное официальное решение, принятое органом исполнительной власти в односторонне-властном порядке и с соблюдением установленной процедуры по конкретному индивидуальному делу, отнесенному к его компетенции, облеченная в предусмотренную законом форму и порождающее юридические последствия.

Подзаконность правоприменительных актов органов государственного управления означает, что по юридической силе он ниже закона, принимается на основе и в соответствии с действующими законами, должен соответствовать по содержанию, форме и порядку издания их установленным требованиям. Официальность правоприменительных актов состоит в том, что решение принимается органами или должностными лицами не от своего имени, а от имени государства, в пределах делегированных им полномочий [4].

Во всех случаях воля, выраженная в актах управления, является государственной. Они издаются в процессе реализации государственной власти, государственно-властных полномочий. Отсюда – властный характер актов управления. Момент власти в актах управления выражен в наибольшей степени, что находит отражения в таких терминах как «обязать», «запретить», «приказывать» и т.д. Административно-правовое регулирование преследует цель обеспечить целесообразность, полезность, научную обоснованность правоприменительных актов. Прямо, само по себе право



не обеспечивает достижение такого результата, а может лишь способствовать ему. Но правовые нормы, закрепляя процедуру принятия управленческих решений, устанавливая сроки, способствует повышению обоснованности правоприменительных актов органов государственного управления [5]. Чтобы правоприменительный акт был правомерным необходимо соблюдать ряд требований: 1. наличие специальных полномочий у должностных лиц (компетенции) органов; 2. соответствие его закону по существу; 3. соответствие цели закона; 4. принятие его в установленный законом срок; 5. соблюдение процессуальных правил издания акта.

При оценке законности правоприменительного акта первый вопрос — о компетентности автора решения. В соответствии закона по существу означает, что акт в целом и все его части не выходят за рамки установленных действующими правовыми нормами требований. Он должен не противоречить не только закону, но и решениям вышестоящих органов государственного управления, кроме того, не могут противоречить нормам, установленным этим, же нормам. Субъект исполнительной власти, обязан издавая правоприменительные акты, руководствоваться той целью, которую имел в виду реализовать законодатель (вышестоящий орган), представляя ему полномочия принимать решения. Одно из важнейших презумпций, лежащих в основе режима законности, является презумпция законности административного акта. В соответствии с нею он считается законным, если в установленном порядке официально не будет установлено иное. А значит, он должен исполняться, сомнения законности не препятствуют его действию.

Презумпция законности акта органа государственного управления не действует при осуществлении правосудия. Если законность акта имеет значение при осуществлении правосудия, суд обязан проверить наличие этого признака. Следующий вид требований предъявляемых к правоприменительным актам органов государственного управления, организационно-технические. Речь идет о требованиях к оформлению

акта, выполнение которых — важное условие его эффективности. Это, прежде всего требование к языку акта. Он должен быть ясным, четким, лаконичным, понятным для тех, к кому он обращен. Безупречным должно быть его грамматическое оформление, любые ошибки могут исказить его смысл.

Для правильного оформления необходимо: присвоение ему номера, наличие в тексте даты издания, сведений о том, где и кем он принят, подписи. Как правило, текст акта должен быть отпечатан. Письменные акты — особый вид служебных документов, и в ряде случаев они должны быть оформлены на специальных бланках формулярах, иметь четкие оттиски штампов, печатей [6]. Важное значение для обеспечения законности играет принцип принятия решений правоприменяющими органами в пределах их компетенции и в установленных законом процессуальных формах. Суть этого принципа состоит в праве и обязанности компетентного органа решать дела, отнесенные в его введение, в обязанности не выходить за пределы предоставленных полномочий и строго соблюдать нормативно закрепленные процессуальные (процедурные) требования.

Решения, принятые в нарушение компетенции правоприменяющих субъектов, не могут считаться законными, так как они не выражают действительной воли государства, его отношения к соответствующим фактическим обстоятельствам. Обеспечению законности правоприменительных актов служит установленный порядок вступления их в силу, т.е. порядок приобретения ими обязательного юридического значения. Он позволяет проверить правомерность принятых решений и устранить выявленные нарушения. С моментом вступления в силу связано не только наступление юридических последствий, для достижения которых принимается правоприменительный акт, но и возможность исполнения акта в принудительном порядке.

Соблюдение всех правил, связанных с изданием и действием актов управления, — неременное условие успешного осуществления задач управления. Поэтому установлена и действует специальная система контроля и надзора за соблюдением ука-



занных правил. Функции такого контроля и надзора в различных формах и различными методами осуществляют органы государственного управления, а также органы суда и прокуратуры, то есть все виды органов государства. Разумеется, порядок контроля и надзора за соответствием различных актов управления законом и актом вышестоящих органов, как и порядок опротестования и отмены различных актов, не одинаков. Точно также неодинакова и компетенция различных государственных органов в решении задач, связанных с соблюдением правил установления и применения правовых норм — правил издания актов [7]. Однако порядок издания актов управления и существующая система контроля и надзора за правовой деятельностью органов управления сами по себе еще не являются достаточно полной гарантией против серьезных ошибок и недостатков в этой деятельности, в том числе — против нарушений законности, ущемляющих интересы государства, права и законные интересы граждан.

ЛИТЕРАТУРА

1. Дюрягин И.Я. *Применение форм советского права*. Свердловск, 1973.
2. Корнев А. Л. *Нормы административного права и их применение*. М., 1978.
3. Лунев А.Е. *Право и эффективность управления*. М., 1973.
4. Лазарев Б.М. *Компетенция органов управления*. М., 1972.
5. Мицкевич А.В. *Акты высших органов советского государства*. М., 1967.
6. Самощенко И.С. *Охрана режима законности советского государства*. М., 1960.
7. Якуба О.М. *Гарантии законности в юрисдикционной деятельности органов государственного управления*. // *Юридические гарантии применения советских правовых норм и укрепления социалистической законности. Тезисы докладов и сообщений*. Киев, 1971.



СОВЕРШЕНСТВОВАНИЕ ПРАВОПРИМЕНЕНИЯ И ПОВЫШЕНИЕ ЕГО ЭФФЕКТИВНОСТИ В КЫРГЫЗСКОЙ РЕСПУБЛИКЕ

МАЗИТОВ Р. Я.

*соискатель Ошского государственного
юридического института
(Кыргызстан)*

Конституция Кыргызской Республики утверждает Республику как суверенное, унитарное, демократическое, правовое, светское, социальное государство. Для реализации данного основополагающего конституционного положения необходимы не только общественное согласие и политическая стабильность, но и экономическое развитие на благо всего народа, конструктивное взаимодействие законодательной, исполнительной и судебной ветвей единой государственной власти. Каждая ветвь власти имеет свою ценность и выполняет свои функции. Особая роль отводится исполнительной власти, деятельность которой проявляется в правовых и организационных формах. Власть, которая должна обеспечивать соблюдение юридических норм огромным числом субъектов права. В этом контексте особую актуальность приобретает проблема правоприменения и обеспечения законности правоприменительных актов [1].

В современных условиях особенно важным является обеспечение их исполнения, особенно теми, кому доверено их применение, в том числе исполнительной властью,

не нарушая при этом прав и свобод граждан. «Правоприменение выполняет свою роль не по прихоти субъекта правоприменения, а по прямому велению законодателя» [2].

Правоприменение представляет систему таких действий, имеющих безусловно творческий характер, которые направлены на реализацию правовых норм в жизни. В силу такой заданности проблема правоприменения будет актуальна всегда так как:

- во-первых, применение права требует постоянного обновления выбора и фактического осуществления всех мер по претворению предписаний правовых норм в жизни;

- во-вторых, применение права требует постоянного совершенствования установленных форм правоприменения. Достаточно сказать, что в юридической литературе вопросы правоприменения сохраняют свою ценность уже по той причине, что от правоприменения зависит не только решение вопросов, которые связаны с интересами людей, общества и государства, но и состоянием законности;

- в-третьих, правоприменение представляет, как правило, интеллектуально-познавательные аспекты для выявления за-



кономерностей объективной реальности, а с другой — волевые и организационные действия для применения к конкретным обстоятельствам;

• в-четвертых, на данный момент в кыргызской литературе отсутствуют серьезные разработки по проблемам правоприменения, хотя на практике данные вопросы приходится решать ежедневно [3].

В настоящее время, правоприменение может выполнить свое социальное назначение, если будут налицо, по меньшей мере, следующие условия: а) единство правовой системы; б) верховенство в ней закона; в) соответствие юридического закона исторической закономерности общественного развития. Характерной особенностью правоприменительных отношений является их принадлежность к разряду «властеотношений», представляют собой те связи, при помощи которых воля властных субъектов, используя ресурсы власти (правоприменительные — акты, организационные — профессиональный аппарат), проводится по отношению к управляемым в целях разрешения конкретных правовых ситуаций. Властное воздействие на поведение непосредственных субъектов (участников) происходит в ходе рассмотрения индивидуальных дел и вынесения по ним конкретных императивно-правовых предписаний, а также в ходе реального претворения в жизнь этих предписаний [4].

Правоприменительные отношения также характеризуются и определяются спецификой их субъектного состава, в котором четко разграничиваются:

— участники этих отношений, непосредственно заинтересованных в деле (например, лица, участвующие в производстве по делам об административном правонарушении);

— лица, облеченные полномочиями на разрешение дел, но не имеющие личного интереса в споре или ином конкретном юридическом вопросе (например, антимонопольный орган др.).

Суждение о составе правоприменительных отношений невозможно представить без объекта этих отношений. При этом следует отметить, что объектами могут быть (не предметы материального мира, не духовные ценности) отношения адресатов правоприменительного акта, характеризующие действия

непосредственных носителей прав и обязанностей, для обеспечения которых потребовалось вмешательство компетентных органов или уполномоченных должностных лиц [5].

Совершенствование правоприменения и повышение эффективности требует глубокого анализа природы правоприменительных актов, условий их законности, способов и средств обеспечения законного правоприменения, выработки рекомендаций по их совершенствованию, с точки зрения правового государства и современных реалий.

Реорганизация системы органов государственного управления, существенные изменения их структуры, требуют в целях повышения эффективности правоприменительной деятельности более четкого регламентирования их правового статуса, определения должностных обязанностей и прав государственных служащих пределов их личной ответственности, издания правоприменительных актов, административный и судебный порядок, предусматривающих восстановление нарушенных прав и законных интересов граждан [6].

В последние годы увеличилось число правоприменяющих субъектов, имеющих право использовать методы властного государственного управления, применять меры государственного управления, применять меры государственного (административно-го) принуждения, налагать на физических и юридических лиц установленные законодательством административные взыскания. Поэтому с одной стороны, всем субъектам необходимо знать свои полномочия и пределы административного воздействия, а с другой — уполномоченные субъекты должны применять меры государственного принуждения в соответствии с полномочиями действующего законодательства, не нарушая при этом законных прав и свобод граждан.

В ежедневной практической деятельности должностных лиц и органов государственного управления имеют случаи принятия противоречащих законодательству административных актов, нарушения прав и свобод гражданина [7].

В Республике создана стабильная законодательная база для регулирования рыночных отношений, при правильном ее применении, имеется реальная гарантия защиты прав и интересов граждан, организации. Но отдельная



категория чиновников, в чьих руках находится применение законов, в угоду получения сиюминутных выгод, не задумываясь об окончательных последствиях, умышленно нарушают законы. Поэтому в данное время, большое научное практическое значение приобретают проблемы обеспечения законности правоприменительных актов, их содержания, качества, создания эффективной системы правовой защиты против незаконных административных актов органов государственного управления.

Одним из приоритетных направлений в настоящее время является реорганизация и совершенствование государственного аппарата, повышение ответственности должностных лиц, беспощадная борьба с коррупцией, налаженная межведомственная координация, отчетность, индивидуализация ответственности.

Правоприменительная деятельность на сегодняшний день оказывается мало исследованной, хотя проблема законного, правильного применения относится к наиболее актуальным проблемам современной правовой практики. Объективная оценка правоприменительной деятельности и ее правовых основ позволяют совершенствовать правоприменительную деятельность [8].

Проблема измерения эффективности правоприменительных актов состоит, в том, чтобы определить ту долю результата, которую дает индивидуальное регулирование, осуществляемое в процессе правоприменения в сопоставлении с целью правовой нормы. При разработке общей модели условий эффективного правоприменения необходимо, прежде всего, учитывать качества правоприменительных действий на всех его основных стадиях (этапах). Ведь правоприменительное решение только тогда может оказаться эффективным когда до его принятия выявлены все необходимые фактические обстоятельства (фактической основы дела), тщательно произведен выбор и анализ норм права (юридическая основа дела), установлена в соответствии между нормативными условиями принятия решения и выясненными фактическими обстоятельствами, объективно избран оптимальный (из числа возможных) вариант трансформации нормативного регулирования в индивидуальное. При построении указанной модели следует также иметь в виду, что на эффективность

принимаемого решения могут оказать влияние некоторые организационные моменты, связанные с принятием решений и их реализации. В процессе исполнительно-распорядительной (управленческой) деятельности органы государственного управления в целях реализации управленческих задач издадут огромное количество правоприменительных актов. С помощью этих актов решаются конкретные частные вопросы управления. Они рассчитаны, как правило, на однократное применение, касаются заранее определенного числа участников отношений. В науке административного права нет разногласий по поводу того, что управления представляют собой форму реализации управленческой компетенции. Огромное зло в процессе становления правового государства представляют бездеятельность и прямое нарушение законов со стороны органов и должностных лиц исполнительной власти. Поэтому очень важно эффективно обеспечить законность и дисциплину в сфере государственного управления.

Правоприменение одно из важнейших условий проведения самостоятельной внутренней и внешней политики суверенного государства и новых возможностей органов государственного управления, в силу этого оно требует пристального внимания и научного обобщения.

ЛИТЕРАТУРА

1. Конституция Кыргызской Республики. В ред. от 23 октября 2007 г. N157. Бишкек, 2008.
2. Лазарев В.В. Применение советского права. Казань, 1972.
3. Старилов Ю.Н. Служебное право. М., 1996.
4. Дюрягин И.Я. Правоприменительные отношения как разновидность управленческих отношений // Советское государство и право. 1977, №7.
5. Дюрягин И.Я. Право и управление // Юридическая литература. М., 1981.
6. Лашин А.Г. Социалистический государственный аппарат. М., 1965.
7. Копейчиков В.В. Механизм советского государства. М., 1968.
8. Васильев Р.Ф. Акты управления. М., 1984.



ПРОБЛЕМА СООТНОШЕНИЯ ГОСУДАРСТВА, ПРАВА И ЭКОНОМИКИ В УСЛОВИЯХ РЫНКА

БЕЙСЕНОВА А.У.

*профессор кафедры Публично-правовых дисциплин
Каспийского общественного университета,
кандидат юридических наук*

Рассмотрение проблем соотношения государства, экономики и права как на общетеоретическом, так и в прикладном, практическом уровне означает выявление общих закономерностей их развития, взаимосвязи и взаимодействия, а также решение традиционного вопроса о приоритетности, то есть первичности или вторичности их по отношению к друг другу и, что гораздо важнее, тенденций развития и эволюции.

В научной литературе вопросы эти решаются по-разному.

В одних случаях первенство отдается экономике перед государством и правом, в других исследованиях приоритет отдается государству и, следовательно, политике, праву перед экономикой.

В третьем случае утверждается, что государство способно оказывать решающее влияние как на право, поскольку оно продукт государства, так и на экономику. Мало того, в отношениях между государством, правом и экономикой усматривается некий паритет. Ведь никто не будет отрицать, что именно государство определяет форму эко-

номических отношений, основанных на той или иной форме собственности, составляющей основу экономических отношений и характер права.

Это положение находит свое подтверждение в истории эволюции общества. Замена присваивающей экономики производительным трудом вызвал к жизни новый тип отношений — экономических отношений. Становление экономических отношений породило новые формы их закрепления, стабилизации, развития, а именно правовые формы, которые отныне являются формой государственного воздействия на экономику. Будучи закреплены в нормативной правовой форме, экономические отношения остаются относительно самостоятельными и в то же время остаются в поле государственного регулирования.

Таким образом, в современном демократическом рыночном государстве **право есть естественная и наиболее адекватная форма экономических отношений**. Это обусловлено тем, что государственное регулирование экономикой в рыночном обществе



имеет пределы, поскольку все экономические отношения в основном возникают между собственниками, спрос на человеческий производительный труд и цена на продукты человеческого труда формируются (регулируются) спросом и предложением. Поэтому для развития эффективных экономических отношений важен не столько приоритет государства, а скорее *приоритет права, а точнее юридическая и экономическая свобода*. Производитель, будь это государственное предприятие – государственная национальная компания, или частный субъект экономических отношений, сам регулирует экономические аспекты своей деятельности, опираясь при этом не только на законы экономики, но также на право, в котором эта свобода закреплена.

И если право в условиях рынка воздействует на экономику как бы изнутри, являясь формой экономических отношений, то государство обеспечивает внешние условия ее функционирования. Происходит это следующим образом.

1. Государство выполняет функцию защиты страны от нападения извне и тем самым охраняет права собственников и в целом экономическое пространство в пределах государства.

2. Государство обеспечивает экономическое благополучие собственников посредством сохранения политической стабильности, т.е. примиряет экономические противоречия между социальными группами посредством взимания более высоких налогов с наиболее обеспеченных собственников и производителей и перераспределением этих доходов среди малообеспеченных и социально незащищенных слоев. В том числе государство разрабатывает различные социальные программы, направленные на поддержку тех социальных групп, которые без поддержки государства в новых экономических условиях были бы обречены на бедность.

3. Государство обеспечивает финансовую основу экономических отношений, посредством установления денежной системы, в том числе путем создания различных банковских, иных кредитных учреждений, которые работают на правовой основе и только под контролем государства.

4. Государство берет на себя функцию ограничения монопольной деятельности, ведет борьбу с монополизмом, поощряя тем самым конкуренцию, осуществляет контроль над качеством, устанавливает государственные стандарты, защищает интересы потребителей. Право, которое служит средством защиты собственников, создавая равные условия для всех, тем не менее, создает льготные условия для малого и среднего бизнеса, что обеспечивает занятость населения.

Таким образом, в современных условиях, когда неизмеримо умножились и усложнились хозяйственные связи, демократическое государство не остается наблюдателем со стороны. Оно активно разрабатывает и проводит экономическую политику, которая строится на принципах свободного рынка и свободного предпринимательства.

Вместе с тем, государство с помощью законов устанавливает пределы своего вмешательства в экономику. Влияет оно на экономику посредством налоговой политики, кредитно-финансовой и валютно-денежной системы. Понятно, что в периоды экономических кризисов, состояния депрессии экономики вмешательство государства увеличивается, что мы можем наблюдать в Казахстане. Отсюда большой массив законодательных актов, направленных на стабилизацию экономики.

В то же время вмешательство государства должно осуществляться в самых необходимых формах. Если вмешательство государства в экономику становится чрезмерным, это грозит возвратом к административно-командным методам, что бывает в тоталитарных государствах. Ведь именно огосударствление экономики привело ее в тупик, поскольку вся собственность в результате национализации стала государственной, производители этой собственности не были заинтересованы в результатах своего труда, так как они никак не влияли на их благополучие, не стимулировали самостоятельность, инициативу. В условиях, когда нет свободного рынка, на который ориентируются производители, а есть жесткое планирование, государство не в состоянии бесконечно просчитывать все возрастающие общественные потребности.



Рыночная экономика – сложный и постоянно развивающийся механизм. Говорить о самоуправляемой экономике вместе с тем нужно очень осторожно. Даже в условиях рынка нельзя обойтись без государственного воздействия. Оно берет на себя функции, которые принципиально не может осуществить сам рынок. Это, по крайней мере три функции.

Первая – обеспечение экономики нужным количеством денег, а это прерогатива государства.

Вторая – регулирование так называемых «внешних» или побочных эффектов рынка.

Третья – удовлетворение потребностей в «коллективных благах» или общественных товарах. Под внешними эффектами имеются в виду проблемы, связанные с экологическим аспектом производства, особенно если речь идет о вредных производствах, добывающей промышленности и др. Удовлетворение потребностей в «общественных товарах» – следующая функция государства. Механизм рынка нацелен на удовлетворение только тех потребностей, которые выражаются через спрос. Но есть и такие потребности, которые нельзя измерить в деньгах и превратить в спрос. Речь идет о товарах и услугах коллективного пользования, в потреблении которых участвуют члены общества. Это оборона, охрана общественного порядка, государственное управление, единая энерго- и информационная системы. Эти блага в мировой экономической науке называются общественными товарами. Их особенностью является то, что они достаются всем поровну, часто употребляются коллективно и не могут быть исключены из потребления в любых экономических системах.

Три указанные функции – это максимум того, что может делать государство в условиях свободного рынка, и одновременно максимум того, что оно делает в реальной рыночной экономике.

Что касается права в рыночной экономике, то его три глобальные функции, это обеспечение свободы, равенства, справедливости, собственно те самые основные функции, которые отражают сущность современного правопонимания.

Другими словами, если государство бе-

рет на себя создание такого экономического «фона», при котором обеспечивается эффективность, результативность экономики, то право берет на себя обеспечение справедливой правовой основы и социального климата, способствующих эффективному функционированию рыночной экономики.

Это вопросы компенсации, которые устраняют негативные стороны рынка, законы в поддержку малого и среднего бизнеса, стимулирующие развитие новых отраслей экономики и т.д.

Таким образом, государственное регулирование в условиях рынка неизбежно и даже необходимо, а право корректирует рыночный механизм. Вместо планирования экономики современное государство используют программирование, т.е. процесс ориентации государством развития общественного производства посредством регулярного и комплексного воздействия на его структуру в соответствии с предусмотренным вариантом социально-экономического развития и стратегией развития государства в целом.

Все должно работать на вектор поступательного развития вперед. Государство должно выступать инициатором дальнейших экономических реформ, а для этого необходима мотивация. В условиях Казахстана реально осознаваемой мотивацией может быть повышение уровня жизни населения. Поэтому в числе первых, наиболее насущных задач в области экономики является, как представляется, радикальная борьба с коррупцией, что является во многом последствием несправедливой приватизации, восстановления роли и значения государственной собственности.

Далее необходимы следующие шаги государства:

1) Создание полноценного земельного рынка, именно рынка, в котором могли бы участвовать все, а не избранные, тогда не будет того угрожающего роста безработицы среди сельского населения.

2) Восстановление благоприятного инвестиционного климата при усилении роли государства.

3) Необходимо направить усилия государства на вовлечение в хозяйственный оборот финансовых ресурсов страны, лежащих



без движения в оффшорных зонах, а также в Национальном фонде. Некоторые авторы считают, что необходимо пересмотреть практику подготовки бюджетных расходов под уровень собираемых налогов. Что также справедливо.

Теперь о задачах права. Государству нужно принять необходимые законодательные акты, направленные на обеспечение социальных гарантий, т.е. безотлагательно по примеру России разработать пакет социальных программ, в том числе предусмотреть повышение минимальной заработной платы и достаточный прожиточный уровень, ввести в практику переговоров об условиях и уровне оплаты труда лиц, работающих по найму. Сейчас эти вопросы остаются прерогативой работодателя. Чтобы бороться с этим, государству необходимо принять закон, предусматривающий порядок упреждающей индексации оплаты труда с учетом прогнозируемого роста стоимости жизни, разработать справедливую пенсионную систему и др.

Конечно, трудно добиться того, чтобы интересы крупных участников рынка совпадали с интересами государства, а тем более с социально уязвимыми слоями общества. Но на то и существуют государство и право, чтобы, создавая благоприятные условия для экономической деятельности, создавать условия для достойной жизни людей. Ведь особое положение государства в экономике дает ему и некоторые преимущества.

Главная же задача государства в сфере права — создать такие законы, которые позволят органично соединить рыночную экономику, социальную политику государства с потребностями общества.

Таким образом, противопоставление государства и рынка, экономики и права теряет смысл. И государство, и рынок, и право занимают в современной социально-экономической системе вполне определенное место, выполняют только им присущие функции и существуют в неразрывном единстве.



К ВОПРОСУ О СООТНОШЕНИИ ПРАВА, МОРАЛИ И ЗАКОНА

АЮПОВА З.К.

заведующая кафедрой теории и истории государства и права факультета международных отношений и юриспруденции Казахского национального педагогического университета им.Абая, доктор юридических наук, и.о.профессора

Право — одна из высших социальных, духовных и политических ценностей; один из наиболее значимых феноменов культуры наряду со справедливостью, гуманизмом и др. Право разнообразно в своем бытии и функционировании, оно тесно взаимосвязано с моралью и нравственностью, экономикой, государством, политикой, со всеми другими сторонами жизни.

Право — явление более объективное, ценностно-значимое, нравственное, справедливое, гуманистичное, устойчивое... Закон — образование более субъективное, искусственное; немало в нем элементов отчуждения государства, политически конъюнктурного; нередко он предстает как символ противостояния государства и общества, «верхов и низов»; он менее устойчив... В значительной степени и поэтому необходимо различать в правовой системе, наряду с системой права и систему законодательства, которая также должна наполняться правовым содержанием.

Отрицательные характеристики закона издавна определили неоднозначное отношение к нему, что называется, простых людей; отношение, получившее твердое закрепление в обыденном правосознании, фолькло-

ре, пословицах и поговорках. Современный переходный период еще более обострил негативные оценки закона и со стороны научной общественности.

Вот некоторые замечания по поводу современного состояния законотворчества и законности в современной России, которые в полной мере относятся и к Казахстану. «Закон стал щитом, которым прикрываются, стал копьём, которым бьют; «идеи прав человека... пока являются просто лозунгом, просто конституционной записью»; «конфликт закона с обществом... приводит к распространению ложных догм и негативных стереотипов в общественном правосознании и поведении»; «социальная ущербность закона»; «слабость, бездействие законов»; «потеря престижа закона»; «сумбурность законов»; «хаотичность правового пространства» и тд [1]. Эти оценки высказаны известными, авторитетными правоведами.

Такое состояние не является только нашим, так сказать, национальным достоянием. Проф. З.М. Черниловский отмечает, что часто цитируемые положения из римского права «строг закон, но закон», «пусть погибнет мир, но торжествует юстиция» не столь однозначны, как это укрепилось даже в сознании юристов. К разочарованию тех, кто



пытается опереться на эти изречения как на авторитет, первое — родилось в то время, когда развитие римской правовой науки полностью прекратилось и юстиция стала неотделимой от администрации. Второе изречение в основном служило утверждению центральной власти с ее непопулярными реформами [2]. Конечно, это не означает призыва к неисполнению строгих законов. Речь идет, прежде всего о соотношении права и законов, быстрее устаревающих и препятствующих новым отношениям, а потому должны быть сопоставляемыми с основными принципами права.

«Современное общество обречено быть политическим», [3] — убежден проф. А.С. Панарин. Со значительно большим основанием мы можем сказать, что современное общество и государство обречены быть правовыми. Более того, общество изначально не могло обойтись без нормативного регулирования, основными средствами которого стали мораль, нравственность, естественное право. Их тесные взаимосвязь и взаимодействие создали определенный симбиоз, который и образовал основы правовой культуры. А поскольку дальнейшее развитие общества обречено быть культуроцентричным, то и роль правовой культуры в социальном развитии неизмеримо возрастает по сравнению с прошлыми периодами человеческой истории.

По мнению известного российского правоведа Н.М. Коркунова, «в действительности право никогда не обособляется вполне от нравственности. Разграничение интересов не может не считаться с нравственной их оценкой, не может быть основано только на отрицательном требовании некасательства до чужих интересов, до чужой воли, потому что естественное состояние людей не есть вовсе состояние нашей обособленности. Человечество связано и переплетено между собой независимо от их воли, да и по содержанию своему многие из них имеют не индивидуальный, а общественный характер, по существу своему предполагают, отношения к другим людям, совместную солидарную деятельность многих, направленную к одной общей цели» [4, с.66]. Заметим, что Гегель, наоборот, понимал соотношение права и морали как прямую противополож-

ность. Он был уверен, что право лишено определенного содержания и устанавливает возможность свободы. А мораль, в свою очередь, определяет должное, а не возможное.

Всевозможные правовые явления, отношения, процессы, взаимосвязи и взаимодействия в самой правовой сфере и отчасти вовне ее составляют особую общественную систему — правовую систему, которая, развиваясь относительно самостоятельно, функционирует наряду с другими общественными системами — социальной, духовно-культурной, экономической и государственно-политической.

Академик НАН РК, доктор юридических наук, профессор М.Т. Баймаханов подчеркивает, что «...системообразующим признаком понятия правового государства является право, характеризующееся свойством верховенства и по отношению к институтам государственности являющееся приоритетным. Признак верховенства права в концентрированном виде высвечивает наиболее важные особенности правового государства, отличающие его от государства этатистского, и в полной мере отвечает его характеру и природе. Именно благодаря признаку верховенства, взятому в сочетании со всеми другими юридическими признаками и свойствами, право оказывается в состоянии способствовать глубокому преобразованию всей деятельности государства, накладывает на него неизгладимый демократический и гуманистический отпечаток, задает его развитию направленность по пути превращения в такой компонент политической системы, который действует в интересах народа» [5, с.46].

Другими словами, право «в сочетании с другими признаками и свойствами» вместе с признаком верховенства есть в общем-то существенная часть правовой системы, и только в системном состоянии оно в состоянии воздействовать на политическую систему, выполнять по отношению к ней свою главную регулятивную функцию.

При прежнем тоталитарном режиме «естественное право» рассматривалось только в историко-правовом плане и не признавалось, а «частное право» решительно отвергалось. Нынешним постсоветским республикам необходимо не «совершен-



ствование» правовой системы (или ее суррогата), а создание новой правовой системы демократического государства, и поэтому исследование проблем ее становления является актуальным.

В работах западных исследователей правовая система рассматривается как собственно право. Правовые нормы, источники права, его толкование, отчасти правоотношения, родственные правовые системы объединяются в правовые семьи. С нашей точки зрения, правовая система на Западе понимается однобоко и, по существу, сводится к системе права. Это является оправданным, видимо, потому, что в развитых странах не стоят остро проблемы различия между правом и законом, и нет необходимости различать особую систему законодательства в общей правовой системе, а также не возникает больших проблем в отношении правовой культуры и др.

Проблема правовой системы и ее структурных элементов активно разрабатывается и российскими правоведами. Прежде всего, следует отметить появление целого ряда монографий, очерков, учебников, учебных пособий, материалов лекций по философии права. Это – труды Алексеева С.С., Баскина Ю.Я., Ершова Ю.Г., Керимова Д.А., Колдаевой Н.П., Лукьяновой Е.Г., Малиновой И.П., Нерсисянца В.С., Полениной С.В., Семитко А.П., Тихонравова Ю.В., Черненко А.К. по методологии и общей теории права, которые способствуют более глубокому осмыслению правовых процессов.

Категория правовой системы в научной литературе относительно новая. Ее появление связано с развитием правопонимания [6]. Поскольку отдельные правовые феномены (право, правоотношения, правосознание, нормативный правовой акт и т.д.) достаточно хорошо изучены, возникла необходимость в одном понятии представить общую картину всей правовой действительности.

В правовой науке отмечаются разнообразные в определении правовой системы. Выделяется два дополняющих друг друга подхода к определению правовой системы – широкий и узкий. **В широком значении** правовая система – сложное, собирательное, многоплановое явление. Несомненно, для

характеристики правовой системы решающее значение имеет сущность и содержание права (как ядро правовой системы), но из этого не следует, что ее достаточно свести к праву. Через правовую систему и ее элементы происходит «увязка» позитивного права со всей структурой общества с государством. Правовая система отражает состояние правовой действительности, складывающееся из взаимодействия самих правовых норм, правосознания, правовых учреждений и других правовых феноменов.

Правовая система выражает правовую инфраструктуру общества. Поэтому правовая система не статична, она постоянно изменяется. Однако правовая система должна быть в определенной степени и консервативна. Другой вопрос – какие правовые традиции должны быть сохранены.

Правовая система в узком значении представляет собой совокупность нормативно-правовых актов, возникающих и применяемых на основе общих принципов. Целостность правовой системы обеспечивается общими правовыми принципами, внутрисистемными правовыми зависимостями и процедурами правотворчества и правоприменения. Законодатель при установлении нового нормативного правового акта должен ясно представлять: как будет действовать этот акт в рамках данной правовой системы, ее институтов, отраслей. Это положение тривиально, но на практике и в науке весьма сложно охватить в каждом конкретном случае всю действующую правовую систему [7].

Обобщая разные трактовки правовой системы, можно дать наиболее общее определение этого понятия. Правовая система в широком значении – это прямое отражение правовой жизни общества и функционирования его институтов; это состояние правовой действительности, складывающееся из взаимодействия самих правовых норм (ядра правовой системы), правовых учреждений, их правотворческой деятельности и правосознания и других правовых феноменов. Правотворчество является необходимым средством в общественном самоуправлении. Правовая система **в узком значении** – это совокупность нормативно-правовых актов. Вместе с тем, необходимо отметить отсут-



ствие общепризнанного законодательства, закрепленного в понятии нормативного правового акта.

Правовая система в современных условиях в посттоталитарных странах формируется как особая общественная система, правовые явления выводятся из политической организации общества. Правовая система предстает как самостоятельный и самостоятельный, предварительный и дополнительный, высокозначимый и эффективный фактор общественного развития наряду и во взаимодействии с другими факторами — духовно-культурными, социально-экономическими, государственно-политическими.

Ныне активизируется стремление в теории и на практике к систематизации, гармонизации и унификации правовой действительности. При этом, прежде всего, имеются в виду многообразные системные характеристики права — культурные и цивилизационные, субстанциональные и функциональные, формационные и социально-структурные (национальные, групповые, персоналистские, классовые и т.д.). Также на одном из первых мест нынешнего, так сказать, правового интереса находятся родовые правовые объединения — естественное и позитивное право, публичное и частное право. К ним примыкают, может быть, менее общие системные объединения — материальное и формальное (процессуальное) отрасли права, коллизивное и гуманитарное (социальное) право. Далее можно проводить институциональную систематизацию.

Таким образом, можно выделять разные уровни систем подсистем, более или менее крупных и мелких правовых структур. В целом, в общественной системе правовая система предстает как подсистема, последняя в свою очередь сама является системой по отношению к другим правовым совокупностям и множествам.

Более или менее системное содержание имеют и определенную системно-теоретическую нагрузку, несут такие довольно часто употребляемые термины — правовая жизнь, правовая сфера, правовая структура общества, правовые явления, система права, система законодательства, правовой режим, режим законности, судебно-правовая система и др. Определенное системообразующее

содержание вкладывается в понятия и суждения, типовые законы, модельные кодексы, пакет законов, эталоны права, инвентаризация нормативного правового материала, необходимость свода законов и др.

Употребляются также примыкающие к указанным более или менее определенные термины — правовые феномены, правовые факторы, правовые условия, правовые средства, правовые механизмы и др.

Перечисление многих внешне сходных терминов и стремление выявить их соотношения и взаимосвязи не есть академическая игра в понятия в угоду чистому теоретизированию, а является существенным моментом любого научного исследования, имеющего, как правило, и теоретическое, и практическое значение.

В данном случае речь идет о правовых явлениях как значительных факторах общественного развития. Если право как таковое не вызывает сомнения в его огромной значимости для человеческого сообщества и его культуры, то системность права с точки зрения ее места и роли в общественных отношениях в нашей современной науке выявлена, мягко говоря, недостаточно, а потому слабо учитывается и в практике право- и законотворчества, в правоприменении и правореализации.

Право и правовые явления в их системной совокупности сейчас выдвигаются на одно из первых мест в субординации общественных факторов. Более того и более конкретно: если духовная культура является главным фактором общественного развития («культура спасет мир»), то правовая система, смеем предположить, представляет собой следующий за ней основной фактор человеческого общества. Наши выводы: правовая система своими существенными элементами (правосознанием и правовой культурой) непосредственно смыкается с общей и духовной культурой; правовая система со своей огромной совокупностью норм права и норм законов очень близко роднится с такими значительными и важными нормотворческими и интенсивно нормосодержащими явлениями духовной культуры, как религия, мораль и нравственность, художественная культура; общую и духовную культуру с правовой системой сближают аксиологические ориен-



тации, ценностные установки и целеустремления; ценность права и правовые ценности являются неотъемлемым элементом общечеловеческих ценностей; все сферы общей и духовной культуры в большей или меньшей степени выполняют регулятивные функции в общественной жизни, в этом отношении регулятивная роль правовой системы и всех ее элементов вполне сопоставима с регулятивными возможностями религии, морали, искусства..., а во многих отношениях, видимо, и превосходит их по степени действенности и эффективности, вследствие строгой нормативности, формальной определенности, значительной гарантированности многих элементов правовой системы.

Один из аспектов действенности и эффективности правовых факторов в их системном единстве отражает понятие «правовой механизм». Общеупотребительным после работ проф. С. С. Алексеева 1960-х годов стал термин «механизм правового регулирования». Вслед за этим постепенно вошли в научный и практический обиход такие имеющие системообразующее содержание активного характера словосочетания, как «механизм правового воздействия», «механизм правоприменения, правореализации», «механизм государства, государственно-правового регулирования», «механизмы правотворчества, управления, ветвей власти» и др. [7].

Все эти понятия отражают также определенные факторы, как внутри самой правовой системы, так и вовне ее, многообразно воздействуя на всю общественную жизнь в сочетании с другими социальными факторами.

Тесно связано с понятием «правовой механизм» еще одно в какой-то мере системное понятие «правовые средства», относящееся к функциональной стороне правовой системы, являющееся неотъемлемой составной правоотношений и механизма правового регулирования [8].

Понятие «правовые средства», естественно, предполагает наличие правовых целей, которые сосуществуют в системной взаимосвязи. Поскольку понятие системы органически связано с понятиями целостности, элемента, подсистемы, связи, отношения, структуры и др., то для системы характерно не только наличие связей и отношений

между образующими ее элементами (определенная организованность), но и неразрывное единство со средой, во взаимодействии с которой система проявляет свои возможности и предназначение. Поэтому и правовые средства и цели бывают внутренние и внешние по отношению к правовой системе в целом.

Ныне происходит окончательное размежевание понятий системы права и системы законодательства, с одной стороны, системы права и правовой системы, — с другой, а также вырабатываются при всем разнообразии взглядов определенные их совпадения по основным вопросам правовой системы, более четкие ограничения приобретает многообразие правовых явлений в их единстве, внутреннем взаимодействии и совокупном внешнем факторном проявлении.

Обобщая разные трактовки правовой системы, можно дать наиболее общее определение этого понятия. Правовая система в широком значении — это прямое отражение правовой жизни общества и функционирования его институтов; это состояние правовой действительности, складывающиеся из взаимодействия самих правовых норм (ядра правовой системы), правовых учреждений, их правотворческой деятельности и правосознания и других правовых феноменов. Правотворчество является необходимым средством в общественном самоуправлении. Правовая система в узком значении — это совокупность нормативно-правовых актов. Вместе с тем, необходимо отметить отсутствие общепризнанного законодательства, закрепленного в понятии нормативного правового акта.

Если правовая система, как целостная сфера общества и фактор ее развития складывается и функционирует объективно, то значительной степенью объективности обладают и ее многие структурные подсистемы и элементы. Прежде всего, это относится к системе права. Влияние материальных и социальных условий жизни на право и законодательство нельзя отрицать. Однако, перевод экономических и социальных факторов в такую категорию, как право, во многом отличается от их перевода в категорию законодательства: различаются пути и стадии данного процесса.



Система права имеет объективный характер, так как отражает реально существующую систему общественных отношений и не может строиться по субъективному усмотрению людей. Система права сама выступает в качестве одного из важнейших факторов, определяющих построение и развитие системы законодательства.

В системе права происходящие процессы «перераспределения» сферы правового регулирования между отраслями права порождают новые явления, связанные со становлением и развитием комплексных, межотраслевых институтов, образующихся на стыке смежных однородных отраслей права, например, гражданского и семейного, гражданского и трудового, административного и налогового.

Межотраслевые правовые институты пока трудно свести к общему знаменателю, развитие их неоднозначно, уже выделяются наукой разные варианты их эволюции. Один из них — это их развитие как института, так сказать, материнской отрасли права, где привнесенные черты другой смежной отрасли будут занимать все меньший удельный вес в регламентации данных отношений и постепенно институт утратит свой комплексный характер. Может быть и обратный вариант, когда по мере развития смежных отношений степень заимствования будет все больше возрастать, а сам институт начнет формироваться в качестве особого института «пограничной» отрасли. Совокупность межотраслевых комплексных институтов только тогда может квалифицироваться как новая отрасль права, когда она приобретает качественно новые свойства и утрачивает признак комплексности. Это происходит не часто, ибо сама природа отрасли права как категории социальной действительности исключает возможность существования комплексных отраслей права (в отличие от комплексных отраслей законодательства).

Система права представляет собой обусловленное состоянием общественных отношений такое внутреннее строение права, которое выражается в единстве и согласованности всех правовых норм и их объективном распределении по отраслям и правовым институтам.

Понятия право, закон, суд и др. относят-

ся к числу — трансцендентных, о которых идут вечные споры. Говоря о праве как главной субстанции правовой системы, мы сталкиваемся с массой вопросов о «широком» и «узком» понимании права, соотношении естественного и позитивного права, права и закона, закона и нормативных актов, подзаконных и индивидуальных актов и т.д.

Нормативная база правовой системы состоит из двух относительно самостоятельных подсистем, являющихся в свою очередь, системами права и системами законодательства. Данное разделение не вполне совпадает с различиями естественного и позитивного права, так как много естественноправовых норм являются одновременно законодательными нормами. В то же время система права намного превосходит по содержанию естественное право. Вместе с тем, вопрос о том, все ли естественное право входит в систему права, является открытым. Мы склонны считать, что в действующую систему права (не путать с системой законодательства) значительная часть естественного права не входит, представляя собой, видимо, особый элемент правовой системы в целом.

Еще один аспект проблемы возникает, если соотношение «естественнопозитивное право» и «система права — система законодательства» проанализировать во взаимосвязи с еще одним соотношением «право-закон». Существуют правовые законы, законодательно не оформленное право и неправовые законы. Вопрос об отнесении их либо в систему права либо в систему законодательства и об их месте и роли в общей правовой системе должен быть продолжен.

В научной литературе отмечается еще одна тонкость. От системы права следует отличать его систематизацию, под которой понимается деятельность по упорядочению множества юридических норм, их группировка и расположение по тем или иным практически значимым признакам. Результатом систематизации является система нормативных актов (система законодательства) [9].

Как отмечается в Концепции правовой политики Республики Казахстан на период с 2010 до 2020 года: «В целях повышения эффективности нормотворческой деятельности необходимо продолжить работу по си-



стематизации действующего законодательства, дальнейшей консолидации в разрезе отраслей законодательства; освобождению его от устаревших и дублирующих норм, восполнению пробелов в правовом регулировании; устранению внутренних противоречий в действующем праве; минимизации отсылочных норм в законах и расширению практики принятия законов прямого действия в рамках круга вопросов, по которым в соответствии с Конституцией могут приниматься законодательные акты» [10]. В этом, как нам представляется, состоит задача и смысл современного правоведения,

В заключение подчеркнем, что исследование правовой системы не может ограничиваться установлением состава ее элементов или компонентов. Следует отметить многоуровневость структуры правовой системы. Первичным ее уровнем является связь субъектов права, которая не всегда носит характер прямой, однозначной, линейной зависимости, что может создавать впечатление об отсутствии в правовой деятельности системы. Но такое заключение отвергается дальнейшим ее анализом. Структурированность правовой действительности обнаруживается уже на уровне правовых отношений, в которых субъекты системы выделяются в две области: область частных правонарушений, в которых субъекты есть выразители частного интереса, и область публичного права, становится мотивом формирования общей воли, находит отражение в системе юридических норм.

ЛИТЕРАТУРА

1. Конфликт закона и правовая реформа // «Круглый стол» в ИГП РАН // *Государство и право*, 1997. № 12. С.7,11,12,14.
2. Черниловский З.М. *Лекции по римскому частному праву*. М.: Юрид. лит. 1991. С.3,4,6.
3. Панарин А.С. *Философия политики*. М.: «Новая школа». 1996. С.5.
4. Коркунов Н.М. *Лекции по общей теории права*. 2-е изд. Санкт-Петербург: Юридический центр Пресс, 2004. 430 с.
5. Баймаханов М.Т. *Верховенство права как системообразующий признак понятия правового государства // Научные труды «Әділет»*. 2001. № 1(9). С.36-46.
6. Мальцев Г.В. *Понимание права. Подходы и проблемы*. М.: Прометей, 1999. С.7.
7. Явич Л.С. *Сущность права*. Л.: ЛГУ, 1985. 207 с.
8. Малько А.В. *Правовые средства: вопросы теории и практики // Журнал российского права*. 1998. № 8. С.66-77.
9. Спиридонов Л.И. *Теория государства и права*. М., 1995. С.173.
10. *Казахстанская правда*. 2009. 27 августа.



СОВЕРШЕНСТВОВАНИЕ УПРАВЛЕНИЯ ЖЕЛЕЗНОДОРОЖНЫМ ТРАНСПОРТОМ

ОМАРОВ Ж.М.

*соискатель Казахского гуманитарного
юридического университета*

К началу 21 века накоплен огромный мировой опыт различных видов и социальных типов управления. Пройдены этапы монархических форм правления, диктаторских политических режимов, войн и кризисов, каждый из которых чем-то обогащал человечество. В последние годы углубляется понимание достоинств и слабых сторон демократии и отрабатываются механизмы ее рационализации и повышения эффективности. Созданы и выверены на практике многие управленческие технологии. Известны правовые способы обеспечения управления, процедуры и критерии отбора и развития персонала управления. Активно продвигается компьютеризация работы с управленческой информацией. Понятна роль стимулирования и ответственности в достижении необходимых управленческих результатов. Эти тенденции свидетельствуют, что освоение опыта управления должно быть организовано и стать обязательным атрибутом стиля государственного управления.

В Казахстане Стратегией развития до 2030 г. [1] определена задача создать эффективную, современную государственную службу и структуру управления, которая была бы оптимально для рыночной экономики.

В Транспортной стратегии Республики Казахстан до 2015 г., утвержденной Указом Президента Республики Казахстан от 11 апреля 2006 г. №86, совершенствование системы государственного регулирования транспорта в Казахстане включает следующие основные направления [2]:

- совершенствование законодательства в сфере транспорта;
- совершенствование механизмов лицензирования и сертификации субъектов, продукции и услуг транспорта;
- совершенствование тарифно-ценового регулирования на отдельных видах деятельности транспорта;
- совершенствование фискальной политики в сфере транспорта;
- реформирование системы технического регулирования в сфере транспорта;
- повышение эффективности контрольно-надзорной деятельности (механизма правоприменения) на транспорте;
- повышение уровня взаимодействия центральных и местных исполнительных органов;
- создание единой системы планирования развития и модернизации транспортного комплекса на основе использования индикатора



торов социально-экономического развития и методов прогнозирования объемов перевозок;

- развитие малого и среднего бизнеса в сфере транспорта;

- создание благоприятного климата и стимулирование финансовых институтов для инвестирования в транспортный комплекс;

- повышение роли общественных объединений;

- реформирование системы технического регулирования в сфере транспорта.

В сфере железнодорожного транспорта совершенствование управления осуществляется в рамках реструктуризации согласно Плану комплексных мер дальнейшего развития и реформирования железнодорожной отрасли Республики Казахстан на 2008-2010 гг., утвержденного постановлением Правительства Республики Казахстан от 4 апреля 2008 г. №321 [3]. Для решения основных проблем железнодорожного транспорта (дефицит грузовых и пассажирских вагонов, износ локомотивов, участки магистральной железнодорожной сети с просроченным сроком капитального ремонта, низкий уровень системы информатизации и автоматизации проблем) и принятия конкретных мер по убыточности многих видов перевозок в рамках Межведомственной рабочей группы по вопросам совершенствования тарифной и инвестиционной политики железнодорожной отрасли, созданной по поручению Правительства РК при Министерстве экономики и бюджетного планирования, принято решение разработать Среднесрочную инвестиционную программу (на 5 лет) железнодорожного транспорта, сумма которой составляет 887,9 млрд.тенге.

Задача совершенствования управления – системная задача. Решение ее должно быть тщательно спроектировано на научной основе. Главным элементом научного подхода являются исследования. По существу, исследование является одним из видов познания. Вместе с тем его можно трактовать как вид познавательной деятельности отдельного человека или группы, коллектива исследователей, позволяющий на основе определенных теорий, методов и приемов познания изучить и оценить сущность, особенности и тенден-

ции развития явлений, найти возможности использования полученных знаний.

Изучение зарубежного опыта реформирования железных дорог свидетельствует об отсутствии общепризнанной модели управления. Каждое государство находит свое решение в зависимости от технического и экономического развития, национальных традиций. Нет подтверждения безусловного преимущества разделения железных дорог на разные компании по видам деятельности и наличия прямой зависимости между эффективностью работы транспортной системы и формой собственности на подвижной состав и инфраструктуру.

Так, за последние 20 лет реформы железнодорожного транспорта были осуществлены во многих странах мира. Существенные различия в условиях и специфике деятельности железных дорог в этих регионах стали причиной различных подходов к реформированию отрасли. Анализ международного опыта институциональных преобразований позволяет сделать определенные выводы об основных факторах, определяющих выбор той или иной структуры организации управления железнодорожного бизнеса и степени его эффективности.

В целом можно выделить две основных модели, в соответствии с которыми проводилась реформа [4].

Первая модель основывается на необходимости вертикального разграничения – отделения инфраструктурной деятельности от перевозочной. Институциональные преобразования на основе этой модели были осуществлены во Франции, Германии (с сохранением вертикальных связей между инфраструктурой и эксплуатацией) и Великобритании (полное институциональное разделение). Несмотря на то, что в большинстве стран результаты реформирования были в целом положительными, эта модель характеризуется рядом существенных недостатков.

В ходе реформирования британских железных дорог был ликвидирован вертикально-интегрированный общенациональный оператор, а на его основе создано более 80 организаций, связанных друг с другом в соответствии с определенной схемой регуляторных и



договорных отношений. Анализ результатов реформирования показал, что вертикальное разделение может стать причиной значительного ухудшения управляемости системы железнодорожного транспорта, а также негативно отразиться на финансово-экономических показателях деятельности отрасли и способности осуществлять достаточный объем инвестиций в развитие инфраструктуры.

Правительство Франции пошло по пути формального отделения инфраструктуры от перевозочной деятельности в целях соответствия директивам и общим подходам к реформированию отрасли, принятым в ЕС. Однако фактически перевозочная компания SNCF управляет инфраструктурой, находящейся на балансе «сетевой» компании RFF, что позволяет качественно улучшить координацию между инфраструктурой и перевозками.

Таким образом, полное институциональное отделение инфраструктуры от перевозочной деятельности было осуществлено только в Великобритании. Одним из последствий реализации данной модели стало банкротство инфраструктурной компании Railtrack в 2001 г. вследствие неспособности выделить необходимые средства на реконструкцию путей и выплату компенсаций перевозчикам после катастрофы под Хатфилдом в октябре 2000 г. После этого началась коррекция британской модели приватизации в сторону усиления государственного участия в регуляторных и инвестиционных процессах на железнодорожном транспорте. Более того, государство выкупило у частных весь подвижной состав за сумму, в 1,5 раза превышающую его балансовую стоимость.

В целом реформа железнодорожного транспорта в странах Евросоюза проходит под знаменем всеобщей либерализации и становления рыночных механизмов. Все ключевые направления реформ прописаны в так называемой Белой книге ЕС по железнодорожному транспорту, изданной в 1996 г. Среди основных положений концепции трансформаций железных дорог Европы обозначены следующие направления:

- санация финансов железных дорог и списание долгов;
- отказ от перекрестного финансирования пассажирских перевозок;

– государственное финансирование инфраструктуры;

– свободный доступ к железнодорожной инфраструктуре;

– техническая универсализация железных дорог.

Основные принципы реформирования европейских железных дорог можно сформулировать таким образом:

– сохранение государственного контроля за железнодорожной отраслью;

– отказ от вмешательства в хозяйственность и децентрализация управления отдельными видами деятельности;

– передача региональным ветвям власти части бюджетных средств для компенсации компаниям-перевозчикам убытков от местных и региональных пассажирских перевозок;

– поэтапное проведение реформ в течение продолжительного времени.

Вторая модель – горизонтальное разграничение, предполагающее создание нескольких конкурирующих между собой вертикально-интегрированных компаний. По этому пути пошли такие страны, как США и Канада (разделение, основанное на существовании параллельных конкурирующих дорог, находящихся в частной собственности), Мексика, Бразилия и Аргентина («географическая» конкуренция, реализованная путем применения механизма концессий при реструктуризации отрасли), а также Япония и страны Африки.

В США существует 7 крупных грузовых железнодорожных компаний (дороги класса I), а в Канаде – только 2. В обеих странах также действуют десятки мелких компаний, перевозящих грузы по коротким железнодорожным веткам. В обеих странах сложилась такая структура железных дорог, которая позволяет говорить о «параллельной конкуренции»: большинство ключевых населенных пунктов соединяет несколько участков железной дороги, примерно одинаковых по длине, но принадлежащих разным компаниям. Кроме того, существуют специальные права доступа подвижного состава одной компании к инфраструктуре другой компании, что еще более усиливает конкуренцию. В обеих странах, в силу их размера, железные дороги



играют важную роль в перевозке грузов (доля железных дорог в грузообороте, включая трубопроводный транспорт, составляет около 40%).

Хотя железнодорожные дороги в США никогда не были государственными, на протяжении длительного периода их регулирование затрагивало практически все стороны их деятельности, включая тарифы. Но в начале 1980-х гг. была проведена масштабная дерегулирование сектора, в том числе с этого момента прекратилось регулирование тарифов. Тем не менее, темпы их роста ниже, чем в других транспортных отраслях уже на протяжении 20 лет. Это указывает на эффективность конкуренции внутри железнодорожного сектора.

Вертикально-интегрированные компании выполняют весь комплекс работ по перевозке, включая содержание и развитие своих объектов инфраструктуры, эксплуатацию подвижного состава, диспетчеризацию и управление движением и т.п. Собственно «инфраструктурная» составляющая рассматривается обособленно в единственном случае – при обсуждении условий допуска сторонних перевозчиков на инфраструктуру, принадлежащую железнодорожной компании.

Мировой опыт реформирования железнодорожного транспорта свидетельствует о том, что вертикально-интегрированным железнодорожным компаниям присущи два основных конкурентных преимущества. Во-первых, по сравнению с механизмами взаимодействия вертикально разделенных «сетевых» и перевозочных компаний, резко снижаются транзакционные издержки, связанные с необходимостью координации управления инфраструктурой и движением поездов. Вторым существенным преимуществом является реальное наличие стимулов для осуществления инвестиций в развитие инфраструктуры, которые у «сетевых» компаний могут отсутствовать.

Процесс совершенствования управления можно рассматривать как придание управлению как системному общественному явлению способности самопреобразования, саморазвития и самоулучшения.

Целевая ориентация совершенствования управления:

- обеспечивать максимально достижимое

соответствие содержания управляющих воздействий органов управления потребностям и закономерностям управляемых объектов;

- формировать наиболее рациональные и эффективные взаимосвязи между управляющими компонентами и управляемыми объектами;

– поддерживать в оптимальном состоянии организационную структуру управления;

- способствовать постоянному относительному и абсолютному уменьшению общественных затрат на управление;

– повышать эффективность форм, методов и других элементов управленческой деятельности.

Предмет совершенствования управления включает:

- постоянное и охватывающее все уровни и направления улучшение и упрочение взаимодействий между управляющими и управляемыми компонентами системы управления, что предполагает совершенствование главным образом «древа целей» и функциональной структуры управления;

– непрерывное развитие общественной сущности управления посредством его все более глубокой демократизации, расширения участия граждан в его процессах, становления и активизации самоуправляемых общественных механизмов, что связано с преимущественно с совершенствованием организационной структуры управления;

– системная рационализация управленческой деятельности с целью все большей социальной, организационной и правовой обусловленности, обоснованности и эффективности каждого ее элемента, умелое сочленение и полное использование человеческого потенциала и научно-технических средств управления;

– создание информационных, организационных и других условий, факторов и стимулов, обеспечивающих введение в управленческую практику и эффективное применение в ней научных форм, методов и средств овладения человеком объективной действительностью;

– постоянно и научно прогнозируемое улучшение системы подбора, использования, подготовки и повышения квалификации управленческих кадров всех категорий, разви-



тие методов, средств и форм стимулирования инициативного, качественного и ответственного исполнения должностей;

– широкое использование социально-психологических факторов развития свободных, демократических, и ответственных отношений между всеми участниками управленческих отношений [5].

Процесс совершенствования управления должен быть надлежаще организован. На практике сложилось в основном три способа решения таких вопросов:

– осуществление рационализации тех или иных элементов управления силами персонала соответствующего органа или подсистемы органов (по собственной инициативе и за счет внутренних ресурсов);

– обоснование предложений по рационализации силами привлеченных специалистов (проектных, экспертных и т.п.) организаций, внешних по отношению к рассматриваемой структуре управления;

– разработка и реализация проектов (планов) рационализации объединенными силами представителей как соответствующего органа, так и внешних специализированных организаций.

Основная сложность при совершенствовании системы управления заключается в изменении менталитета руководителей, связанном с переходом от принципа решения частных проблем к принципу проектирования всей деятельности. Для отработки и закрепления процедур принятия решений в передовых компаниях используются управленческие стандарты, которые базируются на процессном подходе.

Переход к перспективной системе управления должен быть спроектирован, базируясь на трансформации управленческих функций в управленческие процессы на основе технологий целеполагания, проектирования деятельности и ее реализации. Одним из примеров использования управленческих технологий является формирование долгосрочных целей и стратегии компании.

Среди профессионалов-управленцев все еще бытует мнение, что чем больше будет указаний, нормативных регуляторов, контроля, опеки и тому подобных управленческих «акций», тем люди будут больше работать и

лучше себя вести, а значит, и управляемые процессы пойдут [5].

Между тем для надлежащего функционирования управляемых процессов (творческой, созидательной, воспроизводственной деятельности людей) вовсе не нужны бесконечные или многие управляющие воздействия. Управляемым процессам нужны: адекватные организационные формы, связанные с соответствующими конкретными видами деятельности; четко обозначенные цели, отвечающие интересам людей и активизирующие их деятельность; нормы, нормативы, правильно регулирующие внешние (для общества, для других процессов) параметры деятельности и дающие простор для инициативы и самостоятельности; ресурсное и научно-техническое обеспечение; стимулы, удовлетворяющие определенные интересы или создающие для этого основу, и меры ответственности; демократические процедуры контроля и оценки результатов деятельности.

Стратегией «Казахстан – 2030» поставлена задача – создание небольшого и гибкого аппарата, состоящего из способных и преданных кадров, владеющих методами стратегического планирования [1].

Анализ практического опыта ряда зарубежных консалтинговых компаний по построению стратегического менеджмента в различных фирмах на протяжении последних 20 лет свидетельствует об актуальности и эффективности применения при разработке стратегии развития отрасли и организации следующего подхода.

Так, первым шагом построения стратегии является определение личных целей и устремлений (миссия, видение и ключевые роли) руководства на высшем организационном уровне, на основе которых выводится цель, видение и миссия компании или отрасли. После этого к их обсуждению рекомендуется привлечь коллектив для получения обратной связи (реакции, возможных предложений). Цели организации переводятся в конкретные и измеримые целевые показатели с привязкой к временным отрезкам в рамках 4-х причинно-связанных перспектив развития: финансы, потребители, процессы, потенциал. Определяются необходимые действия по совершенствованию. Затем на основе выра-



ботанной общей организационной системы сбалансированных показателей, личных целей и устремлений работников составляются системы показателей организационных подразделений и рабочих команд. В конечном итоге последние связываются с индивидуальными планами деятельности самих сотрудников. Таким образом, этот процесс организационного обучения берет свое начало на уровне высшего руководства, а затем спускается по всей организации вниз, уровень за уровнем. Каждому сотруднику доводятся стратегические цели и его конкретное личное участие в их реализации. Система премирования и поощрения привязывается к качеству и своевременности выполнения стратегии.

В качестве преимуществ указанного метода построения стратегии над традиционными отмечаются следующие факторы.

Ясно сформулированная личная цель придает смысл жизни человека и руководит ею. Развитие коллективных и личных целей происходит одновременно. Когда человек отвечает на вопрос, чего он желает для своей организации и куда он желает идти вместе со всеми, он также задается вопросом, чего он желает для себя и какие условия нужны для того, чтобы все оказались в выигрыше. В основе поведения человека — его внутренние потребности. Чтобы поддерживать высокую производительность, эти потребности и потребности организации должны быть согласованы.

Когда личные цели сотрудников становятся основой планирования деятельности организации, такая организация становится средством самореализации сотрудников, а не просто «порабощающей машиной». Если существует оптимальное соотношение между интересами отдельных сотрудников и интересами организации, сотрудники будут с большей готовностью брать на себя обязательства по развитию и реализации организации, будут работать и мыслить в соответствии с принятыми целями организации, будут лояльны и преданы организации, что, в свою очередь, усилит мотивацию и вселит чувство удовольствия и вдохновения от выполняемой работы.

Повышение эффективности управления и результативности работы неосуществимо без

реформы, направленной на формирование новой кадровой политики и, как следствие, профессиональных управленцев. От их компетентности, способности к мобилизации зависит то, насколько институты управления будут способны соответствовать потребностям отрасли и страны.

Если обратиться к опыту в этой сфере, то вызывает интерес реализуемый в настоящее время в Российской Федерации проект «кадровый резерв», направленный на выявление, оценку и формирование постоянно обновляемой базы данных профессионалов в области управления и новаторов, активно меняющих реальность вокруг себя. Это процесс создания эффективной и универсальной системы отбора кадров, с понятными и прозрачными критериями, с механизмом контроля качества, развития кадрового резерва, оптимизации работы сформированного сообщества «резервистов» и оперативного реагирования на поисковые запросы со стороны государственных, партийных и деловых структур. Это становится особенно актуальным в условиях мирового экономического кризиса, когда спрос на эффективное управление возрастает. Проект был инициирован партией «Единая Россия».

В настоящее время в Казахстане формирование кадрового резерва осуществляется согласно нормам Указа Президента РК от 04.12.2003 г. №1243 [6]. В соответствии с Указом Президента Республики Казахстан от 3 декабря 1999 г. №280 [7] государственным органом, уполномоченным в пределах своей компетенции реализовывать в установленном законодательством порядке единую государственную политику в сфере государственной службы является Агентство Республики Казахстан по делам государственной службы.

Практика показывает излишнюю формализованность процесса подбора кадров на государственную службу. Источники формирования резерва не используются в полной мере. Роль государственных органов ограничена лишь предоставлением кандидатур. Планомерная и целенаправленная работа с кадровым резервом, за исключением мониторинга, не проводится. Значительная часть кадрового резерва вместо выдвижения на соответствующие политические должности уходит в коммерческие структуры. Имеют ме-



сто назначения по принципу преданности и родственности, а также за материальное вознаграждение.

Главой государства на международной конференции по вопросам государственной службы от 17.06.2008 г. [8] была озвучена необходимость разработки новых подходов к формированию резерва кадров.

Предлагается реализовать пилотный проект кадрового резерва на сайте одной из партии Казахстана или Правительства, где организовать прием и изучение анкет, отражать процесс и результаты изучения кандидатов с свободным доступом для всех, онлайн-клуб «резервистов» для дискуссий, выработки совместных проектов, поиска партнеров и сотрудников, системы тренингов, курсов повышения квалификации, мастер-классов для тех, кто вошел в резерв.

Особенность этого проекта в его прозрачности, возможности общественного обсуждения через Интернет и оценки каждой кандидатуры, их достижений и перемещений по карьере, а также стимулировании возрождения патриотизма, государственности в управлении, духа предпринимательства и интеллектуального подъема, широком привлечении перспективных молодых кадров с современным новаторским мышлением к проблемам развития государства в период кризиса.

Таким образом, механизмами повышения эффективности управления являются:

Умеренная децентрализация управленческих функций. Улучшение использования информационной составляющей управления. Улучшение качества услуг и механизма их распределения. Необходимость включения масс в активную жизнедеятельность и формирование стратегии развития. Реформирование управления и развитие человеческих ресурсов.

ЛИТЕРАТУРА

1. «Стратегия развития Казахстана до 2030 года» (1998 г.).
2. Указ Президента Республики Казахстан от 11 апреля 2006 года №86 «О Транспортной стратегии Республики Казахстан до 2015 года», «Казахстанская правда» от 13.04.06г. №87.
3. Постановление Правительства Республики Казахстан от 4 апреля 2008 года № 321 «Об утверждении Плана комплексных мер дальнейшего развития и реформирования железнодорожной отрасли Республики Казахстан на 2008 - 2010 годы».
4. «Анализ международного опыта реформирования железнодорожного транспорта», Департамент экономического прогнозирования и стратегического развития РЖД, 2005г.
5. Атаманчук Г.В., «Теория государственного управления». Курс лекций. М., 2005.
6. Указ Президента РК от 04.12.2003 года №1243 «О кадровом резерве государственной службы», САПП Республики Казахстан, 2003 г., N 47, ст. 524.
7. Указ Президента Республики Казахстан от 3 декабря 1999 года №280 «Вопросы Агентства Республики Казахстан по делам государственной службы».
8. Выступление Президента Республики Казахстан Назарбаева Н.А. 17.06.2008 года на Международной научно-практической конференции «Роль государственной службы в повышении конкурентоспособности страны». Официальный сайт Президента Республики Казахстан : www.akorda.kz



СОЦИАЛЬНАЯ РОЛЬ ПРАВОВОЙ КУЛЬТУРЫ КАК БАЗОВОЙ ЦЕННОСТИ ГРАЖДАНСКОГО ОБЩЕСТВА

САБУРОВ Н.

*доцент кафедры теории государства и права
Ташкентского государственного юридического
института, кандидат юридических наук
(Узбекистан)*

Структура правовой культуры гражданского общества весьма многогранна. Ее можно рассматривать в нескольких плоскостях: формах выражения, ее социальном уровне, содержании и т.д. Правовая культура как степень особого развития общества проявляется, прежде всего, в его подготовленности к восприятию прогрессивных правовых идей и законов, умений и навыков, а также в оценке знаний, умений «реального» права.

Правовая культура — это определенный характер и уровень деятельности членов гражданского общества, в процессе которой они приобретают или развивают свои правовые знания, умения и навыки. Правовая культура может существовать и как результат культурной деятельности в сфере права, т.е. как совокупность соответствующей степени правовых знаний, умений, навыков общества. Этот способ существования правовой культуры обозначается как правовой потенциал гражданского общества.

Политика и правовая деятельность государства в области развития правового и духовного потенциала страны в обстановке экономических и социальных реформ должны рассматриваться как условие формирования гражданского общества, его политической системы, демократии. Уровень активности общества проверяется не только в процессе выборов или референдумов, но и постоянно, в повседневном участии и причастности граждан к делам государства, региона, коллектива, семьи и других форм общения.

В последнее время проблемы гражданского общества, относящиеся к взаимосвязи личности, социальных групп, общественных формирований и государства находятся в центре внимания наших ученых, журналистов и политиков¹. И это понятно, поскольку формирование гражданского общества связано с развитием демократии, рыночной экономики и становлением правового государства, т.е. с глобальным социальным

¹ См.: *Узбекистан на пути к гражданскому обществу: Сборник статей. / Отв. ред. Р.Алимов. Ташкент, 2003. 304 с.; Исламов З.М. Гражданское общество: вчера, сегодня, завтра // Узбекистан на пути к гражданскому обществу: Сборник статей. / Под ред. Р.Алимова. Ташкент, 2003. С.34. Таксынбаева Г. Гражданское общество: понятие, идейно-теоретическая основа, современность // Узбекистан на пути к гражданскому обществу. Ташкент, 2003. С.74.*



переустройством, в ходе которого должны были бы возникнуть структуры общественного контроля, гарантирующие обратную связь между человеком и обществом.

Необходимо подчеркнуть, что среди ученых-юристов как в нашей республике, так и за рубежом, существуют различные подходы и нет единого мнения при изучении данного феномена, его сущности, происхождения и исторических границ.

Однако, подчеркивая роль правовой культуры, как необходимого условия формирования гражданского общества, все же следует еще раз напомнить, что в теории выделяют две основные интерпретации его сущности, два различных понимания этого понятия. Наиболее традиционной, хотя и уходящей со сцены, стала точка зрения, согласно которой «гражданское общество» появляется с возникновением частной собственности и государства.

Второе толкование гражданского общества связано с представлением о нем как об определенной сфере общества — сфере внегосударственных отношений и структур. И здесь возможны различные вариации: понимание гражданского общества как общества в целом, как особой его части, как социальной характеристики всех его членов и т. д.

Трудно сказать, когда впервые был употреблен термин «гражданское общество». В той или иной мере он присутствует в литературе европейского Средневековья и Нового времени. Некоторые авторы считают, что понятие «гражданское общество» — столь же древнее, как и сама политическая наука, восходящее к идее платоновского общества-государства, аристотелевского полиса, цецероновского гражданского общества, добродетельных городов — полисов аль-Фараби² и т.д.

Однако, хотя многие мыслители античности использовали понятие «гражданское общество» или иные термины близкие ему по звучанию и смыслу, содержание, вкладываемое в это понятие античными мыслителями и современными авторами, отнюдь не идентично. Это объясняется различным пониманием демократии, свободы, прав и обязанностей граждан.

Гражданское общество — это тип общества по своему содержанию, и оно есть творение культуры, поскольку сам эпитет «гражданское» означает: высшее из доселе известных истории проявление экономической культуры, политической культуры и правовой культуры. Подобно другим формам организации общественных отношений гражданское общество порождает соответствующие ему типы духовной и художественной культуры, о чем свидетельствует история Европы XIX-XX века. Иными словами, гражданское общество есть плод совместного творчества общества и культуры.

Роль культуры в этом сложном образовании — экономическом, политическом, правовом, а затем и философском, научном, коммуникативном, педагогическом и художественном. И это понятно, так как гражданское общество представляет собой необходимый и рациональный способ социального существования людей, основанный на разуме, свободе, праве и демократии. Отсутствие гражданского общества исключает демократический порядок экономической и политической жизни. В рамках гражданского общества воплощается большая часть прав и свобод человека, вот почему его отношения и институты в современных государствах пользуются поддержкой и защитой закона, и первую очередь — Конституции.

В Конституции Узбекистана нет формулировки «гражданское общество». Однако наша Конституция содержит предпосылки для его создания, что позволяет рассматривать гражданское общество как важнейшую конституционно-правовую категорию.

Можно выделить следующие аспекты взаимосвязи гражданского общества и Конституции:

- обеспечение развитых правовых отношений институтов гражданского общества и государства;
- определение и нормативное закрепление обязанности государства служить интересам человека и общества;
- обеспечение высокого правового статуса членов и институтов гражданского общества;

² См.: аль-Фараби *Естественно-научные трактаты*. Алма-Ата, 1987.



– содействие структурированию общества в развитие, упорядоченное, культурное, т.е. гражданское.

Одной из особенностей гражданского общества является его динамика, непрерывное движение. Конституция призвана обеспечивать эту динамику, что означает: формирование развитой личности; совершенных гражданских отношений; рациональной цивилизованной власти. Концепция гражданского общества из философской превращается в политико-правовую и даже прикладную.

Однако появление отдельного раздела в Конституции, посвященного гражданскому обществу, наш взгляд, могло бы означать попытку всеобъемлющего государственно-правового регулирования основ гражданского общества, что противоречило бы самой природе и социальному назначению его институтов.

Ведь исторически любая конституция возникала именно для того, чтобы определить устройство государства, а не общества во всех его ипостасях, как справедливо подчеркивает А.В.Мицкевич, и что никакая конституция не может обойти взаимоотношений государства с главными общественными институтами – собственностью, правами и свободами граждан, общественных и религиозных учреждений. Единственным ограничением, на взгляд ученого, должно быть то, что вектор конституционного регулирования все же должен склоняться в сторону регламентации государственной, а не общественной жизни; вся основная сфера устройства общества должна быть предоставлена саморегулированию³. Именно эта особенность была учтена в концепции нашей Конституции.

Однако мы бы не хотели создать впечатление, что вообще невозможно конституционное вмешательство в сферу гражданского общества. Да, гражданское общество автономно, но не абсолютно, поскольку оно испытывает неизбежное воздействие со стороны государства. Отсюда неверно счи-

тать, что категория «гражданское общество» исключительно философская, она также и юридическая категория.

Определение гражданского общества содержится в книге Президента Республики Узбекистан И.Каримова «Узбекистан на пороге XXI века: угрозы безопасности, условия и гарантии прогресса»: «Для нас гражданское общество – это социальное пространство, где верховенствует закон, который не только не противоречит, но и способствует саморазвитию человека, реализации интересов личности, максимальному функционированию ее прав и свобод. Одновременно с этим не должно допускаться ущемление прав и свобод других людей, т.е. свобода и законопослушание действуют одновременно, взаимодополняя и взаимовостребуя друг друга. Иначе говоря, законы государства не должны ущемлять права человека и гражданина, но и законы должны соблюдаться всеми беспрекословно»⁴.

Одной из ценностей гражданского общества является то, что оно разрушает монополию на власть государственных деятелей, уравнивает государственную власть с властью частных лиц и независимых организаций. И это необходимо, так как «любая государственная система, ее аппарат и административные органы, каким бы демократическим стандартам они ни отвечали, все равно будут оставаться системой, стремящийся демонстрировать свою власть и оказывать давление.

Вот почему, как отмечает И.А.Каримов, установление со стороны общества и граждан контроля над государственными ведомствами, прежде всего над его административными органами, во всем мире признается как мера, направленная на предотвращение нарушения закона, злоупотреблений полномочиями и обязанностями, коррупции, а также против самоуправства и принятия волюнтаристских решений»⁵.

Далее он говорит: «Не будет сегодня никаким преувеличением сказать, что именно растущая **общественная активность населения**

³ См.: Мицкевич А.В. Становление основ нового конституционного строя в Российской Федерации. // Государство и право. М., 1992. № 8.

⁴ Каримов И.А. Узбекистан на пороге XXI века: угрозы безопасности, условия и гарантии прогресса. Ташкент, 1997. С. 166.

⁵ Каримов И.А. Процесс преобразований и обновления необратимы: Доклад на восьмой сессии Олий Мажлиса. // Народное слово, 2002 г. 5 апреля



ния, происходящие глубокие и качественные изменения в политическом и правовом сознании наших людей, являются важнейшим определяющим фактором достижений страны на современном этапе. Вместе с тем все это служит надежной и устойчивой базой для дальнейшего углубления политических и экономических реформ и либерализации судебно-правовой системы, повышения роли и активизации институтов гражданского общества»⁶

Сегодня в мире в очередной раз наблюдается всплеск популярности идей гражданского общества и правового государства, Узбекистан не стал здесь исключением. При знакомстве с современной юридической литературой выделяются две, разрабатываемые по отдельности концепции: *правового государства* и *гражданского общества*, хотя нельзя отрицать, что в каждой из них старательно прописана связь и сделаны ссылки одной на другую. Более того, появление двух самостоятельных концепций не случайно, оно фиксирует наметившийся и углубляющийся уже не один век разрыв в понимании сущности государства как властно организованного народа, и как множества людей, связанных общностью духовной судьбы, и живших в единство на основе духовной культуры и правосознания.

Для гражданского общества характерна высокая степень самоорганизации на основе экономических, социальный-политических и иных систем регуляций, но эффективность функционирования этого общества с учетом сложности, глубины, а в известной мере и противоречивости его развития не может быть вне государственно-правового воздействия. По мере развития цивилизации вместе с утверждением идей гуманизма и свободы наблюдается и зависимость человека от мощных, все возрастающих общественных сил — экономики, власти, идеологии⁷.

Социальный прогресс в истории — это и процесс гуманизации общественного бытия, утверждения личности, ее прав и сво-

бод как высшей, непреходящей ценности культуры. Закрепленные законом свобода, равенство, справедливость — это социальная реальность во всем ее многообразии, но здесь надлежит различать два аспекта — социальный и юридический, из которых первый раскрывает содержание, богатство и динамику социального развития общества, а второй — закрепление и обогащение правового статуса граждан. Как справедливо отмечается в юридической литературе, формальное равенство и формальная справедливость — наиболее общие требования права в приближении к идеалу совершенного гражданского общества⁸, хотя право должно стремиться к утверждению социального равенства и справедливости как максимы социальной организации общества.

Конечно, как верно подчеркнул Президент Узбекистана Ислам Каримов «... уровень правовой культуры — это не только правовая информированность людей, знание ими законов. В первую очередь, это — готовность соблюдать и выполнять законы, уважение к правосудию. Правовая культура — это отказ от использования противозаконных силовых методов разрешения конфликтов»⁹.

Правовая информированность есть необходимое условие нормальной деятельности всех членов общества, их активного участия в общественной жизни. Наше государство обеспечивает правовую информированность многими средствами.

Во-первых, само законодательство излагается в доступной форме.

Во-вторых, к услугам граждан создается широкая сеть юридических консультаций, существует система оповещения о новом законодательстве через средства массовой информации (газеты, радио, телевидение), издаются и направляются подписчикам официальные вестники законодательства.

В-третьих, в последнее десятилетие произошло существенное структурное улучшение всего массива правовой информации,

⁶ Каримов И.А. Обеспечить поступательное и устойчивое развитие страны — важнейшая наша задача. // *Правда Востока*. 6 декабря 2009 г.

⁷ См.: Алексеев С.С. *Теория права*. М., 1994. С. 54.

⁸ См.: *Общая теория права*. / Под ред. А.С. Пиголкина. М., 1996. С. 331-332.

⁹ Каримов И.А. *Основные принципы общественно-политического и экономического развития Узбекистана* // *Родина священна для каждого*. Ташкент, 1995. С. 184.



созданы автоматизированные системы накопления и поиска правовой информации

Однако даже столь развернутый, на первый взгляд, механизм оповещения не дает оснований полагать, будто правовая информированность граждан тем самым полностью и автоматически гарантируется.

Вряд ли сегодня можно отрицать определенное возрастание влияния личности и через ее активную деятельность в общественных институтах и организациях политического и правового характера, ее участие в решении как текущих, так и перспективных проблем общественного развития.

Процесс возрастания политико-правовой активности личности в политической и правовой жизни проявляется в формировании новых партий, политических организаций. В условиях гражданского общества роль партии не в малой степени зависит от того действительного политического и правового положения, которое присуще каждому ее члену.

Это, наконец, проявляется в политико-правовой активности общественных организаций, в осуществлении и реализации общественно значимых требований, волну-

ющих всех или большинство людей. Обстоятельства сложились так, что Узбекистану с первых дней независимости необходимо было решать острейшие проблемы, оставленные в наследство гипертрофированной, однобокой экономикой СССР, самостоятельно определять механизм и формы трансформации экономических отношений из административно-плановых в рыночные, искать оптимальные пути вхождения в систему мирохозяйственных связей, налаживания межгосударственных экономических отношений.

«Разумеется, мы отдаем себе отчет в том, что формирование гражданского общества — это непрерывный, долгий и сложный процесс, успех которого зависит от правильно выбранных ориентиров по осуществлению реформирования страны и общества, и в первую очередь от того, насколько прочно укрепляются в сознании людей демократические и либеральные ценности.

При этом важно, чтобы главный субъект реформ — человек на собственном жизненном опыте мог убедиться в необходимости и конкретной пользе осуществляемых в стране реформ и перемен»¹⁰.

¹⁰ Каримов И.А. Обеспечить поступательное и устойчивое развитие страны — важнейшая наша задача / Правда Востока. 6 декабря 2009 г.



ВСЕНАРОДНЫЙ РЕФЕРЕНДУМ КАК ВАЖНЕЙШИЙ ИНСТРУМЕНТ НЕПОСРЕДСТВЕННОГО УЧАСТИЯ НАРОДА В РЕШЕНИИ ВОПРОСОВ, ИМЕЮЩИХ ВАЖНОЕ ПОЛИТИЧЕСКОЕ ЗНАЧЕНИЕ ОБЩЕСТВА

БАГЛАНОВ Т.С.

*соискатель Казахского национального
университета им. аль-Фараби*

В Конституции РК 1995 г. закреплено, что «единственным источником государственной власти является народ, который осуществляет власть непосредственно через республиканский референдум и свободные выборы, а также делегирует осуществление своей власти государственным органам». Выскажем свою позицию относительно того, что путем выборов народ передает избранным свой суверенитет, как иногда пишется в научной литературе. Полагаем данное мнение не совсем верным.

Народ и суверенитет неотчуждаемы. Путем выборов передается лишь право на его реализацию в установленных конституцией пределах. Смысл разделения властей как раз заключается в том, чтобы не допустить сосредоточение всей власти в руках одного государственного органа, пусть даже и выборного. Выборы служат

барометром политической жизни. В процессе их проведения сталкиваются интересы различных политических сил, различные взгляды и платформы, выразителями которых являются партии и иные политические объединения. Результаты выборов дают объективную оценку степени их влияния, показывают настроение избирателей, тенденции политической жизни.

Важнейшим инструментом непосредственного участия народа в решении вопросов имеющих важное политическое значение общества, одним из атрибутов современной политической системы является всенародный *референдум*. В юридической науке Казахстана имеются специальные труды, в которых рассматриваются правовые аспекты проведения референдума. Отметим труды д.ю.н., доцента Д.М. Баймахановой. Так, данный



автор отмечает, что референдум как высшее проявление народной воли есть показатель зрелости демократии. Однако референдумы должны проводиться по важнейшим вопросам. Нельзя превращать референдумы в средство политического давления [1]. Соглашаясь с данным автором отметим, что референдумы как политический инструмент имеют большое юридическое значение.

Референдум – referendum – в переводе с латинского означает то, что «должно быть сообщено». Избиратели принимают на основе всеобщего, тайного, равного голосования окончательное решение по конституционным, законодательным или иным внутри- внешнеполитическим вопросам. Иначе говоря, референдум – это способ принятия законов и решений путем всенародного голосования, обладающих высшей юридической силой, не нуждающихся в каком-либо утверждении и обязательных для применения на всей территории Казахстана, а значит, и способ расширения демократии путем привлечения граждан к решению важных вопросов государственной жизни, поскольку народ, принимая правотворческое решение, непосредственно отправляет акт законодательной власти.

Наконец, референдум – это форма прямой демократии, выражающаяся в непосредственном волеизъявлении народа Казахстана путем всеобщего голосования по проектам Конституции, изменения и дополнений в нее, конституционных законов, законов республики, а также другим наиболее важным вопросам государственной и общественной жизни.

Референдум, являясь непосредственным выражением власти народа, наиболее четко выражает подлинную волю различных социальных слоев общества. И это наиболее значимо в условиях противоборства различных политических сил, в котором референдум оказывается в роли арбитра в их бескомпромиссном столкновении. Как инструмент обеспечения стабильности политической жизни, референдум занимает особое место в структуре политической системы общества.

В отличие от выборов референдум не является универсальным институтом. В ряде стран он вовсе не применяется, в других – используется в единичных случаях. Голосованием избирателей на референдуме принимается государственное или самоуправленческое решение и придается высшая юридическая сила не мандату какого-либо лица, а решению конкретного, как правило, судьбоносного вопроса. Оно принимается посредством утвердительного или отрицательного ответа голосующих на поставленный вопрос. Референдум как форма прямой демократии имеет преимущества перед парламентским способом решения тех или иных вопросов жизни общества: непосредственное волеизъявление народа, оперативность решения вопросов, четкое определение позиции граждан, подтверждение доверия народа определенному лицу или политической линии или отказ в этом. Только референдум предоставляет возможность всем гражданам путем голосования высказаться в отношении вопросов, вынесенных на обсуждение, принять решение с учетом интересов или целей не какой-то политической партии, а общества. Референдум совмещает интересы народа и правительства, поскольку данный институт непосредственной демократии позволяет понять, что сами граждане несут ответственности за то, что происходит в стране.

Между тем, референдуму, как форме народовластия, свойственны некоторые недостатки. В процессе голосования оказывается невозможной всесторонняя оценка законопроектов, вынесенных на референдум. Трудно просчитать до конца политические последствия принимаемых решений. Многое зависит от средств массовой информации, а их позиция не всегда надежна и предсказуема. Законодательный процесс в Парламенте обеспечивает и более качественные законопроекты в сравнении с теми, какие принимаются референдумом. Снижают его значимость и подделка подписей, неразберихи в формулировках, проблемы явки и кворума, недостаточная осведомленность голосу-



ющих, обман при подсчетах голосов и др.

Согласно Конституционному закону «О республиканском референдуме» от 2 ноября 1995 г. не могут быть предметом республиканского референдума вопросы:

– могущие повлечь нарушение конституционных прав и свобод человека и свобод человека и гражданина;

– изменения унитарности, территориальной, государственной целостности республики;

– административно-территориально-го устройства и границ Казахстана;

– правосудия, обороны, национальной безопасности и охраны общественного порядка;

– бюджетной и налоговой политики;

– амнистии и помилования;

– назначения и избрания на должность, освобождения на должность лиц, относящихся к ведению Президента, палат Парламента и Правительства Республики;

– выполнения обязательств, вытекающих из международных договоров республики.

Ограничение предмета референдума обусловлено объективными обстоятельствами: необходимостью по вопросам, включенным в ограничение, специальных знаний, более широкой информации (например, по бюджету, налогам), недостаточным уровнем политической и правовой культуры граждан, невозможностью однозначных ответов на вопросы, требующие дополнительного изучения.

Согласно Конституции республики (п.10 ст.49) право назначения республиканского референдума принадлежит Президенту Казахстана. В связи с этим право Президента назначать референдум не следует понимать как дискреционное полномочие главы государства. В противном случае декларативной оказалась бы статья 3 Конституции, в которой народ провозглашен единственным источником государственной власти.

В Республике субъектами инициативы назначения республиканского референдума являются Президент, Парламент, Правительство и народ. Выдвижение ини-

циативы от Парламента осуществляется на совместном заседании Палат или заседании Правительства с вынесением соответствующего постановления. Решение принимается большинством голосов от общего числа депутатов каждой из палат или членов Правительства. В Регламенте Парламента (п.66) это конкретизировано: вопрос о проявлении инициативы принимается не менее одной пятой частью от общего числа депутатов законодательного органа.

Среди субъектов, выступающих с инициативой о проведении референдума, наибольшую значимость представляет народ. Референдум – это право граждан через всенародное голосование осуществлять государственную власть. Народная инициатива проведения референдума имеет законодательное закрепление.

Выдвижение инициативы о проведении референдума от граждан обусловлено тремя условиями: а) их должно быть не менее 200 тыс. человек; б) они должны иметь активное избирательное право; в) в количественном отношении граждане должны в равной мере представлять все области, столицу республики и город республиканского значения.

При заявленной инициативе Президент принимает решение или о назначении референдума, или о необходимости внесения изменений и дополнений в Конституцию, или о принятии конституционного закона или иного решения по вопросам, предлагаемым в качестве предмета референдума, без его проведения, или об отклонении инициативы о назначении референдума.

Законом предусмотрены некоторые ограничения проведения референдума. Например, внесение предложений о назначении референдума по одним и тем же вопросам и их повторное рассмотрение Президентом допускаются не ранее, чем через два года после принятия предыдущего решения по указанным вопросам. Референдум не может быть назначен лицом, временно исполняющим обязанности Президента.

Согласно Конституции Республики



Казахстан 1993 г. запрещалось проведение референдума в ситуации чрезвычайного положения. В Конституции 1995 г. и конституционном законе от 6 апреля 1999 г. такое ограничение не установлено. Сложные периоды в жизни всегда благоприятны для политических сил, которые, воспользовавшись ими, через референдум могут добиться выгодного им политического решения.

В целом процедура проведения референдума, его основные этапы аналогичны подготовке и проведению выборов государственных органов. Значительную роль в организации республиканского референдума играют комиссии референдума, функции которых осуществляют Центральная, территориальные и участковые избирательные комиссии. На них возлагаются функции соответствующих видов комиссий референдума.

Референдум считается состоявшимся, если в голосовании приняло участие более половины граждан, имеющих право участвовать в референдуме. Решение по вопросу, вынесенному на референдум, принимается, если в процессе голосования за него проголосовало более половины граждан, принявших участие в голосовании.

С момента обретения независимости в Казахстане было проведено всего лишь два республиканского референдума: 29 апреля 1995 г. — о продлении полномочий Президента и 30 августа 1995 г. — по проекту новой Конституции республики. В отличие от выборов референдум проводится лишь в исключительных случаях и «не должен стать регулярным методом государственного управления», — считает академик С.З. Зиманов [2]. Тем не менее,

практика показывает, что правовые основы организации и проведения референдума в Казахстане требуют дальнейшего совершенствования. В, частности, для решения вопросов регионального уровня (социально-экономического характера), было бы целесообразным законодательно закрепить референдумом местного масштаба. Это соответствовало тенденциям демократизации политической системы и углублению реформ в области местного самоуправления.

С учетом современных реалий функционирования политической системы необходимо также пересмотреть перечень вопросов, не являющихся предметом референдума. Ограничение народного волеизъявления через республиканский референдум должно быть социально и политически оправдано. В конечном счете, зрелость политической системы определяется через возможность рядовых граждан влиять на принятие важных политических решений.

ЛИТЕРАТУРА

1. Баймаханова Д.М. Функции конституционно-правового сознания по обоснованию необходимости выдвижения на передний план и активизации деятельности государства, общества, личности по закреплению, обеспечению и защите прав человека. // Вестник. Научно-методический журнал. №4. Специальный выпуск, посвященный материалам международной научно-практической конференции «Политико-правовые и социально-экономические проблемы суверенного Кыргызстана». Ош, 2009. С. 17-20.
2. Зиманов С.З. Конституция и Парламент Республики Казахстан. Алматы, 1996. 352 с.



НЕКОТОРЫЕ ПРОБЛЕМЫ ОБЕСПЕЧЕНИЯ НАЦИОНАЛЬНОГО СУВЕРЕНИТЕТА РЕСПУБЛИКИ КАЗАХСТАН В ПЕРИОД ПРЕОДОЛЕНИЯ МИРОВОГО ЭКОНОМИЧЕСКОГО КРИЗИСА: ГОСУДАРСТВЕННО-ПРАВОВОЙ АСПЕКТ

БАГЛАНОВ Т.С.

*соискатель Казахского национального
университета им. аль-Фараби*

Национальный суверенитет в условиях многонационального Казахстана имеет свою специфику. Одной из актуальных проблем для Казахстана является сохранение межнационального согласия. Данное обстоятельство с юридической точки зрения раскрывает в своих трудах академик Г.С. Сапаргалиев. «Дело в том, — пишет ученый, — что в Казахстане имеется одна единственная нация — нация казахов, которая столетиями проживает на своей территории и здесь она сформировалась как нация. Нигде в мире больше нет казахской нации, хотя казахская диаспора имеется во многих странах и насчитывает несколько миллионов человек. Новая Конституция Республики Казахстан 1995 г. признала и закрепила этот исторический факт, указав, что «создается государственность на исконной казахской земле» (Преамбула). Из этого естественно вытекает, что казахская нация имеет право самоопределяться в государственной сфере, т.е. создавать свою национальную государственность. И при-

знание этого было провозглашено как в законе Республики Казахстан о государственной независимости, так и в Конституции Республики Казахстан 1993 г. Однако в Казахстане живут представители многих национальностей в количестве, превышающем половину населения страны. Несмотря на значительное количество, у них отсутствуют признаки нации. Например, в Казахстане живут в большом количестве русские, украинцы, узбеки, корейцы, уйгуры и т.д. У каждой этой этнической группы есть исконная родина, где живут соответствующие нации, но поскольку они являются гражданами Республики Казахстан, то они имеют право на самоопределение в государственной сфере» [1, с. 136].

Но «в то же время, — отмечает Г.С. Сапаргалиев, — в историко-нравственном отношении несправедливым и в политическом отношении недальновидным было бы забвение того, что ядром народного, следовательно, государственного суверенитета является суверенитет казахской нации,



которая не претендует на роль «титульной», привилегированной нации, но проявляет естественное желание жить в самостоятельном государстве, созданном на ее исконной земле» [1, с. 141].

В связи с этим, можно сказать, что суверенитет казахской нации, соединяясь с суверенитетом всего народа Казахстана, является непосредственным источником государственного суверенитета Республики Казахстан. Следовательно, национальный и народный суверенитеты находят свое выражение посредством государственного суверенитета.

Конституция РК закрепляет главные основы развития общества. Специфика многонациональности народа Казахстана находит свое юридическое выражение в деятельности Ассамблеи народа Казахстана. Отметим, что идея создания данного органа появилась в начале девяностых годов, на I форуме народов Казахстана. Еще в 1992 г. Президент Республики Казахстан Н.А. Назарбаев высказал идею о необходимости перевода этого форума на постоянную основу. Ассамблея народа Казахстана была создана на основании Указа Президента Республики Казахстан от 1 марта 1995 г. В 2008 г. был принят закон об Ассамблее народа Казахстана. За прошедшее время Ассамблея народа утвердилась как орган, способный взять на себя всю ответственность за будущее страны. В первые годы независимости республики в нашей стране происходили весьма сложные процессы, связанные с духовной жизнью общества, его социальным самочувствием, возрождением национального самосознания. Страна находилась в условиях экономического кризиса. Наиболее остро стоял национальный вопрос, определяющий специфику внутривнутриполитической ситуации в стране. Казахстану повезло избежать межэтнических распрей и конфликтов, гражданской войны и раскола общества, как это случилось в Украине, Грузии, Кыргызстане и Таджикистане. Причиной избежания конфликтов явился тот факт, что национальное согласие было определено главным приоритетом внутриполитических реформ.

Этническая политика Казахстана по своей направленности характеризуется как

демократическая, миротворческая, созидательная и прогрессивная. Ассамблея народа Казахстана, будучи одной из активных частей казахстанского общества, придает ему необходимую энергию и подвижность. Доступ гражданско-общественных инициатив, рождающихся в Ассамблее, на ее сессиях, в политической системе является одним из условий функционирования казахстанского общества. Благодаря поддержке Ассамблеи была обеспечена стабильность в обществе и задан мощный импульс масштабным реформам. Ассамблея народа Казахстана отразила процессы взаимопонимания людей разных национальностей и выступает как уникальный в своем роде институт достижения межнационального согласия [2, с. 5].

Национальный суверенитет тесно связан с обеспечением национальной безопасности. Отметим, что сегодня существенно возросли различные угрозы для суверенитета. К примеру, специалисты подчеркивают, что духовная и культурная деградация общества достигла низкого уровня и может быть отнесена к числу значительных общественно-политических угроз национальной безопасности. В условиях кризиса идентичности, наметившегося сразу после развала СССР, в общественном сознании стали наблюдаться такие негативные явления как потеря нравственных ориентиров, утрата веры в будущее, отчуждение от культурных и духовных ценностей и т.д. Все это в целом оказало деструктивное влияние на развитие общества. В современный период в Казахстане значительно искажаются нравственные ценности, подвергается негативному воздействию основной институт общества — семья, нарастают порочные и преступные проявления. Растет число самоубийств. Подобные примеры свидетельствуют об усилении духовного опустошения общества.

В правовой сфере, одной из основных преград является правовая нигилизм, «выражающийся в девальвации права и законности, игнорировании законов или в недооценке их регулирующей, социальной роли» [3, с. 48]. В этом плане правовой нигилизм, подчеркивает профессор А.С. Ибраева, является «антиподом правовой культуры и представляет собой направление общественно-политической мысли, отрицающей



социальную и личностную ценность права» [4, с. 48].

Правовой нигилизм, наблюдаемый в нашем обществе, имеет причины, уходящие своими корнями в глубину веков, и проявляется в различных формах: от равнодушного, скептического отношения к роли и значению права, граничащего с полным неверием в его возможности, до явно негативного отношения к нему. Одной из главных причин правового нигилизма, по нашему мнению, является недостаточно высокий уровень правовой культуры общества.

Следует согласиться, что правосознание казахстанского общества еще не освоило всех принципов и ценностей гражданского общества, включая и принципы взаимоотношений с государством. Поэтому власть и общество должны решительно бороться за реализацию государственной системы повышения правовой культуры и правосознания общества. Под такой системой мы понимаем систему создания условий, при которых повышается качество правовых решений, принимаемых на государственном уровне.

Как показывают социологические исследования, у казахстанцев недостаточно развито сознание своих прав на активное участие в демократических преобразованиях. Поэтому процесс искоренения в нашем обществе правового нигилизма и формирования взамен его высокой правовой культуры будет носить сложный и длительный характер [5].

Но многое можно сделать и нужно сделать сегодня, так как существование правового нигилизма в обществе представляет серьезную преграду для становления правового государства и развития демократических процессов в стране. Очень важным, если не исключительно важным для каждого гражданина является обеспечение его правовых, политических, экономических и иных свобод. Уровень защищенности интересов отдельно взятого человека во многом связан с его правовой защищенностью. В условиях не исполнения законов, установления двойных стандартов для той или иной социальной, этнической группы, засилья со стороны государственных органов, отсутствия перспектив для своего развития личность не может чувствовать себя в безопасности.

Общество, в котором не обеспечено пользование правами и не установлены правовые границы, предотвращающие несанкционированное вмешательство государства в сферу личной жизни и частных интересов гражданина, не имеет будущего, так как «...права, свободы и обязанности граждан, вместе взятые, их реальное осуществление, их защита и неуклонное выполнение составляют первый, базовый уровень демократии» [6, с. 116].

Сегодня мировое сообщество переживает огромные изменения. Начавшийся в 2007 году экономический кризис заставляет нас переоценивать прежние стереотипы правового сознания. Наблюдаются значительные перемены в международной политике, в структуре и содержании международных отношений. Мировое сообщество постепенно приходит к выводу, что наряду с противоречиями существуют и общность интересов. И это особенно важно, так как современный мир представляет собой сложную взаимосвязанную систему. Ни одно цивилизованное государство мира не может проводить свою национальную политику без учета интересов мирового сообщества.

Острота таких глобальных проблем, как угроза ядерной войны, экологические катастрофы, голод в беднейших странах мира, увеличение числа смертельных болезней, терроризм, экстремизм, торговля наркотиками и незаконный оборот оружия обусловили необходимость согласования интересов одного государства с региональными и общечеловеческими интересами. Практика показывает, что для противодействия новым угрозам на нынешнем этапе недостаточно только лишь запереть на замок государственные границы. Корни этих негативных явлений скрыты в экономической и социально-политической сферах, они имеют историческую подоплеку. Поэтому в борьбе с ними военная мощь и силовые методы могут оказаться недостаточно эффективными. Одновременно приходит отчетливое понимание того, что политика государства должна определяться, в первую очередь, приоритетом общечеловеческих ценностей, создания условий для защиты личности, общества и государства, их стабильного развития.



Исходя из вышеизложенного, необходимо отметить, что политика Республики Казахстан по сохранению национального суверенитета в современный период должна проводиться на основе приверженности принципу приоритета создания внутренних и внешних условий для самосохранения нации, ее стабильного и независимого развития, для защиты территориальной целостности страны, укрепления межнационального согласия и национального духа и идеологии.

Отметим позицию казахстанского ученого Д.К. Нурпеисова, который к таким условиям относит комплекс мер политического, экономического, оборонного и социально-культурного характера, нацеленный на своевременное выявление и нейтрализацию внешних и внутренних угроз национальной безопасности. Это проведение активного внешнеполитического курса, обеспечение благоприятных условий для политико-экономического и социального развития страны, региональной стабильности; противодействие политической, экономической, демографической и культурно-религиозной экспансии на территории страны со стороны других государств; проведение независимого и социально ориентируемого экономического курса; улучшение экологической обстановки в стране [7].

Также сюда отнесем проблемы обеспечения территориальной целостности и безопасности пограничного пространства страны; строительство механизма предупреждения возникновения и пресечения деятельности общественных объединений, преследующих антиконституционные цели; содействие урегулированию конфликтов, включая миротворческую деятельность; использование возможностей разведки и контрразведки в целях своевременного обнаружения угроз, подъем и поддержание на достаточном уровне военного потенциала государства. Особое значение имеет процесс сохранения традиций своего народа, развития духовности, гуманистических и нравственных идеалов в общественном со-

знании. Эксперты социологического опроса Центрально-азиатского агентства политических исследований отнесли сохранение духовных и культурных традиций в число важнейших общественных интересов в Республике Казахстан [8].

Поэтому главный и общественный, и личностный характер представляется в возрождении духовности, строительстве новой культуры (в условиях разрушения старой) на базе традиционных ценностей казахского и других народов, населяющих современный Казахстан.

ЛИТЕРАТУРА

1. Сапарғалиев Г.С. Конституционное право Республики Казахстан. Алматы: Жеті Жарғы, 1998. 336 с.
2. 10 лет Ассамблеи народов Казахстана. Астана: Елорда. 2005. 236 с.
3. Сартаев С.С., Ибраева А.С. Правовая культура — составная часть общецивильной культуры человечества // Вестник КазГУ. 1997. № 3. С. 79-84.
4. Ибраева А.С. Правовая культура: проблемы теории и практики. Алматы, 2002. С. 123-126.
5. Брусиловская Е. Кто есть кто: Спроси об этом у народа // Аргументы и факты — Казахстан. 2000. №5.
6. Сартаев С.С., Назаркулова Л.Т. Становление Конституции Республики Казахстан. Алматы: Kitap, 2002. 408 с.
7. Нурпеисов Д.К. О некоторых вопросах обеспечения национальной безопасности Казахстана // Предупреждение преступности: юридический журнал. 2007. № 1 (17). С. 36-39.
8. Коррупция в Казахстане: меры по ее предупреждению и международный опыт. Алматы: Общественный фонд политико-правовых исследований «Интерлигал» в Казахстане, 1999. 32 с.



ИЗБИРАТЕЛЬНОЕ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВО РЕСПУБЛИКИ УЗБЕКИСТАН: ЭВОЛЮЦИЯ И ПРАКТИКА ЕГО РЕАЛИЗАЦИИ

МУХАМЕДЖАНОВ О.

*заведующий кафедрой международного
и сравнительного права Ташкентского
государственного института, доктор
юридических наук, профессор (Узбекистан)*

Собретением независимости в Республике Узбекистан началось коренное реформирование политической системы, одним из важнейших направлений которой явилось формирование демократического избирательного права. С развитием независимой государственности в Узбекистане шло постоянное обновление и реформирование избирательной системы, которая на сегодняшний день включает целый комплекс законодательных актов. Известно, что критерии и стандарты проведения демократических, свободных, справедливых выборов отражены в документах ООН, ОБСЕ и других международных организаций.

В Узбекистане создана система избирательного законодательства, которая состоит из Конституции Республики Узбекистан, законов о выборах, а также целого ряда других законов. Конституция Республики Узбекистан-ядро, основа системы избирательного законодательства, ее отдельная глава посвящена избирательной системе. Не существует единой процедуры выборов, подходящей для всех государств и граждан. В условиях государственного суверенитета право на управ-

ление должно быть основано на волеизъявлении народа, выраженном в периодических и действительных выборах и проявляющемся в следующих факторах:

1. Всеобщее и равное избирательное право.

2. Право принимать участие в управлении страной, прямо или через свободно выбранных представителей.

3. Право на равный доступ к государственной службе в своей стране.

4. Тайное голосование или аналогичная свободная процедура голосования, гарантирующая свободное выражение воли избирателей.

5. Право на свободу мирных собраний.

6. Право на свободу ассоциаций.

7. Право на свободу слова и выражения мнения, включая право на свободу искать, получать и распространять информацию и идеи любого рода устно, письменно или в печатной форме, через произведения искусства или другие средства.

8. Право граждан страны менять форму правления посредством конституционных процедур.



Эта международная концепция свободных выборов в основном нашла свое отражение в избирательном законодательстве Республики Узбекистан, которое состоит из Конституции Республики Узбекистан (ст.117), Законов “О выборах Президента Республики Узбекистан” от 18 ноября 1991 г. с изменениями и дополнениями от 26 декабря 1997 г., 19 августа 1999 г., 26 мая 2000 г. и от 3 декабря 2004 г., “О референдуме Республики Узбекистан” от 18 ноября 1991 г., с изменениями от 30 августа 2001 г., 3 декабря 2004 г., “О выборах в Олий Мажлис Республики Узбекистан” от 28 декабря 1993 г., с изменениями и дополнениями от 26 декабря 1997 г., 19 августа 1999 г., 27 августа 2004 г., 3 декабря 2004 г. и от 25 декабря 2009 г., “О выборах в областные, районные и городские Советы народных депутатов” от 5 мая 1994 г. с изменениями и дополнениями от 26 декабря 1997 г., 25 декабря 1998 г., 19 августа 1999 г., 26 мая 2000 г., 29 августа 2003 г. 27 августа 2004 г., 3 декабря 2004 г. и от 25 декабря 2009 г., “О гарантиях избирательных прав граждан ” от 5 мая 1994 г. с изменениями от 3 декабря 2004 г., “О Центральной избирательной комиссии Республики Узбекистан” от 30 апреля 1998 г. с изменениями от 25 декабря 1998 г., 19 августа 1999 г., 26 мая 2000 г. и 27 августа 2004 г¹. Данное законодательство регулирует избирательное право непосредственно граждан, права лиц, выдвинутых кандидатами на должность Президента, депутатов в Олий Мажлис, в местные органы власти, порядок выдвижения кандидатов партиями и вопросы организации выборов и т.д.

Совершенствование избирательного законодательства, как показывает практика проведения выборов в Узбекистане, составляло важную часть проводимого в Республике курса на осуществление демократических реформ, формирование гражданского общества, укоренение принципов демократии в политической жизни общества. Следует отметить, что на развитие законодательства Республики Узбекистан о выборах оказали влияние демократизация политической системы, становление многопартийности,

развитие рыночных отношений в экономике, свободное развитие средств массовой информации, формирование гражданского общества.

Формирование выборных органов государства в Узбекистане имеет свои особенности. Совершенствование избирательной системы осуществляется последовательно, с учетом реальных исторических условий, в которых находится страна, а также уровня развития политической системы, ее ключевых элементов, общественно-политической активности населения. Каждый новый этап начинается только после решения задач предшествующего этапа и создания соответствующих предпосылок для последующих демократических преобразований. С момента обретения независимости и по сегодняшний день Узбекистан проводил последовательную и глубоко продуманную реформу избирательного законодательства. В развитии избирательного законодательства можно выделить три основных этапа.

Первый этап – от принятия Конституции (декабрь 1992 г.) до практического формирования на многопартийной основе первого национального парламента Узбекистана – Олий Мажлиса (декабрь 1994 г. – январь 1995 г.). *Вторым этапом* развития избирательного законодательства стал период с 1995 г. по 2000 г., когда, в соответствии с первым практическим опытом парламентских выборов, были предприняты конкретные шаги по укреплению демократических основ избирательной системы и внесению соответствующих изменений в законы о выборах. Основное содержание *третьего этапа* непосредственно связано с переходом к двухпалатной системе организации парламента Республики Узбекистан.

В ходе преобразований в обществе был сделан важный шаг в развитии многопартийности в Республике: политические партии становятся одним из основных субъектов избирательного процесса и вместе с тем избиратели получали возможность оценивать не только политические позиции кан-

¹ См.: *Ведомости Верховного Совета Республики Узбекистан, 1992. №1. Ст.34; Ведомости Олий Мажлиса Республики Узбекистан, 2001. №9-10. Ст.176., Ведомости Олий Мажлиса Республики Узбекистан, 2003. №9-10. Ст.132., Ведомости Олий Мажлиса Республики Узбекистан, 2003. №9-10. Ст.134, Ведомости Верховного Совета Республики Узбекистан, 1994. №5. Ст.127; Ведомости Олий Мажлиса Республики Узбекистан. 1998. №5-6. Ст.95 и т.д.*



дидатов, но и деловые и моральные качества каждого кандидата.

В современном демократическом государстве партии играют очень важную роль в осуществлении народовластия и являются основой современной демократии — их необходимость в современном государстве признается, по сути, всеми: еще никому не удалось создать демократическую систему, способную обойтись вовсе без партий. Вместе с тем развитие многопартийной системы, усиление роли политических партий в государственной и общественной жизни порождает и серьезные проблемы для функционирования общей системы демократии. С учетом современных демократических реалий очень важно добиться, чтобы парламентская деятельность представляла собой эффективно функционирующую систему. Партии, как показывает практика, доминируют в парламенте современного демократического государства. Тем не менее, партии во многом выполняют сегодня роль двигателя, который приводит в действие государственно-политический механизм — без партий политическая жизнь современного общества не может быть полнокровной; особо возросла роль партий в избирательном процессе и деятельности парламентов.

В условиях перехода Узбекистана к многопартийной системе в значительной степени возросла роль партии в политической жизни общества. На сегодняшний день в нашей Республике действуют четыре политических партий — Народно-демократическая партия Узбекистана, Социал-демократическая партия «Адолат», Демократическая партия «Миллий тикланиш»², Либерально-демократическая партия Узбекистана. Процесс их становления и развития происходит в соответствии с конституционной нормой о развитии общественной жизни на основе политического плюрализма.

В этих условиях особую значимость приобретает введение деятельности партий в рамках правового развития. Важным шагом в этом направлении служит Конституцион-

ный закон «Об усилении роли политических партий в обновлении и дальнейшей демократизации государственного управления и модернизации страны»³.

В целях повышения роли политических партий в формировании представительных органов государственной власти, Олий Мажлисом 30 апреля 2004 г. был принят Закон «О финансировании политических партий»⁴, в том числе предусматривающий государственное финансирование участия политических партий в выборах в Законодательную палату и другие представительные органы государственной власти.

В качестве самостоятельного института гражданского общества партии призваны играть весомую роль в организации и осуществлении государственной власти. Мировой опыт развития представительной системы свидетельствует о том, что деятельность парламента невозможна вне участия в ней партий, поскольку именно они представляют и выражают интересы и волю народа. Участвуя в формировании парламента, этого высшего органа государственной власти, партии создают свои объединения — группы и фракции, предметом решения которых становятся законопроекты, сложнейшие социальные проблемы. Обсуждая вопросы, касающиеся общества и государства, партии оказывают влияние на процесс принятия соответствующих решений. В результате за последние годы отмечен значительный рост роли и влияния выборов, а также политических партий на качество и эффективность решений, принимаемых представительными органами — парламентом, областными, районными и городскими кенгашами. В Олий Мажлисе все более активизируется деятельность фракций политических партий. Расширяется межфракционная борьба, что сказывается на повышении авторитета политических партий и на качестве принимаемых законодательных актов.

Сложные проблемы порождают острые споры, разногласия, встречают противодействие со стороны фракционных объединений. Непростой процесс принятия

² На Курултае, состоявшемся 20 июня 2008 г. произошло объединение двух партий: Национально-демократической партии «Фидокорлар» и Демократической партии «Миллий тикланиш».

³ См.: *Собрание законодательства Республики Узбекистан. 2007 г. №4. Ст. 161.*

⁴ *Ведомости Олий Мажлиса Республики Узбекистан, 2004. №5. Ст. 86.*



законов, оказывающих влияние на ход развития общества, решения, принимаемые о социально-значимых проблемах, нуждается в правовом воздействии, введении их в русло объективных, справедливых решений. Вполне понятно, что партии и их фракции должны находиться на достойном уровне, отвечать высоким требованиям, предъявляемым обществом к своим представителям в Олий Мажлисе. Они обязаны быть опорой и защитой в деле отстаивания интересов граждан, общества в целом. Сейчас, когда соотношение общества и государства развивается на началах взаимного сотрудничества, особое значение приобретает реализация известного девиза «От сильного государства к сильному обществу», развиваемого в трудах Президента страны.

Избирательное законодательство Узбекистана, как показал ход последующих избирательных кампаний, обеспечивало общепризнанные принципы избирательной системы — всеобщее, равное и прямое избирательное право, гарантировало проведение демократических, открытых, честных и справедливых выборов.

О демократичности и организованности избирательного процесса свидетельствует то, что на выборах в парламент страны в 1994 г. на 250 депутатских мест претендовало 634 кандидата от двух политических партий и от местных представительных органов власти. Кроме того, вновь образованным политическим партиям, не участвовавшим в избирательном процессе, в последующем была дана возможность образовывать свои фракции в парламенте. Динамику роста участия политических партий на выборах в парламент Республики Узбекистан можно проиллюстрировать следующими данными. Если на выборах в Олий Мажлис Республики Узбекистан принимали участие только две партии: Народно-демократическая партия Узбекистана, «Ватан тараккиёти», которые соответственно получили 69 и 14 депутатских мест в однопалатном парламенте, то на выборах 1999 г. количество партий достигло пяти: Народно-демократическая партия Узбекистана получила 49 мест, «Ватан тараккиёти» — 20, Национально-демо-

кратическая партия «Фидокорлар» — 34, Социал-демократическая партия «Адолат» — 11, Демократическая партия «Миллий тикланиш» — 10 мест, а в 2004 году на выборах в Законодательную палату (Нижняя палата парламента) Либерально-демократическая партия Узбекистана завоевала 41 место, Народно-демократическая партия Узбекистана получила 28, Национально-демократическая партия «Фидокорлар» — 18, Демократическая партия «Миллий тикланиш» — 11 мест, Социал-демократическая партия «Адолат» — 10⁵.

Олий Мажлисом Республики Узбекистан первого созыва принимались меры по созданию необходимой правовой основы для обеспечения самого главного принципа демократии — права выбора, свободного волеизъявления граждан. В соответствии с Законом «О Центральной избирательной комиссии Республики Узбекистан» был образован независимый орган, призванный осуществлять реализацию демократических принципов избирательной системы. Законодательно урегулирован правовой статус избирательных комиссий, что выражалось в определении места Центральной избирательной комиссии в системе государственных органов, порядка ее формирования и полномочия. Центральная избирательная комиссия теперь организует не только выборы в парламент, но и выборы Президента, а также на нее было возложено проведение референдума. Центральной избирательной комиссии представлено право принятия постановлений, обязательных к исполнению государственными органами, общественными объединениями, предприятиями, учреждениями и организациями. В основу образования Центральной избирательной комиссии была положена выборность. Члены Центральной избирательной комиссии утверждаются Олий Мажлисом по рекомендации Жокаргы Кенеса Республики Каракалпастан, областных и Ташкентского городского Советов народных депутатов.

Формирование в стране условий для усиления демократических начал в государственном устройстве и продвижения на пути формирования правового государства, необходимость

⁵ По материалам «Вестник Центральной избирательной Комиссии Республики Узбекистан»



усиления роли партий в социально-экономических и политико-правовых реформах, дальнейшем совершенствовании законотворческого процесса поставили на повестку дня вопрос о необходимости перехода законодательного органа на двухпалатную систему.

Проведенный в январе 2002 г. всенародный референдум принял решение об избрании в следующем созыве профессионального двухпалатного парламента страны. Принятие парламентом Конституционного закона Республики Узбекистан «Об итогах референдума и основных принципах организации государственной власти»⁶ позволило перейти к новой форме парламентаризма двухпалатному законодательному органу, явилось определяющим фактором в обеспечении более демократического, существенно сбалансированного перераспределения властных полномочий между тремя ветвями власти. Часть полномочий Президента была передана верхней палате парламента – Сенату и правительству. Данный Закон стал правовой основой, позволившей успешно реализовать преобразования в парламентарской сфере. Было предусмотрено формирование профессиональной, работающей на постоянной основе нижней – Законодательной палаты, расширение ее полномочий и прав.

В Конституционных законах «О Сенате Олий Мажлиса Республики Узбекистан» и «О Законодательной палате Олий Мажлиса Республики Узбекистан»⁷ были определены порядок формирования палат парламента, их структура и полномочия, механизм образования комитетов и комиссий, регламентированы порядок прохождения законопроектов, согласительные процедуры, вопросы взаимодействия палат, их взаимоотношения с органами других ветвей государственной власти. Также были установлены процедуры функционирования партийных фракций в Законодательной палате Олий Мажлиса, их права и обязанности.

Принятые на основе решений референдума законы привели к необходимости разработки новой редакции Закона «О выборах в Олий Мажлис Республики Узбекистан». В нем установлен порядок выдвижения канди-

датов в депутаты Законодательной палаты, их регистрации, проведения предвыборной агитации, голосования и определения результатов выборов, проведения повторного голосования и повторных выборов, регистрации депутатов Законодательной палаты, опубликования итогов выборов и ряд других норм.

В законе также определен порядок формирования Сената Олий Мажлиса Республики Узбекистан. Введена 30-процентная квота при выдвижении женщин кандидатами в депутаты от политических партий. Закреплено также положение о том, что кандидаты в депутаты Законодательной палаты могут выдвигаться инициативными группами избирателей. Практика выдвижения кандидатов в депутаты от исполнительных органов государственной власти была упразднена.

Внедрение двухпалатной системы означало придание вновь созданной нижней палате – Законодательной – функции непосредственной работы над законами, а верхней, принципиально новой палате – Сенату – тщательного изучения проектов законов, определения степени их применимости для регионов, соблюдение баланса интересов.

С учетом осуществления Законодательной палатой своей деятельности на постоянной профессиональной основе, существенно повысилось качество законотворческой работы, внедряется в практику обсуждение законопроектов в первом, втором и третьем чтениях, обязательное оглашение позиций фракций политических партий. В избирательном законодательстве Узбекистана всем партиям и кандидатам гарантируются равные правовые условия в ходе проведения избирательной кампании, в освещении в средствах массовой информации, в том числе в государственных СМИ, государственном финансировании избирательной кампании. Таким образом, в Узбекистане создана демократическая и достаточно эффективная избирательная система. Следует отметить, что она основана на нормах международного права, прав человека и международных избирательных принципах и обеспечивает стабильность и преемственность всех ветвей государственной власти, их эффективное

⁶ Ведомости Олий Мажлиса Республики Узбекистан. 2002. №4-5. Ст.60.

⁷ Ведомости Олий Мажлиса Республики Узбекистан. 2002. № 12. Ст.213; Ст.215.



функционирование и конструктивное взаимодействие.

Процесс демократизации, происходящий в сфере избирательной системы нашел отражение в Законе Республики Узбекистан «О внесении изменений и дополнений в некоторые законодательные акты Республики Узбекистан в связи с совершенствованием законодательства о выборах»⁸. Данный закон внес важные изменения и дополнения, направленные на дальнейшее совершенствование и демократизацию законодательства, касающегося избирательной системы.

Целью этого закона является повышение роли и влияния политических партий, дальнейшая либерализация и демократизация избирательной системы и законодательства. А также предоставление возможности Экологическому движению Узбекистана для реализации прав граждан Узбекистана на благоприятную окружающую среду и охрану здоровья, рациональное использование природных ресурсов и обеспечение экологической безопасности.

Учитывая реальные процессы, происходящие в общественно-политической активности партий, институтов гражданского общества и демократическом обновлении страны количество депутатских мест в Законодательной палате увеличено со 120 до 150, упразднен институт выдвижения кандидатов в депутаты от инициативных групп избирателей. Тем самым, правом выдвижения кандидатов в депутаты Законодательной палаты в настоящее время обладают исключительно политические партии.

Так, в целях расширения представительства политических партий в нижней палате парламента часть 1 статьи 77 Конституции Республики Узбекистан дана в новой редакции, согласно которой количество депутатских мест в Законодательной палате увеличено со 120 до 150. При этом 135 депутатов избираются по территориальным избирательным округам на многопартийной основе, а 15 — от Экологического движения Узбекистана.

Исходя из огромной важности вопросов охраны окружающей среды, борьбы за улучшение экологической обстановки, здоровья

людей, то есть проблем, в решении которых заинтересованы все слои общества, независимо от их политической ориентации, а также административно-территориального деления мест в соответствии с новым законом предоставляются депутатам, избранным от Экологического движения Узбекистана. Законом «О внесении изменений и дополнений в некоторые законодательные акты Республики Узбекистан в связи с совершенствованием законодательства о выборах» установлено, что депутаты от Экологического движения в Законодательной палате избираются путем тайного голосования на Республиканской конференции Экологического движения. Определение сроков и порядка проведения их выборов, осуществление регистрации избранных депутатов возложено на Центральную избирательную комиссию. Подготовка и проведение выборов осуществляются открыто и гласно. Лица, избранные депутатами от Экологического движения Узбекистана, приобретают статус депутата Законодательной палаты с момента их регистрации Центральной избирательной комиссией. Депутатам от Экологического движения предоставляется право образования депутатской группы в Законодательной палате, создания и участия в создании блоков для образования парламентского большинства. Отзыв указанных депутатов осуществляется решением конференции Экологического движения в соответствии с Законом «Об отзыве депутата местного Кенгаша народных депутатов, депутата Законодательной палаты и члена Сената Олий Мажлиса Республики Узбекистан».

Изменения, вносимые в Закон «О выборах в Олий Мажлис Республики Узбекистан», предусматривают расширение возможности участия политических партий в выборах в Законодательную палату путем снижения требований о сборе подписей избирателей. Теперь они смогут выдвигать кандидатов в депутаты Законодательной палаты, собрав не менее 40 тысяч подписей избирателей, поддерживающих их участие в выборах, а не 50 тысяч как было определено в статье 20 вышеназванного правового акта.

Ранее в Законе «О выборах в Олий Маж-

⁸ *Ведомости палат Олий Мажлиса Республики Узбекистан. 2008. №12. Ст.637.*



лис Республики Узбекистан» определялось, что регистрации кандидатами в депутаты не подлежат граждане, имеющие судимость за содеянные преступления. Внесенные в него изменения снимают данное ограничение, распространяя его только на граждан, совершивших тяжкие и особо тяжкие преступления.

В целях дальнейшей либерализации и демократизации избирательной системы в этот закон введена отдельная статья 17¹ «Уполномоченный представитель политической партии», которая устанавливает, что политическая партия, выдвинувшая кандидатов в депутаты, вправе назначить уполномоченного представителя из числа своих членов для участия в подсчете голосов на избирательных участках в порядке, определяемом Центральной избирательной комиссией.

В соответствии с изменениями в избирательном законодательстве уполномоченные представители политических партий могут принимать участие в процессе проверки Центральной избирательной комиссией правильности составления подписных листов. Эта норма позволит обеспечить еще большую объективность при их проверке, создать дополнительные гарантии прозрачности выборов, реализации прав политических партий в ходе их проведения. Также регламентируется, что результаты подсчета голосов рассматриваются на заседании участковой избирательной комиссии и заносятся в протокол, который подписывается председателем, заместителем председателя, секретарем, другими членами избирательной комиссии. После этого протокол оглашается председателем или заместителем председателя участковой избирательной комиссии и копия данного протокола вывешивается в помещении участковой избирательной комиссии для всеобщего ознакомления на срок не менее, чем 48 часов.

Изменения в этом законе коснулись и положения о том, что «собрание избирателей организуется участковыми избирательными комиссиями». Оно заменено новой нормой, где указывается, что «собрание избирателей проводится политическими партиями самостоятельно. Место и время проведения собраний избирателей, как правило, согла-

суются с участковыми избирательными комиссиями».

Аналогичные изменения внесены также в Закон «О выборах в областные, районные и городские Кенгаши народных депутатов».

Кроме того, в законы «О выборах в Олий Мажлис Республики Узбекистан» и «О выборах в областные, районные и городские Кенгаши народных депутатов» внесены изменения, согласно которым лица, подавшие жалобу, имеют право непосредственно участвовать при ее рассмотрении. Вышеуказанные нововведения позволят обеспечить прозрачность и открытость выборов, а также усилят общественный контроль со стороны политических партий за деятельностью участковых избирательных комиссий.

В целях создания больших возможностей для активного участия политических партий в выборах внесено изменение по сокращению срока, не позднее которого партия, намеревающаяся участвовать в выборах, должна быть зарегистрирована Министерством юстиции Республики Узбекистан с шести до четырех месяцев.

Для более активного проведения кандидатами в депутаты от политических партий предвыборной кампании законом установлено увеличение числа доверенных лиц кандидатов в депутаты Законодательной палаты Олий Мажлиса Республики Узбекистан с пяти до десяти человек.

Согласно изменениям, внесенным в законодательные акты «О выборах Президента Республики Узбекистан», «О выборах в Олий Мажлис Республики Узбекистан», «О политических партиях», «О Центральной избирательной комиссии Республики Узбекистан», «О Законодательной палате Олий Мажлиса Республики Узбекистан», «О Регламенте Законодательной палаты Олий Мажлиса Республики Узбекистан» и другие, упразднен институт участия инициативных групп избирателей в выборах, в том числе выдвижение инициативными группами кандидатов в Президенты Республики Узбекистан, депутаты Законодательной палаты, а также в депутаты представительных органов власти на местах.

Закон Республики Узбекистан «О внесе-



нии изменений и дополнений в некоторые законодательные акты Республики Узбекистан в связи с совершенствованием законодательства о выборах» создает благоприятные условия для реализации политики поэтапной демократизации общественной жизни и государственного строительства. Он позволит обеспечить дальнейшую либерализацию и демократизацию избирательного законодательства Узбекистана, создаст необходимые условия для активного участия политических партий и Экологического движения Узбекистана в решении актуальных вопросов общественно-политического, социально-экономического и экологического развития страны.

Все эти изменения направлены на дальнейшее расширение прав граждан, либерализацию законодательства о выборах, укрепление в стране демократии.

В декабре 2009 г. заканчиваются конституционные сроки полномочий Олий Мажлиса Республики Узбекистан, Жокаргы Кенеса Республики Каракалпакстан, а также областных, районных и городских Кенгашей народных депутатов. 18 сентября было опубликовано Постановление Центральной избирательной комиссии Республики Узбекистан «Об

объявлении начала избирательной кампании по выборам в Законодательную палату Олий Мажлиса Республики Узбекистан, областные, районные и городские Кенгаши народных депутатов»⁹. Избирательная кампания стартовала 22 сентября 2009 г.

В заключение можно констатировать, что в законодательство Республики Узбекистан включены такие стандарты демократических выборов как право гражданина избирать и быть избранным, свобода выборов на основе всеобщего, равного и прямого избирательного права при тайном голосовании, открытый и гласный характер выборов, осуществления судебной и иной защиты избирательных прав и свобод человека и гражданина, общественное и международное наблюдение за выборами, гарантии реализации избирательных прав и свобод участников избирательного процесса. Являясь членом мирового сообщества, наша Республика постоянно работает над совершенствованием избирательного законодательства, этот процесс носит непрерывный характер, а каждая проводимая избирательная кампания вносит свой вклад в его дальнейшее развитие.

⁹ См.: Народное слово. 18 сентября 2009 г. №184.



КОНСТИТУЦИОННОЕ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВО КЫРГЫЗСКОЙ РЕСПУБЛИКИ КАК ЮРИДИЧЕСКАЯ ОСНОВА ЗАКРЕПЛЕНИЯ СИСТЕМЫ ПРАВЛЕНИЯ

КОЛЬСАРИЕВА Н.Ш.

*старший преподаватель кафедры
Теории и истории государства и
права Ошского государственного
университета (Кыргызстан)*

Конституция, как известно – это политико-правовой документ, определяющий основы общественно-политического строя, формы правления, государственного устройства, закрепляющий права и свободы человека и гражданина, правовой статус государственных органов и общественных объединений. Конституция, таким образом, определяет форму правления: структуру высших органов государственной власти, порядок их образования и распределение компетенции между ними.

После принятия новой Конституции СССР 5 декабря 1936 г., которой Кыргызская АССР была преобразована в Кыргызскую ССР, 23 марта 1937 г. Чрезвычайный V съезд Советов Кыргызской ССР принимает Конституцию (Основной Закон) Кыргызской ССР¹. В соответствии со статьей 20 этого Основного Закона высшим органом государственной власти Кыргызской ССР

являлся Верховный Совет Кыргызской ССР, который к тому же являлся единственным законодательным органом Кыргызской ССР.

Верховный Совет Кыргызской ССР образовывал Правительство Кыргызской ССР – Совет народных комиссаров Кыргызской ССР, который являлся высшим исполнительным и распорядительным органом государственной власти Кыргызской ССР. Совет народных комиссаров Кыргызской ССР был ответственен перед Верховным Советом Кыргызской ССР и подотчетен ему, а в период между сессиями Верховного Совета Кыргызской ССР – перед Президиумом Верховного Совета Кыргызской ССР, которому был подотчетен.

В соответствии со статьей 77 вышеназванной Конституции правосудие в Кыргызской ССР осуществлялось Верховным судом Кыргызской ССР, специальными су-

¹ Конституция (Основной Закон) Кыргызской Советской Социалистической Республики от 23 марта 1937 г. ЦГА Кыргызской Республики: ф.22, оп.1, г.1, л.1.



дами СССР, создаваемыми по постановлению Верховного Совета СССР, народными судами. Верховный суд Киргизской ССР избирался Верховным Советом Киргизской ССР сроком на пять лет.

Вслед за Конституцией СССР, принятой 7 октября 1977 г., 20 апреля 1978 г. была принята новая Конституция Киргизской ССР². Советы народных депутатов – Верховный Совет Киргизской ССР, областные, районные, городские, районные в городах, поселковые и сельские Советы народных депутатов – составляли единую систему органов государственной власти.

Высшим органом государственной власти Киргизской ССР являлся Верховный Совет Киргизской ССР, он был правомочен решать все вопросы, отнесенные Конституцией СССР и Конституцией Киргизской ССР к ведению Киргизской ССР. Законы принимались Верховным Советом или народным голосованием (референдумом), проводимым по решению Верховного Совета Киргизской ССР.

Совет Министров – Правительство Киргизской ССР – являлось высшим исполнительным и распорядительным органом государственной власти Киргизской ССР. Совет Министров образовывался Верховным Советом Киргизской ССР в составе председателя Совета Министров, первого заместителя и заместителей председателя Совета Министров, министров, председателей государственных комитетов. Совет Министров слагал свои полномочия перед вновь избранным Верховным Советом на его первой сессии. Совет Министров был ответственен перед Верховным Советом и ему подотчетен, а в период между сессиями Верховного Совета – перед Президиумом Верховного Совета, которому был подотчетен. Совет Министров регулярно отчитывался о своей работе перед Верховным Советом.

Согласно статье 150 Конституции Киргизской ССР от 20 апреля 1978 г., правосудие в Киргизской ССР осуществлялось только судом. Судами Киргизской ССР являлись:

Верховный суд, областные суды, районные (городские) народные суды. Все суды в Киргизской ССР образовывались на началах выборности судей и народных заседателей. Народные судьи районных (городских) народных судов избирались гражданами района (города) на основе всеобщего, равного и прямого избирательного права при тайном голосовании сроком на пять лет. Народные заседатели районных (городских) народных судов избирались на собраниях граждан по месту их работы или жительства открытым голосованием сроком на два с половиной года. Вышестоящие суды избирались соответствующими Советами народных депутатов сроком на пять лет. Судьи и народные заседатели были ответственны перед избирателями или избравшими их органами, отчитывались перед ними и могли быть ими отозваны в установленном законом порядке.

Рассмотрение гражданских и уголовных дел во всех судах осуществлялось коллегиально; в суде первой инстанции – с участием народных заседателей, которые при осуществлении правосудия пользовались всеми правами судьи.

В середине 1980 г. началась так называемая перестройка – период политических, экономических реформ. Постепенно начали углубляться процессы распада СССР на независимые государства. В этих условиях в прежних республиках Советского Союза государственная власть подверглась реорганизации.

Начало реформирования государственной власти в Кыргызстане было положено 24 октября 1990 г. принятием Закона «Об учреждении поста Президента Киргизской ССР и внесении изменений и дополнений в Конституцию (Основной Закон) Киргизской ССР»³. Учреждение поста Президента повлекло за собой уменьшение полномочий Верховного Совета, так как определенная часть полномочий Верховного Совета, а точнее полномочия Президиума Верховного Совета, перешли к Президенту. Принятие данного закона и наделение определенными

² Конституция Киргизской Советской Социалистической Республики от 20 апреля 1978 г. // *Ведомости Верховного Совета Киргизской ССР. 1978. №8. С.50.*

³ Закон «Об учреждении поста Президента Киргизской ССР и внесении изменений и дополнений в Конституцию (Основной Закон) Киргизской ССР» 24.10.1990 // *Ведомости Верховного Совета Киргизской ССР. 1990. № 8.*



ми полномочиями Президента Кыргызской ССР положило начало реформированию всей системы государственной власти в Кыргызской ССР.

14 декабря 1990 г. был принят Закон «О реорганизации системы органов государственной власти и управления в Кыргызской ССР и внесении изменений и дополнений в Конституцию (Основной Закон) Кыргызской ССР»⁴. Согласно этому закону, в систему органов государственной власти и управления были внесены следующие изменения: 1) глава государства – Президент Кыргызской ССР – являлся главой высшей исполнительной и распорядительной власти в стране; 2) был учрежден пост вице-президента Кыргызской ССР; 3) Совет Министров был преобразован в Кабинет министров – Правительство Кыргызской ССР; 4) были упразднены Президиум Совета Министров, должности председателя Совета Министров, первых заместителей и заместителей председателя Совета Министров Кыргызской ССР и т.д. Правительство, согласно этому закону, вышедшее из системы законодательных органов, перешло из подчинения Верховного Совета в систему прямого президентского правления.

15 декабря 1990 г. была принята Декларация о государственном суверенитете Республики Кыргызстан⁵. В декларации были закреплены важнейшие суверенные права республики. В статье 6 декларации провозглашался принцип разделения государственной власти на законодательную, исполнительную и судебную. Президент являлся главой республики и обладал высшей исполнительной и распорядительной властью. Высший надзор за точным и единообразным исполнением законов республики осуществлял прокурор республики, который представлялся Президентом и назначался Верховным Советом Республики Кыргызстан, был ответственен перед ним и подотчетен только ему.

После неудавшегося восстановления советской власти в СССР со стороны ГКЧП 19-21 августа Советский Союз окончательно развалился. Страны бывшего СССР один за другим стали принимать декларации о государственной независимости. 31 августа 1991 г. была принята Декларация о государственной независимости Республики Кыргызстан⁶, согласно которой Республика Кыргызстан объявлялась независимым, суверенным демократическим государством.

5 мая 1993 г. Верховный Совет Республики Кыргызстан принял Конституцию Кыргызской Республики⁷, которая была не совершенной, да и переходное время требовало внесения необходимых изменений и дополнений в нее, так, после принятия ее был проведен ряд конституционных реформ: в 1996, 1998, 2001, 2003, 2006, 2007 гг. 14 сентября 2007 г. Конституционный суд отменил действие Конституции в редакциях от 9 ноября 2006 г. и 15 января 2007 г.

По Конституции 1993 г. Жогорку Кенеш перестал быть высшим органом государственной власти. Конечно, и до принятия Конституции 1993 г. в соответствии с Законом «Об учреждении поста Президента Кыргызской ССР...», Декларацией о государственном суверенитете Республики Кыргызстан и другими законами Верховный Совет трансформировался из высшего органа власти в законодательный орган.

Роль Президента выделяется среди органов государства тем, что в соответствии со статьей 42 пункта 2 он обеспечивает единство государственности, согласованное функционирование и взаимодействие государственных органов. Он в соответствии с Конституцией Кыргызской Республики от 5 мая 1993 г.⁸ уже не являлся главой высшей исполнительной и распорядительной власти в республике.

21 октября 2007 г. был проведен референ-

⁴ Закон «О реорганизации системы органов государственной власти и управления в Кыргызской ССР и внесении изменений и дополнений в Конституцию (Основной Закон) Кыргызской ССР» 14.12.1990 // *Ведомости Верховного Совета Кыргызской ССР*. 1990. № 21.

⁵ Декларация о государственном суверенитете Республики Кыргызстан. 15 декабря 1990 г. // *Ведомости Верховного Совета Республики Кыргызстан*. 1991.

⁶ Декларация о государственной независимости Республики Кыргызстан. 31 августа 1991 г. // *Ведомости Верховного Совета Республики Кыргызстан*. 1991.

⁷ Конституция Кыргызской Республики в редакции от 5 мая 1993 г. № 1185-ХІІ // *Ведомости Жогорку Кенеша Кыргызской Республики*. 1993. № 7. С. 177.

⁸ Конституция Кыргызской Республики в редакции от 5 мая 1993 г. № 1185-ХІІ // *Ведомости Жогорку Кенеша Кыргызской Республики*. 1993. № 7. С. 177.



дум по принятию новой редакции Конституции и Кодекса о выборах в Кыргызской Республике. 23 октября они были подписаны Президентом. За основу новой редакции Конституции⁹ была принята прежняя Конституция в редакции от 18 февраля 2003 г.¹⁰, но в нее были внесены некоторые существенные изменения и дополнения.

В новую редакцию Конституции от 23 октября 2007 г. были внесены изменения и дополнения, направленные на защиту прав человека. Были внесены изменения и дополнения в полномочия Президента, Жогорку Кенеша, Премьер-министра, произведены изменения в структуре судебной власти. Согласно статьям 69 и 70 Конституции¹¹, депутаты от политической партии, получившей более 50 процентов мандатов депутатов Жогорку Кенеша, вносят Президенту кандидатуру для назначения на должность Премьер-министра. Назначенный Премьер-министр определяет структуру Правительства и кандидатуры на должности членов Правительства. Президент не позднее трех дней со дня представления кандидатур назначает членов Правительства. Президент, согласно новой редакции Конституции¹², лишился права издавать указы, имеющие силу законов. Внесены изменения в статью 63 Основного Закона, согласно которой теперь Жогорку Кенеш не может соответственно быть распущен в результате трехкратного отклонения кандидатуры на должность Премьер-министра, иного кризиса, вызванного непреодолимыми противоречиями Жогорку Кенеша с другими ветвями государственной власти, и в результате отрицательного заключения Конституционного суда по вопросу отстранения Президента от должности.

В соответствии с Конституцией от 23 октября 2007 г. образованы Национальный совет по делам правосудия Кыргызской Республики, новые органы судейского самоу-

правления: съезд и Совет судей Кыргызской Республики.

Согласно новой редакции Основного Закона¹³, Жогорку Кенеш состоит из 90 депутатов и полностью формируется по партийным спискам. Парламент Кыргызстана получил новое полномочие, такое, как выражение недоверия отдельному члену Правительства в предусмотренных Конституцией случаях. Это полномочие было у Жогорку Кенеша еще по Конституции в редакции от 5 мая 1993 г. Этот институт отрешения от должности существует в таких странах мира, как США, Великобритания, Казахстан. Право роспуска парламента в полномочиях Президента в статье 46 отсутствует, но оно мягко оговаривается выражением «Президент назначает досрочные выборы в Жогорку Кенеш» в пункте 4 статьи 70 и в пункте 7 статьи 71.

Конституционный суд лишился следующих полномочий: дача заключения об отстранении судей Конституционного и Верховного судов Кыргызской Республики; дача согласия на привлечение судей местных судов к уголовной ответственности; рассмотрение конституционности правоприменительной практики, затрагивающей конституционные права граждан; отмена решения органов местного самоуправления.

В Основном Законе от 23 октября 2007 г. введена новая глава «Центральные органы государственной власти Кыргызской Республики», в которую объединили положения о прокуратуре, Национальном банке, Центральной комиссии по выборам и проведению референдумов, Счетной палате, Акыйкатчы (Омбудсмене). Прокуратура соответственно была выведена из системы исполнительной власти.

Согласно Конституции Кыргызской ССР в республике органом высшей государственной власти был Верховный Совет Кыргызской ССР, должности Президента

⁹ Закон Кыргызской Республики «О новой редакции Конституции Кыргызской Республики» от 23 октября 2007 г. №157// Эркинтоо, 2007. №83. 24 октября.

¹⁰ Закон Кыргызской Республики «О новой редакции Конституции Кыргызской Республики» от 18 февраля 2003 г. № 40// Эркинтоо, 2003. №12. 19 февраля.

¹¹ Закон Кыргызской Республики «О новой редакции Конституции Кыргызской Республики» от 23 октября 2007 г. №157// Эркинтоо, 2007. №83. 24 октября.

¹² Закон Кыргызской Республики «О новой редакции Конституции Кыргызской Республики» от 23 октября 2007 г. №157// Эркинтоо, 2007. №83. 24 октября.

¹³ Закон Кыргызской Республики «О новой редакции Конституции Кыргызской Республики» от 23 октября 2007 г. №157// Эркинтоо. 2007. №83. 24 октября.



не было. В стране преобладали представительные органы – советы всех уровней. Хотя парламентаризм отвергался советской идеологией и наукой, однако в государственном механизме как уже было сказано, преобладал Жогорку Кенеш – советский парламент. Фактически Кыргызская ССР была парламентской республикой. В 1990 г. вводится должность Президента. С этого момента республика начинает преобразовываться в смешанную республику – президентско-парламентскую. Существующие проблемы взаимоотношений между ветвями государственной власти и иные политические, управленческие и экономические вопросы требуют дальнейшего совершенствования норм Конституции страны. Совершенствования требует и форма правления в Кыргызстане.

ЛИТЕРАТУРА

1. Конституция (Основной Закон) Кыргызской Советской Социалистической Республики от 23 марта 1937 г. ЦГА Кыргызской Республики: ф.22, оп.1, г.1, л.1.
2. Конституция Кыргызской Советской Социалистической Республики от 20 апреля 1978 г. // Ведомости Верховного Совета Кыргызской ССР. 1978. №8. С.50.
3. Закон «Об учреждении поста Президента Кыргызской ССР и внесении изменений и дополнений в Конституцию (Основной Закон) Кыргызской ССР» 24.10.1990 // Ведомости Верховного Совета Кыргызской ССР. 1990. № 8.
4. Закон «О реорганизации системы органов государственной власти и управления в Кыргызской ССР и внесении изменений и дополнений в Конституцию (Основной Закон) Кыргызской ССР» 14.12.1990 // Ве-

домости Верховного Совета Кыргызской ССР. 1990. № 21.

5. Декларация о государственном суверенитете Республики Кыргызстан. 15 декабря 1990 г. // Ведомости Верховного Совета Республики Кыргызстан. 1991.

6. Декларация о государственной независимости Республики Кыргызстан. 31 августа 1991 г. // Ведомости Верховного Совета Республики Кыргызстан. 1991.

7. Конституция Кыргызской Республики в редакции от 5 мая 1993 г. № 1185-XII // Ведомости Жогорку Кенеша Кыргызской Республики. 1993. №7. С.177.

8. Закон Кыргызской Республики «О внесении изменений и дополнений в Конституцию Кыргызской Республики» от 16 февраля 1996 г. № 1 // Эркинтоо. 1996. № 26. 17 февраля.

9. Закон Кыргызской Республики «О внесении изменений и дополнений в Конституцию Кыргызской Республики» от 21 октября 1998 г. № 134 // Эркинтоо. 1998. №167. 23 октября.

10. Закон Кыргызской Республики «О новой редакции Конституции Кыргызской Республики» от 18 февраля 2003 г. № 40 // Эркинтоо. 2003. №12. 19 февраля.

11. Закон Кыргызской Республики «О новой редакции Конституции Кыргызской Республики» от 9 ноября 2006 г. №180 // Слово Кыргызстана. 2006. №133. 13 декабря.

12. Закон Кыргызской Республики «О новой редакции Конституции Кыргызской Республики» от 15 января 2007 года № 2 // Эркинтоо. 2007. №3. 16 января.

13. Решение Конституционного суда Кыргызской Республики. Бишкек, 14 сентября 2007 г.

14. Закон Кыргызской Республики «О новой редакции Конституции Кыргызской Республики» от 23 октября 2007 г. №157 // Эркинтоо. 2007. №83. 24 октября.



К ВОПРОСУ О ГЕНЕЗИСЕ КОНСТИТУЦИОННОГО РАЗВИТИЯ И НОВАЦИЙ В КЫРГЫЗСКОЙ РЕСПУБЛИКЕ (ПРОБЛЕМЫ ПРЕЕМСТВЕННОСТИ)

АЙДАПКЕЛОВ Ж.С.

прокурор Шуйской межрайонной
прокуратуры Жамбылской области

Рассматривая этапы конституционного становления и развития принципа разделения власти в Кыргызской Республике, следует отметить, что они начались лишь в новых условиях развития рыночных отношений, глубокой демократизации общества и государства, отказа от тоталитарного режима и постепенного создания правового государства.

Начало реформирования государственной власти в Кыргызстане было положено 24 октября 1990 г. принятием закона «Об учреждении поста Президента Кыргызской ССР и внесении изменений и дополнений в Конституцию (Основной Закон) Кыргызской ССР». Учреждение поста Президента еще не обеспечивало разделения властей, но оно было направлено против всевластия Верховного Совета и было началом постепенного разделения властей, так как определенная часть полномочий Верховного Совета, а точнее полномочия Президиума Верховного Совета, перешли к Президенту¹. А ведь одной из идей разделения власти, является

именно устранение полновластия Советов. Таким образом, начало 90-х гг. можно охарактеризовать, как начало этапа в истории разделения властей в Кыргызстане.

14 декабря 1990 г. был принят Закон Кыргызской ССР «О реорганизации системы органов государственной власти и управления в Кыргызской ССР и внесении изменений и дополнений в Конституцию» (Основной Закон) Кыргызской ССР². Согласно этого закона в систему органов государственной власти и управления были внесены следующие изменения: глава государства — Президент Кыргызской ССР являлся главой высшей исполнительной и распорядительной власти в стране; был учрежден пост Вице-президента Кыргызской ССР; Совет Министров был преобразован в Кабинет Министров — Правительство Кыргызской ССР; были упразднены Президиум Совета Министров, должности Председателя Совета Министров, первых заместителей и заместителей Председателя Совета Министров и т.д.

Правительство, согласно этому закону,

¹ Ким В.А., Ким Г.В. Конституционный строй Республики Казахстан. С.116.

² Закон Кыргызской ССР «О реорганизации системы органов государственной власти и управления в Кыргызской ССР и внесении изменений и дополнений в Конституцию (Основной Закон) Кыргызской ССР» от 14 декабря 1990 г. № 260-ХII.



вышедшее из системы законодательных органов, не достигло положения самостоятельной ветви власти в ее полном понимании. Оно перешло из подчинения Верховного Совета в систему прямого президентского правления. Подобное «половинчатое» решение вопроса о статусе верхнего звена исполнительной власти было продиктовано не столько влиянием Конституции США, где глава государства выступает как глава исполнительной власти, а, сколько текущей ситуацией в республике.

Важным шагом в деле утверждения принципа разделения власти явилось принятие «Декларации государственном суверенитете Республики Кыргызстан»³ 15 декабря 1990 г. Известно, что в условиях перестройки начавшейся в середине 80-х гг., каждая из 15 союзных республик воспользовалась своим конституционным правом на самоопределение республики и пыталась законным путем расширить свои права. Естественно, что Кыргызстан не оставался в стороне от происходивших процессов на бывшей территории СССР.

В декларации провозглашается, что Республика Кыргызстан является суверенным государством, что ее территория в существующих границах является неприкосновенной и не может быть изменена, и использована без ее согласия. В статье 6 Декларации провозглашался принцип разделения государственной власти на законодательную, исполнительную и судебную. Президент является главой республики и обладает высшей исполнительной и распорядительной властью. Высший надзор за точным и единообразным исполнением законов республики осуществляется Прокурором республики, который представляется Президентом и назначается Верховным Советом Республики Кыргызстан, ответственен перед ним и подотчетен только ему.

Глава государства входил в одну из ветвей власти, нарушая баланс равновесия ее ветвей. Речь идет не о равновесии объемов властных полномочий ветвей власти, а о степени их властности.

После неудавшегося восстановления Советской власти в СССР ГКЧП 19-21 августа Советский Союз окончательно развалился. Страны бывшего СССР один за другим стали принимать декларации о государственной независимости. 31 августа 1991 г. была принята «Декларация о государственной независимости Республики Кыргызстан»⁴, согласно которой Республика Кыргызстан объявлялась — независимым, суверенным демократическим государством. Территория Республики являлась целостной и неделимой, на ней действовала только Конституция Республики Кыргызстан.

В тот же день было принято Постановление Верховного Совета Республики Кыргызстан «О деятельности Коммунистической партии Республики Кыргызстан и ее имуществе». Верховный Совет этим постановлением прекратил деятельность Компартии Республики Кыргызстан и ее имущество объявил собственностью государства.

С приобретением независимости наш народ стал на путь строительства нового государства. Необходимо было проведение дальнейших реформ в административно-политической сфере, усовершенствующих государственное управление и демократизацию общества, в области экономики, направленных на развитие рыночных отношений, а главное нужно было принимать новое законодательство, отвечающее требованиям нового времени, в том числе Конституцию независимого государства.

Таким образом, 5 мая 1993 г. Верховный Совет Республики Кыргызстан принял Конституцию⁵. Данная Конституция была несовершенной, да и переходное время требовало внесения необходимых изменений и дополнений в нее, так после принятия ее было проведено четыре конституционных реформ: в 1996, 1998, 2001 и 2003 гг., 9 ноября 2006 г. была принята новая редакция Конституции с отменой предыдущего Основного Закона в последней редакции, спустя некоторое время, 30 декабря 2006 г. Жогорку Кенеш принимает новую редакцию Конституции, принятой 5 мая 1993 г. Прези-

³ Декларация о государственном суверенитете Республики Кыргызстан. Фрунзе от 15 декабря 1990 г. № 273-ХII.

⁴ Декларация о государственной независимости Республики Кыргызстан (Принята постановлением Верховного Совета РК от 31 августа 1991 г. № 577-ХII)

⁵ Конституция Кыргызской Республики (Введена в действие Законом Кыргызской Республики от 5 мая 1993 г. № 1/85-ХII)



дент подписывает Закон «О новой редакции Конституции Кыргызской Республики» 15 января, который публикуется 16 января и в этот день вступает в силу. Однако общество не достигло стабильности и требовалось принятие новой редакции Основного Закона, что и произошло 21 октября 2007 г., и референдумом была принята новая редакция Конституции Кыргызской Республики⁶.

На первый взгляд, конституция 1993 г. разрешила многие проблемы, которые возникли в переходный период, и в основах конституционного строя провозгласила все приоритетные положения государства.

В статье 1 в пунктах 3, 4 Конституции говорится о том, что народ Кыргызстана является носителем суверенитета и единственным источником государственной власти Кыргызской Республики и что он осуществляет свою власть непосредственно и через систему государственных органов на основе настоящей Конституции и законов Кыргызстана. В Конституции 1993 г. также как и в Декларации о государственном суверенитете от 15 декабря 1990 г. закрепляется принцип разделения государственной власти на три ветви. Так в статье 7 данной Конституции сказано, что государственная власть в Кыргызской Республике основывается на принципах: разделения власти на законодательную, исполнительную и судебную; всенародного избрания главы государства – Президента, который выступает гарантом незыблемости Конституции и единства государственной власти; разделения государственной власти и местного самоуправления.

2 февраля 2003 г. был проведен референдум и 18 февраля был принят Закон «О новой редакции Конституции Кыргызской Республики»⁷. Этим Законом были внесены существенные изменения и дополнения в Конституцию. По некоторым положениям был осуществлен обратный возврат к Конституции в редакции от 5 мая 1993 г. Так Жогорку Кенеш снова утверждает состав Правительства, дает согласие на назначение Президентом членов Правительства, председателей, их заместителей и судей местных

судов. Жогорку Кенеш был преобразован в однопалатный, постоянно действующий парламент, состоящий из 75 депутатов, которые пять лет осуществляют свою деятельность по одномандатным территориальным избирательным округам.

В унитарных государствах, в основном, существуют однопалатные парламенты, но двухпалатный парламент мог бы работать эффективнее. Можно привести пример унитарных государств Франции и Италии, в которых существуют двухпалатные парламенты. И мы придерживаемся той мысли, что нужно обратно возвратиться к двухпалатному парламенту, но в другой форме. И, наконец, депутатам Жогорку Кенеша было возвращено право неприкосновенности.

Как говорил В.И. Ленин: «Всякая буржуазно-демократическая революция — это есть результат, закрепленный конституцией», так и после мартовской народной революции, когда после оставления власти Президентом А.А. Акаевым после 15 летнего правления и смены высшего руководства страны, встал вопрос о конституционной реформе, и, соответственно, о внесении изменений и дополнений в Конституцию или о принятии нового Основного Закона.

Процесс принятия новой редакции Конституции ускорили систематические массовые митинги, проводимые сторонниками оппозиции и постоянное давление на власть. В этих сложных обстоятельствах была принята эта редакция Конституции⁸. За основу новой редакции Конституции была принята прежняя Конституция в редакции от 18 февраля 2003 г., но в нее были внесены некоторые существенные изменения и дополнения, как количественного, так и качественного характера. В прежней Конституции было 97 статей, в новой с переходными положениями 101 статья. В Основном Законе были внесены новые положения, предусматривающие элементы парламентарной, такие как формирование Правительства политической партией, набравшей на выборах в Жогорку Кенеш более 50 процентов числа депутатов парламента избранных по пропорциональной системе, усиление полномочий высшего

⁶ Закон Кыргызской Республики «О новой редакции Конституции Кыргызской Республики». Бишкек, от 18 февраля 2003 г. № 40.

⁷ Закон Кыргызской Республики «О новой редакции Конституции Кыргызской Республики». Бишкек, от 9 ноября 2006 г.

⁸ Закон Кыргызской Республики «О новой редакции Конституции Кыргызской Республики», от 15 января 2007 г. № 2.



представительного органа по осуществлению процедуры импичмента Президенту. Также были внесены такие дополнения как введение в судебную систему суда присяжных заседателей; в статьи 14,15 Конституции внесены изменения, направленные на защиту прав человека, согласно им решения о проведении обыска в жилище, аресте человека принимает суд. В соответствии с п.2 ст.15 Конституции каждое арестованное или задержанное лицо срочно, до истечения 24 часов, должно быть приведено в суд для решения вопроса о законности его ареста или задержания. Урезаны права Президента и Правительства по законодательной деятельности. В Основной Закон были внесены и другие изменения и дополнения, направленные на усиление позиций Жогорку Кенеша.

30 декабря 2006 г. Президент предложил парламенту свой вариант Конституции, который не смог предложить для принятия в ноябре месяце по известным причинам. Суть данного Основного Закона⁹, заключалась в уравнивании полномочий высших органов государственной власти, формировании устойчивой системы сдержек и противовесов, а именно внесения Президенту кандидатуры для назначения на должность Премьер-министра депутатами от политической партии, получившей более 50 процентов мандатов депутатов Жогорку Кенеша, избранных по пропорциональной системе, определении структуры Правительства и внесении его на утверждение парламентом Премьер-министром с согласия главы государства; определение кандидатур на должности членов Правительства Премьер-министром и назначении их Президентом и т.д.

Новая редакция Конституции Кыргызской Республики от 23 октября 2007 г. отличается от предыдущих, введением в нее пропорциональной системы выборов депутатов Жогорку Кенеша.

Таким образом, баланс властей на определенном уровне соблюдается, но имеются определенные недостатки и упущения в Основном Законе, которые по нашему мнению следует, устранить в ходе последующих конституционных реформ. Например, необходимо, как было сказано выше, введение

двухпалатного парламента, назначение по примеру Казахстана 12 сенаторов в верхнюю палату Жогорку Кенеша главой государства, наделение дополнительными законодательными полномочиями Президента и Правительства, принятие института политической (конституционной) ответственности.

Проведенный в настоящей статье генезис конституционного развития и новаций в Кыргызской Республике, безусловно, должен учитываться законодателем Республики Казахстан в ходе проводимых в настоящее время в стране реформ государственного управления, с целью использования положительного опыта и избежания возможных ошибок.

ЛИТЕРАТУРА

1. Ким В.А., Ким Г.В. Конституционный строй Республики Казахстан. С.116.
2. Закон Кыргызской ССР О реорганизации системы органов государственной власти и управления в Кыргызской ССР и внесении изменений и дополнений в Конституцию (Основной Закон) Кыргызской ССР от 14 декабря 1990 г. № 260-ХII
3. Декларация о государственном суверенитете Республики Кыргызстан. Фрунзе от 15 декабря 1990 г. № 273-ХII.
4. Декларация о государственной независимости Республики Кыргызстан (Принята постановлением Верховного Совета РК от 31 августа 1991 г. № 577-ХII)
5. Конституция Кыргызской Республики (Введена в действие Законом Кыргызской Республики от 5 мая 1993 г. № 1 185-ХII)
6. Закон Кыргызской Республики «О новой редакции Конституции Кыргызской Республики». Бишкек от 18 февраля 2003 г. № 40.
7. Закон Кыргызской Республики «О новой редакции Конституции Кыргызской Республики». Бишкек от 9 ноября 2006 г.
8. Закон Кыргызской Республики «О новой редакции Конституции Кыргызской Республики» от 15 января 2007 г. № 2.
9. Конституция Кыргызской Республики от 23 октября 2007 г.

⁹ Конституция Кыргызской Республики от 23 октября 2007 г.



НЕКОТОРЫЕ ПРОБЛЕМЫ ФОРМИРОВАНИЯ ГРАЖДАНСКОГО ОБЩЕСТВА КАК МЕХАНИЗМА ЗАЩИТЫ ПРАВ ЧЕЛОВЕКА

ЫБЫРАЙЫМ Н.М.

*соискатель Кыргызского национального
университета им. Ж. Баласагына
(Кыргызстан)*

16 декабря 1991 г. на карте мира появилось новое государство — Республика Казахстан. С момента своего провозглашения Казахстан заявил о стремлении утверждать себя правовым государством и о стремлении построения гражданского общества.

Казахстан является многонациональным государством, ориентирующимся на построение правового, демократического государства, где главной ценностью является человек, его жизнь, права и свободы. Эта приверженность закреплена в ст. 1 Конституции РК. С понятием правового государства тесно связано понятие гражданского общества. И правовое государство и гражданское общество стремятся к тому, чтобы человек, его права и свободы были защищены, а личность могла бы осуществлять свою жизнедеятельность самостоятельно, стать правовой личностью по содержанию.

Отметим, что гражданское общество как термин употреблялся в разных значениях. Впервые понятие гражданского общества было введено Аристотелем, который называл гражданское общество сообществом свободных и равных граждан, связанных между собой определенной формой политического устройства (государство-полис). В XVII-XVIII вв. гражданское общество противопо-

ставлялось абсолютистско-феодальному государству. В распространенном современном значении гражданское общество обозначает совокупность отношений в сфере экономики, культуры и др., развивающихся в рамках демократического общества независимо, автономно от государства. Гражданское общество предполагает существование широкого круга демократических прав и свобод членов гражданского общества.

Отметим справедливость утверждения большинства исследователей о том, что развитого, полноценного гражданского общества, гарантирующего суверенитет личности и целостность справедливо устроенного социума, нет ни в одной из стран. Гражданское общество — это система самоограничения всевластия государства, способного, по выражению Т.Гоббса, стать Левиафаном, не замечающим индивидуальные интересы. В то же время гражданское общество не противопоставлено государству, как, например, анархия, а взаимодействует с ним. К.Маркс в своих ранних оценках гражданского общества отождествлял его с базисом (не только экономическим, но и всем общественным). Государство же всегда рассматривалось им как важнейшая составная часть надстройки, создаваемой базисом и влияющей на него.



Понимание роли государства как равного субъекта права в гражданско-правовых отношениях предполагает сделать главным гарантом реализации частных интересов именно гражданское общество, которое еще только формируется в Казахстане. Отметим, что только во взаимодействии с правовым, демократическим, социальным государством, существование которого провозглашено в Конституции РК, такое общество в состоянии развернуться и реализовать свою главную цель — обеспечить народный суверенитет во всех сферах общественной жизни. Именно в этом взаимодействии гражданское общество способно выполнить свои функции, связанные с осуществлением как общегражданских, так и частных интересов, посредством объединения усилий всех социальных слоев и развития творческой энергии народа (или хотя бы его большинства).

Этим функциям соответствуют разнообразные институты гражданского общества, устойчивые связи между которыми обеспечиваются целостностью и тождественностью его структуры. Наличие устойчивой структуры гражданского общества создает его новые качества, формирует его дополнительные институты. Возникают и новый уровень самосознания людей, и их новые возможности в осуществлении своего общественного суверенитета.

В процессе развития гражданского общества важную роль играют все элементы в их единстве: гражданин, общество, государство и право. Связующим элементом между элементами: гражданин, общество, государство — является право. Право выполняет роль стабилизирующего, направляющего фактора. Право закрепляет институты, способствующие развитию общества в условиях правопорядка, стабильного развития гражданского общества. Обеспечение соблюдения законности ложится на государство. Развитие общества ведет к смене законов. Неудивительно, что именно на переходных этапах, в переломный момент истории государства принимаются новые законы, которые отвечают духу времени и должны привести к стабилизации развития общества¹.

В Республике Казахстан происходит интенсивное развитие гражданского общества,

бурное развитие законотворческого процесса. От качества эффективности этого процесса непосредственным образом зависит какими будут качественные параметры будущего гражданского общества Казахстана. В связи с этим совершенно справедливо утверждение М.Т. Баймаханова, о том, что «преобразование догражданского общества в гражданское и этатистского государства в правовое, нельзя рассматривать как одномоментные или разовые мероприятия. Это сложные социально-экономические, политические, государственно-правовые и духовные процессы, охватывающие целую полосу развития и растягивающиеся на длительный период времени»².

Правовые основы формирования гражданского общества закреплены, прежде всего, в Конституции. Конституция поэтому не может действовать в интересах только одного класса, она воплощает гражданское согласие и противостояние насилию. Власти даже при авторитарном и тоталитарном режимах не рискуют принимать явно антидемократические конституции, переводя подлинные цели в плоскость внеправовых политических действий. Поиски компромисса допустимы при создании механизма власти, но не при определении первейшей цели конституции — охраны прав и свобод человека.

Главный принцип экономической системы гражданского общества — *отношение к собственности, законодательное закрепление признания и равной защиты всех ее форм*.

Институт частной собственности оптимально функционирует в том случае, если соблюдаются гарантии ее защиты, а именно неотъемлемость права собственности, право на свободное использование своего имущества в рамках закона. Лишение права собственности производится как исключение в случаях соответствующего решения суда, а также принудительного отчуждения имущества для государственных нужд в силу очевидной общественной необходимости лишения субъекта прав собственности, а также при условии предварительного и равноценного его возмещения — в порядке, установленном законом. Частная собственность должна строиться на основе осуществления собственником всех полномочий: владения,

¹ Становление правового государства и конституционный процесс в Республике Казахстан: Монография / под ред. М.Т. Баймаханова. Алматы, 2000. С. 218.

² Там же. С. 19.



пользования, распоряжения. Наличие государственной собственности, имеющейся в любой стране, определяется прежде всего интересами национальной безопасности. В условиях рыночной экономики производителю более быстро и эффективно реагирует на запросы потребителя. Рыночная система способствует оптимальному распределению ресурсов, направляя их в сферу производства тех товаров и услуг, в которых общество больше всего нуждается, а также инициирует оправдавшие себя методы комбинирования ресурсов и стимулирует разработку и применение новейших технологий³.

При конкуренции задействуются координирующие и организационные механизмы, направленные на предотвращение потенциального хаоса на рынке. Здоровая конкуренция обеспечивается путем государственного регулирования и ограничения монополистической деятельности. Национальное право многих зарубежных стран включает в себя законодательные акты по организации антимонополистической деятельности (антитрестовое законодательство США, роспуск дзайбачу – крупных финансово-промышленных организаций в Японии).

Казахстан постепенно преодолевает противопоставление государства обществу и расширяет возможности участия граждан в политической жизни государства. В 2010 г. Казахстан председательствует в ОБСЕ, что существенно повышает потенциал и государства и гражданского общества.

Государство на переходных этапах развития должно выступить носителем демократии в соответствии с единой целью общественного социального развития в качестве формирующегося фактора. Однако громадный механизм государства, действующий на командно-императивных началах по отношению к своему народу, не так просто повернуть лицом за короткий срок в сторону своего же народа. Предоставление обществу возможности самоорганизовываться и саморегулироваться и принимать активное участие в развитии общественных отношений является длительным и сложным процессом, в котором и гражданин, и общество, и государство должны быть подготовлены. То есть процесс развития гражданского общества во многом определяется такими факторами, как

общественное сознание, уровень подготовки граждан, общества и государства, существующая правовая система страны.

С одной стороны, общество, граждане Казахстана желают развиваться в условиях свободы, справедливости, гарантированности прав и свобод. С другой стороны, неразвитое гражданское общество, где граждане продолжают жить в ожидании сильной государственной власти, является плодородной почвой для посева насилия со стороны государства. Поэтому гражданская позиция каждого определяет способность гражданского общества жить в демократическом правовом государстве. Чем шире участие граждан в политической системе общества, тем меньше влияние государства на общество. То есть происходит процесс сужения сфер регулирования государством жизни общества. Соблюдение конституционной законности и факт становления правового государства способствуют дальнейшему развитию гражданского общества в республике и его защите от произвола государства.

Граждане демократического государства пользуются правом индивидуальной свободы, но в то же время они вместе с другими государственными институтами разделяют ответственность за построение будущего. Гражданское общество достигает высокого уровня развития только в условиях демократической политической системы, где отношения между властью и гражданским обществом строятся на основе публичного соглашения. Демократические процедуры в гражданском обществе основываются на публичном праве оценивать качество деятельности власти и на механизмах влияния на власть в интересах общества.

Задачей демократического, светского, правового и социального государства является создание необходимых условий для всемерного развития гражданского общества, в котором различные по своей природе объединения граждан и юридических лиц (партии, НПО, СМИ, союзы, ассоциации, инициативные группы и другие) осуществляют связь между человеком и государством и не позволяют последнему узурпировать власть. Задача гражданского общества – быть посредником между индивидуумом и государством. Целью гражданского общества явля-

³ Макконелл К.Р., Брю С.Л. *Экономикс: принципы, проблемы, политика: В 2-х т. / Пер. с англ. Таллинн, 1993. Т. 1. С. 88.*



ется защита интересов каждого члена общества, представление его интересов перед лицом власти и общества, общественный контроль за деятельностью власти и формирование внутренней и внешней политики этого общества. В Концепции правовой политики Казахстана на 2010–2020 гг. подчеркивается, что «Необходимо широко и на постоянной основе привлекать к нормотворческой деятельности представителей общественности, неправительственные организации и объединения, представляющие интересы частного предпринимательства»⁴.

На наш взгляд, необходимо обратить внимание на одну особенность. Во многих научных определениях гражданского общества одним из его особых признаков называется *отсутствие политики*. Аргументом служит то, что политика – якобы дело государственное, связанное с деятельностью его органов. В этом делении также выступает механическое выделение сферы гражданского общества из жизни общества.

На наш взгляд, институты гражданского общества и само гражданское общество *не должны быть вне политики, а наоборот, принимать активное участие в политике*. Необходимо переосмыслить известное в прошлом определение политики как средства выражения интересов какого-либо класса, «искусства» воспользоваться государственной машиной в пользу одних, путем принуждения других. Отрыв членов общества от политики ведет к пассивности общества, равнодушию, и, в конечном счете, диктату государства. До тех пор, пока не будут преодолены многие недостатки государства, не будут сформированы нормы подлинно правового государства, когда само государство, на основе принципов демократии и прав человека, не научится регулировать, управлять интересами гармонично, людям приходится интересоваться политикой, принимать в ней активное участие⁵.

Сильное, следовательно, жизнеспособное гражданское общество – это то общество, которое не позволит государству отступить от принципов провозглашенных идеалов и норм подлинно правового государства. Но за

такое положение дел надо еще долго бороться, знать все подробности, механизмы политической борьбы и активно участвовать в ней. Поэтому, сильное гражданское общество есть не просто неполитизированная сфера жизни общества, а такая сфера, которая полностью подчинила себе механизмы политических процессов для защиты своего дальнейшего гармоничного становления. Тогда неполитичность гражданского общества будет означать снятие, подчинение политической сферы общества в свою пользу.

Если проблемы политики поставить в таком перспективном ракурсе, то многие привычные положения Конституции РК, связанные с проблемами политики, следует рассматривать и с принципиально иных позиций. Тогда многие законы и подзаконные акты, принимаемые согласно известным и нужным принципам конституции, будут приобретать заметно новое освещение, их отдельные моменты будут артикулированы новыми (пере-)осмыслениями⁶.

Завершить данную статью хотелось поддержкой из новой Концепции правовой политики Казахстана на 2010–2020 гг. «В целях повышения эффективности нормотворческой деятельности необходимо продолжить работу по систематизации действующего законодательства, дальнейшей консолидации в разрезе отраслей законодательства; освобождению его от устаревших и дублирующих норм, восполнению пробелов в правовом регулировании, устранению внутренних противоречий в действующем праве: минимизации отсылочных норм в законах и расширению практики принятия законов прямого действия в рамках круга вопросов, по которым в соответствии с Конституцией могут приниматься законодательные акты»⁷.

Полагаем, что именно действующая Конституция должна быть базой для развития гражданского общества.

⁴ Концепция правовой политики Республики Казахстан на период с 2010 до 2020 года. Утверждена Указом Президента Республики Казахстан от 24 августа 2009 г. // Казахстанская правда. 2009. 25 августа.

⁵ Становление правового государства и конституционный процесс в Республике Казахстан: Монография / под ред. М. Т. Баймаханова. Алматы, 2000. С. 22.

⁶ Там же. С. 26.

⁷ Концепция правовой политики Республики Казахстан на период с 2010 до 2020 года. Утверждена Указом Президента Республики Казахстан от 24 августа 2009 года // Казахстанская правда. 2009. 25 августа.



ЗАЛОГ ИСКЛЮЧИТЕЛЬНЫХ ИМУЩЕСТВЕННЫХ ПРАВ

АМАНГЕЛЬДЫ А.А.

докторант НИИ частного права КазГЮУ,
кандидат юридических наук

Понятие интеллектуальной собственности раскрывается в Конвенции, учреждающей Всемирную организацию интеллектуальной собственности. В п. VIII ст. 2 Конвенции указывается, что интеллектуальная собственность включает права, относящиеся к:

— литературным, художественным и научным произведениям;

— исполнительской деятельности артистов, звукозаписи, радио- и телевизионным передачам;

— изобретениям во всех областях человеческой деятельности;

— научным открытиям;

— промышленным образцам;

— товарным знакам, знакам обслуживания, фирменным наименованиям и коммерческим обозначениям;

— защите против недобросовестной конкуренции;

— а также все другие права, относящиеся к интеллектуальной собственности в производственной, научной, литературной и художественной областях.

Это, пожалуй, наиболее полное определение интеллектуальной собственности.

Казахстанское законодательство исходит из необходимости принятия закона, который предоставляет правовую охрану конкретному результату интеллектуальной деятельности.

В настоящее время отсутствуют возможности для правовой охраны любых нематериальных объектов. Хотя в юридической литературе давно проводится мысль о необходимости правовой охраны любых творческих результатов независимо от их последующей квалификации¹.

Традиционная терминология «интеллектуальная собственность» представляется неудачной, она влечет за собой смешение с правом собственности на материальные объекты, которое имеет совершенно другое юридическое содержание². Поэтому в дальнейшем будет использоваться термин «исключительное право».

«Роль и значение интеллектуальной собственности постоянно возрастают»³. Переход Казахстана к частной собственности и

¹ Гаврилов Э.П. Советское авторское право. Основные положения и тенденции развития. М., 1984. С.109-111.

² Дозорцев В.А. Понятие исключительного права // Юридический мир. 2000. № 3. С.5-6.

³ Гаврилов Э.П. Указ. соч. С.8.



рыночной экономике «с объективной необходимостью потребовал реформирования в этом же направлении правовой базы тех общественных отношений, которые связаны с охраной и использованием результатов интеллектуальной деятельности»⁴.

Представляется, что в вопрос об обременении залогом исключительных прав может быть рассмотрен также в рамках реформирования общественных отношений, которые связаны с использованием результатов интеллектуальной деятельности.

Права на результаты интеллектуальной деятельности это родовое понятие. Обладателю таких прав принадлежит совокупность прав, которые можно разделить на две группы:

- личные неимущественные права;
- имущественные права.

Права первой группы «не могут отчуждаться от их правообладателя в силу самой их природы». Права второй группы «могут свободно передаваться другим лицам (предоставляться разрешение на использование результата)»⁵.

В Своде законов Российской Империи права авторов раскрывались в примечании к ст. 420 т. X ч. 1, которая давала общую характеристику права собственности⁶. Тем не менее такой взгляд не получил одобрения, так как большинство ученых высказывалось в пользу использования в законодательстве более точного термина «исключительные права»⁷.

В советский период термин «интеллектуальная собственность» появился в Законе СССР «О собственности в СССР» от 6 марта 1990 г.

Отношения по созданию и использованию изобретений, открытий, произведений науки, литературы, искусства и других объектов интеллектуальной собственности регулируются специальным законодательством Союза ССР, союзных и автономных республик (ст. 2 Закона о собственности в СССР).

В связи с изложенным следует отметить, что, несмотря на помещение норм об интеллектуальной собственности в законах о собственности, законодатель признает их разными правовыми институтами.

В Основах гражданского законодательства 1991 г. не использован термин «интеллектуальная собственность». Законодатель использовал более нейтральный термин «результаты интеллектуальной деятельности».

Окончательно термин «интеллектуальная собственность» был указан в ГК РК, которая не раскрывает его содержания.

Результаты интеллектуальной деятельности можно разделить на четыре группы⁸:

- объекты авторского права и смежных прав;
- объекты патентного права;
- объекты индивидуализации участников гражданского оборота и производимой ими продукции (работ, услуг);
- нетрадиционные объекты интеллектуальной собственности.

Следствием разделения объектов исключительных прав на указанные группы является различие в объеме предоставляемой правовой охраны, а также режим соблюдения различных формальностей.

Прежде чем исследовать возможность залога исключительных прав, постараемся ответить на вопрос о целесообразности и практической значимости выделения в ст. 125 ГК РК в качестве самостоятельного объекта гражданского права результатов интеллектуальной деятельности, в том числе исключительных прав на них (интеллектуальная собственность).

Следует отметить, что гражданские отношения возникают и существуют не по поводу результатов интеллектуальной деятельности, а по поводу исключительных прав на них.

Исключительные права на результаты интеллектуальной деятельности, как будет

⁴ Сергеев А.П. *Право интеллектуальной собственности в Российской Федерации. Учебник. 2-е изд. / М.: ТК Велби, Издательство Проспект, 2004. С.3.*

⁵ Сергеев А.П. *Указ. соч. С.14.*

⁶ Синайский В.И. *Русское гражданское право. Вып. I. Киев, 1917. С.242.*

⁷ Сергеев А.П. *Указ. соч. С.14.*

⁸ Сергеев А.П. *Указ. соч. С.20-30.*



показано ниже, представляют собой имущественные права. Неимущественные права на результаты интеллектуальной деятельности в гражданском обороте не участвуют.

Далее на примере законов в области интеллектуальной собственности приведем характеристику исключительных прав.

Закон об авторском праве «впервые четко подразделяет авторские правомочия, в совокупности составляющие субъективное авторское право, на личные неимущественные права и имущественные права»⁹. «В число имущественных прав включаются и авторские имущественные права»¹⁰.

Имущественный характер исключительных прав на использование изобретений, полезных моделей и промышленных образцов также не вызывает сомнений. Исключительное право на товарный знак — это «абсолютное имущественное право, возникающее на основании государственной регистрации и включающее комплекс нрав разрешительного и запретительного характера»¹¹.

В соответствии со ст. 115 ГК РК право авторства, являясь личным неимущественным благом, относится к нематериальным благам.

Г.Ф. Шершеневич выделяет категорию исключительных прав, указывая, что цель юридической защиты для всей этой группы прав заключается в предоставлении «известным лицам исключительной возможности совершения известных действий с запрещением всем прочим возможности подражания... эти права следовало бы назвать исключительными». Отмечая, что природа исключительных прав носит имущественный характер, он включает в их состав «авторское, художественное, музыкальное право, привилегии на промышленные изобретения, право на фирму, на фабричное и

товарное клеймо, право на фабричные рисунки и модели»¹².

Таким образом, права на результаты интеллектуальной деятельности объединяют в себе различные по своему содержанию права имущественного и неимущественного характера, каждое из которых охватывается самостоятельным объектом гражданского права (имуществом и нематериальными благами).

Как было отмечено выше, из анализа положений ГК РК следует, что основным требованием, которому должно отвечать обременяемое залогом имущественное право, это его способность быть уступленным и возможность его оценки.

Говоря об имущественном праве как объекте гражданского оборота, некоторые цивилисты считали, что имущественные права не продаются, а передаются, уступаются¹³. В соответствии с ЗоАП РК имущественные права могут передаваться только по авторскому договору. С учетом общих начал и смысла гражданского законодательства договор об отчуждении авторских прав является правомерным. «Передаваемость исключительных имущественных авторских прав отвечает как интересам авторов, так и интересам организаций-пользователей; последние заинтересованы иметь исключительные авторские права для того, чтобы привлечь зрителей, читателей, покупателей, укрепить свои позиции на рынке»¹⁴.

В соответствии с Патентным законом РК патентообладатель может передать исключительное право на изобретение, полезную модель, промышленный образец (уступить охраненный документ) любому физическому или юридическому лицу. «В формулировке данного закона уступка охранного документа приравнивается к передаче исключительного права на изобретение, полезную мо-

⁹ Гаврилов Э.П. Указ. соч. С.117.

¹⁰ Гаврилов Э.П. Указ. соч. С.195.

¹¹ Гришаев С.П. Комментарий к Закону Российской Федерации «О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров» (постатейный). Справочная правовая система «Консультант Плюс», 2005.

¹² Шершеневич Г.Ф. Авторское право на литературные произведения. Казань, 1891. С.72-74.

¹³ См.: Мейер Д.И. Русское гражданское право: В 2-х ч. По испр. и доп. 8-му изд. 1902. Ч.2. М., 1997. (Классика российской цивилистики). С.225-227; Шершеневич Г.Ф. Учебник русского гражданского права. По изд. 1907. М., 1995. С.316-317.

¹⁴ Гаврилов Э.П. Указ. соч. С.12.



дель, промышленный образец»¹⁵. «Патентный закон совершенно четко устанавливает возможность уступки патента — права на изобретение»¹⁶.

В ЗоАП РК имущественные правомочия автора сформулированы в виде тех действий, которые последний вправе осуществлять сам или разрешать осуществлять иным лицам. Перечень этих правомочий неисчерпывающий.

Исключительное авторское право на использование произведения распространяется только на те формы и способы использования, которые перечислены в законе, а не на любые формы и способы использования произведения¹⁷.

В Патентном законе исключительные права патентообладателя сформулированы путем указания видов использования объектов патентного права, которые не могут осуществляться иными лицами без разрешения патентообладателя.

Не давая общего определения использования изобретения, полезной модели, промышленного образца, законодатель приводит перечень действий, на совершение которых третьи лица должны получать разрешение от патентообладателя. И хотя при описании этих действий законодатель использует конструкцию «в том числе», можно считать приведенный перечень действий исчерпывающим, поскольку в самом перечне действий используется такое определение как «иное введение в гражданский оборот или хранение для этих целей»¹⁸.

Таким образом, если перечень действий, на осуществление которых сформулирован запрет, является исчерпывающим, следует, что перечень действий, которые патентообладатель вправе разрешать иным лицам, является открытым. То есть, правомочия патентообладателя не ограничены законом.

В соответствии с Законом РК о товар-

ных знаках исключительное право на товарный знак в отношении всех или части товаров, для которых он зарегистрирован, может быть передано правообладателем другому юридическому лицу или осуществляющему предпринимательскую деятельность физическому лицу по договору о передаче исключительного права на товарный знак (договору об уступке товарного знака).

Изложенное свидетельствует о следующем. Во-первых, исключительные права на изобретение, полезную модель, промышленный образец, товарный знак и исключительные права на использование объектов авторского права являются имущественными правами, во-вторых, исключительные права на объекты авторского права и смежных прав, изобретение, полезную модель, промышленный образец, товарный знак в силу закона могут быть уступлены. Кроме того, указанные права имеют денежную оценку.

Учитывая изложенное, а также то, что указанные права могут быть оценены, следует вывод о том, что рассматриваемые исключительные имущественные права обладают необходимыми и достаточными для предмета залога характеристиками. «Формулировка ГК не исключает возможности залога исключительных прав на использование объектов авторского и патентного права, на получение вознаграждения за их использование и т.п. Залог указанных прав возможен как отдельно, так и в составе имущественного комплекса»¹⁹.

В наш век высоких технологий и значительного расширения товарооборота на «интеллектуальном рынке» исключительные имущественные права способны быть весьма ликвидным товаром и предметом залога.

Следует отметить, что О.Г. Крушиной в работе «Залог исключительных прав» при-

¹⁵ Комментарий к Патентному закону Российской Федерации. Корчагин А.Д., Богданов Н.В., Казакова В.К., Полищук Е.П. М.: Изд-во «Компания Димитрейд График Групп», 2004. С.68.

¹⁶ Дозорцев В.А. Творческий результат; система правообладателей // Интеллектуальные права: Понятие. Система. Задачи кодификации. Сборник статей / Исследовательский центр частного права. М.: Статут, 2003. С.294.

¹⁷ Гаврилов Э.П. Указ. соч. С.120.

¹⁸ Комментарий к Патентному закону Российской Федерации. Корчагин А.Д., Богданов Н.В., Казакова В.К., Полищук Е.П. М.: Изд-во «Компания Димитрейд График Групп», 2004. С.61.

¹⁹ Гражданское право: В 2 т. Том II. Полутом I. Учебник / Отв. ред. Е.А. Суханов. 2-е изд. М.: Изд. Бек. 2003. С.106.



ведено подробное обоснование возможности обременения залогом исключительных прав на изобретения, полезные модели, промышленные образцы и исключительных прав на использование объектов авторского права²⁰.

К вопросу о залоге авторского права, полученного на основании авторского договора о передаче исключительных прав, необходимо отметить следующее. В соответствии с ЗоАП РК права, переданные по авторскому договору, могут передаваться полностью или частично другим лицам лишь в случае, если это прямо предусмотрено договором. Поскольку залог потенциально связан с отчуждением, необходимо согласие первоначального обладателя прав либо на их дальнейшую передачу, либо на обременение залогом.

Кроме того, вывод о возможности обременения залогом исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности может быть дополнительно обоснован положениями действующего законодательства РК.

Предприятие в целом или его часть могут быть объектом купли-продажи, залога, аренды и других сделок, связанных с установлением, изменением и прекращением вещных прав.

Из изложенного следует, что возможность обременения залогом предприятия как имущественного комплекса очевидна и этот вопрос дискуссионным не является.

В состав предприятия как имущественного комплекса входят все виды имущества, предназначенные для его деятельности, включая земельные участки, здания, сооружения, обоснование, инвентарь, сырье, продукцию, права требования, долги, а также права на обозначения, индивидуализирующие предприятие, его продукцию, работы и услуги (фирменное наименование, товарные знаки, знаки обслуживания), и другие исключительные права.

Из изложенного следует, что исключительные права, т.е. права на результаты интеллектуальной деятельности, являются со-

ставной частью предприятия. Т.е. если предметом какого-либо гражданско-правового договора является предприятие как имущественный комплекс, то априори предметом этого договора являются и исключительные права.

Из изложенного следует вывод, что при залоге предприятия залогом обременяются также и исключительные права, являющиеся составной частью предприятия. Сделанный вывод подтверждается ГК.

При залоге предприятия или иного имущественного комплекса в целом право залога распространяется на все входящее в его состав имущество, движимое и недвижимое, включая права требования и исключительные права, в том числе приобретенные в период залога.

Учитывая изложенное, можно сделать следующие выводы:

- Исключительные имущественные права на изобретения, полезные модели, промышленные образцы и товарные знаки в соответствии с действующим законодательством могут быть уступлены, имеют денежную оценку и, как следствие, могут быть обременены залогом.

- Содержание обременяемых залогом исключительных имущественных прав на использование объектов авторского права не совпадает с содержанием обременяемых залогом исключительных имущественных прав на изобретения, полезные модели, промышленные образцы и товарные знаки.

- Передача исключительного имущественного права на изобретение, полезную модель, промышленный образец и товарный знак представляет собой отчуждение всех правомочий обладателя такого права и их безоговорочный переход к новому обладателю.

- Передача исключительного права на использование объекта авторского права не всегда содержит черты полного отчуждения такого права и его передачу новому обладателю.

Говоря о залоге исключительных имущественных прав необходимо отметить, что

²⁰ См.: Крушина О.Г. Залог исключительных прав. М., 2006. 114 с.



любой залог (и залог исключительных имущественных прав не исключение) потенциально связан с реализацией (отчуждением) предмета залога.

Как было отмечено, реализация исключительных прав на изобретения, полезные модели, промышленные образцы и товарные знаки предполагает их полное отчуждение и поэтому определение объема обременяемых залогом прав в данном случае не представляет затруднений.

Говоря о потенциальной связи залога исключительных имущественных прав с реализацией (отчуждением) таких прав, необходимо подробнее остановиться на фигуре залогодателя таких прав.

По общему правилу использование изобретения, полезной модели, промышленного образца может осуществляться либо патентообладателем, либо лицензиатом по лицензионному договору.

При этом следует отметить следующее. В соответствии с Патентным законом РК исключительное право на изобретение удостоверяет охранный документ (инновационный патент или патент). В соответствии с Патентным законом РК исключительное право на изобретение, полезную модель или промышленный образец принадлежит патентообладателю. В соответствии с Патентным законом РК по лицензионному договору патентообладатель обязуется предоставить лицензиату право на использование охраняемого изобретения, полезной модели или промышленного образца. Кроме того, в Патентном законе РК вообще не упоминается о праве лицензиата передавать полученные по договору права третьим лицам.

Изложенное свидетельствует о том, что исключительные права на использование охраняемого изобретения, полезной модели или промышленного образца могут принадлежать только патентообладателю. Лицензиат не имеет исключительных прав, а также не может отчуждать полученные по лицензионному договору права. Кроме того, даже если предположить, что лицензиат по исключительной лицензии обременит залогом право на использование изобретения, полезной модели или промышленного об-

разца, то в случае реализации такого права заключаемый на торгах сублицензионный договор, его действительность, будет зависеть от судьбы лицензионного договора между патентообладателем и лицензиатом. Такое положение не будет способствовать устойчивости гражданского оборота.

Проводя аналогию с вещным правом, следует отметить, что при передаче имущества в аренду право собственности, тем не менее принадлежит арендодателю. Именно в этом и состоит интерес арендатора, именно это обеспечивает устойчивость гражданского оборота.

Принимая во внимание изложенное, можно сделать вывод, что залогодателем исключительных прав на изобретение, полезную модель или промышленный образец может быть только патентообладатель, но не лицензиат по договору исключительной лицензии.

В отличие от Патентного закона РК, ЗоАП РК прямо упоминает возможность передачи по авторскому договору исключительных прав, обладатель которых и может являться залогодателем указанных прав.

Что касается исключительных имущественных прав на использование объектов авторского права, то вопрос об объеме обременяемых прав не является таким очевидным и может существенно изменяться в зависимости от договоренности сторон. Очевидно, что этот объем в обязательном порядке должен быть раскрыт в договоре о залоге исключительных имущественных прав на использование объектов авторского права.

В п. 1 ст. 307 ГК РК определены следующие существенные условия договора о залоге: предмет залога и его оценка, существо, размер и срок исполнения обязательства, обеспечиваемого залогом. Однако указанные условия не предполагают определение объема закладываемых прав в случае залога исключительных имущественных прав на использование объектов авторского права.

В этой связи статью 307 ГК РК следует дополнить, указав, что в договоре о залоге исключительных имущественных прав на использование объектов авторского права



должны быть указаны конкретные обременяемые залогом исключительные имущественные права на использование объекта авторского права, срок и территорию, на которой эти права могут быть использованы, размер вознаграждения и (или) порядок определения размера вознаграждения за каждый способ использования объекта авторского права, порядок и сроки его выплаты.

В соответствии с ЗоАП РК права, переданные по авторскому договору, могут передаваться полностью или частично другим лицам лишь в случае, если это прямо предусмотрено договором.

Поскольку, как уже было отмечено, обременение залогом исключительных имущественных прав потенциально связано с их реализацией (т.е. передаче полностью или частично другим лицам) в договоре о залоге необходимо указать на возможность передачи исключительных имущественных авторских прав по договору другим лицам. Представляется, что в договоре может быть указано не на возможность передачи ука-

занных прав другим лицам, но на возможность их обременения залогом.

Учитывая изложенное, следует вывод, что обременение залогом исключительных имущественных прав на использование объектов авторского права, полученных залогодателем на основании авторского договора, возможно только в случае, когда в авторском договоре указано либо на возможность передачи прав другим лицам, либо на возможность обременения прав залогом.

В заключение следует отметить, что международная практика подтверждает возможность обременения залогом исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности. Так, в соответствии с Законом Республики Беларусь о патентах имущественные права, удостоверяемые патентом, могут быть предметом залога. Изобретательские права могут быть предметом залога в Кыргызской Республике. Аналогичные положения о залоге патента и залоге прав, вытекающих из заявок на патент, содержатся в законодательстве Великобритании и США, Нидерландов, Канады и Австрии²¹.

²¹ Подробнее об этом см.: Крушина О.Г. Залог исключительных прав. М., 2006. С.60-67.



ПРАВОВАЯ ПРИРОДА ДОГОВОРА ФРАНЧАЙЗИНГА

АМАНГЕЛЬДЫ А.А.

*докторант НИИ частного права КазГЮУ,
кандидат юридических наук*

Для полноты понимания какого-либо объекта исследования необходимо проводить, по возможности, сравнительную характеристику.

В данном случае целесообразно провести параллели с иными смежными институтами для выяснения возможных граней соприкосновения и, в свою очередь, отличительных черт других гражданско-правовых договоров, столь схожих, на первый взгляд, с франчайзингом. Также интересен рассматриваемый вопрос и по причине разгоревшейся дискуссии на страницах научной литературы.

Прежде всего, договор франчайзинга носит комплексный характер. В нем присутствуют элементы лицензионного договора, договора о совместной деятельности (простого товарищества) и даже купли-продажи (приобретении необходимой технической и коммерческой документации). Смысл порождаемых им обязательств заключается именно в возможности одновременного использования охраноспособных и неохраноспособных объектов и получения необходимых услуг. Однако, регулируя отношения по поводу использования в предпринимательской деятельности комплекса исключительных прав, его не следует относить к категории смешанных договоров согласно ст. 381 ГК РК. Он представляет собой

вполне самостоятельную разновидность договоров, так как содержит различные элементы (черты), не присущие ни одному из перечисленных ниже.

Нельзя не отметить известное, хотя и внешнее, родство договора франчайзинга с рядом иных гражданско-правовых договоров, например, таких, как договоры поручения, комиссии и договоры о совместной деятельности (простого товарищества). Всех их сближает возможность опосредования сходных общественных отношений по обслуживанию, сбыту товаров, выполнению работ, оказанию услуг, которое основывается на принципах сотрудничества сторон и их равенства. Однако юридическое содержание договорных отношений в названных видах соглашений различно. В чем проявляется это различие?

• Во-первых, в предмете договора. Предметом франчайзинга являются исключительные права (комплекс исключительных прав), в то время как предметом договора о совместной деятельности (простого товарищества) является соединение взносов участников и совместные действия для извлечения прибыли или достижения иной, не противоречащей закону цели, предметом комиссии — одна или несколько сделок, предметом поручения — определенные юридические действия.



• Во-вторых, в имущественно-правовых последствиях исполнения договора. Пользователь, осуществляя без поручения самостоятельную предпринимательскую деятельность с использованием комплекса полученных от правообладателя исключительных прав и совершая определенные сделки с потребителями, самостоятельно приобретает права и лично несет обязанности по этим сделкам. В договоре же поручения права и обязанности по сделке, совершенной поверенным, возникают непосредственно у доверителя. Поскольку по договору комиссии сделки совершаются комиссионером от своего имени по поручению и за счет комитента, имущественные последствия таких сделок для последнего очевидны.

Поскольку франчайзинг оформляет передачу прав от одного лица к другому, необходимо провести различия между ней и уступкой права.

Уступка прав — универсальный институт обязательственного права. В строгом смысле этого слова закон регламентирует уступку лишь требований в обязательствах, причем таких, которые могут существовать в отрыве от личности кредитора. Переход абсолютных прав данным институтом формально не охватывается. Между тем по договору франчайзинга передаются исключительные (абсолютные) права на результаты интеллектуальной деятельности.

Уступка, как правило, означает передачу прав в том же объеме, в каком они существовали у кредитора, и в этом смысле она бесповоротна. Уступка требований на срок действующим законодательством не предусмотрена. В то же время франчайзинг изначально предполагает, что у правообладателя остается некоторый не передаваемый пользователю объем исключительных прав. Права, переданные пользователю, принадлежат ему только до тех пор, пока договор франчайзинга действует. По окончании договора эти права прекращаются, возвращая оставшиеся у правообладателя права в прежнее состояние. Эта ситуация похожа на ту, которая имеет место при возникновении и отпадении ограничений права собственности.

Поскольку франчайзинг предполагает передачу прав пользования, следует провести различия между ней и арендой. По договору

аренды у арендатора возникает право пользования, но имуществом. Франчайзинг же предполагает передачу права пользования исключительными правами на результаты интеллектуальной деятельности, которые, как правило, не имеют вещественного характера.

Однако есть один случай, когда в аренду, пусть и опосредованно, но попадают исключительные права. Действующий ГК РК регламентирует аренду предприятий, а в составе последних — также и прав на средства, индивидуализирующие деятельность предприятий, и других исключительных прав. Но здесь речь идет об аренде предприятий в целом как имущественных комплексов, которые надлежит рассматривать как самостоятельные объекты. Поэтому даже если предприятие состоит из одних только исключительных прав, возникает право пользования именно им, а не отдельными правами. Следовательно, использование критерия объекта при разграничении договоров аренды и франчайзинга вполне оправдано.

По договору на НИОКиТР стороны могут приобрести права использовать результаты интеллектуальной деятельности. Такие же права передаются по договору франчайзинга. Поэтому нужно выяснить отличия и этих договоров друг от друга.

Договор франчайзинга немыслим без передачи права использования исключительных прав. Обязанность передать такие права — существенное условие данного договора. Ясно, что такие исключительные права существуют до и независимо от договора франчайзинга. Между тем в результате проведения НИР исключительные права могут не возникнуть вовсе. Отсюда следует, что для договоров на выполнение работ такие права — результат, который иногда возникает в процессе исполнения договора.

Исключительные права могут быть объектами доверительного управления имуществом, и, следовательно, право их использовать может перейти к доверительному управляющему. Однако последний обязан действовать не в своих, а в чужих интересах — интересах учредителя доверительного управления или выгодоприобретателя. Доверительный управляющий действует также за чужой счет, а именно за счет доходов



от использования имущества, переданного в управление. В отличие от него пользователь по договору франчайзинга действует в своих интересах и за свой счет, более того, он еще должен уплачивать правообладателю обусловленное вознаграждение. Договор франчайзинга полностью лишен черт фидуциарной сделки.

Взносом по договору о совместной деятельности (простого товарищества) может быть право использовать те или иные исключительные права. Однако это право передается для достижения общих целей в рамках многостороннего договора. Все участники договора о совместной деятельности (простого товарищества) имеют общие интересы. В то же время договор франчайзинга является взаимным. Его участники имеют противоположные по направленности интересы; каждый из них стремится к извлечению максимальной выгоды за счет контрагента. Никакого общего имущества в данном случае не образуется.

Хотя договорная деятельность пользователя близка к функциям традиционных дистрибьюторов и дилеров, действующих на основе дистрибьюторского или дилерского соглашения, франчайзинг по своей природе отличается от таких договоров.

- Во-первых, пользователь по договору франчайзинга действует от своего имени и по собственному усмотрению.

- Во-вторых, он несет ответственность за такие действия собственным имуществом. Кроме того, при договоре франчайзинга пользователь вознаграждает правообладателя, а не на оборот.

Вместе с тем, и правообладатель может нести ответственность по требованиям, предъявляемым к пользователю: субсидиарную – если пользователь продает товары или оказывает услуги собственного производства при ненадлежащем качестве. По дилерскому или дистрибьюторскому договору ответственность несет представитель.

Заключение дистрибьюторского договора, с точки зрения экономических отношений, является более выгодным. Но он не отрегулирован в таком названии национальным правом. Понимание этой системы в предпринимательской сфере находится на примитивном уровне. Когда дистрибью-

тор в стране договора имеет эксклюзивные права и выступает в единственном числе, это понятно. Эта система отношений имеет достаточно длительный временной период и позволяет дистрибьютору формировать собственную систему сбыта.

Дилер в понимании среднестатистического предпринимателя – это не более, чем постоянный покупатель. Дистрибьютор же – постоянный покупатель, который имеет исключительные права на определенной территории. Само отношение к термину переносится на систему правоотношений по договору, что порождает ошибки, нарушения и, соответственно, негативные последствия для сторон договора. Причем эти ошибки присущи не только казахстанским предпринимателям, но и большинству зарубежных партнеров.

- Во-первых, дистрибьюторский договор является, по существу, договором купли-продажи или поставки и, соответственно, регулируется нормами, предусмотренными для этих типов договоров.

- Во-вторых, дистрибьютор, а также и сам поставщик, несмотря на предусмотренные дистрибьюторским договором положения, касающиеся прав на товарный знак, а также защиты этих прав, вряд ли смогут выполнить соответствующие обязательства, если указанные выше права не будут надлежащим образом зарегистрированы. Взаимоотношения, касающиеся прав на товарный знак, регулируются Законом РК «О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров».

- В-третьих, в дистрибьюторских договорах, как правило, предусматривается обмен информацией. Именно поэтому важно четко определить, какой информацией, с каким уровнем секретности, в каком режиме будет происходить обмен, каким договором обмен будет регулироваться.

Договор франчайзинга же регулируется нормами ГК РК. Кодекс предусматривает передачу комплекса исключительных прав, принадлежащих правообладателю, другой стороне – пользователю. В комплекс исключительных прав, обозначенных ГК РК, включены права на фирменное наименование и/или на охраняемую коммерческую информацию, а также на другие предусмо-



тренные договором объекты исключительных прав — товарный знак, знак обслуживания и т.д.

Таким образом, в рамках договора франчайзинга возможна передача прав на объекты интеллектуальной собственности, находящиеся в различных правовых режимах, и формирование прав и обязанностей сторон в рамках основного договора, а именно — франчайзинга. Однако сама передача прав должна осуществляться в соответствии со специальными законами и правилами уполномоченного органа в сфере интеллектуальной собственности.

Наиболее сложно, пожалуй, провести различия между договором франчайзинга и авторским (лицензионным) договором, урегулированным в рамках авторского (патентного) права. Существует мнение (Л. Трахтенгерц, К. Шмиттгорфф, В.А. Дозорцев)¹, что договор франчайзинга является разновидностью лицензионных договоров. Данное мнение основано на том, что основным обязательством по нему является предоставление правообладателем пользователю исключительных прав на использование объектов интеллектуальной собственности.

Например, по авторскому договору передаются имущественные права на использование объектов авторского права. В соответствии с определением, которое дано в ГК РК, по лицензионному договору лицензиар обязуется предоставить право на использование охраняемого объекта промышленной собственности в объеме, предусмотренном договором, другому лицу (лицензиату), а последний принимает на себя обязанность вносить лицензиару обусловленные договором платежи и осуществлять другие действия, предусмотренные договором.

Таким образом, по этим договорам, как и по договору франчайзинга, передаются права на использование результатом интеллектуальной деятельности.

Лицензиат, как и пользователь по договору франчайзинга, выплачивает лицензиару обусловленные договором платежи за предоставленное право. Прибыль лицензиара также может зависеть от успеха деятельности лицензиата.

Стороны лицензионного договора могут

находиться в тесных рабочих отношениях. Однако это не является обязательным условием, как должен предусматривать договор франчайзинга.

Вместе с тем договор франчайзинга обладает рядом характерных правовых особенностей, выделяющих его в самостоятельный договорный институт. Особенности опосредуемых им обязательственных отношений обусловлены прежде всего спецификой правового режима основного объекта договорных отношений — фирменного наименования. Договор заключается с целью создания организаций пользователя (магазинов, ресторанов, гостиниц и т.п.), выступающих на рынке под хорошо известной потребителю фирмой правообладателя. Тем самым расширяется сеть рынков сбыта товаров и услуг под фирмой правообладателя без вложения им дополнительных средств. И одновременно значительно снижается хозяйственный риск пользователя, выпускающего под известными символами свою продукцию на новых рынках. Тогда как традиционный лицензионный договор заключается главным образом с целью использования лицензиатом отдельных объектов интеллектуальной собственности, принадлежащих лицензиару.

Также в отличие от лицензиата успех пользователя по договору франчайзинга зависит и от умения правообладателя создать прибыльную систему, обучать пользователя правилам надлежащей ее работы, совершенствования и развития, постоянного контроля пользователя и содействия ему в течение срока действия договора франчайзинга. Отступить от этих обязанностей правообладатель не вправе.

Если предметом лицензионного договора являются исключительные права на охраняемые объекты промышленной собственности, и их прекращение (окончание срока действия патента, досрочное прекращение его действия из-за неуплаты пошлины, аннулирования, утрата конфиденциальности информации, составляющей ноу-хау) ведет к прекращению лицензионного договора, то прекращение исключительного права, пользование которым предоставлено по договору франчайзинга, не ведет к прекра-

¹ Трахтенгерц Л. Договор коммерческой концессии // Юридический мир. 1997. № 4.



шению этого договора². Свое действие прекращают лишь положения, относящиеся к прекратившемуся праву, т.е. «лицензионная часть» договора франчайзинга. Различия же между ними состоят также в том, что:

а) передаваемые по договору франчайзинга права используются только в процессе предпринимательской деятельности, тогда как авторский и лицензионный договоры подобного ограничения не содержат;

б) франчайзинг предполагает передачу комплекса исключительных прав.

Приведенные различия налицо, что еще раз подтверждает – договор франчайзинга – самостоятельный вид договора, который занимает свое место в системе договоров казахстанского гражданского права.

Проведенный анализ позволяет выявить основные цели правового регулирования франчайзинга, то есть франчайзинга как института права:

1) защита прав и законных интересов субъектов, вступающих в отношения, регулируемые договором франчайзинга (правообладателя и пользователя);

2) защита прав и законных интересов потребителей.

Учитывая изложенное, необходимо сделать вывод, что институт франчайзинга – новый самостоятельный институт в казахстанском праве. Нормы данного института осуществляют правовое регулирование такого способа ведения предпринимательской деятельности, как франчайзинг.

В настоящее время более заметную роль в экономике страны стал играть малый и средний бизнес. При росте безработицы в стране все больше политиков и экономистов обращаются к такому рода бизнесу как источнику новых рабочих мест. Малое предпринимательство способствует развитию конкуренции и обладает следующими достоинствами:

– способностью быстро и гибко реагировать на запросы рынка в различных областях деятельности;

– большой восприимчивостью к изменению спроса на рынке;

– созданием дополнительных мест и обеспечением занятости местного населения в крупных городах и в малонаселенных пунктах.

Правовой базой развития малого предпринимательства является Гражданский кодекс РК, Закон РК от 24 июня 2002 г. № 330-ІІ «О комплексной предпринимательской лицензии (франчайзинге)», что, безусловно, свидетельствует о значимости для подъема экономики страны становления и развития малого предпринимательства и внимании к этому процессу со стороны государства.

Однако законодательного укрепления коммерческих начал развития малого бизнеса, несмотря на несомненный положительный эффект, связанный с принятием данных нормативных документов, оказалось недостаточно для решения проблемы обновления и развития малого бизнеса и его адаптации к развивающимся рыночным отношениям.

Причины, по которым малый бизнес может быть неэффективным, кроются в основном в том, что малые и средние предприятия стараются действовать самостоятельно без опоры на ресурсы фирм, завоевавших положение на рынке. Зачастую неумение организовать партнерские отношения, а также отсутствие инвестиций приводят к краху малых предприятий в период их становления. Неумение малых предприятий организовать партнерские отношения проявляется через ошибки в управлении бизнесом, которые на практике выявляются через так называемые «уязвимые места», к числу которых относятся:

– слабое развитие системы стратегического управления;

– недостаток или отсутствие системы информационного самообеспечения;

– дефицит финансовых ресурсов;

– проблема старта и выживания;

– ярко выраженная персонализация управления, что требует особых личных качеств и способностей предпринимателя.

Следует отметить, что финансовые возможности сами по себе еще не могут гарантировать успешное развитие малых и средних предприятий, однако существуют многочисленные нефинансовые отношения поддержки, например, оказание помощи со стороны в ведении определенного бизнеса, что способствует успешному росту предпринимательства.

Одним из современных видов партнер-

² Евдокимова В.Н. Франшиза и договор коммерческой концессии // Патенты и лицензии. № 1. 1998.



ского бизнеса является франчайзинг, именуемый также за рубежом «льготным предпринимательством». В Казахстане данная форма правовых отношений получила название — комплексная предпринимательская лицензия.

Гражданский кодекс РК ввел в казахстанское законодательство и торговый оборот новую разновидность коммерческих сделок, которые в главе 45 ГК РК получили наименование комплексной предпринимательской лицензии.

В соответствии с ГК РК по данному договору одна сторона (правообладатель) обязуется предоставить другой стороне (пользователю) за вознаграждение на срок или без указания срока право использовать в предпринимательской деятельности пользователя комплекс исключительных прав, принадлежащих правообладателю, в том числе право на фирменное наименование правообладателя, на охраняемую коммерческую информацию, а также на другие предусмотренные договором объекты исключительных прав — товарный знак, знак обслуживания и т.д.

Как следует из определения, договор франчайзинга является возмездным, взаимным, срочным и консенсуальным.

Смысл взаимоотношений партнеров в бизнесе использующих франчайзинг состоит в том, что одна сторона — правообладатель — передает другой стороне — пользователю — право заниматься определенным видом бизнеса, используя разработанную систему его ведения и имидж правообладателя (товарный знак, знак обслуживания, фирменное наименование и т.п.).

В качестве правообладателя может выступать как крупная фирма, хорошо известная потребителю, так и фирма, добившаяся прочного положения со своим бизнесом на рынке, для которой необходимо или желательно обеспечить себе возможность быстрого роста при минимальных финансовых затратах, обеспечив рабочую силу и ресурсы или достижения поставленной цели в обмен на предоставленное пользователю право вести бизнес в соответствии с разработанной правообладателем системой и его имиджем. Т.е. пользователь копирует схему организа-

ции бизнеса, основанной на опыте процветающей фирмы. Правообладатель при этом может взять на себя обязательство поставить необходимое оборудование, материалы и сырье, осуществляет обучение пользователя и его персонала, консультирует и оказывает помощь в управлении бизнесом, может оказать непосредственную финансовую помощь или косвенную в виде поручительств и гарантий. Таким образом, работа фирмы, использующей франчайзинг, позволит преодолевать возникающие трудности, особенно на начальном этапе, что особенно актуально для начинающих предпринимателей³.

Таким образом, отношения сторон при франчайзинге, во-первых, являются альтернативой отношений, возникающих между основной и дочерней фирмой, а во-вторых, позволяет решить задачу получения знаний, опыта и специализации в сфере деловых отношений.

Небольшая фирма, используя помощь правообладателя, может в сравнительно короткие сроки начать свое дело, причем постоянная поддержка со стороны головной фирмы помогает успешно преодолеть трудности, особенно на начальном этапе функционирования. Для пользователя франчайзинг значительно снижает предпринимательский риск и ускоряет окупаемость капиталовложений. Оставаясь хозяином своего предприятия, он получает возможность работать под хорошо известной вывеской (фирменным наименованием) и выходит на рынок с определенным преимуществом перед конкурентами, лишеными такой возможности. Помощь и поддержка со стороны правообладателя предоставляется за плату (роялти), которая может быть достаточно высокой.

Фирменное наименование является одним из основных объектов, подлежащих передаче по договору франчайзинга, составляющему его предмет.

Фирменное наименование («фирма») — это наименование, которое закрепляется за коммерческой организацией — юридическим лицом, осуществляющим предпринимательскую деятельность. Исключительное право на «фирму» возникает и соответственно защищается с момента ее

³ Месягина Н.В. Правовые вопросы становления франчайзинга в России. Дисс. на соискание к.ю.н. М., 2000.



регистрации в государственном реестре юридических лиц. В соответствии с ГК РК право на фирменное наименование, являясь средством индивидуализации юридического лица, признано исключительным правом (интеллектуальной собственностью) юридического лица и может использоваться третьими лицами только с согласия правообладателя.

Если договор заключается с передачей прав на использование фирменного наименования, то необходимо принять к сведению следующее:

- при передаче охраняемых прав на объекты интеллектуальной собственности (например, товарного знака) правообладатель и соответственно пользователь гарантируют потребителю определенные свойства и качество товара, фирменное наименование не является какой-либо гарантией, и пределы прав и ответственности практически не определяются;

- должен быть определен механизм передачи соответствующих прав и распределена ответственность при возникновении спора с третьими лицами в случае смешения используемого фирменного наименования с фирменными наименованиями и товарными знаками третьих лиц;

- если прекращены принадлежащие правообладателю права на фирменное наименование без замены его новым аналогичным, договор франчайзинга прекращается;

- в случае изменения правообладателем своего фирменного наименования, права на использование которого входит в комплекс исключительных прав, договор франчайзинга действует в отношении нового фирменного наименования правообладателя, если пользователь не потребует расторжения договора и возмещения убытков. В случае продолжения действия договора пользователь вправе потребовать соразмерного уменьшения причитающегося правообладателю вознаграждения;

- если в период действия договора франчайзинга истек срок действия исключительного права, пользование которым предоставлено по этому договору, либо такое право прекратилось по иному основанию, договор франчайзинга продолжает действовать,

за исключением положений, относящихся к прекратившемуся праву, а пользователь, если иное не предусмотрено договором, вправе потребовать соразмерного уменьшения причитающегося правообладателю вознаграждения.

В соответствии с ГК РК договор франчайзинга предусматривает использование комплекса исключительных прав, деловой репутации и коммерческого опыта правообладателя в определенном объеме, с указанием или без указания территории использования применительно к определенной сфере предпринимательской деятельности.

В данном случае речь идет об использовании деловой репутации правообладателя. Использование репутации отнюдь не означает передачи права и принятия права. Репутация по существу представляет собой общественную оценку предпринимательских качеств правообладателя.

Передача коммерческого опыта может осуществляться как в устной форме, например, в форме обучения, так и в письменной – в форме документа. Если мы говорим об использовании коммерческого опыта для получения определенных преимуществ в предпринимательской деятельности исходя из смысла статьи, то его передача и приобретение должны осуществляться с учетом норм ст. 126 ГК РК, т.е. как конфиденциальной информации, представляющей собой коммерческую тайну. В этом случае информация должна обладать определенными признаками, а именно:

- иметь действительную или потенциальную коммерческую ценность в силу неизвестности ее третьим лицам;

- отсутствие свободного к ней доступа на законном основании;

- обладатель информации должен принимать меры к охране ее конфиденциальности.

В таком случае при надлежащем оформлении информация может передаваться по лицензионному договору и соответственно может быть защищена всеми способами, предусмотренными ГК РК и другими законами.

Под товарным знаком понимается обозначение, служащее для отличия товаров одних предпринимателей от однородных



товаров, выпускаемых другими предпринимателями. К товарным знакам приравниваются знаки обслуживания, применяемые в сфере услуг – гостиницами, прачечными, туристическими бюро и т.п.

Еще в древние времена, в период возникновения индивидуальной собственности на скот, землю, орудия труда, для отличия своих вещей от чужих, люди изобрели специальные знаки собственности – тамги, которые выдавливали на своей посуде, выжигали на теле скота, высекали на камнях и на дереве. *Тамга* – знак принадлежности, знак личной или групповой собственности, которой владеют ради ее накопления и по мере увеличения которой обогащаются.

С развитием ремесла и торговли людям стало безразлично, чьи товары они покупают. Мастера начинают метить свои товары особыми клеймами, во многом напоминавшими тамги. Наличие на товаре клейма играло решающую роль в спорных случаях, если происхождение товара ставилось под сомнение. Покупатель предпочитал товары известных ему мастеров, которые распознавал по знакомым клеймам. *Клеймо* – знак, подтверждающий факт производства товара конкретным лицом. Производство клейма на товарах нашло еще более широкое применение в эпоху феодального способа производства.

Появление первых клейм на товары как юридических форм защиты результатов труда определенного лица (например, ремесленника), относится к концу средних веков.

В настоящее время порядок защиты прав юридических и физических лиц на товарные знаки и иные средства индивидуализации определен нормами Закона РК «О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров».

Исключительное право на товарный знак удостоверяется свидетельством, которое выдается и регистрируется уполномоченным органом на имя владельца. Срок действия свидетельства – десять лет с момента поступления заявки о регистрации знака и выдаче свидетельства в уполномоченный орган. Однако практически охрана знака не огра-

ничена во времени. Его владелец может каждые десять лет возобновлять регистрацию на очередные десять лет при условии своевременной подачи заявки в уполномоченный орган и уплаты установленных пошлин.

Именно государственная регистрация товарного знака является основанием его правовой охраны.

Переданные по договору франчайзинга исключительные права используются на согласованных сторонами условиях. В этих целях может определяться вид деятельности (торговля, выполнение работ, оказание услуг), который будет осуществлять пользователь в рамках договорных отношений, территория, количество продаваемых товаров (получаемых от правообладателя или изготовленных самим пользователем), объем работ или услуг, другие условия. Причем может быть определен не только максимальный, но и, в зависимости от конкретных интересов сторон, также и/или минимальный предел использования. Необходимость определения объема передаваемого по договору комплекса прав обусловлена возможностью их одновременного использования неограниченным кругом лиц⁴. Неурегулированность этих условий может создать неопределенность в отношении сторон по поводу предмета договора. За пределами согласованной в договоре сферы деятельности пользователя правообладатель сохраняет возможность распоряжения этими объектами⁵.

Франчайзинг получил за рубежом широкое распространение на рынках потребительских товаров, в том числе в экспортно-импортной торговле. В большинстве же государств договоры данной разновидности прямо так и именуется «эксклюзивные («исключительные»), а сторона, получающая право на исключительное распространение товаров, – «эксклюзивный дистрибьютор». При этом такие товары обычно реализуются дистрибьютором под торговой маркой изготовителя, что свойственно договору франчайзинга.

Говоря о франчайзинге, мы, как правило, руководствуемся понятиями, заложенными в 45 главе Гражданского Кодекса РК «Ком-

⁴ Трахтенгерц Л. Договор коммерческой концессии // Юридический мир. 1997. № 4.

⁵ Гражданское и торговое право капиталистических государств. М., 1993.

плексная предпринимательская лицензия».

Франчайзинг представляет собой систему отношений, предполагающую высокий уровень поддержки правообладателем пользователя (предпринимателя, получающего права использовать исключительные права и технологию ведения бизнеса).

Также по договору франчайзинга исключительные права предоставляются одной стороной другой стороне на льготной, привилегированной основе.

С этой целью сторона – изготовитель товаров – не просто уступает другой стороне исключительное право сбывать свои товары конечному потребителю или иной клиентуре (разумеется, на возмездной основе), но и передает ей, как отмечалось, свою интеллектуальную собственность, оказывает техническую, коммерческую и иную помощь в организации такого сбыта. Это, по существу, отношения опеки, отношения «ведущего» и «ведомого» в полной рисков сфере предпринимательства и рыночных отношений. Не случайно в зарубежной литературе для обозначения франчайзинга нередко используется альтернативный термин – льготное предпринимательство.

Франчайзинг – это действительно новая по своей полноте, комплексности и характеру сотрудничества сторон договорная модель.

Договор франчайзинга получил распространение во многих странах мира и выступает как отдельный самостоятельный объект правового регулирования.

В правовой теории и практике различают несколько типов и видов франчайзинга. Основными типами являются:

Сбытовой франчайзинг. Используется производителем товаров для построения единой разветвленной сбытовой сети, функционирование которой находится под его контролем.

Товарный франчайзинг заключается в том, что торгующая организация открывает сеть своих магазинов, которые являются ее дочерними предприятиями.

Франчайзинг в сфере обслуживания. Типичным примерами этого вида франчайзинга, близкой к торговой франчайзинга, являются сети фирменных отелей, ресторанов или авторемонтных мастерских.

При **производственном франчайзинге** и

крупные компании в ряде случаев выдают лицензии другим компаниям или предприятиям на использование своего товарного знака или торговой марки при изготовлении продукции, которая запатентована или производится с помощью патентованного процесса и (или) патентованного «ноу-хау».

Другими словами **производственный франчайзинг** может быть двух видов: 1) когда пользователь выпускает продукцию, аналогичную продукции правообладателя, по лицензии последнего или под его торговой маркой; 2) когда пользователь осуществляет заключительную технологическую обработку товара, произведенного правообладателем, или предпродажную «доводку» технически сложных изделий (автомобилей, сельхозтехники и т.п.), а затем продает их первичному потребителю.

Этот тип франчайзинга наиболее широко представлен в производстве безалкогольных напитков. Каждый из местных или региональных разливающих и упаковочных заводов является пользователем от основной компании. Coca Cola, Pepsi и другие продают концентраты и другие продукты, необходимые для производства местным разливающим компаниям, которые затем смешивают концентраты с другими составными продуктами и разливают в бутылки или банки для распределения по местным дилерам. Само собой разумеется, что товар в Нью-Йорке не должен отличаться от товара в Москве или в Алматы. Такой вид используется изготовителем для расширения производства своих товаров и их продвижения на новые рынки.

Деловой франчайзинг имеет многие общие черты с товарным франчайзингом и является наиболее популярным. Этот вид представляет собой выдачу лицензии на товарный знак и способ ведения розничной торговли товарами и (или) услугами и использование соответствующего ноу-хау. Правообладатель продает лицензию частным лицам или другим компаниям на право открытия магазинов, киосков или целых групп магазинов для продажи покупателям набора, продуктов и услуг под своим именем.

Одним из примеров такого вида франчайзинга может служить фирма Wendy. Девид Томас начал свою карьеру в пищевой



промышленности, когда ему исполнилось 12 лет. В течение последующих пяти лет он работал в различных ресторанах в городе Форт Вайи в штате Индиана. В 15 лет он бросил школу и в 1950 году, когда ему исполнилось 17 лет, Девид записался в армию, где он получил образование повара. В 1953 году, после демобилизации, молодой Томас вернулся домой, в тот же ресторан, и вскоре был назначен помощником управляющего. Бизнес начал процветать. В 1962 году компания купила еще четыре ресторана в городе Колумбус штата Огайо. Томас был назначен управляющим этих ресторанов с условием, что он сможет выкупить 40% имущества, если он сделает эти рестораны прибыльными. Это было не так просто. В тот момент эти рестораны выпускали более сотни наименований, что создавало сложность в надзоре за качеством. Девид решил сократить список наименований и усилить местную рекламу. Когда он начинал, общий объем продажи от всех четырех ресторанов составлял 2500 долларов в неделю, а через неделю после новой стратегии продажа удвоилась. В 1968 году эти рестораны были проданы и Девид получил свою долю, составляющую 1,7 миллиона долларов. В возрасте 35 лет, став миллионером, Девид Томас решил заняться большим бизнесом и продавать гамбургеры. Он начал с небольшого: в 1972 году – девять ресторанов с годовой продажей в 1,8 миллиона долларов, в 1975 году – сто ресторанов, в декабре 1976 – пятьсот. Бизнес стал набирать темпы: в 1978 – тысяча, еще через год – две тысячи с ежегодной продажей, превысившей миллиард долларов.

Как утверждают эксперты пищевой промышленности, Америка и так переполнена ресторанами, но настойчивый предприниматель всегда найдет способ расширить свой сбыт.

Дочерний франчайзинг является сравнительно новым и быстро развивающимся типом взаимоотношений и предполагает организацию независимого бизнеса под «патронажем» правообладателя.

Конверсионный франчайзинг. Происходит превращение (конверсия) так называемой неселективной системы сбыта (при которой изготовитель продает свою продукцию широкому кругу оптовых и розничных торгов-

цев) в селективные системы сбыта. Последние характеризуются тем, что продукция продается только оптовым или розничным предприятиям, работающим по франчайзингу.

Основными видами франчайзинга являются индивидуальная и региональная (территориальная).

При *индивидуальном франчайзинге*, являющемся наиболее распространенным видом, лицензия продается на какой-либо один вид бизнеса.

При *региональном франчайзинге* создаются двух- трехуровневые структуры, действующие в определенном регионе (территории) и имеющие единое головное предприятие (единого правообладателя).

Выбирая региональный франчайзинг, правообладатель решает охватить своей деятельностью какой-то географический район, которым может быть область, штат или страна. Осознавая, что он, возможно, не обладает такими средствами или коллективом, чтобы развиваться так быстро, как хотелось бы, он опирается на поддержку главного пользователя. В свою очередь, главный пользователь имеет право не только подбирать новых пользователей в своем географическом районе, но и обеспечивать их первоначальное обучение и прочие услуги, что обычно делает сам правообладатель. Главный пользователь, однако, включен в разделение платежей и зачастую взносов в рекламный фонд. Контракт между правообладателем и главным пользователем устанавливает, что ожидается от каждой стороны и какой определенный период пользователь будет выполнять эту специфическую роль. В ответ на первоначальную уплату правообладателю взносов за деятельность на исключительной территории рынка главный пользователь в будущем получает от правообладателя роялти, величина которых зависит от доли в общем объеме реализации тех новых пользователей, которых он вовлек в эту систему. В отличие от других методов этот метод выгоден для всех сторон, так как главный пользователь – выборное лицо, и он должен получать поддержку на протяжении всего времени сотрудничества, а это выгодно и правообладателю.

Региональный франчайзинг подразделя-



ется на различные подвиды:

- франчайзинг с владением многими предприятиями – развивается из индивидуального франчайзинга. В этом варианте правообладатель и пользователь заключают контракт на региональное развитие бизнеса, в соответствии с которым пользователь имеет право открыть свои предприятия в определенном районе;

- субфранчайзинг – головное предприятие имеет контракт с пользователем, который одновременно является вторичным правообладателем. Последний привлекает других пользователей на основе контрактных отношений.

При субфранчайзинге вторичный правообладатель также осваивает какую-то определенную территорию и обеспечивает первоначальное обучение, выбор помещения и т.д. Разница только в том, что пользователь работает напрямую со вторичным правообладателем на долгосрочной основе и имеет очень ограниченный контакт с правообладателем. Он платит роялти и рекламные взносы вторичному правообладателю, который, в свою очередь, часть этих денег платит правообладателю. Вторичный правообладатель, таким образом, становится правообладателем на своей территории и пользователь зависит от его долгосрочной поддержки. То, что вторичный правообладатель может иметь неограниченные средства, управленческие и маркетинговые способности, может отразиться на пользователе.

Развивающийся франчайзинг отличается от субфранчайзинга тем, что вторичные пользователи связаны контрактными отношениями как со вторичными правообладателями, так и с правообладателями. В соответствии с условиями контракта вторичный правообладатель обязуется подобрать и соответствующим образом обучить вторичных пользователей, оказывать им практическую и методическую помощь и осуществлять контроль за их деятельностью. В то же время правообладатель выдает лицензию непосредственно вторичным пользователям и имеет с ними прямые контрактные отношения. Система франчайзинга ориентирована на достижение успеха всеми ее участниками. Преимуществами для пра-

вообладателя являются:

1. Выгоды от широкого и быстрого расширения бизнеса без больших финансовых затрат;

2. Возможность осуществления эффективного контроля над условиями реализации своей продукции и услуг;

3. Получение дохода в виде платежей роялти;

4. Получение дополнительной прибыли за счет снижения издержек производства на единицу продукции или услуги в результате роста масштабов производства.

Участие в системе франчайзинга дает преимущества и пользователю, такие, как:

1. Возможность стать и оставаться самостоятельным бизнесменом;

2. Право нести свой бизнес под торговой маркой, имеющей хорошую репутацию на рынке;

3. Использование апробированной концепции бизнеса и маркетинга;

4. Возможность получения управленческих консультаций от экспертов в соответствующей области;

5. Снижение затрат на рекламу за счет организации совместной деятельности;

6. Получение услуг головной фирмы в организации начального и последующего обучения.

Однако возможности реализации этих преимуществ зависят от многих условий и в первую очередь от имиджа правообладателя на рынке, научно-технического уровня передаваемой пользователю технологии, качества производимых товаров (работ, услуг), характера спроса на эти товары и состояния конкурентной среды. Во всех случаях для принятия решения об участии в системе франчайзинга или ее распространения на те или иные рынки и области предпринимательства необходима разработка бизнес-плана предполагаемой деятельности.

От франчайзинга объективно выигрывает и третья заинтересованная сторона: во-первых, общество в целом, получающее в лице пользователя широкую прослойку мелких предпринимателей-собственников (взамен наемных работников) и, во-вторых, рядовой потребитель, заказчик, клиент, которому товары и услуги предлагаются не на единообразных условиях фирменной



торговли и сервиса, а на индивидуальных условиях множества независимых «точек» и «единиц», среди которых всегда можно найти товар подешевле, а услугу – доступнее при гарантированно высоком качестве.

Рассматривая преимущества франчайзинга, нельзя не остановиться на том, какие последствия имеет для потребителя его широкое использование. С одной стороны, франчайзинг способствует насыщению рынка доброкачественными товарами, услугами. С другой – может привести к нарушению прав и интересов потребителей. Ведь сама идея франчайзинга основана на своеобразной подмене субъекта, когда пользователь выступает в обороте фактически под чужим именем – под именем правообладателя, используя его фирменное наименование и товарные знаки. При такой ситуации права потребителя могут пострадать. С этой точки

зрения наиболее опасным для потребителя является производственный франчайзинг. Когда потребитель покупает товар, произведенный по лицензии (лицензионный товар), он, по крайней мере, отдает себе отчет в том, что этот товар произведен не обладателем товарного знака, а совсем посторонней фирмой, которая может и не обеспечивать ожидаемого качества. Если же потребитель покупает товар, произведенный пользователем по договору франчайзинга, он чаще всего полагает, что товар произведен самим обладателем товарного знака.

Следует отметить, что взаимный интерес и сотрудничество сторон в договоре франчайзинга не означает, что их отношения всегда исполнены гармонии и доброй воли. На практике такие отношения зачастую противоречивы и конфликтны, что обуславливается самой природой франчайзинга.



ҚАЗАҚСТАН РЕСПУБЛИКАСЫНДА АУЫЛШАРУАШЫЛЫҒЫ ТАУАР ӨНДІРУШІЛЕРІН МЕМЛЕКЕТТІК ҚОЛДАУДЫ ҚҰҚЫҚТЫҚ РЕТТЕУДІҢ СИПАТТАМАСЫ

ЖУМАДИЛОВ Б.А.

*І. Жансүгіров атындағы Жетісу
мемлекеттік университеті заң
факультетінің деканы, заң
ғылымдарының кандидаты*

Аграрлық өндірістік кешендерді мемлекеттік-құқықтық реттеу шаралары үлкен әртүлілігімен ерекшеленеді. Ауыл-шаруашылық өндіріс көлемінің өсуі және мемлекеттегі экономикалық жайттардың жақсаруы ауыл шаруашылығы тауар өндірушілерін қаржылық ресурстарымен қамтамасыз етуге мүмкіндіктер тудырады.

Аграрлық өндірістік кешендерді құқықтық реттеу шараларының негізгі қасиеттері – олардың жүйелілігі екенін ескерген жөн. Бұл Аграрлық өндірістік кешендерге мемлекеттік құрылымдардың әсер етуінен де көрініс табады. Аграрлық сала әрқашанда мемлекеттік қолдау мен қорғауды қажет ететін экономиканың тәуекелді саласы болып табылады.

Ауыл шаруашылығы тауар өндірушілерін мемлекеттік қолдау әртүрлі тәсілдер арқылы жүзеге асырылады.

Осы ретте, Е.В. Серова «Кедендік баждарды көтеру немесе мемлекетке шеттен әкелінетін азық-түлікті квоталау ауылшаруашылық өндірісін демеуге үйлеседі» деп тұжырымдайды [1].

Ал, Д.В. Власовтың «Аграрлық өндірістік кешендерге салық салу мәселесіне арналған диссертациялық зерттеуінде» [2] аграрлық өндірістік кешендердегі өндірістік өсімнің тиімді жолдарының бірі салықтық түсімдерді көтеру мақсатында жеңілдетілген салық салуды енгізу болып табылатындығы айтылған. Немесе мемлекеттік ықпал ету көмегімен өндіріс буыны тізбегінің алдында тұрған мекемелерге демеушілік көрсету қажеттігін ұсынады. Әрине, ауыл шаруашылығы тауар өндірушілеріне мемлекеттік қолдауды құқықтық тұрғыдан реттеу бүгінгі күннің кезек күттірмес мәселесі болып табылады.

С.В. Киселев өзінің «Өткінші экономика жағдайындағы ауыл шаруашылығын мемлекеттік реттеу» атты монографиясында қызықты схема ұсынған (М., 1994, 44-45 б.) [3]. Автор кірісті қолдау, құрылымдық алға басуды қамтамасыз ету, мемлекеттік реттеудің түрлі құралдарымен бағаларды бақылау (реттеу) сияқты мемлекеттік реттеудің жеке функцияларын ұштастырған. Сол арқылы бірыңғай функция мемлекеттік реттеудің түрлі шараларымен іске асырыла



алатыны көрсетілген, ал бірыңғай мемлекеттік реттеу механизмі түрлі функциялар орындай алады.

Сонымен бірге, аграрлық өндірістік кешендерге түрлі мемлекеттік шаралардың әсер етуі, олардың келісіммен қолданылуымен бірге, мемлекеттік реттеудің жүйесі болып қалыптасады. Бұл берілген реттеудің жеке шаралары олардың өзара әсерімен бірге бұрын оларға жеке-жеке қатысты болмаған сапаға кенеледі деген сөз.

Мысалы, Аграрлық өндірістік кешендердің өндіріс құралдарын жеткізу және ауылшаруашылық өнімдерді сатып алуды жүзеге асыру аясындағы кәсіпорын монополизмі жағдайында ауылшаруашылық тауар өндірушілерін демеу, диспариятет өтемақысын төлеу орнына, керісінше, оның өсуіне әкеледі [4]

Аграрлық өндірістік кешендерді мемлекеттік реттеу жүйесі аясында мемлекеттік қолдау термині екі мағынада — кең және тар мағынада қолданылады.

Е.А. Куделя «Біздің ойымызша, кең мағынадағы аграрлық өндірістік кешендерді мемлекеттік реттеу түсінігіне барынша толық анықтама берген» [5] болатын.

Автор «ауылшаруашылық тауар өндірушілерін қолдау мемлекеттің мақсатқа ұмтылушы қимылын көрсетеді және баға қалыптастырушы жүйе арқылы оның өзгермелі нарықтық жағдайға тетіктенуін қамтамасыз етеді немесе субсидиялау, демеулік көрсету, ресурс сақтаушы технологияларға жағдай жасау, инфрақұрылым дамуын инвестициялау, ауылшаруашылығы тұрғындарын жұмыспен қамту және т.б. әдістер жүйесі арқылы іске асатын ауылшаруашылығы тауар өндірушілерінің кірістерін реттеу» деп санайды. В.С. Елисеев те мемлекеттік реттеудің кең мағынасына сәтті анықтама береді, ол мемлекеттік қолдау — бұл Аграрлық өндірістік кешендерге қатысты кез-келген бағдарлама бойынша қаржы құралдарын бөлумен байланысты мемлекеттік реттеудің кез-келген шаралары деп санайды. Бұл түсінік бойынша мемлекеттік реттеу ұғымы мемлекеттік қолдаумен синоним болып табылады [6].

Дегенмен де ғылыми лексиконға еніп үлгерген аграрлық өндірістік кешендерді мемлекеттік қолдауды осындай кең мағынада анықтау толық негізсіз ұсынылады.

Өндірісті жеке құқықтық жағдайда ұйымдастыруда мемлекеттік реттеу аясындағы қандай да бір экономика саласына түрлі бағдарламаларға мемлекеттік қаржының бөлінуі экономикалық қызметтің нақ сол ауданын қолдау қажеттілігі болып тұрақтануы мүмкін емес. Мемлекет бюджеттегі қаражаттың белгіленген бөлігін бағыттауға шешім қабылдайды, ал осыған сәйкес, салық төлеушілер қаражатын тек жалпы қоғам аумағында тиімді болатын бағдарламаларға береді.

Бұл ережені аграрлық өндірістік кешендерді мемлекеттік қолдауға жатқызуға толық құқылымыз. Шынымен де, ауылшаруашылық тауар өндірушілер кірісін көтеру, азық-түлік өндірісін көбейту жеке мақсат үшін болуы мүмкін емес. Бұл мемлекеттің маңызды қоғамдық тапсырмаларының біріне, атап айтсақ: тұрғындарды азықтандыруды жақсарту, азық-түлік қауіпсіздігін жоғарылату, өнеркәсіпті және ауыл шаруашылығын дамытудағы макроэкономикалық пропорцияларды сақтау қажеттілігін шешуге көмектесуге бағытталған іс-шара. Аграрлық өндірістік кешендерге қаржыны бағыттау туралы М.И. Пискогин маңызды мінездеме береді: «КСРО мемлекеттік бюджетінің басты міндеті ... халық шаруашылығының түрлі салалары арасындағы қаржы ресурстарын қайта бөлу болды... Осыны орындай келе, бюджет халықшаруашылығы пропорциясының қалыптасуына үлкен әсер береді...»[7] — дейді.

Осылай болған соң, кең мағынадағы аграрлық өндірістік кешендерін мемлекеттік қолдаудың термин ретінде анықталуы, аграрлық өндірістік кешендерінің өзін емес, жалпы қоғамды бірақ алғандағы қолдау амалы болып табылады.

Басқа жағынан алғанда, аграрлық саясат шараларының барлық жиынтығын саралаусыз мемлекеттен арнайы қаржы бөлінуі дұрыс емес, ауыл шаруашылығы тауар өндірушілерінің мүмкіндіктерін сараламай оны қаржыландыру агроөнеркәсіптік кешеннің дамуына жол бермейді. Қандай да бір қаржының бөлінуі аграрлық өндірістік кешендердің дамуына және оны шын мәнінде қолдауға себептес болуы тиіс.

Осылайша, Е.В. Серованың пікірін-



ше, «...мемлекет ауыл шаруашылығындағы қымбаттаған азық-түліктің орнын толтырып отырған сайын, нарықтық теңсіздік жоғарылайды және «сынық нүктесі» одан әрі жылжи береді (өндірісті құрылымдық қайта құру. – В.К.)» – дейді [1].

Е.В. Серованың бұл пікірімен толығымен келісе қою мүмкін емес. Себебі, экономиканың жеке секторларында да жасанды монополия мен жосықсыз бәсекеге көп жол берілетінін ескеру керек. Азық-түлік қауіпсіздігі маңызды мәселе болғандықтан ауыл шаруашылығы тауар өндірушілерінің өндірген азық-түлік өнімдерінің айналымы мемлекет тарапынан бақыланып, құқықтық тұрғыдан реттелуі тиіс.

Л.В. Скульская «Кеңестік те, ресей мемлекетінің де аграрлық саясатының шыннайы нәтижесі ауыл шаруашылығын қолдау емес, мемлекеттік тапсырмаларды орындау мақсатында одан кірістің көп бөлігін алып қою болып табылады дегенді сенімді түрде дәлелдеген» болатын [8].

Оның үстіне ауыл шаруашылығына бөлінетін бюджет құралдары оларды тарату механизміне тәуелді бола тұра, не косымша заттарды алып қою құралы ретінде, немесе бұрын алынып қойылған кірістің бөлігін қайтарып беруге қызмет етті. Осы ретте, шын мәнінде мемлекеттік қолдау деп анықталып жүрген шаралар саралай келе мемлекеттік реттеудің белгілі бір бағытын агроөндірістік кешеннің экономикалық механизміне қайшы әсер беретін шара ретінде тануға негіз болады.

Алайда бұл пікірді тереңірек талдаудан өткізіп саралаған дұрыс болады деп ойлаймыз. Қазіргі кезде нарық заңдылықтарына мемлекеттің араласуы дұрыс емес деген пікірлер де көп айтылып жүр. Нарықтың ен басты қағидасы ретінде танылған ұсыныс арқылы сұранысты қанағаттандыру және сұраныстың әрқашанда қажеттіліктен туындауы заңдылықтары толық расталмай отыр. Бұл Қазақстандағы тұрғын үй, жер нарығы мен астық, мақта нарығына байланысты. Кеңес дәуірінде азық-түлік және өзге де ауыл шаруашылығы өнімдерінің айналымы Тұтынушылар Одағы арқылы орталықтан реттеліп отыратын болатын. Ауыл шаруашылығы тауар өндірушілерінің қызметі нәтижесінде алынған өнімдер

кеңестік шаруашылықтар мен ұжымдық шаруашылықтарға жалақы, техника, тұтыну тауарлары түрінде қайтарылып, қамтамасыз етілетін.

Нарықтық экономика жағдайында ауыл шаруашылығы тауар өндірушілерінің басым бөлігі жеке кәсіпкерлер болып табылады. Сол себепті ауыл шаруашылығы тауар өндірушілерін мемлекеттік қолдау көп жағдайда оларға салықтық жеңілдіктер беру мен жеңілдетілген қайтарымды несиелер берумен шектеліп отыр. Алайда, ауыл шаруашылығы өнеркәсібін дамыту үшін мемлекет тарапынан әдістемелік шаралар да жасалуы қажет. Бұл шаралар әрине, құқықтық реттеу арқылы жүзеге асырылады.

ӘДЕБИЕТ

1. Серова Е.В. *Аграрная экономика: учебник для студентов экономических вузов, факультетов и специальностей*. М.: ГУ ВШЭ, 1999. 480 с.
2. Власов Д.В. *Повышение эффективности АПК на основе совершенствования налоговых отношений: Автореф. дис. канд. экон. наук*. Воронеж, 2001. 20 с.
3. Серова Е. *Аграрная политика и группа интересов // Политэкономия*, 1999. №1. С. 41-42.
4. *Собрание законодательства Российской Федерации от 21 июля 1997 г. (№29, ст.3501)*.
5. Куделя Е.А. *Модели и методы поддержки сельскохозяйственных товаропроизводителей в переходной экономике России: Автореф. дис...канд. экон.наук, 08.00.05 / Адыгейский гос. ун-т. Майкоп, 1999. С. 7.*
6. Елисеев В.С. *Проблемы совершенствования механизма государственно-правового регулирования аграрных отношений в государственном секторе экономики*. Калуга: Издательство АКФ «Плито». 2001. С. 25
7. Пискотин М.И. *Советское бюджетное право*. М.: «Юридическая литература», 1970. С. 28.
8. Скульская Л.В. *Миф об аграрной «черной дыре» // НГ – Политэкономия*. 2001. №4. С. 1, 14.



ИММУНИТЕТ ИНОСТРАННОГО ГОСУДАРСТВА. СОВЕРШЕНСТВОВАНИЕ ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ

КАССИЛЬГОВ Р.А.

*юрист ТОО ЮФ «Заңгер»,
магистрант Академии юриспруденции –
Высшей школы права «Әділет»
Каспийского общественного университета*

Наличие у государства целого комплекса иммунитетов является следствием развития исторически первой теории иммунитета – теории абсолютного иммунитета. Данной теории, в соответствии с которой государство ни при каких обстоятельствах не подвластно юрисдикции другого государства без своего на то согласия, придерживается Республика Казахстан, другие страны бывшего Советского Союза, Китай и др.

Данный принцип неоспоримо действовал в МЧП в течение долгого времени. Однако в начале XX века получила развитие, а к 70-м гг. прошлого столетия окончательно сложилась теория функционального или ограниченного иммунитета. Свидетельством этому стало принятие Советом Европы в 1972 г. Европейской конвенции об иммунитете государств, в 1976 г. Соединенными Штатами Америки Закона об иммунитете иностранных государств, в 1978 г. Закона Великобритании об иммунитетах государств, а также законов об иммунитете в ряде стран в 80-х гг. (Канада, Австралия, Пакистан, Сингапур, ЮАР).

Функциональный иммунитет основан на принципиальном разграничении функций государства на два вида: публично-правовую и частноправовую. При осуществлении публично-правовых функций государство пользуется безусловным иммунитетом. Но при осуществлении частноправовой деятельности оно лишается иммунитета, причем само вступление государства в частноправовые отношения рассматривается как отказ от иммунитета.

Ограниченный иммунитет (в отличие от функционального, который формирует общий принцип «властная деятельность – частная деятельность»), не формулирует общий принцип (властная деятельность – частная деятельность), не формулирует общих критериев, а перечисляет конкретные случаи, когда допускается ограничение иммунитета государства¹.

Каково значение правового регулирования вопроса об иммунитете иностранных государств и как этот вопрос решен в законодательстве Казахстана?

Принимая во внимание растущее участие казахстанских физических и юридических

¹ *Гражданское право. Том III. Учебник для вузов (академический курс) / Отв. ред. М.К.Сулейменов, Ю.Г.Басин. Алматы, 2004. 522 с.*



лиц в частноправовых отношениях с иностранными государствами, принципиально необходимо на законодательном уровне обеспечить защиту первых от применения иммунитета иностранными государствами в тех случаях, когда их деятельность не носит публично-правовой характер.

Законодательство Казахстана сделало первый шаг к переходу от абсолютного к ограниченному иммунитету в 1999 г. с принятием нового Гражданско-процессуального кодекса.

Так, в ГПК Казахской ССР была заложена концепция абсолютного иммунитета. Статья 435 ГПК гласила: «Предъявление иска к иностранному государству, обеспечение иска и обращение взыскания на имущество иностранного государства, находящегося в СССР, могут быть допущены лишь с согласия компетентных органов соответствующего государства».

В пункте 1 статьи 422 ГПК Республики Казахстан закрепляется иная формула: «Предъявление иска к иностранному государству, привлечение его к участию в деле в качестве третьего лица, наложение ареста на его имущество и задержание этого имущества в порядке обеспечения иска и обращение взыскания на это имущество допускаются лишь с согласия компетентных органов соответствующего государства, если иное не предусмотрено законом или международным договором Республики Казахстан».

Основное отличие новой формулы в том, что иное уже может быть предусмотрено законом или международным договором, что означает возможность внедрения теории ограниченного суверенитета. Проблема в том, что этот первый шаг на протяжении последних десяти лет остается одновременно и последним, т.к. подобный закон до сих пор не принят.

Одновременно с отсутствием законодательного акта, ограничивающего иммунитет иностранных государств, национальное законодательство придерживается принципа функционального иммунитета в отношении возможности участия Казахстана в гражданском обороте.

В ст. 1102 ГК закрепляется: «К гражданско-правовым отношениям с иностранным элементом с участием государства правила настоящего раздела применяются на общих основаниях, если иное не предусмотрено законодательными актами Республики Казахстан».

Согласно статье 111 ГК, Республика Казахстан выступает в отношениях, регулируемых гражданским законодательством, на равных началах с иными участниками этих отношений.

Таким образом, упрощенно общая картина соотношения иммунитетов иностранных государств и иммунитета Республики Казахстан выглядит следующим образом: иностранные государства вправе использовать свой иммунитет и не подчиняться юрисдикции Казахстана, а Казахстан, ввиду участия в гражданском обороте на равных началах с иными участниками, не вправе ссылаться на государственный иммунитет. Справедливо? Полагаем, что нет.

В научной литературе предлагается два выхода из сложившейся ситуации.

Первый заключается в принятии Закона Республики Казахстан об иммунитете иностранных государств, который на законодательном уровне закрепит концепцию функционального иммунитета. Такое предложение было сформулировано профессором М.К. Сулейменовым². Данную точку зрения также поддерживают И.А. Юлдашева³, М.М. Касымбаева⁴ и др. Еще более «кардинальное» предложение было сформулировано Д.А. Исайкиным: «Внести в законодатель-

² *Право и внешнеэкономическая деятельность в РК. Государство как субъект внешнеэкономической деятельности / Отв. ред. М.К. Сулейменов. Алматы: КазГЮА, 2001. С. 60.*

³ *Юлдашева И.А. Функциональный иммунитет: участие государства в гражданском обороте и его ответственность по обязательствам своим имуществом. Объекты гражданских прав: Материалы международной научно-практической конференции (в рамках ежегодных цивилистических чтений). Алматы, 25-26 сентября 2003 г. / Отв. ред. М.К. Сулейменов. Алматы: КазГЮУ, 2004. 486 с.*

⁴ *Касымбаева М.М. Закон об иммунитетах иностранных государств: опыт США. Субъективное гражданское право и средства его обеспечения. Материалы Международной научно-практической конференции, посвященной памяти профессора Ю.Г. Басина (в рамках ежегодных цивилистических чтений). Алматы, 13-14 июня 2005 г. / Отв. ред. М.К. Сулейменов. Алматы: КазГЮУ, 2004. 506 с.*



ный акт более высокого уровня, чем ГК РК (вплоть до Конституции РК), следующий принцип: факт вступления государства в частноправовые отношения рассматривается как отказ от его иммунитета⁵.

Высказываются и иные, по сути противоположные, предложения. В частности, в контексте исков к государству, связанных с приватизацией, И.У. Жанайдаров пишет: «Таким образом, для предотвращения негативных последствий от арбитражных решений, вынесенных за рубежом, прежде всего можно посоветовать: 1) проводить приватизацию в строгом соответствии с законом; 2) принять закон, которым устанавливается государственный иммунитет против всех гражданских исков или, как усеченный вариант, исков, вытекающих из приватизации⁶».

Принимая во внимание складывающуюся общемировую практику по применению государствами ограниченного иммунитета путем издания специальных законов, присоединения к международным конвенциям, а также посредством ведения соответствующей судебной практики, считаем необходимым принятие Закона Республики Казахстан об иммунитетах иностранных государств.

На основе анализа действующих законов, международных договоров, а также мировой судебной практики, можно выделить следующие пределы иммунитета иностранных государств в Республике Казахстан, которые могут быть положены в основу соответствующего законопроекта:

1) отказ иностранного государства от судебного иммунитета, явно выраженный в международном договоре, в ином письменном соглашении, либо путем участия в конкретном разбирательстве в казахстанском суде по его инициативе или осуществления какого-либо действия по существу дела;

2) запрет пользоваться судебным иммунитетом по спорам, возникшим при осу-

ществлении иностранным государством предпринимательской деятельности;

3) запрет пользоваться судебным иммунитетом по спорам, возникшим в связи с участием иностранного государства в коммерческих и некоммерческих юридических лицах Республики Казахстан;

4) запрет пользоваться судебным иммунитетом по спорам, касающимся прав иностранного государства на недвижимое имущество, находящееся на территории Республики Казахстан;

5) запрет пользоваться судебным иммунитетом по спорам, касающимся прав иностранного государства на движимое имущество, не связанных с осуществлением публичной власти;

6) запрет пользоваться судебным иммунитетом в случае, если предметом иска является имущество, находящееся на территории Республики Казахстан, права на которое иностранное государство получило в нарушение норм международного права, и использует это имущество в коммерческих целях;

7) запрет пользоваться судебным иммунитетом по спорам о возмещении иностранным государством вреда, причиненного жизни, здоровью, и имуществу, если такой вред причинен действием, имевшим место полностью или частично на территории Республики Казахстан;

8) запрет пользоваться судебным иммунитетом по спорам, касающимся нарушений иностранным государством прав других лиц на объекты интеллектуальной собственности;

9) запрет пользоваться судебным иммунитетом по спорам, возникшим из трудового договора между иностранным государством и работником, по поводу работы, которая должна быть выполнена полностью или частично на территории Республики Казахстан, за исключением случая, когда

⁵ Исаякин Д.А. Частные отношения и иммунитет государства в гражданском и международном частном праве. Государство и гражданское право: Материалы международной научно-практической конференции, посвященной памяти и 85-летию со дня рождения д.ю.н., профессора Ю.Г. Басина (в рамках ежегодных цивилистических чтений). Алматы, 29-30 мая 2008 г. / Отв. ред. М.К. Сулейменов. Алматы: НИИ частного права КазГЮУ, 2008. 648 с.

⁶ Жанайдаров И.У. Защита права. Защита гражданских прав: Материалы научно-практической конференции, посвященной 10-летию Казахского гуманитарно-юридического университета (в рамках ежегодных цивилистических чтений). Алматы, 13-14 мая 2004 г. / Отв. ред. М.К. Сулейменов. Алматы: НИИ частного права, КазГЮУ, 2005. 610 с.



работник является гражданином данного иностранного государства;

10) запрет пользоваться судебным иммунитетом по спорам, касающимся эксплуатации морского судна или перевозки груза морским судном иностранного государства, если в момент возникновения факта, послужившего основанием иска, судно использо-

валось в коммерческих целях.

Представляется, что законодательное закрепление вышеназванных принципов послужит делу обеспечения надлежащей защиты прав и законных интересов участников гражданского оборота на территории Республики Казахстан.

ЛИТЕРАТУРА

1. *Гражданское право. Том III. Учебник для вузов (академический курс) / Отв. ред. М.К. Сулейменов, Ю.Г. Басин. Алматы, 2004. 522 с.*

2. *Право и внешнеэкономическая деятельность в РК. Государство как субъект внешнеэкономической деятельности / Отв. ред. М.К. Сулейменов. Алматы: КазГЮА, 2001. С. 60.*

3. *Исайкин Д.А. Частные отношения и иммунитет государства в гражданском и международном частном праве. Государство и гражданское право: Материалы международной научно-практической конференции, посвященной памяти и 85-летию со дня рождения д.ю.н., профессора Ю.Г. Басина (в рамках ежегодных цивилистических чтений). Алматы, 29-30 мая 2008 г. / Отв. ред. М.К. Сулейменов. Алматы: НИИ частного права КазГЮУ, 2008. 648 с.*

4. *Юлдашева И.А. Функциональный иммунитет: участие государства в гражданском обороте и его ответственность по обязательствам своим имуществом.*

Объекты гражданских прав: Материалы международной научно-практической конференции (в рамках ежегодных цивилистических чтений). Алматы, 25-26 сентября 2003 г. / Отв. ред. М.К. Сулейменов. Алматы: КазГЮУ, 2004. 486 с.

5. *Касымбаева М.М. Закон об иммунитетах иностранных государств: опыт США. Субъективное гражданское право и средства его обеспечения. Материалы Международной научно-практической конференции, посвященной памяти профессора Ю.Г. Басина (в рамках ежегодных цивилистических чтений). Алматы, 13-14 июня 2005 г. / Отв. ред. М.К. Сулейменов. Алматы: КазГЮУ, 2004. 506 с.*

6. *Жанайдаров И.У. Защита права. Защита гражданских прав: Материалы научно-практической конференции, посвященной 10-летию Казахского гуманитарно-юридического университета (в рамках ежегодных цивилистических чтений). Алматы, 13-14 мая 2004 г. / Отв. ред. М.К. Сулейменов. Алматы: НИИ частного права, КазГЮУ, 2005. 610 с.*

ПОНЯТИЕ ИММУНИТЕТА ГОСУДАРСТВА

КАССИЛЬГОВ Р.А.

*юрист ТОО ЮФ «Заңгер»,
магистрант Академии юриспруденции –
Высшей школы права «Әділет»
Каспийского общественного университета*

Международное сотрудничество реализуется в разнообразных формах, сферах, а также различными видами субъектов, среди которых выступают и государства. Причем правовой и процессуальный статус последних напрямую зависит и определяется характером отношений, в которые они вступают. Так, государства не только выступают в качестве субъектов власти в межгосударственных отношениях публично-правового характера, но и вступают в международные частноправовые отношения, регулируемые международным частным правом.

Особенностью государства, как субъекта международных частноправовых отношений, является наличие государственного иммунитета, определяющего правовое положение государства в международных сделках и вообще в частноправовых отношениях международного характера. Природа государственного иммунитета вытекает из признанных в международном публичном праве принципов суверенного равенства и уважения суверенитета государств, а правовое содержание определяется известными со времен римского права юридическими максимами: «*par in parem non habet imperium*» («равный над равным власти не имеет»), «*par in parem non habet potestas*» («равный по отношению к равному полномочий не имеет»), «*par in parem non habet jurisdictionem*» («равный над равным не имеет юрисдикции»).

В теории международного частного права (МЧП) выделяют несколько видов иммунитета:

1. Судебный – неподсудность одного государства судам другого. Все сделки государства должны рассматриваться только в его собственных судах. Без прямо выраженного согласия государства на судебное разбирательство в иностранном суде его нельзя привлечь к судебной ответственности за границей.

2. Иммунитет от предварительного обеспечения иска – без прямо выраженного согласия государства в отношении его имущества, находящегося за границей, не могут быть приняты никакие меры в качестве предварительного обеспечения иска.

3. Иммунитет от принудительного исполнения судебного решения – без согласия государства по отношению к нему не могут быть применены никакие принудительные меры по обеспечению иска или исполнению решения.

4. Иммунитет собственности государства – собственность иностранного государства неприкосновенна, не может быть национализирована, конфискована, на нее нельзя обратить взыскание. Имущество иностранного суверена, даже находящееся в руках третьих лиц, не подлежит виндикации. Без согласия государства-собственника его имущество не может быть подвергнуто принудительному



отчуждению, насильственно удерживаться на территории иностранного государства. Государство места нахождения иностранной собственности обязано принимать все необходимые меры защиты против расхищения этого имущества третьими лицами.

5. Доктрина акта государства (связана с иммунитетом собственности государства) — если государство заявляет, что имущество принадлежит ему, то суд иностранного государства не вправе подвергать это заявление сомнению. Никакие иностранные компетентные органы не могут рассматривать вопрос о том, принадлежит ли действительно собственность государству, если оно заявляет, что собственность принадлежит ему. В связи с этим общеизвестным является заявление английского суда по делу «Лютер против Сегора» (1921 г.), связанному с национализацией частной собственности в Советской России: «Если г-н Красин привез товары в Англию и от имени своего правительства заявляет, что они принадлежат русскому правительству, то ни один английский суд не может проверять, соответствует ли такое заявление действительности. Подобное расследование противоречило бы международной вежливости в отношениях между независимыми суверенными государствами».

6. Коллизионный иммунитет государства — к частноправовым отношениям государства должно применяться только его собственное право. Все сделки государства подчиняются его национальному праву¹.

В дополнение к предложенному списку иммунитетов государства, Л.П. Ануфриева выделяет в качестве самостоятельного вида: иммунитет от действия законодательства иностранного государства². Г.К. Дмитриева называет данный иммунитет иммунитетом от применения иностранного права или иммунитетом сделок с участием государства³.

Данный вид иммунитета основан на том, что независимое государство невозможно без его согласия подчинить иному закону, кроме собственного. Следовательно, в гражданско-правовых отношениях государство подчиняется только собственному законодательству,

если оно не согласилось на иное. Вследствие этого при заключении государством частноправовой сделки с иностранным физическим или юридическим лицом в случае, если стороны не определили применимое к их отношениям право (т.е. отсутствовала явно выраженная воля государства), договор будет регулироваться правом данного государства.

Некоторые авторы (например, С.И. Иванов) выделяют помимо всех названных иммунитетов еще и налоговый иммунитет. Однако представляется, что налоговый иммунитет представляет собой частное проявление иммунитета от подчинения государства действию иностранных законов.

Наличие у государства целого комплекса иммунитетов является следствием развития исторически первой теории иммунитета — теории абсолютного иммунитета. Данной теории, в соответствии с которой государство ни при каких обстоятельствах не подвластно юрисдикции другого государства без своего на то согласия, придерживается Республика Казахстан, другие страны бывшего Советского Союза, Китай и др.

Данный принцип неоспоримо действовал в МЧП в течение долгого времени. Однако в начале XX века получила развитие, а к 70-м гг. прошлого столетия окончательно сложилась теория функционального или ограниченно-го иммунитета. Свидетельством этому стало принятие Советом Европы в 1972 г. Европейской конвенции об иммунитете государств, в 1976 г. Соединенными Штатами Америки Закона об иммунитетах иностранных государств, в 1978 г. Закона Великобритании об иммунитетах государств, а также законов об иммунитете в ряде стран в 80-х гг. (Канада, Австралия, Пакистан, Сингапур, ЮАР).

Функциональный иммунитет основан на принципиальном разграничении функций государства на два вида: публично-правовую и частноправовую. При осуществлении публично-правовых функций государство пользуется безусловным иммунитетом. Но при осуществлении частноправовой деятельности оно лишается иммунитета, причем само вступление государства в частноправо-

¹ Гетьман-Павлова И.В. *Международное частное право: Учебник*. М.: Изд-во Эксмо, 2005. 752 с. (Российское юридическое образование).

² Ануфриева Л.П. *Международное частное право. В 3-х томах. Том II, Особенная часть*, 2002. 656 с.

³ *Международное частное право: Учебник / Л. П. Ануфриева, К.А. Бекяшев, Г.К. Дмитриева и др.; отв. ред. Г.К. Дмитриева. 2-е изд., перераб. и доп. М.: ТК Велби, Изд-во Проспект, 2004. 688 с.*



вые отношения рассматривается как отказ от иммунитета.

Ограниченный иммунитет (в отличие от функционального, который формирует общий принцип «властная деятельность – частная деятельность»), не формулирует общий принцип (властная деятельность – частная деятельность), не формулирует общих критериев, а перечисляет конкретные случаи, когда допускается ограничение иммунитета государства⁴.

Гражданское законодательство Казахстана не оперирует такими понятиями как «иммунитет государства» и, что еще более важно, «отказ от иммунитета». Тем не менее, данные институты приобретают все большее значение, ввиду расширения сфер участия государств в частноправовых отношениях. Таким образом, считаем своевременным и вполне логичным закрепление положений об иммунитете (отказе от иммунитета) государства на законодательном уровне.

ЛИТЕРАТУРА

1. *Гражданское право. Том III. Учебник для вузов (академический курс) / Отв. ред. М.К.Сулейменов, Ю.Г. Басин. Алматы, 2004. 522 с.*
2. *Гетьман-Павлова И.В. Международное частное право: Учебник. М.: Изд-во Эксмо, 2005. 752 с. (Российское юридическое образование).*
3. *Ануфриева Л.П. Международное частное право. В 3-х томах. Том II, Особенная часть, 2002. 656 с.*
4. *Международное частное право: Учебник / Л.П. Ануфриева, К.А. Бекяшев, Г.К. Дмитриева и др.; отв. ред. Г.К. Дмитриева. 2-е изд., перераб. и доп. М.: ТК Велби, Изд. Проспект, 2004. 688 с.*

⁴ *Гражданское право. Том III Учебник для вузов (академический курс) / Отв. ред. М.К.Сулейменов, Ю.Г.Басин. Алматы, 2004. 522 с.*



НЕКОТОРЫЕ АЛИМЕНТНЫЕ ОБЯЗАТЕЛЬСТВА В СЕМЕЙНОМ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВЕ РЕСПУБЛИКИ УЗБЕКИСТАН

ХУСАИНОВА УТ.

*аспирант кафедры «Международное частное право»
Ташкентского государственного юридического
института (Узбекистан)*

Алиментные правоотношения занимают особое место в системе семейных правоотношений в силу специфических особенностей оснований возникновения, субъектного состава и содержания данных отношений. Алиментные обязательства (англ. *alimentary obligations*) – в семейном праве имущественные обязательства лиц о предоставлении алиментов, возникающие в силу существующих между ними брачных или других семейных отношений в случаях, предусмотренных законом. Алиментные обязательства известны с античности. В Древней Греции и Риме изначально существовала лишь моральная ответственность отца за своего ребенка. Позднее, была установлена обязанность детей содержать родителей в старости или в случае болезни.

В Риме постепенное уменьшение неограниченной власти отца над членами семьи привело к законодательному закреплению обязательного содержания одних родственников другими согласно законным бракам или кровному родству и внебрачными детьми – матери и её родителей.

У греков существовало государственное

обеспечение пожилых и неработоспособных граждан и детей-сирот. В Риме, кроме разовых раздач хлеба, устраивались специальные, находившиеся в ведении государства фонды, проценты с которых шли на содержание нуждающихся детей.

Таким образом, сама история этого слова говорит о том, что алименты – не роскошь: они призваны удовлетворить насущные потребности самой незащищенной части населения; их получение – гарантия того, что человек будет иметь хотя бы необходимый для поддержания жизни минимум до того времени, когда сможет обеспечить сам себя.

Однако, историческое развитие института семьи во всех странах мира за долгие годы доказало, что при любом общественном строе, полноценной замены детям родительской семьи на иную форму воспитания добиться практически невозможно. Не в состоянии государство и обеспечить материально всех нуждающихся детей, стариков и инвалидов. Вместе с тем, связь между алиментными обязательствами и уровнем развития госу-



дарственной системы социального обеспечения, несомненно, существует. Они имеют одну и ту же цель — предоставление содержания нуждающимся нетрудоспособным лицам.

Под алиментами в Семейном Кодексе Республики Узбекистан понимаются средства на содержание, которые в предусмотренных законом случаях одни члены семьи обязаны уплачивать в пользу других её членов.

К сожалению, развод в наше время не редкость. Проблемы уплаты алиментов на детей, так или иначе, касаются многих. Одним из правовых последствий прекращения брака является возникновение алиментных обязательств родителей по содержанию ребёнка.

Пункт 1 ст.96 СК РУз возлагает на родителей обязанность содержать своих детей, не достигших 18 лет. Таким образом, при достижении ребёнком совершеннолетия, обязанность уплачивать алименты прекращается. Алиментная обязанность может прекратиться и до достижения совершеннолетия в случае эмансипации ребёнка (ст.28 ГК РУз) либо вступления в брак.

Порядок взыскания алиментов различается в зависимости от того, будет ли это добровольное соглашение родителей либо придётся в судебном порядке отстаивать интересы ребёнка.

Для начала рассмотрим вопрос о добровольном исполнении алиментной обязанности.

Новый Семейный кодекс Республики Узбекистан предусмотрел в сфере семейного права ряд договорных соглашений, с помощью которых могут решаться многие вопросы. Сейчас все чаще заключаются брачные контракты, соглашения о порядке воспитания детей и разделе имущества супругов.

Одним из подобных видов семейных договоров является и соглашение об уплате алиментов. Данный документ позволяет супругам без участия суда или какого-либо другого органа власти решить вопрос о размере алиментов и о том, каким образом и в какие сроки они должны уплачиваться. Со-

держание соглашения не должно противоречить законодательству и нарушать интересы несовершеннолетнего ребенка, то есть размер алиментов не может быть ниже установленных законом сумм.

Соглашение заключается в письменной форме и подлежит нотариальному удостоверению (статья 131 СК РУз), в противном случае оно является недействительным. Соглашением можно установить способ и порядок уплаты алиментов на ребёнка (например, одновременно в твёрдой сумме или периодическими платежами).

Удобство данного соглашения также в том, что ему придаётся сила исполнительного листа, то есть, если родитель откажется от его исполнения, можно обратиться с этим соглашением на место работы плательщика, где обязаны производить удержание из доходов родителя таким же образом, каким это производится по исполнительным листам, выданным судом.

Однако чаще всего бывшим супругам не удаётся достигнуть соглашения об уплате алиментов и взыскание алиментов необходимо производить в судебном порядке.

Напомним, что при наличии несовершеннолетних детей расторжение брака производится исключительно в судебном порядке, для чего необходимо подать исковое заявление о расторжении брака в гражданский суд по месту жительства ребёнка. В просительную часть заявления о расторжении брака можно включить также требование о взыскании алиментов с бывшего супруга. Однако это не обязательно, поскольку согласно ст.44 СК РУз при принятии решения о расторжении брака суд обязан определить, кем и в каких размерах должны уплачиваться алименты на содержание ребёнка. Таким образом, даже если мать, с которой остаётся ребёнок, не заявляет требований об уплате алиментов, объясняя это тем, что ей помогают родители, а с бывшим мужем сложились неприязненные отношения, суд, вне зависимости от волеизъявления сторон, обязан определить размер и порядок уплаты алиментов. Это делается в целях защиты прав и интересов ребёнка. Суд не определяет размер и порядок упла-



ты алиментов в единственном случае — если стороны предоставили нотариально удостоверенное соглашение об уплате алиментов.

Опять же в целях защиты интересов ребёнка Семейный кодекс Республики Узбекистан предусмотрел право органов опеки и попечительства на обращение в суд, с иском о взыскании алиментов на детей вне зависимости от желания родителей.

Размер алиментов, взыскиваемых в судебном порядке, определяется с учетом правил, установленных ст.99 СК РУз. Алименты на детей взыскиваются с отца (или матери, если дети остались с отцом) путём установления ежемесячных платежей в долевом отношении к заработку (доходу) плательщика — 1/4 на одного ребёнка, 1/3 на двух, 1/2 на трёх и более детей. Размер этих долей может быть, как увеличен судом, так и уменьшен с учётом материального положения сторон и иных заслуживающих внимания обстоятельств. Начисление алиментов производится из всех видов заработной платы, пенсий, стипендий, пособий по временной нетрудоспособности, безработице, доходов от предпринимательской деятельности и др. Алименты не удерживаются из премий, носящих единовременный (нерегулярный и непериодический) характер, иных выплат, не носящих постоянного характера (например, из выходного пособия при увольнении).

Помимо определения алиментов в виде доли к сумме заработка суд по ходатайству стороны или по своей инициативе может рассчитать алименты в твёрдой сумме, если имеется хотя бы одно из следующих обстоятельств:

- родитель, обязанный уплачивать алименты, имеет нерегулярный, меняющийся доход;
- родитель получает заработок полностью или частично в натуральной форме (продуктами питания, другими товарами);
- родитель получает заработок полностью или частично в иностранной валюте;
- заработок или иной доход вообще отсутствует;
- в иных случаях, когда взыскание алиментов в долевом отношении к доходу за-

труднительно или существенно нарушает интересы одной из сторон (например, отец скрывает свои реальные доходы, но имеет в своей собственности дорогое имущество).

Размер алиментов в твёрдой денежной сумме устанавливается судом, исходя из максимально возможного сохранения ребёнку прежнего уровня его обеспечения (ст.102 СК РУз). Наконец, с учётом всех обстоятельств суд может взыскать часть алиментов в твёрдой денежной сумме, а часть — в доле к заработку.

Освобождение (отказ) от уплаты в пользу детей алиментов, установленных судебным решением или соглашением сторон, заверенных нотариусом, недопустимо. Однако материальное положение сторон может измениться. Поэтому, Семейный кодекс Республики Узбекистан допускает возможность увеличения (уменьшения) размера алиментов. Изменение установленного судом размера алиментов возможно только по судебному решению (ст.105 СК РУз), причём как в сторону улучшения, так и ухудшения. К таким обстоятельствам могут быть отнесены увольнение с работы, инвалидность, ограничение в дееспособности, рождение ребёнка и др. Данные обстоятельства должны быть подтверждены доказательствами, поэтому к исковому заявлению об увеличении (уменьшении) алиментов следует приложить соответствующие документы.

Алиментные обязательства, установленные соглашением об уплате алиментов, прекращаются смертью одной из сторон, истечением срока действия этого соглашения или по основаниям, предусмотренным этим соглашением. Выплата алиментов, взыскиваемых в судебном порядке, прекращается:

- по достижении ребёнком совершеннолетия или в случае приобретения несовершеннолетними детьми полной дееспособности до достижения ими совершеннолетия;
- при усыновлении (удочерении) ребёнка, на содержание которого взыскивались алименты;
- при признании судом восстановления трудоспособности или прекращения нужды в помощи получателя алиментов;



– при вступлении нетрудоспособного нуждающегося в помощи бывшего супруга-получателя алиментов в новый брак;

– смерть лица, получающего алименты, или лица, обязанного уплачивать алименты (ст.147 СК РУз)

В соответствии с Конституцией Республики Узбекистан трудоспособные дети, достигшие 18 лет, должны заботиться о нетрудоспособных родителях. Нетрудоспособными родителями признаются лица:

– достигшие пенсионного возраста: мужчины – 60 лет, женщины – 55 лет;

– являющиеся инвалидами I и II группы.

Основанием для возникновения алиментных обязанностей совершеннолетних трудоспособных детей по содержанию своих родителей являются:

– родственная связь между родителями и детьми;

– достижение 18 лет и трудоспособность детей;

– нетрудоспособность и нуждаемость родителей.

Алименты на содержание нетрудоспособных нуждающихся родителей могут выплачиваться по соглашению сторон. Нет необходимости прибегать к судебному разбирательству для определения участия сторон в расходах, если стороны способны договориться самостоятельно. Стороны заключают письменное соглашение, в котором указаны порядок, форма и любые иные вопросы, регулирующие несение детьми обязанности по оказанию помощи нетрудоспособным родителям, Такое соглашение не требует нотариального удостоверения, достаточно подписей сторон. Во избежание споров в случае утери соглашения или умышленного его укрытия одной из сторон, рекомендуется заключать соглашение в количестве экземпляров, равном количеству сторон, и хранить их у каждой из сторон в отдельности.

Однако необходимо отметить, что на практике большинство таких соглашений все же заверяется у нотариуса, поскольку это исключает возможность одного из родителей настаивать на признании соглашения недействительным на основании того, что

его подпись подделана или, что он был вынужден подписать её под угрозой.

Но существуют и противоположные ситуации, когда дети вообще не помогают своим родителям. В этих случаях, родители могут взыскать алименты в судебном порядке (ст.110 СК РУз). В судебном порядке могут взыскиваться алименты только с совершеннолетних и трудоспособных детей. Иск о взыскании алиментов могут предъявить нетрудоспособные нуждающиеся родители, в случае их недееспособности – их опекуны.

Алименты взыскиваются в твердой денежной сумме, ежемесячно. Размер алиментов устанавливается судом, исходя из потребности в расходах, материального и семейного положения и других заслуживающих внимания интересов и обстоятельств, касающихся родителей и детей.

Необходимо отметить, что дети обязаны содержать нетрудоспособных родителей независимо от того, обладают они достаточными средствами или нет. Поэтому алиментные обязательства возникают, даже если дети сами находятся в тяжелом материальном положении. Но это обстоятельство учитывается при определении размера алиментов. При взыскании дополнительных средств на содержание нетрудоспособных родителей суд принимает во внимание всех совершеннолетних детей, которые обязаны участвовать в их содержании, независимо от того, предъявлен иск ко всем или только к нескольким из детей.

Потребовать алименты только от одного из детей или от нескольких из них и не обращаться за помощью к остальным является правом самих родителей. Они могут не желать получать алименты от кого-либо из детей по личным мотивам или из-за того, что эти дети сами находятся в затруднительном положении. Тем не менее, это не означает, что при предъявлении иска лишь нескольким детям все бремя по содержанию родителей должны нести только они. Поэтому суд при определении размера алиментов принимает во внимание суммы, которые родители могли бы получить при взыскании алиментов со всех совершеннолетних детей. Однако оказание родителям помощи может быть учтено при



взыскании алиментов. Например, если родитель, нуждающийся в постороннем уходе, обращается за алиментами к своим детям, тот из детей, который осуществляет за ним уход, вправе требовать уменьшения размера взыскиваемых с него алиментов. Дети могут быть освобождены от обязанности по содержанию своих нетрудоспособных нуждающихся родителей, если судом будет установлено, что родители в прошлом уклонялись от выполнения родительских обязанностей (ст.113 СК РУз). Под невыполнением родительских обязанностей подразумевается не только неуплата алиментов, но и невыполнение любых обязанностей, закрепленных за родителями, это обязанности по воспитанию, образованию ребёнка, защите прав и интересов детей. Дети также освобождаются от обязанностей по содержанию своих родителей, если последние были лишены родительских прав и их права не были восстановлены.

При отсутствии заботы совершеннолетних детей о нетрудоспособных родителях и при наличии исключительных обстоятельств (тяжелой болезни, увечья родителя, необходимости оплаты постороннего ухода за ним и других) совершеннолетние дети могут быть привлечены судом к участию в несении дополнительных расходов, вызванных этими обстоятельствами. Например: дополнительные расходы на сиделку, на лекарства. Поскольку в несении дополнительных расходов могут участвовать несколько детей, необходимо согласовать их участие так, чтобы обеспечить нетрудоспособному родителю непрерывное и равномерное обеспечение, покрывающее все нужды своевременно и в полном объёме. Для этого суд, исходя из материального положения детей, материального положения родителей и других, заслуживающих внимания обстоятельств дела, определяет и этот порядок.



ДОПРОС ЭКСПЕРТА И СПЕЦИАЛИСТА В СУДЕБНОМ РАЗБИРАТЕЛЬСТВЕ ПО УГОЛОВНЫМ ДЕЛАМ

ТОЛСТОВА М.В.

*соискатель кафедры уголовного судопроизводства
и криминалистики Казахского гуманитарного
юридического университета, ведущий специалист
организационно-аналитической группы
Атырауского областного суда*

Помимо судебной экспертизы, двумя другими не менее важными процессуальными формами применения специальных знаний при судебном рассмотрении уголовных дел являются допрос эксперта и специалиста.

Производство допроса эксперта на стадии судебного разбирательства, регламентируется статьей 355 УПК РК.

Допрос эксперта является самостоятельным судебным действием и проводится в целях разъяснения, уточнения или дополнения ранее данного им заключения. Данное судебное действие проводится только после того, как все исследования завершены, заключение оформлено и выдано суду.

В соответствии с п.1 ст. 355 УПК РК, допрос эксперта производится только после оглашения заключения, соответственно проведение допроса эксперта до представления им заключения не допускается.

Необходимо отметить, что допрос эксперта не является обязательным судебным действием и проводится в случаях, когда необходимо:

– разъяснить суду специальные термины и формулировки, содержащиеся в экспертном заключении;

– описать, использованные методики экспертного исследования;

– более детально объяснить процесс исследования материалов, предметов и объектов;

– в случае проведения комиссионной экспертизы, если члены комиссии пришли к разным выводам, объяснить причины возникших между экспертами разногласий.

Таким образом, предметом допроса эксперта является содержание уже оформленного заключения. Задачи, стоящие перед допросом эксперта в самом общем их виде можно определить, как устранение неясности или неполноты заключения, если при этом не требуется проведения дополнительной экспертизы. На разрешение дополнительной экспертизы ставятся, как правило, те вопросы, которые не были предметом рассмотрения первоначальной экспертизы, они должны дополнять ее.

В судебном разбирательстве, эксперт допрашивается в случаях, когда проведения дополнительного исследования не требуется. Таким образом, если суд не усмотрит достаточных оснований для проведения дополнительной экспертизы, он может ограничиться лишь допросом эксперта в судебном разбирательстве.



Сведения, сообщенные экспертом на допросе, после дачи заключения, в целях его разъяснения, уточнения и дополнения, образуют показания эксперта.

Хотелось бы отметить, что в действующем уголовно-процессуальном законодательстве РК показания эксперта, полученные в ходе его допроса, не рассматриваются в качестве самостоятельного источника доказательств. Несмотря на то, что допрос эксперта проводится лишь после дачи им заключения, это не делает его автоматически зависимым доказательством. Допрос эксперта в судебном разбирательстве необходимо рассматривать в качестве самостоятельного судебного действия, результаты которого подлежат самостоятельной оценке.

Следует отметить, что в допросе эксперта в отличие от допроса свидетеля отсутствует стадия свободного рассказа. Обычно допрос эксперта в судебном разбирательстве проводится в вопросно-ответной форме, при этом эксперт в процессе допроса может пользоваться собственными записями, фототаблицами, формулами, схемами, чертежами и т.п.

Отвечая на вопросы суда и других участников судебного разбирательства, эксперт должен давать четкие, сформулированные в максимально доступной форме, ответы, расшифровывать специальную терминологию и формулировки, использованные им при составлении экспертного заключения.

Эксперт разъясняет, дополняет и уточняет заключение от своего имени на основании ранее проведенных исследований. Все это дает основания рассматривать допрос эксперта в качестве не менее важной процессуальной формы применения специальных знаний, наряду с производством экспертизы.

Если обратиться к юридическим основаниям проведения допроса эксперта и назначения дополнительной экспертизы, можно отметить некоторое сходство.

Если результаты экспертизы обладают недостаточной ясностью, и это невозможно устранить путем допроса эксперта в соответствии с ч.ч.1 и 2 ст.255 УПК назначается

дополнительная экспертиза, производство которой может быть поручено тому же эксперту.¹

Как отмечает С.Ф.Бычкова, неполнота заключения имеет место, когда эксперт оставил без разрешения некоторые из поставленных перед ним вопросов, исследовал не все объекты, в выводах дал неполные ответы, при этом правильность самих выводов эксперта сомнений не вызывает². Однако допрос эксперта в отличие от дополнительной экспертизы проводится только в том случае, когда для разъяснения, дополнения или уточнения, ранее данного письменного заключения не требуется проведения новых исследований.

Таким образом, допрос эксперта, как самостоятельное судебное действие, в соответствии со ст. 355 УПК производится в целях устранения недостаточной ясности и полноты заключения. Если же такие пробелы не удастся устранить — назначается дополнительная экспертиза.

Так, к примеру, Атырауским городским судом в 2002 г. было рассмотрено уголовное дело по обвинению гр. К. по ст.251 ч.1 УК РК. Проведенная на стадии предварительного расследования судебно-психиатрическая экспертиза поставила на разрешение врачей-экспертов ОПНД Атырауской областной больницы следующие вопросы:

— мог ли гр.К. отдавать отчет своим действиям или руководить ими при совершении инкриминируемого ему деяния?

— вменяем ли гр.К.?

Согласно Акта амбулаторной судебно-психиатрической экспертизы, гр.К. был признан невменяемым и не отдающим отчет своим действиям.

В ходе судебного разбирательства от государственного обвинителя поступило ходатайство о назначении дополнительной судебно-психиатрической экспертизы. Так, согласно ч.1 ст.354 УПК, по ходатайству сторон или по собственной инициативе суд вправе назначить экспертизу. В связи с чем, суд удовлетворил ходатайство государственного обвинителя, мотивируя свое решение тем, что проведенная по делу амбулаторная судебно-

¹ Нормативное постановление Верховного Суда Республики Казахстан за № 16 от 26 ноября 2006 г. «О судебной экспертизе по уголовным делам». Сборник нормативных постановлений ВС РК, Астана. 2009. С.477.

² Бычкова С.Ф. Судебная экспертиза: научные, организационно-правовые и методические основы. А., 2002. С.289.



психиатрическая экспертиза недостаточно определила поведение испытуемого.

Процессуальной формой закрепления применения специальных знаний эксперта на стадии судебного разбирательства по уголовным делам стало Постановление о назначении дополнительной судебно-психиатрической экспертизы в условиях стационара в целях полного и всестороннего установления психического состояния больного. На разрешение судебно-психиатрической экспертной комиссии ОПНД Атырауской облбольницы судом были поставлены дополнительные вопросы:

– страдает ли гр.К. каким-либо психическим заболеванием, если да, то каким?

– мог ли гр.К. руководить своими действиями в момент совершения преступления?

– в настоящее время может ли руководить своими действиями и отдавать отчет им?

– нуждается ли в принудительном лечении?

Таким образом, как видно из примера, на разрешение дополнительной экспертизы были поставлены дополнительные вопросы, то есть те которые не являлись предметом рассмотрения первоначальной экспертизы.

В соответствии с ч.3 ст.355 УПК РК допрос эксперта проводится только по ходатайству сторон судебного разбирательства, при чем первым эксперта допрашивает сторона, по ходатайству которой назначена экспертиза.

Место, порядок вызова и проведения допроса эксперта уголовно-процессуальным законодательством специально не оговариваются. Вызов эксперта на допрос для участия в судебном разбирательстве производится по общему правилу вызова сторон, то есть уведомлением (письмом) за подписью председательствующего судьи, которое направляется руководителю экспертного учреждения. В уведомлении указывается, кто и в каком качестве вызывается для участия в судебном разбирательстве, по какому уголовному делу (номер уголовного дела, кто обвиняется, по какой статье УК РК привлечен), к кому и по какому адресу необходимо явиться, дата и время слушания по уголовному делу. В та-

ком уведомлении обязательно необходимо указать номер и дату заключения, а также фамилию эксперта, давшего заключение, выводы которого требуется дополнить, уточнить или разъяснить.

Как правило, чаще всего в судебной практике, судебно-медицинские эксперты, занимающие соответствующую штатную должность в экспертном учреждении (к примеру, Атырауский филиал Центра судебной медицины Министерства Здравоохранения РК) вызываются на допрос через своего руководителя телефонограммой или посредством факсимильных средств связи.

В соответствии со ст.355 УПК РК, допросу эксперта в судебном разбирательстве предшествует оглашение председательствующим судьей письменного заключения с указанием тома и листа рассматриваемого уголовного дела. Так, согласно Нормативному постановлению Верховного Суда РК за № 16 от 26.11.2004г. «О судебной экспертизе по уголовным делам» устные разъяснения, уточнения или дополнения эксперта являются доказательствами лишь в части и в пределах ранее данного им письменного заключения³.

Глава 60 УПК РК регулирует особенности судебного разбирательства дела судом с участием присяжных заседателей. В соответствии со ст.562 УПК судебное следствие в суде с участием присяжных заседателей проводится в порядке, предусмотренном ст.ст. 345-359, 362 УПК.

Согласно ч.3 ст. 562 УПК присяжные заседатели могут задавать вопросы экспертам только после того, как они будут допрошены сторонами. При этом вопросы эксперту они задают в письменной форме через председательствующего, которые могут быть им отклонены, как не имеющие отношения к делу.

Следует отметить, что форма ответов эксперта на вопросы суда и сторон (письменная или устная) в уголовно-процессуальном законе строго не оговаривается.

Допрос эксперта с целью разъяснения, уточнения или дополнения заключения, возможен не только после проведения экспертизы на стадии предварительного рас-

³ Нормативное постановление Верховного Суда РК №16 от 26.11.2004 г. Сборник нормативных постановлений ВС РК. Астана, 2009. С.480



следования, то также и после назначения экспертного исследования непосредственно в судебном разбирательстве по ходатайству сторон или по инициативе самого суда.

В судебной практике встречаются случаи, когда допрос эксперта в судебном разбирательстве может прояснить некоторые обстоятельства рассматриваемого уголовного дела и повлиять на переквалификацию деяния подсудимого.

Так, к примеру, Атырауским областным судом в 2006 г. было рассмотрено уголовное дело по обвинению А. в совершении преступления, предусмотренного ст.96 ч.2 п. «д» УК РК. Заключением судебно-медицинской экспертизы № 120 установлено, что смерть потерпевшего М. наступила от тампонады сердца в результате проникающих колотых ран передней поверхности грудной клетки, которые относятся к разряду «тяжких», как опасных для жизни и приведших к смерти. Для уточнения момента наступления смерти потерпевшего, а также общего количества нанесенных ему ран, в том числе тех, которые явились смертельными для него, в судебном разбирательстве был допрошен судебно-медицинский эксперт С., в ходе допроса которого было установлено, что смерть потерпевшего наступила от тампонады сердца, под которой понимается сжатие сердца.

В ходе судебного следствия государственный обвинитель изменил обвинение, предъявленное подсудимому А. с п. «д» ч.2 ст.96 (совершение убийства с особой жестокостью) на ч.1 ст.96 УК РК, поскольку в результате допроса эксперта было установлено, что смерть потерпевшего М. наступила от двух проникающих колотых ран в область сердца и потерпевший мог прожить очень короткий промежуток времени (от 6 минут до получаса). Таким образом, наличие умысла у подсудимого А. на причинение потерпевшему особых мучений и страданий не нашло своего подтверждения в судебном следствии.

Показания специалиста являются еще одной процессуальной формой использования специальных знаний в судебном разбирательстве по уголовным делам.

Следует отметить, в действующем уголовно-процессуальном законодательстве РК отсутствует определение понятия «показания специалиста».

Показания специалиста в самом общем виде можно определить, как сведения, сообщенные им на допросе об обстоятельствах рассматриваемого уголовного дела, для установления которых необходимо применение его специальных знаний.

В отличие от эксперта, специалист не проводит экспертных исследований, он лишь высказывает свое суждение по вопросам суда или сторон, после изучения, представленных ему документов, материалов, объектов.

Необходимо отметить, что в действующем уголовно-процессуальном законодательстве РК существуют пробелы.

Так, к примеру, определенную сложность представляет собой нормативная основа участия специалиста в судебном разбирательстве по уголовному делу. УПК не охватывает все аспекты статусной конструкции специалиста, отсутствует более детальная правовая регламентация участия специалиста на стадии судебного разбирательства, неопределенность формулировки о порядке привлечения специалиста, порождает неясность и множество проблем на практике.

Если обратиться к ст.84 УПК, регламентирующей процессуальный статус специалиста, можно отметить, что в данной статье законодатель не предусмотрел процедуру вызова и порядок участия специалиста в судебном разбирательстве, а точнее говоря, с какого момента, лицо, обладающее определенным родом специальными знаниями, в применении которых возникла необходимость у суда, приобретает соответствующий процессуальный статус специалиста?

Некоторые исследователи полагают, что лицо, обладающее специальными познаниями и привлекаемое для участия в судебном разбирательстве в качестве специалиста, приобретает соответствующий процессуальный статус с момента разъяснения ему прав и ответственности, предусмотренных ст.84 УПК РК, перед началом допроса.

Можно отнестись критически к данной точке зрения, поскольку на практике пока лицо, обладающее специальными знаниями не получит вызова принять участие в производстве как допроса, так и иного процессуального действия, у него соответственно не будет ни процессуальных прав, ни соответственно процессуальных обязанностей, без



которых он не сможет быть участником уголовно-процессуальных правоотношений.

Таким образом, специалист, как участник судебного разбирательства появляется в соответствующем качестве только с момента вызова лица, обладающего необходимыми для суда специальными знаниями. При этом документ, которым лицо, привлекаемое в качестве специалиста, вызывается для участия в судебном разбирательстве, должен содержать в себе сведения о том, в качестве кого данное лицо вызывается, по какому уголовному делу, место, дата и время слушания уголовного дела. Если в повестке (письме) не будет указано, что данное лицо, приглашается в качестве специалиста, нельзя говорить о том, что имел вызов специалиста.

Специалист способен оказать неоценимую помощь в установлении обстоятельств, подлежащих доказыванию по уголовному делу, как в форме справки, консультации, заключения, содержащих специальную аргументацию, так и в виде устных показаний.

Справки, письменные разъяснения специалиста, не могут в полной мере ни по форме, ни по содержанию заменить собой сведения, которые можно получить при допросе специалиста. Специалист, так же как и эксперт, может своими действиями формировать доказательства, используемые для установления обстоятельств, подлежащих доказыванию по уголовному делу. Такая роль возлагается на специалиста при привлечении его для дачи разъяснений сторонам и суду по вопросам, входящим в его профессиональную компетенцию. Иными словами, специалист, опираясь на свои специальные знания, отвечает на вопросы суда и сторон и тем самым формирует новый вид доказательства — показания специалиста.

Не случайно в ч.4 ст.343 УПК РК закреплена следующая норма: «суд не вправе отказать в удовлетворении ходатайства о допросе в судебном заседании лиц в качестве специалистов и ... явившихся в суд по инициативе сторон». Из этого следует, что УПК не содержит прямого запрета на проведение такого судебного действия, как допрос специалиста, а позволяет его. Однако в нормах

УПК, регламентирующих производство в суде первой инстанции, отсутствует норма, содержащая правовые основы допроса специалиста в судебном разбирательстве. То есть, в УПК допрос специалиста упоминается лишь в одной норме (ст.343 УПК) без закрепления порядка его проведения в Главе 42 УПК «Судебное следствие».

Зачастую в судебной практике складываются ситуации, когда необходимо получить информацию от самого специалиста, выслушать его пояснения и мнение по интересующим суд и участников процесса вопросам, а это не что иное, как допрос специалиста, что УПК не предусмотрел. Восполняя пробел правового регулирования, специалиста допрашивают в суде в качестве свидетеля, что является неправомерным и недопустимым, так как свидетель и специалист — это совершенно разные процессуальные фигуры, наделенные законом определенной совокупностью процессуальных прав и обязанностей, а главное — различным характером приобретения таких знаний.

В связи с чем, допрос специалиста следует рассматривать в качестве самостоятельного судебного действия, подлежащего внесению в главу 42 УПК, и соответственно дополнить перечень источников фактических данных, содержащихся в ч.2 ст.115 УПК новым видом доказательств — показаниями специалиста.

ЛИТЕРАТУРА

1. Бычкова С.Ф. Судебная экспертиза: научные, организационно-правовые и методические основы. Алматы, 2002. С.289.
2. Нормативное постановление Верховного Суда Республики Казахстан за № 16 от 26 ноября 2004 г. «О судебной экспертизе по уголовным делам». Сборник нормативных постановлений ВС РК. Астана, 2009. С.477, 480.



ҚЫЛМЫСТЫҚ ІС ҚОЗҒАУ САТЫСЫ – ҚЫЛМЫСТЫҢ ІС ЖҮРГІЗУ САТЫСЫНЫҢ БІР ТҮРІ РЕТІНДЕ

БЕКТҮРҒАНОВА А.Ә.

М.Х. Дулати атындағы

*Тараз мемлекеттік университетінің
ізденушісі*

Казақстанда қылмыстық процестің қылмыстың іс жүргізу сатысы басты институттарының бірі болып табылады. Аталған инстанция бірқатар объективті факторларға байланысты қалыптасады.

Қазақстан Республикасының жаңа ҚІ-ЖК қабылдануы, оны қолдану тәжірибесінің болмауы, оның жетістіктерін барбар бағалаудың мүмкін еместігі.

Ондай факторларға жататын жағдайлар: 1997 жылдың қаңтарынан бастап ҚР ҚІЖК қабылданылып, енгізілуі қылмыстық іс жүргізу міндеттерін айқындай түсті.

Қылмыстық процестің міндеттері Қылмыстың іс жүргізу кодексінің 8-бабында айтылғандай қылмыстарды тез және толық ашу, оларды жасаған адамдарды әшкерелеу және қылмыстық жауаптылыққа тарту, әділ сотталқылауы және қылмыстық заңды дұрыс қолдану болып табылады. Қылмыстық істер бойынша іс жүргізудің заңда белгіленген тәртібі адамды және азаматты негізсіз айыптау мен соттаудан, олардың құқықтары мен бостандықтарын заңсыз шектеуден қорғауды, кінәсіз адам заңсыз айыпталған немесе сотталған жағдайда – оны дереу және толық ақтауды қамтамасыз етуі, сондай-ақ заңдылық пен құқық тәртібін нығайтуға, қылмыстың алдын алуға, құқықты құрметтеу

көзқарасын қалыптастыруға жәрдемдесуге тиіс [1, 10 б.].

Қылмыстың толық ашылуы, әділ жаза-ның белгіленуі, қылмыстық істің жүргізу сатыларынан тұрады. Қылмыстық істің әрбір сатысы өзінше маңызды. Е.Е. Ерешев пен Б.Х. Төлеубекова «Іс жүргізудің өзіндік іскерлік мазмұнын ерекше атап көрсетеді. Бірақ сатылар өзара бір-бірімен тығыз байланысты, өйткені әр бір саты бір-бірінен таралады. Бұндай байланыстылық істі шешудегі негізгі міндет пен шешілу әдісінен туындайды» деп көрсетеді [2, с. 109].

Процессуалдық қарым-қатынас, бұл – бір-бірімен тығыз байланысқан нормалармен; бір мақсатқа негізделген құқықтық іс жүргізу.

Қылмыстық іс жүргізу – тергеулік, прокурорлық, сот органдарының құқықтық қарым-қатынасы. Бұл қарым-қатынас қылмыстың іс жүргізу нормаларымен өзгеріп, дамып немесе тоқтатылып отырады.

Процеске қатысушылардың іс-әрекеті арнайы тәртіппен жүргізіледі. Тәртіп істің дұрыс жүргізілуіне, әділ жаза белгіленуін қамтамасыз етеді. Осыған сәйкес проф. М.С. Строговичтің мына айтқанын еске түсірейік: «Қылмыстық іс жүргізу сатылары – деп, қылмыстық іс жүргізудің



сипатталуы, процессуалдық іс-әрекет және процессуалдық қарым-қатынас. Егер бірінші саты толық жүзеге асса, іс сол кезде ғана келесі сатыға ауысады» [3, с. 66].

Соған орай қылмыстық процесс – бұл тек қана мемлекеттік органдардың қылмыстық заңдарының бір бөлігі ғана емес, сонымен қатар оның нақты жүйесі.

Қылмыстық іс жүргізу теорияларының авторлары қылмыстық іс жүргізу сатыларын төмендегідей сипаттайды:

1. қылмыстық істегі негізгі міндет;
2. мемлекеттік органдардың т.б. тұлғалардың істі шешуі;
3. процессуалдық форма тәртібі;
4. іске байланысты шешімнің сипатталуы;
5. әрбір сатының заңға сәйкес мерзімінің белгіленуі; [4, с. 9]

ҚР Қылмыстық іс жүргізу кодексінде қылмыстық іс жүргізу сатылары айтылғанымен онда нақты тоқталмаған.

Қылмыстық іс жүргізу ғылымында іс жүргізу сатылары аса кең, ауқымды ұғым ретінде қарастырылады. Ғалымдар оларды бір-бірінен бөлуге болмайды дейді, олар керісінше бір-бірін толықтырады дейді.

Проф. И.В. Тыричев келесідей анықтама береді: «саты – бұл бір-бірімен тығыз байланысты, бірақ өзара процесстің бөлігі, өзінің міндетімен ерекшеленеді» [5, с. 15].

Байқағанымыздай автор қылмыстың сатыларының негізгі белгілеріне тоқталған.

Е.Е. Ерешев пен Б.Х. Төлеубеков сатыны – қылмыстық іс жүргізудің бөлек бір бөлімі ретінде және сот билігінің жүзеге асуының көрінісі ретінде қарастырады [2, с. 11].

К.Х. Халиков сот билігі деп мемлекеттің атынан биліктің әділ жүргізілуі және бұзылған құқықтарды қалпына келтіруді түсінеді, бұзылған құқықтарды қалпына келтіру үшін мәжбүрлеу шараларын қолдануды түсінеді [6, 172 б.].

Ш.М. Шарипов сот билігін – мемлекеттің атынан шешім қабылдауы деп түсінеді [7, 13 б.].

Сот билігін зерттей келе, К.А. Марк сот билігін – мемлекеттік биліктің тәуелсіз қызметі ретінде қарастыру керек деген. Мемлекеттің арнайы органы ретінде мемлекет атынан сот билігі жүзеге асады [8, 38 б.].

А.П. Рыжаков қылмыстық іс жүргізудің

сатысы ретінде өзара тығыз байланысты жүзеге асатын қылмыстық процессті айтады.

Жоғарыда айтылған ойды зерделей келе біз мынаны ұсынамыз: қылмыстық іс жүргізу сатысы – бұл өзіндік жеке сот ісін жүргізу, ол өзінің мазмұнымен ерекшеленеді. Әрбір саты қылмыстық іс жүргізудің аяқталған бір бөлімі ретінде көрініс табады [9, 8 б.].

Жоғарыда айтылғандарға сүйене отырып, келесіні айта аламыз:

- қылмыстық іс жүргізу сатысы істің мазмұнына сәйкес жүзеге асады;
- әрбір саты өзінің алдындағы сатыдан туындайды;
- қылмыстық іс кез-келген сатыда тоқтатылуы мүмкін;
- істің бір сатыдан екінші сатыға өтуі бұзылған құқықты қалпына келтіруге жәрдемдеседі.

Сонымен қылмыстық іс жүргізудің сатылары болып: қылмыстық істі қозғау; алдын ала тергеу; басты сот талқылауы; заңды күшіне енген сот шешімін қайта қарау; сот шешімінің орындалуы. Сонымен қатар екі қосымша сатысы қарастырылған: қадағалау немесе істі қайта қарау және жаңадан ашылған мән-жайлар бойынша істі қайта қарау.

Қылмыстық іс қозғауға уәкілеті бар лауазым иелері осындай шешім қабылдаған кезден бастап ҚДЖК бойынша қылмыс жасау жағдайларын, оны жасаған адамды, айыптының қылмыстық із түсудің негіздерін анықтау секілді мақсаттарға жету үшін көзделген кез келген іс жүргізу әрекеттерін қолдануға құқылы [14, 6 б.].

О.В. Арсентьев: «Қылмыстық іс қозғау қылмыстық іс жүргізудің өзіндік сатысы туралы ереже адвокат үшін өте маңызды. Оған қылмыстық іс жүргізу сатысын сипаттайтын барлық белгілер тиесілі: нақты мақсаттар, процесстің негізгі қағидаларының өзіндік көрініс табуы, әрекет және құқықтық қатынастардың айрықша шеңбері» – деп жазды [10, 22 б.].

Э.П. Кенжибекова: «Қылмыстық істі қозғау сатысы саяси мәнге де ие болады. Қылмыстық іс қозғау туралы мәселені дұрыс және жылдам шешу қылмыстық тәртіп пен заңдылықтың нығаюына, қылмыспен күрес шараларын өткізуге, сондай-ақ қылмыстың алдын-алу мен ескерту шараларын қолдануға өз әсерін тигізеді» – деп жазды [11, 7 б.].

Қылмыстық істің қозғалу мәні бойынша



бір уақытта тұлғаны қылмыстан жәбірленуші деп тануды білдіреді [12, с. 45]. Және «қылмыстық істі қозғау кезінде алдын-ала тергеу органдарының міндеті — ол қылмыстан жәбір көрген тұлғаның құқықтық мәртебесі туралы мәселені қарау [13, с. 23].

Э.П. Кенжибекова: «Қылмыстық іс қозғау сатысы — қылмыстық іс жүргізудің дербес сатыларының бірі. Сондықтан, ондағы мәселелер дер кезінде және дұрыс шешілуі тиіс» — деп қарастырды [11, 7 б.].

Бұрын қылмыстық іс қозғаудың анықтамасын жасауда біз қылмыстық процестің бұл бөлігін дербес саты деп атағанбыз. Бұл дегеніміз, осы кезеңде пайда болған құқық қатынастары оларды өзге іс жүргізу сатылары мен кезеңдерінен оқшаулайтын өзіндік белгілерге ие болғандығын білдіреді, өйткені олар, біріншіден, осы сатының мақсаттарын жүзеге асыратын іс жүргізушілік құралдарының мақсаттары мен міндеттері жөнінен, екіншіден олардың сипаты мен құрылымы жөнінен ерекше белгілерге ие болады [14, 6 б.].

А.П. Рыжаковтың анықтағанындай, қарастырылатын сатының екі бірдей міндеті бар. Біріншіден, әрбір жасалған қылмыс фактісіне жауап беру керек, яғни қылмыс құрамының объективті жақтарының белгілері бар кез келген арызды (хабарламаны) дереу тіркеуге алу қажет. Екіншіден қылмыстық процестің кейінгі кезеңдерін шектеу, атап айтқанда алдын-алу тергеу сатыларын а) іс жүргізуде болмаған; ә) ешқандай қылмысқа жаппайтын, яғни қылмыс құрамының объективті жақтарының ең болмағанда міндетті бір белгісі жоқ, оның ішінде маңызы шамалы (әкімшілік, тәртіптік және басқа теріс қылықтар) [15, с. 9] бірде-бір белгісі жоқ фактілерді қарастырудан сақтандыру керек. Бұл анықтаманы даусыз деуге болмайды [14, 7 б.].

Егер іс заңды себепсіз және негізсіз қозғалған болса, прокурор өз қаулысы арқылы тергеушінің немесе тергеу органының қаулысын жояды, қылмыстық іс қозғаудан бас тартылады немесе егер ол бойынша тергеу әрекеттері жүргізілген болса, іс тоқтатылады. Егер бұл жасалмаса, адвокат тиісті прокурорға істі қозғаған тұлғалар әрекетінің заңдылығы бойынша шағымданады, ал егер қабыл алынбаса, жоғары тұрған прокурорға шағым бере алады.

ӘДЕБИЕТ

1. Қылмыстық іс жүргізу кодексі (1998 ж. 9 желтоқсандағы № 307-І, 2000 ж. 29 наурыздағы № 42- ІІ және 2000 ж. 5 мамырдағы 47-ІІ Қазақстан Республикасының заңдарымен өзгертулер мен толықтырулар енгізілген мәтін) 2-басылымы. Алматы: Жеті-жарғы, 2000. 608 б.
2. Уголовно-процессуальное право Республики Казахстан. Часть общая. Академический курс: книга первая / Под ред. д.ю.н., проф. Б.Х. Төлеубековой. Алматы: ТОО Издательская компания «НАС», 2004. С. 414.
3. Строгович М.С. Курс советского уголовного процесса. Том 1. Основные положения науки советского уголовного процесса. М.: Наука, 1968.
4. Советский уголовный процесс / Под ред. Н.С.Алексеева и В.З. Лукашевича. Л., 1989. 470 с.
5. Уголовно-процессуальное право Российской Федерации: Учебник / Отв. ред. П.А.Лушинская. / М.: Юрист, 1999.
6. Халиков К.Х. Қазақстан Республикасындағы құқық қорғау органдары. Алматы: Сана, 1995.
7. Шарипов Ш. Судьяның тәуелсіздігі. Оқу құралы. Алматы: Дәнекер, 2003. 115 б.
8. Мами К. Қазақстандағы сот реформасының даму кезеңдері. Астана, 2003. 221 б.
9. Уголовный процесс Казахской ССР. Ч. 1. Общая / Под ред. А.М. Мамутова, Ю.Д. Лившица. Алма-Ата: Мектеп, 1989. С. 220.
10. Арсентьев О.В. Адвокатура. Адвокат в уголовном и гражданском процессах. Нотариат: учебное пособие. Костанай, 1998. 192 с.
11. Кенжибекова Э.П. Қылмыстық іс қозғау сатысындағы дәлелдеу мәселелері: заң ғыл. канд. дис. ... автореф. 12.00.09. Алматы, 2006. 26 б.
12. Ларин А.М. Расследование по уголовному делу: уголовно-процессуальные функции. М.: Юрид. лит., 1986. 159 с.
13. Журсимбаев С.К. Актуальные проблемы: обеспечение прокурором прав и свобод человека и гражданина на досудебных стадиях уголовного процесса: автореф. ... дис. канд. юрид. наук: 12.00.09. Алматы, 2000. 26 с.
14. Қазақстан Республикасының Қылмыстық іс жүргізу құқығы. Ерекше бөлім. Сотқа дейінгі сатылар: Оқулық / Төлеубекова Б.К., Қапсаләмов К.Ж.; Шынарбаев Б.К., Бекішев Д.К. Алматы: ҚазГЗУ, 2002. 304 б.
15. Рыжаков А.П. Уголовный процесс: Возбуждение и отказ в возбуждении уголовного дела. Тула, 1996. С. 280.



МЕЖДУНАРОДНО-ПРАВОВЫЕ ОСНОВЫ ЭКСТРАДИЦИИ ЛИЦ, СОВЕРШИВШИХ ПРЕСТУПЛЕНИЯ

УМАРХАНОВА Д.

аспирант Ташкентского государственного
юридического института (Узбекистан)

Принимая во внимание международно-правовой характер экстрадиции лиц, совершивших преступления, возникает необходимость отдельного рассмотрения международно-правовых основ этого института. В частности, небезосновательным является особое внимание международной общественности вопросам формирования правовых основ института экстрадиции. Необходимо отметить, что в настоящее время действуют ряд конвенций и двусторонних договоров по выдаче преступников и оказанию правовой помощи по уголовным делам¹.

В целях облегчения изучения и всестороннего исследования международно-правовых основ экстрадиции лиц, совершивших преступление, представляется целесообразным их рассмотрение, предварительно разделив на группы.

К первой группе относятся международно-правовые документы (конвенции, декларации и т.п.), предусматривающие правила экстрадиции лиц, совершивших преступления. В частности, к ним относятся ряд конвенций о борьбе против преступлений,

представляющих угрозу международному сообществу, а именно Конвенция о борьбе с захватом воздушных судов (16 декабря 1970 г.), Конвенция о предотвращении и наказании преступлений против лиц, пользующихся международной защитой, в том числе дипломатических агентов (14 декабря 1973 г.), Конвенция о борьбе с захватом заложников (17 декабря 1979 г.), Конвенция о физической защите ядерного материала (3 марта 1980 г.), Конвенция против пыток и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения и наказания (10 декабря 1984 г.), Конвенция о безопасности персонала ООН и связанного с ней персонала (9 декабря 1994 г.), Конвенция о борьбе с бомбовым терроризмом (16 декабря 1997 г.), Конвенция о борьбе с финансированием терроризма (9 декабря 1999 г.) и др.².

Ко второй группе относятся документы образцового и рекомендательного характера, разработанные международными организациями. Вместе с тем, не стоит оставлять без внимания образцовые документы, разработанные ООН. Тем более, что эти

¹ *International Criminal Law. A Collection of International and European Instruments. Sec.rev.ed./ Edited by van den C. Wyngaert, G. Stessens, Van Daele. Thee Hague, 2000*

² *Международное- правовые основы борьбы с терроризмом: Сборник дек. Нью Йорк, 2001.*



документы имеют важное значение в формировании национальной законодательной политики. В частности, к таковым относятся Образцовый договор о взаимной правовой помощи в сфере уголовного судопроизводства и Образцовый договор о поимке. Например, в Образцовом соглашении о поимке от 14 декабря 1990 г., предусмотрены такие важные положения, принимаемые во внимание сторонами в процессе заключения соглашения как обязательства поимки, преступления, могущие стать причиной для экстрадиции, императивные и факультативные основания экстрадиции. Такие положения, естественно служат повышению эффективности межгосударственного сотрудничества в борьбе с преступностью.

К третьей группе можно отнести подписанные между государствами двух и многосторонние соглашения. Межгосударственные двух и многосторонние соглашения занимают важное место в оказании взаимной правовой помощи по уголовным делам. По сведениям Секретариата ООН количество таких соглашений достигло 1500³ и продолжает увеличиваться. Основной целью заключения двух и многосторонних договоров и соглашений является разработка действенного механизма осуществления экстрадиции исходя из географической близости, экономических, политических и культурных взаимоотношений, общности стратегических интересов. Это находит свое отражение в территориальных и общерегиональных конвенциях по вопросам задержания. В частности, в Конвенции Азии и Африки 1961 г., Конвенции 1962 г. об экстрадиции и правовой помощи по уголовным делам, подписанная Бельгией, Нидерландами и Люксембургом в Бенилюксе. Минская Конвенция от 22 января 1993 г. регламентирует правовые отношения и правовую помощь по гражданским, семейным и уголовным делам между странами СНГ: Арменией, Беларусией, Казахстаном, Киргизией, Молдовой, Россией, Таджикистаном, Туркменистаном, Узбекистаном и Украиной. Кроме того, среди многосторонних соглашений общерегионального характера

можно отметить Договор Лиги Арабских государств об экстрадиции, подписанный в 1952 г. Египтом, Ираком, Иорданией, Саудовской Аравией и Сирией.

Эти договора, по мнению А.И. Бойцова можно подразделить на две группы: двусторонние договора и многосторонние договора⁴. В свою очередь уместно выделить следующие виды многосторонних договоров: а) договора о задержании именно преступников; б) договора об оказании всесторонней правовой помощи, в том числе содержащие правила, касающиеся вопросов экстрадиции; в) договора, международного характера и касающиеся общих проблем борьбы с международными преступлениями, в том числе договора о выдаче (экстрадиции) лиц, обвиненных или осужденных за определенные преступления.

Таким образом, на основе изучения исторического, юридического и других аспектов, считаем целесообразным рассмотреть договорно-правовые основы этого института в следующем порядке:

- 1) двухсторонние договора о задержании;
- 2) многосторонние соглашения об экстрадиции;
- 3) двух и многосторонние договора о правовой помощи, предусматривающие специальные нормы, обеспечивающие задержание;
- 4) региональные и глобальные конвенции, а также декларации по борьбе против преступлений международного характера, содержащие нормы, касающиеся задержания;
- 5) двух и многосторонние межправительственные и межкомитетные соглашения по розыску и задержанию лиц.

Уместно отметить, что на сегодняшний день Узбекистан, будучи полноправным субъектом международного права, подписал по данному вопросу двухсторонние договора с соседними государствами. В частности, Узбекистан подписал двухсторонние договора об экстрадиции с Казахстаном, Киргизией, Таджикистаном, Туркменистаном, Азербайджаном, Болгарией, Чехией,

³ Sheare I.A. *Extradition in International Law*. Manchester, 1971. 35p.

⁴ Бойцов А.И. *Выдача преступников*. Спб.: Юридический центр Пресс, 2004. 49с.



Грузией, Украиной, Латвией, Литвой, Турцией, Кореей, Китайской Народной Республикой, Индией, Ираном и Исламской Республикой Пакистан. В уголовно-правовом сотрудничестве значение договоров несоизмеримо. Вместе с тем, отсутствие таких договоров, влечет невозможность предприятия каких-либо мероприятий по задержанию преступников и восстановления социальной справедливости, а также становится препятствием предупреждению правонарушений и достижению целей исправления преступника. В данном аспекте мы не можем не согласиться с мнением Р.А. Сайфулова, который полагает, что «основной составляющей повышения эффективности уголовного преследования лиц, совершивших преступления на территории одного государства и скрывающихся на территории другого является заключение таких договоров и обеспечение их реального исполнения»⁵. Вместе с тем, принимая во внимание отсутствие в нашей стране специальных законодательных документов, регламентирующих экстрадицию, необходимо отметить определенную роль этих договоров, как документов регулирующих такие отношения. В Республике Узбекистан вышеуказанные международные договора осуществляются на основании ст. 8 УПК, согласно которой если между Узбекистаном и государством, на территории которого скрывается лицо, совершившее преступление нет двухсто-

роннего соглашения, либо это государство не является членом международной конвенции и данный вопрос не нашел своего урегулирования в национальном уголовно-процессуальном законодательстве, то необходимо признать проблематичность решения вопроса о задержании лица, совершившего преступление или требования его выдачи.

В таких ситуациях необходимо ответить на вопрос, как поступать с лицами, находящимися в международном розыске и задержанными на территории республики или наоборот с лицами, совершившими преступления на территории Республики Узбекистан, находящимися в розыске правоохранительными органами и задержанными на территории иностранного государства, а также каков порядок требования задержания скрывающихся лиц.

Для выяснения выше обозначенных вопросов требуется более глубокое изучение и развитие механизма применения в законодательстве Узбекистана порядка задержания и выдачи лиц, требования о выдаче через третьи государства, определение конкретного механизма прошения санкции на арест, с указанием уполномоченного органа (прокуратура, Министерство юстиции или Министерство иностранных дел), а также проведение комплексного научного исследования вопросов международного розыска.

⁵ Сайфулов А.А. Экстрадиция в уголовном процессе (по материалам МВД и Прокуратуры Республики Узбекистан). Автореф. дисс...канд. юрид. наук. Ташкент, 2001. 10 с.



РАССЛЕДОВАНИЕ КОРРУПЦИОННЫХ ПРЕСТУПЛЕНИЙ: ПРАВОВЫЕ И ОРГАНИЗАЦИОННЫЕ ПРОБЛЕМЫ

АБДРАШЕВ Р.М.

*старший научный сотрудник лаборатории
№6 «По разработке актуальных проблем по борьбе
с организованной преступностью, терроризмом
и религиозным экстремизмом» НИИ Академии
МВД РК, майор полиции, кандидат юридических наук*

Среди актуальных задач, поставленных Президентом страны в его Послании народу Казахстана, следует отметить решительную и беспощадную борьбу с коррупцией. При этом Президент Республики Казахстан Н.Назарбаев особо отметил, что только эффективное сдерживание коррупции является общепризнанным условием построения правового государства [1].

В Государственной программе борьбы с коррупцией на 2006–2010 гг. также отмечается, что коррупция тормозит процесс социально-экономического развития, строительства рыночной экономики, привлечения инвестиций и негативно воздействует на политические и общественные институты демократического государства, представляет собой серьезную угрозу будущему развитию страны [2].

Однако Республика Казахстан в борьбе

с коррупцией по различным причинам пока существенных положительных результатов еще не добились. Так, по данным международной организации Транспаренси Интернэшнл (Transparency International), по уровню коррумпированности наша страна находится рядом с такими странами, как Гватемала, Лаос, Замбия, Никарагуа и Парагвай. При 10 балльной шкале уровня коррумпированности оценка Казахстана в 2,6 балла свидетельствует о высочайшем уровне коррумпированности общества. По мнению специалистов, все, что ниже трех баллов указывает на тревожную картину, на высокую коррумпированность государственных служащих [3].

Статистические данные свидетельствуют о том, что удельный вес коррупционных преступлений составляет всего 0,95–1% от общего количества преступлений по ре-



спублике. За 5 месяцев 2007 г. в сравнении с аналогичным периодом 2006 г. на 11,9% возросла выявляемость коррупционных преступлений (с 929 до 1040). В то же время не на должном уровне обеспечивается принцип неотвратимости наказания. Так, за последние два года (2005–2006 гг.) окончено расследованием 1844 уголовных дел. Из них направлено в суд 1215 дел. Остальные прекращены: по нереабилитирующим основаниям – 304 дела, по реабилитирующим основаниям – 325 дел. Приостановлено по различным основаниям 179 дел. Судом осуждено к лишению свободы всего 219 лиц, из которых 127, то есть более половины – до трех лет. К условной мере наказания осуждено 440 лиц. При этом судом первой инстанции и в апелляционном порядке уголовные дела прекращены в отношении 247 лиц и оправдано 30 человек [4].

Данные показатели указывают на то, что в большинстве случаев к уголовной ответственности привлекаются лица, совершившие преступления небольшой и средней степени тяжести, то есть не представляющие большой общественной опасности. Как правило, коррупционеры привлекаются к уголовной ответственности за такие преступления, как получение и дача взятки, служебный подлог, злоупотребление должностными полномочиями. Вместе с тем, следует отметить высокую степень латентности иных видов преступлений. Как правило, очень редко выявляются такие коррупционные преступления, как незаконное участие государственных служащих в предпринимательской деятельности, экономическая контрабанда, легализация денежных средств или иного имущества, приобретенного незаконным путем.

В большинстве случаев коррупционные преступления совершаются лицами, уполномоченными на выполнение государственных функций, а также лицами, приравненными к ним, с использованием своих должностных прав и связанных с ними возможностей. Вместе с тем, проблемы борьбы с коррупционной преступностью лиц, уполномоченных на выполнение государственных функций, изучены все еще недостаточно. Нельзя признать удовлетво-

рительным и состояние законодательных норм. Существует много спорных вопросов, связанных с квалификацией коррупционных преступлений. Все изложенное в совокупности влияет на законность принятия судебных решений.

За последние годы различными службами и оперативными аппаратами правоохранительных органов проводятся мероприятия по выявлению и задержанию лиц, причастных к совершению коррупционных преступлений. Вместе с тем, несмотря на положительные примеры борьбы с коррупцией, в следственной практике все еще имеют место проблемы, как правового, так и организационного характера, возникающие при расследовании коррупционных преступлений. Остановимся на некоторых из них, которые связаны со стадией возбуждения и расследования уголовного дела, с организацией проведения следственных действий.

Как известно, стадия возбуждения уголовного дела является первой стадией уголовного процесса. Негативным моментом в стадии возбуждения уголовного дела являются немалые сроки проведения предварительной проверки поступивших заявлений и сообщений о совершенных преступлениях. Например, для получения дополнительных сведений, истребования документов или иных материалов, проведения осмотра места происшествия, экспертизы срок проведения предварительной проверки может быть продлен начальником органа дознания, начальником следственного отдела до десяти суток, а в исключительных случаях – до двух месяцев (ст.184 УПК Республики Казахстан).

В юридической литературе отмечается, что законодатель неспроста наделяет следователей и сотрудников органа дознания правом продлевать сроки проведения предварительной проверки. Это обусловлено необходимостью всестороннего, полного и объективного исследования обстоятельств, необходимых и достаточных для правильного разрешения проверочного материала. С помощью проведения предварительной проверки представляется возможным избежать как незаконного отказа в возбуждении уголовного дела, так и незаконного возбуждения уголовного дела [5].



Придерживаясь диаметрально противоположной точки зрения, отметим, что проверочные материалы в правоохранительных органах волокитятся годами, пересылаются от одного подразделения к другому. В результате теряются следы преступления, которые могли быть зафиксированы в случае незамедлительного возбуждения уголовного дела. Полагаем, что в первую очередь, целесообразно сократить сроки рассмотрения заявлений и сообщений о преступлении, что позволит ускорить процесс возбуждения и расследования уголовного дела, а также исключить волокиту рассматриваемых материалов. Во-вторых, исключить возможность отказа в возбуждении уголовного дела в случаях, если рассматриваемый материал не входит в подсудность данного органа. Это позволит пресечь факты должностных злоупотреблений и взяточничества со стороны должностных лиц, первоначально рассматривающих заявление или сообщение о совершенном преступлении.

Анализ правоприменительной деятельности свидетельствует о большой прекращаемости уголовных дел, возбужденных по факту совершения коррупционных преступлений. Основными причинами прекращения дел явилась поверхностно проведенная предварительная проверка, отсутствие должного взаимодействия между следователями и оперативными работниками при выявлении коррупционных преступлений. Все это приводит к преждевременному возбуждению уголовного дела и его последующему прекращению.

В большинстве случаев изложенное обусловлено отсутствием в правоохранительных органах профессиональных кадров. Как правило, для молодых сотрудников свойствен недостаточный уровень знаний уголовного и уголовно-процессуального права, отсутствие навыков при проведении документирования противоправных действий проверяемых лиц. Распространены ситуации, когда оперативные работники несвоевременно подключают следователей к подготовке и участию в документировании.

Ярким примером вышесказанного является неграмотно спланированная тактиче-

ская комбинация оперативных работников одного из ДВД республики, направленная на задержание одного из сотрудников таможенного комитета. Анализ данной комбинации позволил нам сделать следующие выводы. Оперативные работники совершили грубые нарушения при документировании преступных действий проверяемого, не привлекая для производства данных действий следователя. Заявитель даже не был предупрежден за дачу заведомо ложного доноса о совершении коррупционного преступления. В дальнейшем, в целях изъятия предмета преступления были привлечены в качестве понятых два административно-арестованных лица. Таким образом, наличие упущения не только организационного характера, но и правового, которые проявились в незнании действующего уголовно-процессуального законодательства, а именно, требований ст.86 УПК Республики Казахстан.

Следующей стадией уголовного процесса является стадия предварительного расследования. Именно в данной стадии уголовного процесса следователи сталкиваются с множеством проблем правового характера.

Например, большая часть коррупционных преступлений по степени тяжести относится к категориям небольшой и средней тяжести. Согласно ст.237 УПК Республики Казахстан прослушивание и запись переговоров, ведущихся с телефонов и других переговорных устройств подозреваемого, обвиняемого и других лиц, которые могут располагать сведениями о преступлениях, возможно только по делам о тяжких и особо тяжких преступлениях. В этой связи, категория преступников, совершивших вышеуказанные коррупционные преступления, является огражденной от проведения специального оперативно-розыскного мероприятия, которым является прослушивание и запись телефонных переговоров. Особую опасность представляют факты совершения указанных преступлений в составе организованных преступных групп, поскольку указанные упущения и недостатки в уголовно-процессуальном и оперативно-розыском законодательстве создают благоприят-



ные условия для дальнейшего продолжения преступной деятельности.

В этой связи следователи различных правоохранительных органов нередко идут на различного рода ухищрения, связанные с необходимостью проведения специальных оперативно-розыскных мероприятий. Уголовные дела возбуждаются по статье, которая относится к категории тяжких преступлений, после чего проводится прослушивание и запись переговоров. К сожалению, в суде такие дела переквалифицируются на менее тяжкие, в отношении подсудимых выносятся обвинительные приговора, а следователи остаются безнаказанными. Вышеизложенное свидетельствует о необходимости дальнейшего совершенствования действующего уголовно-процессуального законодательства и разработки рекомендаций по организации расследования коррупционных преступлений.

ЛИТЕРАТУРА

1. *Послание Президента народу Казахстана.*
2. *Государственная программа борьбы с коррупцией на 2006-2010 гг.*
3. *Данные международной организации Транспаренси Интернэшнл (Transparency International).*
4. *Статистические данные Центра правовой статистики и специальных учетов при Генеральной прокуратуре Республики Казахстан.*
5. Сембин М.М. *Правовые аспекты отказа в возбуждении уголовного дела по материалам подразделений органов внутренних дел: дисс. ...канд.юрид.наук. Алматы, 2009.*



СООТНОШЕНИЕ КРИМИНАЛИСТИЧЕСКОЙ ХАРАКТЕРИСТИКИ С КРИМИНОЛОГИЧЕСКОЙ И УГОЛОВНО-ПРАВОВОЙ ХАРАКТЕРИСТИКАМИ ПРЕСТУПЛЕНИЙ

ДЖУНИСБЕКОВ С.Т.

*научный сотрудник лаборатории №6
«По разработке актуальных проблем по борьбе с
организованной преступностью, терроризмом
и религиозным экстремизмом» НИИ
Академии МВД РК, капитан полиции,
кандидат юридических наук*

Рассматривая вопрос о соотношении криминалистической и криминологической характеристик, необходимо отметить, что к предмету науки криминологии относятся закономерности преступности во всех ее проявлениях; детерминации и причинности преступлений; подверженности преступности различным воздействиям. Из анализа определений предмета криминалистики и криминологии следует, что криминология и криминалистика изучают разные объективные закономерности и совпадение в этой части их предметов отсутствует.

Несмотря на изучение криминологией, как и криминалистикой, мер предупреждения преступлений, в этой области нет дублирования между предметами криминологии и криминалистики. Прежде всего, это следует из того, что предметом криминалистики являются такие меры предупреждения преступлений, которые относятся к техническим и тактическим. Их разработка основывается на познании закономерностей

возникновения информации о преступной деятельности и работы с доказательствами. Предметом же криминологии является разработка предупредительных мер. Несмотря на то, что в систему предупредительных мер криминология включает криминалистические меры предупреждения отдельных видов преступлений, однако пользуется ими как данными науки криминалистики, не занимаясь их самостоятельной разработкой.

В реальной жизни преступность проявляется в форме отдельного преступления, совершенного конкретным индивидуумом, и вида (группы) преступлений, совершенных определенным контингентом людей. Для того, чтобы предупредить преступления и их виды (группы) преступлений, необходимо иметь достаточную для указанных целей информацию, то есть возникает необходимость в разработке криминологической характеристики преступлений.

В.Е. Эминов определяет криминологическую характеристику как совокупность данных об определенном виде (группе) пре-

ступлений либо конкретном противоправном деянии, используемую для разработки и реализации мер профилактического характера [1].

По характеру проявлений и своей сущности элементы криминологической характеристики В.Е. Эминов подразделяет на субъективные, объективные, а также комплексные. К первой группе он относит свойства личности преступника, мотив и цель преступления, свойства личности потерпевшего. Ко второй группе – статистику преступлений; сведения о социальных условиях преступления. К третьей – причины преступлений; последствия преступлений; механизм преступления; обстоятельства, способствующие преступлениям.

Именно с этих позиций криминологическая характеристика преступлений представляет интерес для криминалистики (и криминалистической характеристики в частности) как один из источников сведений о преступности, ее причинах, личности преступника, весь сложный механизм преступного поведения, индивидуального и группового, а также меры предупреждения преступлений.

Так, например, криминологическое учение о личности преступника используется в криминалистике при разработке криминалистической характеристики преступной деятельности; выработке рекомендаций для изучения следователем, судьей личности подозреваемых, обвиняемых, подсудимых, свидетелей и потерпевших в работе по уголовным делам; в криминалистических методиках расследования преступлений. Теория криминальной виктимологии нашла творческую реализацию при разработке криминалистических методов раскрытия и расследования преступлений по признакам жертв преступной деятельности. Криминологическая теория предупреждения преступности лежит в основе криминалистического учения о предупредительной деятельности следователя при работе по уголовным делам, которая начинает разрабатываться как криминалистическая превенция и др.

Одним из важнейших элементов организации раскрытия и расследования преступлений является оценка следственной и

судебной ситуации на всех уровнях функционирования субъектов расследования преступлений.

Эта оценка обязательно включает в себя криминологический анализ преступности, ее состояние, структуры и динамики, а также местных или региональных, географических, демографических, экономических, социально-психологических факторов, причинно связанных с преступностью. На основе такого анализа делаются прогностические выводы о количестве, структуре и наиболее вероятных местах преступных проявлений.

Эти выводы используются при формировании криминалистической характеристики преступлений и на ее основе – в выработке алгоритмов расстановки оперативных сил субъектов ОРД и расследования, в организации деятельности по раскрытию и расследованию преступлений.

Не менее важное значение для организации раскрытия и расследования преступлений имеет изучение личности преступника. Личность преступника в криминологии – это широкое и емкое понятие, выражающее социальную сущность преступников разных типов, сложный комплекс характеризующих их признаков, свойств, связей, отношений, их нравственный и духовный мир. Для оперативного работника и следователя важны именно обобщенные, типологические данные о личности преступников, о процессе формирования тех свойств, которыми преступники характеризуются, условия нравственного формирования преступников, особенно среди ближайшего окружения, связей, знакомств и т.д.

Существенное значение для расследования имеют данные криминологии о мотивации преступного поведения, так как они помогают думать за преступника, что является важнейшим, интеллектуальным началом оперативно-розыскной, следственной и судебной тактики. Имеется в виду реконструкция возможных действий преступников с учетом их преступной квалификации и преступного опыта. Когда оперативный работник, следователь знают, что предполагал и как поступал преступник и почему именно так, а не иначе, он может достаточ-



но ярко представить себе (смоделировать) не только социальный, нравственный облик (отнести его к соответствующему социальному типу личности), но и его индивидуальный образ. А это имеет большое значение для ориентирования сил и средств оперативно-розыскной и следственной деятельности на выявление преступников, существенно конкретизирует область поиска и влияет на принятие процессуальных решений.

В свою очередь, достижения криминалистики не менее активно учитываются в криминологических исследованиях. Это относится к криминологической теории механизма индивидуального преступления, которая отражает ряд положений криминалистической теории способа совершения преступлений.

Большое значение для криминалистики имеют ее связи с наукой уголовного права, которая, исследуя нормы уголовного закона, соответствующие им уголовно-правовые отношения, преступления как виновно совершенные общественно опасные деяния, меры борьбы с преступностью и другие важнейшие элементы уголовной ответственности, не только решает собственные задачи, но и служит методологической основой для всех юридических знаний криминального цикла.

Связь между криминалистикой и наукой уголовного права заключается, прежде всего, в том, что на основе юридических признаков составов преступлений, содержащихся в уголовном праве, разрабатываются методики расследования отдельных видов преступлений. Чтобы решить, как расследовать преступление, необходимо знать, в чем оно заключается, какими признаками характеризуется, каковы элементы его состава.

Исследования уголовного закона, преступления и преступности, состава преступления, научных основ квалификации преступления, стадий совершения преступлений, уголовной ответственности и многих других вопросов учитываются и используются при разработке как общей, так и целого ряда частных теорий криминалистики, в том числе криминалистических учений о

механизме и способе совершения преступлений, планировании расследования преступлений, разработке каждой отдельной методики расследования преступлений и т.д.

Между тем, проведенные нами исследования, как и исследования других авторов, показывают, что именно в деле уголовно-правовой борьбы с преступностью существует серьезная проблема, позволяющая ставить вопрос даже не об уровне этой борьбы, а вообще о ее наличии. Именно правовое регулирование жизнедеятельности общества с помощью норм и правоотношений позволит преодолеть на современном этапе развития те препятствия и конфликты, которые возникают в процессе человеческой деятельности.

Таким образом, возникает проблема соотношения криминалистической и уголовно-правовой характеристик и взаимовлияния друг на друга. Не ставя целью проведения анализа уже существующих определений криминалистической и уголовно-правовой характеристик, мы остановимся только лишь на некоторых признаках уголовно-правовой характеристики преступлений.

А.И. Марцев и В.И. Морозов отмечают, что «уголовно-правовая характеристика преступления, главным образом, сводится к изучению его юридической характеристики, то есть признаков состава преступления» [2].

А.Ф. Облакова полагает, что «уголовно-правовая характеристика преступлений содержит: 1) признаки, относящиеся к общему понятию преступления; 2) совокупность признаков, образующих его конкретный состав; 3) признаки, характеризующие однородную группу преступлений [3].

Некоторые авторы (например, Н.И. Яблоков) совершенно справедливо отмечают важность уголовно-правовой характеристики в разработке методики расследования отдельных видов преступлений и правильно пишут, что в нормах материального права отражены лишь существенные, с точки зрения закона, признаки преступления, а многие важные в криминалистическом отношении обстоятельства остаются неиссле-



дованными, как бы не входящими в предмет науки уголовного права.

А.А. Эйсман считает, что приводимая в структуре методики развернутая криминалистическая характеристика преступления опирается на уголовно-правовые концепции, описывающие преступление как социальное явление. Уже то, что в определениях криминалистической характеристики многих авторов встречаются признаки (элементы) уголовно-правовой характеристики, говорит об их взаимосвязи [4].

Таким образом, общим между уголовно-правовой и криминалистической характеристиками выступает то, что они исследуют один объект – преступление. Только уголовно-правовая характеристика определяет юридическую квалификацию содеянного, а криминалистическая характеристика – специфику признаков данного вида преступления, закономерных связей между ними, имеющих значение для раскрытия и расследования преступлений.

Необходимо отметить, что взаимообусловленность исследуемых характеристик предполагает их взаимовлияние друг на друга. Динамика в одной в каждом случае определяет изменения в другой. Например, изменение уголовно-правовой нормы пу-

тем исключения или добавления отдельных признаков видоизменяет информационные границы для криминалистически значимых данных, относящихся к конкретному виду или группе преступлений.

ЛИТЕРАТУРА

1. *Криминология / Под общ.ред. В.Е. Эминова. М., 1999.*
2. *Марцев А.И., Морозов В.И. Уголовное право / Под ред. А.И. Марцева. Омск, 2008.*
3. *Облаков А.Ф. Криминалистическая характеристика преступлений и криминалистические ситуации. Хабаровск, 1985.*
4. *Эйсман А.А. О содержании понятия криминалистической характеристики преступлений // Криминалистическая характеристика преступлений. М., 1984.*



К ВОПРОСУ О НЕОБХОДИМОСТИ СОВЕРШЕНСТВОВАНИЯ ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ ИНДУСТРИИ ТУРИЗМА В РЕСПУБЛИКЕ КАЗАХСТАН

САНСЫЗБАЕВА С.

соискатель Университета им. Д.А. Кунаева

Туризм в настоящее время является одной из наиболее динамично развивающихся отраслей внешнеэкономической деятельности. Неуклонный рост влияния туризма как на мировую экономику в целом, так и на экономику отдельных стран и регионов является одной из наиболее значительных, постоянных и долгосрочных тенденций, которая сопутствует формированию и развитию мирового хозяйства. Туризм превращается в крупную самостоятельную отрасль национальной экономики, деятельность которой направлена на удовлетворение специфических потребностей населения.

Многообразие этих потребностей удовлетворяется не только туристскими предприятиями, но и предприятиями других отраслей, что обуславливает значение туризма как одного из факторов мультипликативного воздействия на развитие экономики. Отметим, что во многих странах туризм есть главный источник доходов в бюджет государства. Туризм является одним из факторов мировых интеграционных процессов, а туристский бизнес становится сейчас значимым сектором экономики. Поэтому такая обширная и

значительная отрасль, как туризм, нуждается в организационно-правовом регулировании со стороны государства.

В последнее время в Республике Казахстан принят целый ряд законодательных актов, направленных на развитие туризма в нашей стране [1]. Основным нормативным правовым актом является Закон Республики Казахстан от 13 июня 2001 г. «О туристской деятельности в Республике Казахстан». В Республике Казахстан правовые, экономические, социальные и организационные основы туристской деятельности регулируются указанным Законом, а также Законом Республики Казахстан «О лицензировании», Постановлением Правительства Республики Казахстан от 16 октября 2008 г. «Об утверждении Правил предоставления туристских услуг», Кодексом Республики Казахстан об административных правонарушениях, Гражданским Кодексом Республики Казахстан и прочими нормативными правовыми актами.

Для того, чтобы раскрыть некоторые проблемы законодательного регулирования туризма полагаем необходимым раскрыть понятийный аппарат.



Понятие туризма характеризуется различными определениями, которые постоянно дорабатываются и дополняются. При этом понятие туризма рассматривается различными специалистами по-разному и со своей точки зрения. Так, определения понятия туризма менялись с течением времени в зависимости от этапа его исторического развития, а их содержание зависело от того, в рамках какой научной дисциплины они формулировались.

При этом понятие туризма можно определить по-разному.

1) Туризм – активный отдых, влияющий на укрепление здоровья, развитие человека, связанный с его передвижением за пределами страны проживания. Так, в Законе Республики Казахстан «О туристской деятельности в Республике Казахстан» в статье 9 указывается, что основной целью государственного регулирования туристской деятельности является обеспечение прав граждан на отдых.

2) Туризм можно определить и как «путешествия и пребывания на местах, находящихся вне пределов обычного места постоянного жительства путешествующего, на срок не более 12 месяцев с целью получения удовольствия и отдыха в оздоровительных, гостевых, познавательных или иных профессиональных целях, но без занятия оплачиваемой там деятельностью» [2, с. 6].

3) Туризм – вид предпринимательской деятельности и отрасль экономики;

4) В соответствии с вышеуказанным Законом туризм – это путешествие физических лиц продолжительностью от 24 (двадцати четырех) часов до одного года либо меньше двадцати четырех часов, но с ночевкой в целях, не связанных с оплачиваемой деятельностью в стране (месте) временного пребывания;

5) Туризм – «многомерное понятие, являющееся видом деятельности, формой рекреации, отраслью национальной экономики, способом проведения досуга, искусством, наукой и бизнесом» [3, с. 22].

Исследователи предпринимали неоднократные попытки стандартизировать понятия в сфере туризма. Так, некоторые исследователи считают понятия «туризм», «туристская индустрия», «туристская деятельность» различными. По нашему мнению,

основываясь на правовых нормах, туризм можно определить, как временное перемещение людей с постоянного места жительства в свободное время в оздоровительных, познавательных, профессионально-деловых, спортивных целях и иных целях, связанных с отдыхом людей, без занятия оплачиваемой деятельности в стране пребывания. При этом отметим, что правовое положение туристов основано на прямой или опосредованной юридической обязанности принимающих сторон обеспечить полноценный отдых.

Таким образом, в соответствии с Законом регулируются общественные отношения, возникающие в связи с реализацией прав туриста на отдых, свободу передвижения и иных прав при совершении туризма, а также общественные отношения в сфере предпринимательской деятельности по оказанию гражданам различных услуг, связанный с их путешествиями (туристская индустрия).

Туризм – часть социальной сферы, так как он создает условия для перемены видов деятельности и отдыха, способствует сохранению здоровья населения, формирует общеобразовательный и культурный уровень нации.

Индустрия туризма это также и категория экономическая. Так как главной задачей туризма является обеспечение функционирования туризма как социальной сферы путем осуществления деятельности, направленной на удовлетворение разнообразных потребностей граждан в различных видах отдыха в период туристского путешествия при рациональном использовании всех имеющихся туристских ресурсов.

Правовое определение индустрии туризма дается в Законе Республики Казахстан «О туристской деятельности в Республике Казахстан». Согласно Закону туристская индустрия представляет собой совокупность средств размещения туристов, транспорта, объектов общественного питания, объектов и средств развлечения, объектов познавательного, оздоровительного, делового, спортивного и иного назначения; организаций, осуществляющих туристскую деятельность, а также организаций, предоставляющих экскурсионные услуги и услуги гидов (гидов-переводчиков).

В Законе «О туристской деятельности



в Республике Казахстан» применяются такие понятия, как «туристская деятельность – предпринимательская деятельность физических или юридических лиц по предоставлению туристских услуг», «туристская операторская деятельность – предпринимательская деятельность физических и (или) юридических лиц, имеющих лицензию на данный вид деятельности, по формированию, продвижению и реализации своих туристских продуктов туристским агентам и туристам». Правовое регулирование деятельности туризма заключается в воздействии права на общественные отношения, возникающие в процессе производства, оказания и потребления туристских услуг, с помощью специальной системы юридических средств.

Туризм – также является видом предпринимательской деятельности, который способствует развитию общественных отношений в сфере предпринимательства.

В этой связи Правительство Республики Казахстан определило в качестве наиболее важных задач развития туризма – превращение Казахстана в центр туризма центральноазиатского региона. Так, государственная программа позволит создать в республике современную высокоэффективную и конкурентоспособную туристскую индустрию и обеспечить развитие смежных секторов экономики. Она определяет стратегию, основные направления, приоритеты, задачи и механизмы реализации государственной политики в области развития туризма и охватывает основные аспекты развития инфраструктуры туризма, создания эффективного механизма государственного регулирования и поддержки этой отрасли, повышения туристского потенциала, формирования привлекательного туристского имиджа страны, зон с рекреационной хозяйственной специализацией.

Для реализации поставленных задач Президентом и Правительством Республики Казахстан в целях дальнейшего развития туризма в республике, Министерством туризма и спорта была разработана *Государственная программа развития туризма на 2007-2011 гг.*, утвержденная 29 декабря 2006 г. Указом Главы государства [4].

Учитывая позитивный опыт развития взаимоотношения с ЮНВТО, выдвинута

инициатива по вступлению Казахстана в исполнительный совет ЮНВТО для Европы и выдвижению кандидатуры г. Астана на проведение 18 Генеральной Ассамблеи ЮНВТО в 2009 г. В настоящее время подготовлен совместный приказ министерств туризма и спорта и иностранных дел, который проходит процедуру согласования.

В целях формирования положительного казахстанского туристского имиджа, в сентябре 2006 г. проведен информационный тур по Казахстану для представителей 12 ведущих зарубежных изданий из Великобритании, Германии, Испании, Италии, Нидерландов и Греции.

По итогам информационного тура в период с октября по декабрь 2006 г. были опубликованы более 70 статей о Казахстане во многих печатных и электронных изданиях зарубежных СМИ, а также транслируется видеоролик в Интернете, при этом необходимо отметить, что публикации продолжают.

Изданием «Travel Daily News» (Греция) в ноябре 2006 г. Казахстан был объявлен – страной месяца «Целью поездки месяца». Также в 2006 г. было обеспечено участие и представление Казахстана как страны туризма в 7 выставках («Vakantiebeurs», г. Утрехт (Нидерланды); «FITUR», г. Мадрид (Испания); «ITB», г. Берлин (ФРГ); «Туризм и Путешествия», г. Москва (Российская Федерация); «Туризм по Шелковому пути», г. Ташкент (Узбекистан); «15 лет СНГ: содружество и интеграция», посвященная 15-летию СНГ, г. Москва; «WTM», г. Лондон (Великобритания)).

Главным направлением в развитии въездного туризма является расширение международных туристских связей и реализация межправительственных соглашений в сфере туризма. Для презентации туристских возможностей Казахстана за рубежом были изданы *каталог туристских маршрутов, путеводители, буклеты* и другая рекламно-информационная продукция на бумажных и электронных носителях на восьми языках (русский, английский, китайский, французский, итальянский, немецкий, корейский и японский). Более 180 000 единиц *рекламной продукции* было распространено в рамках международных туристских выставок, а также препровождено в дипломатические пред-



ставительства Республики Казахстан за рубежом (54 страны).

На сегодняшний день большое внимание также уделяется совместной работе с зарубежными печатными изданиями, популярными и специализированными телекомпаниями и программами.

В международном журнале «Time Europe» (Великобритания) размещен рекламно-информационный материал о Казахстане. Наряду с этим на ведущих зарубежных телеканалах (CNN, BBC, Euronews) транслировался видеоролик, рекламирующий туристские возможности республики.

Разработан казахстанский туристский бренд и логотип: «At the crossroad of the worlds. In the center of Eurasia» (На перекрестке миров. В центре Евразии). В настоящее время Министерством проводится работа по популяризации казахстанского бренда и логотипа.

Кроме этого, разработан веб-сайт о туристском потенциале Казахстана.

В целях совершенствования системы подготовки и повышения квалификации туристских кадров с Министерством образования и науки Республики Казахстан прорабатывается вопрос разработки программы обучения Ted Quall по специальностям «Туризм», «Гостиничное дело», «Ресторанное дело» для соответствия мировым стандартам.

Тем самым проводимые меры в области туризма явились начальным этапом формирования индустрии туризма в Казахстане, которые требуют консолидации усилий для дальнейшего развития, как заинтересованных государственных органов, так и туристского бизнес-сообщества. Таким образом, вышеприведенные данные свидетельствуют о растущей роли международного туризма в экономике Казахстана в настоящее время, а также о перспективах развития туризма в ближайшем будущем.

Укажем некоторые правовые проблемы.

1. Казахстан как молодая независимая страна должна заботиться о правах зарубежных туристов, которые посещают нашу стра-

ну и в тоже время о правах граждан Казахстана, которые выезжают из страны как туристы. В связи с этим полагаем необходимым повышение юридической ответственности туристических компаний за недобросовестное исполнение своих обязанностей.

2. Для развития туристической деятельности необходимо содействие государства в виде финансовых дотаций, особенно в те места, которые труднодоступны, но привлекательны для зарубежных туристов. Это, к примеру, Капчагайская зона отдыха, Балхашская зона отдыха, Алматинская область, Восточно-Казахстанская область, Северо-Казахстанская область, Южно-Казахстанская область. Без государственной помощи здесь не обойтись.

ЛИТЕРАТУРА

1. Закон Республики Казахстан от 13 июня 2001 года «О туристской деятельности в Республике Казахстан» // Справочная правовая система «Параграф».
2. Барчукова Н.С. Международное сотрудничество государств в области туризма. М.: Международные отношения. 1986. 173 с.
3. Биржаков М.Б. Ведение в туризм. СПб.: Издательский торговый дом «Герда». 2000. 576 с.
4. Государственная программа развития туризма на 2007-2011 годы, утвержденная Указом Президента Республики Казахстан от 29 декабря 2006 года № 231 // Справочная правовая система «Параграф».



К ВОПРОСУ О СТАТУСЕ ИНВЕСТИЦИОННЫХ ДОГОВОРОВ И КОНТРАКТОВ НА НЕДРОПОЛЬЗОВАНИЕ¹

ЕЛЮБАЕВ Ж.С.

доцент кафедры природоресурсного и экологического права юридического факультета КазНУ им. аль-Фараби, кандидат юридических наук, Президент Казахстанской Ассоциации юристов нефтегазовой отрасли (KPLA)

В последнее время, из уст высокопоставленных государственных чиновников и депутатов представительных органов различного уровня можно услышать заявления о том, что заключенные с иностранными хозяйствующими субъектами инвестиционные договоры и контракты на недропользование должны пройти процесс ратификации или утверждения в Парламенте Республики Казахстан. Эти заявления высказывались в ответ инвесторам и недропользователям, которые отстаивали свою позицию о стабильности положений их контрактов и нераспространении на них новых налоговых положений или других законодательных требований, налагающих на инвесторов и недропользователей дополнительные обязательства или виды ответственности.

В частности, 3 июня 2008 г. агентство «Reuters Limited» привел высказывания Премьер-министра Республики Казахстан о том, что *«нефтедобывающие компании, действующие в Казахстане, должны будут получить специальное разрешение парламен-*

та, если они хотят избежать уплаты новых налогов и экспортных пошлин в следующем году», то есть 2009 г. Далее, как указывает агентство «Reuters Limited», им было заявлено, что «если новый налоговый кодекс будет принят, начиная с 1 января 2009 г. каждый недропользователь, работающий в Казахстане, должен будет платить налог на добычу полезных ископаемых и экспортную пошлину, если контракт не ратифицирован парламентом». Примерно аналогичные высказывания были и со стороны отдельных депутатов Парламента РК.

Между тем, на мой взгляд, эти высказывания главы правительства и других государственных деятелей не соответствуют положениям применимого права Республики Казахстан. К примеру, если взять законодательные требования к заключению и исполнению *«договора на осуществление инвестиций, предусматривающих инвестиционные преференции»*, то следует отметить, что такой контракт (договор) готовится уполномоченным государственным органом, подписывается им и инвестором, а

¹ © Все исключительные авторские права на данную работу принадлежат Ж.С. Елюбаеву.



затем регистрируется уполномоченным органом в течение пяти рабочих дней после подписания. Вступает же в силу инвестиционный контракт со дня его регистрации.² Таким образом, действующий закон не предусматривает «утверждение» или «ратификацию» инвестиционных договоров.

Ранее действовавшие Законы РК по вопросам инвестиций также предусматривали договорные отношения сторон, при этом заключенные инвестиционные договоры не подлежали утверждению или ратификации в Парламенте Республики Казахстан.³

Касательно контрактов на недропользование необходимо констатировать следующее, что в соответствии с Законом РК от 27 января 1996 г. №2828 «О недрах и недропользовании» предоставление права недропользования производится путем заключения контракта, за исключением предоставления подрядчику права на разведку и добычу производственно-технических подземных вод в определенных законом объемах и для определенных целей (статья 13). Названный закон не содержит положения об утверждении или ратификации таких контрактов Парламентом РК. Существует лишь законодательное требование о том, что проект контракта о предоставлении права недропользования до его подписания должен быть подвергнут обязательным экспертизам: правовой, экологической, экономической и налоговой, по вопросам здравоохранения и санитарии, изучения и использования недр, горного надзора. Такие экспертизы проводятся уполномоченными государственными органами, но не парламентом.

Кодекс РК «О недрах и переработке ми-

нерального сырья» от 30 мая 1992 г.⁴, в период действия которого были заключены первые инвестиционные договоры и контракты на недропользование с крупнейшими мировыми энергетическими корпорациями, также предусматривал, что «недра могут предоставляться в пользование предприятиям с иностранным участием, иностранным юридическим и физическим лицам на условиях контракта или концессии»⁵.

Ни один законодательный акт Республики Казахстан, ни международно-правовые акты, к которым присоединился Казахстан, не содержали и не содержат положений, предусматривающих обязательство о ратификации или об утверждении инвестиционных договоров и контрактов на недропользование Парламентом Республики Казахстан. В силу этого, сложно понять, на чем обосновываются вышеуказанные заявления представителей государственных органов.

Ошибочность позиции государственных органов по исследуемому вопросу подтверждается и актами, регулирующими деятельность высшего законодательного органа страны.

Так, согласно Конституции Республики Казахстан от 30 августа 1995 г. и Закона Республики Казахстан от 30 мая 2005 г. №54-III «О международных договорах» в исключительную компетенцию Парламента Республики Казахстан входят следующие полномочия:

- 1) ратифицировать международные договоры;
- 2) принимать решение о присоединении к международным договорам, подлежащим ратификации.

При этом следует учесть, что для принятия решения о присоединении или рати-

² См. статью 21 Закона РК от 8 января 2003 г., №373 «Об инвестициях».

³ См. Закон Казахской ССР от 10 июня 1991 г., «Об инвестиционной деятельности в Казахской ССР»; Закон РК от 27 декабря 1994 г., №266-ХІІІ «Об иностранных инвестициях»; Закон РК от 28 февраля 1997 г., №75-1 «О государственной поддержке прямых инвестиций».

⁴ Приведенный закон утратил силу в связи с принятием Указа Президента РК, имеющего силу закона, от 27 января 1996 г., №2828.

⁵ Концессия (концессионный договор) — договор на сдачу государством иностранной фирме в эксплуатацию на определенных условиях природных ресурсов, предприятий и других объектов. См. Большой юридический словарь. М., 1999 г. Концессия — передача по договору концессии объектов государственной собственности на временное владение и пользование в целях улучшения и эффективной эксплуатации, а также прав на создание (строительство) новых объектов за счет средств концессионера или на условиях софинансирования концедентом с последующей передачей таких объектов государству с предоставлением концессионеру прав владения, пользования для последующей эксплуатации, а также с предоставлением государственной поддержки либо без таковой. См. статью 1 Закона РК от 7 июля 2006 г. №167-III «О концессиях».



фикации Парламентом Республики Казахстан международного договора, его правовая природа должна соответствовать дефинитивным нормам Закона Республики «О международных договорах» и Венской Конвенции о праве международных договоров (публично-правовому характеру).

Так, согласно подпункту «а» статьи 1 Венской Конвенции о праве международных договоров под международным договором понимается — *«международное соглашение, заключенное между государствами в письменной форме и регулируемое международным правом, независимо от того, содержится ли такое соглашение в одном документе, в двух или нескольких связанных между собой документах, а также независимо от его конкретного наименования»*. Примерно похожим выглядит определение понятия *«международный договор»* во внутреннем законодательстве Казахстана. Так, в пункте 8 статьи 1 Закона Республики Казахстан «О международных договорах Республики Казахстан» 2005 г. под международным договором понимается — *«международное соглашение, заключенное Республикой Казахстан с иностранным государством (иностранными государствами) или с международной организацией (международными организациями) в письменной форме и регулируемое международным правом независимо от того, содержится такое соглашение в одном документе или в нескольких связанных между собой документах, а также независимо от его конкретного наименования»*.

Как видим, в обоих определениях содержатся существенные признаки, одним из которых является субъектный состав, т.е. международный договор признается таковым, если заключен исключительно между государствами, в лице уполномоченных органов, и международными организациями, при этом под международными организациями следует понимать межправительственные и/или межгосударственные организации (подпункт «и» пункта 1 статьи 2 Венской Конвенции и пункт 7 статьи 1

Закона Республики Казахстан «О международных договорах»).

На основании вышеизложенного можно отметить, что принятие решения о присоединении или проведении ратификационных процедур производится Парламентом Республики Казахстан только в отношении международных договоров, сторонами которых являются государства и межгосударственные и межправительственные организации. Парламент Республики Казахстан в соответствии с законодательством Республики Казахстан не обладает полномочиями по *«утверждению»* международных договоров, в том числе международных договорных актов частного правового характера.⁶

Таким образом, контракт на недропользование, соглашение о разделе продукции, договоры о концессии, инвестиционные договоры, заключенные с частными иностранными инвесторами по правовой природе не являются международными договорами (не обладают публичным характером), так как одной из сторон в данных договорах всегда выступает представитель частного сектора (физические или юридические лица).

Как отмечает, М.А.Сарсембаев, компания, являющаяся инвестором и/или недропользователем, может быть *«общеизвестной и мощной транснациональной корпорацией, но она остается юридическим лицом и претендовать на статус международного публичного права, носителя государственной власти в международных отношениях она не может»*⁷.

Вышеизложенная ситуация является только лишь одним из спорных аспектов касательно правового статуса инвестиционных договоров и контрактов на недропользование.

Еще одной серьезной проблемой является вопрос о стабильности контрактных (договорных) положений. Дискуссия по этой теме, в последнее время, из практической плоскости перешла в пло-

⁶ Сарсембаев М.А., д.ю.н., профессор, один из известных ученых в области международного права. Научно-экспертное заключение от 18 августа 2008 г. В связи с тем, что данное заключение является проприетарной собственностью владельца информации, автор настоящей статьи не указывает конкретный источник.

⁷ Там же.



скость теоретическую. В этой дискуссии участвуют многие известные в Казахстане ученые, корпоративные юристы, юристы государственных органов, представители иностранных инвесторов и недропользователей. И главным предметом спора касательно контрактов на недропользование является право компетентного государственного органа в одностороннем порядке требовать изменения или расторжения контракта. Такое право компетентного государственного органа предусмотрено в Законе РК от 27 января 1996 г. №2828 «О недрах и недропользовании».

Так, согласно статье 45-2 названного закона компетентный орган вправе потребовать изменения и (или) дополнения условий контракта с целью восстановления экономических интересов Республики Казахстан. Кроме этого, компетентный орган вправе расторгнуть контракт в одностороннем порядке, в частности, в следующих случаях: при отказе недропользователя устранить причины, вызвавшие принятие решения о приостановлении операций по недропользованию⁸; при непринятии мер по устранению нарушений положений контракта; при существенном нарушении недропользователем обязательств, установленных контрактом либо программой работ; при невыполнении недропользователем требований государства о приобретении доли участия или пакета акций в юридическом лице, основанного на приоритетном праве государства; в случае отказа недропользователя от переговоров на предмет изменения или дополнения контракта и по другим основаниям.

Таким образом, специальный закон, регулирующий отношения в сфере недропользования предусматривает право компетентного органа государства в одностороннем порядке требовать изменения и дополнения контракта, а также на расторжение контракта по указанным выше основаниям.

Как это согласуется с нормами Граждан-

ского кодекса Республики Казахстан (далее ГК РК), если контракт на недропользование рассматривать как гражданско-правовой договор, заключенный между компетентным государственным органом и хозяйствующим субъектом (подрядчиком-недропользователем)?

Следует сразу же отметить, что приведенные положения Закона о недрах прямо противоречат нормам ГК РК, регулирующим вопросы изменения и расторжения договоров (контрактов). При этом известно, что Гражданский кодекс по своей иерархии является правовым актом более высокого уровня, чем закон. В силу этого обстоятельства, отношения, связанные с изменением, дополнением и прекращением контракта на недропользование, на наш взгляд, должны регулироваться напрямую нормами ГК РК.

В связи с этим выводом обратимся к соответствующим положениям гражданского законодательства. Так, согласно статье 401 ГК РК изменение и расторжение договора возможны по соглашению сторон, если иное не предусмотрено законодательными актами и договором. Расторжение же договора одной из сторон возможно только на основании решения суда: при существенном нарушении договора другой стороной; и в иных случаях, предусмотренных законодательными актами и договором.

Кроме того, односторонний отказ от исполнения договора возможен только по условиям, предусмотренным в статье 404 ГК РК, в частности, в случаях: невозможности исполнения обязательства, основанного на договоре⁹; признания в установленном порядке другой стороны банкротом; изменения или отмены акта государственного органа, на основании которого заключен договор; когда договор заключен без указания срока.

Между тем основания изменения и прекращения контракта (договора) на недропользование, а также основания одностороннего отказа от исполнения контракта,

⁸ Операции по недропользованию – работы, относящиеся к государственному геологическому изучению недр, разведке и добыче, в том числе работы, связанные с разведкой и добычей подземных вод, лечебных грязей, разведкой недр для сброса сточных вод, а также работы по строительству и (или) эксплуатации подземных сооружений, не связанные с разведкой и (или) добычей. См. пункт 11 статьи 1 Закона РК от 27 января 1996 г. №2828 «О недрах и недропользовании».

⁹ См. подробно об этом положении в статье 374 ГК РК.



предусмотренные в Законе о недрах (статьи 45-2 и 45-3) значительной степени отличаются от вышеприведенных положений ГК РК, являющегося нормативным правовым актом более высокого уровня, чем Закон о недрах. Отсюда вопрос, каким законодательным актом должен руководствоваться орган, рассматривающий подобные споры? На наш взгляд, такой орган должен разрешить возникший спор на основании норм правового акта более высокого уровня.

Соотношение норм различных отраслей права должно обеспечиваться их логической взаимосвязью и непротиворечивостью их положений. Только при соблюдении этих принципов нормы различных отраслей права способны эффективно регулировать отношения в сфере любой полезной деятельности физического и юридического лица, в том числе в сфере недропользования. Противоречивость же положений, содержащихся в этих нормах, создают условия для возникновения споров между сторонами, заключившими договор (контракт).

В связи с этим, обратимся к пункту 2 статьи 383 ГК РК, где указывается, что *«если после заключения договора законодательством устанавливаются обязательные для сторон правила, иные, чем те, которые действовали при заключении договора, условия заключенного договора сохраняют силу, кроме случаев, когда законодательством установлено, что его действия распространяются на отношения, возникшие из ранее*

заключенных договоров». Поскольку Законом о недрах предусмотрено, что предоставление права недропользования осуществляется путем заключения контракта (договора) между компетентным государственным органом и недропользователем (пункт 1 статьи 13), то реализация положений этого контракта (договора) должно отвечать требованиям как Закона о недрах, так и ГК РК. При этом, нормы ГК РК имеют превалярующее значение перед нормами Закона о недрах, как акта более высокого уровня, при их противоречивости.

В заключение хотелось бы отметить, что приведенные спорные вопросы, несовершенство действующего законодательства в сфере недропользования и инвестиционной деятельности, имеющиеся противоречия в нормативных правовых актах различного уровня, должны быть предметом глубокого теоретического осмысления в целях выработки фундаментальных основ для изменения законодательства. Новые законодательные акты, особенно те, которыми вносятся изменения и дополнения в действующие правовые акты, должны проходить обязательную научную экспертизу. Иначе страна просто «завязнет» в правовом творческом хаосе, что непременно отразится на правоприменительной практике. Порядок и стабильность в законодательном процессе и правоприменительной деятельности — это залог утверждения законности и справедливости в обществе.



ИНВЕСТИЦИЯЛЫҚ ТАРТЫМДЫЛЫҚТЫ АРТТЫРУДЫҢ ҚҰҚЫҚТЫҚ ҚҰРАЛДАРЫ

ХУРШИДОВА Э.Б.

*Каспий қоғамдық университеті
Жеке-құқық пәндер кафедрасының
ізденушісі*

Қазақстан Республикасында тәуелсіздіктің алғашқы жылдары экономикалық даму саласында жүргізілген реформа ауыл шаруашылықтың көптеген салаларының қаржылық-экономикалық жағдайын едәуір өзгертті. Әлемдік экономикалық кеңістікке кіруге үшін Қазақстанға дамыған әлеуметтік-экономикалық құрылымы бар заманауи бәсекеге қабілетті экономика қажет. Оның тұрақты дамуы үшін шетелдік, сондай-ақ ұлттық инвестициялар керек. Аталған кезеңде бұл салада белсенді инвестициялық іс-әрекет байқалмай отыр. Инфрақұрылымға инвестицияның жеткіліксіздігі бүкіл шаруашылық жүйесі үшін неғұрлым кері салдарын тигізуі мүмкін.

Аталған міндеттің маңыздылығын ескере отырып, осы орайда елімізге инвестицияны ұйымдастыру мен тартуға бағытталған бірыңғай мемлекеттік саясатты жүргізудің, барлық мемлекеттік органдар қызметіндегі бірыңғай жалпыұлттық инвестициялық саясатты жасау мен жүзеге асыруды үйлестірудің үлкен маңызы бар екендігін

атап өтуге тиіспіз. Әлемдік тәжірибе көрсетіп отырғандай, инвестициялық процесс стихиялы түрде дами алмайды. Оның барысы өзара ажырағысыз болып байланысқан экономикалық және құқықтық деп аталатын екі аспектіден тұратын мемлекеттік инвестициялық саясатпен анықталады. Мұнда құқықтық құралдар шаруашылық жүргізуші субъектілерге кәсіпкерлік қызметті жүзеге асырумен байланысты тәуекелдерді азайтуға мүмкіндік береді.

И.З. Фархутдинов шетелдік инвестицияның мәселелерін зерттей келе, осы саладағы екі жақты келісімнің мақсаттарын неғұрлым нақты көрсеткен:

- 1) Инвестицияға және онымен байланысты қызмет үшін қолайлы режим жасау.
- 2) Шетелдік меншікті тиісті тұрғыда корғауды қамтамасыз ету.
- 3) Инвесторларға инвестициядан алынған кірістерді кедергісіз аударуға мүмкіндік беру.
- 4) Даулардың халықаралық төрелікте қаралуын кепілдендіру¹.

Инвестициялық қызметті құқықтық рет-

¹Фахрудинов И.З. *Иностранные инвестиции в России и международное право. Издание Башкирского государственного университета.*



теу механизмі өзара байланысқан және өзара іс-қимыл жасаушы заңды құралдар, әдістер, рәсімдер, субъектілер мен объектілердің жүйесі болып табылады. Осылар арқылы инвестициялық саладағы қоғамдық қатынастарға нәтижелі құқықтық ықпал ету жүзеге асырылады. Аталмыш механизмнің негізгі құрылымдық элементтері ретінде инвестициялық салада қабылданатын инвестициялық құқықтық нормалар, инвестициялық құқықтық қатынастар, құқыққолдану актілері, субъектілердің инвестициялық құқықтық қатынастарына қатысушылардың құқықтық мәдениеті мен құқықтық санасы қызмет етеді.

АҚШ-тағы инвестициялық қызмет инвестициялық кредит механизмінің капитал салымына бағытталған пайдадан алынған жеңілдіктердің көмегімен реттеледі. 1980 жылдардың ортасында АҚШ-тың салық жүйесі, инновациялар мен инвестицияны ынталандыру механизмі кезекті реформалауға ұшырады. Реформаның мақсаты (1987 ж. Салық заңы) нарықтық механизмді жандандыру және капитал ағымының оңтайлы құрылымын қалыптастыру үшін жағдай жасау болды.

Жалпы алғанда дамыған елдерде инвестициялық қызметті мемлекеттік реттеу соңғы 20 жылдың ішінде өңірлік биліктердің рөлі мен жауапкершілігін артыруды өзіне қоса алатын экономиканы құрылымдық қайта құруға бағытталды. Жергілікті биліктерге аумақтарды өңірлік жоспарлау мен аймақтарға бөлуде, инвестициялық бағдарламаларды басқаруда маңызды рөл беріледі. Нақ осылар инвесторлар мен іскер әріптестерді тарту мәселелерімен айналысады.

Испанияның заңдары коммерциялық кәсіпорындардың түрлі нысандарын қарастырады, олардың барлығы шетелдік инвесторларды пайдалана алады. Көп жағдайда Заңның тек қана ең аз стандарттарын немесе жалпы ережелерін қамтамасыз ететіндігін атап өтуіміз қажет.

Үндістан Үкіметі өткен ғасырдың 90-жылдарының басында өзінің алдына жүргізіліп жатқан саясаты мен экономиканы ырықтандырудың негізінде елдің экономикасын жедел дамыту және

экономикалық реформалардың, экономикалық қатынастардың әлемдік жүйесіне кірігу міндетін басшылыққа ала отырып, басты табысқа қол жеткізді – қолайлы инвестициялық жағдай жасалды. Өткізілген нарықтық реформалардың нәтижесінде өндірістік қызметті лицензиялау жөніндегі талаптар едәуір қысқартылды, бірлескен кәсіпорындарды құруға және өндірістің масштабтарын кеңейтуге шектеулер жойылды, айқын заңнамалық, салықтық, қаржылық және кедендік ережелер жасалды. Осылайша, Үндістанның орасан зор материалдық және адами ресурстарына сай шетелдік капиталға, банктік секторға, бағалы қағаздар рыногы мен өнеркәсіптік және ауылшаруашылық өндіріс технологияларына қол жеткізуге жол ашылды.

Үндістан үкіметінің шетелдік инвестицияларды тарту жөніндегі негізгі іс-шараларының бірі ретінде 1999 ж. «Валюталық реттеу туралы» Заңның қабылдануы айрықша оң рөл атқарды. Бұл елге шетелдік инвестицияны тартуға ықпал етті, себебі, Заңның негізгі баптарының бірі инвестицияланған капиталдың қайта оралуына және шетелдік валютаның кез келген санын шекарадан тыс аударуға рұқсат ету болып табылады.

Франция үкіметі 1985 ж. бастап шетелдік инвестициялардың түсуін дәйекті түрде ырықтандыру саясатын жүргізуде. Бұл саясаттың алдыңғы қатарлы, ғылымды қажетсінетін салалардың дамуын, экспортты кеңейтуге, жаңа жұмыс орындарын құруға ынталандыратын капиталсалымдарын тарту бойынша мақсатқа бағытталған сипаты бар. Франциядағы шетелдік инвестицияларға жалпы бақылау Экономика, қаржы және бюджет министрлігіне жүктелген. Алайда, елдің шет мемлекеттермен қаржылық қатынастарды үйлестірумен және тікелей шетелдік инвестициялардың Францияға түсуін реттеумен айналысатын тікелей және негізгі орган осы министрліктің Қазынашылық директоры болып табылады.

Қазынашылық директорынан капитал салымына рұқсат алған жағдайда, шетелдік инвестор тиісті уәкілеттік берілген және Францияның Банкі бақылайтын банк-



делдал арқылы ғана қажетті валюталық операцияларды жүргізеді. Одан әрі Францияның аумағында құрылған және әрекет етуші шетелдік компания ұлттық компания пайдаланатын құқықтарды пайдаланады, яғни оған салық төлеу, кредит пен түрлі жеңілдіктер алу мәселесіндегі ұлттық режим қолданылады.

Қазақстан Республикасының инвестициялық заңнамасының маңызды бөлігінде көпшілікке арналған ережелер мен нормалар берілген. Инвестициялық қызметтегі Қазақстан Республикасының оның мемлекеттік органдары мен жергілікті билік органдарының атынан өзара әрекет етуі түрлі әдістермен жүзеге асырылады. Біріншіден, Мемлекет республикалық органдармен бірлесе отырып, экономиканы дамыту жөніндегі түрлі бағдарламаларды әзірлеп жүзеге асырады. Облыстық аумақтық бірліктер өзінің құзыреті шегінде инвестицияны жүзеге асыру тәртібін белгілейді және оны қорғауды қамтамасыз етеді, республиканың мемлекеттік органдары, жергілікті билік органдары олардың уәкілеттігінде бар тиісті аумақтардың әлеуметтік-экономикалық даму жоспарын әзірлеп, бекітеді, сондай-ақ экономикалық және әлеуметтік объектілерді құру, табиғи ресурстарды пайдалану және табиғи органы қорғау жөніндегі мәселелерді келістіреді.

Инвестициялық қызмет саласындағы құқықтық реттеуге азаматтық-құқықтық (мемлекетаралық емес) қатынастар ұшырайтындықтан, халықаралық жеке құқықтық доктринаға сәйкес, олардың көздері оның субъектісі жеке және заңды тұлғалар болып табылады, жария түрдегі құқықтан айырмашылығы, тек қана халықаралық шарттар емес, сонымен бірге, елдің ішкі заңнамасы да болуы мүмкін². Осыған байланысты, шетелдік инвестицияларды халықаралық-құқықтық және ұлттық-құқықтық реттеуді дәстүрлі түрде бөліп қарастырады. Халықаралық-құқықтық реттеудің негізін халықаралық шарттар, ұлттық-құқықтық реттеудің негізін инвестицияны қабылдаушы елдің ішкі заңнамасы құрайды.

«Инвестициялар туралы» Заңда инвесторлардың мүдделерін қорғауға бағытталған, кепілдіктер деп аталатын бірқатар шаралар бекітілген.

Қазақстандағы бүгінгі күннің құқықтық режимі инвесторлар үшін кепілдіктерді көздейді, олардың негізгілері:

1) Қазақстан Республикасының аумағындағы инвесторлардың қызметін құқықтық қорғаудың кепілдіктері, яғни инвесторға құқықтары мен мүдделерін толығымен және сөзсіз қорғау беріледі, бұлар ҚР Конституциясымен, «Инвестициялар туралы» Заңмен және өзге де нормативтік-құқықтық актілермен қамтамасыз етіледі. Отандық және шетелдік инвестор мемлекеттік органдардың Қазақстан Республикасының заңнамалық актілеріне сәйкес келмейтін актілерді шығару нәтижесінде, сондай-ақ осы органдардың лауазымды тұлғаларының Қазақстан Республикасының азаматтық заңнамасына сәйкес заңсыз іс-әрекетінің (әрекетсіздігінің) нәтижесінде оған келтірілген зиянды төлетуге құқылы. Мемлекет инвестор мен Қазақстан Республикасы мемлекеттік органдарының арасында жасалған шарттар шарттарының тұрақтылығына, шарттарға өзгерістер тараптардың келісімімен енгізілетін жағдайды қоспағанда, кепілдік береді.

2) кірістерді пайдалануға кепілдіктер. Инвесторлар өзінің қарауы бойынша ҚР заңнамасына сәйкес салықтар мен өзге де міндетті төлемдерді бюджетке төлегеннен кейін, өзінің қызметінен алынған кірістерді пайдалануға және Қазақстан Республикасының аумағындағы банктерде Қазақстан Республикасының банктік және валюталық заңнамасына сәйкес ұлттық валютамен және (немесе) шетел валютасымен банктік шоттар ашуға құқылы;

3) инвесторларға қатысты мемлекеттік органдар қызметінің жариялылығы. Барлық нормативтік актілер және заңнамадағы өзгерістер мен толықтырулар мүдделі тұлғалар үшін қол жетімді және заңмен белгіленген тәртіпте жарияланады. Инвесторлар заңды тұлғаларды тіркеу

²Луңц Л.А. Курс международного частного права. М.: Спарк, 2002.



туралы, олардың жарғылары туралы, жыл-жымайтын мүлікпен мәмілелерді тіркеу туралы, берілген лицензиялар туралы ақпаратқа, құрамында коммерциялық құпиясы бар ақпаратты қоспағанда, қамтамасыз етіледі.

4) инвесторларға мемлекет меншігіне алу мен реквизициялау кезіндегі құқықтарға кепілдіктер. Мемлекеттік мұқтаждықтар үшін инвестордың мүлкін алып қоюға (мемлекет меншігіне алуға, реквизициялауға) Қазақстан Республикасының заңнамалық актілерінде көзделген айрықша жағдайларда жол беріледі. Мемлекеттің меншігіне алынған жағдайда, инвесторға Қазақстан Республикасының мемлекет меншігіне алу туралы заңнамалық актілерін шығару нәтижесінде мемлекет келтірген шығындар толық көлемде төленеді. Инвестордың мүлкін реквизициялау оған мүліктің нарықтық құнын төлеумен жүзеге асырылады. Соларға байланысты реквизиция жүргізілген мән-жайлар әрекетін тоқтатқан кезде, инвестор сақталған мүлікті қайтаруды талап етуге құқылы, бірақ бұл жағдайда мүліктің құнын азайтудан шығасыны ескере отырып оның алған өтемақысының сомасын қайтаруға міндетті³.

Сондай-ақ, Қазақстан Республикасының Үкіметі республикадағы инвестициялық қызметті реттейтін басқа да заңдар мен нормативтік актілер әзірленіп, күшіне енгізілген.

Инвестициялық жобаны тиімді жүзеге асыру үшін мемлекеттік заттай гранттар беріледі (Қазақстан Республикасының меншігі болып табылатын, уақытша өтеусіз пайдалануға берілетін, немесе Қазақстан Республикасы заңды тұлғасының меншігіне немесе жерді пайдалануға кейіннен өтеусіз бере отырып инвестициялық жобаны жүзеге асыру үшін жерді уақытша өтеусіз пайдалану құқығына берілетін мүлік⁴);

Заңның 1-бабы 1-тармағына сәйкес

мемлекеттік заттай гранттарды Заңда белгіленген тәртіппен уәкілетті орган мемлекеттік мүлікті және (немесе) жер ресурстарын басқару саласындағы тиісті мемлекеттік органмен келісімі бойынша беріледі.

Инвестициялық қызметті реттеуде екі-жақты шарттарды шетелдік инвестицияларды халықаралық-құқықтық реттеудің көзі ретінде неғұрлым егжей-тегжейлі зерттеу қажет. Екі жақты шарт – халықаралық шарт. 1969 ж. «Халықаралық шарттардың құқығы туралы» және 1986 ж. «Мемлекеттер мен халықаралық ұйымдардың арасындағы халықаралық шарттардың құқығы туралы» Вена конвенциясының ережесіне сәйкес, халықаралық шарт деп мұндай келісімнің бір, өзара байланысқан екі немесе бірнеше құжаттардың мазмұнында бар-жоқтығына қатыссыз, сондай-ақ оның нақты атауына қатыссыз мемлекеттер мен басқа да халықаралық құқық субъектілерімен жазбаша нысанда жасалған келісім аталады⁵. Екіжақты шарт-нормативтік шарт. Сондықтан да мемлекет пен құқықтың жалпы теориясында⁶ берілген анықтамаға, сондай-ақ Вена конвенцияларында берілген анықтамаға сәйкес, халықаралық құқықтың екі субъектісінің арасында жазбаша нысанда жасалған келісімді түсінуіміз қажет, олардың реттейтін мәні шетелдік жеке капиталды инвестициялаумен байланысты пайда болатын қатынастар болып табылады.

В.В.Гавриловтың пікірінше, екі жақты шарттардың көп жақты шарттардың алдында өздеріне тән артықшылықтары мен кемшіліктері бар. Артықшылық келісімдердің мәтіндеріндегі тараптардың мүдделерін тиімді түрде теңдестіру мүмкіндігінен, ал кемшілік – мемлекеттердің сол және өзге де саладағы екі жақты қатынастарын құқықтық реттеудің сараланған режимін жасаудан тұрады⁷. Екі жақты шарттар мемлекетаралық ин-

³Қазақстан Республикасы Парламент Жаршысы, 2003 ж., №1-2 «Инвестициялар туралы» Қазақстан Республикасының Заңы.

⁴Қазақстан Республикасы Парламент Жаршысы, 2003 ж., №1-2 «Инвестициялар туралы» Қазақстан Республикасының Заңы.

⁵См. Действующее международное право. Под редак. Ю.М.Колосова, Э.С.Кривчиковой. В трех томах. М., 1996. Т.1. С.344.

⁶Основы теории государства и права. Учебник. Санкт-Петербургский университет МВД России. Под общ.ред. Сальникова В.П., Ромашева Р.А. Спб.: Фонд «Университет» 2002. С.62.

⁷Гаврилов В.В. Международное частное право. М.: Норма, 2000. С.46.



вестициялық келісімдерді реттеудің неғұрлым икемді құралы болып табылады және осылайша инвестициялық заңнаманың аяқталмағандығы мен тұрақсыздығының кемшілігінің орнын толтыра отырып, осы қатынастардың субъектілерін тікелей реттеп, ықпал етуге қабілетті.

Шетелдік инвестиция саласындағы екі жақты шарттарды қарастыра келе, оларды инвестициялық келісім-шарттардан айқын түрде шектеу қажет⁸. Олар өздерінің субъектілік құрамы бойынша ерекшеленеді. Екі жақты шарттар бұлар тең мәнді субъектілердің – мемлекеттердің арасындағы келісімдер, инвестициялық келісім-шарттар деп – мәртебелері әртүрлі субъектілердің (диагональді қатынастар), мемлекет пен жеке, немесе заңды тұлғалардың арасындағы келісімді айтамыз. Инвестициялық келісім-шарт деп халықаралық жеке құқық институты ұғынылады, шетелдік элементі

бар инвестициялық қатынастарды реттеу жөніндегі ұлттық және халықаралық құқық нормаларын нақтылау мен дараландырудың құралы болып табылады⁹. Инвестициялық келісім-шарттардың неғұрлым кең тараған түрлері концессиялар туралы және өнімді бөлу туралы шарттар болып табылады.

Жоғарыда айтылғандарды қорытындылай келе, инвестициялық қызметті реттеудің негізгі құқықтық құралы мемлекеттің кепілдіктері, екіжақты шарттар мен инвестициялық жобаға қатысушылардың арасындағы келісім-шарттар және т.б. болып табылады. Олардың мақсаты – инвесторлардың капиталсалымы үшін қолайлы жағдай жасау және қолдау. Шетелдік инвестицияларды қорғау туралы екі жақты шарттар жасасу өз қаражаттарын еліміздің экономикасына салушы шетелдік инвесторлар үшін маңызды кепілдігі болып табылады.

⁸Гаврилов В.В. *Международное частное право. М.: Норма, 2000. С.154.*

⁹Богатырев А.Г. *Инвестиционное право. М., 1992. С.81.*



ҰЛТТЫҚ ТАРИХЫМЫЗДАҒЫ ТЕАТР ӘЛЕМІ

ЖҰМАН С.Ә.

*Каспий қоғамдық университеті әлеуметтік-гуманитарлық пәндер кафедрасының ассоциациялы профессоры,
тарих ғылымдарының кандидаты*

Театр өнері адам баласының ақыл-ой мен сезім пернелерін сөз бен іс арқылы білдіруге талпынған пиғылынан туындаған, рухани негізі ортақ екі түрлі шығармашылық әрекетінің көрінісі. Театр өнері мындаған жылдар бойы мәдениетпен бір-біріне ықпалдық жасап, әрі санаткерлік категориялар ретінде бірін-бірі байытып келеді. Қазақ театр өнерінің қалыптасуы мен дамуы, тарихының негізі тұрақты идеологиялық қысымға қарамастан, ғасырлар бойы тарихи шындықтарды ашуға ұмтылудың үзіліссіз жолы екендігі белгілі. Тарихи мәселеге арналған драмалық шығармалар қоғамда тарихи-әдеби сана қалыптастырды. Ол өткен тарих тәжірибесін ескере отырып, қазіргіні ұғыну мен болашақты жоспарлаудан тұрды. Ұлттық театрымыздағы маңызды үрдістің бірі – тарихи тұлғалар бейнесіне арналған бірқатар шығармалардың жазылуы.

Ұлттық театр өнерінде тарихи тұлға мәселесін қарастырудың екі маңызды қыры бар: біріншіден, қойылымдағы құралдар арқылы – Абай, Шоқан, Ақан сері, әл-Фараби сияқты шығармашылық тұлғаларды бедерлеу, екіншіден, Абылай хан, Кенесары, Әбілқайыр хан, Махамбет, Исатай, т.б. тарихи тұлғалардың қойылымының жасалу жолдары. Бүгінгі таңдағы қазақ театрында қазіргі өмір мен өткен тарихтың негізгі кезеңдерін көркемдік тұрғыдан суреттеу байқалады. ХІХ-XX ғасырдағы қазақ әдебиетшілері пәлсәпалық ойға бай, тілге жүйрік қазақ хандары мен би-сұлтандарының, батыр-

бағландарының, ділмар-діндарларының көркемдік архетиптерін тудырды. Қазақтың алғашқы мемлекеттік театры құрылғанда бұл архетиптер бірден сахнаға жол тартты. «Қазақтың театр өнері біздің заманымызда басталғанына біз қуанамыз. Бірақ сол қуанышпен бірге бұл сияқты ірі өнердің келешегі үшін жауапты екенімізді ұмытпауымыз керек. Сондықтан бұл мәселеге үлкен сақтықпен кірісіп, көп ойланып, ептеп бастау керек» [1, 36 б.] – деп, сахна өнеріне аса жауапкершілікпен қараған М.Әуезов, шын мәнінде қазақ драматургиясының, театр сынының, сахна өнері теориясының негізін қалаушылардың бірегейі болды. Ұлттық театрды қалыптастыруда оған арқау-негіз болар рухани көздерді іздестіре келе, М.Әуезов ондай рухани арнаны фольклордан тапты. «Жалпы театр өнері және қазақ театры» атты мақаласында ол – «...Шынында, ерте күнде ас пен тойда, ұлы жиында ізденіп келіп өлеңмен, әнмен айтысатын көп ақындар өз заманында театр жасамай, не жасады?... тапқыштық, шешендікпен аты шыққан Жиренше, Алдаркөсе бар, бұлардың барлық өмірі толып жатқан комедия. Ел сауығына ақыл, өсиет сияқты ой-санаға дем беретін үлгіні кіргізу керек болса, ертеде заман шерін айтып зарлаған Асан қайғы, толғау айтқан Бұқар сияқты жырауларды тірілту керек. ...Соларға болымсыз мәдениет исін сіңірсе, әрі ел өнері тіріліп, әрі театрдың іргесі құрылады.» [1, Б. 37-38] – деп қорытады.

Қазақстан республикасының мәдени



мұрасының бастау бұлағының көзін ашып, кейінгі ұрпақтарына аманат етіп қалдырған қазақ театр өнерінде М.Әуезовтің 1928 ж. жазылып, 30-шы жж. тұңғыш қойылымынан кейін коммунистік идеологияның қуғынына ұшырап, ұмытылып қала жаздаған шығармаларының бірі – «Хан Кене» пьесасы бойынша еліміз тәуелсіздік алғаннан кейін тұңғыш рет Талдықорған облыстық қазақ драма театрының сахнасына режиссер Қадыр Жетпісбаевтің сахналануымен шықты. “Хан Кене” спектаклі Талдықорған драма театрының тарихындағы елеулі кезең, маңызды оқиға, ұжымның жаңа бір қырынан көрінген салмақты дүниесі болды. Қойылымның режиссері мен оған қатысушылар Кенесары тағдырынан жеке адамның трагедиясын ғана көрмей, оған қоғамның тарихи дамуындағы түрлі тенденциялардың шарпысуын тану спектакльдің идеялық нысанасы екенін түсініп, соны айқын ашуға тырысқан. Бұл спектакльде жеке орындаушылардың трактовкасы қойылымның тұтас пластикалық шешіміне бағындырылып, сахналық бейненің жан-жақты шығуына режиссура барынша шығармашылық жетістігімен көрінді.

Актёр М.Әжібектегіні бас кейіпкердің күрделі жан күйзелісін шынайы бейнелегені жан-жақты талданған. Талдықорған облыстық қазақ драма театрының сахнасында қойылған спектакльде жақсылық пен жауыздық, адалдық пен азғындық, шындық пен жалған, махаббат пен өштік шарпысады. Қойылымда Кенесарының өмірі мен өлімі жеке адамның ғана тағдыры болудан жоғары тұр. Оның тағдырынан ғасырдың маңызды белгілері мен қайшылықтары айқын көрінеді. Режиссер хан Кене тұлғасының мәнділігі осында деп түсінеді. Трагедиялық тартыстың қоғамдық маңызын өсіріп тұрған қасиеті де осында деп тұжырымдайды автор.

Қазақ драматургиясының даму жолдарын ой елегінен өткізгенде, бұл саладағы М.О.Әуезовтің еңбегін ерекше атаған жөн. Оның драматургиясында жоғарыда аталған екі үрдіс те көрініс тапқан. М.Әуезов тарихи кезеңнің диалектикасы мен динамикасын беретін образға әкелген идеялық-көркемдік ізденістері жоғары бағаланды. Тарихи тұлға тағдырын ол өмір сүрген дәуір табиғатымен бірге қарастыра зерттеген жазушы дра-

матургияда Кенесары Қасымовтың, Абай Құнанбаевтың күрделі бейнелерін жасады. Образды жасау барысында жазушының азаматтық болмысы мен көркемдік шеберлігі көрінді. М.Әуезовтің жанашылдығы – қазақтың бұрыннан келе жатқан әдеби дәстүрін реализм әдісімен байыта түсінде, тарихи тұлғаны дәуір ерекшелігіне сай суреттеуінде. Ол қолданған көркемдік әдістер кейінірек қазақ әдебиетінің трагедия, роман-эпопея, кинодрама, сценарий сияқты жаңа жанрларынан өз көріністерін тапты. М.Әуезовтің көркемдік әдісі өткен әдеби кезеңнің тәжірибесін бүгінгі күнге икемдеді. Тәуелсіздік жылдары М.Әуезов дәстүрін жалғастырған автор, режиссерлердің халқымыздың ұлы тұлғасы, данышпан ақыны Абай туралы көптеген драматургиялық шығармалары мен спектакльдеріне талдау жасаған.

Абайдың мол шығармашылығы – драматург үшін кейіпкердің мінезін айқын көрсетуге арналған тың материал. Драмалық туындыларда оған поэтикалық сипат беріп шығарманың эмоционалдық әсерін күшейтетін де – Абай өлендері. Осыдан поэтикалық мәтіннің шығармашылық әсері кейіпкердің көркемдік тұрғыда суреттелуіне көмек берген.

Ғ.Мүсірепов атындағы академиялық Жастар мен балалар театрында Р.Сейтметовтың режиссурасымен қойылған “Қалың елім, қазағым” (1990), Н.Жақыпбаевтың “Желсіз түнде жарық ай” (1995), Қазақтың М.Әуезов атындағы академиялық драма театрында Б.Атабаевтың “Абай десем...” (1995), С.Сейфуллин атындағы Қарағанды облыстық қазақ драма театрындағы “Жұмбақ жан” (2005) символикалық драмаларына, С.Қожамқұлов атындағы Жезқазған қазақ музыкалық драма театрында Ж.Хаджиевтің режиссурасымен К.Ахметовтың “Ерте ояндым, ойландым, жете алмадым” (1995), Б.Римова атындағы Алматы облыстық қазақ драма театрында Б.Римованың “Абай – Әйгерім” (2003; реж. Б.Атабаев) қойылымдарына театртану талабынан талдау жасады. Осы спектакльдердің барлығы әртүрлі қолтанбамен, түрлі трактовкамен қойылған Абай бейнесі туралы сахналық жүйелер, режиссерлік тапшыныстар өзінің мақсаты мен эстетикалық, методологиялық деңгейі жағынан түрлі болып



келеді. Абай өміріне байланысты жазылған пьесалар мен инсценировкалар ұлттық театрдың репертуарынан түспей, әр кезеннің талап-талғамына сәйкес қайталанып отырды.

Қазақ тарихындағы ұлы тұлғалардың бейнелері Қ.Бекхожиннің тарихи трагедиясы «Ұлан асу» мен Т.Ахтановтың «Ант» атты драмалық шығармаларына арқау болды. XX ғасыр кеңістік пен мезгілдегі халық, тұлға, қоғам тәрізді үш категорияның басын біріктіріп, олар жөнінде туындаған сұрақтарға жауап іздеумен келеді. Бұл үш категория қазақ драмасының дамуындағы негізгі бағыттар болып табылады. Қоғамдағы идеологияның ішкі қайшылықтарын көрсете отырып, тарихи тұлғалардың көркем образын меңгеру қазақ ұлтының тарихында жаңа тұжырымдардың қалыптасуында негізгі рөл атқарады.

Т.Ахтановтың «Ант» атты трагедиясы, қазақ драматургиясы дамуының логикалық сағысының бірі ретінде танылады. Өйткені драматург бұл шығармасында қазақ халқы тарихының қайшылықтарын анықтауда көркемдік құралдарды шебер қолданудың үлгісін көрсетіп отыр.

Авторлық ойды түсінуде Әбілхайыр хан бейнесінің алатын орны маңызды. Дәуір тынысына тән идеологиялық шарттар негізінде қалыптасқан қазақ қоғамы дамуындағы хандық биліктің орны, хандық құрылымда қалыптасып қалған көзқарастарды және білуден драматургтың жаңашылдығы айқындалады. Өткен тарихтың шынайы жолдарын біле отырып, драматург тарихи оқиғаларды да, тарихи кейіпкерлерді де идеал ретінде суреттемейді.

Хандық құрылыс өкілі арқылы көрінген көркем бейнедегі батырлық бастауының өзектіленуі аталған көркем туындылар жасалған кезеңдегі уақыт идеологиясына қарама-қарсы тұрды, сөз шеберлерінің көркемдік концепцияның қалыптасуына негіз болған тарихи шындықпен қоса шындала түседі. Т.Ахтановтың көркемдік ізденісі Әбілхайыр ханды нағыз батыр ретінде танып қана қоймай, ұлттық тарихта осы тұлғаның алатын орнының маңыздылығын ұғынуға алып келеді.

Жиырмамыншы ғасырдың соңғы он жылдығы отандық тарихымыздағы Қазақ-

станның егеменді және тәуелсіз ел болып жарияланғандығын айқындаған айрықша оқиғаларға толы болды. Осы сәттен бастап қоғамның саяси, әлеуметтік және рухани өмірінде жаңа кезеңдер басталды. Көркемдік-эстетикалық және адамгершілік ізденістерді айшықтауда тарихи тұлға – Абылай хан бейнесі басты тақырыптардың біріне айналды. Қазақ драма әлемі жазушы – драматург С.Жүнісовтің «Абылай хан», М.Байсеркенің «Абылай хан», Ә.Кекілбайұлының «Абылай хан» драмалық дастанымен толыға түсті. Аталған шығармалар, бейне тұжырымы, тарихи материалдарды берудегі көркемдік-эстетикалық шешімдер драматургтердің көркемдік тәсілдерді қолдана білудегі даралықтарын байқатып, қазіргі қазақ әдебиетіндегі жаңа жанрлық қатынастарды іздестіруде батыл тәжірибелерге бара білгендіктерін аңғартады.

Қазақ тарихында ерекше рөл атқарған тұлға Абылай хан туралы шығарма өтпелі дәуірдің келелі мәселелерін көркем бейнелей білді. Ә.Кекілбайұлының пьесасы және оның әдеби нұсқасы көрермендер мен оқырмандар қауымына 1997 ж. желтоқсанда ұсынылды. Ә.Кекілбайұлының «Абылай хан» пьесасында тарихи тұлғаның көркемдік концепциясы автордың дүниетанымымен, қоғамдық мақсат жүйесімен айқындалады [2].

Ә.Кекілбайұлы шығармасының көркемдік концепциясы өзіндік болмысымен ерекшеленеді. Шығармада XX және XXI ғасыр тоғысындағы адамзат қоғамын ізгілендірудегі динамикалық үдерістер кезіндегі оқиғалар нақты көрініс табады. Мемлекет қалыптасуы барысында өзекті болған қоғамдық уақыттың саяси мәселелерін, өз орнын саяси иерархия мен басқа да мемлекеттік білімдер құрылымы арасынан табуға алып келді. Сол уақытта көтерілген мәселелерге көркемсөз шеберінің жауап іздеуі батырлық тұлға бейнесін дүниеге келтірді.

Ә.Кекілбайұлы сынды көркемсөз шеберінің түпкі ойы – өзгерістер кезіндегі қажеттілік пен рухани әлемді жандандыру өзекті болып тұрған кезде қоғам өміріндегі қалыптасып қалған әлеуметтік-рухани бағдарлардың жойылуын сипаттайтын өтпелі кезең үшін идеал іздеумен байланысты болды. Қарастырылып отырған көркем



тұтастықтың идеялық бағыттылығын талдай келе, сыншының сөзін келтірсек әділ болар еді: «Нағыз көркем шығарманың мазмұны – эмоционалды мазмұн» [3, 164].

Ә.Кекілбайұлының пьесасындағы батырлықты суреттеудің көркем концепциясында жалпы адамзатқа және тапқа қарсы қою кездеспейді. Көркем синтез шығарманың поэтикасы мен көркем концепциясын айқындайды. С.Жүнісов өз шығармасының көркемдік тұжырымын эстетикалық тұрғыдан көрсете білуде өзін еркін ұстайды. Ол «әдебиеттің драмалық түрінің канондарынан, пьесадағы оқиғаның дамуына автордың араласпауы керек деген талаптардан батыл бас тартады. Абылайдың билерге қарсы шығатын тұсын суреттегеннен кейін, автор оқиға желісін бірден Санкт-Петербургке, сенатқа ауыстырады.

Қокан-лоқылық көрсету, жемқорлық, қорқыту – мұның барлығы кең дала аймақтарын Ресейге қосудағы ресми қабылданған, қолданылған құралдар еді. «Дегенмен, – деп жазады Ж.Қасымбаев, – Ұлы даланың әдет-ғұрпын, тілін білетін, оны өзіне жақын деп есептейтін, бұрынғы татар мырзасы дипломатиялық қызметінде көрнекті старшындар, сұлтанлар тарапынан туындаған қарсылықтармен кездесті. Олардың көпшілігі «барлық өтірікті» білгеннен кейін, орыс елшілігі туралы естігісі де келмеді, «ханды менсінбеді де». Ашық қарсылыққа қапаланған А.Тевкелев Әбілхайыр ханға «оның императрицаға баруы бүкіл «қырғыз-қайсақ халқымен» келісіле отырып қабылданған шешім», – екендігін айтқызыды [4, 17].

«Абылай хан» киносценарийінде Қазақстанға қатысты дипломатиялық курс сипаты Орынбор комиссиясының бастығы генерал Неплюев пен Пенза гарнизонының полк майоры Миллердің арасындағы диалог арқылы дұрыс, нақты көрсетілген. Автор қоғамдағы жоғары билік құрылымдарының күші және саяси шешімдерінің ойы байқалатын Неплюев бейнесі арқылы әскер қызметіндегі ақсүйектердің жоғарғы шендегі бейнесін ашады.

Сценарийдегі іс-әрекеттің даму ерекшеліктері, тарихи үрдіс дамуындағы кеңістік және уақыт бірліктері арақатынасының шығармашылық еркіндігі мен көркем

тәсілдерді қолданудағы батылдығы, тарихи тартысты айшықтаудағы авторлық көзқарастың басым түсуі шынайы өмірдің көп қабатты, жарқын, көркем суретін жасауға негіз болды. Көркем тәсілдер арқылы тарихи шындықты қайта жасаудағы жаңа көркемдік-эстетикалық ізденістерді байқатты.

С.Жүнісовтің эстетикалық ізденістерінің даму жолы отандық тарихтағы күрделі кезеңдерді түсіну мен оны бейнелей білуге жанаша қарау қажеттігінен туындаған еді. Абылай бейнесі, Қазақ ұлтының саяси тұрақтану мәселесі, мемлекет болып қалыптасудың жолдарын іздеу – бұл қазақ әдебиетінде, сондай-ақ драматургияда бірталай қайталанылып келетін бейне мен тақырыптар. Драманың эстетикалық мәселелерін, кино өнерінің театр өнеріне тигізетін игі әсерін зерттеп, талдаған А.Карягин монтаждың көркемдік күші мен тиімді әсері туралы былай дейді: «Екі түрлі бейнені салыстыру екеуіне де ұқсамайтын, сапасы жағынан екеуінен де ерекшелене түсетін үшінші бір бейненің туындауына әсер етеді. Бұл өнерді эстетикалық тұрғыдан байытады, құбылыс табиғатын тереңірек көре білу мүмкіндіктерін ашады, сырттай бір-бірінен алыс, байланысы жоқ болып көрінетін заттар арасындағы ішкі байланысты орнатады. Көрерменнің санасында болып жатқан монтаждық талдау адамның қоғамдық және көркем тәжірибесінің байлығына, ассоциациялы ойлай білу қабілетінің дамығандығына сүйенеді.

Өлі Шарыштың мумияланған басын көргендегі жоңғарлардың үрейі мен қорқыныш сезімін суреттей отырып, киносценарийдің авторы режиссерлық түсініктемені киноның техникалық құралдарын қолдана отырып береді: «Экранда: – Шарыштың көзі үлкейе-үлкейе келе түгел экранды алады. Оның жанарсыз өлі көзінде ақ шел сияқты көмескі бірдеңе әуелі бұлдырап, содан соң анықтала-анықтала үлкейген, біреуге шабайын деп тұрған жолбарыстай ақ көйлекті, айбатты Абылай тұлғасы...» [5, 4].

Бұдан әрі өлген Шарыштың көзінде бейнеленген жауынгердің Тұлғасы Абылай бейнесіне айналып, бүкіл экран бетін жауып, тіріледі.

Кино өнерінің техникалық тәсілдері С. Жүнісовтің көркемдік әлемінде тандалған



тақырыпты ұғыну мен бейнелеудің эстетикалық құралына айналды. Ол бейнеленіп жатқан оқиғаның тіпті, ең кішкентай бөлшегіне көрерменнің назарын аудару үшін кино-камера мүмкіндіктерін тиімді қолдана білген.

Қазіргі драматургияда шығармашылық тұлға тақырыбын көркем бейнелеу, атап айтқанда Дулат Исабеков шығармашылығынан ерекше орын алады [6]. Тарихи тұлға мәселесі қуыршақ театрының қойылымында іске асырылды. Екі түрлі стихиялық жағдайдың кездесуі жүзеге асты: күрделі мәселелер және ойын форматының эстетикасы. Көркем бейнелеу құралдарының тақырыбы мен дәстүрлерінің қарама-қарсылығы драматургия ойыншық көрінісінің сахна құрылысын, кішкентай көрермендердің қабылдау ерекшеліктерін ескеруге мәжбүр етті.

2000 ж. М.Әуезов атындағы драма театрының сахнасына қойылған “Томирис” атты трагедия қойылымына талдау жасаған. Республика театрларының репертуарына он әсер беретін бұл спектакль тақырып жағынан да, режиссерлік, актерлік шеберлік деңгейі тұрғысында да көрермен мен талғампаз мамандардың көңілінен шыққан сүбелі шығарма болғанын дәлелдейді. Оның құндылығы – тарих тереңіне суреткерлік көзбен қарай білуінде ғана емес, режиссер мен актер шеберлігі арқылы сол көне тартыстарды бүгінгі өмірмен ұштастыра білуінде. Драматург Шахмарденнің пьесасы бойынша режиссер Тұңғышбай әл-Тарази қойған “Томирис” трагедиясының басты идеялық нысанасы – халықтың ғасырлар бойы аңсаған азаттық пен бостандық жолындағы күресі. Біздің дәуірімізге дейінгі IV ғасырды сахнаға шығарған режиссер халқымыздың көне замандағы ерлік істерін шынайы бейнелеген. Халқының бостандығы жолында жеке басының бақытын құрбандыққа шалған Томирис бейнесін театрдың жас актрисасы Дария Жүсіп шығарды. Актриса бойында батырлық пен сұлулық бірдей тоғысқан. Д.Жүсіп Томирисі әр қырынан көрсетуді меңзеген. Актриса соғыс апатына ұшыраған елімен, өзіне жақын адамдарымен азапты өмір кешкен саяқ падишасы Томирисінің мінез табиғатындағы адамгершілік, адалдық, ерлік, тапқырлық сияқты асыл қасиеттерді

өрнек-ті сахналық ойынымен жарқырата ашып көрсетті. Томирис бойындағы қатқабат сырды ашқан Дария Жүсіп ойыны – шын шеберліктің озық үлгісі.

Бүгінгі күнде қазақ театрының шығармашылық бағыттары мен ондағы фольклорлық арқаулардың алатын орны тереңдей зерттеліп, театрдың тарихпен өзара сабақтастықтары, бір-біріне жасайтын ықпалды тұстары қарастырылуда. Түсіністікпен қабылдай отырып, өзге халықтарда кездесе бермейтін табиғаты бөлек қазақтың сөз өнеріне аса мұқияттылықты, оның фольклорлық негізіне, тарихи маңызына сақ болуды аманаттағымыз келеді. Бұл ғылыми жұмыстың негізгі мақсаттарының ең бастылары жоғарыдағы мәселелермен қоса осы да еді.

ӘДЕБИЕТ

1. Әуезов М. *Жалпы театр өнері мен қазақ театры. Шығармаларының елу томдық толық жинағы. Алматы: Ғылым, 1998. Т. 3. Мақалалар, әңгімелер, аудармалар, пьесалар. 392 б.*
2. Құлбарақов С. *Шығарма көркемдігі. Тараз: ТарМУ, 2000. 113 б.*
3. Кекілбайұлы Әбіш. *Абылай-хан. // Жалын, 1997. № 4. 197 б.*
4. Касымбаев Ж. *Государственные деятели казахских ханств (XVIII в) А.: Білім, 1999. - 288с.*
5. Жүнісов С. *«Абылай хан». Кинохикаят. 1971. 223 с. // Егемен Қазақстан, 8 сәуір, 1998 ж. 4-6 б.*
6. Исабеков Дулат. *Бес томдық шығармалар жинағы. Пьесалар. Алматы: Өлке, 2003, 360 б.*



ПОЛИТИКО-ПРАВОВЫЕ ИДЕИ Ж.БАЛАСАГЫНА ОБ ИДЕАЛЬНОМ ПРАВЛЕНИИ

АЙДАРБЕКОВА Г.Б.

*Кыргызский национальный университет им.
Ж.Баласагына, кандидат философских наук
(Кыргызстан)*

Человечество всегда уделяло перво-степенное внимание изучению идейного наследия предыдущих исторических эпох. Как только вырабатывались оригинальные идеи и концепции, они и, соответственно, их авторы становились предметом пристального внимания и всестороннего исследования.

Особую актуальность приобретает изучение истории общественной мысли в переломные периоды развития общества, когда предстоит осуществить правильный выбор общественного пути развития, опирающегося на национальные традиции, накопленное предыдущими поколениями идейно-духовного наследия. В этом и заключается суть преемственности в историческом процессе, как объективной закономерности культурно-исторического развития человеческого общества, благодаря чему духовный прогресс выступает как связь между его определенными этапами и ступенями.

Мыслители раннесредневекового Востока внесли ощутимый вклад в развитие

государственности не только Кыргызстана, но и политико-правовой мысли тюркоязычных народов Центральной Азии в целом. Несмотря на то, что они, при анализе политико-правовой действительности, руководствовались, в основном, теологическими принципами, тем не менее, смогли выдвинуть и обосновать ряд передовых идей и мыслей, не утративших своей актуальности и в современной жизни.

Обращаясь к идеям Ж. Баласагына о справедливом управлении, мы всегда должны учитывать, что перенесение на средние века наших современных представлений требует определенных корректив, поскольку государство как общественно-политический институт в те времена брало на себя функции, которые сегодня выполняет общество; с другой стороны, многое в нашем нынешнем государственном опыте было неизвестно нашим предкам. В свете такого подхода к проблемам государственного управления заслуживает пристального внимания остающийся для нас недостаточно изученный процесс



развития государствоведческой мысли в средние века в Центральной Азии, в котором особое место занимает политико-правовые идеи Жусупа Баласагына. Сердцевину его учения составляет идея справедливого властвования, по поводу и в связи с которой были сформулированы основные контуры мудрого правления: правосудность, умственное и нравственное совершенство, недопустимость тирании, произвола и злоупотребления властью, высокий авторитет законов и строгая законность, достижение всеобщего блага.

Мыслитель глубоко верил в возможность совершенствования общественной жизни и управления государством, опираясь на просвещение и науку. Эти идеи Жусупа созвучны взглядам Аль-Фараби, Ибн Сины и Фирдоуси.

На современном кыргызском языке название сочинения звучит: «Кут билим». Оно образовано из двух слов: «Кут» — «благо», «счастье» и «билим» — «знание», т.е. «Знание, дарующее счастье», как писал академик В.В. Бартольд, следует подчеркнуть, поскольку в кыргызском языке глагол «бил» имеет два значения — знать и управлять. Проф. С.Е. Малов переводил название сочинения как «Осчастливливающее управление»¹. Здесь следует сказать, прежде всего, о четырех принципах, на которых держится не только «Благодатное знание», и его учение об «осчастливливающем управлении», или о социальной мобилизации и добросовестном управлении.

Жусуп как гуманист осуждает деспотизм ханов и беков, которые жестоко эксплуатируют массы, попирают достоинство и права, грабят их. Он призывает имущих быть великодушными по отношению к бедным, «одаривать их», поить и кормить. Жусуп видит, что в современном обществе господствуют социальное неравенство и противоречия между имущими и неимущими. И пытается их примирить и обьяснить с позиций духовных знаний и мудрости.

Он полагает, что единственным путем установления гармонических отношений между социальными группами и классами,

утверждения социальной справедливости является выработка гуманного закона управления государством. Мыслитель призывает всех членов общества к дружелюбию и с уважением относиться к земле-дельцам, скотоводам и ремесленникам, поскольку они кормят и одевают людей.

По мнению поэта, правитель должен быть справедливым при соблюдении законов, в решении вопросов управления обществом, он не может в своих действиях разделять людей на беков и рабов, а обязан относиться к ним одинаково, как герой поэмы правитель Кюнтогды — символ справедливости.

Только когда глава государства действует справедливо, на основе закона, утверждает Жусуп, возникает идеальное государство. Мыслитель считает, что справедливый властелин должен быть просвещенным, мудрым, он должен обладать разумом, знаниями и рассудком. Он призывал правителей управлять государством, опираясь на успехи науки, просвещения и т.д.

В сочинении Жусупа особое внимание уделяется проблемам морали, этические идеи проходят красной нитью через всю поэму. Поэт раскрывает содержание таких этических категорий, как справедливость, добро и зло, показывает их взаимосвязь, выдвигает концепцию: справедливость должна быть основой и содержанием добра. Быть справедливым правителем, полагает он, это значит совершать добрые дела.

Мыслитель показывает роль и значение научных концепций в нравственном совершенствовании человека. Он отстаивает положение: «Знание — это нравственность». Жусуп полагал, что знание и разум помогают личности быть добродетельной и справедливой, что люди, овладев научными знаниями, могут совершенствоваться духовно и нравственно. Поучительны его афоризмы, к примеру, «В науке все благо, в познаниях величие».

В великой книге Ж. Баласагына четко видны следующие четыре принципа:

- *Адилдик* — справедливость, честность;
- *Даулет* — достояние, богатство, государство;

¹ Малов С.Е. Памятники древнетюркской письменности. М.; Л., 1951. С.305.



• *Акыл* — ум, разум;

• *Канагат* — удовлетворение, довольствование малым.

По мнению Ж. Баласагына, справедливость должна основываться на твердых правильных законах, которые олицетворяет правитель Кюнтогду. Причем имя главного героя сочинения дано в тюркской традиции с использованием названия небесного тела. Например, Кюнтогду состоит из двух слов Кюн — Солнце, Тогды или Тууду, Кюн туу, что означает «Солнцерженный». Эти же суждения можно высказать и относительно другого героя везира — министра (премьер-министра) — Айтолду. Слово Айтолду состоит из двух частей: Ай — луна, толду — полный. Вместе означает «Полнолунный». Сравните с современными красивыми кыргызскими именами: женским «Толгонай», мужским «Кюнтуу». Эта преемственная связь времен обнаруживается не только в именах, но и в ритуальных элементах средневековой традиции — восхвалении Всевышнего, что было присуще закрытому обществу, где господствовала одна, единственная идеология, в духе того, что «над сущим господь вознесен величаво, ему подобает великая слава».

Поэт советует тем, кто при власти, чтобы в делах не оплошали, ведали зоркий расчет. Мешает в деле и самоуверенность, такие гибнут, врасплох застигнутые врагами.

При правлении Кюнтогды страна расцветала, все люди жили в довольстве и богатстве, не знали зла. Все любили его и хвалили. Перед его заслугами склонялись и недруги. Некоторые искали в нем защиту, другие возлагали большие надежды. Ж. Баласагын снова приводит слова мудреца, который говорил:

*«Величье и власть достохвальны
стократ,
Когда они правду и право вершат.
Власть бека достойна великих похвал,
Но лучше — закон, что во благо он дал.
Сколь благоден в доброе время народ,
Когда властелин справедливость блюдет!
Сколь благоденно доброе имя: оно
Как вечное счастье навеки дано!
И счастлив достойный властитель,*

пойми,

Когда человекно он правит людьми?»².

Кюнтогды именно так и правил страной, именно поэтому росла его слава день за днем, и народ вселенной тянулся к нему, чтобы изведать добро и щедрость. Правитель был счастлив сам, «поясом счастья повязан» был и народ его. Рассказывая, поэт-просветитель Ю. Баласагуни использует мудрые сравнения. «Я — знак Справедливости, правды закон, пойми, чем и славен и праведен он», — рассказывает элик Кюнтогды о себе. Его трон как будто бы держится на трех ногах. Он считает, что трехногий предмет прочен, т.к. все ножки неподвижны и не качаются. Где четыре опоры, там всегда перекосяк. Перекосяк со временем переходит в кривизну, а кривизна, в свою очередь, сеет зло. Три опоры, по его мнению, все держат прямо, а прямое ведет к правде. Поэтому именно на три качества опирается элик Кюнтогды при управлении страной. Эти качества неотделимы друг от друга. Одно из качеств символизирует нож: («Как нож, я остер, и дела мои режу — Караю грешащего кривдой невежу!»), — говорит элик, подчеркивая свою строгость. Другой символ — это сладость. Она нужна, говоря словами Кюнтогды, чтобы «изведавший гнет у врат моих правду закона найдет». Третий символ — это яд: «А яд предназначен для тех из людей, что правды сторонятся в злобе своей». Для таких людей закон элика суровый и правый. «Суровость и мрачность, насупленный лик» он направляет на тех, кто привык слабых обижать. Вот такую характеристику дает Ж. Баласагын главному герою своей поэмы. Ему присущи только положительные черты.

О равноправии перед законом он заявляет еще и следующими словами:

*И — сын ли, чужой ли,
родня ли, приятель,
Пришелец присневший ли —
кстати, нестати ль —
Они для меня по закону равны.*

Вопреки преднамеренно акцентированным отдельными оппозиционно настроенными лицами (которые даже из старой поговорки «Бетеге кетип бел калат, бектер

² Баласагуни Юсуф. *Благодатное знание* / Изд. подготовил С.Н.Иванов. Отв.ред.акад. А.Н.Кононов. М., 1983. С.530.



кетип эл калат» — «уйдет ковыль — останется перевал, уйдут беки останется народ» пытаются создать политическую спекуляцию), мудрец Жусуп в своем сочинении пишет о главном — о том, «каким должен быть бек, достойный сана бека», то бишь каковы должны быть министры, губернаторы, мэры, акимы и т.д.

Как справедливо отмечал академик А.Н. Кононов, «Это — философское произведение, в котором анализируется смысл и значение человеческой жизни и определяются обязанности и нормы поведения человека в обществе».

Гуманистические идеалы Ж. Баласагына, проповедующие справедливость, счастье, разум, умеренность, через призму добра и зла созвучны насущными проблемами сегодняшнего дня. Поэтому призывы-мечты великого мыслителя о том, что ... «закон правит миром — о том не забудем, он — знак человечности, свойственный людям».

ЛИТЕРАТУРА

1. Баласагуни Юсуф. *Благодатное знание / Изд. подготовил С.Н.Иванов. Отв.ред. акад. А.Н.Кононов. М., 1983. С.530.*
2. Бертельс Е.Э. *Избранные труды. Суфизм и суфийская литература. М.: Наука, 1965.*
3. Валитова А.А. *К вопросу о фольклорных мотивах в поэме «Кутадгу билиг» // Советское востоковедение, 1958. № 5.*
4. Григорян С.Н. *Из истории философии Средней Азии и Ирана УП-ХП в. М., 1960. С.62, 92.*
5. Касымжанов А.К., Маджиденова Д.М. *Очарование знания. Ф., 1990. С.12-23.*
6. *Киргизия при Караханидах /Под ред. Е.А.Давидович. Ф., 1983. С.3.*
7. Малов С.Е. *Памятники древнетюркской письменности. М.; — Л., 1951. С.305.*



ҚҰҚЫҚ ҚОРҒАУ ОРГАНДАРЫНЫҢ ҰЙЫМДАСҚАН ҚЫЛМЫСПЕН КҮРЕСІНДЕГІ ҚЫЗМЕТ ТҮРЛЕРІН АНЫҚТАУДАҒЫ ӨЗАРА ІС ӘРЕКЕТ ҚАҒИДАСЫНЫҢ ӘДІСТЕМЕЛІК ӘЛЕУЕТІ

ЕРБОЛАТ Ә.

*Ұлттық қауіпсіздік комитеті
Академиясының адъюнкты*

Еліміздегі ұйымдасқан қылмыс жалпы-қылмыстық, экономикалық және сыбайластық қылмыс негізінде пайда болып, жалғасын тауып келеді. Осы мәселеге қатысты ғылыми зерттеулер мен құқық қорғау органдары қызметі материалдарының талдануы көрсетіп отырғандай, ұйымдасқан қылмыс еліміздің саяси, экономикалық, және әлеуметтік дамуына кері әсер етеді. Сондықтан құқық қорғау органдарының осы күресте күштерін біріктіріп, бірлескен іс-қимыл атқару қажеттігі туындап отыр.

Өзара ықпалдастық нәтижесінде әр тарап өзінің жеке дербестігін сақтап қалады. Бірақ тараптар белгілі деңгейде бір-біріне жол беріп, нәтижесінде өзіне тән әрі тиімді тәсілдерді тандайды. Толық өзара ықпалдастық бір тараптың сөзсіз келісімге келуі немесе ымыраласу мүмкіндігін жоққа шығару қағидатына негізделеді.

Философиялық түсініктемеден «Ықпалдастық» түрлі сапа, қасиеттердің мақсатты түрде өзара алмасуы мен байытылуын білдіреді.

Ол пәрменді үдеріс. Философия тұрғы-

сынан қарастырғанда, «ықпалдастық» тікелей және жанама, материалдық және рухани, «бинарлық» және «полинарлық», күшті және әлсіз қалыпта болады. Ал үдеріс ретінде: макро- және микро-, қозғалыссыз және қозғалыста, «таза» және «аралас», бір деңгейлі және көпдеңгейлі, жеңілдетілген және қиындатылған болып келеді.

Өзара ықпалдастық – бұл объективтік үдеріс. Субъективтік жағдай оны кеңейте, тереңдете әрі күшейте алады, оған бағыт беріп, оны пайдалы және адам игілігі үшін қолдануға жағдай жасайды. Жекелеген адамдар, әлеуметтік топтар, елдер мен халықтар арасындағы бір-бірін түсіну, жеке мүдделеріне сыйластықпен қарау ниеттері ықпалдастықты жеңілдетіп, ынталандырады. Ықпалдастыққа деген сапалы көзқарас материалдық және рухани әлемді қамтиды және «ықпалдастық философиясы» (пәлсәпасы) деген ұғымның мағынасын дұрыс әрі нақтырақ түсінуге көмектеседі, оның әмбебап әрі терең екендігін білдіреді.

Ықпалдастықтың негізгі белгілері: пәнділік және процессуалдық.



Пәндік деген белгілі қабілеттерге ие жүйелерді білдіреді, ал процессуалдық дегеніміз — екі немесе одан да көп жүйелердің бір мезгілде екі жақты бір-біріне әсері нәтижесінде олардың сипаттамасының өзгеруін білдіреді.

Ықпалдастық материалдық үдерістің бір мезгілде іске қосылатын екі жағын сипаттайды. Бұл жерде дара іс әрекетті ұйымдастыруда өзара байланысқа негізделген, бірлескен, келісілген жүйенің бөлшектерінің қызметін білдіретін, ортақ мақсатқа жету процесіндегі жүйелі жекелеген бөлшектерінің функцияларының бірлігі мен келісімін қамтамасыз ету — деген кез келген басқару жүйесінің негізгі идеясы көрініс табады.

Өзара іс-әрекет кейбір құбылыстардың бір-біріне өзара әрекеті нәтижесінде жүзеге асатын процестің ерекше нысаны болып табылады. Бұл процесс оған қатысатын объектілердің белгілі бір белсенділігі мен олардың қозғалыстарының белгілі бір ішкі заңдылықтарына байланысты. Ол кем дегенде екі жүйелердің арасында, белгілі бір уақыт аралығында, күйлерінің өзгеруі жай келісілген емес (ортаның ұқсас жалпы сыртқы әсері немесе жүйелердің ортақ генезисіне байланысты болуы мүмкін процестің бірегей құрылымы мен оның ұқсас сатыларының қайталануымен), сонымен қатар өзара шартты тұрғыдан жүзеге асады.

Сол себепті, өзара іс әрекет процесін жүзеге асыру үшін бір уақыт аралығында, қозғалыстары өзара шарттасқан кем дегенде екі объект қажет. Яғни олардың әрқайсысының әрекеттері бір-біріне бағытталған және әсер ету нәтижесінде олар белгілі бір түрде өзгереді. Осы секілді бағытталған және тиімді тәуелділіктердің болуы үшін кез келген объектілер жеткіліксіз. Ол үшін белгілі бір қасиеттер мен күйлерге, және де ең алдымен ішкі белсенділікке ие объектілер қажет. Бұл мағынада өзара іс-әрекет құбылыс ретінде — бұл процесс, нақтырақ айтқанда өзі өзгеруге икемді, өзіндік материалдық жүйе.

Әр өзара іс-әрекет процесі жанама. Бір жүйенің екінші бір жүйеге тікелей әсері секілді болып көрінгенімен осы құрылымдық деңгейлердің көзқарасы бойынша күрделі және жанама болып шығады. Сондықтан өзара іс-әрекетке тікелей қатысты.

Кез келген процесс, қандай да жағдайда өтіп жатса да, белгілі бір жағынан өзара іс-әрекет болып табылады. Қозғалыс процестері объектілер арасындағы материалдық

байланыстардың көптүрлілігін ашатындықтан, өзара іс-әрекет осы процестер арқылы әр нақты объектінің құрылымына кіреді. Сол себепті өзара іс әрекет онтологиялық мәнінде барлық объективті құбылыстардың қажет және жалпыға ортақ бөлшегі болып табылады және олардың маңызды сипаттамасы ретінде шығады.

Кезкелген процесс объектінің ортамен және оның ішкі құрылымдық әрекеттесулерімен өзара іс-әрекет ретінде көрініс табады. Бұл процесс аз да болса, кез келген басқа процеске де араласады. Және де ол «объект орта» секілді тұрақты өзара іс әрекеттесуінің күрделі көрінісі. Ал бұл, өз кезегінде, өзгерістің өтпелі сатысы болып табылады және басқа құрамдағы өзгеріске ұшырап жатқан құбылыстың ерекше, уақытша байланыстарының күшіне байланысты процеске қосыла алады.

Сонымен қатар қажетті өзара іс-әрекет процесі ретінде сипатталуы мүмкін. Материалдық жүйелердің байланыс нысаны ретінде өзара іс-әрекетті бірнеше негіздер бойынша жіктеуге болады. Мысалы материяның қозғалыс нысанына байланысты әлеуметтік, психикалық өзара іс әрекет түрлерін бөліп шығаруға болады. [1].

Әлеуметтік және психикалық өзара іс-әрекеттер әлеуметтік жүйелердің бөлшектері деңгейінде жүзеге асады. Биологиялық өзара іс әрекет тірі ағзалардың қайта жаңаруына жауап беретін көп түрлі процестерге қатысты қолданылады. Химиялық өзара іс-әрекет қуатты сіңіру мен (бөлу) қатар бір заттың басқа затқа айналуы жүретін молекулалық деңгейде өтеді. Физикалық өзара іс-әрекет жылу, магниттік, электрлі өзгерістермен немесе денелердің кеңістікте орын ауыстыруымен және олардың байланысқа түсуімен бірге жүретін, материалды денелерде өтетін молекулярлы процестерге байланысты. Өзара әрекеттесуші объектілердің қуаттарының тасымалдану тәсіліне байланысты тікелей (ұштасумен) және жанама (ұштасусыз) өзара іс әрекет түрлері бөлінеді. Соңғы жағдайда қуатты тасымалдау аралық объект арқылы жүреді және де бұл жерде құрылымдық ұйымдастырылуынан тыс объектілердің өзара әрекеттесуі мүмкін емес.

Өзара іс-әрекет қағидасының әдістемелік мәні субъект пен объектінің санаттарын заң объектілерін тану процесінің бастапқы нүктесі ретінде қарастырған жағдайда да маңызды тану субъект пен объектінің өзара



әрекетті нәтижесінде жүзеге асады. Осыған байланысты кез келген ғылыми зерттеудің алғышарты болып табиғи және рухани әлемнің әр оқиғасында заңдылық байланыс немесе өзара іс-әрекет орын алады деген ережені мазмұндау табылады.

Сондықтан кез келген салдар – екі жүйенің өзара әрекетті нәтижесі. Сонымен қатар, ішкі қозғалыс процесі себеп пен салдардың өзара әрекеттесу процесі болып табылады. Салдар тек қана алға емес, сонымен қатар, өзін туғызған себепке, оның күшін өзгерте, азайта немесе көбейте отырып, таралады. Себеп пен салдардың өзара іс-әрекеті ақпаратты қабылдау, сақтау, өңдеу және қолдану жүретін, өзі ұйымдастырылатын жүйелердің бәрінде жұмыс істейтін «кері байланыс қағидасы» деп аталады, кері байланыссыз жүйелі басқару, оның тұрақтылығы, алға дамуы мүмкін емес. Бұл көзқарас бойынша, өзара іс әрекет өз ішінде себеп өз өзіне салдар ретінде шығуы мүмкін болатын жүйенің қозғалыс тәсілі ретінде білінеді. Ал егер қозғалыстар мен әрекеттер жүзеге асатын жүйелі екі немесе одан да көп дәлелдер құрайтын болса, онда осы жүйенің даму спиралін құратын, әр жақтардың бөлшектерін үзіліссіз өзгерту арқылы жүзеге асатын, өзара іс әрекет орын алған жүйенің қалыптасуы, осы қарама қайшылықтардың өзара әрекеттесу нәтижесінде мүмкін болады. Өзара іс-әрекет қағидасы кез келген объектімен процестің кез келген байланыс нысанының рационалды түсінігін анықтауға мүмкіндік беретіндіктен, оған философияда маңызды орын беріледі. Өзара іс-әрекеттің философиялық қағидасы теориялық-абстрактілі білімдер деңгейіндегі абстрактілі, құрылған объектілерді талдаумен қатар, нақты ғылыми тану саласында қолданылатын әдістемелік конструктінің когнитивті негізі ретінде де қолданылады, себебі философиялық қағида әдістемелік тұрғыдан теориялық зерттеу пәніне қарамастан, ғылыми білімдердің әр саласында қолдануға келеді.

Осыған байланысты біз өзара іс-әрекетті кең және тар мағынада қарастыратын ғалымдардың ұстанымдарын қолдаймыз. Кең мағынада – бұл құбылыстар мен процестердің өзара байланысының әмбебап жүйесі, бұл бір біріне өзара үзіліссіз әрекеттесу және өзара әсер етумен сипатталатын өзара әрекеттесуші субъекттердің арасындағы байланыстың күйі. [2]. Сонымен қатар, бұл жерде өзара іс-әрекет субъекттердің қызметтерінің әр түрдегі жана-

суларын білдіреді. Мысалы, ойластырылған және нәтижеге жетуге бағытынан (қызметінен) тәуелсіз, ойластырылмаған жанасуларды айтамыз.

Тар мағынадағы өзара іс-әрекет – бұл ортақ мақсаттарға жетуге бірлесіп қатысатын екі немесе одан да көп субъектілердің кеністік пен уақытта келісілген қызметі осы жерде өзара іс-әрекет қағидасының қылмыстылықпен күрес секілді әлеуметтік әрекетті талдауға әдістемелік қолданысының ақталғандығын айтқан жөн. [2]. Бұл қылмыстылықпен күрестің, құрамдас бөлшектері бір бірімен тұрақты өзара әрекеттесетін күрделі динамикалық жүйе секілді берілу мүмкіндігімен түсіндіріледі. Сондықтан, қазіргі кезде заң ғылымына, қылмыстылықпен күрестің, оның барлық өзінің үйлесімділігімен, өзгермелілігімен, өз бөлшектерінің өзгеріске ұшырауға икемділігімен сипатталатын және де, сонымен қатар, қойылған стратегиялық міндет аясында реттелетін және басқарылатын құрамдас құрылымдарының өзара әрекеттесуі қалпындағы күрделі және динамикалық жүйе ретінде қарастырылуының әдістемелік негізі өте қажет болып отыр.

Қылмыстылықпен күрестің жүйелік сипаты осы қызметтің субъектілерінің және оның тиісті ғылыми ізденістерінің ұйымдастырылуының қажеттілігімен түсіндіріледі. Тар мағынадағы өзара іс-әрекет қағидасына – заң әдебиеттерінде, нақтырақ басқару теориясы, қылмыстық іс жүргізу, криминалистика, жедел іздестіру қызметі теориясы және т.б. салаларында зор назар аударылғандығын айта кеткен жөн. Криминалистикалық ғылымда өзара іс әрекет мәселесіне таза назар аударылған. Мысалы: В.В. Граник – криминалистикалық өзара іс әрекет түсінігінің мағынасының келесі жақтарын атап көрсеткен:

– санаттық сипат, себебі түсінікті жалпылау секілді логикалық операция нәтижесі болып табылады.

– әдістемелік сипат, себебі жүйелік объектілерді теориялық деңгейде зерттеуде ғылыми қағида ретінде пайдаланады.

Ғалымның айтуы бойынша, өзара іс әрекет қағидасының ерекшеліктері болып келесі сәттер табылады. а) ал ұйымдасқан қылмыспен күресетін лауазымды тұлғалар мен органдардың кәсіптік, мамандандырылған қызметтерін ұйымдастыруға әдістемелік қағида ретінде қолданылуы мүмкін, со-



нымен қатар оны соттардың жұмысында, қылмыстық құрылымдардың үстінен сот өндірісін жүргізгенде басшылыққа алуға болады. б) криминалистикалық өзара іс әрекет туралы ол қылмыстық сот өндірісі шеңберінде орын алғанда және онымен байланысқанда сөз қозғау дұрыс. в) іс жүргізу заңнамасымен бекітілген, қылмыстық тұлғалардың қылмыстық қудалануы және заңның дұрыс қолданылуын қамтамасыз ету мақсатында криминалистикалық ғылымның құралдары мен әдістерінің көмегімен жүргізілетін қағидалар мен ережелер негізінде жүзеге асырылады және ол халықаралық және мемлекет ішіндегі құрамдас бөлікке ие.

Әдістемелік жағынан «ішкі сипаттағы өзара іс әрекет» пен «сыртқы сипаттағы өзара іс әрекетті» айыра білу қажет.

Бірінші түсінік еліміздің құқық қорғау және сот жүйесінің субъектілерінің, ведомстволық және де ведомствоаралық көлемдегі, күштерінің, құралдарының мүмкіндіктерін ұйымдастырып, атын және басқарылатын бірлестігін білдіреді. Яғни бір кәсіптік бағыттағы заңгерлердің арасындағы сонымен қатар әртүрлі мамандықтағы заңгерлердің арасындағы өзара іс-әрекет. (Бір және әртүрлі ведомство тергеушілері арасындағы, жедел іздестіру органдарының тергеушілері мен қызметкерлері арасындағы және т.б.).

«Сыртқы сипаттағы өзара іс әрекет» – құқық қорғау органдары мен қылмыстық әділет сот органдарының қызметкерлерінің басқа да мемлекеттік заң органдарының, ұйымдардың, мекемелердің қызметкерлерімен, сот сарапшыларымен, басқару-қадағалау органдарының, жеке күзет кәсіпорындарының мамандарымен өзара әрекеттесуін, бұқаралық ақпарат құралдарымен, басқа да заңды тұлғалармен және де қоғаммен жеке азаматтармен өзара әрекеттесуін білдіреді.

Заң ғылымында криминалистикалық өзара іс әрекет мазмұнына ғылыми білім жүйесі енген. Концептуалды-теориялық үлгі ретінде түсініледі. Соңғысы жалпы бөлімнен (теориялық негіздер мен өзара іс әрекеттің жекелеген түрлерінің технологиялары), арнайы бөлімнен (жеке) тұрады. Жеке бөлігіне қылмыстардың жекелеген санаттары туралы істер бойынша теориялық негіздер мен өзара іс-әрекет әдістемесі кіреді. Аталған түсінікпен қоса, заң ғылымында «криминалистикалық өзара іс әрекет» сотқа дейінгі қылмыстық іс

жүргізудегі ғылыми білім сапасын білдіреді. Оның құрамын типтік, теориялы-қолданбалы ақпараттық үлгі кіреді. Бұл үлгіге жалпы және ерекше шарттағы білім кіреді. Олар келесі міндеттерді анықтау үшін тәжірибеде қолдануға арналған; «кіммен, қандай жағдайларда, қай негізде, қалай және не үшін қылмыспен күресетін органдар субъектілері қылмыстық істі қозғау және алдын ала тергеу сатысында өз әрекеттерін, мүмкіндіктерін үйлестіру және бірлестіру қажет». [3].

Ұйымдасқан қылмыспен күреске қатысты «өзара іс әрекет» түсінігі негізін талдау олардың көбіне өзара әрекеттесу субъектілерінің мақсаттары мен міндеттері, күштері мен құралдары, орны мен уақыты бойынша келісілген әрекетке келіп тірелетіндігін көрсетті.

Мысалы: Г.Г. Зуйнов өзара іс әрекетті заң мен заңға қосымша нормативті актілерге негізделген, мақсаттары, жері және уақыты бойынша келісілген, бір-бірінің тікелей бағынбайтын жүйенің әртүрлі бөлімдерінің ортақ, мақсатқа жету мүддесіндегі іс-әрекеті ретінде анықтайды. [4].

В.А. Михайлов «өзара іс әрекет» деп заңдар мен заңға қосымша актілерге негізделген өзара іс әрекет субъектілерінің алдарына қойылған ортақ міндеттерді орындау бойынша бірлескен, барынша мақсатты іс әрекеттеріне түсінеді. Ол өзара іс-әрекет субъектілеріне ие күштерді, құралдарды және әдістерді кешенді қолдану арқылы қамсыздандырылады. [5].

Ғалымдардың қылмыстылықпен күресте әртүрлі құқық қорғау органдарының өзара іс-әрекеттерін қарастырып жатқандығын атап кеткен дұрыс.

Біздің көзқарасымыз бойынша, заңды өзара іс-әрекеттің ұйымдастырылуының басқа да нысандарына назар аударған жөн. Оған мысал келесі нысанда жүргізілетін ұйымдасқан қылмыспен күрестегі ҚР құқық қорғау органдарының арасындағы өзара іс-әрекеттің талдауы. Сонымен, ҚР ұлттық заңнамасын басшылыққа ала отырып, құқық қорғау органдары заң және ведомство ішіндегі құқықтық актілерге сүйене отырып өзара іс әрекеттеседі.

– ұйымдасқан қылмыс туралы қылмыстық істер мен материалдар бойынша өзара тапсырмаларды, талаптарды, сұраныстарды орындау;

– қылмыстық қудалау қозғағанда;

– тапсырмаларға, талаптарға, сұраныстар-



ға сәйкес іздеу шараларын және іс-жүргізу әрекеттерін жүргізуде өзара көмек (тінту жүргізу, заттық дәлелдемелерді алу және беру, сараптамалар, айыпталушылар, куәлар, сарапшылар және т.б. жақтардан жауап алуды жүргізу);

– қылмыстық іске қатысы бар заттарды беруде;

– ұйымдасқан қылмыспен дайындалып жатқан немесе жасалған қылмыстар және оларға қатысты тұлғалар туралы жедел материалдармен және де мұрағаттық ақпараттармен алмасу;

– ұйымдасқан қылмыс жасаған қылмыстармен күрес сұрақтары бойынша ғылыми-техникалық ақпараттармен алмасу, өзара қызығушылық тудыратын өзекті мәселелер бойынша жұмыстармен және бағдарламалармен алмасу;

– ұйымдасқан қылмыспен күрес сұрақтары бойынша заң және нормативті актілермен жұмыс тәжірибесімен алмасу, және де ұйымдасқан қылмыспен күрес жүргізуші мамандарды даярлаумен біліктілігін арттыруға өзара көмек көрсету.

ҚР құқық қорғау органдарының өзара әрекеттесуін талдай келе, біз өзара іс әрекетке қылмыстық ортаға әлеуметтік-құқықтық бақылау және ұйымдасқан қылмыспен күрес бойынша жұмыстың ұйымдастырылуының көпденгейлі жүйесі секілді факторлардың әсері бар деп есептейміз.

Осы мақалада қарастырылған міндеттер негізінде, біз келесі шешімдерге келеміз.

– өзара іс-әрекет философияның маңызды әдістемелік қағидаларының бірі болып табылады. Аталған түсініктің мазмұны көпденгейлі және көпқұрамды сипатқа ие материалды жүйелердің бөлшектерінің арасындағы объективті байланыстардың нысандарының рационалды сипаттамасын білдіреді.

Өзара іс-әрекет барысында әр жақ өзінің жекелігін және әр әсер етуші жақтардың анықтылығын сақтайды. «Өзара іс-әрекеттің» философиялық түсінігі жүйелі объектінің бөлшектерінің әртүрлі қасиеттерімен, сапаларымен мақсатты өзара іс әрекет мәселесіне зор назар бөлінеді. Криминалистикалық өзара іс әрекет өзара іс әрекеттің әлеуметтік

түрлеріне жатады және қылмыстылықпен күресетін маңызды тұлғалар мен органдар арқылы жүзеге асырылады:

– елде ұйымдасқан қылмыстың бірдей белгілерге ие болуы құқық қорғау органдарының осы қылмыспен күресте өзара іс әрекетінің тиімді ұйымдастырылуын қажет етеді;

– құқық қорғау органдарының әрекеттесу деңгейі олардың құрылымдық ұйымдастырылуымен анықталады, нақтырақ: ұйымдасқан қылмыспен күресте құқық қорғау органдарының арасындағы өзара әрекеттестік, екі ведомствоньң құрылымдық бөлімдері арасындағы өзара іс-әрекет;

– ұйымдасқан қылмыспен күресте құқық қорғау органдарының арасындағы өзара іс-әрекеті бірдей ұйымдастырушылық-құқықтық қағидаларға негізделеді.

ӘДЕБИЕТ

1. Жбонков В.А. Концептуальные основы установления личности преступника в криминалистике. Дисс. на соискание степени докт.юрид.наук. М., 1995. С. 72.
2. Томин В.Т. Проблемы оптимизации среды функционирования органов внутренних дел. Горький, 1978. С. 18.
3. Граник В.В. К вопросу о криминалистическом взаимодействии как области научного знания // Криминалистические проблемы в свете нового Уголовно-процессуального процесса. Материалы конференции, 11 ноября 2002 г. М., 2003. С.34-36.
4. Зуйков Г.Г. Научная организация управления и труда в следственном аппарате ОВД. М.: ВШ МВД СССР, 1976. С. 104.
5. Михайлов В.А. Организация взаимодействия следственных и оперативно-розыскных аппаратов при раскрытии преступлений. М.: Акад. МВД СССР, 1988. С. 8.



МИГРАЦИОННЫЕ ПРОЦЕССЫ КАК ОБЪЕКТ ТЕОРЕТИКО – ПРАВОВОГО ИССЛЕДОВАНИЯ

ДОСЖАНОВ Б.Б.

*старший преподаватель Уральского
государственного педагогического
института им. Утемисова, кандидат
юридических наук*

Содержание современных миграционных процессов характеризует качественными и количественными изменениями, что обуславливает необходимость определения методов и механизмов его регулирования. Значительно возросшая в современных условиях актуальность данной проблемы представляет интерес для всех стран мира, независимо от уровня их государственно-правового и социально-экономического развития, особенностей географического положения и этнического состава.

Миграция, как перемещение по различным причинам через границы тех или иных территориальных образований, давно занимала умы философов, юристов и историков. Право на свободу передвижения в зачаточной форме было сформулировано в работах Аристотеля, Гуго Гроция, Пуффендорфа и других теоретиков естественной школы права. Уже в те времена, когда история наполнялась общественной жизнью, событиями и деятельностью государств древней Греции и древнего Рима, отмечались значительные территориальные перемещения и этнические перемешивания населения между странами Европы, Северной

Африки и Малой Азии. Уже тогда это передвижение людей обнаруживало потребность в овладении более высокими результатами деятельности других стран, обмену продуктами и изделиями, осуществлении торговых связей, привлечении опытных мастеров, строителей, а также ученых, деятелей литературы и искусства. Еще в XVI веке выдающийся голландский ученый-юрист Гуго Гроций, вынужденный из-за своих политических взглядов скитаться по чужим странам, указывал на свойственное людям «стремление к передвижению», а также на их право в случае несчастья просить убежища в другой стране.

В научной литературе общепризнанна определяющая роль экономических факторов в территориальном перемещении населения, поэтому на протяжении столетий миграционные процессы были предметом изучения экономистов, которые определяли их как источник происхождения богатства. Так, Самуил Фортрей видел могущество Англии в богатстве и многочисленности ее населения. В своей работе «Выгода и благосостояние Англии...» он рассматривал вопрос об увеличении населения, как важнейшей цели государ-



ственной политики. Наиболее эффективным фактором, содействующим росту населения, считал ничем не ограниченную миграцию.

Одним из первых предпринявших попытку систематизировать представления о миграциях населения явился английский ученый Э.Равенштейн. В своей работе «Законы миграции»,¹ оперируя данными по более двадцати странам, он сформулировал одиннадцать правил, основными из которых являются следующие:

1) больше всего миграций осуществляется на короткие расстояния;

2) чем крупнее территориальный центр, тем более привлекательное влияние он оказывает;

3) каждому миграционному потоку соответствует свой контрпоток;

4) рост крупных городов в большей степени обусловлен миграцией населения, нежели естественным в них приростом;

5) масштабы миграции возрастают с развитием промышленности, торговли и особенно с развитием транспорта;

6) экономические причины миграции являются определяющими.

На базе систематизированных Э.Равенштейном тенденций пространственного движения населения, ряд из которых приобрел в современных условиях ярко выраженный устойчивый характер, строились многие западные модели по теории миграции. При этом в научных исследованиях закономерностей миграции населения выделились два конкурирующих теоретических подхода. Согласно одному из них, решающее значение в развитии процессов механического движения населения имеет объективный фактор — различные структуры (государственные, общественные), стимулирующие или сдерживающие миграционную активность. Во втором случае, предпочтение отдается субъективному фактору — индивидам, которые сами принимают миграционные решения, и являются их непосредственными исполнителями.

В числе работ, оставивших значительный след в исследовании миграционных процессов и их последствий, представляет интерес труд коллектива авторов под редакцией

Дж.А.Джексона «Миграция», в частности раздел Э.Ли «Теория миграции», посвященный обоснованию фундаментальных «законов миграции» в современном обществе.² Применяемые автором методологические подходы основываются на взаимосвязи миграционных процессов с различными аспектами правовой, социальной, экономической, политической и духовной жизни индивидуумов. При этом механизм миграционных процессов рассматривается как следствие автономно принимаемых индивидуальных решений и недоучитывается влияние на человека внешних условий.

Марксизм выделял миграционные процессы, как одну из характерных черт движения и развития населения. Разработанный К.Марксом закон народонаселения лежит в основе его теории миграции. Характеризируя причины эмиграции из древней Греции и Рима, переселения варваров как следствие недостатка производительных сил для содержания излишнего населения, он подчеркивал, что при капитализме избыток населения создается отнюдь не в результате недостатка производительных сил, а наоборот, именно рост производительных сил требует уменьшения населения и устраняет его избыточную часть при помощи голода и эмиграции.

Особый интерес вызывают работы В.И.Ленина, посвященные вопросам аграрного переселения в России.³ Исследуя процессы развития капитализма в России, Ленин уделил особое внимание миграционным процессам, придавая им исключительно большое значение, раскрывая их социальную суть, влияние на социальную структуру общества, связывая со всеми важнейшими сторонами экономического и социального развития страны. Методологический интерес представляют и высказывания В.И.Ленина о значении переселения с точки зрения развития самих переселенцев, «...подобное отвлечение населения от земледелия в города, неземледельческий отход представляет собой явление прогрессивное. Он вырывает население заброшенных, отсталых, забытых историей захолустий и втягивает его в водо-ворот современной общественной жизни». Особо хотелось бы отметить, что в работах В.И.Ленина закономерности разви-

¹ Ravenstein E.G. *The laws of migration // Journal of Royal Statistical Society*. 1985. P. 167-227.

² Lee E.A. *Theory of Migration // Jackson J.A/ (ed), Migration Cambridge*, 1969. P.282-297.

³ Ленин В.И. *Полное собрание сочинений*. Т.3. С.549



тия миграционных процессов исследуются на общем фоне социально-экономического положения страны в целом, во взаимодействии многих факторов и происходящих на всей территории перемещений населения. Тем самым прослеживается методологическая позиция, заключающаяся в том, что миграционные процессы любого государства нельзя понять, если не брать всю миграцию населения в целом, в совокупности ее условий и факторов в других регионах.

Подводя итог анализа теоретических подходов к построению непротиворечивой и универсальной миграционной теории можно сделать вывод о том, что эволюция взглядов мыслителей развивалась по пути выяснения сути, причин, факторов, закономерных связей в движении населения. Все это позволило установить, что в основе процессов миграции лежат закономерности, обусловленные, прежде всего, потребностями развития производства, экономики.

Однако закономерностью миграционных процессов в современный период, выступает и то, что они представляют собой стремление людей не только к улучшению своего жизненного положения, но и к подлинно демократическому, правовому обществу, с наличием реальной возможности пользоваться своими правами и свободами во всей их полноте.

Конституция Республики Казахстан создала прочную базу для построения правового, демократического государства, признав человеческие права и свободы высшей ценностью. Одним из неотъемлемых прав человека является закрепленное Конституцией РК (ст.21,) право на свободу передвижения и выбора места пребывания и жительства на всей территории Казахстана, свободный выезд за его пределы и беспрепятственное возвращение. Закрепляя это право, Республика Казахстан признает территорию страны принадлежащей самим гражданам, которые в соответствии со своими интересами и без всяких пропусков могут переезжать из одной местности в другую и определяют себе место жительства.

Более подробно эти вопросы регулируются в текущем законодательстве страны.

Большое значение имеет закрепление в Конституции РК право каждого свободно выезжать за пределы РК и беспрепятственно

возвращаться. Такое положение согласуется с содержащимися в п.3 ст. 12 Международного пакта о гражданских и политических правах и других международных актах установлениями о праве каждого человека покидать любую страну, включая свою собственную, и об отсутствии у него какой-либо обязанности возвращаться в эту страну.

Несмотря на довольно широкое применение понятия миграции в нормативных правовых актах и научной литературе, пока не существует его четкого определения. В собственном смысле слова «миграция» означает переселение (от латинского *migro* - перехожу, переселяюсь). Наиболее широкое применение получило понятие миграции как перемещение населения по территории, связанное с переменной места жительства.

Понятие «миграции» многозначно. Обычно принято различать его в широком и узком смысле слова.⁴ Если в первом случае под данным термином подразумевается любое перемещение населения за границы определенной территории вне зависимости от его сроков и целей, то во втором – предполагаются перемещения, связанные с изменением места жительства.

Очевидно, именно существование как широкий, так и узкой трактовки понятия миграции населения в правовой, экономической, демографической, социологической практике его применения породило столько различных подходов к классификации и определению данного термина. Приняв в качестве классификационного признака сущностный момент, все определения миграции населения можно сгруппировать по четырем основным позициям, в которых она рассматривается как:

- форма территориального перераспределения населения;
- форма мобильности населения;
- форма территориального движения населения, включающая и его социальные характеристики;
- форма территориальных перемещений населения.

Подробный анализ положительных и отрицательных сторон существующих в научной литературе определений миграции населения был дан в трудах В.И.Переведенцева, Л.Л.Рыбаковского, В.И.Старовойта, А.У.Хомра⁵ и

⁴ Демографический энциклопедический словарь. М.: Сов. Энциклопедия, 1985. С.251.

⁵ Этносоциология: Учебное пособие для вузов/ Ю.В.Арутюнян, Л.М.Дробижина, А.А.Сусоколов. М., 1998. С.86.



др. Так, относительно первой группы определений справедливым представляется аргумент с критикой того, что миграция, как процесс перемещения населения, в данном случае подменяется итогами этого процесса – территориальным перераспределением населения, то есть конечным миграционным результатом.

Основным недостатком определений второй группы являются отождествление таких понятий как мобильность и миграция населения. Здесь не вызывает сомнения тот факт, что под миграцией следует понимать территориальное перемещение, а под мобильностью – способность к миграции, то есть потенциальную миграционную активность.

К третьей группе определений миграции относится смешение различных видов движения населения, в частности, миграционного и социального. В ряде случаев миграция населения рассматривается как территориальное, отраслевое, профессиональное и социальное движение (в нее включаются такие показатели, как текучесть кадров, перемещения людей по уровню образования, профессиональный рост и т.д.). Вместе с тем, следует признать, что территориальные и социальные перемещения имеют различный характер и тем более резуль-

тат. Что же касается определения миграции как формы территориальных перемещений населения, то следует констатировать, что данная трактовка рассматриваемого понятия является в настоящее время наиболее распространенной и признаваемой большинством исследователей. Однако и здесь имеются значительные расхождения относительно сроков, на которые перемещаются люди, а также целей, которые они при этом преследуют. В соответствии с данным обстоятельством и сложилась необходимость узкой и широкой интерпретации данного термина: как вида территориального перемещения населения, завершающегося сменой постоянного места жительства, и как общей совокупности территориальных перемещений, включающих и их сезонный, маят-

никовый и эпизодический характер.

Миграция сложное, многогранное явление, которое отличается своими специфическими чертами и несет в обществе индивидуальную « служебную » нагрузку. Она воздействует на общественное развитие посредством осуществления своих функций. Миграция выполняет в обществе ряд функций и прежде всего экономическую и социальную.

Экономическую функцию сжато сформулировал болгарский ученый М.Мишков. Он писал: « Главной экономической функцией миграции является достижение количественного и качественного соответствия между наличной и необходимой рабочей силой в отдельных территориях и подразделениях страны ».⁶

В.И. Переведенцев, говоря о экономической функции миграции, пишет: « Изменяя размещение населения, миграция оказывает значительное и многостороннее влияние на народное хозяйство. Население выступает в народном хозяйстве и как производитель, и как потребитель произведенных благ. Его территориальное размещение, изменяемое миграцией, имеет значение и с точки зрения затрат на производство, и на доставку благ к потребителям, и с точки зрения полноты использования трудовых ресурсов. »⁷

Академик Т.И. Заславская пишет: « Экономическая функция (миграции – замеч. автора) заключается в том, что она, во-первых, обеспечивает количественное соответствие между спросом и предложением рабочей силы различного профиля в разных районах и населенных пунктах страны. Во-вторых, она способствует процессу воспроизводства квалифицированных кадров общества, поставляя системе социального образования контингент учащихся за счет жителей других поселений. »⁸

По мнению Г.В. Кумского « Ее экономическое значение проявляется в том, что, выступая проявлением закона перемены труда, миграция населения в значительной мере обуславливает темпы роста производительности труда, внедрения научно-технических новаций. »⁹

⁵ См.: Переведенцев В.И. Методы изучения миграции населения. М.: Наука, 1975. С. 33-35; Рыбаковский Л.Л. Миграция населения: прогнозы, факторы, политика. М.: Наука, 1987. С. 17-22; Староверов В.И. Социально-демографические проблемы деревни. М.: Наука, 1975. С. 20-21; Хомра А.У. Миграция населения: вопросы теории, методики исследования. Киев: Наукова думка, 1979. С. 5-7.

⁶ Мишков М. Миграция на населенетто. София, 1972. С. 4.

⁷ Переведенцев В.И. Методы изучения миграции населения. М., 1975. С.205.

⁸ Заславская Т.И. Методологические проблемы оптимизации миграции сельского населения. «Миграция сельского населения. Цели, задачи и методы регулирования!». Новосибирск, 1969.

⁹ Кумсков Г.В. Закономерности и особенности развития миграционных процессов Кыргызстана на современном этапе. Бишкек, 2002. С.27.



Социальная функция миграции состоит в том, что, по мнению Т.И.Заславской: «Она, во-первых, расширяет возможность членов общества в отношении выбора сферы деятельности, и во-вторых, представляет членам общества максимизировать уровень удовлетворения своих личных потребностей за счет качественного изменения комплекса жизненных условий, и в частности структуры получаемых от общества благ».¹⁰

В-третьих, внешние виды миграции имеют интернациональный характер, служат одним из каналов связи между народами разных государств. Например, в настоящее время широкую практику во всех развитых странах мира получили лекции в различных аудиториях, в университетах, колледжах, законодательных учреждениях и т.д. С лекциями выступают как официальные гости, так и мигранты, находящиеся в принимающей стране, в том числе и по трудовым контрактам; эмигранты и иммигранты участвуют в различных конференциях, выставках и других общественных мероприятиях, благодаря чему расширяются связи между различными народами.

В-четвертых, миграция осуществляется людьми на добровольной основе, предоставляет возможность оптимально реализовывать свои индивидуальные способности, преодолевать государственные и административные границы. Имеется ли ввиду внешняя или внутренняя миграция — любой ее вид расширяет возможности людей в осуществлении своих личных устремлений в повышении профессиональных знаний и деловой квалификации.

В-пятых, даже вынужденная миграция, при всех своих отрицательных характеристиках, позволяет людям находить защиту от преследований, а также от иных нарушений правопорядка, независимо от причин такого преследования. Таким образом, вынужденная миграция является одним из способов защиты чести, достоинства, здоровья и самой жизни человека, — важнейших прав и свобод, присущих людям и охраняемых мировым сообществом и правовым государством.

Что же касается значения миграционных процессов, то они всегда играли важную роль в процессах создания, разрушения и трансформации государств. К какому бы времени мы

обратились, например, к древнему периоду развития человечества, который отмечался разнообразием форм правления и видов территориального государственного устройства, или к современности, когда на карте мира господствуют государства, организованные по территориальному принципу со строгими бюрократическими чертами государственных институтов, мы видим, что массовые переселения закономерно сопутствуют процессам расширения, сокращения и переустройства тех или иных государств.

ЛИТЕРАТУРА

1. Гуго Гроций. *О правах войны и мира*. М., 1994. С.13.
2. Ravenstein E.G. *The laws of migration // Journal of Royal Statistical Society*. 1985. P. 167-227.
3. Lee E.A. *Theory of Migration // Jackson J.A/ (ed), Migration Cambridge*, 1969. P.282-297.
4. Ленин В.И. *Полное собрание сочинений*. Т.3. С.549.
5. *Демографический энциклопедический словарь*. М.; Советская энциклопедия, 1985. С.251.
6. *Этносоциология: Учебное пособие для вузов/ Ю.В.Арутюнян, Л.М.Дробизева, А.А.Сусоколов*. М., 1998. С.86.
7. См.: *Переведенцев В.И. Методы изучения миграции населения*. М.: Наука, 1975. С. 33-35; *Рыбаковский Л.Л. Миграция населения: прогнозы, факторы, политика*. М.: Наука, 1987. С.17-22; *Староверов В.И. Социально-демографические проблемы деревни*. М.: Наука, 1975. С. 20-21; *Хомра А.У. Миграция населения: вопросы теории, методики исследования*. Киев: Наукова думка, 1979. С. 5-7.
8. *Мишков М. Миграция на населенето*. София, 1972. С.4.
9. *Переведенцев В.И. Методы изучения миграции населения*. М., 1975, С.205.
10. *Заславская Т.И. Методологические проблемы оптимизации миграции сельского населения. «Миграция сельского населения. Цели, задачи и методы регулирования!»*. Новосибирск, 1969.
11. *Кумсков Г.В. Закономерности и особенности развития миграционных процессов Кыргызстана на современном этапе*. Бишкек, 2002. С.27.
12. *Заславская Т.И. Методологические проблемы оптимизации миграции сельского населения. «Миграция сельского населения. Цели, задачи и методы регулирования!»*, Новосибирск, 1969.

¹⁰ Заславская Т.И. *Методологические проблемы оптимизации миграции сельского населения. «Миграция сельского населения. Цели, задачи и методы регулирования»*. Новосибирск, 1969.



ИНФОРМАЦИЯ В МЧП

АБДРАХМАНОВА Э.С.

и.о. доцента кафедры МПиМО

АЮА КазГЮА, кандидат юридических наук

Можно ли органично вписать понятие «информации» в учебную дисциплину и науку Международного частного права, будет ли она соответствовать основным началам данной отрасли права.

Информация — это ядро экономических потребностей общества. И экономика и общество растут вокруг этого ядра и важность информации как экономического продукта превышает важность товаров, энергии и услуг пишет Йоней Масуда. А вот что говорит об информации Р.Ф.Абдеев: «государство может иметь процветающую экономику и прогресс в социально-культурном плане только при взаимодействии пяти независимых властей: законодательной, исполнительной, судебной, власти информации и власти интеллекта, — причем последние две власти должны пронизывать все остальные».

А.И.Ракитов отмечает, что: «важнейшим продуктом социальной деятельности становится производство, эксплуатация и использование услуг, знаний, при чем удельный вес знаний в этом сочетании возрастает».

О.А.Фенько и Ю.М.Нестеров считают, что: «каждый член общества имеет возможность своевременно получать с помощью трансграничных информационных сетей полную и достоверную информацию любого вида и назначения из любого государства, находясь при этом практически в любой точке географического пространства; предоставляется возможность оперативной коммуника-

ции каждого члена общества с каждым, так и государственными общественными структурами независимо от места нахождения на земном шаре; трансформируется деятельность средств массовой информации (СМИ) по формам создания и распространения информации, технологически стыкуясь с информационными компьютерными сетями; исчезают географические и геополитические границы государств в рамках информационных сетей, происходит информационное столкновение государств, возникает необходимость гармонизации законодательств государств».

С.Х. Барлыбаева в своей работе «Развитие информационного общества в мире и в Казахстане» пишет: «информация приобретает глобальный характер; на движение информационных потоков уже не оказывают существенного влияния государственные границы и различные барьеры; попытки ограничить свободный доступ к информации наносят вред стране, стремящейся внести такого рода ограничения; значительно выросли возможности сбора, обработки, хранения и передачи информации, доступа к ней; увеличилось воздействие информации на развитие различных сфер человеческой деятельности; углубляется процесс децентрализации общества, происходит переход к новым формам занятости; идет процесс формирования новых трудовых ресурсов за счет увеличения количества занятых в информационной индустрии»¹. Таким

¹ Барлыбаева С.Х. Развитие информационного общества в мире и в Казахстане. Учебное пособие. Алматы: Казак университеті, 2006. 190 с.



образом, буквально в нескольких предложениях дает характеристику и значимость понятия «информации», для современной науки и практики, для жизни современного человека. «Информация и знания становятся одним из стратегических ресурсов государства» отмечает С.Х. Барлыбаева.

Что же такое информация? В переводе с латинского информация (от informatio – разъяснение, изложение), в самом общем понимании информация представляет собой меру неоднократности распределения материи и энергии в пространстве и во времени и меру изменений, которыми сопровождаются все протекающие в мире процессы. Существует множество определений информации.

Н. Винер пишет что: «Информация – это отображение содержания полученного из внешнего мира в процессе нашего приспособления к нему и приспособления к нему наших чувств. Процесс получения и использования информации является процессом нашего приспособления к случайностям внешней среды и нашей жизнедеятельности в этой среде»².

Информация – фундаментальная первооснова и всеобщее свойство Вселенной существует независимо от нас, проявляется в трехмерном процессе взаимодействия микро- и макро- процессов энергии движения и массы в пространстве и времени.

Информация – результат отражения движения объектов материального мира в системах живой природы.

Информация – свойство материи изменяться и отражать это изменение.

Информация – сообщение, описание фактов.

Информация – новости, новые сведения.

Как можно охарактеризовать информацию в юридической науке, если в общем смысле ученые не пришли к общему понятию информации?

По мнению А.Ф. Шебанова, «правовая информация – совокупность сведений о праве и всех процессах и явлениях, с ним связанных. Условно правовую информацию можно разделить на официальную и неофициальную. К официальной информации можно отнести информацию о праве и о законодательстве в широком смысле слова»³.

Но опять же есть понятие правовой информации, но не дано понятия информации в юридической науке.

В первом Российском законе об информации (1995г.) под информацией понимались сведения о лицах, предметах, фактах, событиях, явлениях и процессах, независимо от формы их представления, т.е. информация, определялась через понятие «сведения».

В число объектов гражданских прав информация была включена статьей 128 гражданского кодекса РФ. Статья 128. Виды объектов гражданских прав.

К объектам гражданских прав относятся вещи, включая деньги и ценные бумаги, иное имущество, в том числе имущественные права; работы и услуги; информация; результаты интеллектуальной деятельности, в том числе исключительные права на них (интеллектуальная собственность); нематериальные блага. Но определения «информации» кодекс не содержал.

В редакции Федерального закона от 18.12.2006 N 231-ФЗ ст. 128 звучит по иному:

К объектам гражданских прав относятся вещи, включая деньги и ценные бумаги, иное имущество, в том числе имущественные права; работы и услуги; охраняемые результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации (интеллектуальная собственность); нематериальные блага. Термин «информация» из кодекса убрали.

В Законе РК Об информатизации от 11 января 2007 г. № 217-III термина информации не дано и оговаривается, что Закон не регламентирует отношений, связанных с содержанием и способами распространения информации. Зато указывается, кто и что может быть отнесено к объектам и субъектам информатизации:

1. Объектами информатизации являются: электронные информационные ресурсы, информационные системы, информационные работы и электронные услуги.

2. Субъектами информатизации являются: государственные органы, физические и юридические лица, осуществляющие деятельность или вступающие в правоотношения в сфере информатизации на территории Республики Казахстан.

² Правовая информатика и кибернетика. Учебник. М.: Юридическая литература, 1993. Ред. Н.С. Полевой, 528 с.

³ Правовая информация. Ред. А.Ф. Шебанов, А.Р. Шляхов, С.С. Москвин. М.: Наука, 1974. 157 с.

Гражданский Кодекс РК, так же как и последняя редакция ГКРФ не относит «информацию» к объектам гражданских прав.

ГКРК Статья 115. Виды объектов гражданских прав.

1. Объектами гражданских прав могут быть имущественные и личные неимущественные блага и права.

2. К имущественным благам и правам (имуществу) относятся: вещи, деньги, в том числе иностранная валюта, финансовые инструменты, работы, услуги, объективированные результаты творческой **интеллектуальной деятельности**, фирменные наименования, товарные знаки и иные средства индивидуализации изделий, имущественные права и другое имущество.

Единственным намеком на возможность отнесения «информации» к объектам гражданских прав может быть свободное трактование ч.3 ст.115 ГКРК:

3. К личным неимущественным благам и правам относятся: жизнь, здоровье, достоинство личности, честь, доброе имя, деловая репутация, неприкосновенность частной жизни, личная и семейная тайна, право на имя, право на авторство, право на неприкосновенность произведения и **другие нематериальные блага и права.**

Либо причисление информации объектам указанным в ч.3. ст. 115, а именно к объективированным результатам творческой **интеллектуальной деятельности**. Но можно ли информацию однозначно отнести к объектам интеллектуальной деятельности?

В Законе Республики Казахстан от 10 июня 1996 г. № 6-І Об авторском праве и смежных правах самого понятия «информации» нет, но основные понятия указанные в ст.2 могут при определенной трактовке соответствовать вышеназванному термину:

8) доведение до всеобщего сведения – сообщение объектов авторского права и (или) смежных прав по проводам или средствами беспроводной связи, при котором публика может осуществлять доступ к ним из любого места и в любое время по ее собственному выбору (в интерактивном режиме); (сообщение и есть информация).

20) передача в эфир – сообщение (опять информация?) произведений, исполнений, постановок, фонограмм, передач организаций эфирного или кабельного вещания для всеобщего сведения (включая показ или ис-

полнение) посредством их передачи по радио или телевидению (за исключением кабельного телевидения). При передаче произведений, исполнений, постановок, фонограмм, передач организаций эфирного или кабельного вещания в эфир через спутник под передачей в эфир понимаются прием сигналов с наземной станции на спутник и передача сигналов со спутника, посредством которых произведения, исполнения, постановки, фонограммы, передачи организаций эфирного или кабельного вещания могут быть доведены до всеобщего сведения независимо от фактического приема их публикой. Передача кодированных сигналов является передачей в эфир, если средства декодирования предоставляются публике организацией эфирного вещания или с ее согласия;

21) передача (сообщение или все та же информация?) организации эфирного или кабельного вещания – передача, созданная самой организацией эфирного или кабельного вещания, а также по ее заказу за счет ее средств другой организацией;

23) последующая передача в эфир – передача (опять информация?) ранее переданных в эфир или сообщенных для всеобщего сведения по кабелю произведений или объектов смежных прав;

25) программа для ЭВМ – набор команд, выраженный в виде слов, схем или в любой иной форме выражения, при записи которого на машиночитаемый материальный носитель обеспечивается выполнение или достижение ЭВМ определенной задачи или результата, включая подготовительные материалы, природа которых такова, что программа для ЭВМ является их результатом на более поздней стадии;

26) произведение декоративно-прикладного искусства – двухмерное или трехмерное произведение искусства, перенесенное на предметы практического пользования, включая произведение художественного промысла или произведение, изготовленное промышленным способом;

27) произведение народного творчества – произведение, включающее характерные элементы традиционного художественного наследия (народные сказки, народная поэзия, народные песни, инструментальная народная музыка, народные танцы и пьесы, художественные формы народных обрядов и другое);



30) производное произведение – произведение, которое создано в результате творческой переработки другого произведения;

31) публичное исполнение – исполнение произведения посредством декламации, игры, танца или каким-либо иным образом, в том числе с помощью технических средств (в отношении аудиовизуального произведения – показ кадров в их последовательности с сопровождением звуков), в местах, где присутствуют или могут присутствовать лица, не принадлежащие к кругу семьи;

32) публичный показ – показ оригинала или экземпляра произведения непосредственно или в виде слайда, кино-, телекадра на экране с помощью любого другого технического средства или любым иным способом (в отношении аудиовизуального произведения – показ отдельных кадров вне их последовательности) в местах, где присутствуют или могут присутствовать лица, не принадлежащие к кругу семьи;

34) репродуцирование (репрографическое воспроизведение) – факсимильное воспроизведение в любом размере и форме одного или более экземпляров оригиналов или копий письменных и других графических произведений посредством фотокопирования или с помощью других технических средств, иных, чем издание. Репрографическое воспроизведение не включает в себя хранение или воспроизведение указанных копий в электронной (включая цифровую), оптической или иной машиночитаемой форме;

35) сдача в прокат (внаем) – предоставление экземпляра произведения или фонограммы во временное пользование в целях извлечения прямой или косвенной коммерческой выгоды;

37) сообщение для всеобщего сведения по кабелю – сообщение произведения, фонограммы, исполнения, передачи организаций эфирного или кабельного вещания для всеобщего сведения посредством кабеля, провода, оптического волокна или с помощью аналоговых средств;

38) составное произведение – сборник (энциклопедия, антология, база данных) произведений и других материалов, представляющих собой по подбору и (или) расположению материалов результат творческой деятельности;

41) фонограмма – звуковая запись исполнений или иных звуков, а также представле-

ние звуков в любой форме, за исключением записи, включенной в аудиовизуальное произведение.

Таким образом, можно сказать, что Законе Республики Казахстан от 10 июня 1996 г. № 6-І Об авторском праве и смежных правах основные понятия указанные в ст.2 могут при определенной трактовке соответствовать понятию информации. А это значит что дополнительного регулирования для термина «информация» не требуется?

Закон Республики Казахстан от 23 июля 1999 г. № 451-І О средствах массовой информации дает понятие только «массовая информация – предназначенные для неограниченного круга лиц печатные, аудиовизуальные и иные сообщения и материалы».

А так же в некотором смысле определение «информации» содержится в п.7 ст. 1 Закона:

7) официальное сообщение – **информация**, предоставляемая **государственными органами** с целью дальнейшего распространения через средства массовой информации.

Таким образом, в Республике Казахстан отношения по поводу оборота «информации» регулируются целым комплексом различных законов. При том, как регулирование оборота «информации» может происходить и в уголовном праве и в криминалистике и в административном и налоговом праве и т.д. хотя единого понятия не выработано, регулирование отношений «информации» происходит во всех сферах юридической науки.

В теории юридической науки, так же общего понятия «информации» не дано. Но можно предположить, на основе высказываний таких авторов, как Тедеев, Копылов, что под информацией в юридической науке следует понимать: **сведения, передаваемые от источника к приемнику, подчиненные регулированию определенным правовым нормам.**

По данному определению обязательно наличие субъекта информационного правоотношения, т.е. источника и приемника, лица передающего информацию и лица, получающего информацию. А так же объекта, т.е. того по поводу чего возникли информационные правоотношения и юридического факта – передачи информации.

Различные отрасли юридической науки, каждая под своим углом рассматривают проблему информации, понятия информации, ее использования, а также защиты и охраны. В настоящее время, наверное, только лени-



вий не говорит о данной проблеме, и все же также, как и право собственности для гражданского права, так и информация для ученых как юристов так и не юристов является источником вдохновения.

На этой волне особое место занимает понятие информации для международного частного права.

Первое и основное это дать понятие термина «информации» в международном частном праве.

Само название дисциплины международное частное право возникло сравнительно недавно. В 19 веке. МЧП сама по себе одна из спорных дисциплин. МЧП – это самая непонятная дисциплина. Ее название (private international law) было впервые предложено американским автором Джозефом Стори в 1843 г.

Изучая основные понятия международного частного права, мы говорим о том, что является его отличительной чертой, МЧП – это комплексная правовая система, объединяющая нормы внутрисоциального законодательства, международных договоров и обычаев, которые регулируют имущественные и личные неимущественные, «осложненные иностранным элементом» (т.е. отношения международного характера) с помощью коллизионного и материально-правового методов. (А.С.Скаридов). Федосеева пишет, что МЧП представляет собой систему коллизионно-правовых и унифицированных материально-правовых норм, регулирующих гражданско-правовые отношения, осложненные иностранным элементом.⁴

Понятие частные отношения включают в себя отношения по горизонтали. МЧП так же как и гражданское, семейное, трудовое право регулирует имущественные и связанные с ними личные неимущественные отношения, основанные на началах равенства сторон, существенным отличием является понятие международные, используемое в данном определении, которое указывает на международный характер МЧП, т.е. на обязательное наличие в данных частноправовых отношениях иностранного элемента. В международном праве под понятием международные отношения понимаются, прежде

всего, межгосударственные отношения. В МЧП под международными отношениями понимаются отношения между субъектами различных государств (физическими и юридическими лицами) и государствами, если государство выступает субъектом частноправовых отношений, и не имеет властных полномочий. Н.Г.Доронина в качестве предмета МЧП рассматривает частно-правовые (гражданско-правовые в широком смысле слова) отношения, возникающие в условиях международной жизни (имеющих в своем составе иностранный элемент), включая собственно гражданско-правовые отношения, а также регламентируемые с использованием категорий гражданского права семейные и трудовые отношения.⁵

Т.Н.Нешатаева считает, что предметом МЧП являются невластные отношения, осложненные иностранным элементом или международным элементом в котором участники этих отношений реализуют свои частные интересы в сфере международного сотрудничества.⁶

Предметом МЧП являются общественные отношения, урегулированные нормами права. Отвечая на вопрос, о каких отношениях регулируемых нормами МЧП идет речь, обычно говорят о двух основных группах. Первая, экономические, хозяйственные, научно-технические и культурные отношения в той их части, которая подпадает под действие норм МЧП. Вторая, отношения с участием иностранцев затрагивающих их имущественные и личные неимущественные, семейные, трудовые и другие отношения частного-правового характера. Нормы, регулирующие эти отношения, входят в состав МЧП.

Г.Федосеева выделяет два признака отношений подпадающих под регулирование МЧП:

1.«только те отношения, которые имеют международный характер – осложнены иностранным элементом подпадают в сферу действия МЧП»⁷.

2. «вторым условием действия МЧП является попадание правоотношений, осложненных иностранным элементом, в цивилистическую область».

Для упрощения характеристики обще-

⁴ Федосеева Г. МЧП. Учебник. М., 1999. С.295.

⁵ МЧП: Учебник для вузов / Под ред. д.ю.н. Н.И.Марышевой. М., 2000. 532 с.

⁶ МЧП и МГП: Т.Н.Нешатаева. Учебный курс в трех частях. М., 2004. 624 с.

⁷ Федосеева Г. МЧП. / Учебник. М., 1999. 295 с.



ственных отношений регулируемых МЧП принято исходить из того, что нормы МЧП регулируют гражданско-правовые, семейные и трудовые отношения с иностранным или международным элементом, т.е. речь идет о гражданско-правовых отношениях в широком смысле слова, выходящих за пределы одного государства.

Что понимается под иностранным элементом в МЧП. В российской и казахстанской доктрине имеется трехчленное деление иностранного элемента:

а) Общественные отношения, субъектом которых выступает сторона являющаяся иностранной. Таким субъектом может быть гражданин, юридическое лицо, государство.

б) Общественные отношения, участники которых принадлежат к одному государству, но объект находится в иностранном государстве.

в) Общественные отношения, возникновение, изменение, прекращение которых связывают с юридическим фактом, имеющим место за границей.

То есть если следовать данной схеме, то отношения связанные с оборотом информации очень гармонично подпадают под данное определение и могут стать предметом изучения дисциплины международное частное право.

Таким образом можно прийти к выводу, что информация в международном частном праве — это общественные отношения по передачи сведений от источника приемнику при обязательном наличии иностранного элемента, урегулированные нормой права.

Что это значит, вероятно возможность введения понятия «информация» в систему дисциплины Международное частное право для его дальнейшего изучения уже в рамках данной дисциплины, а также принятия и законодательного закрепления соответствующих норм, регулирующих информационные отношения на международном уровне.

Следующим этапом является определение способов охраны и защиты информации в международном частном праве. Создание компьютерной сети и других технических

движений поставило перед МЧП ряд проблем в частности в области охраны информации, т.к. электронное копирование и распространение информации приобрело огромнейшие масштабы.

Все это может потребовать как дальнейшего совершенствования внутреннего законодательства, так и тщательного учета и пересмотра норм международных соглашений. На данном этапе происходит принятие новых законов о МЧП либо кодификации международно-правовых норм, прежде всего в сфере гражданского и гражданско-процессуального права.

ЛИТЕРАТУРА

1. Барлыбаева С.Х. Развитие информационного общества в мире и в Казахстане. Учебное пособие. Алматы: Қазақ университеті, 2006. 190 с.
2. Правовая информатика и кибернетика. Учебник. М.: Юридическая литература. / Ред. Н.С.Полевой. 1993. 528 с.
3. Правовая информация. / Ред. А.Ф.Шебанов, А.Р.Шляхов, С.С. Москвин. М.: Наука, 1974. 157 с.
4. Закон РК «Об информатизации».
5. Федосеева Г. МЧП: Учебник. М., 1999. 295 с.
6. МЧП: Учебник для вузов. / Под ред. д.ю.н.Н.И.Марышевой. М., 2000. 532 с.
7. МЧП и МГП: Т.Н.Неишатаева Учебный курс в трех частях. М., 2004. 624 с.



ИНФОРМАЦИЯ И ПРАВО СОБСТВЕННОСТИ

АБДРАХМАНОВА Э.С.

и.о. доцента кафедры МПиМО

АЮА КазГЮА, кандидат юридических наук

Кто владеет информацией, владеет миром. В древности, как и в настоящее время, информация ценилась достаточно дорого. Ее охраняли, ею владели. Первобытнообщинный строй — информация о запасах, об охотничьих угодьях, знания накопленные поколениями — все это становилось вопросом жизни и продолжения жизни, выживания сильнейших.

Античный период, средневековье, капитализм — информация все так же не теряет своей ценности.

Выражение «за знание надо платить», как нам кажется, нет в юридической науке более аморфного и более ценного понятия. Поэтому, такие понятия как определение категории информации, ее производных, способы объективирования информации, получения и приобретения, закрепления, защиты и охраны информации, ее соотношения с гражданско-правовыми науками, с международным частным правом, имеют довольно таки большое значение для юридической науки.

В особенности волнует вопрос о соотношении понятия информация, право на информацию и право собственности. Можно ли отнести информацию к объектам права собственности либо к категории объектов интеллектуальной собственности.

Ответ на данный вопрос, многие ставят в зависимость от вида информации, а деление информации на различные виды и подвиды безгранично. Первоначально, необходимо

дать понятие информации через конкретные материальные и нематериальные формы, подлежащие правовому регулированию. В первом Российском законе об информации (1995 г.) под информацией понимались сведения о лицах, предметах, фактах, событиях, явлениях и процессах, независимо от формы их представления, т.е. информация определялась через понятие «сведения».

Понятие информации по определению предполагает передачу некоторых сведений, а, следовательно, наличие источника и приемника информации, а так же носителя информации и среды (канала) для ее передачи. Носитель информации может быть как материальный (например, бумага) так и нематериальным (звуковые и радиоволны) объектом.

Передача информации это информационный процесс. Способ передачи может быть в следующих формах: символьная, числовая, текстовая, табличная, графическая и видео и др.

В зависимости от области практического применения различают научную, техническую, комплексную, социальную, правовую и другие виды информации. Мы будем рассматривать объективированную и не объективированную информацию.

Что мы относим к объективированной информации? Это информация запечатленная на определенном носителе, либо пред-



ставленная неопределенному кругу лиц.

Таким образом, не объективированной информацией становится информация, не запечатленная на каком-либо носителе.

Пока информация находится в не объективированном виде, лицо владеет ею, пользуется, но не распоряжается ее юридической судьбой. Или все-таки распоряжается?

И.Л.Бачило возражает против введения понятия «информационная собственность». Д.Ястребов считает, что формально-юридическая проблема закона состоит в попытках установить право собственности на информацию вообще и документированную информацию в частности. Причем они не скоординированы с конституционно правовыми и международно-правовыми нормами о праве свободно искать, получать и распространять информацию. Сам смысл свободно искать, распространять входит в противоречие с институтом права собственности, который представляет собственнику абсолютное право владеть, пользоваться и распоряжаться имуществом. Не согласуются нормы о праве собственности на информацию и с положениями гражданского кодекса РФ, устанавливающими, что информация не является имуществом, на которое может быть установлено право собственности.

«Предоставление собственнику правомочия пользования, владения и распоряжения фактически не могут быть распространены на информацию как нематериальный объект. Петровский считает, «что в случае копирования информации ее собственников сразу становится двое, или более. Защитить право собственности на информацию виндикационным иском или другим способом защиты права собственности невозможно. Документированность информации не вносит в эту ситуацию коренных изменений, так как лицо, скопировавшее документированную информацию на другой носитель, становится таким же собственником документированной информации, как и лицо, обладающее оригинальной информацией или просто запомнившее содержание документа. При этом авторские права на произведение, выраженное в документе, в любом случае перекрывают полномочия собственника. Следовательно, попытку установить

право собственности на документированную информацию нужно признать неудачной».¹

Конечно данная точка зрения звучит достаточно убедительно, но если расчлнить понятие информации можно плавно перейти в раздел интеллектуальной собственности и доказать возможность наличия права собственности на отдельный экземпляр (носитель информации) за исключением прав автора.

«Другая проблема установить право собственности (включить в состав имущества) на банки данных, информационные технологии и средства их обеспечения, представляющие собой совокупность программных, лингвистических, правовых, и организационных средств (ст.2 и 17 ЗРФ). Помимо практической невозможности представить в качестве имущества правовые данные, организационные (например, коллектив авторов), лингвистические (например, русский язык) и иные средства, технологии..., возникла коллизия с нормами закона Российской Федерации от 9 июля 1993 г. «Об авторском праве и смежных правах» и ЗРФ от 23 сентября 1992 г. «О правовой охране программ для электронных вычислительных машин и баз данных». Так, при создании за счет заказчика базы данных исключительные права (интеллектуальная собственность) на нее возникает у автора (ст.9 об авторском праве), а собственность на эту же базу данных как информационную систему возникает у заказчика. Собственник в этой ситуации не может распоряжаться информационной системой без согласия автора, что ставит под сомнение введение такого номинального титула собственника».²

Опять мы видим достаточно четкое обоснование невозможности установления права собственности на банки данных, информационные технологии и средства их обеспечения, представляющие собой совокупность программных, лингвистических, правовых, и организационных средств. Так ли это? Скорее всего, в данном случае не придется делить право собственности между автором и заказчиком. Ведь заказывая строительство дома под ключ, оплачивая его, никто из нас не сомневается, кто будет хозяином данного строения. Уж точно не исполнитель, а заказчик, если не возникнут дополнительные де-

¹ О необходимости изменения законодательства об информации. // Петровский С. *Хозяйство и право*. № 10, 2005, С.30-37.

² Там же.



нежные вопросы. Значит, в спорном вопросе все-таки собственником становится заказчик, а автор остается исполнителем, может быть, ему достанется слава и известность, но ни в коем случае не собственности.

Проблемы права собственности на информацию возникают в основном в сфере регулирования отношений ИНТЕРНЕТ. В мире происходит тенденция перехода товаров и услуг в цифровую форму. «Товаром в основной своей массе, на сегодняшний день являются объекты интеллектуальной собственности... Цифровые технологии расширили объем возможного использования объектов интеллектуальной собственности, законодатель должен периодически подвергать переосмыслению комплекс прав интеллектуальной собственности с тем, чтобы убедиться в сохранении за правообладателями возможности исключительного правового господства, а, следовательно, экономического контроля за их работами, т.к. закрепление за правом исключительного характера не всегда с необходимостью означает эффективное участие в экономическом использовании объекта этого права и тогда рыночная неэффективность подобного участия будет означать и непрактичность реализации самого правомочия».³ Как пишет Кэрл М. Роуз, роль права Интеллектуальной собственности (и авторского права как его части) состоит как раз в том, чтобы переводить вещи из разряда вещей не способных к присвоению (имеется в виду информационный ресурс – общий режим), в режим вещей, не имеющих владельца, но способных к присвоению. Таким образом, информационный обмен предполагает общность, собственность на информацию – разобщенность творцов.

В современном мире практически любой материальный товар имеет в себе в той или иной форме нематериальную информационную составляющую, которая зачастую ценнее материального содержания товара. Такими составляющими являются: ноу-хау, патентные права, авторские права, и т.д. и т.п. Весь процесс человеческого развития основан на получении и использовании информации. Информация не является пассивным элементом, она воздействует на сознание человека.

Иными словами информация становит-

ся продуктом общественных (информационных) отношений, начинает приобретать товарные черты, и становится предметом купли-продажи. Во Франции преступления, посягающие на информацию, отнесены к преступлениям против собственности.

В число объектов гражданских прав информация была включена статьей 128 гражданского кодекса РФ. Затем, в последующем ее исключили. Но определения информации кодекс не содержит. Информация в силу своей специфики является особым объектом гражданского права, ранее регулировавшимся законодательством. Начало дискуссии было положено В.А. Дозорцевым в статье «Информация как объект исключительного права» и продолжено другими юристами. В ходе дискуссии было предложено два подхода к регулированию отношений информации: Первый подход заключается в необходимости создания специальных механизмов регулирования информации (Дозорцев). Второй подход (Бачило) говорит о возможности использования уже существующих механизмов регулирования отношений информации. И.Л. Бачило считает, что информационный объект является предметом комплексного правового регулирования, в том числе посредством права интеллектуальной собственности и вещного права. Большинство участников дискуссии занимают позицию Дозорцева. Обосновывая это тем, что: информационные ресурсы хотя и относятся к результатам интеллектуальной деятельности и находятся в одной группе нематериальных объектов наряду с объектами авторского и патентного права, но не тождественны им. Между ними есть существенные различия, в том числе и в уровне творчества. Поэтому к данным отношениям нельзя применять одинаковые механизмы регулирования, а нужно искать свои специфические. Е.А. Войничайнис и М.Я. Якушев пишут нельзя ни обратить внимание на необходимость предметного расщепления информационных объектов на три компонента – собственно идеальную информацию, формы и средства ее организации, а так же материальный носитель такой информации. Каждый из данных компонентов традиционно регулируется разными правовыми институтами даже отраслями. В.А. Дозорцев так же пишет, что

³ «Право собственности на информацию». // Ястребов О.В. Юрист, №6, 2004. С.13-17.



группа отношений, охватываемая общим понятием «информация», не сводится только к рыночным информационным отношениям, ее содержание значительно шире. Право на информацию складывается из двух элементов — право на получение информации и право на распространение информации. Первое вообще не относится к гражданским, частным правам, а относится к публичной сфере. Право же на передачу информации имеет гражданско-правовое содержание и представляет собой исключительное право. При рассмотрении информации в рамках частноправовых отношений необходимо выяснить, как она соотносится с объектами других исключительных прав, к примеру, авторских. В качестве объектов авторского права также выступают нематериальные объекты: произведения литературы, науки, искусства. Исключительные права на эти объекты принадлежат их авторам, а также правообладателям. Однако помимо исключительных прав на данные объекты распространяются так же и вещные права. Обе группы прав могут быть сосредоточены у одного лица, либо распределены у разных групп лиц. Например, писателю, может принадлежать как исключительное право на текст его произведения, так и право собственности на экземпляры его книги, если он, к примеру, сам его издавал. В то же время, если писатель продаст все экземпляры своей книги у него останутся только исключительные права на произведение, а вещное право, право собственности перейдет к покупателям книги. У субъекта законным образом добывшего и переработавшего информацию возникает одновременно исключительное право на нее и вещное право (право собственности) на материальный носитель в котором воплощена эта информация. Например, информационное агентство собрало информацию об экономическом состоянии энергетического комплекса России и выпустило эту информацию в виде бюллетеня. В этом случае, у агентства возникает исключительное право на информацию и вещное право на бюллетень. Но когда агентство продаст данный бюллетень, у агентства остается только исключительное право на

информацию. Таким образом, в частноправовых отношениях информация выступает в следующих формах. Как набор знаний, как бестелесная субстанция информация — объект исключительного права. Но в таком виде она не может быть объектом гражданского оборота. Для того чтобы она стала объектом гражданского оборота необходимо преобразовать ее в информационный ресурс. Только в объективированном виде информация может участвовать в гражданском обороте. Только на информационные ресурсы может быть установлено вещное право (право собственности, право хозяйственного ведения или оперативного управления). «Собственник информационного ресурса согласно ст.209 ГК РФ владеет, пользуется и распоряжается соответствующим ресурсом. Аналогичными правомочиями обладают и субъекты иных вещных прав».⁴

Такой же точки зрения придерживаются и другие авторы. Так О.А.Гаврилов пишет: «информация как таковая не может быть объектом права собственности, так как она представляет абстрактный идеальный объект. Между тем как право собственности гражданский закон связывает с материальными вещественными объектами, с вещами».⁵

Л.К.Терещенко указывает «что классическая триада правомочий собственника обладающего абсолютным правом на вещь, не может применяться в отношении информации. Правомочие владение невозможно, потому что нельзя физически обладать нематериальными объектами. Информация может одновременно находиться в пользовании бесчисленного круга субъектов и в связи с этим к ней неприменимо правомочие пользования. То же относится к правомочию распоряжения, поскольку, отчуждая право на использование информации, продавец не лишается права ее дальнейшего использования».⁶ Из теории гражданского права, мы знаем, что термин «распоряжаться» означает решение юридической судьбы объекта права собственности, что включает в себя все: вплоть до уничтожения той вещи или того объекта, который находится в распоряжении собственника, за некоторыми законодатель-

⁴ Правовое регулирование коммерческого использования информации. // Метелева Ю. Хозяйство и право. №8, 2006. С.100-109.

⁵ Гаврилов О.А. Информатизация правовой системы России. Теоретические и практические проблемы. М., 1998. С.61.

⁶ Терещенко Л.К. Информация и собственность. / Защита прав создателей и пользователей для ЭВМ и баз данных (комментарий российского законодательства). М., 1996. С.3-11.



но закрепленными исключениями (исторические и т.д. ценности, либо еще какая-нибудь категория объектов, подпадающих под государственную охрану). В таком случае решение индивида о распространении (объективировании) либо нераспространении информации, находящейся во владении индивида, можно отнести к термину, распоряжение судьбой имеющейся информации — а это означает только одно, наличие всех трех правомочий собственника в отношении не объективированной информации. Что же касается объективированной информации, то считается, что информация, став доступной большому числу лиц, лишает таким образом одного из главных правомочий собственника — права распоряжаться информацией. Но возьмем обычные объекты права собственности. Собственник продал, подарив или иным образом отчуждая их, так же лишается своего главного правомочия — правомочия распоряжаться объектом собственности, не говоря уже о двух остальных, которые так же в данном случае переходят к новому собственнику. Не означает ли это, что массовое опубликование либо иное объективирование информации является актом распоряжения индивидом объектом собственности. Т.е. приняв решение об объективировании информации, собственник, таким образом, реализует все три правомочия собственности, в частности, правомочия пользования, владения и распоряжения собственностью. Что касается утраты информации вне воли собственника, то это вопрос другой категории. Таким образом мы затронули одну из наиболее проблемных тем гражданского права: проблему, ставящую вопрос о наличии либо отсутствии права собственности на информацию, проблему в которой говорится о наличии исключительных и абсолютных прав на информацию и соотносятся понятие информации с абсолютным правом гражданского права, правом собственности. Встает вопрос можно ли, корректно ли соотносить такие категории права как право собственности, право интеллектуальной собственности и право на информацию не только в науке гражданского права, но и в науке международного частного права в целом. Ставится вопрос о возможности информации быть товаром и вступать в описанные К.Марксом отношения «деньги — товар — деньги», и если есть такая возможность, то, как на законо-

дательном уровне правильно урегулировать данный вопрос, стоит ли останавливаться на достигнутом, на том законодательстве и международно-правовом опыте который имеется в мировом сообществе либо есть необходимость в исследовании данной проблемы и совершенствовании данных категорий права. Продукт интеллектуального труда составляет интеллектуальную собственность и охраняется авторским или изобретательским правом. Продукт производственной деятельности становится объектом права собственности либо вещного права. Сначала машинная информация рассматривалась как продукт интеллектуального труда. Позже возник вопрос об отнесении его к промышленной собственности. Может ли информация восприниматься как товар и не как товар. Ж.Халкин пишет: «чтобы торговля информацией стала такой же равноправной, как торговля книгами и журналами, информация должна быть воспринята как товар, имеющий определенную рыночную стоимость». Он советует придерживаться следующего взгляда: информация является продуктом человеческих знаний, который продается и покупается и имеет стоимость и приносит доходы. Таким образом, по одной точке зрения информация — это товар. Хотя об информации как товаре мы можем говорить достаточно условно. Так же как и о понятии информационная собственность. В.А.Копылов пишет, что понятие «информационная собственность» — новое для права. Однако определить его значение, как можно скорее заставить «работать» на благо общества, — задача важнейшая и актуальнейшая, либо неурегулированность отношений собственности в сфере информации очевидна. По мнению В.А.Копылова, — необходимо не просто изучить, но и совместить такие понятия как вещные права и право интеллектуальной собственности под общим грифом информационной собственности. В связи с этим выделяются такие понятия как информационная собственность, объекты информационной собственности, субъекты информационной собственности. В теории пытаются применить к объектам информации регулирование двумя институтами права — вещным и интеллектуальным. В Англии и во Франции, — отмечает В.А. Копылов, — наличие права интеллектуальной собственности связывается с фактом регистрации созданного автором произведения.



Право владеть информацией — право знать ее содержание, право пользоваться информацией — право применять информацию, право распоряжения информацией — право осуществлять действия над информацией.

На основе вышесказанного можно выделить информационное правомочие, т.е. право знать содержание информации, право применять содержание информации в собственной личной деятельности, право осуществлять действия над информацией (изменение содержания информации, передача, тиражирование, распространение информации, извещение о содержании информации и т.д.).

Деление информации на информацию ограниченного доступа и информацию общего пользования. Информация ограниченного доступа — персональные данные (государственная тайна, коммерческая тайна, ноу-хау).

Объем прав на пользование информацией общего пользования (открытой информацией) сводится к осуществлению права изменять содержание информации и т.д. (схожи с имущественными правами по авторскому праву). Таким образом, информационная собственность является сложным явлением до сих пор еще до конца нераскрытым.

В качестве объектов информационной собственности выступают:

1. исключительное право на использование информации, отраженной в информационном объекте.

2. конкретный экземпляр информационного объекта.

Таким образом, под правом собственности на информацию понимается право собственности на исключительное использование содержания информации, отображение в конкретном экземпляре информационного объекта, подтверждающем это исключительное право.

Право собственности на носитель информации и на саму информацию, содержащуюся в таком объекте, может принадлежать разным лицам.

В.А. Копылов так же говорит, что право

информационной собственности возможно только в случае наличия носителя информации. С чем трудно согласиться. Можно ли человека считать носителем информации?

Таким образом, вопрос об отнесении права на информацию к категории права собственности остается открытым.

ЛИТЕРАТУРА

1. *О необходимости изменения законодательства об информации.* Петровский С. // *Хозяйство и право.* № 10. 2005. С.30-37.
2. «Право собственности на информацию». // *Ястребов О.В. Юрист.* №6, 2004. С.13-17.
3. *Carol M. Rose. Romans Roads and Romantic Creators Traditions of Public Property in the Information Age. Материалы конференции по всеобщему достоянию.*
4. *Правовое регулирование коммерческого использования информации.* // *Метелева Ю. Хозяйство и право.* №8. 2006. С.100-109.
5. *Гаврилов О.А. Информатизация правовой системы России. Теоретические и практические проблемы.* М., 1998. С.61.
6. *Терещенко Л.К. Информация и собственность. / Защита прав создателей и пользователей для ЭВМ и баз данных (комментарий российского законодательства).* М., 1996. С.3-11.



ОПЫТ УЧАСТИЯ ТЕХНИЧЕСКИХ ВУЗОВ РОССИИ В МЕЖДУНАРОДНОМ ПРОЕКТЕ «ТЕМПУС-ТАСИС»

ФЕДОРОВА М.А.

*заместитель начальника международного
отдела Сибирской государственной
автомобильно-дорожной академии (СибАДИ),
доцент кафедры иностранных языков,
кандидат филологических наук (Россия)*

В Сибирской государственной автомобильно-дорожной академии (СибАДИ, г. Омск) продолжается реализация международного проекта по программе «Темпус-Тасис» «Улучшение языковой практики в Российских технических университетах» (www.language-tu.com).

Проект рассчитан на 2 года (2008 -2010 гг.), однако его осуществлению предшествовал анализ проблем, связанных с коммуникативными компетенциями выпускников технических вузов России, а также способов их решения. В результате этого была сформулирована актуальность проекта.

Как отмечают представители университетов из стран Европы, изучение иностранного языка является важным компонентом в Российских университетах в течение многих лет. В этом отношении Россия более прогрессивна, чем многие члены Евросоюза. Языковые курсы также являются дополнительным компонентом, связанным с изучением специальных предметов.

Тем не менее, мотивация студентов при изучении иностранных языков так же, как и профессиональных навыков, которые они получают при изучении языков, достаточно низкая, особенно это касается вузов, расположенных не в центральной части России.

Низкая мотивация объясняется отсутствием возможности познакомиться с культурой стран изучаемого языка, почувствовать себя в аутентичной языковой ситуации; отсутствием возможности использовать изучаемый язык в профессиональной деятельности и при устройстве на работу. Невысоким остается и уровень информированности студентов о международных образовательных программах и проектах, грантах и курсах.

Кроме того, существуют недостатки в процессе реализации языковых курсов, когда, например, студенты с разным уровнем языковой подготовки учатся в одной группе. Отсутствие мотивации отрицательно влияет и на языковые навыки, которые также довольно низкие. Во многих вузах, в частности, технических, иностранный язык преподается только 2-4 часа в неделю, поэтому нет ничего удивительного в том, что студенты не могут достичь более высокого уровня знаний, чем А2 по общеевропейской системе оценки владения языком. Данный уровень владения языком слишком далек от современных требований даже на региональном рынке труда. Оптимальными считаются уровни В1-С1¹ (соответствующие уровням Intermediate – Pre-Advanced).

¹ <http://www.britishcouncil.org/ru/slovenia-exams-cambridge-europe-language-levels.htm>



В таких регионах, как Сибирь, международные связи усиливаются в сфере финансов, маркетинга, технологий нефте- и газодобычи, информационных технологий. В то же время многие российские корпорации выходят на международный уровень. И не удивительно, что студенты местных вузов в большинстве случаев недостаточно подготовлены к выполнению этих требований, несмотря на высокий уровень профессиональной подготовки. Поэтому некоторые корпорации были вынуждены даже для выполнения неквалифицированной работы брать служащих из Европы, а не из России, а если на работу и принимают российских студентов, то обычно из Санкт-Петербурга и Москвы, а не из регионов. Компании не считают языковое образование в регионах направленным на коммуникационный и интеллектуальный контекст; некоторые из них уже организовали свои языковые центры (иногда в сотрудничестве с российскими вузами, как, например, Даймлер-Крайслер и ТНК ВР), где поведение таких курсов обеспечивают российские технические университеты.

Все вышесказанное определило потребность в создании проекта «Updating the language policy of Russian Technical Universities / Улучшение языковой практики в российских технических университетах» в рамках программы Евросоюза «Темпус-Тасис». Летом 2007 г. заявка была признана успешной, и проекту был присвоен номер JEP – 27127 – 2006, тип TACIS 2006 Curriculum Development.

Партнеры: компании FESTO (Иркутск), LUXOFT (Омск), IRKUTSK OFFICE TNC-VR, KCA DEUTAG RUSSIA (Тюмень), Иркутский государственный технический университет (ИрГТУ), Тюменский нефтегазовый университет (ТюмНГУ), университет Лейбница, Ганновер (Германия), Технологический университет Познани, Университет Уорвика (Ковентри, Великобритания), Центр Восточно-западного сотрудничества (Люнебург, Германия)². Экспертами проекта являются профессора университетов Германии и Дании.

Данный проект преследует следующие основные цели: улучшение коммуникативных навыков студентов технического вуза; создание курсов лекций по специальным предметам на иностранных языках; улучшение профессиональных навыков будущих выпускников, которые бы увеличили их конкурентоспособность на рынке труда; развитие связей между техническими вузами и предприятиями российских регионов.

В рамках первого этапа проекта состоялись ознакомительные поездки сотрудников Центра иностранных языков Технического университета им. Лейбница в российские университеты-партнеры (2007 – начало 2008 г.) и общая встреча представителей вузов-участников в Иркутске (июнь 2008 г.). Кроме того, прошли стажировки преподавателей иностранных языков, а также лекторов технических дисциплин в вузах-партнерах (Ганновер, Германия; Познань, Польша; Уорвик и Ланкашир, Великобритания). Сотрудники СибАДИ принимали участие в семинарах по проекту, посещали занятия по иностранному языку, а также лекции и семинары по техническим дисциплинам.

В конце сентября 2008 г. с целью определения языковой подготовки студентов и обсуждения хода проекта в Омск прибыла делегация из Германии в составе двух преподавателей иностранного языка и внешнего эксперта. Студенты прошли Интернет-тестирование в формате С-теста, который для российской методики преподавания иностранных языков является новой формой проверки знаний. Однако студенты вполне успешно справились с данным заданием. Кроме того, по окончании одного из открытых занятий состоялась дискуссия и беседа с немецкими преподавателями об отношениях России и Германии в области образования и о возможностях академического обмена между техническими вузами двух стран.

В сентябре-декабре 2008 г. были разработаны и проведены языковые курсы для студентов 3-4 курсов факультетов «Информационные системы в управлении» и «Автомобильные дороги и мосты». Было организовано 3 группы английского и одна не-

² www.sibadi.org, <http://www.istu.edu/ru>, www.tsogu.ru, <http://www.fsz.uni-hannover.de/>, <http://www.dfl.put.poznan.pl/>, www.warwick.ac.uk



мецкого языка. Перед началом занятий был определен языковой уровень всех студентов-участников, в соответствии с чем разработана подробная программа курсов. По сути это были занятия в рамках ESP – English (and German) for Special purposes, т.е. профессионального языка. При этом основной целью преподавателей было подготовить студентов к восприятию лекций и участию в семинарах на иностранном языке. Поэтому основными навыками, которые предстояло развивать, являлись умение делать заметки (конспектировать лекции), высказывать свою точку зрения по определенному вопросу, уметь высказывать противоположную точку зрения и аргументировать, умение описать схему, график, таблицу. Кроме того, развивались и общекоммуникативные умения: рассказать о себе и своих интересах, о планах на будущее, об отношении к изучению иностранного языка и т.д.

В английских группах программа строилась с учетом разноуровневой подготовки студентов: так, в более слабой группе, большее количество часов было уделено корректирующему курсу по грамматике, в более сильных группах – коммуникативным навыкам и умениям. Следует также отметить, что на занятиях активно применялись Интернет-технологии, а также используется новое оборудование, приобретенное в рамках проекта (интерактивная доска). Студентам первой группы было предложено выполнять домашние задания в режиме он-лайн по программе занятий, созданной преподавателем Н.К. Филипповой на базе платформы Moodle.

В целях проекта записано, что по его окончании 33% студентов должны достигнуть уровня B2. По результатам тестирования студентов СибАДИ, 59 % студентов, изучающих английский язык, и 14 %, изучающих немецкий язык, достигли такого уровня. В среднем по всем трем Российским техническим вузам (включая СибАДИ, Иркутский политехнический университет и Тюменский нефтегазовый университет, процент достигает 15-20 %).

В феврале 2009 г. начались лекционные курсы на английском и немецком языках

(длительность – второй семестр 2008-2009 учебного года), которые разрабатывались молодыми учеными, доцентами кафедр «Информационная безопасность», «Высшая математика» и «Экономика и управление дорожным хозяйством». Для студентов факультета ИСУ занятия по безопасности информационных сетей и информационных систем проходят в режиме Лекция – Лабораторная работа (4 часа в две недели поочередно). Лекции по математическому анализу проходят раз в две недели. При этом студенты проявляют большую активность и заинтересованность данными предметами. Им помогает предыдущий опыт прослушивания близкого материала на русском языке, а также хорошее владение иностранным языком. Тем не менее, лекторы не стараются дать уже изученный материал на английском или немецком языке, а предлагают новый. В ИрГТУ и ТюмНГУ ведутся подобные лекционные и практические занятия по другим техническим дисциплинам (бурение, информационные технологии, мехатроника и др.).

В данный момент обсуждается и вопрос практики студентов. Исходя их плана проекта, для всех трех вузов выделяется 36 мест за счет Темпуса, то есть примерно по 12 на каждый вуз. В СибАДИ уже есть договоренность с компанией Luxoft³, которая имеет свой учебный центр в Омске и готова принять на практику 15 студентов факультета ИСУ. Что касается студентов факультета АДМ, изучающих немецкий язык, это может быть практика на предприятии «Мостовик», являющемся многолетним партнером нашего вуза.

Эти и многие другие вопросы обсуждались на общей встрече, которая прошла в конце марта – начале апреля 2009 г. на базе СибАДИ. На первом ее этапе состоялся мониторинг-2, а именно анализ результатов языковых курсов и подготовленности курсов лекций на иностранных языках. Мониторинг проводили три преподавателя иностранного языка из г.Познань (Польша) и сотрудник центра иностранных языков Т.Штумпф (Ганновер, Германия).

Состоялась их встреча с администрацией

³ <http://www.luxoft.ru/edu/about.html>



вуза и международного отдела, посещение лекций по специальным предметам на английском и немецком языке (лекция по безопасности информационных сетей, лекция проф. Ю. Хотана из Университета им. Лейбница по дорожному строительству и лекция по математическому анализу).

В течение первого этапа также было проведено тестирование студентов-участников проекта (в формате С-теста – проверка грамматических и лексических навыков, – а также в форме устной беседы со студентами). Кроме того, состоялась встреча с представителями компании Люксофт с целью обсуждения возможностей студенческой практики.

Второй этап общей встречи по проекту включал обсуждение результатов языковых курсов во всех вузах-участниках проекта и их сравнение; обсуждение перспектив реализации проекта; вопросы распространения информации о его итогах. В этом этапе приняли участие представители всех вузов и компаний-партнеров.

Состоялась презентация тандемов (преподаватель иностранного языка – лектор), итогов их работы по подготовке курсов лекций, предназначенных для чтения во втором семестре 2008/2009 учебного года. Участники встречи пришли к общему выводу, что организация подобных консультаций для лекторов не только повышает рейтинг преподавателей языковых кафедр, но и позволяет преподавателям технических предметов улучшить уровень владения иностранным языком, а также освоить методику чтения лекций, проведения семинаров и лабораторных работ на английском / немецком языке.

Представители организаций-партнеров

приняли участие в обсуждении работы сайта проекта www.language-tu.com, высказали свои предложения по его работе. Представители Международного отдела СИБАДИ продемонстрировали гостям страничку в Интернете, на которой публикуются отчеты по различным этапам проекта в нашем вузе: http://www.sibadi.org/?page_id=1941. Очевидно, что подобные проекты вносят вклад и в развитие самого вуза: его инфраструктуры (оптимизация работы Международного отдела, сотрудничество языковых и выпускающих кафедр, партнерство с производственными организациями), учебных программ, материальной базы, опыта проведения мероприятий международного уровня.

Следующий мониторинг в рамках проекта состоится в конце ноября, а общая встреча – в начале декабря 2009 г. (общая встреча будет проведена в Тюмени, на базе ТюмНГУ). Окончание проекта и срок предоставления всех отчетов – январь 2010 г.

В настоящее время в СИБАДИ готовится еще один международный проект совместно с ИрГТУ, а также вузами Казахстана, Узбекистана, Латвии, Дании и Германии.

В связи с вышесказанным хотелось бы предложить вузам СНГ и, в частности, Казахстана, сотрудничество по различным направлениям высшего профессионального образования. Администрация нашего вуза уверена, что налаживание и развитие партнерских отношений позволит развивать как совместные учебные программы и курсы, так и научные инновационные проекты. При этом мы уверены, что знание иностранного языка – неотъемлемая часть интеграции на международном рынке образования.



СТУДЕНЧЕСКАЯ ЮРИДИЧЕСКАЯ КЛИНИКА В КИТАЕ: ИСТОРИЯ И ПЕРСПЕКТИВЫ РАЗВИТИЯ

УШУРОВА С.Р.

*доцент Каспийского общественного
университета, кандидат юридических наук*

*С благодарностью посвящаю эту статью доктору юридических наук, профессору
Казахского национального университета им. аль-Фараби ИБРАЕВОЙ Алуа Саламатовне*

Помню в начале 2000-х я впервые услышала определение «юридическая клиника». О ней мне рассказала мой преподаватель д.ю.н., профессор Ибраева Алуа Саламатовна. Она поведала мне о ней, и о программе «Street law». У многих преподавателей со стажем тогда подобное выражение вызывало лишь саркастическую улыбку, часто можно было услышать замечания, что мы не больница, зачем нам клиника? А энтузиасты своего дела вопреки всему продолжали на общественных началах вести работу среди студентов.

Незаметно пролетели годы и студенческая юридическая клиника не только появилась на юридическом факультете Казахского государственного университета им. аль-Фараби, но и повсеместно по всему Казахстану. Сейчас практически во всех юридических вузах есть студенческие клиники, это стало своего рода неотъемлемым элементом юридического образования. Республики Казахстан.

За эти годы мне пришлось побывать за рубежом, в Китайской Народной Республике, в городе Сиань (провинция Шэньси). 8-миллионный город был на протяжении 11 (всего было 23) династий китайских императоров столицей Поднебесной. Здесь находится

исторический центр Китая, его пяти тысячелетняя история. Утратив статус политического центра, он однако удержал за собой статус культурной столицы. Сиань также является одним из ведущих центров образования. Здесь сконцентрировано огромное количество вузов, сюда практически со всех уголков Китая приезжают будущие абитуранты. Прочувствовать это Вы сможете на привокзальной площади железнодорожной станции. Прямо здесь начинается борьба за потенциальных студентов.

По своей работе я часто общаюсь с преподавателями вузов города, а также местного юридического факультета. К слову сказать он является крупнейшим на северо-западе Китая. Вольно или невольно, но я практически постоянно провожу сравнительный анализ наших систем образования, а юридического в частности. Несмотря на то что в обоих наших государствах действует романо-германская система права, там не менее существует много различий в наших системах. Но есть много общего в обучении и методах обучения. Одним из таковых является – студенческая клиника. Иногда его называют: «клиническое юридическое образование» – «КЮО».

Для непосвященных термин «клиника»



имеет, конечно, медицинское происхождение и означает учреждение, в котором студенты-медики, прежде чем стать врачами, проходили практику на настоящих, «живых» пациентах. В конце XIX века одновременно в России и Германии в среде юридических вузов появилась идея учредить юридические клиники, где студенты практиковались бы на «живых» клиентах. Первым человеком введшим термин «юридическая клиника» был профессор Фроммгольд, в 1898 г. в немецком журнале «Deutsche Juristen-Zeitung» в своей заметке под названием «Juristische Kliniken». Однако в реальности эту идею удалось начать осуществлять лишь в США в 30-е годы XX века. На юридических факультетах (или в школах права) в США стали возникать разные виды клиник, специализирующихся в различных отраслях права.

Одной из разновидностью юридической клиники является – клиника Street Law. Такой термин был предложен Эдвардом О'Брайаном и другими студентами-юристами Джорджтаунского университета (г. Вашингтон) в 1972 г. Их идея была проста: если студенты-юристы начнут преподавать право несовершеннолетним, используя практические методы обучения, то такая практика будет иметь огромную пользу не только для студентов-юристов, но и для всего общества. Название «Street Law» означает дословно – «уличное право» или «право в повседневной жизни». Так стала называться и клиника по преподаванию права. Клиники Street Law получили распространение по всей Америке. Только в Джорджтаунском университете на юридическом факультете к 2000 г. прошли обучение более 600 студентов-юристов, которые в свою очередь передали знания около 18000 школьникам.¹

В 80-е гг. программа Street Law начала осуществляться в Южной Африке, где центром программы стала клиника Street Law юридического факультета университета Наталь (г. Дурбан) во главе с деканом проф. Дэвидом Маккойд-Мэйсоном. В середине 90-х гг. программы, подобные Street Law, начали осуществляться на юридическом факультете Варшавского университета (Польша) и в Санкт-Петербургском инсти-

туте права им. Принца П.Г.Ольденбургского (Россия), где также возникли клиники типа «Street Law / Живое право». Повсеместно такие клиники стали развиваться на всем постсоветском пространстве. В Казахстане пионером движения стал Казахский государственный юридический университет, инициатором была Мухтарова Айжан Калисовна, являющаяся сейчас президентом общественного объединения «Street Law – Казахстан». А обычные, оказывающие юридическую помощь нуждающимся, стали развиваться в КазГУ и школе права «Адилет».

В России готовится реформа юридического образования. Среди новшеств – обязательная юридическая практика для выпускников, аналогичная медицинской интернатуре. Предлагается также массовое учреждение вузовских юридических клиник – бесплатных юридических консультаций на базе учебных заведений, в которых и будут стажироваться студенты.

Клиническое юридическое образование в пришло в Китай на рубеже XX-XXI вв. Ситуация с уровнем правосознания в стране оставляет желать лучшего. Согласитесь, что страна которая в 70 гг. прошлого столетия прошла через незабываемый период, в течение которого завершилась десятилетняя культурная революция, приведшая практически до экономического банкротства и к тому, что Китай стал одной их беднейших стран мира. Однако в 1979 г. в стране под руководством Дэн Сяопина началась политика реформ и открытости внешнему миру. С тех пор Китай идет по пути быстрой индустриализации и урбанизации, со средним приростом ВВП 9,6% в год. Однако в ходе этого процесса проявилось очень много социальных проблем.

• Как известно, Китай – страна с самым многочисленным народонаселением. Американские правозащитники постоянно обвиняют Китай в нарушении прав человека. Однако, это очень трудная задача и вряд ли какое-то государство в состоянии накормить и обеспечить работой 1,3 миллиарда человек, дать обязательное среднее образование и обеспечить идеальное соблюдение

¹<http://www.ug.ru/issue/?action=topic&toid=1143>



всех прав. Китайская правовая система раз-
вивается всего лишь 30 лет. В стране с таким
количеством народа всего насчитывается
лишь 150000 адвокатов. Этого катастрофи-
чески мало. По статистическим данным аме-
риканских ученых лишь немногим более
9% обвиняемых имеют адвокатов!² В Китае
нет переизбытка юридических вузов, в от-
личие от наших стран. Статистика говорит,
что крупные российские компании сегодня
принимают на работу выпускников не более
20 юридических вузов из 500. В связи с этим
в России готовится реформа юридического
образования, призванная решить проблему
перепроизводства юристов. В первую оче-
редь речь идет о введении дополнительных
экзаменов по профессии перед приемом на
работу и создании перечня юридических
вузов, которые получают право на выдачу ди-
пломов гособразца. Старт реформе должен
дать готовящийся президентский указ: сеть
юридических вузов может быть сокращена
в десять раз.

• Экономические реформы принесли
весомые результаты и как следствие по-
явились богатые и бедные слои населения.
Несмотря на программу правительства стер-
еть границу между селом и городом, все
же есть разрыв в доходах между ними.
Даже невооруженным глазом видна раз-
ница между процветающими районами
(Шанхай, Шеньжень, Гуандоу) и эконо-
мически отсталыми (Ганьсу, Тибет). Будь то
развитые или развивающиеся страны, везде
существуют малоимущие или же уязвимые
слои населения. К ним, в частности, от-
носятся, инвалиды, пожилые люди и те,
которые не имеют достаточных денежных
средств для обращения к профессиональ-
ным адвокатам за правовой помощью.
Возможности таких людей ограничены при
возникновении какой-либо юридической
проблемы. И тем самым доступ к правосу-
дию для таких людей соответственно также
ограничивается.

• Проблема миграции. Огромное число
деревенских жителей переезжают в горо-
да в поисках лучшей жизни в условиях ин-
дустриального прогресса. По результатам
переписи населения в Китае насчитывается

120 млн рабочих-мигрантов. Большинство
из них работает в ситуации плохих условий
и трудовой перегрузки, а недостаток знаний
и способностей защитить себя позволяет
работодателям и другим лицам нарушать их
юридические права.

• Проблема коррупции. С древних вре-
мен бюрократический аппарат Поднебес-
ной отличался корумпированностью и
изолированностью. Хотя партия и прави-
тельство регулярно проводят чистку в сво-
их рядах, это остается большой проблемой.
Например, согласно отчетам, недавно бо-
лее 20 судей Народного суда г. Шэньчжэнь
(провинция Гуаньдун) были уличены в кор-
рупции. Несколько судей и прокуроров г.
Тяньцзин(один из самых крупных городов)
были пойманы на взяточничестве. Один из
взяточников даже работал в Бюро против
коррупции и взяточничества.

• Экологическая проблема. Не секрет,
что Китай является мировой фабрикой.
Здесь производят все – от швейной иголки
до космических кораблей. Зачастую многие
предприятия в целях выгоды не соблюдают
правил охраны окружающей среды. Объ-
емы загрязнения окружающей среды пред-
приятиями в Китае в 10 раз больше, чем в
развитых странах. Области выпадения кис-
лотных дождей покрывают 40% площади
страны, половина основных водных систем
серьезно загрязнена. Одной из насущных
проблем является генетически модифици-
рованные продукты. У всех на памяти про-
блемы с молочными продуктами. В резуль-
тате были закрыты многие молочноперера-
батывающие предприятия.

• Защита прав потребителей. К сожа-
лению не всегда права потребителей соблю-
даются. Это часто касается сферы меди-
цинских услуг (медицина в Китае платная),
качество образования как в частных так и
государственных учебных заведениях. По-
боры в школах стали притчей во языцах.
Эволюция цифрового телевидения потре-
бовала не только замену устаревшего анало-
гового, но и оплаты за просмотр привыч-
ных телепрограмм. Какими правами обла-
дает обычный телезритель?

Все это и многое другое требует ответов.

²Китай и верховенство закона- www.ibj.org.



Вот здесь и нужно клиническое юридическое образование. (КЮО) должно стать одним из наиболее эффективных подходов при поиске ответов на указанные вопросы. В Китае оно пришло при помощи и при поддержке Фонда Форда. Среди иностранных вузов, осуществляющих правовую поддержку реформ в современном Китае, я могу назвать Колумбийский университет. Эта организация была лидером на правовом исследовании Китая более чем тридцать лет назад. Созданный в 1983 г. Центр выполняет функции координационного центра для Китая, связанные учебной, внешкольной и биржевой деятельностью, которые привлекают студентов и ученых со всего мира на юридический факультет Колумбийского университета. Центр находится в крупнейшем Азиатском регионе, в котором студенты и ученые изучают право Китая. Также можно назвать Иельский университет, выделяющий огромные стипендии для тех, кто станет преподавать в Китае, укрепляя правосознание нынешнего поколения.

В целом в период с 2000 по 2001 г. 10 ведущих университетов запустили у себя клинические программы. Был создан комитет преподавателей клинического юридического образования Китая. К настоящему времени в Комитет вошли в качестве членов 58 институтов, более 200 клиницистов, обучено уже 5000 студентов. Около 40 университетов запустили у себя программу клинического юридического образования, среди них более 20 имеют по несколько клиник. Клиники разных видов и специализаций охватывают вопросы защиты трудовых прав, защиты общественных интересов, защиты прав социально-незащищенных слоев населения, а также защиты прав женщин, гражданских, экологических прав и т.д.

Концепция юридической клиники основана на пересечении интересов:

1. малоимущих граждан
2. студентов
3. вузов
4. заинтересованных ведомств: адвокатских и юридических контор, нотариальных контор, правоохранительных органов и т.д.

Миссия клинического юридического образования:

– постепенно внедрять обучение социальной справедливости в юридическое образование;

– воспитывать студентов-юристов через обучение профессиональным навыкам, этике и чувству социальной ответственности;

– обеспечивать юридическую помощь социально-незащищенным группам, содействовать защите прав человека, экологической защите и т.д.

Задачами клинического образования являются:

– предоставление гражданам возможности получения бесплатных юридических консультаций;

– предоставление студентам возможности приучения навыков практической деятельности по юридической специальности;

– использование материалов практики деятельности местных судебных и иных правоохранительных органов в образовательном процессе,

– обеспечение возможности студентам изучения и использования материалов практики деятельности судебных и иных правоохранительных органов;

– развитие у студентов навыков работы с материалами реальной практики работы судов и иных правоохранительных органов;

– создание мест для прохождения студентами учебной практики;

– обеспечение преподавателям возможности изучения материалов практики деятельности местных судебных и иных правоохранительных органов и использования их для подготовки к проведению лекционных и практических занятий;

– создание реальной основы для сотрудничества с местными судебными и иными правоохранительными органами;

– создание эффективного механизма обмена информацией между населением, СМИ и юридической клиникой, что позволит оперативно реагировать на практические нужды граждан.

Программы КЮО в Китае включают главным образом следующую деятельность:

1. Проведение семинаров. Направленные на ведение специфических дел, семинары обеспечивают студентам возможность научиться общаться с клиентом, проводить



интервьюирование, собирать доказательство, составлять юридические документы, проводить правовое исследование, выступать в суде и участвовать в арбитраже, представляя клиентов. На семинарах клиницисты предметом дискуссии часто становятся вопросы, связанные с профессиональной этикой.

2. Предоставление юридической помощи социально-незащищенным группам населения.

Клиническое юридическое образование через работу с реальными делами реальных клиентов, которые не может позволить себе оплатить услуги юриста, не только углубляет понимание студентами профессиональной этики юриста, но также усиливает социальный эффект клинического юридического образования, который способствует достижению социальной справедливости. К настоящему времени китайские клиники провели тысячи дел по оказанию юридической помощи. Недавно студентами-клиницистами было успешно проведено одно из типичных дел по представлению 45 рабочих-мигрантов по жалобе о возмещении ущерба.

3. Сотрудничество с другими организациями.

Клиники имеют тесные связи с множеством институтов, государственных организаций, НПО и общественных объединений. В рамках сотрудничества с ними клиники организуют постоянно лекции по юридическим вопросам и проводят выездные юридические консультации в местных сообществах и на предприятиях. В результате развиваются представления рабочих о праве, о возможностях использования правовых норм как орудия самозащиты; усиливается чувство социальной ответственности у студентов путем обеспечения их общения с людьми, которым они служат.

Хорошим примером клиники является Центр Китайского права в Кыргызской Республике. Одним из направлений деятельности Центра Китайского права является предоставление бесплатной юридической помощи нуждающимся лицам, в том числе, предпринимателям и трудовым мигрантам с Китайской Народной Республики. Юридическую помощь там оказывают студенты и

преподаватели Кыргызской государственной юридической академии, обладающие знаниями в области кыргызского и китайского законодательства, в случае необходимости юридическая помощь будет оказана на китайском языке. Деятельность таких юридических клиник в будущем необходимо развить и на территории Китайской Народной Республики с целью оказания бесплатной юридической помощи гражданам Кыргызской Республики, пребывающих на территории Китая. Представляется, что такая же клиника может быть организована в Казахстане. Не секрет, что КНР и бизнесмены из Поднебесной представляют огромный пласт рыночной экономики РК. Естественно возникает необходимость в подготовке квалифицированных юристов со знанием китайского законодательства для оказания юридической консультации, подготовки необходимых документов, представительства в судах с целью защиты прав и законных интересов граждан Китая, пребывающих на территории нашей Республики, в том числе китайским бизнесменам и трудовым мигрантам.

А наши бизнесмены часто оказываются неосведомленными о законодательстве Китайской Республики. Комплексное решение предложенных мероприятий позволит добиться указанных целей и развивать правовое и образовательное сотрудничество соседних народов, усилить внешнеэкономическое сотрудничество.

После столь непродолжительного развития в Китае клиническое юридическое образование и обучения социальной справедливости накопили значительный опыт, вызвали благоприятный социальный эффект, привлекли внимание специалистов китайской юридической сферы и продолжают стремительно развиваться в юридическом образовании. Однако на этом пути существуют и проблемы, которые не позволяют чувствовать себя слишком оптимистично.

В Китае всего около 600 юридических факультетов, в то время как программы КЮО и обучения социальной справедливости развиваются недавно и только в 10% университетов, к тому же разными темпами и на разном уровне. Большинство китайских юри-



дических факультетов мало знакомо с КЮО и обучением социальной справедливости.

Значение и ценность КЮО и социальной справедливости для китайского юридического образования и дальнейшего развития общества не получили еще широкого признания в юридическом сообществе. Но это разрешимая проблема. Потому что прогресс не стоит на месте. Гармонично развивается не только экономика КНР, и ее ВВП, но и правовая система и правосознание. Построение системы клинического юридического образования и обучения социальной справедливости в Китае – это постепенный, аккумулирующий процесс. Этот процесс осознания ценности и социального влияния – пошаговый («от одной песчинки к целому берегу»). Для этого требуются значительное терпение и упорство. Но представители клинического юридического образования Китая убеждены в успехе, потому что у них был очень хороший старт в клиническом образовании; они хорошо знают, в каком направлении они должны двигаться в эпоху социальных изменений; они сделают все возможное для дальнейшего развития обучения социальной справедливости в Китае на более высоком уровне.³

В целом можно сказать что, Китай проделал путь со своей правовой системой в течение очень короткого периода времени. Всего за 12 лет Китай создал более 3200

центров правовой помощи для оказания помощи бедным с их правовым вопросом. Эти центры предлагают бесплатную правовую помощь в различных случаях, включая гражданское право, административное право и уголовные дела, заключения. Юридическая клиника вносит свой вклад не только в оказание безвозмездной помощи таким слоям населения, но и в повышение их правового сознания, ознакомление их с предоставленными им правами и возложенными на них обязанностями через проведение тренингов, семинаров и различных публикаций в средствах массовой информации. Своей деятельностью клиника активно участвует в социальной защите малообеспеченных граждан, которая является очень важной социальной задачей в настоящий момент. Когда клиенты рассказывают студентам о своих проблемах, у них сразу появляется огромное желание решить эти проблемы, помочь несправедливо «обиженным» людям. Если сказать по-другому, студенты горят желанием защитить права своих клиентов. Работа, которая делается с таким желанием, конечно, не может быть некачественной. Поэтому в лице и в деятельности молодых людей, обучающихся в юридической клинике, можно увидеть будущих профессиональных адвокатов, квалифицированных прокуроров и справедливых судей.

³ www.clef.ru



К ВОПРОСУ О СОВЕРШЕНСТВОВАНИИ НОРМАТИВНОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ ПРИЕМА В ВЫСШИЕ УЧЕБНЫЕ ЗАВЕДЕНИЯ

АБДУКАРИМОВА З.Т.

*доцент Таразского государственного
университета им. М.Х. Дулати,
кандидат юридических наук*

Право граждан на образование обеспечивается государством путем развития системы образования и создания соответствующих социально-экономических условий для получения образования в соответствии с *Конституцией* Республики Казахстан.

Государство гарантирует гражданам Республики Казахстан получение бесплатного общего среднего, технического и профессионального образования и на конкурсной основе в соответствии с государственным образовательным заказом бесплатного послесреднего образования, высшего и послевузовского образования, если образование каждого из этих уровней (их ступеней) гражданин получает впервые. Бесплатность образования для обучающихся реализуется через бюджетное финансирование содержания государственных организаций образования, оплату бюджетом покупки образовательных услуг организаций образования либо предоставлением государственных образовательных грантов.

В высшие учебные заведения Республики Казахстан принимаются граждане Республики Казахстан, иностранные граждане и лица без гражданства, имеющие среднее общее,

начальное профессиональное, среднее профессиональное и высшее профессиональное образование.

Формирование студенческого контингента высших учебных заведений осуществляется посредством бюджетного финансирования, размещения государственного заказа на подготовку кадров (государственные образовательные гранты), а также оплаты обучения за счет собственных средств граждан и иных источников.

Прием граждан в высшие учебные заведения Республики Казахстан осуществляется по заявлениям граждан на конкурсной основе в соответствии с баллами сертификата, выданного по результатам единого национального тестирования (далее – ЕНТ) или комплексного тестирования, проводимого по технологиям, разработанным Национальным центром тестирования Министерства образования и науки Республики Казахстан (далее – НЦТ).

Вроде бы Типовые правила приема в высшие учебные заведения достаточно четко раскрывают содержание правил, тем не менее здесь существуют проблемы, требующие своего скорейшего решения.

1. Имеются проблемы при приеме в выс-



| | | | |
|--------|---------------------------------|---------|---------------------------------|
| 050301 | Юриспруденция | 0205002 | Правоведение |
| | | 0202002 | Правоохранительная деятельность |
| | | 0203002 | Криминалистическая экспертиза |
| 050302 | Международное право | 0205002 | Правоведение |
| 050303 | Правоохранительная деятельность | 0202002 | Правоохранительная деятельность |
| 050304 | Таможенное дело | 0719002 | Таможенное дело |
| | | 0205002 | Правоведение |
| | | 0703002 | Финансы по отраслям |
| | | 0720002 | Финансы и финансовое право |

шие учебные заведения Республики Казахстан граждан, имеющих среднее профессиональное образование, на родственные специальности. Классификатор соответствия специальностей не всегда корректно отвечает на вопрос «соответствует ли классификация средне-профессионального образования» родственной специальности высшего учебного заведения. До сих пор не решен вопрос о том, что делать тем, чья специальность выпала из классификатора, поскольку данный гражданин закончил средне-профессиональное образование еще в советский период или при действии другого перечня соответствия. Хотя Правила и дают возможность Приемным комиссиям вузов самостоятельно решать этот вопрос, думается было бы правильно, если бы само МОН РК дало исчерпывающий список таких специальностей.

1. В 2009 г. вышел новый Перечень соответствия специальностей среднего профессионального образования специальностям высшего образования, утвержденный приказом Министра образования и науки Республики Казахстан от «3» июня 2009 г. № 261. Он дает большую свободу для получения высшего образования после окончания колледжей. Однако и данный перечень не полный. И перечень этот не совсем стыкуется с трехуровневым образованием. Например, абитуриент после окончания колледжа

по направлению имеет возможность для поступления на родственные специальности в указанном порядке. То есть:

В ГОСО специальности для поступления в магистратуру этот порядок шире и он дает возможность для поступления и тем, кто окончил специальности Основы права и экономики, Финансовое право и т.д. Складывается ситуация, когда единого подхода к данному вопросу нет. Совместно для решения данного вопроса создаваемые комиссии не владеют информацией об особенностях специальности. УМО разрознено. ГОСО для колледжей готовят одни, для бакалавриата и магистратуры другие. В связи с этим необходимо создавать единые УМО по направлениям специальности, начиная с колледжей и заканчивая докторантурой.

2. На мой взгляд, неправильно решен вопрос о приеме граждан поступающих на специальности творческих направлений. Во-первых, для них отсутствует профильная дисциплина. Таким образом, они ставится в неравное положение с другими лицами, поступающими в высшие учебные заведения. Причем поступать абитуриент обязан только в ВУЗ, где сдавал творческие экзамены.

3. Очень сложный вопрос о документах об образовании, выданных зарубежными учреждениями образования, которые должны быть нострифицированы в установленном порядке. Практически вовремя осу-



шествить эту обязанность на практике не реально. Нострафицируются все документы только в Астане, и это достаточно дорогая процедура для абитуриента. Само МОН РК не успевает вовремя отправить документы абитуриента с принятым решением. Зачастую такие студенты и после зачисления их остаются в подвешенном состоянии, поскольку аккредитация носит долгий бюрократический характер. В эпоху информатизации странам необходимо иметь либо создавать соответствующую базу данных о выпускниках вузов и пройденных программах.

4. Проведение комплексного тестирования на получение сертификатов тоже грешит некорректными формулировками. Среди них «Для граждан, поступающих на творческие специальности, учитываются баллы по двум предметам комплексного тестирования: казахскому или русскому языку и истории Казахстана». Как видно из этого правила не указан профильный предмет, минимальный пороговый балл.

Граждане, обладатели знака «Алтын белгі» могут рассчитывать на льготу только в год получения знака «Алтын белгі». То есть, если он по уважительным причинам не участвовал в конкурсе на присуждение государственных образовательных грантов в год окончания школы льгота им теряется.

5. Правила предписывают, что гражданин, не согласный с результатами тестирования, имеет право на апелляцию. Заявление на апелляцию подается в апелляционную комиссию, утверждаемую председателем государственной комиссии, до 13 часов следующего дня после объявления результатов тестирования и рассматривается апелляционной комиссией в течение суток. Председатель апелляционной комиссии утверждается приказом Министра образования и науки Республики Казахстан. Наверное уже настала пора, когда тесты должны быть качественными, и не вызывать у людей спорного суждения. Этот вопрос очень болезненный для выпускников школ, поэтому, чем меньше здесь будет проблемных аспектов тем доверительнее к Проведению ЕНТ и Комплексного тестирования будет отношение людей.

6. При проведении комплексного тести-

рования для граждан, окончивших учебные заведения за рубежом тоже не совсем понятно какой срок обучения должен учитываться, поскольку для зарубежных организаций характерно 12 летнее обучение.

7. «Обладатели образовательного гранта, поступившие в высшее учебное заведение по сельской квоте на педагогические и медицинские специальности, получают персональное распределение и обязаны отработать в организациях образования и медицинских организациях, расположенных в сельской местности, не менее трех лет после окончания вуза». Данный пункт правил необходимо узаконить составлением соответствующего типового договора при поступлении в вуз.

8. При приеме на обучение в учебные заведения устанавливается квота приема, утвержденная постановлениями Правительства Республики Казахстан от 28 марта 2008 г. № 296 «Об установлении квоты приема при поступлении на учебу в организации образования, реализующие профессиональные учебные программы технического и профессионального, послесреднего и высшего образования». Которая составляет

«1) граждан из числа инвалидов I, II групп, инвалидов с детства, детей-инвалидов – 0,5 процента;

2) лиц, приравненных по льготам и гарантиям к участникам войны и инвалидам войны – 0,5 процента;

3) граждан из числа аульной (сельской) молодежи на специальности, определяющие социально-экономическое развитие аула (села) – 30 процентов;

4) лиц казахской национальности, не являющихся гражданами Республики Казахстан – 2 процента;

5) детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей – 1 процент». Можно сразу констатировать, что данная норма работать не будет. Поскольку вузы в период приемной компании такую статистику не ведут. Сама норма носит размытый характер.

9. Сроки объявлений о распределении грантов по направлениям тоже должны быть в обязательном порядке официально объявлены минимум за три месяца до при-



емной компании. МОН РК должно проводить прогнозную оценку необходимости подготовки тех или иных специальностей в Республике Казахстан.

10. Много нареканий вызывает и правило о зачислении в число студентов, которое согласно типовым правилам должно проводиться приемными комиссиями высших учебных заведений с 10 по 25 августа.

Думается, что это ограничение должно распространяться на студентов только очного отделения. Для студентов заочного отделения сроки зачисления можно и нужно сдвинуть до 1 октября. Академический календарь составляется самими вузами, и они могут составить его, соблюдая все необходимые сроки для выполнения учебных планов.

ЛИТЕРАТУРА

- 1. Типовые правила приема на обучение в организации образования, реализующие профессиональные учебные программы высшего образования, утвержденные приказом Министра образования и науки РК от 19 декабря 2007 г. № 638, в 2009 году внесен ряд изменений (приказ Министра образования и науки РК от 5 июня 2009 г. № 271, зарегистрирован в Министерстве юстиции РК от 22 июня 2009 г. № 5707).*
- 2. Приказ Министра образования и науки Республики Казахстан от «3» июня 2009 г. № 261.*
- 3. Постановление Правительства Республики Казахстан от 28 марта 2008 г. № 296.*



КАСПИЙДІҢ ТАБИҒАТЫН ҚОРҒАУ – ТІРШІЛІКТІҢ КЕПІЛІ

НҰРБЕКОВА К.С.

*Каспий қоғамдық университеті
Мұнай-газ кафедрасының ассоциациялы
профессоры,
техника ғылымдарының кандидаты*

Каспий теңізінің су деңгейі көтерілуіне байланысты аймақтағы экологиялық жағдайлар өзгеру үстінде. Осының себебінен сол маңайда орналасқан өндіріс орындарына, оның ішінде мұнай-газ саласындағы кәсіпорындарға экологияның әсері қауіпті жағдайларға әкелуі мүмкін. Мысалы, жерасты суларының, мұнай-газды қабаттардың ластануы және т.б. Акваториялық бөлек жерлерінде ластанудың барлық түрлері кездеседі: химиялық, биологиялық, мұнай көмірсутектері, пестицидтер мен детергендер, қышқылдар және т. б. Зерттеу жұмыстарында гидрохимиялық, геохимиялық, биогеохимиялық әдістері кеңінен қолданылады. Зерттеу жүргізудің мақсаты – ластаушы элементтермен табиғи компоненттердің ластану дәрежесін бағалау, геоэкологиялық қорғау, ластау ошағын табу, оларды жақсартуға арналған өндеу шараларын іздеу. Ауыз судың тапшылығына байланысты Каспий маңындағы жергілікті тұрғындар алып келінетін қазандардағы сумен шектеледі. Ал осының салдарынан туындайтын

аурулар аз емес, оның ішінде ең көп таралғандары: ішек дисбактериозы, сарыауру және дизентерия.

Сонымен қатар, теңіздегі мұнай өндеу зауыттарынан бөлінетін улы газдар

- Мұнаймен бірге шығатын леспе газдардың:

- а) факельдерде;

- б) төмендегі қысымды жағу кондырғыларында жағылуы;

- Мұнай тасымалдау кезіндегі магистралды құбырлардан мұнайдың сыртқы ортаға төгілуі;

- Бұрғылау ерітінділерін газсыздандыру нәтижесінде бөлінетін газдар;

- Мұнайды өндіру кезіндегі әр түрлі қауіпті жағдайлар нәтижесінде мұнайдың сыртқы ортаға төгілуі.

Мұнай газ өндірісінің геологиялық және экожүйеге кері әсерін тигізетін факторлар: зоналық, бұрғылау кезіндегі газдың қалдықтары; тұзды купондардың неотектоникалық белсенділігі және олардағы гипс-андриттік қалыңдықтағы карстық сайлардың пайда болуы; қолай-

сыз аумақ – терең шалшық тордың орын алуы. Сонымен қатар мұнай газ өндіруінің көп концентрациядағы токсикалық компоненттер (күкіртсутегі, күкірт андрит және т.б) жұмыстары қоршаған ортаға көп күш түсіреді. Теңіз суын ластаушы заттар: судағы мұнай көмірсутегі, грунттағы мұнай көмірсутегі, фенолдар, ауыр металдар т.б. ластанудың ең қауіптісі мұнай көмірсутегі. Суға тамған мұнай су бетіне әр түрлі қалыңдықта жайылып, эмульгирленген бөлшек түрінде еніп, пленка түзеді. Бұл пленка атмосферамен гидросфера арасындағы энергия алмасуына кедергі келтіреді. Қалыңдығы 0,05-2,5мк болатын пленка оттегі алмасу жылдамдығын 55%-ке төмендетеді. Судағы оттегі концентрациясы экологиялық жағдайдың маңызды көрсеткіші, оның азаюы тіршіліктің болуы мен тірі организмдердің дамуына кері әсерін тигізеді.

Экологиялық мәселеге назар аудару жай құбылыс емес, себебі оның шешілуімен өнім өндірудің мақсаты мен бағыты, қазіргі таңдағы және болашақ ұрпақтың өмір жағдайы анықталады. Әлем тәжірибесінде теңізде мұнай операцияларын жүзеге асырудың оңтайлы тәсілдерін қолданып, табиғатпен саналы байланыстағылар табылады. Ал Каспий суының мүмкіндіктерін пайдаланып тәжірибелерді дұрыс та пайдалы қолдану біздің міндетіміз. Каспий өңіріндегі ең маңызды мәселе – мұнай мен газды қарқынды өндіру кезінде теңізге терең ену. Осының салдарынан теңіз деңгейінің қатты толқындануы үлкен көлемдегі жерлерді су алып кету жағдайына әкеліп тірейді. Бұнымен қоса, теңіз түбі қабатының көтерілуі және ену құбылысы байқалып тұрады. Теңіздің солтүстік өңірінен мұнай іздеуден кейінгі жағдайды жөндеуге көп қаражат керек. Бұл қаражат теңіз платформаларын құрылғымен қамтамасыз ету үшін қажет. Каспий теңізі маңындағы мемлекеттер мен мұнайды өндіру компанияларының арасындағы келісілген іс-әрекет бұл

ОҢТҮСТІК БАТЫС КАСПИЙ



- Каспий мұнайына жоспарланған инвестиция көлемі – \$10-50 млрд, ал оның салдары Каспий балығының (кильки) өлуіне әкеледі. (\$2 млн). Шын мәнінде бұл 200 мың тонна арзан ақуыз нәрлі тағамның жоғалуы.

МЕМЛЕКЕТТІК БАҚЫЛАУ

- Азербайжанның Каспий жағалауында 33 мың гектар жер ластанған. Бұл – мұнай дақтары, бұрғылаудан кейін қалған сұйықтық, илалды су.
- Жыл сайын бұл мемлекет Каспийге 340 миллион кубометр ластанған суды төгеді.
- Д/Ж банк Азербайжанның Каспий жағалауындағы мәселені шешуге \$30 – 40 миллион қаржы бөлуге келісті.



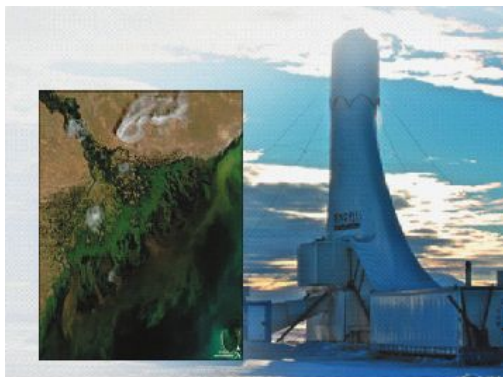
Бұл шұғыл экономикалық инвестициялар атты бағдарламаның бір бөлігі.

- Тағы бір мәселе – Азербайжан мұнайшыларынан қалған, іске жарамайтын кемелер. Жүздеген осындай кемелер шіріп, теңіздің экологиялық балансын құртуда.

ЖАНУАРЛАР ӘЛЕМІ



- Каспийде өсімдіктің 500 түрі, балықтың 854 түрі мекендейді
- Осетра балығының 90% шоғырланған
- Сұрұлығына тең келмейтін жануарлар – итбалық мекені



СОЛТҮСТІК КАСПИЙ

• *Солтүстік Каспийде мұнай өндіруден келетін зиян соңғы жылдарға дейін айтарлықтай үлкен болған жоқ. Бұған себеп — бұл бөліктегі қорық режимі және іздеу-барлау жұмыстарының әлсіздігі. Алайда Теңіз кен орнын игеру басталып, ірі Қашаған к.о. ашылумен бұл жағдай өзгерді. (23 қыркүйек 1993 ж. № 936 және 14 наурыз 1998 ж. № 317 ҚР қаулысы). Бұл жерде жоғары қабат қысымдарынан, таяз су және т.б. себептерден экологиялық қауіп жоғары.*

күндері қауіпсіз мұнай газ өндіру жұмыстарының сәтті шешімі болмақ. Біріншіден — жұмыс координациясын жақсарту қажет. Мемлекеттік экологиялық бағдарламаларды дайындаумен қатар Каспийдің экологиялық бағдарламасын қолға алу керек. Ал осы жұмыстарды өз кезегінде халықаралық ұйымдар атқарады. Жакын арада Каспий маңында қоршаған табиғат ортасының күйін бақылап отыратын бірыңғай мониторинг сеттері құрылу қажет. Сонымен стандарттарға сәйкес зертханалық базамен қоса бақылау әдістерін жоспарлап қою керек. Каспийдің маңындағы орналасқан мемлекеттер өзара экологиялық жағдай туралы ақпарат алмасу қажет.

Каспий теңізінің мұнаймен ластануы

- танкерлер мен бұрғылау платформаларының апатқа ұшырауы;
- бөгет және техникалық сулардың төгілуі;
- лас компоненттердің ағынды сулармен келуі.

Қорытындылай келе, Солтүстік Каспий өңірі мен жалпы Каспий теңізінің экологиясы алаңдатарлық дәрежеде, себебі бұл жердегі экологияны сақтап қалу және түбегейлі жаңарту алға қойылған мәселелердің бірі. Табиғатты қорғау әдістері мен мұнай газ кешенінің дамуы Каспийдің геоэкологиялық дәрежесін көтеруіне әсерін тигізеді.

ӘДЕБИЕТ

1. Кисельман. «Охрана окружающей среды». М.: Недра, 1989.
2. Правила безопасности в нефтегазовой промышленности Республики Казахстан. Актөбе, 2002.



ТҮРКІЛІК ОРТА ҒАСЫР ШЫҒАРМАЛАРЫНДАҒЫ «ТАБИҒАТ» КОНЦЕПТІСІ

ОСПАНОВА Б.Р.

Абай атындағы Қазақ ұлттық педагогика университетінің әдебиеттану және тіл білімі Ғылыми зерттеу институтының бас ғылыми қызметкері, филология ғылымдарының кандидаты

Бүгінгі таңда қоғамдағы жаһандану үрдісі ғылымға да өз ықпалын тигізіп отыр, қазақ тіл біліміне де көптеген үлкен өзгерістер мен жаңалықтарды әкелді. Ғылым әлеміндегі ғылыми пәндердің өзара байланысы зерттеу нысандарының ортақтығы, жекелеген ғылымдардың бір нүктеге тоғысуынан жаңа бір ғылым саласының өмірге келгендігін көруімізге болады. Осы күнге дейін тіл мен таным мәселелері философия мен лингвистика ғылымы аясында жеке-жеке зерттелсе, бүгінде лингвистика ғылымында тіл мен танымды бірлікте қарастыру үрдіске айналды. Философия мен лингвистика ғылымдарының мұндай тұтастықта зерттелуі ғылымда когнитивтік лингвистика ғылымын дүниеге әкелді. Танымдық ғылымның басты зерттеу нысанының бірі – концепт, яғни бұл тірек мағына деген ұғымды білдіреді. «Концепт – ол тілдік тұлғаның когнитивтік деңгейінің негізгі бөлшегі, әлемнің шындық немесе көркемдік көрсетуші ұжымдық сананың қозғалысын айқындаушы бірлік» [1; 20]. Осындай танымдық тілдік бірліктердің бірі орта ғасыр

шығармаларындағы «табиғат» концептісі. «Табиғат» концептісінің танымдық мазмұны мен тілдегі көрінісіне когнитивтік тұрғыдан былайша талдау жасауға болады. «Табиғат» макротобы мынадай лексика-семантикалық микропотарға бөлінеді:

1) **географиялық нысаналар атаулары (тау, жота, өзен, көл, қорғандар, сыйыну орындары және т.б.);**

2) **Ғарыштық денелер атаулары (күн, ай, жұлдыздар және т.б.);**

3) **Өсімдіктер атаулары (ағаштар, шөптер және т.б.);** Бірінші топқа, *қара тағ (ДТС) – қара тау, аның меңзи (ҚБ) – жарық дүние, йаруқ күн (ХШ) – жарық күн, йаш от (59) – жасыл шөп азығлық бөрі (ХШ) – азулы бөрі* «Мұқаддима́т әл-Әдаб» сөздігінен *қуруқ йағач (69) – құрғақ ағаш* т.б. келтіруге болады.

Қоршаған географиялық орта ежелден-ақ адамның шаруашылық және рухани дүниесіне қызмет етті. Белгілі бір этностың негізгі шаруашылық түрі оның тіршілік етуіндегі географиялық жағдайларға бейім болды, міне, осының бәрі заттық және рухани мәдениеттің ерекшеліктері мен атрибутта-



рында тікелей және жанама түрде көрініс тапты. Когнитивтік тілдік бірліктердің бірі ретінде «табиғат» концептісін қарастыруға болады. Табиғат концептісі әр адамзат тарихы мен адам баласының ой-санасында жоғары тұратын қасиетті де қастерлі ұғым атауы. Орта ғасыр шығармаларында адам-заттың шығу тарихынан мәлімет беретін «Яғма», «Шігіл» тайпа аттары табиғат пен тайпа бір бірімен тығыз байланысты метафизикалық құбылыс екендігі көрсетілген. Тайпа ұлт пен ұлыстың қалыптасуынан мағұлмат беретін мағыналы атау.

Табиғат концептісінің түсіндірме сөзіндегі лексика-семантикалық мағынасына орта ғасырлық шығыстық сарында жазылған шығармалардың бірі «Құтты білікте» ғарыштық дене атаулар макратоптары кездеседі. Ғарыштық макроконцептісінің мағыналас аспан денелері ұғымы. Ғарыштық макроконцептісінің логикалық моделі былай берілген:

*Бірқаншасы жөнін білсең шырағың,
Бірқаншасы жолдан шықсаң — құабыз*
Секантір* бәрін ең үстінен айналар,
Бірі бұрыжда екі жыл сегіз ай қалар.
Сонсоң Оңай* болар екінші орында,
Он және екі ай уақыты бар оның да.
Үшіншісі Күрід*, көк мұз қарған,
Жақындасса, құрыр жасап, жасарған.
Төртінші күн жарық шашқан ғаламға,
Жылу, жарық төгер жақындағанға.
Бесіншісі Сәбит*, нұрлы жүзін бұрғанда,
Сүйінерсің, тыныш қандай мұнан да!
Одан кейін Арзу* тілек келеді,
Жақындасаң, бар тілегің береді... [2; 61-62].*

«жұлдыз», «ай», «бұрұж (зодиак)», «құлабыз (компас)», «жазғатұрым жұлдыздары» (үшеу Қозы (Қозы), Үді (Торпак), Ерентүз (Егіздер), «жаз жұлдыздары» Қушық (Шаян), Арслан (Арыстан), Бұғдай басы (Бикеш)), «күз» Үлгі, (Таразы), Чадан (Бүйі), Иа (Мерген)), «қыс жұлдыздары» (Оғлақ (Тауешкі), Көнәк (Сукұйғыш), Балық (Балық)) «Жеті жұлдыз он екі бұржы» тарауында Шығыстың ғарыштану ілімінің заңдылықтары сипатталады. Аталмыш тарауда жұлдыздар жерге жақын Айдан бастап емес, керісінше ең алысынан бері қарай рет-ретімен аталған шығыстық көне сарында жазылған шығармаларында ғарыш

құрылымын аспан денелерін суреттеу дәстүрлі зандылық. «Секәнтір» – Қоңырқай жұлдыз (Сатурн), Оңай (Юпитер) – есек қырған, Күрід (Марс) – Қызыл жұлдыз, Иашық-күн, Сәбит (Венера) – Шолпан, Арзу (Меркурий) – Кіші шолпан, Иалчық-Ай, Он екі Өкәк – он екі задиак.

Табиғат концептісінде географиялық нысаналар сыйыну, табыну, тағзым ету көзі болды, бұл ертедегі және кейінгі кездердегі анимистік, мифологиялық, діни ұғым-түсініктерге қатысты. Географиялық нысаналар ұғымы олардың аттарынан – киелі ұғым микро концептісінің топонимдерінен аңғарылады. Табиғат концептісінде ғарыштық дене атаулар макра. Мысалы, Жүсіп Баласағұнның «Құтты білік» трактатында :

*Қаһарлы қысты құды көктем лебі,
Жарқын жаз дәулет құрды, өктемдеді,
Көзін ашып күн жарқырап оянды,
Балықтан*-Қозы*, жұлдызына таянды,*

Мысалы, ежелгі түркілер таулар мен өзендерді, ата-бабалары қоныстанған киелі жерлерді құрметтеді, оларға сыйынды. С.Е.Малов Енисей руналық жазбаларында «Түрк ыдук жагі субы «түркілердің қасиетті жері мен суы» деп аударылатындығын көрсетеді және «Отан» деп аударуға болады деді [3; 82].

Таулы аймақты мекендеген көптеген халықтарда тау, төбелерге табынушылық болды. Э.М.Мурзаев [4; 60] тау, төбе, жоталарға, шыңдарға қатысты культ жөнінде былай деп жазады: “Белгілі бір шыңдар мен таулардың шын аттарын олардың иелерін қаһарландырып алмау үшін дауыстап айтуға болмайды. Ал егер бұл табуды бұзған жағдайда бұзушы ауруға душар болады, отбасына бақытсыздық әкеледі, малдары қырылады, құдықтар суалып, шөптер қурайды, жайылымдық жерлерін қалың қар басады, азық табу мүмкіндігінен айрылған жануарлар қырғынға ұшырайды. Тау басына тас пирамидалар тұрғызылып, тау рухтарына құрбандық ретінде қой, өгіз сойылды, сүт және қымыз құйылған құмыра, шелектер қалдыратын болған”.

Э.М.Мурзаев атап көрсеткендей тауларға тағзым ету салты Орталық Азиядағы түркі-монғол халықтарының арасында ертеде,



орта ғасырларда және соңғы уақыттарда да белгілі болды. Таулар мен төбелерге табыну іздері қазақ арасында ХІХ ғасырда да байқалды. Тауға табынумен байланысты ырымдық және магиялық әрекеттер қазақ этносының табыну тәжірибесінде сақтала қоймаса да, бір кездері қазақ этносы мен оның этникалық бабаларының арасында кең таралған тау, төбе, шыңдарға табыну жанама түрде тұрақты топонимиялық (оронимдік) лексикада көрініс табады.

Мысалы, Алла ісіне арнағанмын өзімді

Кісі ісіне баспан, тидым сөзімді.

Енді мені тәңіріме жібергін*

Ей, ер, сенің тірлігіңді тілермін. (3696
Өғдүлміш Одғұрмышқа бұл дүниемен бірге
о дүние қамын ойламақты айтатын жерінен)

Тәңірі — көне түркі пантеонының теонимі болып табылады [128; 131]. Кейбір орографиялық нысанлардың киелілігін халық арасында бүгінгі күнге дейін сақталған ауызекі халық шығармашылығының аңыз, әңгіме, шежіре және т.б. үлгілерінен көруге болады.

Қазығұрт тауы туралы бірқатар аңыз-әңгімелер бар. Солардың бірінде былайша көрсетіледі:

Қазығұрттың басында кеме қалған,

Ол әулие болмаса неден қалған

Жетім бота үстінде жатып қалып,

Ойсылқара жануар содан қалған.

Өлі табиғатты жанды етіп көрсету, географиялық нысананы антропоморфизациялау — табиғи нысаналарды киелілендіруге тән нәрсе.

Қазақ киелі топонимдерінің бірқатары исламға дейінгі табынушылықпен тығыз байланысты. Жануарларға табынуға қатысты киелі географиялық атауларға *Ойсылқара*, *Зеңгібаба*, *Шопаната* және т.б. жатады. Оңтүстік Қазақстан облысы Түлкібас ауданындағы Келте-Машат ауылдық мекенінің маңында Ойсылқара тауы бар. Киелі географиялық нысаналар атауларының бұл типі жануарларға табынуға, қазақтардағы төрт түлік мал иелерінің аттарына байланысты.

Киелі географиялық нысаналарға Қазақстанның түкпір-түкпіріндегі әулиелердің сансыз зираттары, қорымдары жатады. Әсіресе, мұндай жерлер Оңтүстік

Қазақстан және Батыс Қазақстан облыстарында өте көп. *“Сайрамда бар сансыз бап, Түркістанда — түмен бап”* деген түсініктің қалыптасуы да бекер емес, Маңғыстауда Бекет Пір бастаған 360 әулие бар (Батыс Қазақстан облысы).

Мұндай мазарлар, қорғандар “әулиелі жерлер” ретінде саналады және табыну, зиярат ететін орындар болып табылады. Осындай киелі топонимдердің көбінің лексикалық негізін агиоантропонимдер — әулиелер аттары құрайды. Агионимдер (агиантропонимдер) — тек жалқы есімдер ғана емес, әулиелердің лақап, туынды аттары болып келетінін атап өту қажет.

Оңтүстік Қазақстанда және одан тыс жерлерде де мұсылман әулиелері Ахмет Иасауи мен Арыстан баба жерленген киелі нысаналар кең танымал. Ислам әулиелерін киелі деп тану қазақтардың исламға дейінгі дәуірлерде тамыр жайған ата-бабаларына табынумен астарлас. Киелі тұлғалардың есімдері мен өмірі көптеген аңыз-әңгімелердің арқауы болды, басым бөлігі діни сипатқа ие.

Әулиелі жерлер атауларының арасында:

1) *інжіл және құран пайғамбарларының аттарымен;*

2) *белгілі тарихи тұлғалар аттарымен;*

3) *исламды уағыздаушылар аттарымен;*

4) *кәсіп-мамандық пірлерінің аттарымен;*

5) *белгілі бір ру қайраткерлері, рубасы аттарымен;*

6) *атақты әулиелер аттарымен және т.б. байланысты атаулар кездеседі.*

Інжіл мен Құран беттерінде кездесетін пайғамбарлар аттарымен байланысты киелі топонимдер өте кең аумаққа таралғандығын ескерген жөн. Б.А.Байтанаев [129; 19-20] былай дейді: “Інжіл-Құрандық кейіпкерлер іздері жер-жерде — Солтүстік Африкадан Орта Азияға дейінгі аумаққа тараған.

С.М.Абрамзон Шатқал аңғарында (Қырғызстан) Ыдырыс пайғамбардың мавзолейі, Самарқандта Хызыр мешіті бар екендігін атап өтеді. Қырғызстандағы Ош маңында В.В.Бартольдтің айтуынша, Соломонның бейіті бар, Ферғанада, Жалалабад жанында Әйюб (Інжілдік Иова) жерленген орын бар, ол Мұқаддас кезінде белгілі болған. Балха маңайында Авраам, Исаак пен Иаков патриархтарының қабірлері бар көрінеді;



мұнда Иезекиль жерленген. Мұндай тізімді жалғастыра беруге болады, Орталық Азияның түкпір-түкпіріне тараған Інжіл кейіпкерлерімен қатысты орындардың болуында тосын ештеңе де жоқ. Сайрамның өзінде жиі шоғырланғандығы байқалады”. Сайрамдағы киелі орындардың аттарын мифотопонимдерге жатқызуға болады, себебі олар табыну сәулетшілігінің ескерткіштерінің аттарын білдіреді.

Б.А.Байтанаев атап көрсеткендей [129; 17], олар шартты түрде үш топқа бөлінеді:

1) *Инжіл және Құран кейіпкерлерінің есімдерімен аталған ескерткіштер;*

2) *Ислам миссионерлеріне қатысты ескерткіштер;*

3) *Қожа Ахмет Иасауи есіміне қатысты ескерткіштер.*

Сайрамның киелі микротопонимдеріне *Қызыр, Ыдырыс, Мәриям Бибі, Ибрагим ата, Қарашаи ана, Әбдел Әзіз баба, Қожа Талуға* және т.б. мазарларының аттары жатады.

Белгілі әулиелер мазарларының аттарын білдіретін топонимдер киелі нысаналар аттарының ерекше тобын құрайды. Мұндай жерлер әлі күнге дейін табыну, зиярат ету орындары болып табылады. Оңтүстік Қазақстандағы мұндай киелі топонимдерге *Дәу баба, Түркібасы, Теректі әулие, Көз әулие, Баба Түкті Шашты Әзіз, Баба ата, Арыстанбап, Қожа Ахмет Иасауи, Шақпақ баба, Қыз әулие, Ақ бура, Қарабура, Қошқар ата, Әңгір ата* және т.б. көптеген атаулар жатады.

Киелі жалқы географиялық атауларға тек киелі оронимдер, киелі орындар мен табынатын, зиярат ететін жерлер, мазарлар, кесенелер, сағаналар және т.б. аттары ғана жатпайды. Киелі топонимдерге киелі гидронимдер де – *өзендер, көлдер, су көздері, құдықтар* және т.б. географиялық атаулар жатады. Әлем халықтарының көбінде тауға табынумен қатар, өзен, көлдерге, су көздеріне табыну да болған. Су мен табиғи су нысаналарына табыну қазақ киелі лексикасында киелі гидронимдердің пайда болып, көп мөлшерде қолданылуына ықпал етті, мысалы, *Әулиебастау, Көз әулие, Әулие*

көл, Әулие сор, Әулие су, Балықшы әулие, Әулие құдық және т.б. көптеген атауларды келтіруге болады. Киелі гидронимдердің бұл лексика-семантикалық тобында тек “әулие” киелі таңбалаушы термині бар гидронимдер ғана емес, басқа да лексикалық негізі бар атаулар кездеседі. Көптеген фольклорлық гидронимдердің семантикасында мифологиялық, киелі уәж бар, имплицитті түрде ол нақты және о дүниенің ара-жігін бөлетін шекараны көрсетеді.

Қорыта айтқанда орта ғасыр шығармалары тек тілдің лингвистикалық жағын ғана көрсетпей, оның халық үшін философиялық дүниетанымдық мағынасының зор екенін, тілдің қыр-сырын түсінуге деген талпыныстар кейінгі дәуірлерде де жалғасын табады. Сондықтан орта ғасыр ойшылдарының тіл философиясы, экзистенциалдық түсініктерін, концептілерін қандай екенін анықтау кейінгі ұрпақ үшін маңызды.

ӘДЕБИЕТ

1. Ларин Б.А. *Эстетика слова и язык писателя. Л., 1974. С. 23-25.*
2. Баласағұн Ж. «Құтты білік» (А.Егеубаев аудармасы). А.: Жазушы, 1986. 606 б.
3. Мурзаев Э.М. *Тюркские географические названия. М., 1996.*
4. Кляшторный С.Г. *Мифологические сюжеты в древнетюркских памятниках // Тюркологический сборник. М.: Наука, 1981. С. 117-138.*
5. Байтанаев Б.А. *Древний Испиджаб. Шымкент-Алматы, 2001. 135 с.*



ПРИБЛИЖЕННОЕ РЕШЕНИЕ ЛИНЕЙНОЙ КРАЕВОЙ ЗАДАЧИ СПЛАЙН - ФУНКЦИЯМИ ПЯТОЙ СТЕПЕНИ

ДУЙСЕК А.К.

заведующий кафедрой Общественно-инженерных дисциплин Каспийского государственного университета, кандидат физико-математических наук, доцент

Пусть задано дифференциальное уравнение второго порядка

$$y'' + P(x)y = f(x) \quad (1)$$

с краевыми условиями

$$y(a) = \alpha; \quad y(b) = \beta \quad (2)$$

Решение краевой задачи (1) – (2) будем искать в форме локальных сплайнов пятой степени [1].

Для этого разделим отрезок $[a, b]$ на части

$$a = x_0 < x_1 < x_2 < \dots < x_{n-1} < x_n = b \quad (3)$$

Обозначим через $h_{i-1} = x_i - x_{i-1}$ шаг сетки ($i=1, 2, \dots, N$)

Пусть сплайн $S(x)$ дающее приближенное решение задачи (1) – (2) удовлетворяет следующим условиям:

1) $S(x) \in C^2[a, b]$ класс дважды дифференцируемых функций.

2) На интервале $[x_{i-1}, x_i] (i=1, 2, \dots, N) S(x)$ является полиномом пятой степени.

$$3) S^{(r)}(x_i) = \bar{y}^{(r)}(x_i) \quad (i=0, 1, 2, \dots, N) \quad r = 0, 1, 2$$

где $\bar{y}^{(0)}(x_i) = y_i$

$$y^{(1)}(x_i) = \frac{hi}{hi_{-1} + hi} y[x_{i-1}, x_i] + \frac{hi_{-1}}{ki_{-1} + hi} y[x_i, x_{i+1}]$$

$$\bar{y}^{(2)}(x_i) = 2y[x_{i-1}, x_i, x_{i+1}]$$

здесь $-y[x_{i-1}, x_i] / y[x_i, x_{i+1}]$ разделенные разности второго и третьего порядка.

Представляя значение $S^{(r)}(x_i) (i = 0, 1, 2, \dots, N) (r = 0, 1, 2)$ в уравнение (1) и условия (2) будем иметь

$$\begin{cases} y_0 = \alpha \\ \frac{1}{h_i(h_{i-1} + h_i)} y_{i+1} - \frac{1}{h_{i-1}h_i} y_i + \frac{1}{h_{i-1}(h_{i-1} + h_i)} y_{i-1} \\ y_N = \beta \end{cases}$$

$$+ P(x_i)y_i = f(x_i) \quad (i=1, 2, \dots, N-1)$$

или

$$\begin{cases} y_0 = \alpha \\ \frac{1}{h_i(h_{i-1} + h_i)} y_{i+1} + \left[P(x) - \frac{1}{h_{i-1}h_i} \right] y_i + \frac{1}{h_{i-1}(h_{i-1} + h_i)} \\ y_N = \beta \end{cases}$$

$$y_{i-1} = f(x_i) \quad (i=1, 2, \dots, N-1) \quad (4)$$

Проверим условия доминирования элементов главной диагонали матрицы системы (4) над остальными элементами (по строкам матрицы).

Пусть тогда $P(x) < 0$, тогда $P(x_i) -$

$$\frac{1}{h_{i-1}h_i} < 0$$

Отсюда



$$\left| P(x_i) - \frac{1}{h_{i-1}h_i} \right| - \frac{1}{h_i(h_{i-1} + h_i)} - \frac{1}{h_{i-1}(h_{i-1} + h_i)} = -P(x_i) + \frac{1}{h_{i-1}h_i} - \frac{1}{h_{i-1}h_i} = -P(x_i) > 0$$

т.е. при условии $P(x) > 0$ обеспечена доминированность главной диагонали.

Тогда для решения этой системы можно применить метод прогонки и решение в этом случае будет устойчивым.

Пусть, мы нашли приближенные значения $y(x)$: $y_0, y_1, y_2, \dots, y_N$

Тогда можно строить сплайн-решение задачи (1) – (2) (см [2])

$$S(x) = y_{i-1} + \left[t - \frac{h_{i-1}}{h_{i-2} + h_{i-1}} \varphi_1(t) + \frac{h_{i-1}}{h_{i-1} + h_i} \varphi_2(t) \right] (f_i - f_{i-1}) + \frac{h_{i-1}}{h_{i-2}(h_{i-2} + h_{i-1})} \varphi_1(t) - \frac{h_{i-1}}{h_i(h_{i-1} + h_i)} \varphi_2(t) \quad (i = 1, 2, \dots, N-1)$$

где $\varphi_1(t) = \frac{1}{2} t(1-t)^3(2t+1)$

$$\varphi_2(t) = \frac{1}{2} t^3(1-t)(3-2t)$$

Тогда, если принять

$$\frac{1}{\rho} \leq \frac{h_i}{h_{i-1}} < \rho \quad (1 \leq \rho < \infty)$$

то можно получить для решения задачи (1) – (2) следующие оценки:

$$|y^{(\sigma)}(x) - S^{(\sigma)}(y, x)| \leq B_{\sigma} b^{\sigma-2} w(y^{(\sigma)}, b) (k \leq \sigma)$$

здесь $b = \max h_i$, $w(y^{(\sigma)}, b)$ - модуль непрерывности функции $(y^{(\sigma)}, x)$ и

$$B_{22}(\rho) = 1 + \left(\frac{12}{\sqrt{10}} - \frac{1}{2} \right) \frac{\rho}{1+\rho},$$

$$B_{21}(\rho) = \frac{1}{2} \left(1 + \frac{2\rho}{1+\rho} \right)$$

$$B_{20}(\rho) = \frac{1}{4} \left(\frac{1}{2} + \frac{\rho}{1+\rho} \right),$$

$$B_{11}(\rho) = 1 + \frac{3\rho}{2(1+\rho)}$$

$$B_{10}(\rho) = \frac{1}{4} \left(1 + \frac{2\rho}{1+\rho} \right),$$

$$B_{00}(\rho) = 1 + \frac{\rho^2}{4(1+\rho)}.$$

ЛИТЕРАТУРА

1. Завьялов Ю.С., Квасов Б.И., Мирошниченко А.Л. Методы сплайн - функций. М.: Наука, 1980.
2. Дуйсеков А.К., Мирошниченко В.Л. Точные оценки интерполирования непрерывных функции локальными сплайнами. В сб. вычислит. сист. (методы сплайн – функций). Вып.65, Новосибирск. 1976.



ОБ ИНТЕРПОЛЯЦИИ ПАРАБОЛИЧЕСКИМИ СПЛАЙН – ФУНКЦИЯМИ

ДУЙСЕК А.К.

заведующий кафедрой Общественных дисциплин Каспийского государственного университета, кандидат физико-математических наук, профессор

ЖЕКЕНОВА А.К.

сеньор-лектор кафедры Общественных дисциплин Каспийского государственного университета

Пусть отрезок $[a, b]$ разделен на части сеткой:

$$a = x_0 < x_1 < x_2 < \dots < x_{i-1} < x_i < \dots < x_N = b \quad (1)$$

Предположим, что в узлах данной сетки заданы значения некоторой функции $f(x)$: $f(x_0), f(x_1), f(x_2), \dots, f(x_{N-1}), f(x_N)$

Ставится задача: Найти такую функцию, которая бы проходила через точки $(x_0, f(x_0)), (x_1, f(x_1)), \dots, (x_N, f(x_N))$ и наиболее близко приближалась к функции $f(x)$

Есть много видов таких приближающих функций. Наиболее эффективным приближением на наш взгляд, являются сплайн-функции.

Определение. Параболическим сплайном интерполирующую функцию называют функцию удовлетворяющую следующим условиям:

1. на $\left[\frac{x_{i-1} + x_i}{2}, \frac{x_i + x_{i+1}}{2} \right]$ ($i = 0, 1, 2, \dots, N - 1$)

$S(x)$ является многочленом второй степени

$$S(x) = \sum_{\lambda=0}^2 a_{\lambda}^{(i)} \left(x - \frac{x_{i-1} + x_i}{2} \right)^{\lambda}$$

2.

$$S(x) \in C^1[a, b]$$

3.

$$S(x_i) = f(x_i) \quad (i = 0, 1, 2, \dots, N)$$

Запишем функцию $S(x)$ удовлетворяющую вышеприведенным условиям.

$$S(x) = a_0^{(i)} + a_1^{(i)} \left(x - \frac{x_{i-1} + x_i}{2} \right) + a_2^{(i)} \left(x - \frac{x_{i-1} + x_i}{2} \right)^2 \quad (3)$$

Ее производная

$$S'(x) = a_1^{(i)} + 2a_2^{(i)} \left(x - \frac{x_{i-1} + x_i}{2} \right)$$

Тогда для определения коэффициентов можно вывести следующие формулы

$$a_0^{(i)} = f_i \quad (i = 0, 1, 2, \dots, N)$$

$$a_2^{(i)} = 4 \frac{f_i - f_{i-1}}{h_{i-1}^2} - 2h_{i-1} a_1^{(i)} \quad (4)$$



где $a_i^{(i)}$ находится из решения системы

$$\beta_{i-1} a_i^{(i-1)} + (2 + \beta_{i-1} + 2i) a_i^{(i)} + \alpha_i a_i^{(i+1)} = 2 \frac{f_i - f_{i-1}}{h_{i-1}} \quad (i = 1, 2, \dots, N-1) \quad (5)$$

где $\alpha_i = \frac{h_{i-1}}{h_{i-1} + h_i}$; $\beta_i = \frac{h_i}{h_{i-1} + h_i}$

подставляя (4) и (5) в (2) имеем

$$S(x) = f_i + a_i^{(i)} \left(x - \frac{x_{i-1} + x_i}{2} \right) + 2 \frac{a_i^{(i+1)} - a_i^{(i)}}{h_{i-1} + h_i} \left(x - \frac{x_{i-1} + x_i}{2} \right)^2 S(x)$$

отсюда следует

Теорема 1. Пусть $f(x) \in C^\sigma[a, b]$ ($\sigma = 0, 1$) и $S(x)$ параболический сплайн интерполирующую данную функцию, тогда выполняется

$$|S^{(\sigma)}(x) - f^{(\sigma)}(x)| \leq A_0 H^{2-\sigma} \tilde{\omega}(f^{(\sigma)}, H)$$

Где $A_0 = 2; A_1 = 3$.

Теорема 2. Пусть $f(x) \in C^2[a, b]$ и $S(x)$ интерполирующий ее параболический сплайн, тогда для всех $x \in [a, b]$

$$\|f''(x) - S''(x)\|_C \leq 13 \|f''(x)\|_C$$

ЛИТЕРАТУРА

1. Стечкин С.Б., Субботин Ю.Н. Сплаины в вычислительной математике. М.: Наука, 1976.



ОСОБЕННОСТИ СОЦИАЛЬНОЙ ЗАЩИТЫ В ЗАРУБЕЖНЫХ СТРАНАХ

НУРКУЖАЕВ Ж.М.

сеньор-лектор кафедры

«Экономика и менеджмент»

Каспийского общественного университета

Представление о наиболее заметных различиях в подходах к социальной защите существующих в мире, дает получившая в настоящее время широкое признание классификация Г. Эспинг-Андерсена. Им выделены три основные модели социальных государств: либеральная, консервативная (корпоративная) и социал-демократическая.

Формирование *либеральной модели*, присущей таким странам, как США, Канада, Австралия, Великобритания, происходило при господстве частной собственности, преобладании рыночных отношений и под влиянием либеральной трудовой этики. Основными условиями функционирования данной модели являются минимальная вовлеченность государства в рыночные отношения и ограниченное применение мер государственного регулирования, не выходящее за рамки выработки макроэкономической политики – во внутреннем валовом продукте (ВВП) государственному сектору экономики принадлежит лишь небольшая доля.

Социальная поддержка граждан в зарубежных странах, осуществляется за счет развитых систем страхования и при минимальном вмешательстве государства, являющегося регулятором определенных гарантий. Размеры страховых выплат, как правило, невелики.

Незначительны и трансфертные платежи, т. е. переводимые со счетов госбюджета финансовые средства, полученные от налогов, непосредственно различным группам населения в виде пособий и субсидий. Материальная помощь имеет адресную направленность и предоставляется лишь на основании проверки нуждаемости.

В сфере производственных отношений созданы максимальные условия для развития предпринимательской активности. Владельцы предприятий ничем не ограничены в принятии самостоятельных решений относительно развития и реструктуризации производства, включая увольнения оказавшихся не нужными работников. В наиболее жесткой форме такое положение характерно для США, где с 1948 г. действует закон о трудовых соглашениях, или «закон Вагнера», согласно которому администрация предприятия в случае сокращения или модернизации производства вправе производить увольнения без предупреждения или с уведомлением за два-три дня, без учета трудового стажа и квалификации работников. Удел профсоюзов – отстаивание интересов работников с наибольшим стажем в случае угрозы массовых увольнений, что, впрочем, им не всегда удается.

Данная модель вполне удовлетворяет



своему основному назначению в условиях экономической стабильности или подъема, но при спаде и вынужденном сокращении производства, сопровождаемом неизбежным урезанием социальных программ, в уязвимом положении оказываются многие социальные группы, прежде всего женщины, молодежь, пожилые люди.

Консервативная (корпоративная) модель характерна для стран с социальноориентированной рыночной экономикой. В их числе — страны континентальной Европы, такие как Австрия, Германия, Италия, Франция. Позиции государства здесь значительно сильнее: бюджетные отчисления на социальные мероприятия примерно равны страховым взносам работников и работодателей, основные каналы перераспределения находятся либо в руках государства, либо под его контролем. Вместе с тем государство стремится уступать материальную поддержку граждан системе страховой защиты. Благодаря этому величина социальных пособий находится в пропорциональной зависимости от трудовых доходов и, соответственно, от размеров отчислений на страховые платежи.

Отличительной особенностью является «самоуправляемость» страховых касс, находящихся в совместном ведении владельцев предприятий и влиятельных профсоюзов, представляющих интересы наемных работников. Размер гарантированных выплат в случае безработицы зависит от трудового стажа, а сроки выплат — от продолжительности уплаты страховых взносов, их величины и возраста работника. Во многих странах период выплат пособия по безработице увеличен для лиц старше 50 лет.

Социал-демократическая модель (ее иногда называют солидарной) подразумевает ведущую роль государства в защите населения. Причем приоритетными задачами государственной социальной политики считаются выравнивание уровня доходов населения и всеобщая занятость.

Данная модель нашла практическое воплощение в странах северной Европы — Швеции, Норвегии, Финляндии, Дании, а также в Нидерландах и Швейцарии. Основой финансирования социальной сферы служит развитый государственный сектор экономики, упрочению которого не в последнюю очередь

способствует очень высокий уровень налогообложения. Доля государственных расходов в ВВП составляет в Швеции 66 процентов, в Дании — 61 процент, в Финляндии — 56 процентов. Основная часть этих расходов идет на удовлетворение потребностей объектов социального назначения. Весьма значительную часть среди них составляют и трансфертные платежи, благодаря которым происходит перераспределение национального продукта в пользу наименее обеспеченных слоев населения.

Другими отличительными чертами данной модели являются развитая система производственной демократии, регулирование трудовых отношений на общенациональном уровне, а не на уровне отдельных предприятий или отраслей, использование действенных средств, позволяющих минимизировать уровень безработицы.

Наибольшую известность получила шведская доктрина социального государства, которую часто называют эгалитарной. Она возводит заботу государства о своих гражданах в ранг национального культа, обещая обеспечивать им «безопасность, надежность и защиту в угрожающих ситуациях, а также организацию и руководство защитой. Шведам нет необходимости зависеть от родни или благотворительности, а тем более от рынка. От колыбели до могилы о них будет заботиться государство».

Для реализации столь амбициозных целей в 1977 г. в Швеции произведена реорганизация социального ведомства и сформулированы задачи социальной службы — весьма широкие, но конкретные и понятные населению. Среди них выделяем три генеральных направления: гарантии дохода, уход (включая здравоохранение) и защиту трудовой среды. За каждое из направлений отвечает конкретный общественный институт (таблица 1).

Деятельность по каждому из отмеченных направлений принесли довольно впечатляющие результаты. Наиболее ярким примером может служить «политика солидарной заработной платы», давшая свои ощутимые плоды. Ее оценка неоднозначна как внутри самого шведского общества, так и за его пределами. Поначалу острее этой политики, проводником которой являлись профсоюзы, было направлено на устранение различий в



Таблица 1 – Направления социальной политики

| Наименование направления социальной политики | Ответственный институт |
|--|---|
| 1. Гарантия дохода | |
| 1.1. Политика на рынке труда: в работе, переквалификация, трудовая адаптация и реабилитация и пр. | Государство, независимые страховые компании |
| 1.2. Социальное страхование: медицинское страхование, родительское страхование, народная пенсия, страхование от несчастных случаев на работе | Государство |
| 1.3. Поддержка при военной службе | Государство |
| 1.4. Социальное пособие | Местные органы |
| 2. Уход (призрение) | |
| 2.1. Уход при болезнях: болезни тела, психические заболевания, уход за инвалидами, реабилитация | Региональные органы |
| 2.2. Социальные службы: уход за детьми, молодежью, стариками | Местные органы |
| 2.3. Криминальный уход | Государство |
| 3. Защита трудовой среды | |
| 3.1. Рабочая экология: производственная санитария | Государство |
| 3.2. Трудовое законодательство | Государство |
| 3.3. Регулирование времени отдыха | Государство |
| 3.4. Защита занятости | Государство |

оплате труда работников одного уровня профессиональной подготовки, но занятых в разных секторах экономики – государственном и частном. Профсоюзы вели напряженные переговоры с союзом предпринимателей по вопросу о величине зарплаты. В роли арбитра выступало правительство, фактически утверждавшее окончательные ставки. Профсоюзы не удовлетворились достигнутым, решив двигаться к завоеванию новой высоты под лозунгом «равная оплата за любой труд». В итоге им удалось осуществить задуманное и добиться почти полной нивелировки уровня зарплат (табл.2).

Политика уравнительного распределения, мало учитывающая степень образованности, квалификацию и личные качества работни-

ков, в последнее время подвергается острой критике.

Отмеченные три модели нигде в мире не встречаются в чистом виде, представляя собой «идеальные типы» социального государства, каждый из которых имеет свои достоинства и недостатки. На практике обычно можно наблюдать сочетание элементов либеральной, корпоративной и социал-демократической моделей при явном преобладании черт одной из них. В Канаде, например, наряду со страховой пенсией существует так называемая «народная» пенсия. Аналогичная пенсия введена и в Австралии.

В США существует множество пособий, выплачиваемых помимо касс социального страхования. Там действует не менее 100 про-



Таблица 2 – Среднемесячная заработная плата представителей разных профессий

| Среднемесячная заработная плата среди представителей разных профессий (в шведских кронах): | |
|--|--------|
| медсестра | 18 672 |
| бухгалтер | 18 354 |
| строительный рабочий | 17 611 |
| инженер | 19 035 |
| химик | 19 096 |
| продавец | 19 945 |
| школьный учитель | 19 308 |
| журналист | 21 536 |
| секретарь | 16 200 |

грамм материальной помощи (многие из них кратковременные; по истечении срока им на смену приходят другие), различающихся по масштабам, избирательным критериям, источникам финансирования и целям. Большинство из них осуществляется под эгидой пяти федеральных министерств (здравоохранения и социальных служб, сельского хозяйства, труда, жилищного строительства и городского развития, внутренних дел), а также комитета по экономическим возможностям, Управления по делам ветеранов, Совета по пенсионному обеспечению железнодорожников и Комиссии гражданской службы. Причем многочисленные программы действуют обособленно, не составляя сбалансированной и организованной системы, вследствие чего не охватывают довольно большие группы нуждающихся в материальной помощи людей, включая желающих трудиться безработных, для которых установлен весьма скромный размер пособий и компенсаций. Вместе с тем такие программы в какой-то степени поощряют социальное иждивенчество в среде выходцев из афро-азиатского и латиноамериканского населения: сложились целые группы, практически ни дня не работавшие на общество на протяжении двух-трех поколений.

Социальная сфера постоянно находится в поле зрения международных организаций, уделяющих первостепенное внимание вопросам международно-правового регулирования и координации в данной области.

Принятый в 1966 г. Международный пакт ООН об экономических, социальных и культурных правах содержит несколько статей,

посвященных правам в области социального обеспечения. Соблюдение пакта обязательно для ратифицировавших его стран.

Важную роль играет Международная организация труда (МОТ), направляющая усилия на практическое воплощение общих принципов социальной справедливости в законодательство отдельных стран и обладающая одной из самых совершенных систем международного контроля за исполнением ратифицированных конвенций.

В 1952 г. МОТ принята конвенция № 102, содержащая целую концепцию социальной защиты. Она провозглашает право всех граждан на социальную помощь, вне зависимости от трудового стажа и размера выплаченных страховых взносов, и выделяет девять направлений, по которым эта помощь должна оказываться: медицинское обслуживание, пособия по болезни, пособия по безработице, пенсии по старости, пенсии по производственному травматизму, пособия в связи с рождением ребенка, семейные пособия, пособия по инвалидности, пособия по случаю потери кормильца.

В конвенции зафиксирован базовый принцип равноправия при оказании социальной помощи: все государства, ратифицировавшие конвенцию, принимают на себя обязательства предоставлять на своей территории гражданам любого другого государства – члена МОТ, а также беженцам и лицам без гражданства одинаковые со своими гражданами права, касающиеся установленных конвенцией видов обеспечения.

Странам, не достигшим необходимого уровня развития экономики и системы медицинского обслуживания населения, дана возможность ратифицировать конвенцию «с изъятиями» при обосновании причин изъятий в ежегодных докладах, предоставляемых в МОТ.

Не меньшее значение имеет Европейская социальная хартия, принятая членами Европейского Союза (ЕС) в 1989 г. Ее положения были дополнены и развиты в новой редакции Хартии от 3 мая 1995 г. В этих документах, не имеющих статуса международных договоров, содержатся нормы рекомендательного характера об основных правах на социальную защиту как работающих граждан (в случае наступления социального риска и утраты зара-



ботка они обеспечиваются адекватными выплатами), так и неработающих, не имеющих средств существования (они обладают правом на социальную помощь в размере прожиточного минимума). Подписавшие Хартию стороны обязались путем заключения двусторонних и многосторонних соглашений обеспечить равенство граждан каждой из сторон в области социального обеспечения в случае миграции работников из одной страны в другую.

Во многих странах с социально ориентированной экономикой законодательство располагает законом о минимально гарантированном доходе (пособии). Дания приняла такой закон в 1933 г., Великобритания – в 1948, ФРГ – в 1961, Голландия – в 1963, Бельгия – в 1974, Ирландия – в 1977, Швеция – в 1982, Люксембург – в 1986, Франция – в 1988 г.

В соответствии с международными нормами действие закона распространяется не только на коренное население, но и на иностранцев, проживших в данной стране определенное время. Пособие не имеет благотворительного характера. При соблюдении определенных условий оно может быть назначено на законных основаниях всем нуждающимся. Основное условие – сумма совокупного дохода должна быть меньше определенной величины.

Повсеместно в совокупный доход не включаются пособия на детей, а в некоторых странах и пособия на жилье, алименты. В США учитываются только текущие доходы семьи. Установлены возрастные параметры: на пособие могут претендовать лица, перешагнувшие 30-летний рубеж (во Франции и Люксембурге – 25-летний); на женатых или имеющих детей возрастные ограничения не распространяются. Срок выплаты пособия не имеет фиксированных пределов и может периодически продлеваться по результатам регулярных проверок нуждаемости.

В США индикатором бедности служит показатель, выведенный федеральным правительственным Управлением социального обеспечения еще в 1964 г. Он учитывает доход семьи в соответствии с числом ее членов, возрастом главы семьи, количеством детей до 18 лет и призван соответствовать минимально необходимому уровню потребления. Совокупный семейный доход складывается из

суммы зарплат, чистого дохода от самостоятельной деятельности, выплат по системе социального обеспечения, денежных пособий в рамках правительственных программ, денежных поступлений от собственности, дивидендов и чистого дохода от ренты, других видов получаемых денежных средств (пособий от частных предпринимателей, алиментов).

Для окончательных расчетов требовалось учесть расходы семьи из четырех человек на «потребительскую корзину», составленную в соответствии с «экономным продовольственным планом» на основании данных Министерства сельского хозяйства. Полученная цифра умножалась на три, поскольку в соответствии с результатами обследований и общепринятыми стандартами лишь третья часть доходов граждан шла на удовлетворение потребностей в пище. Итоговая сумма определяла границу бедности, являясь прожиточным минимумом. В 1988 г. он составил 12 091 доллар в год или 1 007,6 доллара в месяц. Численность населения, находившегося за чертой бедности, составила 32 миллиона человек (13,1 процента всего населения).

Во многих странах защитным барьером для малообеспеченных граждан служит закон о минимальной заработной плате и ее периодической индексации в зависимости от роста потребительских цен. В Италии механизм индексации запускается при росте индекса цен на один процент, в Дании – на три процента, в Бельгии – на два процента, в Люксембурге – на два с половиной процента. В некоторых странах – США, Канаде, Франции, Швейцарии – индексация охватывает не все трудовое население, а лишь часть наемных работников.

В настоящее время во многих странах ЕС достигли высокого уровня развития программы защиты семейного дохода, опускающегося ниже установленной планки, которые финансируются из бюджетных средств (табл.3). В скандинавских странах, отличающихся наибольшей широтой охвата населения подобными программами, им придан общегосударственный статус. В центральноевропейских странах такие программы действуют на региональном и местном уровнях. В государствах на юге Европы они почти полностью отсутствуют.



Таблица 3 – Пособия, предоставляемые по национальным программам защиты доходов в некоторых странах ЕС

| Страна | Основные пособия и услуги |
|------------|--|
| Австрия | Возмещение стоимости оплаты жилья, медицинского страхования |
| Бельгия | Возмещение стоимости оплаты жилья, медицинского обслуживания |
| Дания | Возмещение стоимости оплаты жилья, стипендии студентам |
| Финляндия | Возмещение стоимости оплаты жилья, услуг здравоохранения, стоимости пребывания детей в дошкольных учреждениях |
| Франция | Возмещение стоимости оплаты жилья, услуг здравоохранения |
| Германия | Возмещение стоимости оплаты жилья, услуг здравоохранения, пособие на образование |
| Ирландия | Возмещение стоимости оплаты жилья, бесплатное медицинское страхование |
| Люксембург | Возмещение стоимости оплаты жилья, бесплатное медицинское страхование |
| Нидерланды | Возмещение стоимости оплаты жилья, бесплатное медицинское страхование |
| Португалия | Возмещение стоимости оплаты жилья, услуг здравоохранения, пособие на образование |
| Испания | Возмещение стоимости оплаты жилья, помощь в приобретении предметов домашнего обихода |
| Швеция | Возмещение стоимости оплаты жилья, услуг здравоохранения, помощь в приобретении предметов домашнего обихода, субсидии на образование |

ЛИТЕРАТУРА

1. Айгазин Ж., Карашукеев Е. *Уровень жизни и проблемы бедности в мире // Экономика и статистика. 1999. № 1.*
2. Айгазин Ж., Карашукеев Е. *Уровень жизни и проблемы бедности в мире // Экономика и статистика. 1999. № 2.*
3. Бородкин Ф.М., Кудрявцев А.С. *Человеческое развитие и человеческие беды. 2003. № 1.*



Журнал зарегистрирован Национальным агентством по делам печати и массовой информации Республики Казахстан

Регистрационное свидетельство №285 от 13 ноября 1996 г.

Главный редактор:

С.В. Алимов

Редакционный совет:

Диденко А.Г.
Джомартов А.А.
Ибраева А.С.
Ильсова К.М.
Исахова П.Б.
Казбеков Б.К.
Кабдулов С.З.
Косболов С.
Матюхин А.А.

Мороз С.П.
Подопригора Р.А.
Сансызбаева Г.Н.
Сеитов Н.
Сулейменов М.К.
Темирбеков Е.С.
Шакиров К.Н.
Шеретов С.Г.

Учредитель:

Учреждение образования
“Каспийский общественный университет”

Адрес:

050000, г. Алматы
пр. Сейфуллина, 521
тел.: (727) 250 69 35
250 11 43
факс: (727) 250 69 30
e-mail: caspian@kou.kz

Опубликованные материалы не всегда отражают точку зрения редакции. Ответственность за достоверность фактов и сведений в публикациях несут авторы.

Ответственный редактор

Б.Ш. Амзеева

Компьютерная верстка и дизайн обложки:

Г.Н. Нурмаханова

Подписано в печать
9.12.2009 г.
Формат 70x100/16.
Усл. п.л. 10,58
Уч.-изд.л. 12,38
Тираж 300 экз.
Заказ № ____.

Типография “L Pride”

Толе би/Наурызбай батыра, 73/71

Вниманию читателей!

Журнал «Әділеттің ғылыми еңбектері» – «Научные труды Әділет» основан в 1996 году. Главным учредителем и издателем журнала является УО «Каспийский общественный университет».

По юридическим наукам он входит в перечень научных изданий, рекомендуемых ВАК для публикации основных результатов докторских диссертаций.

Журнал издается в печатной форме с периодичностью 4 номера в год и имеет электронную версию, которая по содержанию идентична печатной форме и размещается на сайте www.kou.kz после выхода печатного варианта издания.

В научном журнале отражаются результаты фундаментальных научных исследований и прикладных научных исследований по таким тематическим направлениям как: юридическое, физико-математическое, техническое, историческое, экономическое, философское, филологическое, педагогическое, психологическое, политическое, культурологическое и наук о Земле.

В журнале могут публиковаться научные материалы преподавателей, докторантов, аспирантов и магистрантов, соискателей государственных (негосударственных) высших учебных заведений Казахстана и других стран содружества ближнего и дальнего зарубежья.