

СОДЕРЖАНИЕ

№2. 2016 г.

- 6 **Главный редактор журнала «Научные труды «Әділет»**
Информация о журнале «Научные труды «Әділет»
- 7 **Редакционная коллегия журнала «Научные труды «Әділет»**
- 8 **Обращение к читателям**
- Теория и история государства и права. Конституционное право**
- 9 **Даулетова Софья Ормановна, к.ю.н., профессор Высшей школы права «Әділет» Каспийского общественного университета. БРАЧНО-СЕМЕЙНЫЕ ОТНОШЕНИЯ И ТРАДИЦИИ ПО ОБЫЧНОМУ ПРАВУ КАЗАХОВ**
- 18 **Ибраева Алуа Саламатовна, д.ю.н., профессор КазНУ имени аль-Фараби. РОЛЬ ПРАВОВОЙ КУЛЬТУРЫ И ПРАВОСОЗНАНИЯ ГРАЖДАН В РЕАЛИЗАЦИИ ПРАВ И СВОБОД В УСЛОВИЯХ МНОГОНАЦИОНАЛЬНОГО ГОСУДАРСТВА**
- 22 **Мухтарова Айжан Калисовна, к.ю.н., профессор Высшей школы права «Әділет» Каспийского общественного университета. РОЛЬ ПРАВОВОГО ОБРАЗОВАНИЯ В ВОСПИТАНИИ ТОЛЕРАНТНОСТИ В КАЗАХСТАНЕ**
- 29 **Жанузакова Лейла Тельмановна, д.ю.н., профессор Университета «Туран». ВЛИЯНИЕ НОРМ МЕЖДУНАРОДНОГО ПРАВА НА КАТАЛОГ ЛИЧНЫХ (ГРАЖДАНСКИХ) И ПОЛИТИЧЕСКИХ ПРАВ И СВОБОД ЧЕЛОВЕКА И ГРАЖДАНИНА В ПОЛИЭТНИЧЕСКОМ ОБЩЕСТВЕ**
- 34 **Бейсенова Аймхан Усупбаевна, к.ю.н., асс. профессор Высшей школы права «Әділет» Каспийского общественного университета. ПРОБЛЕМЫ РАЗВИТИЯ ГРАЖДАНСКОГО ОБЩЕСТВА В УСЛОВИЯХ МНОГОНАЦИОНАЛЬНОГО ГОСУДАРСТВА**
- 37 **Андиржанова Гулнар Абулхайровна, д.п.н., профессор университета им. Т. Рыскулова. РАЗВИТИЕ КАЗАХСТАНСКОГО ОБЩЕСТВА КАК УСЛОВИЕ УКРЕПЛЕНИЯ МЕЖНАЦИОНАЛЬНОГО СОГЛАСИЯ**
- 39 **Исаев Аджимурат Алыбалаевич, д.ю.н., профессор Университета им. Т. Рыскулова. ЗАДАЧИ ЭТНО-КУЛЬТУРНЫХ ЦЕНТРОВ АССАМБЛЕИ НАРОДА КАЗАХСТАНА В ПРОТИВОДЕЙСТВИИ ЭКСТРЕМИЗМУ И ТЕРРОРИЗМУ В ЭТНО-КОНФЕССИОНАЛЬНОЙ СРЕДЕ**
- 43 **Журсимбаев Сагиндык Кемалович, д.ю.н. профессор Высшей школы права «Әділет» Каспийского общественного университета; Кемали Майгуль Сагиндыкова, к.ю.н., ассоциированный профессор. ОМБУДСМАН – НАДЕЖНЫЙ ЗАЩИТНИК ПРАВ НАЦИОНАЛЬНЫХ МЕНЬШИНСТВ**
- 48 **Айтхожин Кабдулсамих Кошекovich, д.ю.н., профессор Евразийской юридической академии им. Д.А. Кунаева. АССАМБЛЕЯ НАРОДА КАЗАХСТАНА – ХРАНИТЕЛЬНИЦА МЕЖНАЦИОНАЛЬНОГО СОГЛАСИЯ И НАЦИОНАЛЬНОГО ЕДИНСТВА**
- 53 **Караев Алипаша Агаханович, к.ю.н., профессор Высшей школы права «Әділет» Каспийского общественного университета. ПРЕЗИДЕНТ РЕСПУБЛИКИ КАЗАХСТАН – ГАРАНТ МЕЖНАЦИОНАЛЬНОГО И МЕЖКОНФЕССИОНАЛЬНОГО СОГЛАСИЯ**
- 56 **Есетова Салтанат Конусбаевна, к.ю.н., доцент Евразийского технологического университета. ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ РЕПАТРИАЦИИ В РЕСПУБЛИКЕ КАЗАХСТАН: ПРОБЛЕМЫ ТЕОРИИ И ПРАКТИКИ**

- 62 **Мушатов** Кульбарам Арыстангазовна, к.ю.н., асс.профессор Высшей школы права «Әділет» Каспийского общественного университета. АДВОКАТУРА В МЕХАНИЗМЕ ЗАЩИТЫ ИНТЕРЕСОВ ГРАЖДАН В МНОГОНАЦИОНАЛЬНОМ ГОСУДАРСТВЕ
- 66 **Сагинаев** Мейржан Егинбаевич, магистр права, сеньор-лектор Высшей школы права «Әділет» Каспийского общественного университета. НАЦИОНАЛЬНЫЕ АВТОНОМИИ В СОВРЕМЕННОМ МИРЕ: ПОЛИТИКО-ПРАВОВОЙ СТАТУС И ПЕРСПЕКТИВЫ РАЗВИТИЯ
- 70 **Турунтаева** Альбина Айлихановна, Каспий Қоғамдық Университетінің «Әділет» Жоғары құқық мектебінің сеньор-лекторы, құқықтану магистрі. Іскерлік қатынастың этикасы және оның қазақтың тарихтан дәстүрлермен тікелей байланысы
- Гражданское право и гражданский процесс**
- 74 **Assel Duissenova**, Executive Director of Kazakhstan International Arbitrage, Leading researcher of the Research Institute of Private Law, associate professor at the Higher School of Law "Adilet" Caspian social university, Candidate of Legal Sciences; **Maksud Karaketov**, associate at Linkage & Mind Law Firm, Ph.D. (Nagoya University, Japan). ARBITRATION IN KAZAKHSTAN. Part 1
- 82 **Мирзалиева** Айгерим Альжановна, Каспий Қоғамдық Университетінің «Әділет» Жоғары құқық мектебінің сеньор-лекторы, құқықтану магистрі. Интернет арқылы сату-сатып алу шарты: ерекшелігі мен өзекті мәселесі
- Уголовное право, уголовный процесс и криминалистика**
- 88 **Кенжибекова** Эльмира Полатовна, Каспий Қоғамдық Университетінің «Әділет» Жоғары құқық мектебінің қауымдастырылған профессоры, з.ғ.к. Сотқа дейінгі тергеп-тексеруді бастауға НЕГІЗ БОЛАТЫН МӘН - ЖАЙЛАРДЫ ДӘЛЕЛДЕУ АМАЛДАРЫ
- 91 **Алмаганбетов** Пернебай Алмаганбетович, к.ю.н., профессор Высшей школы права «Әділет» Каспийского общественного университета. НЕКОТОРЫЕ ПРОБЛЕМЫ КРИМИНАЛИСТИЧЕСКОЙ МЕТОДИКИ
- Юридическое образование в Казахстане**
- 97 **Бейсенова** Аымхан Усупбаевна, к.ю.н., асс.профессор Высшей школы права «Әділет» Каспийского общественного университета. Престиж юридической профессии и юридического образования как факторы доверия к судебной власти
- 102 **Мороз** Светлана Павловна, д.ю.н., профессор, декан Высшей школы права «Әділет» Каспийского университета. Актуальные проблемы высшего юридического образования и юридической науки в Казахстане
- Трибуна молодого ученого**
- 107 **Валиева** Ботагоз Нурбекқызы, магистрант Высшей школы права «Әділет» Каспийского Общественного Университета. ПОНЯТИЕ ГРАЖДАНСКО-ПРАВОВОГО ДОГОВОРА И ЕГО ПРИЗНАКИ
- 112 **Газез** Мереке, магистрант Высшей школы права «Әділет» Каспийского общественного университета. Некоторые вопросы применения норм земельного законодательства по охрану земельных ресурсов
- 118 **Газез** Мереке, магистрант Высшей школы права «Әділет» Каспийского общественного университета. Основные проблемы правового регулирования использования водных ресурсов

- 122 Исламханов Қайыржан Каспий Қоғамдық Университетінің «Әділет» Жоғары құқық мектебінің магистранты. Қазақстан Республикасының заңнамасына сәйкес кәсіпкерліктің түсінігі және жеке кәсіпкердің құқықтық жағдайы
- 125 Кошимбаева Корлан Амангельдиевна, магистрант Высшей школы права «Әділет» Каспийского Общественного Университета. Возмещение экологического вреда по законодательству Республики Казахстан
- 136 Кошимбаева Корлан Амангельдиевна, магистрант Высшей школы права «Әділет» Каспийского Общественного Университета. К вопросу о возмещении экологического вреда или некоторые аспекты возмещения экологического вреда
- 146 Мурдинова Раисям Рахимжановна, магистрант Высшей школы права «Әділет» Каспийского Общественного Университета. Китайская Международная Экономическая и Торговая Арбитражная Комиссия (КМЭТАК)
- 150 Карабаева Меруерт Смагуловна, Каспий қоғамдық университетінің «Әділет» Жоғары құқық мектебінің магистранты. Сақтау шарты туралы жалпы түсінік
- 154 Карабаева Меруерт Смагуловна, Каспий қоғамдық университетінің «Әділет» Жоғары құқық мектебінің магистранты. Римдегі сақтау шарты
- 158 Старынин Максим Валерьевич, магистрант Высшей школы права «Әділет» Каспийского Общественного Университета. Банкротство юридических лиц по причине неисполнении налоговых обязательств по уплате налогов в РК
- 163 Хицко Владислав Иванович, магистрант Высшей школы права «Әділет» Каспийского Общественного Университета. Права и обязанности адвоката по законодательству РК
- 168 Хицко Владислав Иванович, магистрант Высшей школы права «Әділет» Каспийского Общественного Университета. Правовые аспекты приобретения статуса адвоката
- Классика казахстанской цивилистики
- 175 Алиханова Гульнара Алтынбековна, д.ю.н., акад.профессор Высшей школы права «Әділет» Каспийского общественного университета. Вступительная статья
- 176 Степаненко Г.М., к.ю.н. К ИСТОРИИ РАЗВИТИЯ ИНСТИТУТА КУПЛИ-ПРОДАЖИ В СОВЕТСКОМ ГОСУДАРСТВЕ (1917-1920 гг.)
- 186 Ваксберг М.А., зав. кафедрой сов. гражданского права и процесса. О НЕКОТОРЫХ ОСОБЕННОСТЯХ ГРАЖДАНСКОГО КОДЕКСА КАЗАХСКОЙ ССР
- Научная жизнь университета
- 189 Участие преподавателей Высшей школы права «Әділет» Каспийского университета в Программе: «Обучение в древнем городе Сиань-начале Шелкового Пути» в Сианьском Транспортном Университете (КНР) 2016 года
- 196 Участие преподавателей Высшей школы права «Әділет» Каспийского университета д.ю.н, профессора Мороз Светланы Павловны, д.ю.н., академического профессора Акимбековой Саиды Аминовны, к.ю.н., ассоциированного профессора Тлегеновой Фатимы Айдаровны и к.ю.н., ассоциированного профессора Саринной Салимы Абдыкадыровны в Летней школе Университета Висмара (г. Висмар, Германия) по теме «Юридическая методика и образование»
Результаты работы конкурсной комиссии по отбору кандидатов для участия в проекте Caspian Dream Team
- 201 Правила публикации для авторов журнала «Научные труды «Әділет» (требования к оформлению статей, представляемых для опубликования).
- 204 Контакты и адрес редакции, телефон
- 204 Стоимость публикации в журнале «Научные труды «Әділет»

Главный редактор журнала «Научные труды «Эділет»



Калимбекова Асель Рахатовна – кандидат юридических наук, ассоциированный профессор ВШП «Эділет» Каспийского университета. В 2001 году окончила с отличием Казахскую Государственную Юридическую Академию с присвоением квалификации юрист. В 2001 г. была принята на должность преподавателя на кафедру Теории и истории государства и права АЮА КазГЮУ. С января 2003 г. по декабрь 2004 г. стажер-исследователь кафедры теории и истории государства и права КазГЮУ. С 2003 г. по 2008 г.- младший научный сотрудник Института государства и права КазГЮУ, а с 2009 г. по февраль 2011 г. научный сотрудник Института государства и права Казахского национального университета имени аль-Фараби. В сентябре 2009 года успешно защитила диссертацию на соискание ученой степени кандидата юридических наук по специальности 12.00.01 – теория и история права и государства; история правовых и политических учений. С 2011 года ассоциированный профессор кафедры публично-правовых дисциплин КОУ (позднее ВШП «Эділет»). Имеет более 40 опубликованных научных трудов. С мая 2015 года назначена на должность главного редактора журнала «Научные труды «Эділет».

Информация о журнале «Научные труды «Эділет»

Журнал «Научные труды «Эділет» имеет давнюю историю, издается периодичностью 4 раза в год с 1996 года. В состав редакционной коллегии входили многие известные ученые-юристы Казахстана, главным редактором был академик НАН РК Баймаханов М.Т.

В настоящее время состав редакционной коллегии журнала входят академики НАН РК Баймаханов М.Т., Сулейменов М.К., д.ю.н., профессор Диденко А.Г., Ильясова К.М., Журсимбаев С.К., почетные профессора Caspian University доктора права Рольф Книппер, д.ю.н., профессор Кузнецова Н.С. и другие видные представители юридической науки.

Журнал с 2015 года воплощает новую концепцию развития и стратегии, в соответствии с которой планируется превратить журнал в один из ведущих научных журналов в сфере юридической науки в Казахстане и за рубежом.

Журнал способствует распространению научных знаний в сфере юридической науки, обмену мнениями ученых-правоведов, теоретическим и практическим опытом ученых и исследователей на национальном и международном уровнях. Отражая достижения юридической науки и изменения в законодательстве, будет предоставлять возможность познакомиться с работами казахстанских и зарубежных авторов, являясь источником информации о новейших научных исследованиях в сфере проблем государства и права.

Редакционная коллегия журнала «Научные труды «Әділет»

Главный редактор журнала «Научные труды «Әділет» **Caspian University.**
Калимбекова Асель Рахатовна. Кандидат юридических наук, ассоциированный профессор Каспийского университета

Редакционная коллегия

Баймаханов Мурат Таджи-Муратович (Республика Казахстан). Академик НАН РК, доктор юридических наук, профессор

Paul Varul (Эстония) Доктор права

Диденко Анатолий Григорьевич (Республика Казахстан). Доктор юридических наук, профессор

Елюбаев Жумагельды Сакенович (Республика Казахстан). Доктор юридических наук, профессор

Журсимбаев Сагиндык Кемалович (Республика Казахстан). Доктор юридических наук, профессор

Ильясова Куляш Муратовна (Республика Казахстан). Доктор юридических наук, профессор

Карагусов Фархад Сергеевич (Республика Казахстан). Доктор юридических наук, профессор

Караев Алипаша Агаханович (Республика Казахстан). Кандидат юридических наук, доцент

Кузнецова Наталия Семеновна (Республика Украина). Академик Академии правовых наук, доктор юридических наук, профессор, Почетный профессор Каспийского общественного университета

Лисица Валерий Николаевич (Российская Федерация). Доктор юридических наук, доцент

Мороз Светлана Павловна (Республика Казахстан). Доктор юридических наук, профессор

Ниязова Анара Натувна (Кыргызская Республика). Кандидат юридических наук, доцент

Нусенов Жолдасбек Муслимович (Республика Казахстан). Кандидат юридических наук, ректор Каспийского университета

Подопригора Роман Анатольевич (Республика Казахстан). Доктор юридических наук, профессор

Рольф Книппер (Федеративная Республика Германия) Доктор права, Почетный профессор Каспийского общественного университета

Самарходжаев Батыр Билялович (Республика Узбекистан). Доктор юридических наук, профессор

Сулейменов Майдан Кунтуарович (Республика Казахстан). Академик НАН РК, доктор юридических наук, профессор

Тамара Зарандиа (Грузия). Доктор права

Ханс-Йоахим Шрамм (Федеративная Республика Германия). Доктор права

Уважаемые читатели!

Очередной номер «Әділеттің» ғылыми еңбектері - «Научные труды «Әділет» Caspian University, который Вы держите в руках, посвящен рассмотрению вопросов о месте и роли Ассамблеи народа Казахстана в укреплении казахстанской модели межэтнического согласия, роли Президента Республики Казахстан – Лидера Нации в обеспечении мира и стабильности в Республике Казахстан, языковой политике в поликультурном пространстве, особенностям национальных и конфессиональных отношений в условиях глобализации, а также роли средств массовой информации в укреплении межнациональных отношений.

Также с этого номера мы вводим новую рубрику «Классика казахстанской цивилистики», которая планируется в дальнейшем стать постоянной, где будут опубликованы научные статьи, работы, выдержки из монографий видных казахстанских ученых цивилистов, которые внесли достойный вклад в развитие юридического образования и науки в Казахстане.

В данном номере журнала мы представляем вашему вниманию статьи Г.М.Степаненко, М.А.Ваксберга и Ю.Г.Басина - трех крупных ученых цивилистов, которые являются одними из организаторов юридического образования и науки в Казахстане, а также первыми, кто заведовали кафедрой гражданского права КазГУ им.С.М.Кирова.

Следует отметить, что журнал «Научные труды «Әділет» имеет давнюю историю, издается периодичностью 4 раза в год с 1996 года. В состав редакционной коллегии входили многие известные ученые-юристы Казахстана, главным редактором был академик НАН РК Баймаханов М.Т.

В настоящее время состав редакционной коллегии журнала входят академики НАН РК Баймаханов М.Т., Сулейменов М.К., д.ю.н., профессор Диденко А.Г., Ильясова К.М., Журсимбаев С.К., почетные профессора Caspian University доктора права Рольф Книппер, д.ю.н., профессор Кузнецова Н.С. и другие видные представители юридической науки.

Журнал способствует распространению научных знаний в сфере юридической науки, обмену мнениями ученых-правоведов, теоретическим и практическим опытом ученых и исследователей на национальном и международном уровнях. Отражая достижения юридической науки и изменения в законодательстве, будет предоставлять возможность познакомиться с работами казахстанских и зарубежных авторов, являясь источником информации о новейших научных исследованиях в сфере проблем государства и права.

Главный редактор

Асель Калимбекова

ТЕОРИЯ И ИСТОРИЯ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА

УДК 342

Даулетова Софья Ормановна¹

к.ю.н. профессор ВШП «Әділет»

Каспийского общественного университета¹

БРАЧНО-СЕМЕЙНЫЕ ОТНОШЕНИЯ И ТРАДИЦИИ ПО ОБЫЧНОМУ ПРАВУ КАЗАХОВ

Аннотация

В статье рассмотрены брачно-семейные отношения и традиции по обычному праву казахов. Уделено внимание правовым нормам, обеспечивающим защиту интересов семьи, изучено правовое положение женщины в казахском традиционном обществе, а также защите интересов детей.

Ключевые слова: брак, семья, казахское обычное право, усыновление, правовые обычаи, род, штраф, наказание, многоженство, калым.

Даулетова Софья Ормановна¹

з.ғ.к., Каспий қоғамдық университетінің «Әділет» Жоғары құқық мектебінің профессоры¹

ҚАЗАҚ ӘДЕТ – ҒҰРЫП ҚҰҚЫҒЫ БОЙЫНША НЕКЕ-ОТБАСЫЛЫҚ ҚАТЫНАСТАР МЕН САЛТ-ДӘСТҮРЛЕР

Аңдатпа

Мақала ішінде қазақ әдет – ғұрып құқығы бойынша неке-отбасылық қатынастар мен салт-дәстүрлер қарастырылған. Отбасы мүдделерін қорғауды қамтамасыз еткен құқықтық нормаларға назар аударылды, қазақ дәстүрлі қоғамдағы әйелдің құқықтық жағдайы зерттелді, бала мүдделерін қорғауға назар аударылды.

Түйінді сөздер: неке, отбасы, қазақ әдет-ғұрып құқығы, асырауға баланы алу, құқықтық әдет-ғұрыптар, ру, айып, жаза, көп әйел алушылық, қалың мал.

Dauletova Sofya Ormanovna¹

Cand. Sc. Law, Professor

GLS "Adilet" of the Caspian University¹

MARRIAGE RELATIONS AND TRADITIONS ON THE KAZAKH CUSTOMARY LAW

Annotation

The article deals with marriage and family relations and traditions according to the Kazakh customary law. Attention is paid to the legal norms ensuring the protection of the interests of the family, the legal status of women in the Kazakh traditional society, as well as the protection of the interests of children.

Keywords: marriage, family, Kazakh customary law, adoption, legal customs, generation, fine, punishment, polygamy, kalym.

Первыми кочевниками Великой степи, ставшими широко известными древнему миру, были саки, имеющие персидское происхождение, которые сложились не позднее IX-VIII веков до новой эры и просуществовали до III в. до новой эры.

Со времен саков существует обычай, сохранившийся в более поздних преданиях и сказаниях. Если кто-то из саков хотел жениться на девушке, должен был вступить с ней в борьбу. Если верх в борьбе берет девушка, побежденный борец становится ее пленником и поступает в ее полное распоряжение. Только победив девушку, может юноша вступить с ней в брак.

Одну из многочисленных сакских племен - массагетов, живущих в Приаралье, описывает Геродот: «Обычай массагетов таков, что, хотя каждый из них женится на одной женщине, но женщинами они пользуются сообща. Если массагет пожелает иметь общение с женщиной, он вешает колчан свой перед ее повозкой и спокойно с ней общается». Таким образом, у них сохранялись пережитки группового брака.

Продолжателями традиций саков в первые века нашей эры стали усунь в Семиречье. О силе и мощи усуней говорят династийные браки. Многие принцессы Китая и державы сюнну стали женами усуньских Гуньмо.

К III в. до н. э. хозяевами степей стали сюнну, хунну, гунны.

Формой брака у гуннов была не парная семья, а многоженство. Причем жены переходили по наследству. Для сохранения имущества семьи гунны после смерти отца берут в жены мачех. После смерти старшего или младшего брата гунны женятся на их женах. Как правильно указывает Л. Гумилев «было бы неверно рассматривать это только как приниженное положение женщины. Часто форма брака гарантировала женщину от нищеты в случае вдовства, так как новый муж не мог бросить ее на произвол судьбы» [1]. Обычай левирата существовал у тюрков, кыпчаков. «По смерти отца, старших братьев и дядей по отцу женятся на мачехах, невестках и тетках» [2]. Л. Гумилев отмечал, что наследование жен у кочевых народов имело двойной смысл. Во-первых, в дом, точнее, в юрту приходила новая работница, а в тех условиях это всегда было полезно. Во-вторых, обычай предусматривал охрану прав вдовы, так как новый муж должен был заботиться о ней и защищать ее как свою жену.

Весьма возможно, что брак не всегда был фактическим, но тем не менее вдова не оказывалась покинутой на произвол судьбы.

Отношение к женщине было подчеркнуто почтительным, рыцарским. Сын, входя в юрту, кланялся сначала матери, а потом отцу.

Право тюрков защищало женщину. Изнасилование замужней женщины каралось смертью, соблазнитель девушки должен был

немедленно жениться на ней. Соблазнитель чужой жены подвергался смертной казни. Отличительным признаком эпохи, нуждавшейся в военной силе, была дискриминация бездетных людей.

В казахских эпических поэмах «Отец, не имеющий сына, не пользуется уважением в обществе, он проходит оскорбления, осмеяния и проклятия, его выставляют на всеобщий позор. На всенародных торжествах его называют «Ку-бас» (голый череп), бездетный отец не может сесть рядом со своими сверстниками, которые имеют сыновей. Он лишен общественного внимания» [3].

Общество начинается с семьи. В истории кочевого общества нельзя говорить о господстве индивидуальной семьи, состоящей в основном из мужа, жены, детей. В семье объединяется широкий круг родственников. Многочисленность семьи в кочевом обществе было необходимым условием их существования. Родственные связи были очень развиты.

Согласно традиции, отец - глава и кормилец семьи. К тому же глава семьи - образец для подражания. По древним обычаям власть отца распространялась даже на жизнь детей. «Родители за убийство детей своих ничем не наказываются». «Аталы ұл, кожалы кұл», т.е. (Сын перед отцом, как раб перед господином).

Нормы казахского права защищали интересы семьи. Глава семьи не имел право завещать имущество членам другого рода. Нормами казахского права не ущемлялись имущественные права второй жены и ее детей. Однако, несмотря на то, что отец является главой семьи, и мать, согласно народным представлениям, занимает в семье свое достойное место. «Статус женщины, - как правильно замечает С.З. Зиманов, - в казахской семье был многоплановен. Она соблюдала все нормы этики, ведущие к сохранению семьи и укреплению в ней позиции мужа и уважительного отношению к старшим, родственникам и однородичам главы семьи» [4]. Этим самым признается особая роль женщины в семейном очаге. Народ говорит: «Анасын көріп қызын ал» (Возьми замуж девушку, прежде узнав, кто её мать), «Жақсы әйел жаман еркекті хан кылады» (Хорошая женщина и плохого мужа сделает ханом), «Жаман еркекті жақсы әйел есіктен басын төрге сүйрейді» (Умная женщина все делает для того, чтобы возвысить даже неполноценного мужа).

Согласно традиции, на женщине лежала обязанность обеспечения в семье согласия, мира и воспитания детей. «Ананың көнілі балада, баланың көнілі далада» (Мать думает о детях, дети думают об играх), «Жақсы ұл тапқан ананы жаным десе болмай ма, алты ұл тапқан ананы ханым десе болмай ма» (Мать, родившую хорошего сына, назови душой, родившую шестерых сыновей, назови ханшой).

В пословице «Әкесіз жетім - жартылай жетім, шешесіз жетім - бүтін жетім» (Сирота без отца - полсирота, сирота без матери - круглый сирота) - Мать ставится выше отца.

Дети были обязаны почитать и уважать своих родителей, повиноваться им. По уложению Тауке хана «Сына, осмелившегося злословить или бить отца или мать свою, сажают на черную корову, лицом к хвосту, с повязанным на шею старым войлоком, корову сию водят вокруг аулов и сидящего на ней бьют плетью, а дочь связывается и предается матери, для наказания по ее произволу».

Самыми тяжкими считаются оскорбления и обиды, нанесенные родителям. В случае оскорбления или обиды, в особенности сыном, отца подвергают уплате штрафа. Но такие дела до суда биев не доходили и с виновным расправлялись его родственники по своему усмотрению. Исков детей к родителям бии не принимают и подобные дела решаются родственниками. Напротив, жалобы отца на сыновей пользуются особенными преимуществами и немедленно удовлетворяются. По записи 1846 года, за оскорбление родителей и неповиновение их власти дети подвергаются телесному наказанию. При повторном неповиновении изгоняют из семьи до смягчения родительского гнева. Постепенно власть главы семейства, бывшая неограниченной, уменьшается.

На основании ереже, составленного на Чарском чрезвычайном съезде в мае 1885 года с участием Ибрагима Кунанбаева, «за оскорбление родителей виновные подвергаются наказанию по усмотрению обиженных» [5].

Казахи уважали стариков, ценили их жизненный опыт, детям с малых лет внушают почитание стариков. Старики пользуются таким большим почетом у этого народа, что, когда идет в семье совет по какому-нибудь делу, голос старика имеет больше веса, чем мнение всех других членов семьи. С малых лет казахи говорят своим детям: «Если будешь почитать стариков, тебя бог почитет». Стоит старику войти в кибитку, все молодые встанут ему навстречу и кланяются, а шутки и забавы сейчас же умолкают [6]. Старику уступали самое почетное место в юрте, почтительно слушали его рассказы и назидания. Умные, с опытом старики считались наставниками не только одной семьи, но и целого аула, а иногда и целого рода.

Старики участвовали в наказании детей, нанесших оскорбление родителям. Иногда выступали в роли опекунов осиротевших детей и в качестве свидетелей при их усыновлении. С древних времен у казахов сохранились такие выражения: «Если казах чего-то не знает, он обращается к старику» (Қазақ білмегенің қартынан сұрайды).

В дореволюционной литературе часто подчеркивается значительная роль стариков - аксакалов в общественных и хозяйственных делах. Как писал Г. Броневский, «Оскорбление старца

не обходится без суда и взыскания штрафа» [7]. Подобных свидетельств в источниках встречается не мало.

В истории семьи и брака у кочевых народов одним из важнейших вопросов является положение женщины в обществе. В этом отношении казахи отличаются от других мусульманских народов. Женщина не закрывает лицо, не прячется от мужчин. Казашка скачет на коне, поет и веселится вместе с мужчинами и ничуть не дичится ни своих, ни чужеземцев. Дореволюционные исследователи указывали на большую самостоятельность и свободу казашек. У редких цивилизованных народов женщина пользуется таким огромным значением и уважением, каким пользуются среди казахов их жены и матери. Как отмечает В.В. Григорьев, положение женщин у кочевых народов всюду и всегда было несравненно независимее и почетнее, чем у оседлых народов Азии [8].

Бывают случаи, что аулом управляет женщина-вдова. Однако она управляет временно, пока сыновья не достигнут совершеннолетия. Если муж, занимаясь делами, большую часть года проводит в разъездах, то фактически главой семьи становится жена, и она управляет всем по своему усмотрению.

Нередко встречается отчет родства по женской линии. Родона начальницами становятся авторитетные в народе женщины. Согласно преданиям, Абак из племени керей воспитала не только своих детей, но внуков и правнуков. Красивая, умная, добрая, много вложившая усилий в воспитание детей, такой она осталась в памяти потомков, и они, в благодарность за это, возвели имя Абак в степень родона начальницы [9]. О подобных женщинах существовала поговорка: «Ақылды әйел ел билер» (Умная женщина может править и страной).

Согласно отзывам многих чиновников Оренбургского края и историческим преданиям казахов Младшего жуза, ханша Бопай отличалась умом, сильным характером, независимостью в суждениях и поступках, и, в то же время, врожденным политическим тактом. Ханша Бопай вместе с ханом участвовала на объединенном собрании при участии «всех киргизцев». Причем она принимала активное участие, выступая на собрании. На объединенном собрании в 1747 г. у ханши Бопай собрались все старшины Младшего и Среднего жузов, которые советовали выдать одну из ее дочерей замуж за джунгарского Хун-Тайджи, чтобы таким образом укрепиться в Туркестанском владении. Но это желание старшин не встретило сочувствия у ханши, несмотря на то, что сам хан согласился с советом старшин. Ханша предлагала старшинам просить о построении города у реки Илек. Авторитет ханши, очевидно, был достаточно высок, если старшины заявили ей, что «они и это исполнять будут» [10]. Отмечая личные достоинства этой незаурядной женщины, А.И. Левшин писал,

что Бопай-ханым пользовалась неизменным уважением у казахских старшин и имела иногда весьма сильное влияние на управление казахскими родами Младшего и Среднего жузов [11].

Особым уважением пользовалась девушка как продолжательница рода человеческого. Во время пребывания в родительском доме дочь находилась в распоряжении матери. Отец не имеет на нее прямого влияния, и если ею недоволен, то сам не наказывает ее, а поручает это матери. Педагогика казахов рекомендует по отношению к девушкам более мягкие меры. Например увещание; «К лучшему, - если отец бьет сына, не к добру - если мать бьет дочь» (Әке ұрған ұл оңар, шеше ұрған қыз оңбас).

В истории человечества важное значение принадлежит брачному запрету между близкими родственниками. В казахском обществе строго следили за соблюдением экзогамных норм. По степному закону запрещались браки между родственниками до седьмого колена включительно. Такое требование норм связывалось с заботой о здоровом и полноценном потомстве. «Кровосмешение подлежит смертной казни, но она заменяется наказаниями по приговору семейства, ибо преступления сего рода не передаются на рассмотрение сторонним людям» [12]. С распространением ислама шариат допускал близко-родственные браки. Как отмечает И. Алтынсарин, такой закон соблюдается у всех мусульман, кроме казахов [13]. Однако, по записи П.Е. Маковецкого в конце 1885 года «браки между двоюродными братьями и сестрами как отцовской, так и с материнской стороны допускаются» [14].

По обычаю султанам запрещалось отдавать дочь за простых казахов. Тем самым они теряли уважение и даже султанское название. Если же человек черной кости, выдавая себя за носителя султанской крови, женился на султанской дочери, его подвергали наказанию, выражавшемуся в выплате полного куна, т.е. плата за убийство мужчины. Мужчины султаны могли выбирать себе жен, не исключая рабынь.

Казахи знали различные формы брака. Для вступления в брак необходимо было соблюдение определенных ограничений, связанных с экзогамными, социальными, национальными нормами и вероисповеданием [15]. Как выше уже указывалось, строго запрещались браки между родственниками до седьмого колена включительно. Нарушавшие подвергались суровому осуждению и наказанию вплоть до смертной казни, а при наличии смягчающих обстоятельств изгонялись из рода. Такое требование норм казахского права было связано заботой о здоровом и полноценном потомстве и в силу убеждения, что такие браки бесплодны.

«Разве мало в степи девок из других родов» - говорили казахи. Были и другие причины. Это ослабление рода. Знатные казахи старались сватать

за сына дочь таких же знатных лиц, только из другого рода. Такой порядок сватовства по преданию был предписан ханом Ишимом. И действительно, такое родство содействовало водворению обоюдного спокойствия. В записях русских исследователей отмечалось, что казахи в выборе жен соблюдают самые отдаленные линии родства.

Самой распространенной формой брака являлась женитьба путем сватовства и выкупа невесты за калым. С далеких времен по казахскому обычаю девушку на выданье имел право сосватать любой, кто пожелает. Разница в возрасте не служила препятствием для заключения брачного союза. Например, казах Е. Табулдин в 80 лет женился на девушке 17 лет, заплатив 47 кобыл, приданого не получил. Никто этим не должен был возмущаться, ибо бытует изречение: «Қызды кім айттырмайды, қымызды кім ішпейді» (Кто же не сватается к девушке, кто же не пьет кумыса).

Сватовство у казахов состоит из множества отдельных актов. В назначенный день родители жениха посылали к избранному тестю самых почетных и близких к себе людей сделать предложение, и если родители девушки согласны, то посланные договариваются о калыме и сроке уплаты. Қалын мал (калым) у казахов Младшего жуза обычно состоит из 47 лошадей. В записи А.И. Левшина у богачей доходило до 200 лошадей или 500 и 1000 овец, с прибавлением разного рода имущества и иногда невольников или невольниц. Во многих случаях согласия у девушки не спрашивают, а обращаются прямо к ее отцу. Девушка так свыклась со своим положением, что редкая выскажет протест. В конце XIX в. в некоторых местах Казахстана посредством ереже появились нормы, улучшающие положение девушки. Новые нормы запрещали отцу выдавать дочь замуж против ее воли. С церемонией сватовства появились такие пословицы и поговорки как «Құдай дескен, құйрық - бауыр жескен» (Божьей волей мы сваты с тем; с кем ели печень с курдючным салом), «Құда құрдасындай болсын, құдағың сырласындай болсын» (Пусть сват будет как ровесник, а сватья - как ближайший друг, с которой можно делиться сокровенным). Так казахи выражали свое отношение к сватам и свахам.

Спустя некоторое время после сватовства жених посылается родителями к невесте с ценными подарками, называемыми илю (ілу).

До окончательного бракосочетания сопровождении своих товарищей жених может ездить к невестке с подарками к официально и часто Все женихи признают самой веселой и приятной для себя порой жизни посещения невесты до бракосочетания. После визита жениха к невесте, родители невесты начинают готовить приданое. Приданое, конечно, у всех разное.

И. Алтынсарин приводит пример о приданом одного богача. Он отдал дочери 25 верблюдов для

вьючки кибитки и приданое, которое состояло из 125 халатов, 5 ковров, 25 шуб и т.д.

Когда отец решил окончательно женить сына (не раньше года после помолвки), то снабдив его лошадьми, называемыми (той-мал) и, кроме того, подарками из вещей на раздачу женщинам, отправляет жениха с товарищами в аул невесты. Нужной для кибитки кошмы обязан представить тестю сам жених. Кроме той-мал, подаренных вещей и т.д., жених должен отдать еще одного хорошего верблюда на сүт ақы (подарки, получаемые матерью невесты от сватов) и другого верблюда на жаныма - жақсы, не имеющего прямого значения.

После долгих приготовлений наступает той, скачка, борьба и т.д. После этого невеста, сопровождаемая родственниками и девушками, прощается с родными. Родственники делают ей подарки: ковры, шубы, халаты и т.д. Вечером в юрте невесты собирается вся молодежь. Поются песни и проходит соревнование стихами (айтысу) между девушками и джигитами. Победенный дарит подарок побежденному. Затем проводится обряд венчания. У невесты при двух свидетелях спрашивают о ее согласии выйти замуж. И мулла приступает к чтению венчальной молитвы. После окончания отец невесты обращается к дочери со словами: «Балам, жаман болма, атаңа нәлет көлтірерсін» (Ребенок мой, веди себя так, чтобы не проклинали твоего отца). Затем обращался к зятю: «Балам, қызымды қорлама, атағымды өлтірерсін» (Сын мой, не оскорбляй мою дочь, не то погубишь мой авторитет).

После окончания свадьбы провожать новобрачных собирается весь аул. Отец вручает зятю навьюченное на верблюдах и лошадях приданое. Затем делает своей дочери наставление быть верною и добродетельной, и, посадив ее на лошадь, подводит за повод к мужу. Как всегда, молодые отправляются при слезах и воплях собравшихся на прощанье женщин. Обычно дочь до аула провожает сама мать и находится с ней там три-четыре дня. При отъезде ей делают подарки.

В день приезда молодых отец мужа приглашает гостей. Ставят юрту новобрачной с приданным. Собираются родственники, чтобы посмотреть невесту и ее приданое.

Казахи придавали большое значение девственности новобрачной. Свахи с доказательствами непорочности несли матери материю и в знак радости получали подарки, а затем оглашали по аулу, что невеста невинная. Если невеста окажется лишенной девственности, то дело переходило в суд биев и с виновного взыскивался штраф в пользу жениха - один тогуз. К тому же жених имел право требовать от тестя другую дочь или родственницу. Если такой нет, то возвращался калыма. Отец наказывал жену за то, что она не сумела сохранить свою дочь от соблазна.

С момента выхода замуж невеста переходила во

власть мужа и свекрови. При встречах со старшими (кайнаға) она делала коленипреклонение, за это ее благодарили словом «көп жаса» (долго живи). Кроме того, замужняя женщина из уважения не могла называть настоящим именем родственников и родственниц своего мужа. Каждого из них она называла по своему, дав им другое имя. Старших братьев мужа - биағалар. Младших нежными именами: шырақ - светик, айнам - зеркальце мое, жарқын - сиящий и т.д.

Но не всегда царили мир и согласие между свекровью и снохой. «Ұрыспайтын ене болмайды, керіспейтің келің болмайды» (Не бывает свекрови, которая не ругается; не бывает снохи, которая не ссорится). Афоризм требует не таить зло и искать возможности примирения. В воспитании снохи участвует и свекор через жену или сына. Свекор свой совет передает иногда в виде басен, намеков и т.п. Назидания передаются с дополнением: «Қызым, саған айтам, келінім, сен тыңда» (Доченька, тебе говорю, сношенька; ты послушай). Или поговоркой «Келіннің құлағына алтын сырға» (Золотые серьги к ушам снохи).

Если невеста отказывается выходить замуж, то калым возвращается. Калым не возвращается, когда жених отказывается от невесты без всякой причины. По казахскому праву, девушка белой кости может быть только первой женой своего мужа. Дочь знатного султана по имени Байсерке, из племени дулатов, была засватана сыну из племени албанов. Родители жениха выплатили весь калым, и он имел право взять свою невесту в жены. После его приезда для знакомства, она почувствовала к нему антипатию и решительно заявила, что не хочет быть его женой, и на уговоры своих родителей отвечала «Живой она ни в коем случае ему не достанется». Это было нарушением обычного права. Родителям стало жаль своей любимой дочери, и они стали на ее сторону, заявляя, что готовы «на всякие жертвы для ее выкупа и спасения и что сами они ее не выдадут». Красота, ум и отвага привлекли на ее сторону все племя дулатов. Племя жениха сочло инцидент за оскорбление. Был созван съезд биев обеих сторон, по три от каждого племени, в присутствии старших султанов обеих племен. При этом бии должны были выбрать председателем постороннее и совершенно беспристрастное лицо обоим племенам. Таким лицом бии признали, имевшего репутацию ученого человека, пользовавшегося популярностью между казахами Большой орды П.П. Семенова-Тяншанского. Процесс начался с того, что Байсерке ввел в юрту в качестве подсудимой свою дочь. Она с большой энергией и громким голосом произнесла свою защитительную речь, в которой объяснила, что вполне сознает права на нее жениха, его родителей и всего племени албанов, и что суд, вероятно, решит дело не в ее пользу, но она ни в коем случае не достанется своему мужу. Затем выступил

председательствовавший на суде П.П. Семенов-Тяньшанский. По его мнению, все дело должно быть судимо по казахским законам, но я хочу напомнить, что по русским законам нельзя принудить девушку идти в замужество без ее согласия. Можно надеяться, что съезд найдет возможным выйти из затруднения с полным удовлетворением чести обоих племен. Бии принялись обсуждать дело по существу. Скоро между ними завязался спор, едва не превратившийся в ссору. Все три албанские бии доказывали, что отказ невесты, поддержанный ее родителями и родом, представляет собой неслыханное правонарушение, которое является оскорблением всего племени.

С ответной речью со стороны невесты выступил Джайнак и стал доказывать, что если и было со стороны невесты и ее родителей правонарушение, но со стороны жениха правонарушение произошло еще раньше. По казахским обычаям, дочь знатного человека может быть только первой женой своего мужа, и никогда родители белой кости не согласятся выдать свою дочь во вторые жены. Родители невесты, заключая брачную сделку, знали, что жених не женат и выдают свою дочь в первые жены. Когда калым был уплачен и жених приехал за своей невестой, то оказалось, что он женат. Хотя жених не имел намерения вступить в брак с другой невестой, но должен был признать женой вдову своего брата, что было не только его правом, но и его обязанностью. После долгих споров было признано, что со стороны жениха произошло нарушение прав невесты и потому все бии согласились вступить в переговоры с родителями жениха об их удовлетворении. Биям удалось уговорить жениха и его родителей отказаться самим, получив обратно свой калым, а сверх того еще и кун (выкуп за принадлежащую им невесту) в размере, равном калыму [16].

Разновидностью брака был колыбельный сговор - бесік құда. К такому сватовству обычно прибегали хорошо знакомые друзья, пожелавшие укрепить свою дружбу узами родства. Они договаривались, что если жена одного из них родит сына, а у другого будет дочь, то соединят их законным браком.

Разновидностью брака было обоюдное сватовство (қарсы-құда), т.е. встречное сватовство. В этом случае калым не платился.

К одной из форм брака относится аменгерство и балдыз алу (сорорат). Сороратное право считалось обязательным в том случае, если невеста, за которую уплачен калым, умрет в отцовском доме. Родители обязаны выдать другую, не просватанную дочь. В случае отсутствия другой дочери калым возвращается. Если жених откажется от женитьбы на младшей сестре умершей невесты, то он лишается отданного калыма. Если родители отказываются от выдачи жениху другой дочери, то они обязаны возратить взятую за первую дочь калым и сверх того заплатить айып в один тогуз.

Взамен умершей невесты может быть предложена дочь и близких родственников, если последние не возражают. По нормам казахского права муж при жизни жены не мог жениться на ее младшей сестре. Но в случае смерти это допускалось, если были маленькие дети. Муж обращался через своего отца и родственников к тестю, прося руки младшей сестры жены, если она еще не сосватана. И если зять нравился родственникам родители соглашались.

У бедных казахов случается, что жених, если у него нет родственников, переходит к тестю и становится под его главенство на правах одного из сыновей. Обычай этот носит «күшік күйеу». Он встречается редко и не пользуется симпатией у казахов: «Қайныдағы күйеуден, қарғыланған тазы артық», т.е. «Непривязанной собакой лучше быть, чем зятем, привязанным у тестя».

П.Е. Маковецкий (1882 г.) отмечает, что в последнее время стали встречаться случаи, что невеста может после сватовства отказаться от жениха, который моложе ее на шесть лет. Подобное бывает после смерти первого жениха, когда невеста обязана выйти замуж за его брата [17]. К примеру, согласно ереже, составленного на Чарском чрезвычайном съезде в мае месяце 1885 года «развод между женихом и невестой допускается в том случае, если жених на 25 лет старше своей невесты, если жених окажется уродливым, если невеста старше жениха на 9 лет, если жених обеднел и не в состоянии уплатить калыма, если жених стал неисправимым вором или лишен прав состояния».

В мемуарах П.П. Семенова-Тяньшанского (1856-1857 г.) отмечается, что русские чолоказаки на Каратале обзавелись семьями, «получив в жены киргизок, иных похищением с их на то согласия, других - с уплатой калыма. Второму поколению этих чолоказаков, происшедшему от смешанных браков с киргизками, уже было от 10 до 17 лет» [18].

До истечения одного года, а иногда и более, новобрачная не может видаться с родителями. По истечении этого срока она приезжает к ним в гости, они должны сделать ей подарки, смотря по своему состоянию. После рождения детей они едут к бабушке и дедушке по материнской линии, а в случае их смерти к их наследникам, которые непременно должны сделать подарки. Причина в том, что в отличие от сына дочь не получает свою долю наследства от отца. Она получает только приданое в виде одежды, постельных принадлежностей, предметов домашнего обихода. Поэтому доля девушки и ее детей хранится у отца, а после его смерти у ее братьев. И казахи не отказывают, приехавшим к родным девушке и ее детям (племяннику) ни в скоте, ни в имуществе. Никто не должен перечить. Все должны исполнять желания, остерегаясь укоров. Согласно казахскому праву, если не подарят по своей воле племянники и

внуки по женской линии (жиен) могут безнаказанно похищать понравившиеся им вещи у дяди, тети, деда и бабушки со стороны матери, либо у их наследников, если не подарят их по своей воле. Нормы уголовного права вступают в силу лишь при чрезмерном злоупотреблении подобной привилегией. По записи военного губернатора Тургайской области Л.Ф. Баллюзека в 1871 г. сказано: «Каждый из этих жиенов пользуется свободой троекратно взятия у своих нагачи без ведома и помимо их согласия, какой угодной ему вещи или скотины из их табуна» [19]. На основании ереже 1885 г. «За воровство у дяди или деда, племянники и внуки не наказываются и покраденное не возвращают, во второй раз наказание налагается биями по требованию обиженного».

Отец может поселиться у дочери только с согласия зятя. Мать может поселиться у дочери лишь тогда, когда у нее нет сыновей.

Семейно-брачное право допускало многоженство [20]. В казахском праве и в шариате вопрос о количестве жен решался по-разному. Если шариат ограничивал число жен четырьмя, то адат не содержит такого ограничения. Всякий может иметь жен сколько пожелает, если только хватит средств для уплаты калыма и содержание жен. Многоженство является привилегией состоятельных людей и осуществляется по разным причинам. Многие казахи берут новую жену из-за бездетности, болезненности первой жены и неспособности управлять хозяйством, отсутствия сына, в силу аменгерства, из-за желаний увеличить потомство. Поэтому поводу у казахов сложилась поговорка: «Байтал көп болса, құлыны да көп болады». И одной из причин многоженства было то, что мужчина, женившись не по своему выбору, не находит в жене тех качеств, которые хотелось бы иметь у своей жены. Если у казаха несколько жен, то у каждой своя юрта и отдельные стада, которыми она заведует. Старшая называется бэйбіше, она должна пользоваться уважением как мужа, так и всех окружающих. Остальные жены называются токалами. Некоторые из них - любимые жены мужа.

Во время войн и рабства в Казахстане существовали и бескалымные источники многоженства, т.е. женитьба на молодых пленницах и рабынях, которые были доступны богатым и знатным. В середине XIX в. в результате ликвидации в казахской степи войн и рабства подобные источники многоженства были ликвидированы. В материалах переписи населения 1897 г. в среднем на тысячи мужчин лишь 71 были многоженцами. Подавляющее большинство казахов имели лишь одну жену. Вообще казахи не одобряли людей, имеющих много жен. «Тентек бақан жыйады, телі катың жыйады» (Шалун, озорник собирает дубинки, глупец набирает жен). В уголовном кодексе РК, действовавшем до 1 января 1998 года, двоеженство

и многоженство наказывалось лишением свободы сроком до двух лет. В новый уголовный кодекс этот состав преступления не вошел.

Одним из видов многоженства являлось аменгерство. Вследствие укоренившегося веками обычая, после смерти мужа право наследования вдовы между несколькими братьями умершего по обычаю принадлежит самому старшему из них. Она может уклониться от этой обязанности. Но если вопреки этому она выбирает младшего брата, который ей понравился, то младший брат берет вдову со всеми детьми и имуществом и должен заплатить старшему брату 9 скотин, в том числе одну хорошую лошадь. В том случае, если женщина отказывается выйти замуж только за родственника покойного мужа, но даже за представителя данного рода по ее выбору, то такой женщине, как женщине неисправимой, предоставляется право выхода замуж за избранного ею человека, который за это право должен заплатить ее аменгеру три тогуза. В этом случае вдова лишается всякого права на детей и на имущество своего мужа. Если после умершего остались взрослые дети, она может уклониться от этой обязанности и посвятить себя воспитанию детей. Самый старший из сыновей принимает на себя все обязанности относительно сестер и братьев. Если вдова пожелает выйти замуж за постороннего человека, то лишается своего приданого, остающегося у родственников ее покойного мужа, к которым поступают под опеку несовершеннолетние дети ее вместе с принадлежащим им скотом.

Если вдова в возрасте не пожелает нового замужества, то ей предоставляется право не выходить замуж. А если у нее нет детей мужского пола, то она обязана взять себе в сыновья по собственному выбору кого-либо из сыновей ближайшей родни. Бездетной молодой вдове в нежелании нового замужества за аменгера могут отказать, чтобы устранить неизбежные в молодые годы прелюбодеяния с посторонним – «поступка, выше которого по положениям киргизов, ничего более обидного и оскорбительного для самолюбия аменгеров не может быть». Однако, при решительном нежелании выходить замуж, она оставляется при собственном желании, но с предупреждением, что бы она не вступила в любовные связи с посторонним казахом, в случае чего аменгеры вправе заставить ее выйти замуж за кого-либо из них, или прогнать ее с любовником, отобрав весь скот и имущество. Вышедшей замуж за постороннего (не за аменгера) вдове дается одна лошадь и постельные принадлежности. Остальное имущество и дети остаются с родителями и братьями покойного. Такое лишение права на имущество называется «іргеден шығару», т.е. удалить из дома.

Однако стремление человека к свободе и требование времени начали брать над обычаями

некоторый перевес. Были сделаны значительные уступки и послабления относительно вдовы. Она могла не выходить замуж за брата или родственника мужа. В случае желанья могла выйти замуж по своему выбору. «После смерти мужа вдова пользуется полною свободою, и никто насильно взять себе в жены не может. Ей предоставляется право выйти замуж по своему желанью с имеющимся имуществом за любимого» (1899 г.) [21]. Но были ограничения. Выбор не распространялся далее лиц того рода или отделения, к которому принадлежали их мужья, что выражалась словами «Ерден кетсе де, елден кетпейді». Если вдова вышла за постороннего, то ей дается одна лошадь и постельные принадлежности. Если никто из родни покойного не женится на вдове, то последняя заявляет об этом старшим в роде, которые разрешают ей вернуться в свою семью. Если она после того выйдет замуж за постороннего человека, то посторонний уже не платит калыма семье покойного своей невесты. Женщинам-вдовам в преклонных годах предоставляется право жить, где она пожелает.

От обязанности женить сыновей и выделять им часть имущества отец ни в коем случае не освобождался. Выделение женатых сыновей началось давно. В основе выделения лежит объективная экономическая необходимость привести возросшее хозяйство большой семьи к тем оптимальным размерам, которые диктовались условиями хозяйствования. При выделении сына отец собирал родственников, устраивал угощение и объявлял собравшимся о выделении сына с определенным наделом. Родственники в свою очередь оказывали семье помощь. А на ушах домашних животных, предназначенных для молодой семьи, делали отметку «ен» и видимо отсюда слово «енши», т.е. надел. Енші - дача отцом из своего имущества каждому из сыновей его доли еще при жизни. Размер надела зависел от состоятельности отца, числа детей и от способности сына к самостоятельному ведению хозяйства. Иногда

встречались и такие факты, когда отец выделял старшего сына, выделял с ним второго неженатого сына со своим наделом (енші) и определенным количеством скота для калыма за будущую невесту. Такие совместно выделенные братья в народе назывались «еншілес» (общенадельные). К ним зачастую прибегали в случае смерти жены, от которой оставались сыновья, которые могли жить самостоятельно и независимо от мачехи. В случае женитьбы младшего брата его выделял уже не отец, а старший брат, с которым имел общее хозяйство на правах «еншілес».

Родительская власть над дочерью прекращается с момента выдачи ее замуж. Родительская власть над сыновьями никогда не прекращается. Сыновья обязаны почитать своих родителей, повиноваться им и обязаны содержать своих престарелых родителей, в особенности тот сын, который остался при отце. Кроме того, отец может взять у сына любую вещь и пользоваться ею. За оскорбление отца отделенные сыновья могут быть приговорены судом к уплате штрафа.

После смерти отца права главы семьи переходят к старшему брату, который управляет единолично или под наблюдением матери. Нередко случается, что бразды правления переходят не к старшему брату, а к умнейшему из братьев, который называется «билеуші ағасы», т.е. управляющий брат.

У казахов довольно часто встречалось усыновление. Бездетный, как и имеющий детей, усыновляет большей частью детей близких родственников с мужской стороны. В прежнее время часто встречались случаи усыновления детей рабов, тюленгутов. Усыновляемый причислялся к роду усыновителя и пользовался одинаковыми правами с детьми усыновителя. Никогда не усыновлялись незаконнорожденные дети, преследуемые вечным презрением. Незаконнорожденными считались дети, прижитые вне брака или же замужней женщиной не от мужа своего.

Список использованных источников:

1. Гумилев Л. Хунну: Хунну в Китае. М., 2003. С. 33
2. Гумилев Л. Древние тюрки. М., 2007. С. 83
3. Орынбеков М. Предфилософия протоказахов. А., 1994. С. 47
4. Древний мир права казахов. Предисловие. А., «Жеті жарғы», 2006. Т. VII. С. II
5. Материалы по казахскому обычному праву. А., «Жеті жарғы» 1996. С. 74
6. Вульфсон С. Как управляются и судятся киргизы. Древний мир права казахов. А., «Жеті жарғы». 'Г. VI. С. 411.1с.
7. Цит. по работе С. Зиманова «Общественный строй казахов первой половины XIX в. и Букеевское ханство». А., 2009. С. 72.
8. Григорьев В.В. Кочевой быт (1871 г.) Древний мир казахов. А.: «Жеты жаргы». Т. VI. С. 114-115.
9. Муканов М.С. Из исторического прошлого (родословная племен керей и уак) А.: «Казахстан», 1998. С. 41-42.
10. Аполова Н.Г. Присоединение Казахстана к России в 30-х годах XVIII века. А., 1948. С. 109.
11. Левшин А.И. Описание киргиз-казацких или киргиз-кайсацких орд и степей. Алматы: «Санат», 1996 С. 217.

12. Материалы по казахскому обычному праву. А., 1948. С. 20.
13. Алтынсарин И. Очерки обычаев при сватовстве и свадьбе у киргизов Оренбургского ведомства. Древний мир казахов.: «Жеты жаргы», 2006. С. 462.
14. Материалы по казахскому обычному праву. А. 1948. С. 243.
15. Государь Император в 1747 году запретил казахам Внутренней орды вступление в брачные союзы с башкирами и татарами. Это решение было отменено 4 февраля 1846 г. Ц.Г.А. Р.К. Ф.4 оп. 1 д. 2381 л. 1
16. Из истории казахов. А., 1999. С. 211-216.
17. Маковецкий К.Е. Материалы для изучения юридических обычаев киргизов (1882). Древний мир казахов. Т. VII. А.: «Жеты жаргы», 2006. С. 489
18. Из истории казахов. А.: «Жалын», 1999. С. 195.
19. Материалы по казахскому обычному праву казахов. А., 1948. С. 192.
20. В современной России в средствах массовой информации муссируется вопрос: «Стоит ли вводить в России многоженство?» В институте государства и права РАН прошло заседание Ученого Совета, посвященное теме: «Семейное право: проблемы и перспективы развития». Докладчик-ведущий специалист в области семейного права, доктор юридических наук А.М. Нечаева. З.С. Беляева доктор юридических наук, поинтересовалась отношением докладчика к факты многоженства. А.М. Нечаева отметила, что каждая религия имеет свои обычаи и поэтому ответить на этот сложный вопрос сложно, но в исключительных случаях (если в семье больная жена или если нет детей) это все таки допустимо. Государство и право, 1999. № 9. – С. 96.
21. Материалы по казахскому обычному праву. А.: «Жеті жарғы», 1996. С. 135.

References:

1. Gumilev L. Khunnu: Khunnu v Kitaye. M., 2003.S. 33
2. Gumilev L. Drevniye tyurki. M., 2007. S.83
3. Orynbekov M. Predfiposofiya protokazakhov. A.,1994. S.47
4. Drevny mir prava kazakhov. Predisloviye. A, «Zhety zharǵy», 2006. TVII. S. II
5. Materialy po kazakhskomu obychnomu pravu. A., «Zhety zharǵy» 1996. S. 74
6. Vulfson S. Kak upravlyayutsya i sudyatsya kirgizy. Drevny mir prava kazakhov. A., «Zhety zharǵy». 'G. VI. S. 411.1s.
7. Tsit. po rabote S. Zimanova «Obshchestvenny stroy kazakhov pervoy poloviny XIX v. i Bukeyevskoye khanstvo». A., 2009. S. 72.
8. Grigoryev V.V.Kochevoy byt (1871 g.) Drevny mir kazakhov. A.: «Zhety zhargy». T. VI. S. 114-115.
9. Mukanov M.S. Iz istoricheskogo proshlogo (rodoslovnaya plemen kerey i uak) A.: «Kazakhstan», 1998. S. 41-42.
10. Apolova N.G. Prisoyedineniye Kazakhstana k Rossii v 30-kh godakh XVIII veka. A., 1948. S. 109.
11. Levshin A.I. Opisaniiye kirgiz-kazatskikh ili kirgiz-kaysatskikh ord i stepey. Almaty: «Sanat», 1996 S. 217.
12. Materialy po kazakhskomu obychnomu pravu. A., 1948. S. 20.
13. Altynsarin I. Ocherki oby chayev pri svatovstve i svadbe u kirgizov Orenburskogo vedomstva. Drevny mir kazakhov.: «Zhety zhargy», 2006. S. 462.
14. Materialy po kazakhskomu obychnomu pravu. A. 1948. S. 243.
15. Gosudar Imperator v 1747 godu zapretil kazakham Vnutrenney ordy vstupleniye v brachnyye soyuzy s bashkirami i tatarami. Eto resheniye bylo otmeneno 4 fevralya 1846 g. Ts.G.A. R.K. F.4 op. 1 d. 2381 l. 1
16. Iz istorii kazakhov. A., 1999. S. 211-216.
17. Makovetsky K.E. Materialy dlya izucheniya yuridicheskikh oby chayev kirgizov (1882). Drevny mir kazakhov. T. VII. A.: «Zhety zhargy», 2006. S. 489
18. Iz istorii kazakhov. A.: «Zhalyn», 1999. S. 195.
19. Materialy po kazakhskomu obychnomu pravu kazakhov. A., 1948. S. 192.
20. V sovremennoy Rossii v sredstvakh massovoy informatsii mussiruyetsya vopros: «Stoit li vvodit v Rossii mnogozhenstvo?» V institute gosudarstva i prava RAN proshlo zasedaniye Uchenogo Soveta, posvyashchennoye teme: «Semeynoye pravo: problemy i perspektivy razvitiya». Dokladchik-vedushchyspetsialistv oblasti semeynogo prava, doktor yuridicheskikh nauk A.M. Nechayeva. Z.S. Belyaeva doktor yuridicheskikh nauk, pointerosovalas otnosheniyem dokladchika k fakty mnogozhenstva. A.M. Nechayeva otmetila, chto kazhdaya religiya imeyet svoi obychai i poetomu otvetit na etot slozhny vopros slozhno, no v isklyuchitelnykh sluchayakh (esli v semye bolnaya zhena ili esli net detey) eto vse taki dopustimo. Gosudarstvo i pravo, 1999. № 9. – S. 96.
21. Materialy po kazakhskomu obychnomu pravu. A.: «Zhety zharǵy», 1996. S. 135.

Ибраева Алуа Саламатовна¹

д.ю.н., профессор

КазНУ имени аль-Фараби¹

РОЛЬ ПРАВОВОЙ КУЛЬТУРЫ И ПРАВОСОЗНАНИЯ ГРАЖДАН В РЕАЛИЗАЦИИ ПРАВ И СВОБОД В УСЛОВИЯХ МНОГОНАЦИОНАЛЬНОГО ГОСУДАРСТВА

Аннотация

В статье рассмотрена роль правовой культуры и правосознания граждан в реализации прав и свобод в условиях многонационального государства. Обращено внимание на особенности правовой культуры казахского народа кочевого периода, развитие обычного права казахов. Рассмотрены проблемы повышения уровня правовой образованности и культуры населения, преодоление правового нигилизма.

Ключевые слова: правовая культура, правосознание, права человека, образование, нигилизм, общество, обычное право, правовой менталитет, традиции.

Ибраева Алуа Саламатовна¹

З.ғ.д., Әл-Фараби атындағы Ұлттық Университетінің профессоры¹

КӨПҰЛТТЫҚ МЕМЛЕКЕТ ЖАҒДАЙЫНДА ҚҰҚЫҚТАР МЕН БОСТАНДЫҚТАРДЫ ЖҮЗЕГЕ АСЫРУДАҒЫ АЗАМАТТАРДЫҢ ҚҰҚЫҚТЫҚ МӘДЕНИЕТПЕН ҚҰҚЫҚТЫҚ САНАНЫҢ РӨЛІ

Аңдатпа

Мақала ішінде көпұлттық мемлекет жағдайында құқықтар мен бостандықтарды жүзеге асырудағы азаматтардың құқықтық мәдениетпен құқықтық сананың рөлі қарастырылған. Көшпенді кезеңіндегі қазақ халқының құқықтық мәдениеттің ерекшеліктеріне, қазақ әдет-ғұрып құқығының дамуына назар аударылды. Халықтың құқықтық білімділігі мен мәдениетінің деңгейін жоғарылату, құқықтық нигилизмді жеңу мәселелері қарастырылды.

Түйінді сөздер: құқықтық мәдениет, құқықтық сана, адам құқықтары, білім, нигилизм, қоғам, әдет-ғұрып құқығы, құқықтық менталитет, салт-дәстүрлер.

Ibraeva Alua Salamatovna¹

Doctor of Law, Professor

KazNU named after al-Farabi¹

THE ROLE OF LEGAL CULTURE AND LEGAL CONSCIENCE IN THE IMPLEMENTATION OF RIGHTS AND FREEDOMS IN THE THE MULTINATIONAL STATE CONDITIONS

Annotation

The article examines the role of legal culture and legal conscience of citizens in the implementation of rights and freedoms in a multinational state. Attention drawn to the peculiarities of the legal culture of Kazakh people of the nomadic period, the development of the customary law of Kazakhs. The author examines the problems of increasing the level of legal education and culture of the population, overcoming legal nihilism.

Keywords: legal culture, legal conscience, human rights, education, nihilism, society, customary law, legal mentality, traditions.

1 В юридической науке большинство исследователей под правовой культурой понимают обусловленное всем социальным, духовным, политическим и экономическим строем качественное состояние правовой жизни общества. Это выражается в правовой деятельности, в юридических актах, в правосознании в целом и в уровне правового развития субъекта. Важнейшим критерием правовой культуры является степень гарантированности государством и гражданским обществом свобод и прав человека. Правовая культура, полагает российский ученый, профессор В.П. Сальников, есть «...особое социальное явление, которое может быть воспринято как качественное правовое состояние и личности, и общества, подлежащее структурированию по различным основаниям» [1, с. 150-151].

Правовую культуру и личности, и общества он рассматривает как важнейший результат общедемократических завоеваний, неотъемлемый компонент цивилизованности и правового государства.

2 По мнению известного казахстанского ученого Шайкенова Н.А. именно права человека, степень их обеспеченности есть показатель развитости правовой системы и правовой культуры в целом [2]. Соглашаясь с этими взглядами, подчеркнем, что в истории человечества высшим уровнем правовой культуры считается правовая культура Древнего Рима. В Древнем Риме был разработан эффективный механизм защиты прав человека [3].

Отметим, что в римском праве большую роль играли принципы. К примеру, основным принципом римского права является утверждение, что государство есть результат установленной договоренности между гражданами государства в целях решения всех правовых вопросов согласно заранее принятым общим консенсусом правилам. Этот принцип римского права лёг в основу такой формы власти как Республика. Римское право базируется на принципе священности и неприкосновенности частной собственности. Европейскими либертаристами было перенято римское отношение к собственности как к важному признаку свободы и уважительности личности.

Римское частное право пронесло свои базовые институты и принципы через тысячелетнюю историю и в итоге стало базой для современного частного права. Это было во многом связано с изучением *Corpus Juris Civilis* в университетах Европы. Частное право Рима до сих пор повсеместно имеет огромное значение в правовой науке.

Шайкенов Н.А. очень бережно относился к римскому праву и полагал, что римское право является каркасом для изучения гражданско-правовых отраслей права современных государств. Полагаем, что в юридических вузах РК изучение римского права должно стать общеобязательным для будущих юристов.

Принципы права также были основой казахского обычного права – жаргы – кочевого периода. Известный казахстанский ученый профессор Кенжалиев З.Ж. в качестве главной особенности указал принципы казахского обычного права [4].

Именно принципы обычного права позволили сохранить кочевое общество в течение тысячелетий и позволили создать уникальную судебную систему – институт биев. Кенжалиев З.Ж. отмечает, что принципы правовой системы казахского народа отличаются своими особенностями, зависящими от кочевого образа жизни. Кочевый образ жизни основан на признании равенства, свободы, волюнтаризма, приоритета естественных прав и свобод. В кочевом обществе права человека защищались всем социумом.

3 Сегодня в юридической науке прочно утвердилось мнение о том, что правовая культура казахского народа кочевого периода была на высоком уровне. В подтверждение данной мысли приведем изречение академика С.З. Зиманова, высказанного в фундаментальном труде «Суд биев – уникальная судебная система» «Казахское право, основными источниками которого были обычно-нормативная система, культурные традиции Великой степи, проявляло на протяжении многих веков удивительную жизнеспособность и стойкость в условиях прямого и косвенного засилья чужестранных государств, мощного влияния их идеологии. Завидная живучесть Казахского права в его изначальной, древней форме наперекор всем изменениям и революциям, пронесшимся на степном пространстве Казахстана, объясняется тем, что в его основе и самой структуре, в его нормативной системе лежали народность и воля, естественная свобода человека, то есть такие нравственные идеалы и принципы, которые созвучны вечным стремлениям человека и человечества. Это было одной из фундаментальных причин того, что Казахское право оказалось сильнее мечей узурпаторов и их режима» [5, с. 23-24].

4 Изучение современной правовой культуры невозможно без изучения истории права прошлого. Особенно это касается правовой культуры казахского народа. Сегодня в Казахстане активно изучается казахское обычное право, ученые предлагают шире использовать в современной правовой системе принципы и институты права из истории правовой культуры казахского народа, отличающиеся гуманистической направленностью. Это такие институты как институт примирения сторон, суды биев как аналог мировых судей, широкое внедрение медиации. Отметим, что при характеристике права казахского народа традиционного общества невозможно использовать современное общепринятое понимание права как совокупности правил и норм, обеспеченных силой государства и отражающих волю законодателя. Традиционное право гораздо сложнее, оно состоит не только и не сколько из писанных официальных

норм, оно включает в себя сложную совокупность правовых ценностей, правовых образов, правовых понятий, правовых отношений, правосознания, институтов права и правовых процедур. Именно эти качества и дают нам основание определить казахское обычное право как уникальный правовой феномен, действовавший в течение тысячелетий, сохранившего казахский народ и его территорию для потомков. Право казахского народа закрепляла волеизъявление, нравственные идеи, идеалы и принципы, воспринимаемые всем народом. Это и явилось фундаментальными причинами того, что оно выдержало испытание временем. Степное право обладает синкретичностью, в нем сливаются воедино нравственность, религия и мораль, оно растворено в политических, экономических, семейных и прочих институтах и процессах.

5 Повышение уровня правовой образованности и культуры населения, преодоление правового нигилизма представляет собой важную часть повышения правовой культуры общества. Правовая либерализация общества требует юридически грамотного поведения. Поэтому основная задача государственно-правовой системы на современном этапе заключается в том, что бы создать такой юридический механизм, такой правовой климат в обществе, который гарантировал бы реальную свободу поведения личности, реализацию ее прав и законных интересов в единстве с ее ответственностью перед обществом, высокой степенью ее организованности в осуществлении правового поведения.

Правовая культура есть необходимая предпосылка и созидательное начало правового состояния общества, его цель и составная часть, но вместе с тем, это степень и характер правового развития как самого общества, так и личности, которые находят выражение в уровне ее правомерной деятельности.

Правовая культура, являясь органичной составной частью общечеловеческой культуры, представляет собой творческую деятельность, соответствующую прогрессивным достижениям в правовой сфере, благодаря которой и происходит постоянное правовое обогащение индивида.

6 Вопросы правовой культуры тесно связаны с вопросами понимания права, его сущности. На наш взгляд, сегодня с теоретической точки зрения необходимо понимание права как средство достижения компромисса в обществе, понимание права как всеобщей общечеловеческой ценности, способной обеспечивать справедливый порядок в обществе. В соответствие с этим правовую культуру предлагаем рассматривать как состояние правовой жизнедеятельности общества, в котором главной идеей является признание жизни человека, его прав и свобод как высшей ценности, взаимосвязь права и этики, права и нравственности, права и морали.

7 Вопросы правовой культуры невозможно рассматривать только на основе правовых

конструкций. Здесь необходимо обращение к идеям философии. Полагаем, что большое значение имеет понятие духовности, а также понятие экологического равновесия. Никогда так остро не стояла проблема духовности перед нами, как сегодня. Кардинальные преобразования наших ценностных ориентаций и поиска смыслов коснулись основ нашего духа. Процесс продолжающихся социально-политических катаклизмов на постсоветском пространстве все более обнажает проблемы в духовном развитии человека и общества. Сегодня с тревогой мы наблюдаем разрушение моральных устоев, рост экологических катастроф, нивелирование нравственных ценностей, игнорирование этических принципов, преобладание ложных догматов, рост социального и правового нигилизма. В чем причины роста такого негативного состояния общества? Как это связано с правовой культурой? Каково будущее права? Что может и должна делать наука? Эти вопросы волнуют любого неравнодушного человека и гражданина. Попытаемся дать собственную точку зрения.

8 Правовая культура и правосознание тесно связаны между собой правовые явления. Если правосознание отражает духовное состояние общества, его взгляды, идеи, конструкции, концепции относительно права, справедливости, гуманизма, порядка, то правовая культура отражает процесс перевода этих идей в правовую практику. Поэтому говоря о правовой культуре, мы обращаемся, прежде всего, к результатам деятельности человека, т.е. к источникам права, правоприменительной деятельности, правовому поведению членов общества, их отношению к основным правовым институтам.

Правовая культура как отражение современного состояния казахстанского общества явление более широкое, чем правосознание. Она включает в себя правосознание, правовую деятельность с точки зрения правомерности деяний и соответствия этой деятельности общепринятым правилам, нравственным нормам, общечеловеческим ценностям, правовым нормам.

9 Органичной частью правовой культуры общества является правовой менталитет, который оказывает немалое влияние на характер позитивного права, особенности его реализации. В способности понять специфику правового менталитета в большой мере заложены основы успешного правового развития современного общества. Правовой менталитет – это глубинный уровень правосознания, выраженный в структурированной единой и целостной общности правовых представлений, стереотипов, привычек, реакций и др., в характере и способе юридического восприятия. Но правовой менталитет не в силах самостоятельно теоретически и идеологически осмыслить правовую действительность. Здесь необходимо наличие абстрактного (логического) правосознания. Оно есть выраженная на

категориально-понятийном уровне правовая мысль. Для казахстанской ментальности характерным является традиционализм, коллективизм, стремление к поиску правды, добра, равенства, милосердия, справедливости. Все это находит свое выражение в правовом менталитете.

10 Право должно быть тесно связано с экологией. Эта идея сегодня должна быть на наш взгляд, главной. Сегодня правовая культура означает способность общества жить в гармонии друг с другом и природой. В условиях Казахстана главное назначение права - удержать людей вместе на огромных территориальных пространствах, быть инструментом примирения, а не наказания, сплачивать, а не разъединять людей. Право и культура казахов были тесно связаны с экологией, с естественным состоянием свободного человека, с кочевым образом жизни. Казахи веками жили в гармонии с экосистемой.

11 Уникальным институтом в правовой культуре казахского народа выступал институт биев. Бии – честные, неподкупные люди, с незапятнанной совестью, решавшие спорные дела и возглавлявшие роды. Бии выступали как объединители народа в государство. Отметим разнообразие функций, которые выполнялись биями. Укажем их:

- Политическая – нахождение компромисса в общине, роде, в социуме в целом, а также функция по сплочению народа в единый народ
- Правоохранительная или судебная функция.
- Нравственно - воспитательная функция.
- Идеологическая или функция по внедрению в сознание казахского народа единых идей, ценностей.
- Функция хранителя народной мудрости, народных ценностей, обычаев и традиций.
- Представительская функция. Бии представляли весь народ, высказывали самые сокровенные народные требования.
- Повседневная организаторская функция
- Компромиссная функция или функция по упреждению конфликтов и споров.

И все же главной функцией биев было недопущение сор и раздоров среди родов, объединение народа в единое целое. Принцип компромисса как категории равновесия и стабильности лежит в основе существования всего казахского общества и, в частности, в основе правовой культуры. Отметим, что казахи не любили судиться, предпочитая заканчивать споры путем досудебных процедур, мировым соглашением. Главной целью биев было сохранение мира внутри казахского народа и мирных отношений с соседними народами. Полагаем, что действия современных судей должны также исходить из этого главного принципа – сохранение единства народа, достижение компромисса, недопущение вражды в обществе.

12 Казахскому народу в принципе присуще стремление к миролюбию, недопущению споров и конфликтов, стремление решать дела, основываясь на идеях правды и справедливости. Право казахского народа Жарғы отличалось своей главной идеей – прежде всего защитой интересов народа. Это было народное право, поэтому оно воспринималось всеми как справедливое, безусловное, что нашло отражение в мировоззрении и менталитете казахского народа.

Утеря традиций в обществе, в том числе и в праве отражается пагубно не только на состоянии нравов общества, но и ведет к деформации всей духовной системы. Поэтому полагаем, что в правовой культуре современного общества необходимо восстановление прежних правовых традиций, институтов, принципов. Сегодня важно использовать в современном праве правовые традиции и нравственные принципы казахского права, а именно поднять в обществе роль общественного мнения; отдавать приоритет решениям дел на основе мирного соглашения; повсеместно проводить гласные и публичные судебные разбирательства; назначать на должность судей людей, имеющих большой авторитет среди народа; постоянно выяснять мнение народа относительно справедливости вынесенных судебных решений.

Список использованных источников:

1. Сальников В.П. Правовая культура // Актуальные проблемы теории права / Под ред. К.Б. Толкачева и А.Г. Хабибулина. – Уфа, 1995. - 233 с.
2. Шайкенов Н.А. Правовое обеспечение интересов личности. Свердловск. 1992.
3. Правовая культура Древнего Рима // История правовых и политических учений. – М., 2000.
4. Кенжалиев З.Ж. Дәстүрлі қоғамның құқықтық мәдениеті. – Алматы, 1998.
5. Зиманов С.З. Суд биев – уникальная судебная система. - Алматы, 2009.-233 с.

References:

1. Salnikov V.P. Pravovaya kultura // Aktualnye problemy teorii prava / Pod red. K.B. Tolkacheva i A.G. Khabibulina. – Ufa, 1995. - 233 s.
2. Shaykenov N.A. Pravovoye obespecheniye interesov lichnosti. Sverdlovsk. 1992.
3. Pravovaya kultura Drevnego Rima // Istoriya pravovoykh i politicheskikh ucheny. – M., 2000.
4. Kenzhaliev Z.Zh. Dəstyrlı qoғamnıñ qūqūqtıq mədeniyeti. – Almaty, 1998.
5. Zimanov S.Z. Sud biyev – unikalnaya sudebnaya sistema. - Almaty, 2009.-233 s.

Мухтарова Айжан Калисовна¹

к.ю.н., профессор

*Высшей школы права «Әділет» Каспийского общественного
университета¹*

РОЛЬ ПРАВОВОГО ОБРАЗОВАНИЯ В ВОСПИТАНИИ ТОЛЕРАНТНОСТИ В КАЗАХСТАНЕ

Аннотация

В статье рассмотрена роль правового образования в воспитании толерантности в РК. Обращено внимание на понятие правовая социализация, роль гражданской культуры в демократическом обществе, показаны цели образовательных реформ в Казахстане. Уделено внимание рассмотрению задач образования в духе соблюдения прав человека, в том числе и детей.

Ключевые слова: правовое образование, нигилизм, общество, образовательные реформы, права человека, права детей, правовая социализация.

Мухтарова Айжан Калисовна¹

З.ғ.к., Каспий қоғамдық университетінің «Әділет» Жоғары құқық мектебінің профессоры¹

ҚАЗАҚСТАНДА ТОЛЕРАНТТЫЛЫҚТЫ ТӘРБИЕЛЕУДЕГІ ҚҰҚЫҚТЫҚ БІЛІМ БЕРУДІҢ РӨЛІ

Аңдатпа:

Мақала ішінде ҚР-да толеранттылықты тәрбиелеудегі құқықтық білім берудің рөлі қарастырылған. Құқықтық социализация түсінігіне, демократиялық қоғамдағы азаматтық мәдениеттің рөліне назар аударылды, Қазақстанда білім беру реформалардың мақсаттары көрсетілді. Адам құқықтары, соның ішінде бала құқықтарын қорғау рухында білім беру мақсаттарына назар аударылды.

Түйінді сөздер: құқықтық білім, нигилизм, қоғам, білім беру реформалары, адам құқықтары, бала құқықтары, құқықтық социализация.

Mukhtarova Aizhan Kalisovna¹

Doctor of Law, Professor

GLS "Adilet" of the Caspian University¹

THE ROLE OF LEGAL EDUCATION IN TRAINING OF TOLERANCE IN KAZAKHSTAN

Annotation

The article considers the role of legal education in the training of tolerance in the Republic of Kazakhstan. Attention paid to the concept of legal socialization, the role of civic culture in a democratic society, and shown the goals of educational reforms in Kazakhstan. Author examines the problems of education in the spirit of respect of human rights, including children.

Keywords: legal education, nihilism, society, educational reforms, human rights, children's rights, legal socialization.

Направленной формой правовой социализации является также правовое образование. Правовая социализация это:

- процесс, включающий индивида в социальную группу, в жизнь общества;
- усвоение человеком правового опыта, накопленного другими людьми и обществом в целом и собственным индивидуальным опытом;
- становление правовой личности в контексте правовой культуры с учетом его индивидуальных особенностей;
- вклад личности в развитие общественных отношений, в жизнь общества.

Проблемы образования и общественного совершенствования диалектически связаны. Само время сделало эти проблемы насущной потребностью общества, поскольку кардинально новый этап развития нашего государства напрямую связан с ростом его интеллектуального, культурного и нравственного потенциала. Развитие образования должно стать платформой, на которую будет опираться будущее экономическое, политическое и социально-культурное процветание страны. Существует множество доказательств, связывающих образование и экономический рост: обзор международных исследований в макро- и микроэкономике свидетельствует о том, что существует тесная связь между образованием, доходом и производительностью. При этом отмечается большая отдача при инвестициях на более раннем этапе обучения; исследования подтверждают важное значение инвестиций в развитие образования. Помимо экономических выгод образование создает другие социальные выгоды, способствует формированию социального капитала – общества с большой долей гражданского участия, высокой социальной сплоченностью и интеграцией, низким уровнем преступности. С самого раннего возраста образование играет важную роль в формировании социальных, эмоциональных, и других жизненно необходимых навыков. В этом заключаются убедительные аргументы в пользу дальнейшего развития всего спектра образовательных услуг. Казахстану необходима кардинальная модернизация образования: значительное и устойчивое увеличение инвестиций в образование, улучшение его качества [1].

Образование признано одним из важнейших приоритетов долгосрочной Стратегии «Казахстан - 2030». Общей целью образовательных реформ в Казахстане является адаптация системы образования к новой социально-экономической среде. Президентом Казахстана была также поставлена задача о вхождении республики в число 50-ти наиболее конкурентоспособных стран мира. Совершенствование системы образования играет важную роль в достижении этой цели. Негативными факторами среднего образования отмечена устаревшая методология и принципы отбора

содержания образования. Обучение ориентировано на получение формальных результатов, а не на развитие личности. Образование - непрерывный процесс воспитания и обучения, целью которого является достижение высокого уровня нравственного, интеллектуального, культурного и физического развития и профессиональной компетентности членов общества [2]. Образование - процесс педагогически организованной социализации, осуществляемой в интересах личности и общества [3]. Высокая нравственная и политическая отдача образования поставила многие страны мира перед необходимостью пересмотреть образовательную практику и теоретические положения в этой области.

Образование - это не только мощный источник жизни, но и мощное средство, с помощью которого государство может формировать людей по своему образу и подобию, сообразно своим целям и задачам. Из этого следует, что образование можно использовать во благо, а можно и во вред, о чем, несомненно, свидетельствует исторический опыт. Уровень развития цивилизации определяет не только степень развития образования и, следовательно, практическое отношение к нему со стороны общества, государства, но и теоретические взгляды на проблему образования, трактовку самого этого понятия. Иными словами, образовательная система адекватно отражает цели общества, выступает как мощное средство достижения экономических, социальных и политических целей государства «Формирование у молодежи активной гражданской позиции, социальной ответственности, чувства патриотизма, высоких нравственных и лидерских качеств» [1]. Сейчас Казахстан находится на пути формирования новых правовых идей, взглядов, принципов, конструкций в области образования, которые во многом для населения являются новыми. Одной из важнейших задач модернизации системы образования является формирование интеллектуальной нации, представители которой обладают не только конкурентоспособными знаниями, креативным мышлением, но и высокими гражданскими и нравственными принципами, чувством патриотизма и социальной ответственности.

В статье 3 Закона об образовании сказано: Основными принципами государственной политики в области образования являются:

- равенство прав всех на получение качественного образования;
- доступность образования всех уровней для населения с учетом интеллектуального развития, психофизиологических и индивидуальных особенностей каждого лица;
- светский, гуманистический и развивающий характер образования, приоритет гражданских ценностей, жизни и здоровья человека, свободного развития личности;

- уважение прав и свобод человека;
- единство обучения и воспитания [4].

Статья 11 Закона об образовании РК гласит: Задачами системы образования являются:

- воспитание гражданственности и патриотизма, любви к своей Родине - Республике Казахстан, уважения к государственным символам, почитания народных традиций, нетерпимости к любым антиконституционным и антиобщественным проявлениям;

- воспитание личности с активной гражданской позицией, формирование потребностей участвовать в общественно-политической, экономической и культурной жизни республики, осознанного отношения личности к своим правам и обязанностям;

- развитие систем обучения в течение жизни, обеспечивающих взаимосвязь между общим обучением, обучением по месту работы и потребностями рынка труда и помогающих каждому максимально использовать свой личный потенциал в обществе, основанный на знаниях.

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.

Общепризнано, что тоталитарная политическая система способствует культуре пассивности и апатии. Режим пытается создать послушных и покорных граждан. В изменившихся условиях формирования правового государства и гражданского общества важно установить новые образовательные цели. Это должна быть фронтальная идея законности и защиты прав человека. Если в тоталитарном обществе стремятся гражданам внушить пассивное приятие, цель демократического образования состоит в том, чтобы создавать независимых, критически мыслящих, любознательных граждан с аналитическими взглядами, одновременно обладающих глубокими знаниями правил и практики демократии. Переход Казахстана к рыночным отношениям определяет приоритет таких личностных качеств как инициативность, обязательность, деловитость, умение использовать право для защиты своих интересов. Нужно смириться с тем, что этот этап будет длительным и сложным. Формирование устойчивых взглядов требует времени.

Об это сказано главой государства Н.А. Назарбаевым: «Еще одно важное направление, на которое я считаю необходимым обратить ваше внимание. В стране не преодолен правовой нигилизм, низок уровень правовой культуры населения. Да и сами сотрудники правоохранительных органов привержены этому недостатку. Им самим нужно

прививать уважение к закону, наряду с населением. Вопросы праворазъяснительной работы, формирования правовой культуры, правового обучения и воспитания являются взаимосвязанными и взаимообусловленными, касаются всех сторон жизни и деятельности общества. Особенно важно это в работе с молодежью. С этого начинается создание правового государства» [5].

Демократизация общества через систему гражданского образования - требование цивилизационного развития в 21 веке. Активность, ответственность, выбор - наиважнейшие 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. Стратегия гражданского образования основана на идее формирования новых людей с творческим 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.

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» [6].

Чтобы сформировать названные качества личности, в обществе нужна хорошо продуманная система гражданского образования. Образование - жизненно важный компонент 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].

«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 приобретены. Им надо научиться» [7]. В этих условиях правовое образование, составляющее главную часть гражданского образования, должно стать общегосударственной задачей, т.к. показатели и качество правовой воспитанности граждан напрямую влияют на развитие страны, особенно

это важно для развития правового государства. Правовое воспитание каждой отдельной личности ведет к созданию культурного, социально активного и законопослушного общества.

Целью гражданского общества является 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 [8].

В.Е.Гулиев правильно отмечает, что к рынку можно перейти и посредством авторитарной власти, к гражданскому обществу – никогда [9].

«Гражданин обладая всеми правами, гарантированными государством, должен осознавать свою принадлежность единому народу Казахстана, независимо от своей этнической принадлежности. В этом – основа казахстанского патриотизма – такого социального качества, которое объединяет всех живущих и создающих на благодатной казахстанской земле» [10].

Гражданское образование объединяет эти две сферы и рассматривается как комплексное направление воспитательной работы, которое сочетает в себе элементы политического, правового и нравственного, экологического, религиозного образования, формирует необходимые знания, умения и навыки жизни в демократическом пространстве на основе принципов уважения прав других, законов государства, толерантности, гуманности. «Порядок и сила создаются законом, а слабость и смута – следствие личного воздействия» – отмечает китайский легист Гуань Чжун [11].

Гражданское образование должно стать систематическим, постоянным, целенаправленным, ценностным, адекватным изменяющейся реальности. Оно имеет конечной целью закладывание основ новой субкультуры общества: активного человека, гражданина, создающего свое общество. Целью гражданского образования является личностное развитие граждан, подготовка их к социальному диалогу и сотрудничеству на основе знания и уважения законов страны и прав человека. Откладывание этого решения может обернуться для общества такими необратимыми процессами как беззаконие, нигилизм, произвол, самоуправство. В системе гражданского образования особое место занимает правовое образование

Президент РК Н.Назарбаев выделил его в качестве одного из основных приоритетов развития Республики Казахстан. Акцентируя внимание на необходимость формирования правовой культуры, он отмечает: «Я понимаю, что в обществе, в котором не существовало правовой культуры, предпочтение отдается лидеру, а не законности, в рамках которой обязан действовать лидер. В связи с этим своей главной считаю изменение ситуации. Не должно быть маленького человека, молчаливого большинства, которое равнодушно взирает на

происходящие явления и покорно ожидает исхода событий» [12].

Фактически, цели правового образования можно определить так:

1. Формирование высокого или среднего уровня правовой информированности граждан.

2. Законопослушное поведение государственных служащих и граждан, которые соблюдают законы страны, относятся с уважением к праву и воспринимает его как социальную ценность.

3. Правовая инициативность. Правовые знания должны стать основой для активного правового поведения, в котором личность хорошо знает свои права, обязанности, осознает меру ответственности перед государством и другими субъектами и эффективно использует правовые знания. Она при этом обладает функциональной правовой грамотностью, то есть умением практического применения полученных правовых знаний. В процессе правового образования должно разумно сочетаться теоретические знания и практические навыки.

4. Доверительное и уважительное отношение к суду, правоохранительным и государственным органам, обеспечивающим реализацию права.

5. Нетерпимость к правонарушениям, формирование правового чувства неприятия бюрократизма, нарушения прав человека и коррупции.

6. Воспитание чувства человеческого достоинства личности в сочетании с уважением прав других членов гражданского общества.

Главной особенностью правового образования в современный период является ориентация на формирование гражданина с активной жизненной позицией, понимающего, что право является основой стабильности всего общества и активным средством защиты его собственных прав, свобод. А для этого, его основные нормы должны быть ему известны и эффективно используемы. Правовое образование может осуществляться в форме самообразования, профессионального юридического образования, различных курсов, семинаров, уроков в школах, обучения чиновников, определенных групп населения. Правовому образованию населения в определенной степени способствуют правовая пропаганда с помощью средств массовой информации, включение индивидов в юридическую практику, а также самообразование.

«Народу необходимо и достойно знать законы своей страны, это входит в состав правовой жизни» – пишет Ильин И.А. [13] Правовое просвещение – это процесс распространения правовых знаний среди населения, что способствует росту их правовой культуры, уважительного отношения к праву, правосудию и законности. Эта ситуация важна не только для общества, но и для отдельного гражданина. И.А.Ильин справедливо отмечал,

что «если человек хочет видеть свои личные права огражденными и защищенными, то он должен вложиться своим правосознанием в эту общественную правовую жизнь и верно участвовать в ее устроении» [14].

Р.Иеринг отмечал, что «каждый, кто защищает свое право, тот в узких пределах его защищает право вообще» [15]. Проблема заключается не в противопоставлении государства и гражданского общества через осознание и реализацию прав человека, а в установлении эффективных способов их связи, сближения.

А.В. Малько тонко подмечает, что «... только осознание необходимости инициативного поведения в правовой сфере, повышение юридической и правовой культуры сможет стать настоящей гарантией приоритета прав человека как высшей ценности над правами государства... общество, и каждый индивид ежедневно должны поддерживать свою «правовую форму» бытия, постоянно бороться за свои права, отстаивать справедливость, ибо правовое государство – это не столько результат, сколько процесс. Он не достигается автоматически, раз и навсегда. Данный уровень правовой жизни необходимо систематически поддерживать, отвоевывать у бесправия» [16]. Он правильно отмечает, что «для того, чтобы активно и результативно участвовать в правовой жизни, необходимы соответствующие знания, умения и навыки, компетентность и профессионализм субъектов юридической деятельности, ибо юридическая сфера – целый мир со своим языком, системой понятий, традициями, историей, культурой».

После провозглашения независимости Казахстан и постепенного создания его правовой системы произошло катастрофическое устаревание правовых знаний, неадекватность их изменившимся условиям, особенно у людей среднего и старшего возраста. Быстрые темпы правотворческой деятельности и ее результат не успевали отражаться в правовом сознании граждан. Это создало серьезные проблемы для всех: юристов и неюристов. Оказались неприменимыми многие законы, учебники по праву, политологии, экономической теории и другим социальным дисциплинам.

В повседневной жизни людей активно появляются новые правовые понятия, кардинально меняющие их жизнь, такие как акционирование, частная собственность, ипотека, КСК, гранты, кредиты, социальное страхование, накопительные пенсионные фонды, минимальная заработная плата, арендное жилье, пособие по безработице и другие. Правосознание достаточно консервативное явление. Оно оказалось не способно столь быстро приспособиться к изменившейся правовой жизни и приобрело форму воинствующего нигилизма, стало фрагментарным, ущербным познанием, негативным в оценке происходящих перемен, но достаточно

консервативным в отношении исполнения законов.

Жизнь общества стала регулироваться огромным количеством новых законов, которые нужно не только знать, но и реализовать в своем поведении. В этих условиях информированность о законах, освоение их имеет важнейшее значение. Особое место занимает знание прав человека.

Задача образования в духе соблюдения прав человека сложна и противоречива. Оно предполагает с одной стороны знание прав человека, а с другой стороны – их соблюдение. К сожалению, большинство граждан Казахстана имеют отрывочные, слабые представления о правах человека. Люди, не знающие свои права, относятся к группе наиболее уязвимых слоев населения, права которых часто нарушаются, им не хватает знаний и умений для реальной защиты своих прав. «Под таким воспитанием мы понимаем воспитание в человеке чувства достоинства и уважение к достоинству других» [17].

Представление о достоинстве человека – основополагающая идея естественного права. Уважая в себе личность, человека способен уважать права других людей и отставить собственные права. Естественным следствием этого будет сознательное активное законопослушное поведение.

«...Борьба за человека, который может носить имя правовой личности, приобретает все большую значимость. Ибо умение и желание использовать свои права создает такое сообщество людей, в котором гражданская апатия и пассивность, стремление переложить свою обязанность по обеспечению прав человека на государственные институты заменяется рациональной включенностью личности в политическую и социально-правовую деятельность, в борьбу за уважение своих неотчуждаемых прав, понимание своей ответственности за соблюдение законов государством» [18].

Говоря о воспитании в области прав человека, следует заметить, что в Республике Казахстан нет четкой системы, которая обеспечивает эту задачу. Казалось бы логичным, чтобы это было вменено в обязанность двух государственных органов: Комиссии по правам человека при Президенте Республики Казахстан и Уполномоченного по правам человека. В положении о Комиссии сказано: она составляет ежегодные и специальные доклады о соблюдении прав человека и гражданина в Республике Казахстан на имя Главы государства. Данные доклады могут быть опубликованы в печати; рассматривает предложения государственных органов, общественных объединений, иных организаций и граждан по вопросам, входящим в компетенцию Комиссии; вырабатывает предложения о совершенствовании механизма обеспечения и защиты прав и свобод человека и гражданина и вносит их на рассмотрение Президенту Республики Казахстан; анализирует законодательство Республики Казахстан,

затрагивающее вопросы обеспечения и защиты прав и свобод человека и гражданина, участвует в подготовке законопроектов, регулирующих данные вопросы; готовит аналитические материалы, экспертно-рекомендательные заключения и предложения по международным договорам в области прав человека; принимает участие в работе международных организаций по правам человека, других неправительственных правозащитных организаций [19].

В ее деятельности можно указать такой акцент, похожий на воспитание в области прав человека: «Секретариат Комиссии оказывает также организационно-методическую, информационную и иную помощь должностным лицам аппаратов акимов областей, городов республиканского значения и столицы Республики, в ведении которых находятся вопросы прав человека» [20]. Основными задачами Комиссии являются: участие в разработке концепций и программ государственной политики в сфере обеспечения и защиты прав и свобод человека;

Омбудсмен Республики Казахстан наделяется широкими полномочиями по защите и поощрению прав и свобод человека. В положении об Уполномоченном по правам человека сказано: «Уполномоченный содействует правовому просвещению в сфере прав и свобод человека, участвует в разработке образовательных программ и повышении уровня знания населения, национального законодательства и важнейших международных документов по правам человека» [21]. Реализуя просветительскую и образовательную функцию, учреждение Уполномоченного осуществляет постоянное информирование о результатах своей деятельности через печатные СМИ, радио, телевидение, распространяет информацию познавательного-правового характера, проводит просветительские мероприятия, а также предоставляет разъяснения заявителям по конкретным вопросам. Обязанности данных государственных органов выражены настолько абстрактно, что фактически ни один из них не имеет конкретной обязанности развивать образование в области прав человека.

Уполномоченный по правам человека пишет: «Просветительская и образовательная деятельность по правам ребенка, проводимая сегодня в Казахстане, не систематизирована. Наибольшую активность в образовательной деятельности проявляют неправительственные и международные организации. Причем большая часть проводимых ими проектов нацелена на непрофессиональное образование взрослых, работу с преподавательским составом, в то время как аудитория самих детей остается неохваченной образовательными мероприятиями. В то же самое время количество неправительственных организаций, работающих непосредственно с детьми в области образования по правам ребенка, ограничено. Образовательные и просветительские мероприятия учреждения Уполномоченного осуществляются посредством проведения семинаров, тренингов, конференций, круглых столов.

Тему образования по правам детей обходят вниманием и средства массовой информации. Если в отношении других уязвимых групп населения проводятся образовательные телевизионные передачи, в средствах массовой информации проводится разъяснительная работа, прямые линии, консультирование, то в отношении детей подобные виды деятельности слабо развиты. «Детская тема» появляется в СМИ лишь в случае грубого нарушения какого-либо права ребенка; не было проведено ни одного журналистского расследования об учете мнения ребенка при разводе родителей, выборе организации образования или принятии другого решения, влияющего на его жизнь.

Такое отношение к образованию по правам детей связано, по-видимому, с отсутствием в обществе осознания значимости прав детей, а также осознания того, что у детей, кроме социальных и экономических потребностей, существуют другие права. Общество привыкло сводить права ребенка к праву на образование и медицинское обслуживание, в то время как ребенок имеет право на защиту от унижающего достоинство обращения и наказания, должен пользоваться свободой выражения мнения [22].

Список использованных источников:

1. Государственная программа развития образования Республики Казахстан на 2011–2020 годы. Астана, 2010 г. Утверждена Указом Президента Республики Казахстан от 7 декабря 2010 года № 1118
2. Закон Республики Казахстан «Об образовании в Республике Казахстан» Казахстанская правда, 7 июня 1999 г. N 389 -1.
3. Российская педагогическая энциклопедия: В 2 т. – М., 1998. –Т.2. С.62.
4. Закон Республики Казахстан «Об образовании» Астана, 2007 года. N 319-III ЗРК.
5. Выступление главы государства на заседании расширенной коллегии Генеральной прокуратуры Республики Казахстан. Астана, 25 января 2008 г.
6. Культура демократии. Мегаполис, №2, 16 января 2003 года.
7. Честер И. Финн младший. Культура демократии. Мегаполис, №2, 16 января 2003 года.
8. Концепция развития гражданского общества в Республике Казахстан на 2006-2011 годы Утверждена Указом Президента Республики Казахстан от 25 июля 2006 года N 154.

9. Гулиев В.Е. // «Круглый стол» журнала «Государство и право» и «Вопросы философии» «Гражданское общество, правовое государство и право», «Государство и право», 2002, №1, С.33.
10. Концепция гражданского образования в системе образования Республики Казахстан». Проект. Алматы – 2001. «Конфликтологический Центр». Алматы, 2001. С. 4.
11. Гуань Чжун. Антология мировой правовой мысли в пяти томах. 1 том. Античность и восточные цивилизации. «Мысль». М., 1999.С. 505.
12. Назарбаев Н.А. На пороге XXI века. Алматы, Онер. С.63.
13. Ильин И.А.О сущности правосознания. М., 1993. С.37.
14. Ильин И.А. О правосознании // Собр. Соч. в 9-ти томах. Т.1, М., 1993. С. 26.
15. Иеринг Р. Борьба за право. СП б., 1907. С.44.
16. Малько А.В. Категория «правовая жизнь»: проблемы становления.
17. Преподавание прав человека. Книга для учителя. 6-8 классы. М., 2000. С.7.
18. Черненко А.К. Философия права. - Новосибирск: Наука; Сиб. предприятие РАН, 1998. - С. 95-96.
19. Положение о Комиссии по правам человека при Президенте Республики Казахстан. Утверждено Указом Президента Республики Казахстан от 19 марта 2003 года N 1042.
20. Указ Президента Республики Казахстан от 19 марта 2003 года N 1042.
21. Указ Президента Республики Казахстан от 19 сентября 2002 года № 947. Об учреждении должности Уполномоченного по правам человека (с изменениями по состоянию на 29.08.2006 г.).
22. Просветительская и образовательная работа по правам детей // Интернет-ресурс: <http://www.ombudsman.kz>

References:

1. Gosudarstvennaya programma razvitiya obrazovaniya Respubliki Kazakhstan na 2011–2020 gody. Astana, 2010 g. Utverzhdena Ukazom Prezidenta Respubliki Kazakhstan ot 7 dekabrya 2010 goda № 1118
2. Zakon Respubliki Kazakhstan «Ob obrazovanii v Respublike Kazakhstan» Kazakhstanskaya pravda, 7 iyunya 1999 g. N 389 -1.
3. Rossyskaya pedagogicheskaya entsiklopediya: V 2 t. – М., 1998. –Т.2. S.62.
4. Zakon Respubliki Kazakhstan «Ob obrazovanii» Astana, 2007 goda. N 319-III ZRK.
5. Vystupeniye glavy gosudarstva na zasedanii rasshirennoy kollegii Generalnoy prokuratury Respubliki Kazakhstan. Astana, 25 yanvarya 2008 g.
6. Kultura demokratii. Megapolis, №2, 16 yanvarya 2003 goda.
7. Chester I. Finn mladshy. Kultura demokratii. Megapolis, №2, 16 yanvarya 2003 goda.
8. Kontseptsiya razvitiya grazhdanskogo obshchestva v Respublike Kazakhstan na 2006-2011 gody Utverzhdena Ukazom Prezidenta Respubliki Kazakhstan ot 25 iyulya 2006 goda N 154.
9. Guliyev V.E. // Krugly stol» zhurnala «Gosudarstvo i pravo» i «Voprosy filosofii» «Grazhdanskoye obshchestvo, pravovoye gosudarstvo i pravo», «Gosudarstvo i pravo», 2002, №1, S.33.
10. Kontseptsiya grazhdanskogo obrazovaniya v sisteme obrazovaniya Respubliki Kazakhstan». Proyekt. Almaty – 2001. «Konfliktologichesky Tsentr». Almaty, 2001. S. 4.
11. Guan Chzhun. Antologiya mirovoy pravovoy mysl i v pyati tomakh. 1 tom. Antichnost i vostochnye tsivilizatsii. «Mysl». М., 1999.S. 505.
12. Nazarbayev N.A. Na poroge KhKh1 veka. Almaty, Oner. S.63.
13. Ilyin I.A.O sushchnosti pravosoznaniya. М., 1993. S.37.
14. Ilyin I.A. O pravosoznani i // Sobr. Soch. v 9-ti tomakh. T.1, М., 1993. S. 26.
15. Iering R. Borba za pravo. SP b., 1907. S.44.
16. Malko A.V. Kategoriya «pravovaya zhizn»: problemy stanovleniya.
17. Prepodavaniye prav cheloveka. Kniga dlya uchitelya. 6-8 klassy. М., 2000. S.7.
18. Chernenko A.K. Filosofiya prava. - Novosibirsk: Nauka; Sib. predpriyatiye RAN, 1998. - S. 95-96.
19. Polozheniye o Komissii po pravam cheloveka pri Prezidente Respubliki Kazakhstan. Utverzhdeno Ukazom Prezidenta Respubliki Kazakhstan ot 19 marta 2003 goda N 1042.
20. Ukaz Prezidenta Respubliki Kazakhstan ot 19 marta 2003 goda N 1042.
21. Ukaz Prezidenta Respubliki Kazakhstan ot 19 sentyabrya 2002 goda № 947. Ob uchrezhdenii dolzhnosti Upolnomochennogo po pravam cheloveka (s izmeneniyami po sostoyaniyu na 29.08.2006 g.).
22. Prosvetitel'skaya i obrazovatel'naya rabota po pravam detey // Internet-resurs: <http://www.ombudsman.kz>

УДК 342.72.73

Жанузакова Лейла Тельмановна¹*д.ю.н., профессор,
Университета «Туран»¹***ВЛИЯНИЕ НОРМ МЕЖДУНАРОДНОГО ПРАВА
НА КАТАЛОГ ЛИЧНЫХ
(ГРАЖДАНСКИХ) И ПОЛИТИЧЕСКИХ ПРАВ И СВОБОД ЧЕЛОВЕКА
И ГРАЖДАНИНА В ПОЛИЭТНИЧЕСКОМ ОБЩЕСТВЕ****Аннотация**

В статье рассмотрено влияние норм международного права на каталог личных (гражданских) и политических прав и свобод человека и гражданина в полиэтничном обществе. Проведен анализ отражения в конституционном законодательстве гражданских и политических прав и свобод человека и гражданина. Уделено внимание проблеме свободы средств массовой информации в Казахстане, а также обращено внимание на отсутствие граждан в числе субъектов – инициаторов проявления конституционной инициативы.

Ключевые слова: права человека, международное право, личные права, политические права, законодательство, демократические принципы, гуманистические принципы.

Жанузакова Лейла Тельмановна¹**З.ғ.д., «Туран» Университетінің профессоры¹****ХАЛЫҚАРАЛЫҚ ҚҰҚЫҚ НОРМАЛАРДЫҢ ПОЛИЭТНИКАЛЫҚ ҚОҒАМДАҒЫ ЖЕКЕ
(АЗАМАТТЫҚ) МЕН САЯСИ ҚҰҚЫҚТАР МЕН БОСТАНДЫҚТАР КАТАЛОГЫНА ЫҚПАЛЫ****Аңдатпа**

Мақала ішінде халықаралық құқық нормалардың полиэтникалық қоғамдағы жеке (азаматтық) мен саяси құқықтар мен бостандықтар каталогына ықпалы қарастырылды. Конституциялық заңнамасында адам және азаматтың жеке және саяси құқықтар мен бостандықтардың көрініс табуына талдау жүргізілді. Қазақстанда бұқаралық ақпарат құралдардың бостандығы мәселесіне, соған қоса конституциялық бастамасы субъектілер ішінде азаматтардың көрсетілмеуі мәселесіне назар аударылды.

Түйінді сөздер: адам құқықтары, халықаралық құқық, жеке құқықтар, саяси құқықтар, заңнама, демократиялық қағидалар, адамгершілік қағидалар.

Zhanuzakova Leila Telmanovna¹**Doctor of Law, Professor, Turan University¹****INFLUENCE OF NORMS OF INTERNATIONAL LAW ON THE CATALOG OF PERSONAL (CIVIL) AND
POLITICAL RIGHTS AND FREEDOMS OF HUMAN AND CITIZEN IN THE POLIETNIC SOCIETY****Annotation**

The article examines the influence of international law on the catalog of personal (civil) and political rights and freedoms of a person and citizen in a multiethnic society. The author carried out the analysis of the reflection in civil law of civil and political rights and freedoms of a person and a citizen. Attention paid to the problem of freedom of the media in Kazakhstan. There is an issue of lack of citizens among the actors, who are the initiators of the manifestation of the constitutional initiative.

Keywords: human rights, international law, personal rights, political rights, legislation, democratic principles, humanistic principles.

Современное конституционное законодательство Казахстана в последние десятилетия все больше испытывает влияние норм международного права, исходящих из общепризнанных демократических и гуманистических принципов и стандартов, выработанных человечеством в течение всей истории его развития. В настоящее время имеет место тесное взаимодействие международного права и внутригосударственного законодательства по вопросу о правах человека, которое приобретает характер примата международного права. Взаимодействие международного права и национального законодательства в области прав человека в современный период происходит, главным образом, путем имплементации международно-правовых норм с помощью внутренней правовой системы. Речь идет о выполнении государством взятых на себя международных обязательств, в т.ч. путем заимствования норм международного права, их воспроизведения полностью или частично в законах и иных нормативных правовых актах.

Международным актом универсального характера в данной области является Всеобщая декларация прав человека, принятая Генеральной Ассамблеей ООН 10 декабря 1948 г. [1, с.36-40]. В ней впервые провозглашен круг основных гражданских, политических, социальных, экономических и культурных прав и свобод человека. Всеобщая декларация не является международным договором в собственном смысле этого слова, т.к. не наделяет государства обязательствами по ее исполнению. Она провозглашена «в качестве задачи, к выполнению которой должны стремиться все народы и государства». Несмотря на это, почти все ее нормы нашли отражение в конституциях современных демократических государств. Не обошли эти процессы и Казахстан.

На основе Декларации было принято около 50 многосторонних договоров по правам человека. Среди них - Международный пакт о гражданских и политических правах и Международный пакт об экономических, социальных и культурных правах, принятые ООН 16 декабря 1966 г. [2]. Они развили и углубили нормы, провозглашенные во Всеобщей декларации прав человека, стали для современных государств основным правовым ориентиром в сфере прав человека. Казахстан в 2005 г. ратифицировал данные пакты.

Факультативный протокол к Международному пакту о гражданских и политических правах от 16 декабря 1966 г. учредил Комитет по правам человека и предоставил ему возможность рассматривать, жалобы от отдельных лиц – граждан тех стран, которые являются участниками данного договора, о нарушении их прав, изложенных в Пакте. Данный Протокол был ратифицирован Республикой Казахстан в 2009 г. [3]. Тем самым, наша страна признала «компетенцию Комитета

по правам человека принимать и рассматривать сообщения отдельных лиц, подпадающих под юрисдикцию Республики Казахстан, в отношении действий и бездействий органов государственной власти в отношении принятых ими актов или решений, имевших место после даты вступления в силу данного Факультативного протокола для Республики Казахстан». На наш взгляд, это дает возможность ставить вопрос о закреплении данного права в Конституции.

Следует отметить, что в Конституции Казахстана, отражены не только права граждан, но впервые признаются и гарантируются права и свободы человека, которые в силу «естественного» характера их происхождения, принадлежности каждому от рождения, «признаются абсолютными и неотчуждаемыми, определяют содержание и применение законов и иных нормативных правовых актов» (п.1,2 ст.12) [4].

В Конституции РК отражены и другие принципы реализации прав и свобод человека и гражданина: принцип приоритета прав и свобод человека, равенства и запрет на дискриминацию по каким-либо мотивам, недопустимость произвольного ограничения прав и свобод, единства прав и обязанностей, взаимной ответственности государства и человека, недопустимости злоупотребления своими правами и свободами и др. Уже в первой статье человек, его права и свободы провозглашаются высшей ценностью государства.

Особое внимание уделено гарантиям защиты прав и свобод. Они включают в себя право каждого на признание его правосубъектности и право защищать свои права и свободы всеми не противоречащими закону способами, включая необходимую оборону, право на судебную защиту, на юридическую помощь, которая в необходимых случаях может оказываться бесплатно, включая помощь адвоката (ст.13 Конституции РК). Устанавливается обязанность государственных органов, общественных объединений, должностных лиц и средств массовой информации обеспечивать гражданам возможность ознакомления с документами, решениями и иными материалами, затрагивающими их права и интересы (ст.18 п.3).

Кроме того, в главном законе страны имеется целый ряд норм, гарантирующие соблюдение прав человека в судебном процессе (п.3 ст.77). Эти принципы направлены на более полную реализацию права на судебную защиту и свидетельствуют о проникновении в конституционные нормы гуманистических начал, установленных международным правом.

Анализ Конституции Казахстана показывает, что в ней нашли отражение основные личные (гражданские) права и свободы человека, закрепленные в указанных международных актах: право на жизнь, личную свободу, личную неприкосновенность, право на неприкосновенность частной жизни, личную и семейную тайну,

тайна переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных и иных сообщений, свобода передвижения и свободного выбора местожительства, право свободного выезда за пределы страны, право граждан беспрепятственного возвращения в свою страну, свобода совести, неприкосновенность жилища, право заботиться о детях и их воспитывать, право убежища.

Как известно, закрепляя право на жизнь, как основополагающее конституционное право человека, Международный пакт о гражданских и политических правах не запрещает в прямой форме применение смертной казни. Однако п.2 ст.6 Пакта гласит: «В странах, которые не отменили смертной казни, смертные приговоры могут выноситься только за самые тяжкие преступления в соответствии с законом, который действовал во время совершения преступления и который не противоречит постановлениям настоящего Пакта и Конвенции о предупреждении преступления геноцида и наказания за него. Это наказание может быть осуществлено только во исполнение окончательного приговора, вынесенного компетентным судом».

В этом плане можно говорить о том, что Казахстан последовательно реализует данные нормы, предусмотрев в своей Конституции конкретный перечень преступлений, за совершение которых допускается применение смертной казни как исключительной меры наказания. При этом уже в течение нескольких лет действует мораторий на применение смертной казни.

Некоторые из прав и свобод указанной группы непосредственно закреплены в конституциях, некоторые выводятся по смыслу из норм-гарантий, направленных на недопущение произвольного ограничения того или иного права или через установление обязанностей соответствующих органов и должностных лиц.

Например, право на свободу в Конституции сформулировано через систему процессуальных гарантий, обеспечивающих законный порядок ограничения свободы человека. Указанные гарантии – следствие введения в конституционное законодательство известной процедуры *habeas corpus*, согласно которой только суд может определять обоснованность ареста и задержания лица, совершившего правонарушение. Казахстан в 2007 г. внес изменения в ст.16 Конституции, предоставив право санкционирования ареста и содержания под стражей только суду с предоставлением арестованному права обжалования, а также установив возможность задержания лица без санкции суда на срок не более 72 часов. В первоначальной же редакции данной статьи санкция давалась прокурором или судом, а в правоприменительной практике преобладало именно прокурорское санкционирование ареста.

В Конституции физическая и морально-психическая неприкосновенность человека

гарантируется запретом на пытки, жестокое, бесчеловечное или унижающее достоинство обращение или наказание.

Вместе с тем, не все права из указанной группы, предусмотренные международными актами, нашли закрепление в конституционном законодательстве Казахстана. Например, отсутствие права на создание семьи, вступление в брак в Конституции объясняется, очевидно, тем, что здесь вопросы обеспечения равноправия женщин с мужчинами имеют меньшую степень заостренности по сравнению с другими странами, в которых данные нормы выступают в качестве одной из гарантий соблюдения такого равноправия. Однако сами права и обязанности супругов, условия и порядок заключения и расторжения брака закрепляются в Кодексе РК от 26 декабря 2011 г. «О браке (супружестве) и семье» [5].

В то же время на конституционном уровне нашли отражение положения Всеобщей декларации прав человека и международных пактов, направленные на поддержку и охрану государством семьи, материнства, отцовства и детства, укрепление института семьи как основной ячейки общества.

В числе других актов международного права в сфере прав человека, оказавших существенное влияние на конституционное законодательство Казахстана, можно также назвать:

- Международную Конвенцию о ликвидации всех форм расовой дискриминации от 21 декабря 1965 г. Казахстан ратифицировал ее в 1998 г.;

- Конвенцию о правах ребенка от 20 ноября 1989 г., ратифицированную Казахстаном в 1994 г.;

- Конвенцию от 31 марта 1953 г. «О политических правах женщин», ратифицированную Республикой в 1999 г.;

- Конвенцию «О ликвидации всех форм дискриминации в отношении женщин» от 18 декабря 1979 г., ратифицированную Казахстаном в 1998 г.;

- **Конвенцию об обеспечении прав лиц, принадлежащих к национальным меньшинствам, заключенную в рамках СНГ 21 октября 1994 г.;**

- **Соглашение по вопросам, связанным с восстановлением прав депортированных лиц, национальных меньшинств и народов от 9 октября 1992 г. и др.**

Целый ряд актов в рамках СНГ заключен по вопросам гражданства, в т.ч. **об упрощенном порядке приобретения гражданства**, о правовом статусе граждан данных стран, постоянного проживающих на территории друг друга. Данные договоры распространили на постоянных жителей – граждан Сторон договоров практически те же права, свободы и обязанности, что и установленные для граждан Стороны проживания с некоторыми изъятиями, включая право участия в приватизации государственной собственности, отсутствие ограничений, связанных с условиями и порядком въезда, проживания и выезда, а также признание на территории друг друга документов

государственного образца об уровне образования и (или) квалификации, выданных постоянно мужителю в учебном заведении Стороны гражданства.

По этому поводу следует отметить, что на практике последняя норма работает не в полную силу, поскольку получение диплома о присуждении ученой степени или звания в странах-участниках данных соглашений требует в Казахстане прохождения дополнительной процедуры нострификации для подтверждения соответствующего диплома.

Не менее важное место в конституционном законодательстве занимают политические права и свободы человека и гражданина. Они определяют степень свободы личности в политических отношениях, характеризуют взаимосвязи между различными социальными и национальными группами населения, касаются их роли и положения в обществе. Во многом такие отношения носят принудительный характер, опираются на возможность применения силы. Поэтому реализация политических прав и свобод в той или иной форме опосредуется государством либо контролируется им. В большей степени эти права принадлежат гражданам страны.

Конституция РК закрепляет две группы политических прав и свобод:

1) права на участие в общественно-политической жизни государства: свобода слова; право на свободное получение и распространение информации; свобода объединений; право на мирные собрания, митинги, демонстрации, шествия и пикетирование;

2) права на участие в осуществлении политической (государственной) власти: право на участие в управлении делами государства непосредственно и через своих представителей; право обращения в государственные органы и органы местного самоуправления; избирательные права (право избирать и быть избранными в государственные органы и органы местного самоуправления); право на участие в референдуме; равное право на доступ к государственной службе; право на местное самоуправление.

Конституция Казахстана, предусматривая свободу слова и право на получение и распространение информации, одновременно устанавливает пределы такой свободы – ограничения по информации, составляющей государственные секреты, недопустимость пропаганды или агитации насильственного изменения конституционного строя, нарушения целостности Республики, подрыва безопасности государства, войны, социального, расового, национального, религиозного, сословного и родового превосходства, а также культа жестокости и насилия (ст.20). Вместе с тем, в казахстанском Основном Законе содержится важнейшая гарантия реализации свободы слова и информации – запрет цензуры (ст.20 п.1).

Закон РК от 23 июля 1999г. «О средствах массовой информации» [6] регулирует общественные отношения в области средств массовой информации, устанавливает государственные гарантии их свободы. Государственное регулирование в области средств массовой информации осуществляется путем правового обеспечения, лицензирования деятельности по организации телевизионного и (или) радиовещания, контроля за соблюдением законодательства в области средств массовой информации. В указанный Закон неоднократно вносились изменения и дополнения, получившие неоднозначную оценку у общественности, включая самих журналистов, поскольку в определенной мере ограничили свободу СМИ.

Кроме того, о полной свободе средств массовой информации в Казахстане говорить было бы преждевременно. Необоснованные отказы чиновников в предоставлении информации, непрозрачные тендеры на продажу радиочастот и получение госзаказа, факты произвола в отношении СМИ со стороны отдельных госорганов и насилия в отношении журналистов, возбуждение судебных процессов против них, в которых почти всегда выигрывают чиновники, показывают, что на пути к подлинной свободе еще предстоит долгий путь. Пока общество в полной мере не осознает тот факт, что гражданское общество и правовое государство невозможны без подлинной независимости СМИ, что прямыми запретами, угрозами и насилием нельзя обеспечить лояльность всех граждан и общественно-политических структур, достижение этой цели будет проблематичным. Представляется актуальным возвращение к вопросу о разработке и принятии Закона «О доступе к информации».

С другой стороны, как показали события на Украине, в арабских странах, абсолютная свобода в распространении информации, особенно по социальным сетям, полная бесконтрольность со стороны государства интернета могут привести к революциям, всякого рода «майданам», гражданским войнам. Соответствующие спецслужбы западных стран умело манипулируют сознанием граждан, реализуют через них свои геополитические интересы. Поэтому неслучайно сегодня вопросы информационной безопасности становятся важнейшей частью обеспечения национальной безопасности.

В Конституции РК закреплено право граждан мирно и без оружия собираться, проводить собрания, митинги и демонстрации, шествия и пикетирование (ст.32).

Как известно, в мировой практике существуют 3 способа реализации данной свободы: 1) явочный, когда закрепление на конституционном уровне права на собрания, митинги и иные формы массовых манифестаций – единственное условие для реализации данного права; 2) заявительный, требующий предварительного уведомления органов власти о проведении политической

акции; 3) разрешительный, когда возможность проведения собрания, демонстрации, митинга зависит от разрешения властей. Естественно, что третий способ характерен, прежде всего, для стран, где в управлении преобладают элементы авторитаризма.

В Республике Казахстан **Законом от 17 марта 1995 г. «О порядке организации и проведения мирных собраний, митингов, шествий, пикетов и демонстраций в Республике Казахстан» [7] установлен именно разрешительный порядок проведения подобных мероприятий.** Заявление о проведении собрания, митинга и пр. подается в местный исполнительный орган не позднее, чем за 10 дней до даты их проведения. Местный исполнительный орган рассматривает заявление и сообщает организаторам о принятом решении не позднее, чем за 5 дней до времени проведения мероприятия. Ст.10 предоставляет местным представительным органам возможность дополнительной регламентации порядка проведения указанных акций с учетом местных условий, что на практике ущемляет права граждан. Ведь местами, где разрешается организация таких акций, являются, как правило, отдаленные районы города.

Порядок, когда конституционное право граждан ставится на усмотрение местных органов власти, а также их право прекращать проведение несанкционированных собраний, митингов, привлекать их организаторов и участников к административной ответственности, не согласуются с принципами правового, демократического государства, провозглашенными в Конституции Казахстана, противоречит нормам международного права. Настала, на наш взгляд, необходимость разработки нового закона по этому вопросу с установлением исключительно заявительного порядка проведения мирных собраний, митингов, шествий, пикетов и демонстраций.

Наиболее проблематичным в реализации гражданами Казахстана права на объединение в политические партии является излишне высокий барьер в количестве членов партии, необходимый для ее государственной регистрации (не менее 40 тыс.). Понятно, что такой подход законодателя направлен на укрупнение политических партий и устранение с политической арены мелких партий, не имеющих значительной поддержки в обществе. Но, учитывая сравнительно небольшое население Казахстана, проживающее на большой территории, и достаточно низкую его политическую активность, количество членов, необходимое для создания и регистрации партии, все же представляется завышенным.

Граждане Казахстана имеют право на участие в республиканском референдуме, что является одной из форм проявления народовласти. Порядок его проведения регулируется Конституционным законом РК от 2 ноября 1995 г. «О республиканском референдуме» [8]. На референдуме 30 августа 1995 г. была принята Конституция Казахстана.

В то же время представляется нонсенсом отсутствие граждан в числе субъектов – инициаторов проявления конституционной инициативы, т.е. обладающих правом вносить предложения Президенту о внесении изменений и дополнений в Конституцию, хотя по другим вопросам инициаторами проведения референдума граждане могут быть. На наш взгляд, такой «пробел» противоречит самому смыслу Конституции как учредительного акта народа. Правом принятия Конституции обладает только сам народ на референдуме. Таким образом, можно констатировать, что конституционное законодательство Казахстана за весь период независимости эволюционировало в лучшую сторону и на сегодня в целом соответствует международным стандартам. Речь идет, главным образом, о полной реализации норм Конституции в правоприменительной практике.

Список использованных источников:

1. Права и свободы человека. Сборник нормативных правовых актов. – Алматы: Юрист, 2003. – С.36-40
2. Бюллетень международных договоров РК.–2006.-№ 4. - Ст. 30
3. Ведомости Парламента РК. – 2009.- № 2-3. – Ст.13
4. Конституция Республики Казахстан.
5. Ведомости Парламента РК. – 2011. - № 22. – Ст.174
6. Ведомости Парламента РК. – 1999. - № 21. - Ст.771
7. Ведомости Верховного Совета РК. – 1995. - № 1-2. - Ст.19
8. Ведомости Парламента РК. – 1995. - № 22. – Ст.131

References:

1. Prava i svobody cheloveka. Sbornik normativnykh pravovykh aktov. – Almaty: Yurist, 2003. – S.36-40
2. Byulleten mezhdunarodnykh dogovorov RK.–2006.-№ 4. - St. 30
3. Vedomosti Parlamenta RK. – 2009.- № 2-3. – St.13
4. Konstitutsiya Respubliki Kazakhstan.
5. Vedomosti Parlamenta RK. – 2011. - № 22. – St.174
6. Vedomosti Parlamenta RK. – 1999. - № 21. - St.771
7. Vedomosti Verkhovnogo Soveta RK. – 1995. - № 1-2. - St.19
8. Vedomosti Parlamenta RK. – 1995. - № 22. – St.131

Бейсенова Аймхан Усупбаевна¹

*к.ю.н., асс. профессор Высшей школы права
«Әділет» Каспийского общественного университета¹*

ПРОБЛЕМЫ РАЗВИТИЯ ГРАЖДАНСКОГО ОБЩЕСТВА В УСЛОВИЯХ МНОГОНАЦИОНАЛЬНОГО ГОСУДАРСТВА

Аннотация

В статье рассмотрены проблемы развития гражданского общества в условиях многонационального государства. Рассмотрены значение таких понятий, как межнациональное согласие, мир и толерантность. Уделено внимание роли АНК и национально - культурных центров как важных инструментов согласования межэтнических отношений в республике.

Ключевые слова: гражданское общество, многонациональное государство, толерантность, межнациональное согласие, демократизация, межнациональные отношения

Бейсенова Аймхан Усупбаевна¹

**з.ғ.к., Каспий қоғамдық университетінің «Әділет» Жоғары құқық
мектебінің қауымдастырылған профессоры¹**

**Көпұлттық мемлекет жағдайында азаматтық қоғамның
даму мәселелері**

Аңдатпа

Мақала ішінде көпұлттық мемлекет жағдайында азаматтық қоғамның даму мәселелері қарастырылды. Ұлтаралық келісім, бейбітшілік, толеранттылық түсініктердің маңыздылығына назар аударылды. Республикада этносаралық қатынастарды үйлестірудің маңызды құралдары ретінде Қазақстан халқы Ассамблеясы, ұлттық-мәдени орталықтардың рөліне назар аударылды.

Түйінді сөздер: азаматтық қоғам, көп ұлтты мемлекет, толеранттылық, ұлтаралық келісім, демократизация, ұлтаралық қатынастар.

Beysenova Aimkhan Usupbaevna¹

Ph.D., Professor

GLS "Adilet" of the Caspian University¹

ISSUES OF THE DEVELOPMENT OF CIVIL SOCIETY IN THE CONDITIONS OF MULTINATIONAL STATE

Annotation

The article considers the problems of the development of civil society in the conditions of a multinational state. The importance of such concepts as inter-ethnic harmony, peace and tolerance is considered. Attention paid to the role of the Assembly of people of Kazakhstan and national cultural centers as important tools for coordinating interethnic relations in the republic.

Keywords: civil society, multinational state, tolerance, interethnic concord, democratization, interethnic relations

С первых дней обретения суверенитета Республикой Казахстан идея построения правового государства и развитого гражданского общества стала одним из приоритетных направлений государственной стратегии наряду с построением нового демократического порядка, при котором всем нациям и народностям, населяющим Казахстан, будут созданы все условия для мирной и благополучной жизни.

В этих целях наше молодое государство незамедлительно приступило к историческим преобразованиям и серьезным реформам, которые требовали усилий всего многонационального народа Казахстана.

Основу их составила, в том числе, программа ускоренной демократизации, комплекс политических и экономических реформ, а также задача формирования национальной идентичности, нашедшая поддержку во всех слоях многонационального населения Казахстана.

Общеизвестно, что межнациональное согласие, мир и толерантность играют огромную роль для содержательных идей нации, вокруг которых этносы должны объединяться, а государство должно взять на себя ответственность за скорейшую интеграцию полиэтнического общества.

Все должны понимать, что если этническая общность в силу места расселения, истории и языка как бы предписана свыше, то гражданское общество в демократическом государстве должно быть построено ими самими. Юрген Хабермас говорил об успехе демократической идеи в том случае, если главенствующей идеей становится реальная нация граждан государства, а не народ, существующий лишь в представлении земляков.

Говоря об идеях нации, мы подразумеваем единый народ Казахстана, национальная идентичность которого теперь не вызывает сомнений, хотя наша страна остается полиэтническим государством.

И государство и народности, населяющие Казахстан ценят усилия и стремление государства по интеграции общества, но при этом осознают самобытность своего этноса, желание сохранить свой язык, культуру, но также хотят получить определенный статус и вес в государстве, получить доступ к политической власти, наконец. Учитывая это обстоятельство, необходимо учитывать серьезные политические и социологические факторы, влияющие на характер формирования гражданского общества в многонациональном государстве.

В общих положениях нашей Конституции записано: Мы, народ Казахстана, объединенный общей исторической судьбой, созидавая государственность на исконной казахской земле, сознавая себя миролюбивым гражданским обществом, приверженным идеалам свободы, равенства и согласия, желая занять достойное место в мировом сообществе, осознавая свою высокую ответственность перед нынешним и будущими

поколениями, исходя из своего суверенного права, принимаем настоящую Конституцию.

Сегодня наша страна отмечает 20-летие Конституции Республики Казахстан и можно подвести определенные итоги.

В результате эффективной государственной политики, одобряемой всеми политическими силами, различными этносами, основополагающими принципами гражданского общества в Казахстане стали признание идеологического и политического многообразия, отделение государственных и общественных институтов. Правовая реформа, осуществляемая в несколько этапов, законодательно закрепила права граждан страны на создание политических, общественных, профессиональных объединений.

К числу неоспоримых достижений нашего государства накануне празднования юбилея Конституции Республики Казахстан следует отнести стабильность межнациональных отношений и заслугу в этом справедливо будет разделить между главой государства-лидером наций суверенитета Казахстаном Н.А. Назарбаевым, которого можно, используя уже забытое «советское» определение, самым главным интернационалистом в нашей стране.

Межнациональные отношения в Казахстане прочный фундамент построения гражданского общества и межнационального согласия.

Население Казахстана разнообразно по этническому составу. Здесь проживают представители 130 национальностей.

Общая численность населения Казахстана по данным на 1 марта 2015 года составляет 17 458 500 человек. Казахстан занимает 63-е место в списке стран по численности населения. Средняя плотность чуть более 6,39 человек на кв\км и 184-е место в списке стран по плотности населения.

Согласно последним данным, коренной этнос — казахи, составляет большинство населения (65%). Следующими крупными этносами населяющими страну, являются русские (21,8%), узбеки (3%), украинцы (1,8%), уйгуры (1,4%), татары (1,2%) и другие, среди которых турки, немцы, поляки, чеченцы, ингуши, корейцы, дунгане, киргизы, белорусы и др.

Многие национальности попали в Казахстан не по собственной воле, а в результате политических гонений и репрессий. В период сталинизма Казахстан принял полтора миллиона ссыльных политических заключенных из России и других регионов СССР. И еще около одного 1 300 000 переселенцев сюда были депортированы как представители неблагонадежных народов. Все эти люди нашли понимание и поддержку казахского народа, нашли на земле Казахстана свою вторую Родину, которую любят и благодарят за помощь в трудные годы.

В Казахстане твердо придерживаются принципа равенства наций, населяющих нашу

страну. Для каждого казахстанца, независимо от принадлежности к тому или иному этносу созданы все условия для полноценного национального самовыражения и предоставлены права на осуществление своих этнокультурных интересов.

Эта политика включает, в том числе правовые гарантии и уважительное отношение ко всем употребляемым в республике языкам, государство защищает неотъемлемое право граждан любой национальности на развитие своего языка и культуры. При этом русский язык давно признан всеми языком межнационального общения в силу того, что является объединяющим средством, поэтому около 40 % средних учебных заведений и 70 % ВУЗов республики осуществляют учебный процесс в том числе на русском языке.

Но государство при этом делает все, чтобы в местах компактного проживания малочисленных национальностей по возможности функционировали школы и с другими языками обучения.

Получают государственную поддержку в обучении родным языкам воскресные школы при национально-культурных объединениях. В настоящее время в 170 воскресных школах и 3 школах национального возрождения изучается 23 языка этнических групп Казахстана.

Получила большое развитие такая форма поддержания национальной самобытности, как национально - культурные центры, созданные во всех уголках Казахстана.

Их высшая трибуна - Ассамблея народа Казахстана, которая стала важным элементом политической системы Казахстана, она скрепила интересы всех этносов, обеспечила неукоснительное выполнение соблюдения прав и свобод всех граждан, независимо от их национальной и религиозной принадлежности. Данный орган превратился в очень важный инструмент согласования межэтнических отношений и создания баланса в этой сфере в Казахстане.

Кроме того, сегодня эта мощная социальная сила органично вплелась в традиционные институты гражданского общества, выражая свою позицию в Парламенте и других государственных органах, политических партиях, средствах массовой информации, государственных и неправительственных организациях.

Ассамблея народа Казахстана стала важным элементом политической системы Казахстана, она скрепила интересы всех этносов, обеспечила неукоснительное выполнение соблюдения прав и свобод всех граждан, независимо от их национальной и религиозной принадлежности. Данный орган превратился в очень важный инструмент согласования межэтнических отношений и создания баланса в этой сфере в Казахстане.

С самого начала целью создания Ассамблеи являлось обеспечение межэтнического согласия в

республике в процессе формирования казахстанской гражданской идентичности и конкурентоспособной нации на основе казахстанского патриотизма, гражданской и духовно-культурной общности народа Казахстана при консолидирующей роли казахского народа.

Засвою историю Ассамблея трансформировалась из консультативно-совещательного органа при Президенте РК в конституционный орган, имеющий прочную правовую основу и общественно-политический статус.

Государственная политика нашего государства в сфере межнациональных отношений оказалась плодотворной, за двадцать четыре независимости сформировано поликультурное общество с общечеловеческими ценностями, духовная идентичность дополняет гражданское и политическое единство наших соотечественников

Но это не означает, что все цели, с которыми создавался этот орган, исчерпаны. В настоящее время, когда усилилась угроза терроризма и конфессионального радикализма особенно важна роль Ассамблеи, которая может в еще большей степени оказывать содействие государственным органам в противодействии проявлениям экстремизма и радикализма в обществе, формировании политико-правовой культуры граждан, опирающейся на демократические нормы.

Другая очень важная и постоянная задача Ассамблеи в условиях стабильности и мира - продолжать обеспечивать интеграцию усилий этнокультурных объединений, помогать возрождению, сохранению и развитию национальных культур, языков и традиций народа Казахстана

Все же Ассамблея народа в меньшей степени политическое образование, хотя ее роль в политической жизни общества заметна. Хотя некоторые авторы склонны отводить Ассамблее народа Казахстана роль инструмента политического урегулирования, с чем в определенной степени можно соглашаться.

Но это, если возникнет в будущем конфликт интересов различных наций и тогда придется находить политические решения с помощью Ассамблеи народа Казахстана при наличии соответствующих механизмов.

На наш взгляд, современная роль Ассамблеи народа, как представляется, в том, чтобы сохранять узы солидарности как выражение наивысшей общности, воспроизводить культуру и улаживать внутренние конфликты, одним словом - спланировать общество.

Роль государства в многонациональном обществе состоит в том, чтобы обеспечить стабильность, предсказуемость, хорошее управление и достаточный уровень жизни для всех

УДК 342

Андиржанова Гулнар Абулхайровна¹
д.п.н., профессор университета им. Т. Рыскулова¹

РАЗВИТИЕ КАЗАХСТАНСКОГО ОБЩЕСТВА КАК УСЛОВИЕ УКРЕПЛЕНИЯ МЕЖНАЦИОНАЛЬНОГО СОГЛАСИЯ

Аннотация

В статье рассмотрены проблемы развития казахстанского общества, законодательному воплощению национальной идеи в Казахстане. Уделено внимание идейной консолидации Казахстана, казахстанской модели межэтнического и духовного согласия

Ключевые слова: общество, народ, нация, политическая система, государство, национальная идея, консолидация, модель, межэтническое согласие, духовное согласие.

Андиржанова Гулнар Абулхайровна¹
Ph.D., T.Ryskulov атындағы университетінің профессоры¹

Қазақстандық қоғамның дамуы ұлтаралық келісімді бекіту негізі ретінде

Аңдатпа

Мақала ішінде қазақстандық қоғамның даму мәселелері, Қазақстанда ұлттық идеяның заң тұрғысынан көрініс табу мәселелері қарастырылды. Қазақстанды идеялық шоғырландыруға, этносаралық пен рухани келісімнің қазақстандық моделіне назар аударылды.

Түйінді сөздер: қоғам, халық, ұлт, саяси жүйе, мемлекет, ұлттық идея, шоғырландыру, модель, этносаралық келісім, рухани келісім.

Andirzhanova Gulnar Abulkhayrovna¹
Ph.D., Professor University named after T. Ryskulov¹

DEVELOPMENT OF KAZAKHSTAN' SOCIETY AS A CONDITION OF STRENGTHENING OF INTERETHNIC CONCORD

Annotation

The article is devoted to the problems of development of Kazakhstan society, legislative embodiment of the national idea in Kazakhstan. Attention paid to the ideological consolidation of Kazakhstan, the Kazakh model of interethnic and spiritual harmony.

Keywords: society, people, nation, political system, state, national idea, consolidation, model, interethnic concord, spiritual consent.

Таким образом, на всем протяжении современного этапа развития Казахстана на официальном уровне консолидация политической системы, гражданского общества в Казахстане рассматривается как гарант стабильности многоконфессионального и полиэтнического общества.

Сегодня в нашей стране живут представители более 130 наций и этнических групп.

Базовыми принципами политики межнационального и межконфессионального согласия и диалога стали:

1. Общегражданская принадлежность.
2. Политическое самоопределение людей с судьбой казахстанской государственности.

3. Со времени обретения суверенитета в Казахстане проделана большая работа в области языковой политики, принята Концепция языковой политики, Закон «О языках в Республике Казахстан», разработана и осуществляется Государственная программа функционирования и развития языков на 2001 - 2010 гг., Программа «Триединство языков» [6].

Языковая политика в РК направлена в первую очередь на возрождение казахского языка, расширение сферы его применения, а также сохранение общекультурных функций русского языка и развитие языков народов Казахстана.

В настоящее время русский язык в Казахстане изучается повсеместно, он является обязательным

предметом в государственных и негосударственных учебных заведениях и включен в перечень предметов в документ об образовании. Можно сказать, что функционирование русского языка в Казахстане остается стабильным и пользуется государственной поддержкой.

В нашем государстве действуют более 100 этнических школ, 170 воскресных языковых центров. Наряду с казахскими и русскоязычными СМИ в Казахстане издаются журналы, газеты на различных языках. В стране насчитывается 471 национально-культурное объединение, 6 национальных театров.

В республике насчитывается 373 музыкальных, 41 художественная и 97 школ искусств, создаются фольклорно-этнографические ансамбли.

4. Основой межнационального согласия является межконфессиональный диалог. Наше государство придерживается политики невмешательства во внутреннюю жизнь конфессий, но при этом оно стимулирует развитие диалога между ними. Уникальной площадкой для межнационального диалога стала Ассамблея народа Казахстана, которая в 2015 году празднует свое 20-летие. Ей удалось объединить и скрепить интересы всех этносов, при этом, обеспечив неукоснительное соблюдение прав и свобод всех граждан, независимо от национальной принадлежности. Деятельность Ассамблеи способствует росту международного авторитета Республики Казахстан как страны эффективно

решающей проблемы межнациональных отношений.

В Республике Казахстан в отличие от соседних стран сохраняется достаточно высокий уровень межэтнической терпимости и сотрудничества. Процесс идейной консолидации занимает важное место в построении государственности.

При этом вопросы создания казахстанской гражданской идентичности и национальной идентичности казахской нации остаются открытым в рамках реформируемого общества. И если в концептуальном плане можно выделить общенациональную идею консолидации казахстанского общества, то на практике дело обстоит более сложно, можно выделить несколько возможных вариантов восприятия данной идеи различными этническими группами: наиболее восприимчивыми к этой идее будут молодые успешные казахстанцы столичных городов, наименее восприимчивыми представители южных сельских районов Казахстана.

Для того, чтобы консолидировать казахстанское общество необходимо проводить дальнейшую демократизацию нашего общества, развивать партийную систему, профессионализм государственной службы, толерантность СМИ в сфере межнациональных отношений, усилить роль национально-культурных объединений, грамотно проводить языковую политику, а также сохранить стабильную геополитическую обстановку вокруг нашего государства.

Список использованных источников:

1. Назарбаев Н. А. Идейная консолидация общества – как условие прогресса Казахстана // Стратегия независимости. Алматы. 2003. С. 84-120.
2. Концепция формирования государственной идентичности Республики Казахстан (одобрена Распоряжением Президента Республики Казахстан 23 мая 1996 г. N 2995) // Юридический справочник «Законодательство».
3. Казахстан - 2030.-Алматы.- 2006. - С. 12.
4. Концепция достижения качественно нового уровня конкурентоспособности и экспортных возможностей экономики Республики Казахстан на 2008-2015 годы (одобрена постановлением Правительства Республики Казахстан от 28 декабря 2007 года № 1332) // Юридический справочник «Законодательство».
5. Стратегия «Казахстан-2030» в действии: десять лет успеха. Выступление Президента Нурсултана Назарбаева на конференции, посвященной 10-летию Стратегии «Казахстан-2030». Астана, 12 октября 2007 года // <http://www.kazpravda.kz>
6. Государственная программа функционирования и развития языков на 2001-2010 годы // Основные законодательные акты о языках в Республике Казахстан. Алматы, 2005. С. 18-29.

References:

1. Nazarbayev N. A. Ideynaya konsolidatsiya obshchestva – kak usloviye progressa Kazakhstana // Strategiya nezavisimosti. Almaty. 2003. S. 84-120.
2. Kontseptsiya formirovaniya gosudarstvennoy identichnosti Respubliki Kazakhstan (odobrena Rasporyazheniyem Prezidenta Respubliki Kazakhstan 23 maya 1996 g. N 2995) // Yuridichesky spravochnik «Zakonodatelstvo».
3. Kazakhstan - 2030.-Almaty.- 2006. - S. 12.
4. Kontseptsiya dostizheniya kachestvenno novogo urovnya konkurentosposobnosti i eksportnykh vozmozhnostey ekonomiki Respubliki Kazakhstan na 2008-2015 gody (odobrena postanovleniyem Pravitelstva Respubliki Kazakhstan ot 28 dekabrya 2007 goda № 1332) // Yuridichesky spravochnik «Zakonodatelstvo».
5. Strategiya «Kazakhstan-2030» v deystvii: desyat let uspekha. Vystupleniye Prezidenta Nursultana Nazarbayeva na konferentsii, posvyashchennoy 10-letiyu Strategii «Kazakhstan-2030g. Astana, 12 oktyabrya 2007 goda // <http://www.kazpravda.kz>
6. Gosudarstvennaya programma funktsionirovaniya i razvitiya yazykov na 2001-2010 gody // Osnovnye zakonodatelnye akty o yazykakh v Respublike Kazakhstan. Almaty, 2005. S. 18-29.

УДК 342

Исаев Аджимурат Алыбалаевич¹*д.ю.н., профессор**Университета им. Т. Рыскулова¹*

ЗАДАЧИ ЭТНО-КУЛЬТУРНЫХ ЦЕНТРОВ АССАМБЛЕИ НАРОДА КАЗАХСТАНА В ПРОТИВОДЕЙСТВИИ ЭКСТРЕМИЗМУ И ТЕРРОРИЗМУ В ЭТНО-КОНФЕССИОНАЛЬНОЙ СРЕДЕ

Аннотация

В статье рассмотрена Ассамблея народа Казахстана как модель казахстанского конституционализма, показаны ее роль и задачи по объединению народа Казахстана против одной из основных внутренних угроз, которой в настоящее время является противоправная деятельность террористических и экстремистских организаций и структур, направленная на дестабилизацию внутриполитической обстановки в стране. Обращено внимание на проблему религиозного воспитания населения, и особенно молодежи.

Ключевые слова: Ассамблея народа Казахстана, конституционализм, экстремизм, терроризм, религиозный экстремизм.

Исаев Аджимурат Алыбалаевич¹**Т.Рыскулов атындағы университеттің профессоры, з.ғ.д.¹**

Этно-конфессионалды ортада экстремизм мен лаңкестікке тойтарыс беруде Қазақстан халқы Ассамблеясының этно-мәдени орталықтардың мақсаттары

Аңдатпа

Мақалада Қазақстан халқының Ассамблеясы қазақстандық конституционализм моделі ретінде қарастырылған, мемлекет ішіндегі ішкі саяси жағдайды дестабилизациялауға бағытталған лаңкесті пен экстремистік ұйымдар мен құрылымдардың құқыққа қайшы қызметі негізгі ішкі қауыпқа қарсы Қазақстан халқын біріктірудегі оның рөлі мен мақсаттары көрсетілген. Халықты, әсіресе жастарды діни тәрбиелеу мәселесіне назар аударылған.

Түйінді сөздер: Қазақстан халқының ассамблеясы, конституционализм, экстремизм, лаңкестік, діни экстремизм.

Isaev Adzhimurat Alybalayevich¹**Doctor of Law, Professor****University named after T. Ryskulov¹**

OBJECTIVES OF THE ETHNO-CULTURAL CENTERS OF THE ASSEMBLY OF PEOPLE OF KAZAKHSTAN IN COUNTERING EXTREMISM AND TERRORISM IN THE ETHNO-CONFESSIONAL SPHERE

Annotation

The article considers the Assembly of people of Kazakhstan as a model of Kazakhstan's constitutionalism, its role and tasks on uniting the people of Kazakhstan against one of the main internal threats. Currently it is illegal activity of terrorist and extremist organizations and structures aimed at destabilizing the domestic political situation in the country. The main attention drawn to the problem of religious education of the population, and especially young people.

Keywords: Assembly of people of Kazakhstan, constitutionalism, extremism, terrorism, religious extremism.

Анализируя происходящие в Республике Казахстан изменения в политической системе, необходимо отметить возрастающую роль Ассамблеи народа Казахстана в консолидации общества на решение тех задач, которые ставит перед ними Президент Республики Казахстан, Лидер нации Нурсултан Абишевич Назарбаев. Последнее указывает не только на все возрастающую политическую активность масс, но и обозначают происходящие в обществе и государстве изменения в расстановке приоритетов в политической системе. Прежде всего это касается роли Ассамблеи народа Казахстана в формировании казахстанской модели конституционализма.

Конституционализм выступает как средство воздействия на гражданское общество и общественную жизнь в целом. Конституционализм – это совокупность таких социально-экономических, политических, правовых, психологических, этических, культурно - исторических и иных условий, при которых конституция функционирует как достаточно эффективный ограничитель государственной власти. Поэтому главное в конституционализме не наличие конституции, а принцип исключения полновластия и всевластия какого-либо лица, группы людей или органа власти, в связи с чем конституционализм воспринимается обществом как ведущий фактор строительства правового демократического государства, дальнейшего развития системы прав и свобод человека и гражданина, укрепления институциональных структур гражданского общества.

Одной из основных проблем современного конституционализма в условиях глобализации является совершенствование механизма правового регулирования взаимоотношений личности и государства, прежде всего выделение в его рамках и развитие механизма юридических гарантий прав и свобод человека и гражданина.

В контексте вышеизложенного Ассамблею народа Казахстана можно рассматривать как модель казахстанского конституционализма, так как Ассамблея народа Казахстана представляет собой структуру, отражающую интересы всех слоев населения различной национальности и представляющую собой политическую структуру, на которую опирается и которую использует Президент РК при выполнении своей важной функции – гаранта прав и интересов граждан РК. АНК как элемент конституционализма способствует развитию идей, заложенных в Конституции РК, выступает зачастую тем средством воздействия на власть, которое, во-первых, используется для защиты прав и свобод граждан РК, во-вторых, гармонизирует отношения государства и общества, развивая и совершенствуя политическую систему Республики Казахстан в целом.

Вместе с тем перед Ассамблеей народа Казахстана встают ряд задач по объединению

усилий народа Казахстана против одной из основных внутренних угроз, которой в настоящее время является противоправная деятельность террористических и экстремистских организаций и структур, направленная на дестабилизацию внутривнутриполитической обстановки в стране. Терроризм является одним из крайних выражений экстремистской деятельности. В террорезаключено все многообразие методов борьбы, связанных с использованием и выдвижением на первой план различных форм насилия или устрашения и проявляющихся в шантаже государственных деятелей, в нелегальной подрывной деятельности, государственном терроре, геноциде и репрессиях, а также открытой насильственной форме диктатуры и практике разовых политических покушений, осуществляемых в целях устрашения населения или оказания воздействия на органы власти.

Экстремизм как специфическая линия в политике означает приверженность политических течений, находящихся на крайне левых, или крайне правых политических позициях, радикальным взглядам и таким же крайним методам их реализации буквально любыми средствами. Идеологию экстремизма можно охарактеризовать как комплекс радикальных идейных установок и теоретических воззрений (крайне левых, крайне правых, национал-экстремистских, сепаратистских, великодержавных, религиозных, социально-экономических и духовно-психологических), выступающих теоретическим обоснованием применения насилия в различной форме на нелегитимной основе для достижения преимущественно политических целей.

Основными причинами распространения экстремизма и терроризма в той или иной стране являются длительные периоды социально-экономической нестабильности, сопровождающиеся, с одной стороны, социальной дифференциацией граждан, ожесточенной борьбой за власть, усилением социальных противоречий, растущим уровнем преступности, а с другой – низкой эффективностью работы государственного аппарата и правоохранительных органов, отсутствием надежных механизмов правовой защиты населения.

– глубокий системный кризис, обусловленный объективными трудностями перехода к рынку и охвативший все сферы жизни общества, следствием чего является ухудшение социально-экономического положения населения, увеличение доли маргинализированных и люмпенизированных слоев, нарастание социальной напряженности в обществе;

– нерешенность национальных и религиозных проблем, имеющих для данной национально-этнической группы бытийное значение и связанных с ее самооценкой и самореализацией, духовностью, фундаментальными ценностями, традициями и обычаями;

– растущая криминализация общества, политизация уголовной преступности, наличие в стране нелегального рынка оружия;

– падение авторитета власти и закона, низкий уровень политической культуры, правовой нигилизм граждан и др.

Современный религиозный экстремизм неотделим от терроризма, который является одним из крайних выражений экстремистской деятельности. В последние десятилетия религиозный экстремизм все чаще обращается к организованному и религиозно-обоснованному использованию террористических актов как к средству достижения своих целей.

Факты религиозно-политического экстремизма и терроризма в период второй половины XX века во множестве имели место как на Ближнем Востоке, так и в Центральной Азии. Попытки этнического и этно-конфессионального сепаратизма проявились в Канаде, Ирландии, Индии, Испании, на Северном Кавказе и т. д.

В США и странах Евросоюза во множестве имели место факты конфессионального экстремизма, выраженные в истязании и похищении людей, сексуальном насилии, распространении порнографии и наркотиков, ритуальными убийствами и доведением до самоубийства групп людей.

Религиозный экстремизм порождает националистический терроризм. Религиозный фактор оказывает существенное влияние на состояние и динамику межнациональных отношений, что проявляется в виде исторически сложившихся, устойчивых взаимоотношений между конфессиями, претендующими на национальное представительство.

В основе роста религиозности людей лежат национальные чувства, основанные на культуре этноса, его исторически сложившихся традициях, стремлении осмыслить себя субъектами национально-культурных общностей, обрести некогда утраченные ценности. Национальная идея, призванная служить возрождению нации, народа, может стать разрушительной силой, когда на передний план выдвигается стремление любой ценой реализовать коллективные права нации, даже путем массового истребления своего и чужих народов. Этим объясняется тот факт, что одна и та же религия в различных политических условиях проявляется и как воинственная, агрессивная, и как миролюбивая, способствующая стабилизации и гуманизации общества.

Как показывает историческая практика, религия может стать и зачастую становится идеологической оболочкой национально-политических движений, идейным знаменем политических сил, вступающих в острый межнациональный или военно-политический конфликт. Более того, религия может служить мощным катализатором такого конфликта, углубляя его остроту, ограничивая

возможности примирения сторон, расширяя его масштабы, переводя в затяжной, втягивающий в межнациональную бойню многие народы и многие поколения этих народов.

В истории имеют место факты, когда на древе мировых религий прорастал крайний тоталитаризм – фашизм, экстремизм, политический терроризм, когда политическая реакция превращала религиозные учреждения в политические: деятельность Ватикана в годы Второй мировой войны, фактически поощрявшая холокост; так называемый «православный фашизм», сформировавшийся в среде белоэмигрантов в 20-30-е годы в Харбине; современные исламские террористические организации при мечетях и медресе, устраивающие кровавые расправы не только над немусульманами-язычниками, но и над последователями иного исламского мазхаба (религиозно-правовой школы) и др.

Религиозный экстремизм часто смыкается с религиозным фундаментализмом, суть которого заключена в стремлении воссоздать фундаментальные основы «своей» цивилизации, очистить ее от чуждых новаций и заимствований, вернуть ей «истинный облик». Например, крайней, агрессивной частью политизированного ислама является исламизм (радикальный ислам, или исламский радикализм). Относительно христианства религиозный фундаментализм сводится к стремлению связать только с ним демократию, демократические права и свободы граждан, демократические формы правления в государстве.

Борьба с терроризмом и религиозным экстремизмом, приобретающим транснациональный характер, становится глобальной международной проблемой и требует координации усилий различных государств. Последнее обуславливает и то обстоятельство, что проблемы борьбы с религиозным экстремизмом многих государств. В большинстве зарубежных стран законодательство запрещает расистские выступления, пропаганду и провокационные заявления, выражающие ненависть или презрение к лицам или группам лиц на основании их расовой или этнической принадлежности, вероисповедания, цвета кожи, национальности. Наряду с этим происходит совершенствование нормативно-правовой базы по законодательному регулированию противодействия и пресечения возбуждения национальной и религиозной вражды, выработке эффективных правовых механизмов профилактики различных видов экстремизма, планированию и осуществлению антитеррористических предупредительных, оперативно-розыскных, политических, экономических и иных мероприятий.

Целями борьбы с терроризмом в Республике Казахстан являются предупреждение, выявление, пресечение террористической деятельности и

ликвидация ее последствий; защита личности, общества и государства от терроризма; выявление и устранение причин и условий, способствующих осуществлению террористической деятельности.

Основными задачами противодействия экстремизму являются:

недопустимость осуществления экстремизма в Республике Казахстан независимо от форм его выражения;

предотвращение создания условий и возможностей для осуществления экстремизма;

формирование политической и правовой культуры граждан;

обеспечение национальной безопасности Республики Казахстан.

Противодействие экстремизму основывается на принципах верховенства закона; равенства прав и свобод человека и гражданина независимо от его расы, национальности, языка, отношения к религии, принадлежности к социальным группам; общественного, в том числе межнационального и межконфессионального согласия; взаимодействия государства и общественных институтов; гласности.

В контексте вышеизложенного рельефно выступает проблема религиозного воспитания населения, и особенно молодежи. Данная проблема волнует все политическое руководство страны, так как несвоевременное реагирование на ситуацию, когда основная масса населения страны, в том числе и молодежь, обратила свои взоры в сторону религии, может привести к нежелательным крайностям - вовлечению населения и молодежи в экстремистские и террористические организации. Поэтому входящим в состав АНК РК этнокультурным общественным объединениям различных национальностей и различного вероисповедания необходимо объяснять той части населения, которую они представляют, суть и содержание веры и религии, показывать различие между верой и религией. Религия представляет собой идеологию и используется, как мы показали выше, определенными группами, в том числе и зарубежными, в своих целях. Данные цели могут быть даже связаны с дестабилизацией обстановки в стране и давлением на политическое руководство страны.

У тюрков было распространено тенгрианство, каноны которого также были связаны с верой в единого бога небес. Религиозную часть тенгрианства составляли обычаи и традиции тюрков. Наши предки согласились принять Ислам при условии, что данные обычаи и традиции войдут в Ислам. Арабы, продвигавшие в то время идеи Ислама с помощью военной силы, вынуждены были согласиться с этим условием, так как по своей военной мощи турки превосходили их. Поэтому-то наш Ислам называется Традиционным Исламом и отличается от Ислама арабского тем, что он является более мягким, принят тюрками на основе договора с арабами. То есть Ислам стал частью наших обычаев.

Всякого рода экстремистские течения и течения террористического толка чужды нашему Исламу.

В последнее время раздаются и предложения, направленные к возврату к тенгрианству, что также может создать конфликтную ситуацию в обществе, расколоть его по религиозным убеждениям и ослабить единство народа. Поэтому и в этой части необходимо разъяснять населению, а особенно молодежи, что Традиционный Ислам не отказался от канонов тенгрианства, а только включил их в Ислам.

Наряду с изложенным необходимо разъяснять молодежи, что Ислам всегда был лоялен в отношении других мировых религий. Ислам признает всех пророков, которые позиционируются другими мировыми религиями. Более того в Коране, священной книге мусульман, прямо сказано, что Библия и Талмуд в части описания жизни пророков являются составляющими частями Корана. Ислам только призывает всех людей верить в Аллаха, а не в пророков, что имеет место в канонах других мировых религий. Именно в объяснении ошибочности такой позиции и видит Ислам миссию пророка Мохаммеда, которого не признают другие религии. Но, к сожалению, эти факты в политических целях умалчиваются перед верующими. Более того, имеющиеся место теракты в разных странах под знаменем Ислама используются западными странами и США для информационного шельмования Ислама как мировой религии и дискредитации Ислама в глазах общественности.

Наэтом фоне представляется недопустимой такая практика, как формирование ложных радикальных исламских групп, фактически представляющие собой подставные террористические организации, сформированные зачастую западными спецслужбами для выполнения специальных акций по физическому устранению или захвату политических деятелей, углублению противоречий между неугодными им движениями и т.д. При этом преследуется такая цель, как дискредитация Ислама как мировой религии, формирование у населения исламофобии, то есть страха у немусульман перед Исламом и негативного отношения к нему.

Как видим, борьба с терроризмом и религиозным экстремизмом, приобретающим все в большей степени транснациональный характер, становится глобальной международной проблемой и требует координации усилий различных государств.

Это относится к совершенствованию нормативно-правовой базы по законодательному регулированию противодействия и пресечения возбуждения национальной и религиозной вражды, выработке эффективных правовых механизмов профилактики различных видов экстремизма, планированию и осуществлению антитеррористических предупредительных, оперативно-розыскных, политических, экономических и иных мероприятий, в том числе и содействия со стороны общественных объединений и граждан.

УДК 342.7

Журсимбаев Сагиндык Кемалович¹*д.ю.н. профессор Высшей школы права «Әділет»
Каспийского общественного университета¹***Кемали Майгуль Сагиндыковна²***к.ю.н., ассоциированный профессор²*

ОМБУДСМАН – НАДЕЖНЫЙ ЗАЩИТНИК ПРАВ НАЦИОНАЛЬНЫХ МЕНЬШИНСТВ

Аннотация

В статье рассмотрены институт омбудсмана, его деятельность, история возникновения института омбудсмана в Казахстане. Обращено внимание на важность деятельности омбудсмана в сфере защиты прав национальных меньшинств. В целях построения действенной системы защиты прав меньшинств, отвечающей международным стандартам, предлагается введение должности специализированного омбудсмана по защите прав национальных и этнических меньшинств.

Ключевые слова: омбудсмен, права человека, этнические меньшинства, международные стандарты, комиссия по правам человека

Журсимбаев Сагиндык Кемалович¹**З.ғ.д., Каспий қоғамдық университетінің «Әділет» Жоғары құқық мектебінің профессоры¹****Кемали Майгуль Сагиндыковна²****З.ғ.к., қауымдастырылған профессор²**

ОМБУДСМАН – ұлттық азшылықтар құқықтарының сенімді қорғаушысы

Аңдатпа

Мақала ішінде омбудсман институты, оның қызметі, Қазақстанда омбудсман институтының пайда болу тарихы қарастырылған. Ұлттық азшылықтар құқықтарын қорғау аясында омбудсман қызметінің маңыздылығына назар аударылды. Халықаралық стандарттарға жауап беретін азшылықтар құқықтарын қорғаудың жүйесін құру мақсатында ұлттық пен этникалық азшылықтар құқықтарын қорғау жөніндегі мамандырылған омбудсман лауазымын енгізу ұсынылады.

Түйінді сөздер: омбудсмен, адам құқықтары, этникалық азшылықтар, халқаралық стандарттары, адам құқықтары жөніндегі комиссия.

Zhursimbayev Sagindyk Kemalovich ¹**Doctor of Law, Professor****GLS "Adilet" of the Caspian University¹****Kemali Maygul Sagindykovna ²****Cand. Sc. Law, Associate professor ²****OMBUDSMAN AS A RELIABLE DEFENDER OF
NATIONAL MINORITIES' RIGHTS**

Annotation

The article deals with the institution of the ombudsman, his activities, and the history of the institution of the ombudsman in Kazakhstan. Attention drawn to the importance of the activity of the Ombudsman in the field of protecting the national minorities' rights. In order to build an effective system for the protection of minority rights that meet international standards, author proposed to introduce the position of a specialized ombudsman for the protection of national and ethnic minorities' rights.

Keywords: ombudsman, human rights, ethnic minorities, international standards, human rights commission

Главным, определяющим критерием истинного демократизма и гуманизма любой страны является закрепление её конституцией мера свободы личности, её защищенности от произвола и беззакония. Особое внимание следует уделить дальнейшему развитию государственных институтов внесудебной защиты прав и свобод человека, в частности, совершенствованию института омбудсмана.

На сегодня слово «омбудсман» стало распространенным и привычным для многих стран и не все знают, что данный институт прошел нелегкий путь своего развития. Впервые должность парламентского уполномоченного появилась в 1809 году в Швеции и с тех пор получила распространение во многих странах мира. Институт омбудсмана сейчас функционирует во многих странах Европы, Америки, Азии, Австралии и Африки.

Омбудсман от шведского «ombudsman» – омбудсман, «представитель чьих-либо интересов», в русский язык вошло через английский, отсюда – «мен», поэтому в русских изданиях нередко пишется «омбудсмен». Омбудсман – уполномоченный по правам человека в отличие от правозащитников (гражданских активистов) – человек государственный. В его задачи входят контроль над соблюдением прав человека разными структурами, помощь людям в конкретных случаях, мониторинг нарушений прав человека.

Омбудсман – специально избираемое (назначаемое) должностное лицо для контроля за соблюдением прав человека разного рода административными органами, а в некоторых странах – также частными лицами и объединениями. В отличие от прокуратуры осуществляет контроль и ведет расследование с позиций не только законности, но и эффективности, целесообразности, добросовестности, справедливости.

Международная ассоциация юристов определяет институт омбудсмана как службу, предусмотренную конституцией или актом законодательной власти и возглавляемую независимым публичным должностным лицом высокого ранга, которое ответственно перед законодательной властью, получает жалобы от пострадавших лиц на государственные органы, служащих, нанимателей или действует по своей усмотрению и уполномочено проводить

расследование, рекомендовать корректирующие действия и представлять доклады.

Есть и другое международное определение института омбудсмана: «Государственная служба, предусмотренная конституцией и возглавляемая независимым публичным должностным лицом высшего ранга, которое ответственно только перед законом» [1].

Должность омбудсмана в разных странах имеет различные наименования. В скандинавских странах используется название омбудсман юстиции, в англоязычных провинциях Канады – парламентский уполномоченный (омбудсман), в Великобритании, Северной Ирландии, Шри Ланке – парламентский уполномоченный по делам администрации, в Новой Зеландии – парламентский уполномоченный для расследований. В некоторых странах применяется термин «уполномоченный» без прилагательного «парламентский»: уполномоченный по жалобам (Израиль), уполномоченный по правам граждан (Польша), уполномоченный по правам человека (Россия).

Кроме того, используются термины «посредник», «медиатор» (Франция), «проведор (поручатель) юстиции» (Португалия), «адвокат народа» (Румыния).

В названии этого института применяется также термин «защитник», подчеркивающий его направленность именно на защиту прав граждан. В частности, народный защитник (омбудсман) (Испания), народный правозащитник (Хорватия). Иногда функцию омбудсмана выполняет коллективный орган – Коллегия народной правозащиты (Австрия), Парламентская комиссия по правам человека (Латвия).

При всем разнообразии в наименованиях термин «омбудсман» является собирательным и представляет собой образ специальной службы, который воплощает в себе социальную власть общества и по сути выражает одно – защиту прав человека от произвола и злоупотребления властью со стороны чиновников в государстве. После распада Союза институт омбудсмана – уполномоченного по правам человека, стал учреждаться почти во всех странах СНГ и Балтии, где также должность омбудсмана называется по-разному. В Азербайджане, Российской Федерации, Украине – уполномоченный по правам человека,

в Грузии – народный защитник, в Молдове – парламентский адвокат, в Литве – контролер Сейма. В среднеазиатских странах: в Узбекистане – Уполномоченный Олий Мажлиса по правам человека (Омбудсмен), в Кыргызстане – Омбудсмен (Акыйкатчы), осуществляющий парламентский контроль за соблюдением прав и свобод человека и гражданина, в Таджикистане – Уполномоченный по правам человека.

С первого дня независимости Казахстан принимал самое активное участие в работе ООН и ее специализированных учреждениях. С целью усиления государственных и общественных механизмов поддержки и защиты прав человека, Указом Президента Республики 12 февраля 1994 года впервые была создана Комиссия по правам человека при Президенте Республики Казахстан. С тех пор компетенция и направления работы Комиссии по правам человека при Главе государства неоднократно совершенствовались.

19 марта 2003 года Указом Президента Республики Казахстан было утверждено новое Положение о Комиссии по правам человека при Президенте Республики Казахстан. В соответствии с ним Комиссия по правам человека является консультативно-совещательным органом, содействующим реализации Главой государства его конституционных полномочий гаранта прав и свобод человека и гражданина, признаваемых и гарантируемых в соответствии с Конституцией Республики Казахстан.

В отличие от других институтов внесудебной защиты прав человека, компетенция и состав данной Комиссии делают ее фактически посредником между Президентом и гражданским обществом, своеобразной переговорной площадкой по широкому кругу вопросов взаимодействия, тем самым Комиссия должна содействовать формированию государственной правовой политики в сфере обеспечения и защиты прав человека.

Создание учреждения Омбудсмана в Казахстане явилось плодом многолетних продолжительных усилий по поощрению данного института, освещению его роли и международной практики, выявлению положительного воздействия на ситуацию с правами человека и изучению мирового опыта.

Комиссией по правам человека при Президенте РК было принято решение от 21 мая 1999 года за №20-18/2 поручить члену данной Комиссии – Журсимбаеву С.К. подготовить первоначальный вариант законопроекта (для оказания помощи в рабочую группу также были включены представители общественных объединений, которые с самого начала практически самоустранились). Столь ответственное поручение потребовало, прежде всего, изучение законодательных актов и научной литературы по этой проблеме. Естественно,

в этой части, в республике не было тогда какой-либо исследовательской работы или специализированного издания.

Подготовленный проект назывался «Закон о национальном омбудсмане». Но как альтернативное название в скобке было указано – «Об уполномоченном по правам человека» – поскольку многие ответственные должностные лица страны были ориентированы на опыт законодателей Российской Федерации.

Автору законопроекта хотелось именовать данный документ как «закон о национальном омбудсмане», поскольку слово «омбудсман» давно известный международный термин, также как и президент, сенат, парламенти депутат. Тогда как слова «уполномоченный по правам человека» в обществе, как правило, ассоциируется с должностями советского периода – уполномоченного райкома партии, уполномоченного участкового или уполномоченного по заготовке шерсти или сена. И самое главное, слово «уполномоченный», как правило, подчеркивает его несамостоятельность, ограниченность его полномочий конкретными направлениями и правами только на определенное время. Также это слово показывает, что такое должностное лицо уполномочен другим должностным лицом, имеющим более высокий статус, только на совершение конкретных действий.

Законопроект действительно был компромиссным, подготовлен с учетом президентской формы правления страны и менталитета нашего общества. В то же время были учтены основные требования международного стандарта и, самое главное, парижского принципа. Поскольку во многих странах существуют должности «специализированных» омбудсманов, в законопроекте также предусматривалась возможность учреждения омбудсманов, работающих по конкретным направлениям защиты прав человека.

К сожалению, ответственным должностным лицам хотелось учредить такого омбудсмана, который бы не вмешивался в деятельность высоких инстанций. Впоследствии в январе 2000 года распоряжением руководителя Администрации Президента для окончательного решения данного вопроса была создана рабочая группа в составе Абдильдина Ж.М., Башимова М.С., Журсимбаева С.К., Котлова А.Н., Нурпеисова Е.К. и Федотовой З.Л. Активную помощь рабочей группе оказывал тогда Рогов И.И., работавший в то время советником Президента.

В 2001 году в Парламенте Республики Казахстан прошли международные конференции, где были подчеркнуты значимость института омбудсмана и необходимость учреждения парламентского уполномоченного по правам человека. Однако, в процессе продвижения данного документа и

согласования с различными государственными органами из законопроекта был исключен ряд принципиальных важных норм. Внесение проекта закона намечалось на апрель 2002 года, но он так и не дошел до парламента.

Не исключено, что отдельные должностные лица исполнительной власти не были заинтересованы в том, что парламент имел бы своего омбудсмана, который систематически проверял бы деятельность государственных служащих в части обеспечения ими прав и законных интересов граждан. Возможно, поэтому остановились на административном порядке назначения уполномоченного и осуществления его деятельности только согласно Положению.

19 сентября 2002 года за № 947 был издан Указ Президента Республики Казахстан «Об учреждении должности Уполномоченного по правам человека» и одновременно утверждено Положение об Уполномоченном по правам человека. Согласно Положению, уполномоченный по правам человека – это должностное лицо, осуществляющее наблюдение за соблюдением прав и свобод человека и гражданина, наделенное в пределах своей компетенции полномочиями принимать меры по восстановлению нарушенных прав и свобод человека и гражданина. Хотя согласно Положению уполномоченный при осуществлении своей деятельности является независимым, однако, из данного документа видно, что его полномочия весьма ограничены. Так, Уполномоченный согласно Положению не рассматривает жалобы на действия и решения Президента, Парламента Республики Казахстан и его депутатов, Правительства Республики Казахстан, Конституционного Совета, Генерального Прокурора, Центральной избирательной комиссии, судов Республики Казахстан.

Уполномоченный, приняв жалобу к рассмотрению, имел только право:

1) разъяснить способы и средства, которые заявитель вправе использовать для защиты своих прав и свобод;

2) передать обращение в надлежащие органы, к компетенции которых относится разрешение жалобы по существу.

Из Положения было заметно, что Уполномоченный лишен даже права возбуждения дисциплинарного производства. Он только имеет право обращаться к уполномоченным государственным органам или должностным лицам с ходатайством о возбуждении дисциплинарного или административного производства либо уголовного дела в отношении должностного лица, нарушившего права и свободы человека и гражданина. По большому счету, вышеизложенными правами обладает любое юридическое и физическое лицо, то есть располагает возможностями обращаться в государственные органы, ходатайствовать о привлечении конкретного должностного лица к

уголовной или дисциплинарной ответственности, а также просить восстановления их нарушенных прав.

В международном масштабе критерием оценки эффективности функционирования создаваемых национальных учреждений по правам человека – института омбудсмана в государствах служат Парижские принципы. Международный документ, называющийся «Принципы, касающиеся статуса национальных учреждений, занимающихся поощрением и защитой прав человека» или известные как «Парижские принципы» подтвердил необходимость внедрения национальных учреждений с широким мандатом в целях поощрения и защиты прав человека. Парижские принципы являются тем минимальным набором стандартов, на основе соответствия которым оценивается степень независимости национальных учреждений по правам человека, как уже существующих, так и находящихся в процессе образования. Они определяли основы, необходимые для эффективного функционирования национальных учреждений по поощрению и защите прав человека.

Национальные независимые учреждения, не соответствующие парижским принципам, не считались независимыми и демократичными, и не пользовались достаточным доверием международного сообщества. Главной гарантией независимости деятельности омбудсмана являлось закрепление полномочий уполномоченного по правам человека в Конституции или в специальном законе, где должны быть четко определены процедура назначения и отстранения от должности, его юрисдикция и финансовая автономность.

В Парижских принципах подчеркивается, что независимость омбудсманов определяется через процедуру назначения и отстранения от должности; порядок и критерии назначения, длительность пребывания в должности, причины и процедуры отстранения от должности, привилегии и иммунитеты.

Анализ законодательства стран мира показывает, что должность омбудсмана в основном приравнивается к должностям либо председателя или членов Конституционного суда, либо председателя или судей Верховного Суда. На наш взгляд, в перспективе принятие соответствующего закона, несомненно повысил бы статус казахстанского уполномоченного, и тогда он стал бы достойным членом Международного института омбудсманов.

Казахстан, являясь политическим, культурным и экономическим мостом между Европой и Азией, играет важную роль в обеспечении прав человека и межнационального согласия. К тому способствует политическая ситуация в стране, демонстрирующая всему миру уникальный пример стабильности,

межконфессионального согласия, развития демократии и общественных институтов. И было бы нелишним, если наряду с уполномоченным по правам человека будет действовать и специализированный омбудсмен по защите прав национальных и этнических меньшинств. Так, в Венгрии наряду с парламентским уполномоченным по гражданским правам и его помощником, действует и специализированный омбудсмен по защите прав национальных и этнических меньшинств. Он выбран парламентом на основании специального конституционного текста и действует в соответствии с Законом о правах национальных и этнических меньшинств (1993 г.). К нему могут обращаться в случаях нарушения их прав, гарантированных Законом о правах национальных и этнических меньшинств, граждане (например, в связи с правом использования родного языка, право на свободное объединение, на обучение на родном языке, запретом дискриминации и т.д.), общности меньшинств (например, в связи с правом на самоуправление, на представительство в парламенте и т.д.) или органы самоуправления меньшинств.

В Финляндии с 2002 г. действует омбудсмен по вопросам меньшинств, чьи основные функции включают укрепление добрых межэтнических отношений, наблюдение и улучшение положения и прав этнических меньшинств. Вместе с другими компетентными органами, он осуществляет контроль за недопущением дискриминации по этническому признаку.

Омбудсмен против этнической дискриминации действует и в Швеции. Его деятельность регулируется отдельным законом, который уполномочивает его

рассматривать случаи этнической дискриминации во всех сферах общественной жизни.

Действия государства по защите прав меньшинств должны отличаться последовательностью и целенаправленностью. Поэтому, один из основных приоритетов для страны должна быть выработка четкой государственной политики противодействия проявлениям дискриминации, борьбы с распространением идей шовинизма, ксенофобии, антисемитизма и т.д. Главной целью такой политики должно стать построение действенной системы защиты прав меньшинств, отвечающей международным стандартам. Не менее важной целью должно стать создание инструмента реализации государственной политики в вопросах защиты прав меньшинств. Необходимо разработать и принять закон в отношении защиты прав меньшинств с целью четкого исполнения международных обязательств и обеспечения единых стандартов защиты на всей территории государства.

При этом, основными направлениями развития законодательной и правоприменительной практики в области прав меньшинств (с учетом перечисленных выше критериев), содействующей созданию целостной и комплексной системы защиты этих прав, должны стать:

- создание системы органов, занимающихся защитой прав меньшинств.
- обеспечение неизбежности наказания за нарушения требований антидискриминационного законодательства.
- развитие правового воспитания (правовой культуры).
- внедрение в правовое поле мировых стандартов (опыта) в сфере борьбы с дискриминацией.

Список использованных источников:

1. Лебедев А.И. В аппарате Уполномоченного по правам человека в РФ // Московский журнал международного права. 2000/37. №1. Янв.-март. С.120.

References:

1. Lebedev A.I. V apparate Upolnomochennogo po pravam cheloveka v RF // Moskovsky zhurnal mezhdunarodnogo prava. 2000/37. №1. Yanv.-mart. S.120.

УДК 342

Айтхожин Кабдулсамих Кошекoвич,¹

д.ю.н., профессор

Евразийской юридической академии им. Д.А. Кунаева¹

АССАМБЛЕЯ НАРОДА КАЗАХСТАНА – ХРАНИТЕЛЬНИЦА МЕЖНАЦИОНАЛЬНОГО СОГЛАСИЯ И НАЦИОНАЛЬНОГО ЕДИНСТВА

Аннотация

В статье рассмотрена роль Ассамблеи народа Казахстана в сохранении межнационального согласия и национального единства. Рассмотрен Закон «Об Ассамблее народа Казахстана», определивший правовой статус, порядок формирования и организацию работы Ассамблеи.

Ключевые слова: Ассамблея народа Казахстана, общество, согласие, независимость, этническое многообразие, государственные органы, модель.

Айтхожин Кабдулсамих Кошекoвич,¹

З.ғ.д., Д.А.Қонаев атындағы Еуразиялық заң академиясының профессоры¹

ҚАЗАҚСТАН ХАЛҚЫ АССАМБЛЕЯСЫ – ұлтаралық келісім мен ұлттық бірлікті сақтаушысы

Аңдатпа

Мақала ішінде ұлтаралық келісім мен ұлттық бірлікті сақтаудағы Қазақстан халқы Ассамблеясының рөлі қарастырылған. Ассамблея жұмысын қалыптастыру мен ұйымдастыру тәртібін, құқықтық мәртебесін анықтаған «Қазақстан халқы Ассамблеясы туралы» Заң қарастырылды.

Түйінді сөздер: Қазақстан халқы Ассамблеясы, қоғам, келісім, тәуелсіздік, этникалық көптүрлілік, мемлекеттік органдар, модель.

Aitkhozhin Kabdulsamih Koshekovych,¹

Doctor of Law, Professor

Eurasian Law Academy named after D. Kunayev¹

ASSEMBLY OF THE PEOPLE OF KAZAKHSTAN AS A CUSTODIER OF INTERETHNIC CONCORD AND NATIONAL UNITY

Annotation

The article considers the role of the Assembly of people of Kazakhstan in preserving interethnic concord and national unity. The author analyzed the Law "On the Assembly of People of Kazakhstan", which determined the legal status, the procedure for the formation and organization of the work of the Assembly.

Keywords: Assembly of people of Kazakhstan, society, concord, independence, ethnic diversity, state bodies, model.

2015 год для нашей страны, Независимого Казахстана, - особый юбилейный год, в течение которого Правительством Республики совместно с Ассамблеей народа Казахстана, по поручению Президента Республики Н.А. Назарбаева, данного на XXI Сессии Ассамблеи народа Казахстана, реализуется Национальный план мероприятий по проведению Года Ассамблеи народа Казахстана и 20-летия Конституции.

«Это два великих события, составляющих единую связь в нашей летописи, - отметил Глава государства на XXI сессии Ассамблеи народа Казахстана «Стратегия «Казахстан-2050»: культура мира, духовности и согласия». - Именно Ассамблея на двух своих первых сессиях поддержала принятие Конституции в 1995 году. Она первой из всех общественных институтов призвала народ проголосовать на референдуме за Конституцию. Я это не забуду и благодарен за это. Она первой из всех общественных институтов призвала народ проголосовать на референдуме за Конституцию. Поэтому предлагаю объявить следующий 2015 год - Годом Ассамблеи народа Казахстана» [1].

С первых дней обретения государственной независимости Республикой Казахстан стала проводиться государственная политика, направленная на правовое обеспечение межнационального согласия этносов и национальных групп, населяющих нашу страну. В стратегических приоритетах молодого суверенного государства сразу же стало особое место отводиться *«именно сохранению и укреплению межнационального согласия и взаимопонимания, дружбы и единства»* всех этносов и национальных групп, населяющих Казахстан [2, с.102]. В 1995 г. в новом Основном законе страны конституционно был утвержден принцип, что суверенитет Республики Казахстан основан на целостности и единстве всего народа Казахстана, а не отдельных национальностей, что обеспечивало равенство прав и свобод всех казахстанских граждан, независимо от их национальной принадлежности [3, с.64].

Ассамблея народа Казахстана, как символ этнического многообразия Казахстана, на протяжении двух десятилетий является главным органом по продвижению и защите межконфессионального и межэтнического согласия в стране. За годы строительства Независимого Казахстана, Ассамблея, как уникальный инструмент гармонизации межнациональных отношений, внесла весомый вклад в создание демократической государственности, став реальным институтом консолидации полиэтничного казахстанского народа.

В поздравлении Президента Республики Казахстан Н.А. Назарбаева с 20-летием Ассамблеи народа Казахстана отмечается: *«Ассамблея народа Казахстана – это главный и прочный фундамент мира, согласия и дружбы всех этносов, живущих*

на благословенной земле нашей Родины. Она сыграла важнейшую роль в истории становления и укреплении независимости, всенародном принятии Конституции Республики Казахстан, проведении глубоких реформ экономики, масштабных преобразований социальных и политических основ нашего общества. Ассамблея народа Казахстана стала вечной хранительницей единства нашего многонационального народа. Она утверждает в сознании казахстанцев великие общие ценности – единство, стабильность, толерантность, всеобщий труд, патриотизм» [4].

Президент Республики Казахстан Н.А. Назарбаев с первого дня становления и формирования независимости Казахстана, ставший инициатором проведения в 1992 г. исторического I Форума народов Казахстана, уделяет первостепенное внимание вопросам укрепления межнационального согласия в казахстанском обществе. В сложнейшей политической и экономической ситуации начала 1990-х гг., когда необходимы были принципиально новые идеологемы в политике, экономике, межнациональных отношениях и в других сферах жизнедеятельности общества и государства, в работе *«Стратегия становления и развития Казахстана как суверенного государства»* Н.А. Назарбаев, в первую очередь, в качестве фундаментального положения внутренней политики молодого государства выдвигает принцип межнационального согласия (консенсуса), определяющего *«особенности казахстанского пути построения демократического правового государства и особенности нашего вхождения в мировое сообщество»* [5, с.37].

В этой связи Н.А. Назарбаев отмечал, что *«проблемы социальной стабильности и динамического равновесия интересов многонационального народа всегда будут определять ход процессов становления нашего государства. Сознывая это, необходимо постоянно заботиться о сплочении всех народов республики во имя процветания Казахстана, счастья и свободы каждой личности, о подъеме материальной и духовной культуры всех граждан. Уверен, что мы сможем этого добиться, опираясь на традиционное, изначально присущее казахам умение жить в мире и согласии с представителями любых наций и народностей, их природную доброжелательность и глубокое уважение к интересам соседей. Такая же доброжелательность, уважительность и понимание естественного стремления казахской нации к своему возрождению со стороны других народов, населяющих Казахстан, станет фундаментом согласия и дружбы в нашем государстве»* [5, с.37].

«Совершенно очевидно, что в условиях многонационального Казахстана существует

лишь один путь реализации общенациональных интересов, который заключается в обеспечении равенства всех народов при интегрирующей роли казахской нации, - пишет в эти труднейшие для страны годы в работе «Идейная консолидация общества – как условие прогресса Казахстана» Н.А. Назарбаев. – Любой другой – чреват губительными конфликтами, остановкой демократических реформ. В этой связи ключевой идеологической задачей для нас является обеспечение **межнационального согласия**» [6, с.22-23]. В этой же работе Глава государства высказал предложение о необходимости создания некой неправительственной структуры, которая смогла бы взять на себя функции проведения в жизнь идей межнационального согласия, единения и быть руководящим органом Форума народов Казахстана, в составе которого «нужно предусмотреть представительство всех этнических групп, известных общественных деятелей, наиболее авторитетных в республике личностей, глав администраций» [6, с.23].

Впоследствии эта идея Н.А. Назарбаева, впервые высказанная им на Форуме народов Казахстана в декабре 1992 г., была воплощена в Ассамблее народов Казахстана, как уникальном инструменте цивилизованного осуществления национальной политики, созданном Указом Президента Республики Казахстан от 1 марта 1995 г. «Об образовании Ассамблеи народов Казахстана», как консультативно-совещательном органе при Главе государства.

И в условиях сложнейших переломных моментов отечественной истории, именно Ассамблея народов Казахстана стала инициатором проведения двух судьбоносных для молодого независимого государства республиканских референдумов: по продлению полномочий Президента Республики до 2000 г. и принятию новой Конституции 1995 г. По словам Главы государства: «Мы можем с уверенностью сказать, что все наши достижения в сфере межнациональных отношений есть результат многогранной целенаправленной деятельности Ассамблеи народов Казахстана» [1, с.103].

Через годы в своей широко известной работе «Казахстанский путь» Н.А. Назарбаев также с гордостью отмечал: «Мы создали уникальный инструмент межнациональных отношений в лице Ассамблеи народа Казахстана. Ни в одной стране мира нет подобного авторитетного и представительного инструмента национальной политики» [7, с.98, 341-344].

Именно в лице Ассамблеи, через объединение усилий всех этнокультурных центров, была создана такая организация, которая сумела обеспечить необходимые пути конструктивного диалога и общения со всем многонациональным народом Казахстана, постоянно учитывать его насущные

интересы, запросы и чаяния. И в настоящее время Ассамблея – «это не просто организационная структура, это – неотъемлемая часть нашей жизни, символ нашего мира и единства» [2, с.110].

В дальнейшем на VII сессии Ассамблеи народов Казахстана, прошедшей 15 декабря 2000 г., Президентом Республики Казахстан Н.А. Назарбаевым был поставлен вопрос о принятии специального закона об Ассамблее. В ходе конституционной реформы 2007 г. данное поручение Главы государства было учтено. В первую очередь, по предложению Главы государства была самым принципиальным образом повышена роль Ассамблеи народа Казахстана, получившего высокий конституционный статус. В п.1 ст.51 Конституции Республики Казахстан 1995 г. было внесено дополнение: «Девять депутатов Мажилиса избираются Ассамблеей народа Казахстана». Конституционно-правовой статус Ассамблеи был установлен в целях реализации государственной национальной политики, обеспечения общественно-политической стабильности в стране и повышения эффективности взаимодействия государственных и гражданских институтов общества в сфере межэтнических отношений.

20 октября 2008 г., по законодательной инициативе Президента Республики Казахстан Н.А. Назарбаева Парламентом был принят Закон «Об Ассамблее народа Казахстана», определивший правовой статус, порядок формирования и организацию работы Ассамблеи. Основной целью работы Ассамблеи является обеспечение межэтнического согласия в стране в процессе формирования казахстанской гражданской идентичности и конкурентоспособной нации на основе казахстанского патриотизма, гражданской и духовно-культурной общности народа Казахстана при консолидирующей роли казахского народа [8].

Время подтвердило историческую значимость и дальновидность принятого Главой государства решения о создании Ассамблеи народа Казахстана, полностью себя оправдавшего, как важнейший институт межнационального согласия в обществе и единства казахстанского народа. Под руководством Н.А. Назарбаева, Ассамблея народа Казахстана стала общенациональным институтом мира и согласия, обретя подлинно народный характер. Ассамблею народа Казахстана, ставшую конституционным органом «называют не просто детищем Президента, а его великим триумфом» [9, с.210].

Как видно, основные задачи и направления работы Ассамблеи позволили этому уникальному инструменту межэтнической интеграции стать консолидирующей силой общества в сфере обеспечения межнационального согласия. И если на этапе становления Республики Казахстан

главной задачей государства была консолидация казахстанского общества на основе межэтнической толерантности и общественного согласия, то на нынешнем этапе развития страны стратегическим приоритетом стало достижение национального единства, основанного на признании общей для всех казахстанских граждан системы демократических ценностей и принципов.

Поэтому с учетом новых вызовов времени, важнейшим фактором обеспечения межнационального согласия в стране является в настоящее время *Доктрина Национального Единства Казахстана*, разработанная по поручению Н.А. Назарбаева, как стратегический документ государства в сфере национальной политики. Обеспечение национального единства нашей страны является важнейшим условием создания демократического, правового, социального и светского государства.

Необходимость Доктрины, как мощного объединительного фактора казахстанского общества, была *«рождена самой жизнью, она вытекает из логики истории, из нашей общей судьбы. Потому что без единства – нет Нации. Без Нации – нет государства. Без государства – нет будущего»* [10, с.140]. В соответствии со Стратегическим планом развития Республики Казахстан до 2020 г. Доктрина является главным инструментом процесса консолидации казахстанского общества. Ведь экономический рост, социальный прогресс и демократическое развитие страны возможны только при консолидации и сохранении единства казахстанского общества.

Таким образом, благодаря неустанной политической воле Первого Президента Республики Казахстан – Лидера Нации Н.А. Назарбаева, создана уникальная казахстанская модель межнационального согласия и единства, получившая широкое признание в мировом сообществе, являясь примером для подражания для всех многонациональных стран мира.

Сегодня Ассамблея народа Казахстана своей кропотливой повседневной работой утверждает в нашем обществе важнейшие общие ценности: единство, стабильность, толерантность, патриотизм, формируя у казахстанцев высокую ответственность и гордость за нашу вечную Родину - Мәңгілік Ел. *«Несмотря на этническое, культурное и религиозное многообразие, мы сохранили в стране мир и политическую стабильность, - подчеркивается в Послании Президента Республики Казахстан – Лидера Нации Н.А. Назарбаева народу Казахстана «Стратегия «Казахстан - 2050»: Новый политический курс состоявшегося государства».* - *Казахстан стал родным домом для представителей 140 этносов и 17 конфессий. Гражданский мир и межнациональное согласие – наша главная ценность. Мир и согласие, диалог культур и религий в нашей многонациональной*

стране справедливо признаны мировым эталоном. Ассамблея народа Казахстана стала уникальной евразийской моделью диалога культур» [11]. Поэтому, конечно, нельзя переоценить то огромное влияние, которое оказала Ассамблея, как уникальный институт общественного и межнационального согласия, по объединению всех национальных групп нашей страны в единый казахстанский народ.

Ассамблея народа Казахстана, как и другие государственные органы и институты гражданского общества, вносит самую крупную лепту в строительство общества равных возможностей, где все равны перед законом, где не должно быть хороших или плохих по этническим или другим признакам, *«и не должно быть никаких преференций никаким этносам, права и обязанности у всех одинаковы»* [11].

В современных условиях представляется, что Ассамблея народа Казахстана сыграет еще большую роль в формировании нового казахстанского патриотизма, как фундаментального устоя, объединяющего всё общество, вне этнических различий, поставленных Стратегией «Казахстан - 2050». Н.А. Назарбаев в этой связи отмечает: *«Наша главная цель в данном направлении проста и понятна: мы должны сохранить и укрепить общественное согласие. Это – непреложное условие нашего существования как государства, как общества, как нации. Государство и народ должны это осознать и работать вместе. Надо воспитывать в себе и наших детях новый казахстанский патриотизм. Это, прежде всего, гордость за страну и ее достижения. Но сегодня на новом этапе состоявшегося государства такое понимание уже недостаточно. Мы должны прагматично посмотреть на этот вопрос. Мы любим страну, мы ею гордимся, если государство гарантирует каждому гражданину качество жизни, безопасность, равные возможности и перспективы»* [11].

В условиях острого мировоззренческого и ценностного кризиса современной цивилизации, Ассамблея народа Казахстана может оказать немалую помощь и отечественной интеллигенции, которая играет ключевую роль в проектировании ментальной, мировоззренческой модели будущего страны на основе моего видения нового политического курса Казахстан-2050. В этой связи особым направлением работы Ассамблеи народа Казахстана, как одной из мостовых площадок для полноценного диалога и взаимодействия Востока и Запада, должна стать деятельность по формированию исторического сознания нации, и всеказахстанской идентичности, как стержня исторического сознания нашего народа [11].

Особая роль принадлежит Ассамблее народа Казахстана и в реализации Плана Нации «100 шагов» по реализации пяти институциональных

реформ Главы государства Нурсултана Назарбаева, закладывающего коренные преобразования в обществе и государстве в целях укрепления казахстанской государственности. Речь прежде всего идет об активном участии Ассамблеи в разработке проекта патриотического акта «МӘҢГІЛІК ЕЛ», призванного придать запас прочности страны на долгие века в условиях сложнейших испытаний [12].

В рамках данного исторического документа Ассамблеей народа Казахстана должен быть разработан и подготовлен масштабный проект «Большая страна – большая семья», который должен укрепить казахстанскую идентичность и создать условия для формирования целостной гражданской общности казахстанцев, как единой семьи. Несомненно ключевое значение Ассамблеи и в разработке и реализации национального проекта «МЕҢІҢ ЕЛІМ», как визитной карточки нашей страны, а также проекта по продвижению идеи Общества Всеобщего Труда с учетом планов реализации программы инфраструктурного развития «НҮРЛЫ ЖОЛ».

Всё это говорит о важности постоянного внимания к вопросам деятельности Ассамблеи

народа Казахстана, всецело обеспечивающего общественное согласие и политическую стабильность в казахстанском обществе. Поэтому в современных условиях постоянных вызовов и угроз глобализации, как органы государства, так и все институты гражданского общества, рука об руку с Ассамблеей, должны и далее вести постоянный мониторинг изменяющейся обстановки в развитии национальных и межнациональных отношений в стране.

Вместе с тем надо всегда помнить, что межнациональное согласие и национальное единство в обществе не даются раз и навсегда. Это постоянный каждодневный труд всех без исключения казахстанцев, это труд, за который несет ответственность каждый из нас.

Желаю Ассамблее народа Казахстана, как уникальному социально-политическому институту казахстанского общества, и дальше гордо и высоко нести стяг межнационального мира и согласия в стране, крепить дружбу и единство нашего многонационального народа, объединяя казахстанцев во имя великого настоящего и будущего нашей Отчизны – Республики Казахстан.

Список использованных источников:

1. «Стратегия «Казахстан-2050»: культура мира, духовности и согласия. Выступление Президента Казахстана Н.А. Назарбаева на XXI сессии Ассамблеи народа Казахстана // akorda.kz.
2. Доклад Президента Республики Казахстан, Председателя Ассамблеи народов Казахстана Нурсултана Абишевича Назарбаева на VI сессии Ассамблеи народов Казахстана // Материалы VI сессии Ассамблеи народов Казахстана. – Астана, 2000. – С.102-140.
3. Доклад Президента Республики Казахстан, Председателя Ассамблеи народов Казахстана Нурсултана Абишевича Назарбаева на VII сессии Ассамблеи народов Казахстана // Материалы VII сессии Ассамблеи народов Казахстана. – Астана, 2001. – С.56-76.
4. Поздравление Главы государства с 20-летием Ассамблеи народа Казахстана // Казахстанская правда. – 2015. – 3 марта.
5. Назарбаев Н.А. Стратегия становления и развития Казахстана как суверенного государства. – РГЖИ «Дәуір», 1992. – С.31-56.
6. Назарбаев Н. Идейная консолидация общества – как условие прогресса Казахстана. – Алматы: ФПИ «Казахстан XXI в.», 1993. – 32 с.
7. Назарбаев Н. Казахстанский путь. – Караганда, 2006. – 372 с.
8. Закон Республики Казахстан от 20 октября 2008 г. «Об Ассамблее народа Казахстана» №70-IV // Ведомости Парламента Республики Казахстан. – 2008. – №17-18 (2522). – Ст.70.
9. Независимый Казахстан и Лидер Нации: (Новейшая история Казахстана и историческая роль Первого Президента Н.А. Назарбаева) / Аяган Б.Г., Ауанасова А.М., Габдуллина А.Ж., Кыдыралина Ж.У., Селиверстов С.В., Сулейменов А.И. Под ред. Аягана Б.Г. – Алматы: Раритет, 2010. – 392 с.
10. Доктрина Национального Единства Казахстана // Государственная этнополитика Казахстана: новые тренды: Методические пособие / Под общ. ред. Е.Л. Тугжанова. – Астана: Академия государственного управления при Президенте Республики Казахстан, 2001. – С.139-145.
11. Послание Президента Республики Казахстан – Лидера Нации Н.А. Назарбаева народу Казахстана «Стратегия «Казахстан - 2050»: Новый политический курс состоявшегося государства» // akorda.kz.
12. Президент Республики Казахстан Назарбаев Нурсултан. План Нации - 100 шагов. Современное государство для всех // Казахстанская правда. – 2015. – 20 мая.

References:

1. «Strategiya «Kazakhstan-2050»: kultura mira, dukhovnosti i soglasiya. Vystupleniye Prezidenta Kazakhstana N.A. Nazarbayeva na XXI sessii Assamblei naroda Kazakhstana // akorda.kz.

2. Doklad Prezidenta Respubliki Kazakhstan, Predsedatelya Assamblei narodov Kazakhstana Nursultana Abishevicha Nazarbayeva na VI sessii Assamblei narodov Kazakhstana // Materialy VI sessii Assamblei narodov Kazakhstana. – Astana, 2000. - S.102-140.
3. Doklad Prezidenta Respubliki Kazakhstan, Predsedatelya Assamblei narodov Kazakhstana Nursultana Abishevicha Nazarbayeva na VII sessii Assamblei narodov Kazakhstana // Materialy VII sessii Assamblei narodov Kazakhstana. – Astana, 2001. - S.56-76.
4. Pozdravleniye Glavy gosudarstva s 20-letiyem Assamblei naroda Kazakhstana // Kazakhstanskaya pravda. – 2015. – 3 marta.
5. Nazarbayev N.A. Strategiya stanovleniya i razvitiya Kazakhstana kak suverennoho gosudarstva. – RGZhI «Dәuir», 1992. – S.31-56.
6. Nazarbayev N. Ideynaya konsolidatsiya obshchestva – kak usloviye progressa Kazakhstana. – Almaty: FPI «Kazakhstan XXI v.», 1993. – 32 s.
7. Nazarbayev N. Kazakhstansky put. – Karaganda, 2006. – 372 s.
8. Zakon Respubliki Kazakhstan ot 20 oktyabrya 2008 g. «Ob Assambleye naroda Kazakhstana» №70-IV // Vedomosti Parlamenta Respubliki Kazakhstan. – 2008. - №17-18 (2522). – St.70.
9. Nezavisimy Kazakhstan i Lider Natsii: (Noveyshaya istoriya Kazakhstana i istoricheskaya rol Pervogo Prezidenta N.A. Nazarbayeva) /Ayagan B.G., Auanasova A.M., Gabdullina A.Zh., Kydyralina Zh.U., Seliverstov S.V., Suleymenov A.I. Pod red. Ayagana B.G. – Almaty: Raritet, 2010. – 392 s.
10. Doktrina Natsionalnogo Yedinstva Kazakhstana // Gosudarstvennaya etnopolitika Kazakhstana: novye trendy: Metodicheskiye posobiye /Pod obshch. red. Ye.L. Tugzhanova. – Astana: Akademiya gosudarstvennogo upravleniya pri Prezidente Respubliki Kazakhstan, 2001. – S.139-145.
11. Poslaniye Prezidenta Respubliki Kazakhstan – Lidera Natsii N.A. Nazarbayeva narodu Kazakhstana «Strategiya «Kazakhstan - 2050»: Novy politichesky kurs sostoyavshegosya gosudarstva» // akorda.kz.
12. Prezident Respubliki Kazakhstan Nazarbayev Nursultan. Plan Natsii - 100 shagov. Sovremennoye gosudarstvo dlya vsekh // Kazakhstanskaya pravda. – 2015. – 20 maya.

УДК 342.511

Караев Алипаша Агаханович¹
к.ю.н., профессор Высшей Школы права
«Әділет» Каспийского общественного университета¹

ПРЕЗИДЕНТ РЕСПУБЛИКИ КАЗАХСТАН – ГАРАНТ МЕЖНАЦИОНАЛЬНОГО И МЕЖКОНФЕССИОНАЛЬНОГО СОГЛАСИЯ

Аннотация

В статье рассматривается Президент РК как гарант межнационального и межконфессионального согласия, а также обязательства по обеспечению прав и свобод многонационального народа Казахстана. Уделено внимание деятельности Ассамблеи народа Казахстана. Автором указывается на необходимость проведения независимой оценки степени религиозности казахстанцев, мониторинг восприимчивости граждан к религиозному экстремизму, выявления количественных показателей роста религиозного образования.

Ключевые слова: Ассамблея народа Казахстана, Президент, функции, права и свободы человека, межконфессиональное согласие.

Караев Алипаша Агаханович¹
з.ғ.к., Каспий қоғамдық университетінің «Әділет» Жоғары құқық мектебінің профессоры¹

**Қазақстан Республикасының Президенті- ұлтаралық және
конфессияаралық келісімнің кепілі**

Аңдатпа

Мақала ішінде Қазақстан Республикасының Президенті - ұлтаралық және конфессияаралық келісімнің кепілі ретінде, сонымен қатар Қазақстанның көпұлтты халықтың құқықтар мен бостандықтарын қамтамасыз етуге байланысты оның міндеттемелері қарастырылады. Қазақстан халқы Ассамблеяның қызметіне назар аударылды. Автор қазақстандықтардың дінге сенушілік дәрежесін бағалау, діни экстремизмге азаматтардың көзқарастарына мониторинг жүргізу, діни білім берудің сандық көрсеткіштерін аңықтау қажеттілігіне назар аударылады.

Түйінді сөздер: Қазақстан халқы Ассамблеясы, Президент, функциялар, адам құқықтары мен бостандықтары, конфессия аралық келісім.

Karaev Alipasha Agahanovich¹
Cand. Sc. Law, Professor
GLS "Adilet" of the Caspian University¹

PRESIDENT OF THE REPUBLIC OF KAZAKHSTAN AS A GUARANTOR OF THE INTERNATIONAL AND INTER-CONFESSIOAL CONCORD

Annotation

The article considers the President of the Republic of Kazakhstan as a guarantor of inter-ethnic and inter-religious harmony, as well as obligations to ensure the rights and freedoms of the multinational people of Kazakhstan. The main attention paid to the activities of the Assembly of people of Kazakhstan. The author points out the need of an independent assessment of the religiosity degree of Kazakhstanis, monitoring of the susceptibility of citizens to religious extremism, and the quantitative indicators of the growth of religious education.

Keywords: Assembly of people of Kazakhstan, President, functions, human rights and freedoms, inter-confessional concord.

«Величие нации измеряется не численностью, а ее способностью понять и принять культуру, нравы и традиции других народов» (народная мудрость)

Республика Казахстан является унитарным государством с президентской формой правления. Так гласит статья 2 Конституции РК. В соответствии с Конституцией РК. Президент является главой государства, его высшим должностным лицом, определяющим основные направления внутренней и внешней политики государства и представляющим Казахстан внутри страны и в международных отношениях. В установленном Конституцией порядке он принимает меры по охране прав и свобод граждан, защите суверенитета государства, ее независимости и территориальной целостности. Как гарант политической стабильности он обеспечивает согласованное функционирование и взаимодействие всех ветвей власти и их ответственность перед народом.

Функции гаранта Конституции предоставляет Президенту весьма широкие дискреционные полномочия по обеспечению суверенитета, территориальной целостности, защите конституционного строя, прав и свобод личности.

Он призван гарантировать в обществе конституционную законность и безопасность, преемственность власти, представительство государства в международных отношениях, обеспечивать эффективное и конструктивное

взаимодействие ветвей власти и их ответственность перед народом. Для реализации его контрольно-надзорных функций создана структура органов власти, обеспечивающих эффективность принимаемых решений. Статус высшего должностного лица и гаранта Конституции проявляется и в особом механизме взаимоотношений с Парламентом, Правительством, Конституционным Советом, Верховным Судом и иными государственными органами.

Президент считается символом казахстанской государственности, что также возлагает на него определенные обязательства по обеспечению прав и свобод многонационального народа Казахстана.

В этом качестве он персонифицирует государство, сплачивая представителей разных народов и культур в единый казахстанский народ, выступает с различными миротворческими инициативами, является непосредственным участником этнических и конфессиональных форумов, определяет стандарты поведения казахстанских граждан.

Для эффективной реализации своих полномочий Президент наделен арбитражными, представительскими, контрольными и нормотворческими функциями, направленными на нормальное функционирование ветвей власти,

а также обеспечение прав и свобод личности и защиты конституционного строя.

Представительские функции главы государства имеют большое значение для реализации норм Конституции, закрепляющих принципы проведения внешней политики. Президент председательствует на торжественных заседаниях, ведет переговоры и подписывает международные договоры, назначает и отзывает глав дипломатических представительств и др.

Особую роль в механизме обеспечения прав и свобод граждан в многонациональном государстве играет институт информирования главы государства в рамках механизмов взаимодействия, позволяющие оперативно реагировать на нарушение конституционной законности и своевременно корректировать правозащитную политику государственных органов.

Учитывая этническую специфику в Казахстане, Президент Республики наделен значительными полномочиями по обеспечению законности в этой весьма тонкой сфере духовно-культурных отношений.

Для реализации данных полномочий в Казахстане еще в 1995 году была создана Ассамблея Народа Казахстана - консультативно-совещательный орган, основными задачами которой являются обеспечение равенства прав и свобод граждан республики, всестороннее развитие национальных культур, языков и традиций народов Казахстана, расширение интеграционных связей с международными организациями, формирование казахстанской идентичности путём консолидации этносов, формирование и распространение идей духовного единства, укрепление и сохранение дружбы народов и межнационального согласия.

В целях реализации принципов межнационального согласия в Казахстане созданы правовые условия для функционирования национальных и воскресных школ. Деятельность Ассамблеи, притягивает пристальное внимание мировой общественности, способствует росту международного авторитета Республики Казахстан как государства, способного эффективно решать проблемы межнациональных отношений, показывать пример мирного сотрудничества различных языковых, национальных и конфессиональных традиций. Во многом, благодаря проводимой государственной политике, деятельности АНК и национально-культурных центров в Казахстане не произошло ни одного политического массового столкновения на этнической или религиозной почве.

Вместестем, в обществе есть понимание того, что межконфессиональное и межэтническое согласие не является чем-то статичным, неподвижным. Пассивность и недостаточное внимание властей в этой сфере способно радикализировать и изменить

ситуацию в одночасье. Зарубежных примеров в этом отношении предостаточно.

Поэтому, необходимо постоянно проводить независимую оценку степени религиозности казахстанцев, мониторинг восприимчивости граждан к религиозному экстремизму, выявлять количественные показатели роста религиозного образования, поставить под контроль цели и деятельность зарубежных миссионеров и бесконтрольное строительство религиозных храмов, выявить факторы, способствующие росту религиозного самосознания, проводить правовую экспертизу законопроектов, способных нарушить равенство наций и конфессий.

По мнению специалистов, законодательство Республики Казахстан, регулирующее деятельность религиозных организаций весьма либерально и нуждается в дальнейшем совершенствовании, особенно в части правового регулирования деятельности малочисленных религиозных групп и миссионерских организаций.

Эта работа требует огромных интеллектуальных усилий экспертов и финансовых затрат со стороны государства, его министерств и должностных лиц по разработке единой государственной концепции в области национальной политики и религии, которая охватывала бы своим содержанием вопросы религиозного и межэтнического образования и культуры.

Огромная роль и ответственность в этом вопросе ложится и на Духовное Управление Мусульман Казахстана, деятельность которой должна носить опережающий эффект, моделировать религиозную ситуацию, способствовать снятию напряженности во взаимоотношениях между представителями различных религиозных конфессий, активнее проводить разъяснительную работу, и в конечном итоге, минимизировать социальные противоречия на религиозной и межнациональной основе.

Возможно, что Парламенту необходимо рассмотреть вопрос о совершенствовании статуса АНК, о расширении ее контрольных функций, о включении в состав маслихатов представителей наций и основных конфессий, об учреждении должности Уполномоченного по вопросам национальностей и религий и др.

Важно понимать, что постоянный государственный и общественный контроль в этой сфере является необходимым условием жизнедеятельности казахстанского народа, дальнейшего развития государства и обеспечения его территориальной целостности.

Среди правозащитных институтов, действующих при Президенте РК необходимо выделить и Комиссию по правам человека, в компетенцию которой входит рассмотрение обращений по поводу прав и свобод граждан, составление ежегодных и специальных докладов о соблюдении прав человека в республике; разработка предложений,

направленных на совершенствование механизма обеспечения и защиты прав и свобод личности; подготовка аналитических материалов, экспертно-рекомендательных заключений и предложений по международно-правовым актам в области прав человека, участие в работе международных организаций по правам человека.

Таким образом, Комиссия, вырабатывая рекомендации, призвана в какой-то степени, помогать главе государства осуществлять конституционную функцию по защите прав и свобод граждан.

Выступая составной частью системы сдержек и противовесов, Президент Республики своими решениями и действиями подчиняет деятельность политических органов власти Конституции страны, координирует их поведение, а если это необходимо

–ограничивает, используя радикальные механизмы разрешения спора. Президентский контроль выступает в этом смысле инструментом снятия и преодоления социально-политических и правовых противоречий.

Среди прочего, в условиях многонационального государства, институт сильной президентской власти является определяющим фактором успешного и динамичного развития страны и поддержания гражданского мира и межнационального согласия.

Таким образом, в условиях современного Казахстана, конституционные полномочия Президента по защите прав и свобод граждан априори рассматриваются как необходимость для того, чтобы обеспечить конституционную стабильность и жизнедеятельность всего казахстанского общества.

УДК 342.7

Есетова Салтанат Конусбаевна¹

к.ю.н. доцент

Евразийского технологического университета¹

ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ РЕПАТРИАЦИИ В РЕСПУБЛИКЕ КАЗАХСТАН: ПРОБЛЕМЫ ТЕОРИИ И ПРАКТИКИ

Аннотация

В статье рассмотрены проблемы правового регулирования репатриации в РК, проблемы теории и практики. Уделено внимание государственной политике в области миграции в РК, процессу репатриации казахов в Казахстан, процессу и проблемам адаптации в казахстанское общество. Изучены правовые основы правового регулирования вопросов репатриации в республике, а также актуальные проблемы разработки подзаконных нормативно-правовых актов.

Ключевые слова: репатриация, казахстанское общество, государственная политика, оралманы, адаптация, миграция.

Есетова Салтанат Конусбаевна¹

З.ғ.к., Еуразиялық технологиялық университетінің доценті¹

Қазақстан Республикасында репатриацияны құқықтық реттеу: теория мен тәжірибе мәселелері

Аңдатпа

Мақала ішінде Қазақстан Республикасында репатриацияны құқықтық реттеу, теория мен тәжірибе мәселелері қарастырылған. Көші-қон аясында ҚР мемлекеттік саясатына, Қазақстанға қазақтардың репатриация процесіне, қазақстандық қоғамға бейімделу мәселелеріне назар аударылды. Республикада репатриация мәселелерін құқықтық реттеудің құқықтық негіздері зерттелді, заңға тәуелді нормативтік құқықтық актілерді әзірлеудің өзекті мәселелері қарастырылды.

Түйінді сөздер: репатриация, қазақстандық қоғам, мемлекеттік саясат, оралмандар, адаптация, көші-қон.

Yessetova Saltanat Konusbaevna¹
Cand. Sc. Law, Associate professor
Eurasian Technological University¹

LEGAL REGULATION OF REPATRIATION IN THE REPUBLIC OF KAZAKHSTAN: PROBLEMS OF THEORY AND PRACTICE

Annotation

The problems of legal regulation, problems of theory and practice of repatriation in the Republic of Kazakhstan are examined in this article. Attention paid to the state policy in the field of migration in the Republic of Kazakhstan, the process of repatriation of Kazakhs to Kazakhstan, the process and problems of adaptation to the Kazakh society. The author studied the basics of the legal regulation of the issues of repatriation in the republic, as well as the actual problems of the development of subordinate regulatory and legal acts.

Keywords: repatriation, Kazakhstan society, state policy, oralmans, adaptation, migration.

С момента обретения независимости одной из самых сложных проблем стала проблема возвращения соотечественников, по той или иной причине в разное время покинувших родину. Одной из причин заинтересованности государства в этом вопросе является улучшение демографической ситуации в стране.

Основное направление государственной политики в области миграции в Казахстане - это репатриация этнических казахов из стран СНГ, Балтии и стран дальнего зарубежья. Реализацией политики репатриации в настоящее время занимается Комитет по миграции Министерства внутренних дел Республики Казахстан.

Процесс репатриации казахов в Казахстан многогранен и непрост, имеет свои исторические корни и последствия, нуждающиеся в усиленном изучении. В общественной литературе последних лет высказываются различные мнения относительно положительных и отрицательных моментов широкой репатриации китайский казахов в Казахстан. На наш взгляд, этническая репатриация казахов – явление положительное для нашей страны. Казахи являются составной частью единого казахского этноса, и в большинстве своем имеют высокий уровень национального самосознания. Практика показывает, что многие зарубежные казахи, особенно проживающие в Китае, Монголии, Узбекистане, имеют богатый опыт работы в сельском хозяйстве. Соответственно репатриированные казахи станут прекрасным подспорьем в развитии сельского хозяйства Казахстана с их многолетним опытом в данной области и при схожих природно-климатических условиях. Нельзя также не учитывать и ментальность казахов. Зарубежные казахи сохранили казахский язык, что немаловажно для развития казахского языка в Казахстане.

Однако процесс адаптации оралманов в казахстанское общество сдерживается негативными факторами. Это недостаток знания русского языка, недостаток квалификации, отсутствие

образования, незнание законов, психологии, менталитета и культуры местного населения.

Переселение этнических казахов из-за рубежа в Республику Казахстан - это сложный процесс, требующий взвешенного подхода с учетом финансово-экономических возможностей и интересов республики, а также норм международного права. В этой связи представляется чрезвычайно важным совершенствование внутренней законодательной базы для успешной реализации программы приема и обустройства переселенцев на основе их прав и законных интересов в соответствии с Конституцией Республики Казахстан.

Лица казахской национальности, прибывающие из стран СНГ, являются наиболее адаптированной категорией переселенцев как в экономическом, так и в культурном отношении. К тому же, в рамках СНГ подписан ряд документов, регулирующих различные проблемы социального характера (выплата пенсий, организация образования, трудоустройства и др.). Вопросы приобретения и выхода из гражданства также облегчены.

Правовые основы правового регулирования вопросов репатриации были заложены в Декларации о государственном суверенитете от 25 октября 1990 г., Конституционном законе о независимости от 16 декабря 1991 г., первой Конституции суверенного Казахстана от 28 января 1993 г., действующей Конституции РК от 30 августа 1995 года.

Особое значение имеет Декларация. В ней было провозглашено следующее: Верховный Совет Казахской Советской Социалистической Республики, выражая волю народа Казахстана, стремясь к созданию достойных и равных условий жизни для всех граждан Республики, считая первоочередной задачей консолидации и укрепления дружбы народов, проживающих в Республике, признавая Всеобщую декларацию прав человека и право наций на свободное самоопределение,

осознавая ответственность за судьбу казахской нации, исходя из решимости создания гуманного демократического правового государства, провозглашает государственный суверенитет Казахской Советской Социалистической Республики и принимает настоящую Декларацию [1].

В конституционном законе от 16 декабря 1991 г. в ст. 7 закреплено: «Республика Казахстан имеет свое гражданство. За всеми казахами, вынужденно покинувшими территорию республики и проживающими в других государствах, признается право иметь гражданство Республики Казахстан наряду с гражданством других государств, если это не противоречит законам государств, гражданами которых они являются. Республика Казахстан регулирует миграционные процессы. Республика Казахстан создает условия для возвращения на ее территорию лиц, вынужденно покинувших территорию республики в периоды массовых репрессий, насильственной коллективизации, в результате иных антигуманных политических акций, и их потомков, а также для казахов, проживающих на территории бывших союзных республик» [2].

В Конституции 1993 и 1995 г. закрепляются такие неотъемлемые права и свободы человека как право свободного передвижения по территории Казахстана и свободного выбора места жительства; право выезда за пределы Республики, а для ее граждан - право беспрепятственного возвращения в Республику.

Первым нормативным актом, непосредственно регламентирующим правовое положение мигрантов, стал Закон РК «Об иммиграции» от 26 июня 1992 года, который на тот период составлял правовую основу регулирования и организационно-целевого обеспечения переселения в республику этнических казахов, создания необходимых условий жизни на новом месте для беженцев, для лиц и семей, возвращающихся на свою историческую родину [3].

Целью этого закона была организация переселения казахов из-за рубежа, для чего планировалось создание специального иммиграционного ведомства, а также образование Государственного иммиграционного фонда. В нем также устанавливались ежегодные квоты иммиграции.

Для регулирования процессов миграции в Республике Казахстан в 1990-е гг. были приняты следующие нормативно-правовые акты: Закон Республики Казахстан "О гражданстве" от 20 декабря 1991 г. [4], Указ Президента "О правовом положении иностранных граждан в Республике Казахстан" от 19 июня 1995 г. [5]; Указ Президента Республики Казахстан "О порядке предоставления политического убежища иностранным гражданам и лицам без гражданства в Республике Казахстан" от 15 июля 1996 г. [6]; Указ Президента Республики Казахстан "О порядке рассмотрения вопросов,

связанных с гражданством Республики Казахстан" от 27 сентября 1996 г. [7] и др.

После принятия Закона РК «О миграции» от 13 декабря 1997 г. каждому этническому казаху предоставлялся статус оралмана. Правительство Казахстана учредило *Департамент миграции при Министерстве труда и социального обеспечения*, которое впоследствии было преобразовано в *Агентство по миграциям и демографической политике*. С 1995 года в государственный бюджет была введена специальная статья расходов по репатриационным мероприятиям.

С 1998 г. начался новый этап государственно-правового регулирования репатриационных отношений в Республике Казахстан. Основой дальнейшего развития всего законодательства страны, в том числе и миграционного, стало Послание Президента страны народу Казахстана «Казахстан – 2030: Процветание, безопасность и улучшение благосостояния всех казахстанцев». В этом Послании подчеркивалось, что в ранг ведущих приоритетов национальной безопасности должна быть выдвинута сильная демографическая и миграционная политика [8].

В декабре 1997 г. был принят Закон РК "О миграции населения". Целью закона является регулирование общественных отношений в области миграции населения, определение правовых, экономических и социальных основ миграционных процессов, а также создание необходимых условий жизни на новом месте для лиц и семей, возвращающихся на свою историческую родину [9]. Была существенно расширена понятийная база, введены новые статьи, значительно расширяющие положения Закона «Об иммиграции» от 1992 г.

С теоретической точки зрения представляет интерес изменение содержания понятия «репатриация» в данном законе. Так, в редакции от 13 декабря 1997 года в ст. 1 дано понятие репатриации как возвращения на родину военнопленных, перемещенных лиц, беженцев, эмигрантов, оралманов. А в редакции от 12 января 2007 года репатриация трактуется уже как добровольное или вынужденное возвращение граждан РК на свою родину. На основании данного закона казахские иммигранты впервые получили официальный статус репатриант - оралман. Так, статус репатрианта (оралмана) предоставляется категориям лиц коренной национальности, являющихся жертвами массовых политических репрессий, а также их потомкам. В редакции Закона «О миграции населения» от 20 декабря 2002 года оралманами именуется уже не только жертвы массовых политических репрессий, а иностранцы и лица без гражданства казахской национальности, постоянно проживающие на момент приобретения суверенитета Республикой Казахстан за ее пределами и прибывшие в Казахстан с целью постоянного проживания.

5 сентября 2000 года была одобрена Концепция миграционной политики Республики Казахстан, согласно которой должна оказываться полная поддержка переселению и местному приему оралманов, их адаптации в местах проживания. Следует создать все условия для успешной адаптации оралманов в местную социальную окружающую среду, проводить мероприятия по психологическому восстановлению людей, выживших в вооруженных конфликтах. Все вышеперечисленное в распоряжении было определено как наиболее обязательные приоритеты миграционной политики для решения проблем оралманов в Казахстане [10, с.40].

В 2005 году в выступлении на Третьем всемирном курултае казахов в Астане Президент страны Н.А. Назарбаев отметил, что среди стран Содружества Независимых Государств Казахстан – единственное государство, которое системно занимается репатриацией рассеянных по миру зарубежных соотечественников и выделяет для этого солидные бюджетные средства, а в масштабах всего планетарного сообщества оно – одно из трех [11].

В Послании Президента Республики Казахстан народу Казахстана от 1 марта 2006 г. «Стратегия вхождения Казахстана в число 50 наиболее конкурентоспособных стран мира. Казахстан на пороге нового рывка вперед в своем развитии» необходимость выработки современной концепции миграционной политики была выдвинута в качестве основных приоритетов продвижения Казахстана в число наиболее конкурентоспособных и динамично развивающихся государств мира. В отношении мероприятий по адаптации оралманов отмечено: «Наше внимание должно быть в большей степени уделено созданию условий по предварительной подготовке в специальных центрах, адаптации и интеграции оралманов в наше общество. Если обучить их профессии, языку, как принято в других странах, они быстрее привыкнут к новым условиям» [12].

В соответствии с задачами, выдвинутыми в Послании Главы государства народу Казахстана 2006 г., и Планом мероприятий на 2006–2008 гг. по реализации отраслевой Программы миграционной политики Республики Казахстан на 2001–2010 гг., была разработана Концепция миграционной политики Республики Казахстан на 2007–2015 гг. [13], в которой определены перспективные направления этнической миграционной политики на среднесрочный период.

Концепция направлена на совершенствование существующих и развитие качественно новых механизмов управления миграционными процессами в Республике Казахстан. Целью Концепции определено уменьшение негативных последствий миграционных потоков в рамках сохранения и развития национальной идентичности

и безопасности страны путем максимального сокращения незаконной и формирования селективной миграции.

Концептуальной новеллой в управлении миграционными процессами в настоящий период можно назвать обозначенную в вышеуказанном документе необходимость проведения селективной миграционной политики.

В соответствии с Планом мероприятий на 2008–2010 гг. по реализации Концепции миграционной политики Республики Казахстан на 2007–2015 гг. предусматривались разработка системы мер по адаптации и интеграции иммигрантов в казахстанское общество, разработка механизма рационального расселения иммигрантов исходя из интересов демографического и социально-экономического развития регионов, регионального рынка труда, проведение на регулярной основе мониторинга и оценки миграционных процессов и другие мероприятия [14].

В 2009 году началась реализация программы «Нурлы кош», рассчитанной на 2009–2011 годы [15]. Она предполагает увеличение квот на прием. Прием оралманов и внутреннюю миграцию помимо программы «Нурлы кош» регулируют следующие действующие документы: Стратегия территориального развития Республики Казахстан до 2015 года [16], Государственная программа развития сельских территорий Республики Казахстан на 2004–2010 годы [17].

Наконец, в 2011 году в Республике Казахстан был принят новый закон «О миграции населения» [18]. Новым законом предусмотрены дифференцированные размеры пособий в зависимости от региона расселения оралманов, устанавливаются добавочные коэффициенты к базовой ставке. В частности, в северных регионах страны оралманы будут получать пособия в 2,4 раза больше, чем в южных.

Этнические казахи, самостоятельно въехавшие на территорию Республики Казахстан и пребывающие на территории нашей страны, подают заявление о включении в квоту иммиграции оралманов в управление миграционной полиции территориального департамента внутренних дел. А проживающие за пределами Республики Казахстан с указанием предполагаемого места проживания в Казахстане - в загранучреждения. Загранучреждения после получения решения комиссии о согласии на включение в квоту, будут оказывать содействие этническим казахам в переселении. Однако в загранучреждениях МИД РК еще не предусмотрены для этого штатные сотрудники.

По новому закону оралманы, включенные в квоту иммиграции, могут получить единовременные пособия и средства для приобретения жилья только после приема в гражданство Республики Казахстан по предъявлении документов, удостоверяющих

личность, включая совершеннолетних членов семьи, кроме членов семьи неказахской национальности. И в случае отказа включенных в квоту иммиграции оралманов от приобретения гражданства Республики Казахстан единовременные пособия и средства для приобретения жилья не начисляются и (или) не выплачиваются.

Это правовая норма, по мнению законодателя, исключит случаи получения пособий и компенсаций по поддельным документам. Как признают в миграционной службе, до 2011 года такие факты не были редкостью. По данным Комитета миграционной полиции МВД РК, в 2010 году в Алматинской, Атырауской, Павлодарской и Южно-Казахстанской областях выявлено 64 факта выделения пособий на сумму более 42 млн. тенге лицам, которые даже не въезжали в страну, либо получили пособия дважды в разных регионах. По подобным фактам в течение последних трех лет возбуждено 10 уголовных дел [19].

По новому Закону, пособия оралманам будут выплачиваться только по установленному месту жительства, а в случае выезда за пределы или из Республики Казахстан - должны быть возвращены в бюджет.

Перечисленные меры позволят снять напряжение в регионах, испытывающих избыток трудовых ресурсов. Ранее, до принятия этого Закона, места проживания прибывающих соотечественников определялись исключительно по их желанию, что затрудняло государственное регулирование. Как следствие, до 60% оралманов сосредотачивалось в четырех областях - Алматинской, Жамбылской, Южно-Казахстанской и Мангыстауская, и без того испытывающих значительное демографическое давление.

Таким образом, действия Закона направлены на всех лиц казахской национальности, независимости от наличия статуса оралмана, прибывших в Республику Казахстан в целях постоянного проживания на исторической Родине. Среди лиц, принявших за годы независимости Казахстана гражданство Республики Казахстан, 98% составляют оралманы.

Ученые-юристы, практики и сами мигранты единодушны во мнении, что актуальна разработка подзаконных нормативно-правовых актов. Так, на сегодняшний день Комитетом миграционной полиции разработаны и проходят процедуру согласования проекты постановлений Правительства об утверждении квоты иммиграции оралманов на 2012-2014 годы, Правила включения в квоту иммиграции оралманов, Правила выплаты единовременных пособий, дифференцированных в зависимости от регионов расселения и включающих затраты на первичную адаптацию, проезд к постоянному месту жительства и провоз имущества и выделение средств на приобретение жилья или получение льготного кредитного займа для строительства, восстановления или приобретения жилья.

Проведенный анализ показывает, что эволюция законодательства в области репатриации происходит с учетом приоритетов миграционной политики на том или ином этапе развития казахстанской государственности, а также в целях устранения проблемных зон, возникающих в ходе правоприменительной практики, дальнейшей оптимизации законодательства в сфере миграции и совершенствования содержания миграционных процессов.

Список использованных источников:

1. Казахская ССР. Декларация о государственном суверенитете Казахской Советской Социалистической Республики 25 октября 1990 г. // Правовой справочник «Законодательство». – Алматы: Юрист, 2005.
2. Республика Казахстан. О государственной независимости Республики Казахстан. Конституционный закон от 16 декабря 1991 года // Правовой справочник «Законодательство». – Алматы: Юрист, 2005.
3. Республика Казахстан. Закон №1437 от 26 июня 1992 г. Об иммиграции // Правовой справочник «Законодательство». – Алматы: Юрист, 2007.
4. Республика Казахстан. Закон №1017-ХІІ от 20 декабря 1991 года. О гражданстве Республики Казахстан // Правовой справочник «Законодательство». – Алматы: Юрист, 2005.
5. Президент Республики Казахстан. О правовом положении иностранных граждан: Указ №2337 от 19 июня 1995 года. // Правовой справочник «Законодательство». – Алматы: Юрист, 2005.
6. Президент Республики Казахстан. О порядке предоставления политического убежища иностранным гражданам и лицам без гражданства в Республике Казахстан: Указ №3057 от 15 июля 1996 года // Правовой справочник «Законодательство». – Алматы: Юрист, 2005.
7. Президент Республики Казахстан. Об утверждении Правил рассмотрения вопросов, связанных с гражданством Республики Казахстан: Указ №3120 от 27 сентября 1996 г. // Правовой справочник «Законодательство». – Алматы: Юрист, 2005.
8. Назарбаев Н.А. Казахстан – 2030: Процветание, безопасность и улучшение благосостояния всех казахстанцев: Послание Президента страны народу Казахстана. – Алматы, 2002. – 96 с.
9. Республика Казахстан. Закон от 13.12.1997. № 204-1. О миграции населения // Миграция. Сборник нормативно-правовых актов Республики Казахстан. – Алматы: Юрист, 2007. – 128 с.
10. Правительство Республики Казахстан. Концепция миграционной политики Республики Казахстан: Постановление от 5 сентября 2000 г. // Казахстанская правда. – 2000. – 10 сентября.

11. Назарбаев Н.А. Выступление Президента Республики Казахстан на III Всемирном курултае казахов. Астана, 29 сентября 2005 года // Правовой справочник «Законодательство». – Алматы: Юрист, 2007.
12. Назарбаев Н.А. Стратегия вхождения Казахстана в число 50 наиболее конкурентоспособных стран мира. Казахстан на пороге нового рывка вперед в своем развитии. – Казахстанская правда. - 1 марта 2006 г.
13. Концепция миграционной политики Республики Казахстан на 2007-2015 годы. // Указ Президента Республики Казахстан от 28 августа 2007 года № 399
14. План мероприятий на 2008–2010 гг. по реализации Концепции миграционной политики Республики Казахстан на 2007–2015 гг.
15. Программа «Нұрлы көш» утверждена постановлением Правительства Республики Казахстан от 2 декабря 2008 года № 1126.
16. Стратегия территориального развития Республики Казахстан до 2015 года, утвержденная Указом Президента Республики Казахстан от 28 августа 2006 года № 167.
17. Государственная программа развития сельских территорий Республики Казахстан на 2004–2010 годы, утвержденная Указом Президента Республики Казахстан от 10 июля 2003 года № 1149.
18. Республика Казахстан. Закон №№ 477-IV ЗРК от 22 июля 2011 года О миграции населения // Информационная система «Параграф». – Алматы: Юрист, 2012.
19. В Алматы обсудили новый Закон о миграции и проблемы реализации программы «Нұрлы көш» // zakon.kz . - 7 сентября 2011

References:

1. Kazakhskaya SSR. Deklaratsiya o gosudarstvennom suverenitete Kazakhskoy Sovetskoj Sotsialisticheskoy Respubliki 25 oktyabrya 1990 g. // Pravovoy spravochnik «Zakonodatelstvo». – Almaty: Yurist, 2005.
2. Respublika Kazakhstan. O gosudarstvennoy nezavisimosti Respubliki Kazakhstan. Konstitutsionny zakon ot 16 dekabrya 1991 goda // Pravovoy spravochnik «Zakonodatelstvo». – Almaty: Yurist, 2005.
3. Respublika Kazakhstan. Zakon №1437 ot 26 iyunya 1992 g. Ob immigratsii // Pravovoy spravochnik «Zakonodatelstvo». – Almaty: Yurist, 2007.
4. Respublika Kazakhstan. Zakon №1017-XII ot 20 dekabrya 1991 goda. O grazhdanstve Respubliki Kazakhstan // Pravovoy spravochnik «Zakonodatelstvo». – Almaty: Yurist, 2005.
5. Prezident Respubliki Kazakhstan. O pravovom polozhenii inostrannykh grazhdan: Ukaz №2337 ot 19 iyunya 1995 goda. // Pravovoy spravochnik «Zakonodatelstvo». – Almaty: Yurist, 2005.
6. Prezident Respubliki Kazakhstan. O poryadke predostavleniya politicheskogo ubezishcha inostrannym grazhdanam i litsam bez grazhdanstva v Respublike Kazakhstan: Ukaz №3057 ot 15 iyulya 1996 goda // Pravovoy spravochnik «Zakonodatelstvo». – Almaty: Yurist, 2005.
7. Prezident Respubliki Kazakhstan. Ob utverzhdenii Pravil rassmotreniya voprosov, svyazannykh s grazhdanstvom Respubliki Kazakhstan: Ukaz №3120 ot 27 sentyabrya 1996 g. // Pravovoy spravochnik «Zakonodatelstvo». – Almaty: Yurist, 2005.
8. Nazarbayev N.A. Kazakhstan – 2030: Prosvetaniye, bezopasnost i uluchsheniye blagosostoyaniya vseh kazakhstanstsev: Poslaniye Prezidenta strany narodu Kazakhstana. – Almaty, 2002. – 96 s.
9. Respublika Kazakhstan. Zakon ot 13.12.1997. № 204-1. O migratsii naseleniya // Migratsiya. Sbornik normativno-pravovykh aktov Respubliki Kazakhstan. – Almaty: Yurist, 2007. – 128 s.
10. Pravitelstvo Respubliki Kazakhstan. Kontseptsiya migratsionnoy politiki Respubliki Kazakhstan: Postanovleniye ot 5 sentyabrya 2000 g. // Kazakhstanskaya pravda. – 2000. – 10 sentyabrya.
11. Nazarbayev N.A. Vystupleniye Prezidenta Respubliki Kazakhstan na III Vsemirnom kurultaye kazakhov. Astana, 29 sentyabrya 2005 goda // Pravovoy spravochnik «Zakonodatelstvo». – Almaty: Yurist, 2007.
12. Nazarbayev N.A. Strategiya vkhozhdeniya Kazakhstana v chislo 50 naiboleye konkurentosposobnykh stran mira. Kazakhstan na poroge novogo ryvka vpered v svoem razvitii. – Kazakhstanskaya pravda. - 1 marta 2006 g.
13. Kontseptsiya migratsionnoy politiki Respubliki Kazakhstan na 2007-2015 gody. // Ukaz Prezidenta Respubliki Kazakhstan ot 28 avgusta 2007 goda № 399
14. Plan meropriyaty na 2008–2010 gg. po realizatsii Kontseptsii migratsionnoy politiki Respubliki Kazakhstan na 2007–2015 gg.
15. Programma «Nurly kosh» utverzhdena postanovleniyem Pravitelstva Respubliki Kazakhstan ot 2 dekabrya 2008 goda № 1126.
16. Strategiya territorialnogo razvitiya Respubliki Kazakhstan do 2015 goda, utverzhdenaya Ukazom Prezidenta Respubliki Kazakhstan ot 28 avgusta 2006 goda № 167.
17. Gosudarstvennaya programma razvitiya selskikh territoriy Respubliki Kazakhstan na 2004–2010 gody, utverzhdenaya Ukazom Prezidenta Respubliki Kazakhstan ot 10 iyulya 2003 goda № 1149.
18. Respublika Kazakhstan. Zakon №№ 477-IV ZRK ot 22 iyulya 2011 goda O migratsii naseleniya // Informatsionnaya sistema «Paragraf». – Almaty: Yurist, 2012.
19. V Almaty obsudili novy Zakon o migratsii i problemy realizatsii programmy «Nurly kesh» // zakon.kz . - 7 sentyabrya 2011

УДК 347.965

Мушатова Кульбарам Арыстангазовна¹

*к.ю.н., асс.профессор Высшей школы права «Әділет» Каспийского
общественного университета¹*

**АДВОКАТУРА В МЕХАНИЗМЕ ЗАЩИТЫ ИНТЕРЕСОВ ГРАЖДАН В
МНОГОНАЦИОНАЛЬНОМ ГОСУДАРСТВЕ****Аннотация**

В статье рассмотрен институт адвокатуры и его роль в механизме защиты интересов граждан в многонациональном государстве. Проведен анализ закона РК об адвокатской деятельности. Уделено внимание развитию института адвокатуры в республике.

Ключевые слова: адвокатура, адвокат, адвокатская деятельность, квалифицированная юридическая помощь, многонациональное государство.

Мушатова Кульбарам Арыстангазовна¹

з.ғ.к., Каспий қоғамдық университетінің «Әділет» Жоғары құқық мектебінің профессоры¹

Адвокатура көпұлтты мемлекетте азаматтардың мүдделерін қорғау механизмде**Аңдатпа**

Мақала ішінде адвокатура институты және көпұлтты мемлекетте азаматтардың мүдделерін қорғау механизмдегі оның рөлі қарастырылған. Адвокаттық қызмет туралы Заңға талдау жүргізілді. Республикада адвокатура институтының дамуына назар аударылды.

Түйінді сөздер: адвокатура, адвокат, адвокаттық қызмет, сараланған заң көмегі, көп ұлтты мемлекет.

Mushatova Kulbaram Arystangazovna¹

**Cand. Sc. Law, Associate professor
GLS "Adilet" of the Caspian University¹**

**ADVOCACY IN THE MECHANISM OF PROTECTING INTERESTS OF CITIZENS IN THE
MULTINATIONAL STATE****Annotation**

The article examines the institution of advocacy and its role in the mechanism of protecting the interests of citizens in a multinational state. The analysis of the law of the Republic of Kazakhstan On advocate practice has been carried out. Attention has been paid to the development of the institute of advocacy in the state.

Keywords: advocacy, lawyer, attorney, advocate practice, qualified legal aid, multinational state.

Права человека возлагают на государство вполне определенные обязанности, включая обеспечение защиты нарушенных прав, четкий и понятный механизм их восстановления. Нет идеального общества и государства, функционирующего без нарушения прав и свобод человека. Чем сложнее механизм восстановления нарушенных прав человека или их реализация, тем выше должна быть востребована обществом квалифицированная юридическая помощь. Хотя каждый имеет право защищать свои права

всеми не противоречащими закону способами, включая необходимую оборону, существует целая система правозащитных объединений. В системе государственных, неправительственных и иных общественных организаций по защите прав, свобод и законных интересов человека адвокатура как *общественно-правовой институт занимает особое место*. Впервые в Концепции правовой политики Республики Казахстана на 2010-2020гг подчеркнута, что «адвокатура является ядром системы оказания гражданам юридической

помощи, принадлежит ведущая роль в системе правозащитных институтов [1]. Важнейшие международные документы о правах человека предусматривают право каждого на равный и реальный доступ к юридической помощи. Юридическая помощь является необходимым условием реализации конституционных и иных прав человека и гражданина на свою защиту. В основных принципах, касающихся роли юристов, особо закреплено положение о праве юристов создавать и являться членами самостоятельных профессиональных ассоциаций, представляющих их интересы, способствующих непрерывному образованию и подготовке и защищающих их профессиональные интересы [2]. В Казахстане наряду с адвокатами действуют многочисленные отечественные и зарубежные юридические организации, оказывающие различные виды юридической помощи, частнопрактикующие юристы. Традиционно сложилось, что адвокаты участвуют как защитники и представители в уголовном, гражданском, административном судопроизводстве. Выбор представителя в суде возложен на участников процесса. Свобода в выборе сторонами представителя в процессе не всегда отвечает принципам судопроизводства, в частности принципа состязательности и равноправия сторон. Лица, выступающие в суде в качестве представителя, чаще всего не несут дисциплинарной ответственности ни за качество юридической помощи, ни за поведение по отношению к клиентам. Активно дискутируется вопрос о реформировании рынка юридических услуг путем их объединения в рамках адвокатской корпорации.

Адвокатура за многовековую историю своего развития сформировала профессиональные стандарты деятельности и этические нормы, требования претендентам на допуск к профессии и контроль за поведением адвокатов самоуправляемой корпорацией, что соответствует международным стандартам. В своем развитии адвокатура как *негосударственное образование* прошла *несколько стадий*: от частного ремесла и абсолютной свободы, цехового устройства до автономии. Дорога в тысячу миль начинается с первого шага. С первого шага объединения адвокатов. Объединение адвокатов объективный процесс, течение которого зависело от социальных, политических, правовых, моральных предпосылок. С падением цехового устройства и вышла адвокатура. При *цеховом устройстве* появляются элементы внутренней организации, самоуправление, разрабатываются этические нормы поведения с клиентами, коллегами, судами и другими органами. Одной из причин возникновения адвокатуры как объединения всех лиц, оказывающих юридическую помощь, стало развитие судебной системы и принципа состязательности, отстаивание интересов

лица через устные выступления в суде, признание права и отстаивание прав лиц. По меткому выражению А.В. Воробьева «архетип адвоката, его первичная модель, праадвокат - это человек, препятствующий словом несправедливому насилию, а организованное сообщество лиц, посвящающих свою жизнь противостоянию несправедливому насилию словом - это уже адвокатура. Профессия адвоката заключается не в том, как составлять бумаги или произносить речи, ибо все должны грамотно писать и излагать мысли, *а суть ее в самом духе, нравственных началах, идеях правозащиты*» [3].

Для дальнейшего цивилизованного развития профессии необходимо объединение с целью защиты интересов общества с одной стороны и для содействия профессиональной помощи и защите интересов самих адвокатов с другой. «Адвокаты составляют общество с *одной целью* - хранить *достоинство* своей профессии, поддерживать конференциями *единство понимания закона*, наблюдать, чтобы никто из собратий не изменял *долгу и чести*, изгонять бесчестных, наказывать шатких и нерадивых, давать бесплатную юридическую помощь беднякам [4]. Адвокаты - это устойчивая профессиональная группа с общими интересами, ценностями и нормами поведения, объединенные в правозащитный институт гражданского общества. В одиночку адвокату сложно стать эффективным правозащитником.

В зависимости от периода развития менялось и определение адвокатуры. Для советского периода (1917- 1991гг) характерно понятие адвокатуры *через объединение юристов - профессионалов в коллегии для оказания юридической помощи физическим и юридическим лицам* [5]. В данном определении отсутствует признак правозащитной функции, отличающий адвокатов, представляющие частный интерес лица от представителей государственных органов. В постсоветских источниках адвокатского права понятие адвокатуры рассматривается с ценностных позиций и характерных существенных признаков. В учебно-практическом пособии под редакцией В.Н.Буробина «*адвокатура - негосударственное и некоммерческое добровольное профессиональное объединение квалифицированных юристов, обладающих статусом адвоката, созданное для оказания юридической помощи физическим и юридическим лицам в целях защиты их прав и законных интересов, где указаны отличительные признаки объединения, назначение и цель* [5].

Адвокатура - система наделенных специальными полномочиями лиц (адвокатов), организаций (адвокатских образований) и *органов самоуправления* (адвокатских палат), *главной целью которых является обеспечение реализации конституционного права каждого на получение квалифицированной юридической помощи*» [6],

где цель определена с позиций конституционных норм и правомочий лиц, входящих в структуру адвокатуры. Чашин А.Н. считает, что адвокатура формируется не просто по профессиональному признаку, а с дополнительными требованиями к членам: отсутствием судимости, сдачей квалификационных экзаменов, принесением присяги. Поэтому адвокатура представляет собой суперпрофессиональное сообщество адвокатов [7].

Адвокаты подчинены особо повышенным требованиям честности и морали, основанным на нравственных критериях и традициях адвокатуры. Соблюдение норм профессионального поведения и сохранения тайны является одним из принципов адвокатской деятельности, закрепленной в специальном законе Республики Казахстан об адвокатской деятельности. Адвокат при оказании юридической помощи должен соблюдать такие профессиональные правила как старательность и усердие, корректность, верность интересам доверителя и ограничивать свое поведение в соответствии с его правами и законными интересами [8]. Наряду с правовыми нормами в сфере регулирования адвокатуры и адвокатской деятельности действуют корпоративные правила, обязательные для исполнения адвокатами, органами самоуправления, адвокатскими образованиями.

Квалифицированность юридической помощи, оказываемой адвокатами, контролируется самоуправляемой адвокатурой. Неисполнение адвокатом своих профессиональных обязанностей перед доверителем или решений органов адвокатского самоуправления, но и иное публично порочащее честь и достоинство поведение адвоката может быть основанием привлечения к дисциплинарной ответственности вплоть до исключения из коллегий адвокатов.

Цель, профессионализм, независимость от государства, действия в рамках закона находят отражение и в законодательстве ряда стран. Так, в п.1 ст. 3 ФЗ РФ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в РФ от 28.10.2002 г. адвокатура является **профессиональным сообществом** адвокатов и как **институт гражданского общества** не входит в систему органов государственной власти и органов местного самоуправления [9].

Анализ адвокатуры как института гражданского общества, составной части политической системы, позволяет глубже понять ее сущность, специфику, отличие от иных общественных объединений. В отечественном специальном законе об адвокатской деятельности не введена дефиниция адвокатуры, а закреплено положение о ее назначении. Адвокатура призвана содействовать реализации гарантированного государством и закрепленного Конституцией Республики Казахстан права человека на судебную защиту своих прав, свобод и получение квалифицированной юридической

помощи и организации деятельности адвокатов [8].

Казахстан одним из первых на постсоветском пространстве принял закон об адвокатской деятельности на основе международных стандартов и передового опыта западных стран, который определил перспективу развития адвокатского объединения. Принципиальное значение при этом имело закрепленная законом организация адвокатской корпорации на основе обязательного членства каждого адвоката в коллегии адвокатов. В теории адвокатуры разработаны различные концепции для внутренне-системной организации: множественности адвокатских структур, республиканского единства, автономности и контрольных функций государства [10]. На первоначальном этапе развития адвокатуры независимого Казахстана сохранила советский подход по принципу множественности самостоятельных коллегий в рамках административно - территориального деления. Существовал союз адвокатов как общественное объединение, членство в котором было добровольным. Однако подлинная адвокатура в наших условиях возможна в форме единого мощного сообщества, которая может взаимодействовать с властями, в необходимых случаях и противостоять. В связи с принятием закона РК от 28.12.11 г. о внесении изменений и дополнений в действующий закон об адвокатской деятельности адвокатура в Казахстане представляет единую систему на республиканском уровне. Республиканская коллегия адвокатов основана на обязательном членстве коллегий адвокатов.

В общих положениях закона РК об адвокатской деятельности важные нормы о законодательстве и принципах должны касаться и организации и деятельности адвокатуры, что должно найти единое отражение не только в названиях статей закона, но и в содержании. В закон РК «Об адвокатской деятельности», исходя из высшей юридической силы и прямого действия норм Конституции, были внесены изменения и дополнения законом РК от 11.12.2009 г.

В новой редакции вторая статья закона «Законодательство Республики Казахстан об адвокатской деятельности» уточнена введением Конституции как основы законодательства. Статья 3 закона определена как принципы *организации и деятельности* адвокатуры, однако принцип законности касается только методов и средств, используемых адвокатом в ходе осуществления *адвокатской деятельности, а организация адвокатуры упущена*. Система принципов как идеи, взгляды формируются из исторического анализа становления, функционирования адвокатуры и осуществления адвокатской деятельности. Знание закономерностей данных явлений, объективно обусловленных экономическими, социальными

и политическим строем общества, государства определяют высшие ценности адвокатского сообщества. Организационная структура адвокатуры, порядок создания адвокатских образований, органов самоуправления, их полномочия регулируются правовыми нормами. Поэтому общеправовой принцип законности касается не только организации адвокатской деятельности, но и внутреннего самоуправления.

Адвокатура является конституционно признанным общественным институтом. Квалифицированная юридическая помощь, оказываемая адвокатами, это необходимое условие и гарантия реализации конституционных и иных прав граждан на свою защиту, доступа к правосудию и справедливого судебного разбирательства. Каждый имеет право на квалифицированную юридическую помощь независимо от имущественного положения, пола, расы, национальности, места жительства или по любым иным обстоятельствам. Согласно ч. 3 ст.16 Конституции Казахстана «каждый задержанный, арестованный, обвиняемый в совершении преступления имеет право пользоваться помощью адвоката (защитника) с момента задержания, ареста или предъявления обвинения». Профессиональная защита по уголовным делам по приглашению и назначению предоставляется исключительно адвокатами. Конституцией предусмотрено право на субсидируемую государством юридическую помощь для малоимущих и социально уязвимых слоев населения. В мире существуют различные модели по оказанию финансируемой государством юридической помощи: контрактная модель путем заключения договора государственного органа с адвокатом, «публичного защитника, смешанная и др. [12].

В законе «Об адвокатской деятельности» ряд статей (ст.ст.6,20, 21,24 и др.) посвящены вопросам оказания бесплатной юридической помощи. Однако с принятием закона о гарантированной государством юридической помощи подробнее определен правовой механизм ее реализации: виды, субъекты, порядок оказания, финансирования, контроля и др.

На коллегии адвокатов как орган самоуправления возложены обязанности по установлению критериев отбора и составления списков адвокатов, участвующих в системе оказания бесплатной юридической помощи, порядка отчета и представления материалов в территориальный орган юстиции. Областные коллегии адвокатов обязаны обеспечить различные виды, включая защиту и представительство физических лиц в судах, иных государственных органах и негосударственных организациях, гарантированной государством квалифицированной юридической помощи в сельских населенных пунктах. В законе предусматривается вероятность создания государственной адвокатуры, что противоречит принципам независимости и корпоративности не только организации, но и деятельности адвокатов.

Итак, адвокатура прошла длительный путь от абсолютно свободной профессии до единой организации, цель которой оказание квалифицированной юридической помощи каждому, кто в ней нуждается. В процессе исторического развития выработаны стандарты поведения, регулируемые правовыми и корпоративными нормами. На современном этапе адвокатура является важнейшим институтом правовой системы государства. В теории не существует единого понятия адвокатуры и ее законодательного закрепления.

Список использованных источников:

1. Концепция правовой политики РК на 2010-2020 гг., // утв. Указом Президента от 24 августа 2009 г. № 858
2. Основные принципы, касающиеся роли юристов, принятого 8-м конгрессом ООН по предупреждению преступности и обращению с правонарушителями. Гавана, Куба, 29 августа - 7 сентября 1990 года.
3. Профессия адвоката-стандартная реакция на стандартную ситуацию. Профессия адвоката: Сборник работ о французской адвокатуре // Сост. Поляков А.В.- М.: Статут, 2006, с. 4-5
4. Лохвицкий А.В. Французская адвокатура // Профессия адвоката: сб. работ о французской адвокатуре/ сост. Поляков А.В.М., 2006, с.38
5. Адвокатская деятельность; учебно - практическое пособие / Под об. Ред. В.Н.Бурбина. 3-е изд., перераб и доп.-М.: Статут, 2005.
6. Адвокатура в России / под ред. С.С.Юрьева.-М.: Изд.юрайт.2011, с.20-21.
7. Чашин А.Н. Адвокатура в России. -М.: Дело и Сервис, 2008, с.32.
8. Закон Республики Казахстан «Об адвокатской деятельности» от 5.12.1997 г. №195-1
9. Федеральный закон РФ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» от 31.05.2002г. №63-ФЗ
10. Терия адвокатуры / Воробьев А.В., Поляков А.В., Тихонравов Ю.В.-М.: Изд-во Грандъ, 2002.
11. Закон Республики Казахстан «О гарантированной государством юридической помощи» от 3.07.2013г. №122-V.
12. Сулейменова Г.Б. Международные стандарты и лучшие практики оказания субсидируемой юридической помощи.- Юрист, №3, 2011.

References:

1. Kontseptsiya pravovoy politiki RK na 2010-2020 gg., // utv. Ukazom Prezidenta ot 24 avgusta 2009 g. № 858
2. Osnovnye printsipy, kasayushchiesya roli yuristov, prinyatogo 8-m kongressom OON po preduprezhdeniyu prestupnosti i obrashcheniyu s pravonarushitelyami. Gavana, Kuba, 29 avgusta -7 sentyabrya 1990goda.
3. Professiya advokata-standartnaya reaktsiya na standartnuyu situatsiyu. Professiya advokata: Sbornik rabot o frantsuzskoy advokature // Sost.Polyakov A.V..- M.: Statut,2006, s. 4-5
4. Lokhvitsky A.V. Frantsuzskaya advokatura // Professiya advokata: sb. rabot o frantsuzskoy advokature/ sost. Polyakov A.V.M., 2006,s.38
5. Advokatskaya deyatel'nost'; uchebno - prakticheskoye posobiye / Pod ob. Red. V.N.Burobina.3-e izd., pererab i dop.-M.: Statut, 2005.
6. Advokatura v Rossii / pod red. S.S.Yuryeva .-M.: Izd.yurayt.2011, s.20-21.
7. Chashchin A.N. Advokatura v Rossii. -M.: Delo i Servis, 2008, s.32.
8. Zakon Respubliki Kazakhstan «Ob advokatskoy deyatel'nosti» ot 5.12.1997 g.№195-1
9. Federalny zakon RF «Ob advokatskoy deyatel'nosti i advokature v Rossyskoy Federatsii» ot 31.05.2002g.№63-FZ
10. Teriya advokatury / Vorobyev A.V., Polyakov A.V., Tikhonravov Yu.V.-M.: Izd-vo Grand, 2002.
11. Zakon Respubliki Kazakhstan «O garantirovannoy gosudarstvom yuridicheskoy pomoshchi» ot 3.07.2013g №122-V.
12. Suleymenova G.B. Mezhdunarodnye standarty i luchshiy praktiki okazaniya subsidiruyemoy yuridicheskoy pomoshchi.- Yurist, №3, 2011.

УДК 342.15

Сагинаев Мейржан Егинбаевич¹*магистр права сеньор-лектор Высшей Школы права «Әділет»
Каспийского общественного университета¹***НАЦИОНАЛЬНЫЕ АВТОНОМИИ В СОВРЕМЕННОМ МИРЕ:
ПОЛИТИКО-ПРАВОВОЙ СТАТУС И ПЕРСПЕКТИВЫ РАЗВИТИЯ****Аннотация**

В статье рассмотрены национальные автономии в современном мире, их правовой статус и перспективы развития. Рассмотрены право наций на самоопределение, национально-территориальная и национально-культурная виды автономий, а также подходы в юридической литературе к определению этнической группы и ситуации национального меньшинства. Уделено внимание Ассамблее народа Казахстана как общественному авторитетному институту гармонизации межнациональных отношений.

Ключевые слова: автономия, государственность, Ассамблея народа Казахстана, народ, федерация, этническая группа, межнациональное согласие.

Сагинаев Мейржан Егинбаевич¹**Құқық магистрі,****Каспий қоғамдық университетінің «Әділет» Жоғары құқық мектебінің сеньор-лекторы¹****ҚАЗІРГІ ТАҢДАҒЫ ДҮНИЕ ЖҮЗІНДЕГІ ҰЛТТЫҚ АВТОНОМИЯЛАР: САЯСИ -ҚҰҚЫҚТЫҚ
МӘРТЕБЕСІ ЖӘНЕ ДАМУ ЖОЛДАРЫ****Аңдатпа**

Мақала ішінде қазіргі таңдағы дүние жүзіндегі ұлттық автономиялар: саяси -құқықтық мәртебесі және даму жолдары қарастырылған. Ұлттардың өз тағдырын өздері шешу құқығы, автономияның ұлттық-аумақтық пен ұлттық-мәдени түрлері, заң әдебиетінде этникалық топ пен ұлттық азшылық жағдайы түсініктерге көзқарастары қарастырылған. Ұлтаралық қатынастарды

үйлестірудің беделді қоғамдық институты ретінде Қазақстан халқы Ассамблеясына назар аударылды.

Түйінді сөздер: автономия, мемлекеттілік, Қазақстан халқы Ассамблеясы, халық, федерация, этникалық топ, ұлтаралық келісім

Saginayev Meirzhan Yeginbaevich¹
Master of Law
GLS "Adilet" of the Caspian University¹

NATIONAL AUTONOMIES IN THE CONTEMPORARY WORLD: POLITICAL AND LEGAL STATUS AND PROSPECTS OF DEVELOPMENT

Annotation

The article examines national autonomies in the modern world, their legal status and development prospects. The right of nations to self-determination, national-territorial and national-cultural types of autonomies, as well as approaches in the legal literature to the definition of an ethnic group and the situation of a national minority are considered. Attention paid to the Assembly of people of Kazakhstan as a public authoritative institution for harmonizing interethnic relations.

Keywords: autonomy, statehood, Assembly of people of Kazakhstan, people, federation, ethnic group, interethnic concord.

Государство как форма организации общества не может не учитывать его национальный состав. Более того, национальный фактор относится к числу важнейших факторов, определяющих строение государства и его развитие. При устройстве государства с многонациональным населением должны учитываться особенности каждой нации: ее традиции, исторический опыт государственности, культурные, языковые и иные духовные потребности.

В многонациональных государствах, так или иначе подавляющих отдельные нации (народы), пусть даже чисто формально, просто не замечая их существования, не учитывая при переписях, лишая письменности и прочих элементов «культурной автономии», территориальная целостность может быть только в различных насильственных формах. Однако, по общему мнению, это не только антигуманно и аморально, но и нерационально хотя бы потому, что непрочно и недолговечно.

Наиболее прагматический путь сохранения целостности государства - это как раз такой, который основан на справедливости, а она достигается разумной организацией добровольного сожительства автономий и регионов на основе свободы выбора политического статуса и форм связей между ними и внешним миром. Иными словами, самоопределение может осуществляться и без отделения и образования самостоятельного государства - путем федерализации отношений между народами, пожелавшими жить в одном государстве. Но и для этого придется признать право на историческую территорию и ее целостность и неприкосновенность за любой компактной национальной составляющей. А это, в той или иной степени, может способствовать и

способствует прогрессу сепаратистских настроений среди представителей наций и народностей, населяющих многонациональные государства. Не забегая далеко, в качестве примера можно привести Шотландию, уже прямо заявляющую об отделении от Соединенного королевства или Квебек, в котором уже неоднократно проводились референдумы об отделении от Канады.

Важной формой устройства государств с многонациональным населением является национально-государственная федерация. Однако, с этой формой государственного устройства связано существование такого специфического политико-правового явления, как «право наций на самоопределение», которое реализуется, в частности, добровольным вступлением, в том числе, народов и наций в федерацию. Реализация права наций (народов) на самоопределение, несомненно, содержит известную угрозу территориальной целостности многонационального государства, причем угроза эта тем более реальна, чем меньше данное государство склонно уважать право каждого из живущих на его территории народов определять в условиях полной свободы, т. е. вполне самостоятельно, свой внутренний и внешний политический статус. Территориальная целостность многонационального государства не может быть реально гарантирована ни заклинаниями, ни даже международным признанием именно потому, что она может быть взорвана изнутри частью населения, инациональной по всем параметрам и решившей воспользоваться своим естественным правом, признанным действующими международными нормами.

Право на выход из состава государства (сецессия) не было закреплено в конституции ни

одной страны, за исключением бывшего СССР, где оно, однако, лишь декларировалось, не имея реального механизма осуществления, что в последствие стало одним из катализаторов распада союзного государства, иногда сопровождающимся различными формами силового противостояния между бывшими субъектами СССР и народами их населявшими (Нагорный Карабах, Приднестровье, Ош и т.п.).

Что касается тех угроз, которые якобы несет с собой появление новых, небольших, слабых государств, то возможность осуществления этих угроз всецело зависит от того, насколько цивилизованно относятся к таким государствам уже существующие более крупные и сильные страны: реальная угроза исходит от последних, когда они сопротивляются свободе населяющих их народов. Но, наверное, действительно не каждая этническая, религиозная или языковая группа может притязать на государственность, для этого нужны какие-то другие характеристики, оправдывающие и легитимирующие такие притязания.

Государства с многонациональным составом населения используют в своем устройстве и такую форму, как автономия (от греч «autonomia» - самоуправление, независимость). Различают два типа автономии: *национально-территориальную* и *национально-культурную*.

В советский период национально-территориальная автономия была осуществлена в двух формах - *политической* и *административной*.

Политическая автономия была реализована при образовании автономных республик как особых национальных государств. Автономные республики обладали ограниченным суверенитетом, имели свою конституцию, законодательство, правительство, высшие судебные органы, гражданство.

При этом, национально-территориальные образования в СССР сформировали иерархию, включавшую в союзные республики, автономные республики, национальные (позже автономные) округа и впоследствии незаметно исчезнувшие национальные районы. И вся эта иерархия была вписана в единую страну, с единым культурным и гуманитарным пространством.

Административная автономия выражалась в создании *автономных областей* и *национальных (автономных) округов*, которые обладали особыми правами по устройству своей территории и установлению границ своих районов; их территория не могла быть изменена без их согласия.

Менее ущербной для территориальной целостности государства признается национально-культурная автономия. Под ней понимается особый статус отдельных этнических групп и правовая форма разрешения национальных противоречий в многонациональном государстве. Национально-

культурная автономия - форма персональной автономии общностей, критерием предоставления которой (в форме создания и участия), является самостоятельно определенная и добровольно заявленная национальность (этническая принадлежность), а целью предоставления которой является реализация коллективных прав в области сохранения и развития собственной культуры, в том числе родного языка и иных ее элементов.

Идеи национально-культурной автономии разработаны в начале XX в. для Австро-Венгрии Карлом Реннером, Отто Бауэром и другими лидерами австрийской социал-демократии. Национально-культурная автономия широко применяется для этнических меньшинств во многих государствах современного мира. Поскольку представители марксизма (в частности, В. Ленин в процессе противоборства с народным комиссаром по делам национальностей И. Сталиным) к идее такой автономии в свое время отнеслись критически, в Советской России возобладал тип национально-территориальной автономии.

В настоящее время в законодательстве зарубежных государств можно выделить два подхода к определению этнической группы и ситуации национального меньшинства. Часть зарубежных законодателей считают конкретное указание на те группы, на которые по законодательству страны распространяется статус национального меньшинства, неприемлемым, так как на практике это создает реальную опасность исключения некоторых этнических групп из сферы действия законодательства по обеспечению защиты национальных меньшинств. Поэтому используются абстрактные критерии признания меньшинств и не перечисляются существующие национальные меньшинства. В другом случае существуют перечни или жесткие критерии, что может приводить к дискриминационным явлениям.

Представляется верным сочетание двух, используемых в зарубежных странах подходов: перечень этнических групп и жесткие критерии национального меньшинства, причем перечень должен быть открытым для пополнения в специально установленном порядке. Критерии «реальности» этнических групп необходимо разрабатывать усилиями специалистов в области этнологии и юриспруденции на основе примордиалистского (культурно-исторического) понимания этничности.

В целом можно констатировать, что национально-культурная автономия в «первоначальном виде» в современной Европе не реализована или реализована лишь в некоторых ее аспектах. Причина этого - смешение территориального и экстерриториального принципов организации национально-культурной автономии.

С обретением политической независимости Казахстаном в 1991 году, сложившийся здесь

тип национальной государственности с многонациональным народом, обрел полноценное право территориального верховенства, соответствующее естественной определенности жизненного пространства казахской нации. Суверенитет Республики Казахстан стал политико-правовой реалией, определяющей централизованный правопорядок в интересах самостоятельного хозяйствования на исконной казахской земле и благополучия казахстанского общества.

Конституционный закон от 16 декабря 1991 года «О государственной независимости Республики Казахстан», законодательство, действующее в Республике на момент вступления в силу Конституции 1995 года, в соответствии с пунктом 4 статьи 92, применяется в части не противоречащей этой Конституции.

Понятие территориальной целостности Казахстана неразрывно связано с понятием его суверенитета. В пункте 2 статьи 2 Конституции установлено, что «суверенитет Республики распространяется на всю её территорию».

По мнению А.К. Котова, территория государства Казахстан есть пространственный предел, в котором оно существует и действует как суверенная организация власти. Государственная власть есть высшая власть на данной территории, едина и независима. Поэтому земля, её недра, воды, растительный и животный мир, другие природные ресурсы, которые охватывает или включает пространство государства, находятся в публично-правовой собственности Республики.

Согласно пункту 2 статьи 91 Конституции, установленные ею унитарность и территориальная целостность государства, форма правления Республики «не могут быть изменены». В соответствии с этим конституционным установлением, статья 3 в подпункте 2) Конституционного закона «О республиканском референдуме» предусмотрела, что не могут быть предметом республиканского референдума вопросы «изменения унитарности и территориальной целостности государства, формы правления Республики».

Этот запрет нашел также конкретизацию в постановлении Конституционного Совета Республики Казахстан от 4 декабря 1998 года №13/2 «Об официальном толковании подпункта 1) статьи 53 и пункта 1 статьи 91 Конституции Республики Казахстан в части норм, касающихся внесения Парламентом Республики Казахстан изменений и дополнений в Конституцию». В нем определено, что компетенция Парламента, связанная с порядком внесения изменений и дополнений в Конституцию, ограничена пунктом 2 статьи 91 Конституции.

В другом постановлении Конституционного Совета от 23 апреля 2003 года №4 «Об официальном толковании пункта 2 статьи 2 и пункта 3 статьи 6

Конституции Республики Казахстан» установлено, что под обеспечением государством целостности, неприкосновенности и неотчуждаемости своей территории следует понимать «недопустимость расчленения его территории, использования природных ресурсов без согласия государства и произвольного изменения статуса регионов Казахстана, нерушимость государственной границы и запрет на территориальные уступки в ущерб национальным интересам и суверенному равенству государства» Казахстан.

Благоприятный этнический климат во многом является следствием проводимой государственной политики в области межнациональных отношений, которая основывается на идеалах свободы, равенства и согласия, принципах казахстанского патриотизма, взаимоуважения и взаимной поддержки всех членов общества и исходит из целей строительства Казахстана как общего дома для всех проживающих в нем этносов.

Важным инструментом единения стала созданная в 1995 году по инициативе Президента Ассамблея народа Казахстана. Интегративный потенциал ассамблеи, способность ее к консолидации интересов этносов, диалогу с властью, межэтнической коммуникации превратили ее в главный инструмент национальной политики в Казахстане. Сегодня это авторитетный общественный институт гармонизации межнациональных отношений, прошедший путь от консультативно-совещательного до конституционного органа. Сегодня АНК стала одним из основных институтов казахстанской демократии, а межнациональное согласие – одним из главных принципов демократического конституционализма, формирования правового государства, реализации прав и свобод человека. Ассамблея также представляет собой прочную основу для общественного восприятия интеграционных идей. В условиях полиэтничности населения Казахстана вопрос межнационального согласия является одним из ключевых, и не последнюю роль в решении данной проблемы в общественной жизни играют национально-культурные центры (НКЦ) различных регионов Республики, играющие серьезную роль не только в возрождении и развитии культурных традиций своего народа, но и в поддержке межэтнического согласия, взаимопонимания, проявления гуманизма, цивилизованного отношения в условиях полиэтничности Казахстана.

Таким образом, в этих условиях, по нашему мнению, объективно нет какой-либо обоснованной необходимости для появления на казахстанской политической почве каких-либо ростков национального отчуждения и сепаратизма. В том числе, и в форме автономных образований, создаваемых по этническому или иному признаку.

Список использованных источников:

1. Конституция Республики Казахстан. Текст.: (принята 30 августа 1995 г.) // Казахстанская правда. 1995. - 31 августа.
2. Бондарь Н.С. Гражданин и публичная власть: конституционное обеспечение прав и свобод в местном самоуправлении. / Н.С. Бондарь. М.: Городец, 2004.
3. Жиренчин, К. А., Айтхожин, К. К. Конституция Республики Казахстан и вопросы теории суверенитета. Материалы конференции «Социокультурные и политико-правовые проблемы суверенитета Казахстана». Алматы, КазГЮА, 23 октября 2000 года.
4. Права человека и вооруженные конфликты / отв. ред. В.А. Карташкин. М., 2001.
5. Конституционное (государственное) право зарубежных стран. В 2 т. Т.1. / отв. ред. Б.А. Стрешун. М.: БЕК, 2000.
6. На пути к Евразийскому союзу. Инициатива Главы государства Нурсултана Назарбаева в действии. Казахстанская правда. 19.11.2011
7. Суверенитет и вопросы территориальной целостности Казахстана. - Анатолий К. Котов, член Конституционного Совета Республики Казахстан, доктор юридических наук, профессор. - Научно-практическая конференция по проблемам социально-правового развития земельных отношений в Казахстане. - Астана, 25 июня 2003 года

References:

1. Konstitutsiya Respubliki Kazakhstan. Tekst.: (prinyata 30 avgusta 1995 g.) // Kazakhstanskaya pravda. 1995. - 31 avgusta.
2. Bondar N.S. Grazhdanin i publichnaya vlast: konstitutsionnoye obespecheniye prav i svobod v mestnom samoupravlenii. / N.S. Bondar. M.: Gorodets, 2004.
3. Zhirenchin, K. A., Ayt Khozhin, K. K. Konstitutsiya Respubliki Kazakhstan i voprosy teorii suvereniteta. Materialy konferentsii «Sotsiokulturnye i politiko-pravovye problemy suvereniteta Kazakhstana». Almaty, KazGYuA, 23 oktyabrya 2000 goda.
4. Prava cheloveka i vooruzhennyye konflikty / отв. ред. V.A. Kartashkin. M., 2001.
5. Konstitutsionnoye (gosudarstvennoye) pravo zarubezhnykh stran. V 2 t. T.1. / отв. ред. B.A. Strashun. M.: BEK, 2000.
6. Na puti k Yevraziyskomu soyuzu. Initsiativa Glavy gosudarstva Nursultana Nazarbayeva v deystvii. Kazakhstanskaya pravda. 19.11.2011
7. Suverenitet i voprosy territorialnoy tselostnosti Kazakhstana. - Anatoly K. Kotov, chlen Konstitutsionnogo Soveta Respubliki Kazakhstan, doktor yuridicheskikh nauk, professor. - Nauchno-prakticheskaya konferentsiya po problemam sotsialno-pravovogo razvitiya zemelnykh otnosheny v Kazakhstane. - Astana, 25 iyunya 2003 goda

УДК 340

Турунтаева Альбина Айлихановна¹

*Каспий Қоғамдық Университетінің «Әділет» Жоғары құқық мектебінің
сеньор-лекторы, құқықтану магистрі¹*

Іскерлік қатынастың этикасы және оның қазақтың тарихтан дәстүрлермен тікелей байланысы

Аңдатпа

Қоғамдағы адамдардың қатынасы этикалық нормалар жиынтығы болады. Сол нормалардың адамдар өміріндегі рөлі мен маңызы. Әдептілік пен мәдениеттіліктің маңызды категориялары. Этикет тарихи дәстүр жалғасы.

Түйінді сөздер: қоғам, қатынастар, нормалар, мәдениет, тарих, этикет, рухани сана.

Турунтаева Альбина Айлихановна¹

**Сеньор-лектор Высшей школы права «Әділет» Каспийского Общественного университета,
магистр юриспруденции¹**

Этика делового общения и ее непосредственная связь с историческими традициями**Аннотация**

Отношение людей в обществе является совокупностью этических норм. Значение и роль этих же норм в жизни людей. Важнейшие категории культуры и вежливости. Этикет продолжение исторической традиции.

Ключевые слова: общество, отношения, нормы, культура, история, этикет, духовное сознание.

Turuntayeva Albina Aylikhanovna¹

Master of Law

Senior Lecturer at the "Adilet" Higher School of Law

Caspian Public University¹

Ethics of business communication and its direct connection with the historical traditions**Annotation**

The attitude of people in the society is a set of ethical standards. The significance and role of these same standards in people's lives. The most important category of culture and courtesy. Etiquette continuation of the historical tradition.

Keywords: society, attitude, standards, culture, history, etiquette, spiritual consciousness.

Қоғамдағы өмір сүріп отырған әрбір ұйымдарда белгілі бір тағайындалған тәртіп пен өз дәстүрлерінің қалыптасу арқылы сол ұйымдардың моральдық қағидалары мен ондағы топтардың сол ортадағы мәдениеті және этикасы қалыптасады.

Адам баласы өз өмірінде әрдайым табысқа жету үшін сол қоғамдағы өз ортасының этикалық нормаларын міндетті сақтауы керек. Адамдардың шынайы өмірдегі бір-бірімен қарым-қатынасы олардың өміріндегі ең қажетті жағдайы болып табылады. Ал мұндағы осы жағдайдағы басты реттеуші ролді атқаратын – бұл сол қоғамдағы барлық адамдарда қалыптасқан этикалық нормалар жиынтығы болады- ал, өз кезегінде ол қоғам мен адамдардың әділеттілік пен әділетсіздік, жақсылық пен жамандық, дұрыс және бұрыс әрекеттерінің жиынтығын құрайды.

Әдетте, әр қоғамдағы әдептіліктің негізгі қағидасына – сол қоғамның қалыптасқан рухани санасы арқылы барлық қарым-қатынастағы мүшелерінің тәртібін көрсететін адамгершілік талаптарының жалпы көрінісі жатады.

Көптеген ғалымдардың көзқарасы бойынша қазіргі заманғы этика үш түрлі маңызды ережеге негізделген:

1. Адамдардың өздері өмір өмір сүріп отырған қоғамдағы материалдық игіліктердің түрін қалыптастыруы – қоғамдағы ең негізгі маңызды процесс болады.

2. Сол топтағы адамдардың пайдасы мен табысы қоғамдық маңызды мақсаттардың нәтижесі екенін түсінуі керек.

3. Искерлік өмірде осы мәселелерді шешудегі маңызды жағдайға, тек қана, өнім өндіру мен қызмет көрсету ғана емес, сол қоғамдағы адамдардың өзара әдепті қарым-қатынасына да бағытталуы тиіс.

Ал, топтық мәдениеттілікке келетін болсақ – ол мораль, әдептілік, тәрбиелілік, адамгершілік туралы ілім екендігін білеміз. Енді сол түсініктердің кейбірін талдайтын болсақ;

Мораль – ол әрбір отбасында, өмірде, саясатта, ғылымда, оқуда, еңбекте т.б. жағдайларда жиі кездесетін этикалық құндылықтар жүйесі, яғни сол қоғамдық қатынастарды реттеуші әдістер мен тәсілдер жиынтығы болады.

Бұдан кейін туындайтын әдептілік пен мәдениеттіліктің маңызды категорияларына жататындарға: парыз, ар-ұят, әділдік, әрбір адамның жеке басының мәдениеті, қайырымдылық, мейірім, жауапкершілік, игілік кіреді. Осы қасиеттер топтағы іскерлік этикасында да нақты көрінеді.

Осыған орай, іскерлік этикасы дегенімізге - адамдардың өндірістегі өз іс-әрекетін, қарым-қатынасын, өмірдегі түсінігі мен тәрбиесін реттеуші ережелер мен адамгершілік нормаларының жиынтығын айтуға болады.

Искерлік қарым-қатынастың негізі де қоғамда қалыптасқан әдет-ғұрыпқа, ұлттық дәстүрге, және де адамдардың арғы тегіне де байланысты.

Этикет - ежелгі тарихи жағдай болып табылады.

Ежелгі ата-бабаларымыз өмір сүрген қоғамда да әрбір ортаның өз дәстүрі мен бірге мәдениеті, мансаптары, адамның өмір сүру дәрежесінің негізгі-этикет туралы білім мен оның ережелерін сақтауға тікелей байланысты болған, яғни, - үлкен адамды құрметтеу, билерді тыңдау, аталы сөзге құлақ асу болған.

Адамның жеке басындағы әдептілік мәселелері жөнінде тарихи-зиялы қауым өкілдерінің мынандай тарихи тұжырымдарын келтіруге болады:

Әбу Насыр Әл Фараби – әрбір адам өз мінез-құлық ерекшеліктеріне көңіл аударуы, оны ескеруі және де адам өзіне, басшыға талап қою қажеттілігін айтқан,

Платон – адалдық, шындық, сергектікке көңіл бөлсе, Аристотель – адамдардың қабілетінің әртүрлілігіне, ал Сократ – адамгершілік сезіміне, тәрбиелілік пен рухани байлыққа, Конфуций өз еңбегінде басқа адамдардың алдындағы парызын сезіне білу қажеттігін айтқан.

Өз кезегінде, Абай – еңбек, адамгершілік, ғылым мен білімге ерекше көңіл аударып, адамның өмірінде осы аталған факторлардың маңыздылығын атап көрсеткен. Қазақ халқы іскерлік этикаға байланысты, ежелден-ақ: «Малым – жанымның садағасы, жаным – арымның садағасы», - деген мақалды әр кезде де бірінші орынға қойған.

Этикет – барлық қоғамның белгілі бір бөлігінде әр түрлі ортада қалыптасқан тәрбие деңгейі десек, қазіргі кезде жасалып жатқан көптеген келісімдердің (70%) орынсыз бұзылуының себебі, адамдардың іскерлік қарым-қатынасы этикасы мен тәрбиелілігінің төмендігінен және өздерін сол қатынастарда дұрыс ұстай алмағандығы екені тәжірибеде дәлелденген. Күші арқылы жете алмайтын жеңіске, әдептің арқасында жетуге де болады.

Дейл Карнеги өз еңбектерінде, өмірдегі барлық қаржыға байланысты іс-әрекеттердің 15-ақ пайызы тікелей адамдардың кәсіби білімділігіне байланысты болса, ал 85 пайызы адамдардың шынайылықпен бір-бірімен дұрыс бағытталған қарым-қатынас орнатуына байланысты екенін анықтаған. Сондықтан өндіріс тиімділігіне, мол пайдаға жетуде іскерлік этиканың атқаратын ролі өте жоғары.

Мысалы, Жапония мемлекетін алып карайтын болсақ, олар әрбір адам үшін, жүздеген долларды әр ай сайын, этикет мәселелері мен тәрбиелілікті үйренуге жұмсайды.

Біз білетіндей, әрқашанда кәсіпкерлік табысының кілті – іскерлік этикетті білу мен жан-жақты меңгеруі, келісім-сөздерде өзін мәдениетті ұстауы, сөйлеу мәдениетін жетік меңгеруі, сонымен бірге, сезім мәдениетін де, еңбек мәдениетін сақтауында. Ең алдымен, кәсіпкерлік табыстылықтың негізін – өзін-өзі мәдениетті ұстау және іскерлік этикетті білуі құрайды. Кәсіпкердің, іскер адамның, кәсіби іс-әрекеттерінің, моральдық аса маңызды бөлігі іскерлік этикетті көрсетеді.

Адам іскерлік этикетті неғұрлым аз меңгерсе, шарттарды сақтамаса, айтылған сөздерге әрдайым құлақ аспаса, ол соғұрлым тоқмейіл, өркөкірек болады және де өзінің аз білетінін аңғармай да қалады. Осыған байланысты «Әдепті кісіде ұят бар, ұяты бар кісіде иман бар» дегенді айту артық емес сияқты. Қазіргі кезде көптеген жастарымыздың имандылық жолдарына ден қоюы бізді қатты қуантады да, кейбіреулерінің теріс түсінікте кетуі де қатты қынжылтады біздерді. Бұл сұрақ уақыт еншісіне берілген мәселе болуда.

Және де «Ізгілік ғылымын меңгермеген адамға кез келген басқа ғылым тек қана зиянын тигізеді» - деген француз философы Монтень.

Қазіргі кезде өркениетке жету жағдайындағы лапылдаған лаңкестіктің, етектерін кеңге жайған есірткі бизнесінің, сыбайлас жемқорлықтың тамырын тереңге жаюына, ең алдымен, адамдардың бойындағы адамгершілік қасиеттің төмендеуі себеп болып табылуда. Бұл қасиеттердің төмендеуі туралы қазақ ақыны Шәкәрім Құдайбердіұлы:

«Әрі ғалым, әрі залым

Ел түбіне сол жетер» деген еді.

Әрбір жеке адам мәдениетті болса, өзі өмір сүріп отырған қоғамда адамның алтын басын ардақтайтын, шынайы адамгершілік көзқарас үстем болып, ізгілік салтанат құрады.

Мәдениеттілік, іскерлік этикет адамның өмірінде жаңадан пайда болумен бірге, әрі қарай міндетті түрде жетілдіріліп отырылуы тиіс. Ол қалай жетілдіріледі, ол сол қоғамдағы адамның саналылығы мен білімділігіне байланысты болады.

Осы қоғамда әр елдердің өзіне тән тарихи, әдет-ғұрыптық ерекшеліктеріне байланысты мәдениеттері де дамып отырған. Соған қарамастан, сол кездерде ұдайы қоғамдық прогрестің дамуы жалпыға ортақ мәдениет пен тәрбие ережелерінің қалыптасуына, оның аздап болса да өзгеруіне ықпал да етті. Сондықтан адамдардың қарым-қатынасы мен іс-әрекеттерінде белгілі бір этикет нормалары қалыптасты.

Барлық ортада қолданыстағы этикет ережелерінің жиынтығы екі түрлі жағдайлардан құралады: моральдық этикалық жағдай мен эстетикалық жағдай.

Бір жағында – моральдық этикалық жағдай, ол парасаттылық нормасынан – ол өз кезегінде өзара сыйластық, бірін-бірі қорғау, мен мейірімділік, қайырымдылық болса.

Екінші жағынан – эстетикалық жағдайға адамдардағы эстетикалық әдемілік, ізеттілік, ізгілік тұрады.

Тарихи ақпараттарды зерделесек, адамдағы нағыз адамгершілік бес түрлі қасиеттен пайда болады делінген: оларға адам бойындағы ізгілік, әр нәрсеге құрметпен қарау, мейірімділік, шындыққа ұмтылуы, кеңпейілділік.

Мынадай заманда осындай қасиеттерді қазіргі жастар қазақы тәрбие негізін түсіну арқылы ата-бабаларымыздың өнеге-үлгісінен, ақыл-кеңесінен алуы тиіс. Біздегі қазақы тәрбие үлгілері мен тағылымы кейінгі ұрпаққа әрдайым да, ауыз әдебиеті мен ата-ананың берген тәрбиесі арқылы жеткен. Бұл бірінші кезектегі – біздің ата-бабаларымыздың бізге жеткен өнегесі болуы керек.

Өкініштісі, қазіргі уақытта осындай тәрбиені жастарға үлгі етіп көрсететін лауазымды азаматтар, тағылым орнына, өзінің қызмет бабын пайдаланып дүниеқорлыққа, жемқорлыққа, қарапайым халыққа

қарағанда аса күйлі тұруға әуес екенін жасыруға болмайды.

Қазіргі кездегі кәсіби этикет қағидаларына мыналарды жатқызуға болады;

-әр қызметте өз қабілетіңді ең бірінші кезекте өзің көрсет, сонда сенің айналаңдағылар содан кейін ғана сені бағалайды;

-адамның жеке қабілеті – бұл оның ұлы қасиеті, барлық ізгі, игі істерің осы қабілетің арқылы ғана көрінеді;

-сенің іскерлік, өмірлік қабілетіңді- сол арманың, жігерің, қайратың, намысың, өжеттігің қалыптастырады;

- сол қабілеттеріңнің арқасында ғана білім алуда, өндірісте, әртүрлі кәсіпкерлікте, шаруашылықта табысқа тез жетесің; -

-өз бойыңдағы қабілетіңді көрсетудің басты белгісі – бұл сенің айтқан әр бір сөзің.

Әр бір айтылған сөзің аузыңнан түсіп тұрмауы тиіс. Сөзің – сенің қабілетіңнің нәтижесі, хабаршысы, басқалармен қарым-қатынастың негізігі құралы. Айтылған әр бір сөзден адамның барлық болмысы толық ұғылады. Ал, сөзіңнің сылбырлығы - өзіңнің нашарлығың екендігін білдіреді.

Айтылған сөздер сенің ойыңды, ақылыңды, жігеріңді, сабырлы-байсалдылығыңды, пысықтығың

мен ынжық-жасықтығыңды білдіреді.

Іскер адам қабілетінің ең қажетті екінші қыры – қарсы жақты мұқият тыңдай білуі. «Өзім білемдіктен» гөрі үлкенді, тәжірибелі адамдарды тыңдау – кәсіби тәрбиеліліктің белгісі болады.

«Өзім білем», - деу - өлімнің қара басы» - бұл осалдыққа әкеп соғатын жағдайдың алдыңғы шарты.

Қоғам адамның ары мен ұятын, жігері мен қайратын, ақылы мен ойын, сенімі мен сезімін, тазалығын, пәктігін, мырзалығын, даналығы мен көрегендігін, сабырлылығын, ұқыптылығын, сақтығын, ынтасы мен өткірлігін, әділдігі мен абыройын, бірсөзділігін, қаталдығын, ізгілігін, табандылығын, талғамын, тыңғылықтылығы мен еңбекқорлығын, қайсарлығын жеке-жеке тәрбиелемейді.

Осында жоғарыда аталған көрсеткіштердің барлық жиынтығы – адамгершілік пен парасаттылықтың іргетасы болып табылады.

Сондықтан, адамгершілік қағидаларын толық меңгермеген адамдар жол жүру ережелерін білмейтін жүргізушілерден бетер мазасы кетіп зардаптар шегетінін, ал қарсы бәсекелес жақтың жеңіске жететін себебі де осы болатынын әрдайым естен шығармағанымыз жөн болар.

Пайдаланылған қайнар көздерінің тізімі:

1. Шалабаева Г.К. Постижение культуры: мировоззренческие парадигмы и исторические реалии Казахстана. - Алматы: Акыл кітабы, 2001.
2. Швейцер А. Культура и этика. -М., Филтс.1973.
3. Инджиев А. А. Язык делового общения: легко и грамотно / А. А. Инджиев.- Ростов н/Д: Феникс, 2007.
4. Түлегенов А. Р. Бизнес этикасы: /экономика мамандықтары бойынша студенттерге арналған оқу құралы / - Павлодар: С.Торайғыров атындағы ПМУ, 2006.
5. Современный этикет / сост. И. А. Сокол. /- Харьков: Фолио, 2004.

References:

1. Shalabayeva G.K. Postizheniye kultury: mirovozzrencheskiye paradigmy i istoricheskiye realii Kazakhstan. - Almaty: Akyl kitaby, 2001.
2. Shveytser A. Kultura i etika. -M., Filts.1973.
3. Indzhiyev A. A. Yazyk delovogo obshcheniya: legko i gramotno / A. A. Indzhiyev.- Rostov n/D: Feniks, 2007.
4. Tulegenov A. R. Biznes etikasy: /ekonomika mamandyqtary boyynsha studentterge arnalghan oqu quraly / - Pavlodar: S.Toraygyrov atyndaғы PMU, 2006.
5. Sovremenny etiket / sost. I. A. Sokol. /- Kharkov: Folio, 2004.

ГРАЖДАНСКОЕ ПРАВО И ГРАЖДАНСКИЙ ПРОЦЕСС

УДК 347.918

Assel Duissenova¹

*Executive Director of Kazakhstan International Arbitrage,
Leading researcher of the Research Institute of Private Law,
associate professor at the Higher School of Law "Adilet"
Caspian social university, Candidate of Legal Sciences¹*

Maksud Karaketov²

associate at Linkage & Mind Law Firm, Ph.D. (Nagoya University, Japan)²

ARBITRATION IN KAZAKHSTAN¹

Annotation

This article focuses on the scientific and practical analysis of the modern arbitration legislation of the Republic of Kazakhstan. The article considers the main challenges of the arbitral resolution of civil-law disputes in accordance with the Law of the Republic of Kazakhstan dated April 8, 2016 "On arbitration", as well as issues of cancellation and enforcement of arbitral awards in accordance with the Civil Procedure Code of the Republic of Kazakhstan. As a result of analysis, the authors come to a conclusion about the need to improve certain provisions of the Law.

Keywords: arbitration, arbitration agreement, arbitration law, arbitration, arbitration award.

Дуйсенова Асель Ериковна¹

**Исполнительный директор Казахстанского Международного Арбитража,
ведущий научный сотрудник НИИ частного права, ассоциированный профессор кафедры
«Юриспруденция» Высшей школы права «Әділет»
Каспийского общественного университета, кандидат юридических наук¹**

Каракетов Максуд²

**Юрист Юридической фирмы «Linkage & Mind»,
Ph.D (Нагойский Университет, Япония)²**

Арбитраж в Казахстане

Аннотация

Данная статья посвящена научно-практическому анализу новейшего арбитражного законодательства Республики Казахстан. В статье рассматриваются основные проблемы арбитражного разрешения гражданско-правовых споров в соответствии с Законом Республики Казахстан от 08 апреля 2016 года «Об арбитраже», а также вопросы отмены и принудительного исполнения арбитражных решений в соответствии с Гражданским процессуальным кодексом РК. В результате проведенного анализа авторы приходят к выводу о необходимости совершенствования отдельных норм указанного Закона.

¹Initially this article has been drafted for International Arbitration in the CIS Region. (Editors: Kaj Hobér and Yaraslau Kryvoi; Kluwer Law International, forthcoming, 2017).

Ключевые слова: арбитраж, арбитражное соглашение, арбитражное законодательство, арбитражное разбирательство, арбитражное решение.

Дүйсенова Асель Ериковна¹
Қазақстандық Халықаралық Арбитраждың Атқарушы директоры,
жеке құқық ҒЗИ-ның жетекші ғылыми қызметкері, Каспий Қоғамдық университетінің
«Әділет» Жоғары құқық мектебі
«Юриспруденция» кафедрасының қауымдасқан профессоры,
заң ғылымдарының кандидаты¹

Каракетов Максуд²
«Linkage&Mind» Заң фирмасының Заңгері,
Ph.D (Нагой Университеті, Жапония)²

ТӨРЕЛІК ҚАЗАҚСТАНДА

Аннотация

Ұсынылған мақала Қазақстан Республикасының жаңа төрелік заңнамасының ғылыми тәжірибелік талдауына арналған. Мақалада Қазақстан Республикасының 2016 жылы 08 сәуірде қабылданған «Төрелік туралы» Заңы бойынша азаматтық құқықтық дауларды төрелікте шешудің негізгі мәселелері, сонымен қатар ҚР-ның Азаматтық іс жүргізу кодексі бойынша төрелік шешімдерді жою және мәжбүрлеп орындау мәселелері қаралады. Орындалған талдаудың нәтижесінде авторлар аталған Заңның жекелеген нормаларын жетілдіру қажеттілігі туралы қорытындыға келді.

Түйінді сөздер: төрелік, төрелік келісім, төрелік заңнама, төрелік істі қарау, төрелік шешім.

§ 1. General Introduction

1.1. Sources of Law on Arbitration

Arbitration as an alternative method of resolving commercial disputes is used for little more than 20 years in Kazakhstan. During this relatively short period it could pass several stages in its development, and indeed, quite diametrical. Thus, in the history of the development of legislation on arbitration in Kazakhstan until today four stages can be distinguished [1]:

Initial stage (1993 – 1999). On 5 October 1993, Arbitration Commission under the Chamber of Commerce of the Republic of Kazakhstan was established. Later, International Arbitration Court under “IUS” Law Center was created. At that time Standard rules on arbitration, approved by the Resolution of the Cabinet of Ministers of the Republic of Kazakhstan No. 356 dated 4 May 1993 had effect in Kazakhstan/

The second stage. Adoption of the Civil Procedure Code (1999 – 2004). The situation changed dramatically with the adoption of new Civil Procedure Code on 1 July 1999. Shortly before that, state arbitration courts had been liquidated and provisions of new Civil Procedure Code began to spread on economic disputes between legal entities. With the adoption of Civil Procedure Code, the Law on settlement of economic disputes of 1993 was repealed. Meanwhile, the enforcement of arbitration awards by state courts is the cornerstone of the effectiveness of arbitration proceedings.

Following the adoption of the Civil Procedure Code, the Supreme Court adopted Regulatory Resolution [2], which obliged the courts to make orders on

compulsory enforcement of arbitral awards. However, General Prosecutor's Office and the Ministry of Justice, with open support of Government of the Republic of Kazakhstan, stood together against this Resolution. After such a strong pressure, the Supreme Court was forced to suspend operation of its Regulatory Resolution. The Constitutional Court of the Republic of Kazakhstan also made its contribution by adopting the abovementioned resolution. The only phrase that saved the situation in this resolution was – ‘in the manner prescribed by the legislation’. Civil Procedure Code retains provision on the liability of the court to leave the claim without the consideration, if the parties entered into an arbitration agreement (Art.249 of Civil Procedure Code).

The third step. Adoption of the Law on International Commercial Arbitration and on arbitration courts. As a result, on 28 December 2004 the Law ‘On arbitration courts’ (for domestic arbitration) and the Law ‘On International Commercial Arbitration’ (for international arbitration) were adopted. The Law on International Commercial Arbitration in general corresponded to the basic provisions of UNCITRAL Model Law ‘On International Commercial Arbitration’. The Law on arbitration courts included essential restrictions concerning competence of arbitration courts. If at least one of the parties were a non-resident of the Republic of Kazakhstan, the dispute would be considered according to the Law on International Commercial Arbitration. In the same year, provisions on appealing awards of the arbitration courts as well as provisions

on enforcement of awards of arbitration courts and international commercial arbitration were included to Civil Procedure Code.

The fourth stage. Adoption of the Law on Arbitration. New Civil Procedure Code was adopted on 31 October 2015. Following new Civil Procedure Code, the Law of the Republic of Kazakhstan 'On Arbitration', combining two previously existing laws, was adopted on 08 April 2016. According to Art. 1 of the Law on Arbitration, disputes arising from civil-law relations with participation of individuals and (or) legal entities, regardless of place of residence or location of the subjects of dispute within the state or beyond its borders are arbitrable. Thus, division of Kazakhstan arbitrations to domestic and international arbitration in Kazakhstan has been removed.

1.2. International Legal Framework, Supremacy of International Law

In accordance with of the Constitution, international agreements, ratified by the Republic, shall take priority over its laws and shall be used directly, except for the cases when an international agreement states that its application requires issuance of a law. All legal acts, international agreements, shall be published. Only after the official publication, the acts are deemed as mandatory on application.

Republic of Kazakhstan is a party of all major international conventions in the sphere of international commercial arbitration including New York Convention, Geneva Convention, Energy Charter Treaty and ICSID Convention. On 21 October 2000, the Convention entered into force for Kazakhstan. ICSID Convention has been published in the Bulletin of international agreements of the Republic of Kazakhstan, 2004, No. 11, which is an official publication as an annex to the 'Meeting of acts of the President of the Republic of Kazakhstan and the Government of the Republic of Kazakhstan.' Moreover, this edition states that the Convention entered into force for Kazakhstan on 20 July 2004. Thus, we have two dates with a break of nearly 4 years, and we do not know which one is correct.

1.3. Available Dispute Resolution Mechanisms

The legislation of Kazakhstan provides for resolution of disputes by the state courts and arbitration.

The parties may also resolve their disputes by using non-judicial procedures such as negotiations, mediation [3]. The law 'On Mediation' was adopted in 2011 and currently in force. The Law regulates both judicial mediation in criminal and civil proceedings and non-judicial, independent mediation carried out by professional and non-professional mediators.

Moreover, there are optional consent-based mechanisms for dispute resolution: **notarial endorsement, participatory procedure** [4].

1.4. Arbitration Institutions

Arbitration Institution in the Republic of Kazakhstan may be established as a permanent arbitration institution or ad hoc. Permanent arbitration institution may be formed by individuals and (or) legal entities. Permanent arbitration institution should approve

its rules and arbitrators' registry (Art. 4 of Law on Arbitration).

However, state bodies, public enterprises, as well as subjects of natural monopolies as well as second-tier banks and organizations engaged in certain types of banking operations may not establish arbitration institution.

Despite the legal requirements for the establishment of the arbitration, there is no exact number of existing and operating arbitrations in Kazakhstan. Nevertheless, the following arbitration institutions are considered as most effective and popular ones: Kazakhstan International Arbitration, International Arbitration "IUS GENTIUM", Center of Arbitration of the National Chamber of Entrepreneurs Atameken, International Arbitration "IUS" International Arbitration "IAC".

1.5. Sovereign Immunity and International Arbitration

Kazakhstan has ratified UN Convention on Jurisdictional Immunities of States and their Property by adoption of the Law of the Republic of Kazakhstan dated 27 October 2009 'On ratification of the United Nations Convention on Jurisdictional Immunities of States and their property'.

In addition, on 5 February 2010 the Law 'On introducing amendments and additions to some legislative acts of the Republic of Kazakhstan on issues of state immunity and its property, improvement of the activity of arbitration courts and international commercial arbitration' was adopted. This law in the Civil Code of the Republic of Kazakhstan (special part) and the Civil Procedure Code of the Republic of Kazakhstan formalized the doctrine of functional (limited) immunity to foreign states [5].

Foreign state enjoys jurisdictional immunity in the Republic of Kazakhstan, including judicial immunity, immunity from suits and immunity from enforcement of the judicial act, unless it has not waived any legal immunity or jurisdictional immunity of Kazakhstan (Art.477-478 of Civil Procedure Code).

As to co-relation of court and arbitral immunity of the state, a foreign state may solve its dispute in arbitration and participate in it only with a written consent. This arbitration would require the state voluntarily waive its jurisdictional immunity on matters relating to implementation of arbitration functions by the court of the Republic of Kazakhstan (Art.482 of Civil Procedure Code).

§ 2. The Arbitration Agreement

2.1. Introduction

Arbitration agreement is a written agreement of parties to settle a dispute, which has arisen or may arise from civil law relations in arbitration. The dispute may be submitted to arbitration if there is an arbitration agreement concluded by the parties. Parties may enter arbitration agreement in relation to disputes, which have arisen or which may arise between the parties, of any particular civil law relations (Art. 2 of the Law on Arbitration).

Arbitration agreement in respect of a dispute that is pending before the court could be concluded until the court had made its decision. In this case, the court shall make an award to leave the application without consideration (Cl. 3 of Art. 8 of the Law on Arbitration). Moreover, the court do not review the case, where there is an arbitration agreement concluded by the parties (Art.152 of the Civil Procedure Code).

In spite of the fact that most of Kazakh arbitral institutions provide the model arbitration clause in their rules and homepages, some parties still, conclude an improper arbitration clause.

2.2. Validity of the Arbitration Agreement

Law on Arbitration has specified and expanded groundlessly the list of essential requisites of a valid arbitration agreement that give rise to justifiable criticism from scholars and practitioners [1].

Arbitration agreement must contain: (1) intention of the parties to refer the dispute to arbitration; (2) indication of the subject, which is subject to review by arbitration; (3) indication of the particular arbitration; (4) consent of the authorized body of corresponding industry or local executive body in the cases stipulated by clause 10, Art. 8 of this Law (Cl. 4, Art. 9 of the Law on Arbitration).

Additional requisites of an arbitration agreement may be determined by agreement between the parties.

Establishing additional requisites provides more grounds for refusing recognition and enforcement not only domestic but also foreign arbitral awards [6]. The state court is enabled to refuse the recognition of the foreign arbitral award, when the party proves that the arbitration agreement is not valid under the law of the State, which the parties have subjected it or, and in the absence of such an indication according to the laws of the Republic of Kazakhstan (Art. 57 of the Law on Arbitration¹). Unlikely to the Kazakh legislation, not all the foreign states require such requisites for the arbitration agreement. Consequently, the court based on that ground may refuse the recognition of the foreign arbitral award in Kazakhstan [6].

2.3. Concluding the Arbitration Agreement

(Written, Oral, by Conduct)

According to the Art. 9 of the Law on Arbitration, arbitration agreement shall be in writing, either in the form of an arbitration clause in a contract or in the form of a separate agreement **signed by the parties or signed by exchange of letters, telegrams, telephone messages, faxes, electronic documents or other documents defining the subjects and content of their expression.**

An arbitration agreement is in writing if it is concluded by exchange of statements of claim and the response to the claim, in which one party asserts existence of an agreement, and the other does not object to it. The reference in a contract to a document containing the terms of the transfer of the dispute to arbitration, is an arbitration agreement as long as the contract is in writing and the reference is such as to

make the arbitration agreement part of the contract (Art.9 of the Law on Arbitration).

2.4. The Doctrine of Separability

Prior to adoption and entry into force of the Law on Arbitration, the doctrine of the separability of an arbitration agreement in Kazakhstan has not been legislated. Nevertheless, permanent arbitrations included it in its rules. Thus, for example, according to clause 3, Art. 1 of the Rules of Kazakhstan International Arbitration (KIA), arbitration agreement is recognized as having legal force regardless of the validity of the contract to which it is a part of [7]. In a number of rendered awards of KIA arbitrations, the doctrine of autonomy of an arbitration agreement is as a basis of the availability of competence to consider a particular dispute under the invalidity or non-conclusion of the main agreement [7]. Currently, the doctrine of autonomy of an arbitration agreement is specified in Art. 5 and Art. 20 of the Law on Arbitration.

2.5. Invalidity of the Arbitration Agreement

International agreements on arbitration and national procedural legislation as well as legislation on arbitration specify grounds for invalidity of an arbitration agreement. For instance, Civil Code provides general grounds of invalidity of transactions. In fact, those grounds are also applicable to an arbitration agreement, which can be recognized as a civil law contract.

In accordance with Art. 157 of the Civil Code, when there is a violation of requirements to the form, content and the participants of a transaction, as well as to freedom of their expression of will, the transaction may be invalidated under the claim of interested persons (Interested person is a person whose rights and legitimate interests are violated or may be violated because of the transaction), appropriate public authority or public prosecutor.

The Law on Arbitration provides special grounds in respect of invalidity of the arbitration agreement. Thus, according to clause 4, Art. 8, arbitration agreement could be accepted by the other party only by adherence to the proposed contract as a whole (contract of adhesion), if such an agreement it concluded after the grounds for a claim. The idea of this provision is to protect the weaker party in a contract, which usually is a citizen-consumer.

Apart from invalidity, non-conclusion of an arbitration agreement must be distinguished. The Civil Code of the Republic of Kazakhstan, in contrast to the Russian Civil Code and codes of a number of other countries, does not provide rules on the insignificant transactions, and all invalid transactions in accordance with Art. 157 of the Civil Code shall be recognized voidable. However, this concept of non-conclusion of the contract is widely used in the legislation, legal literature and case law of Kazakhstan.

Since the arbitration agreement, by its nature, is a civil contract, relevant rules of the Civil Code on contracts should be applied to it. According to clause 1, Art. 393 of the Civil Code, a contract is considered concluded when the parties have reached an agreement concerning all significant conditions.

Neither contract is considered concluded without definition of the subject. The name of the arbitration institution refers to the essential terms of an arbitration agreement (Art. 393 of the Civil Code). In the absence of such information, the arbitration agreement should be deemed invalid.

2.6. Arbitrability

According to the Law on Arbitration, disputes arising from civil-law relations between individuals and (or) legal entities may be transferred to arbitration upon the agreement of the parties (Cl.5, Art. 8 of the Law on Arbitration).

In general, there are three groups of civil-law relations regulated by civil legislation: property relations (including corporate); personal non-property relations related to property and personal non-property relations not related to property (Art. 1 of the Civil Code). Except the disputes arising from the third group of relations, other mentioned groups are under the competence of arbitration.

Arbitral tribunal may not consider disputes arising from personal non-property relations (e.g., tax, labour, bankruptcy disputes). Moreover, the disputes between individuals and (or) legal entities of Kazakhstan on the one hand and government agencies, state enterprises, as well as legal entities owned by the state, on the other hand are not capable of settlement by Arbitration. Unless there is the consent of the authorized body of corresponding industry (in terms of republican property) or the local executive body (for municipal property) (Cl. 9 Art. 8 of the Law on Arbitration).

In order to receive the consent of the authorized body, the applicant should indicate predictable cost of future arbitration hearing in its request. The authorized body after the receipt of such request has fifteen calendar days to consider and reply in written either the consent or refusal for conclusion of the arbitration agreement. While considering the request the authorized body should take into consideration the economic and security interests of the Kazakhstan.

This condition is a novelty in the Law on Arbitration and one has not faced in practice yet. Furthermore, it is not clear, whether issued consent is irrevocable or authorized body under certain conditions, has a right to withdraw it. In addition, practitioners have expressed concerns about the way in which you can predict in advance the size of the arbitration costs and how the requirement n. 10 Art. 8 new Arbitration Act may subsequently give rise to disputes about the validity of the authorized body's consent [6].

In accordance with the legislation of Kazakhstan, labor disputes may not be subject of consideration in arbitration and there is no labour arbitration in Kazakhstan. As for the disputes on consumer protection, in general it is arbitrable, if the requirements on validity of an arbitration agreement have been complied with (Cl. 4, Art. 8 of the Law on Arbitration).

The Law on arbitration allows concluding an arbitration agreement to the contract of adhesion after such claim or cause of action arose under that contract (Cl. 4, Art. 8 of the Law on Arbitration). The main idea of this provision is to protect the weaker party in the contract, which is entering into the merger agreement with the inclusion of an arbitration clause.

Usually, in practice one of the parties of the contract of adhesion is always the consumer – an individual person who just joined the agreement developed by the seller (provider) [1].

2.7. Effect of Arbitration Agreement on Third Parties (Parties Substitution, Guarantee Agreements, Group of Companies Doctrine)

Law on Arbitration is silent with regard to the effect of arbitration agreement on third parties.

In the absence of a clear approach of Kazakh legislator regarding the involvement of third parties in the arbitration, permanent arbitration have attempted to fill this gap with the relevant norms on third parties in their regulations.

In practice, there are three possible ways:

- third parties can participate in arbitration proceedings when: (a) there is a consent of both parties, expressed in writing; (b) there is a consent of the third party; (c) the claimant and/or respondent should notify the arbitral tribunal on involvement of a third party prior the expiry of the period for reply to the statement of claim. In the case of failure to comply with at least one of the following conditions, a third party may not be a party to the arbitration;
- participation of third parties in arbitration is possible only if such party is a party of the arbitration agreement and application on involvement of a third party was made prior to the first session of the court;
- Involvement of the third party in arbitration is not permitted [8].

2.8. Termination of Arbitration Agreement

According to clause 7, Art. 8 of the Law on Arbitration, arbitration agreement may be terminated by agreement of parties in the same order in which it was concluded. After the termination of the agreement, the dispute may be solved at the state court.

Moreover, the parties prior the dispute initiation may unilaterally terminate the arbitration agreement in accordance with Art. 404 of the Civil Code by notifying the other party within a reasonable time. Scholars and practitioners expressed serious concerns about the practical application of this provision, since the unilateral termination of the arbitration agreement may result serious legal consequences for the parties. In addition, it is not clear how to determine the time of dispute initiation, either it is when one party send to the other party a claim, or when one of the parties send the claim to the arbitration institution.

Since the Law on Arbitration provides strict requirements on the essential terms of the arbitration agreement, it would be more effective to use model arbitration clauses, drafted and recommended by permanent arbitration institutions. Almost all the arbitration institutions shared the arbitration clauses on their homepages.

As a rule, arbitration institutions encourage the parties indicate that any (or all) of the disputes and / or disputes arising from this contract or in connection with it, shall be finally settled in particular the permanent arbitration in accordance with its applicable rules.

Moreover, it is desirable to specify the number of arbitrators who will settle the dispute. This is especially important in the case if the parties want the sole arbitrator to consider the matter. Otherwise, in accordance with cl. 2 of Art. 14 of the Law on Arbitration, three arbitrators will consider the dispute. Additionally, it is important to specify the place and language of arbitration.

To avoid the risk of recognition of the arbitration clause not enforceable, parties should first specify the exact name of arbitration institution and indicate exactly which disputes shall be solved to the arbitral decision [1].

§ 3. Applicable Law

3.1. Introduction

Pursuant to Art. 44 of the Law on Arbitration, the arbitral tribunal shall decide the dispute in accordance with the rules of law chosen by the parties as applicable to the substance of the dispute. In the absence of such rules, arbitral tribunal determines the applicable law in accordance with the legislation of the Republic of Kazakhstan. In case, there is no law governing a specific ratio, the arbitration will take a decision in accordance with the customs of trade applicable to that transaction.

3.2. The Law Governing the Arbitration (*Lex Arbitri*)

According to the Law on Arbitration and treaties *lex arbitri* shall cover the following issues for the purposes of arbitration proceedings and further enforcement of the arbitral award: (1) validity of arbitration agreement (for both form and substance), (2) arbitrability of the subject matter of the dispute and (3) rules of the arbitral procedure.

3.3. Party Autonomy on Choice of Law Issues

Parties are free to choose the law applicable to the substance of the dispute and the law applicable to the arbitration agreement (Art. 44 of the Law on Arbitration). However, in practice, this happens quite rarely. Generally, parties do not indicate the law applicable to the arbitration agreement.

3.4. Restrictions on Party Autonomy

The legislator restricted the party autonomy principle by prohibiting choice of foreign law when the dispute is between individuals and (or) legal entities of Kazakhstan, as well when one of the parties is government agency, state-owned enterprises, or legal entity with fifty and more percent of voting shares (stakes in the authorized capital) directly or indirectly owned by the State. In such disputes, the applicable law should be a legislation of Kazakhstan, unless otherwise stipulated by international treaties ratified by Kazakhstan (Cl.1 Art. 44 of the Law on Arbitration).

This condition is novelty and has not been indicated in the previous laws on domestic and international arbitration. In fact, the legislator made the arbitration in Kazakhstan unattractive for the foreign investors by adopting this mandatory condition [6].

Civil Code allows judges to apply the law of another State that most closely connected with respective legal relations, if under the law of that state such rules should regulate the respective relations regardless of the applicable law (Art. 1091 of Civil Code).

Civil Code restricts the application of the foreign law, when it contradicts to the basis of rule of law (public policy) of the Republic of Kazakhstan. However, the refusal of the application of foreign law cannot be based only on the difference in the political and economic system of the relevant foreign state and the Kazakhstan's one (Art. 1090 of Civil Code).

The Law on Arbitration defines the term national public policy as 'fundamental principles of the legal system fixed in the legislation of Kazakhstan' (Art.2 of the Law on Arbitration). Since there is no clear definition of the public policy, the judges interpret it at their sole discretion [1]. As a result, some judges abuse the use of the condition of the public policy, while recognition and enforcement of arbitral awards.

For instance, in the recent case the state court annulled the award of the Kazakh International Arbitration and recognized it against the public policy of the Kazakhstan. The interesting fact is that the parties of the arbitration were foreign legal entities and the governing law was the Kazakh law. In fact, this case caused the resonance among the scholars and practitioners [9]. As a result, the arbitration institutions of Kazakhstan jointly wrote an open letter to the Supreme Court and Ministry of Justice of Kazakhstan to inform about the judge's major violation of the law on arbitration[10].

The legislation of Kazakhstan provides a mandatory condition of application of imperative norms of Kazakh legislation over foreign applicable law when in the dispute there is a special significance for the rights and interests of Kazakh citizens and legal entities (Art.1091 of Civil Code). For instance, an applicable law of the agreement on establishment of a legal entity with foreign shares in Kazakhstan should be Kazakh legislation (Art.1114 of Civil Code). Mandatory rules of Kazakh law are also reflected in foreign currency, tax, and subsoil use laws.

There is no 'international public policy' notion in the legislation of the Republic of Kazakhstan.

4.4. No Explicit Choice of Law

An applicable law to civil and legal relations with the participation of foreign citizens, foreign legal entities or complicated by any other foreign element shall be determined on the basis of the Civil Code, other legislative acts, international treaties ratified by the Republic of Kazakhstan and international customs being recognized.

In case, it is impossible to determine the applicable law, the law most closely with civil and legal relations shall apply (Art. 1084 of Civil Code).

In contractual obligations, in absence of parties' explicit choice of law, the law of the country where a party was established or has the place of residence or

principal place of business shall apply. For instance, in a purchase and sale contract the law of the seller; in a e the law of the donator; in the lease contract the law of the lessor and the property owner; in the loan or other credit contracts the law of the creditor etc (Art.1113 of Civil Code).

According to the Law on Arbitration (Art.20 of the Law on Arbitration), arbitration clause that forms part of a contract shall be treated as an agreement independent of the other terms of the contract. Imposition of arbitration decisions on the invalidity of the contract does not entail the invalidity of the arbitration clause. *Lex arbitri* is applicable to the substantive validity of arbitration agreement, as well as formal validity of the arbitration agreement if the latter needs to be established by arbitrators (Art. 49 of the Law on Arbitration).

§4. The Arbitrators

4.1. Appointment of Arbitrators

The parties are free to choose any individual regardless of nationality as an arbitrator, if he/she meets the general requirements to the arbitrator provided on the Art. 13 of the Law on Arbitration. The number of the arbitrators should be odd. If the parties have not agreed otherwise, the number of the arbitrators should be three (Art.14 of the Law on Arbitration).

In accordance with the Art. 14 (6) of the Law on Arbitration, in the absence of agreement by the parties: chairman of arbitration institution, or the Arbitration Chamber in the ad hoc arbitration within thirty days may upon the request of one of the parties appoint arbitrator from the registry of the Arbitration Chamber of Kazakhstan.

The chairman and the Arbitration Chamber is entitled to appoint the arbitrators, when (1) the party has not appointed an arbitrator within thirty days from the date of receipt of the request from the other party, unless otherwise established by the regulations or by agreement of the parties; (2) two arbitrators could not agree on the choice of the third arbitrator, within thirty days, unless otherwise established by the regulations or by agreement of the parties. (3) parties have not agreed on the choice of the sole arbitrator. The decision on appointment of the arbitrators is irrevocable.

4.2. Appointment under Institutional Rules

Pursuant to clause 2, Art. 13 of the Law on Arbitration additional requirements for candidates to the position of arbitrator can be agreed upon by the parties directly or determined by rules of permanent arbitration institution.

In permanent arbitration, formation of the Arbitral Tribunal is made in the manner prescribed by the rules of permanent arbitration institution and arbitration agreement. In accordance with the rules of institutional arbitration in the formation of the Arbitral Tribunal consisting of three arbitrators, each party shall appoint one arbitrator and the two appointed arbitrators shall

choose the third one - presiding arbitrator.

Some Arbitration rules authorize the chairman or deputy chairman of the Arbitration Institution to appoint the third arbitrator - presiding on the case (the chairman of the Arbitral Tribunal).

4.3. Qualifications of Arbitrators

According to clause 1, Art. 13 of the Law on Arbitration, the arbitrator is an individual, who is directly or indirectly not interested in the outcome of the case, independent and has reached the age of thirty years, with higher education and professional experience of at least five years.

The arbitrator resolving a dispute solely must hold a law degree. In case of the collective dispute resolution, the chairman of the Arbitral Tribunal should hold a law degree. Parties may also provide additional requirements to the qualification of arbitrators. However, in practice it is rarely used.

At the same time, the Law on Arbitration contains list of persons, who cannot be arbitrators: elected or appointed judges; persons declared incapable or partially capable by the court; persons with criminal record; public officers, a deputy of the Parliament of Kazakhstan, maslikhat deputy; military officers (Cl. 3, Art. 13 of the Law on Arbitration).

Moreover, the Law on Arbitration provides an imperative rule on introducing an arbitrators' registry by the Arbitration Chamber of Kazakhstan – a database containing information about the arbitrators, operating in Kazakhstan (Art.15 of the Law on Arbitration). A similar requirement is provided in respect of permanent arbitration, which are required to keep a register of their arbitrators (Art.16 of the Law on Arbitration).

4.4. Powers and Duties of Arbitrators

Law on Arbitration does not contain a separate article devoted to the powers and duties of arbitrators. The main duty of arbitrators is an independent and impartial review of a dispute and making award.

4.5. Challenges and Replacement of Arbitrators

The authority of making decision on challenge or termination of the mandate of an arbitrator are granted to the chairman of the arbitration institution (Art.18 of the Law on Arbitration).

After the constitution of the Arbitral Tribunal, parties are entitled to challenge the arbitrator by mutual consent, if they doubt on his/her impartiality and (or) competence based on the following grounds (Art. 17 of the Law on Arbitration):

- an individual, closely connected with the arbitrator (Closely connected person is a person who is the spouse of the arbitrator or his close relatives, in-laws or an employee of permanent arbitration, is in labor or other contractual relations with the arbitrator or has other connections showing its dependence on an arbitrator), is a party to the dispute or an arbitrator might otherwise expect for significant benefit or damage, depending on the outcome of the dispute;

- arbitrator or the closely related person is the head of the legal entity, its branch or representative office which is party to the dispute, or otherwise

represents the direction of a person, which can expect significant gains or losses depending on the outcome of the dispute;

- arbitrator has acted as an expert or otherwise determined in advance its position in the dispute or assisted the party in preparation or presentation of its position;

- arbitrator has received or demanded compensation in connection with the consideration of the case;

- arbitrator unreasonably fails to comply with the terms of the arbitration.

In the event the parties fail to reach agreement on a procedure for challenging an arbitrator or such procedure has not been specified by the arbitration institution rules, the party which intends to challenge an arbitrator shall, within thirty days after becoming aware of any circumstance that gives rise to justifiable doubts, send a written statement of the reasons for the challenge to the arbitral tribunal (Art. 17 of the Law on Arbitration). The decision on the termination of the powers of an arbitrator is irrevocable.

4.6. Challenges under Institutional Rules

According to cl. 3 Art. 17 of the Law on Arbitration, persons approached in connection with their possible appointment as arbitrators shall disclose any circumstances likely to give rise to justifiable grounds as to their impartiality or independence. If these circumstances occurred at the time of the arbitration, the arbitrator shall immediately notify the parties about that and withdraw himself or herself from the proceeding.

If the challenged arbitrator, reject it, or one of the parties does not agree to the challenge of an arbitrator, the matter on challenge should be considered by the members of the arbitral tribunal within ten calendar days from the receipt of the written request from the party.

According to clause 1, Art. 59 of the Law on Arbitration, international and domestic arbitration institutions shall, within two years from the date of entry into force of the Law on Arbitration, make appropriate changes to their rules.

Since the Law on Arbitration provides rather long period, the permanent arbitration institutions has not made changes to their rules yet. Therefore, today we do not have sufficient data to consider in more detail challenges under institutional rules.

4.7. Compensation of Arbitrators

According the Law on Arbitration, costs associated with the resolution of the dispute in arbitration, in addition to other expenses, include: (1) registration fee; (2) arbitrators' fee; (3) additional costs of the arbitral proceedings (Additional expenses include expenses incurred by arbitrators in connection with the participation in arbitration proceedings, including travel costs, accommodation and food expenses and expenses incurred by arbitrators in connection with the inspection and examination of written and physical evidences at their location, etc.).

In permanent arbitration institutions, the Arbitral Tribunal based on the schedule of fees specified in the arbitration rules of that institution determines the amount of each arbitrators' fee. If the arbitration rules do not have such schedule of fees, the Arbitral Tribunal determines the amount of each arbitrators' fee based on the amount of claim, the complexity of the dispute, time spent by arbitrators for the proceeding, and any other relevant circumstances.

In ad hoc arbitration, the parties determines the arbitrator's fee by mutual agreement. In the absence of such agreement, arbitrators use the same methods as Arbitral Tribunal of permanent arbitration (Art. 41 of the Law on Arbitration).

Список использованных источников:

1. Suleimenov M.K., Duissenova A.E. Advantages and disadvantages of the new law of arbitration // <https://www.zakon.kz/4796696-dostoinstva-i-nedostatki-novogo-zakona.html>
2. Regulatory Resolution of the Supreme Court of the Republic of Kazakhstan No. 14 dated 19 October 2001, http://online.zakon.kz/Document/?doc_id=1025730
3. Suleimenov M.K. Private Procedural Law (Law of Alternative Dispute Resolution) // Lawyer. 2011. № 2. P. 12-19.
4. Karaketov M.Yu, New ADR Regulations enacted in Kazakhstan. <http://www.cisarbitration.com/2016/01/26/new-adr-regulations-enacted-in-kazakhstan/>
5. Suleimenov M.K. State Immunity: absolute or limited? // Lawyer. 2010. № 3. P. 12-19.
6. Tukulov B.A. New Law of the Republic of Kazakhstan "On Arbitration": attention to some problem issues. <https://www.zakon.kz/4795629-novyjj-zakon-respubliki-kazakhstan-ob.html>
7. Case award № 05/2010/TP / Reports of Judgments of Kazakhstan International Arbitration (2008 – 2013) / Suleimenov M.K. Duissenova A.E. Almaty: KIA, 2014. p. 197 – 216.
8. Duissenova A.E. Participation of third parties in the arbitration proceedings // Coll. Materials of the International scientific and practical conference in the framework of annual civil reads 'Civil law and civil law', devoted to the anniversary of the Civil Code of the Republic of Kazakhstan (the 15th anniversary of the General Part and the 10th anniversary of the Special Part). Almaty: Research Institute of Private Law KazSLU, LF Zanger, 2009. P. 442 – 455.
9. Suleimenov M.K. How judge interpreted the laws at its sole discretion. http://online.zakon.kz/Document/?doc_id=33710017

10. Open letter of arbitration institutions to the Supreme court and the Ministry of Justice of the Republic of Kazakhstan http://online.zakon.kz/Document/?doc_id=34233934#pos=6;-147

References:

1. Suleimenov M.K., Duissenova A.E. Advantages and disadvantages of the new law of arbitration // <https://www.zakon.kz/4796696-dostoinstva-i-nedostatki-novogo-zakona.html>
2. Regulatory Resolution of the Supreme Court of the Republic of Kazakhstan No. 14 dated 19 October 2001, http://online.zakon.kz/Document/?doc_id=1025730
3. Suleimenov M.K. Private Procedural Law (Law of Alternative Dispute Resolution) // Lawyer. 2011. № 2. P. 12-19.
4. Karaketov M.Yu, New ADR Regulations enacted in Kazakhstan. <http://www.cisarbitration.com/2016/01/26/new-adr-regulations-enacted-in-kazakhstan/>
5. Suleimenov M.K. State Immunity: absolute or limited? // Lawyer. 2010. № 3. P. 12-19.
6. Tukulov B.A. New Law of the Republic of Kazakhstan "On Arbitration": attention to some problem issues. <https://www.zakon.kz/4795629-novyj-zakon-respubliki-kazakhstan-ob.html>
7. Case award № 05/2010/TP / Reports of Judgments of Kazakhstan International Arbitration (2008 – 2013) / Suleimenov M.K. Duissenova A.E. Almaty: KIA, 2014. p. 197 – 216.
8. Duissenova A.E. Participation of third parties in the arbitration proceedings // Coll. Materials of the International scientific and practical conference in the framework of annual civil reads 'Civil law and civil law', devoted to the anniversary of the Civil Code of the Republic of Kazakhstan (the 15th anniversary of the General Part and the 10th anniversary of the Special Part). Almaty: Research Institute of Private Law KazSLU, LF Zanger, 2009. P. 442 – 455.
9. Suleimenov M.K. How judge interpreted the laws at its sole discretion. http://online.zakon.kz/Document/?doc_id=33710017
10. Open letter of arbitration institutions to the Supreme court and the Ministry of Justice of the Republic of Kazakhstan http://online.zakon.kz/Document/?doc_id=34233934#pos=6;-147

УДК 347.751

Мирзалиева Айгерим Альжановна¹

*Каспий Қоғамдық Университетінің «Әділет» Жоғары құқық мектебінің
сеньор-лекторы, құқықтану магистрі¹*

Интернет арқылы сату-сатып алу шарты: ерекшелігі мен өзекті мәселесі

Аңдатпа

Бүгінгі таңда Интернет желісі арқылы сату – сатып алу шарты қарқынды түрде дамып келеді. Мұндай әдіспен шарт жасасу екі тарапқа да – сатушыға да, сатып алушыға тиімді болып табылады: уақыт, ақша үнемделеді, ешқайда баруды қажет етпейді. Бірақ мұндай әдістің кері жағын да айта кеткен жөн: сатушы мен сатып алушы бір бірін көрмейді, яғни қандай тұлғамен шарт жасалып отырғаны белгісіз, сәйкесінше, шарттың жасалу нысанын, сәтін анықтау қиынға әкеп соқтырады. Сонымен қатар тауар сапасыз болған жағдайда, сатып алушы кімге талап қоятыны белгісіз болып табылады, себебі, сатушы Интернет арқылы өзі туралы шынайы ақпарат беруі екі талай. Жоғарыда және мақалада аталған барлық мәселелер азаматтық заң тұрғысынан егжей-тегжей реттеуді қажет етеді.

Түйінді сөздер: шарт, интернет, сатушы, сатып алушы, тауар

Мирзалиева Айгерим Альжановна¹

**сеньор-лектор Высшей школы права «Әділет» Каспийского университета, магистр
юриспруденции¹**

Договор купли-продажи посредством Интернета: особенности и актуальные проблемы

Аннотация

Договор купли продажи через сети Интернет, на сегодняшний день, берет свои обороты и быстро развивается. Осуществление договора таким способом выгодно для обеих сторон, как для продавца, так и для покупателя: это экономия времени, денег, и самое главное, никуда ходить не надо. Но есть и другая сторона такого метода: продавец и покупатель не имеют возможности воочию осуществить договор, то есть неизвестно с кем имеют дело, соответственно, определить форму, момент заключения договора трудно. Также, при получении покупателем некачественного товара, неизвестно кому обратится покупатель, так как продавец не всегда добросовестно и честно предоставляет свои реквизиты через Интернет. Все эти и другие моменты, изложенные в статье, требуют тщательного регулирования гражданским законодательством.

Ключевые слова: договор, интернет, продавец, покупатель, товар

Mirzaliyeva Aygerim Alzhanovna¹

Master of Law

Senior Lecturer at the "Adilet" Higher School of Law

Caspian Public University¹

The contract of sale over the Internet: Features and Challenges

Annotation

Nowadays, Purchase agreement through the Internet, takes its momentum and is developing rapidly. Implementation of the agreement in this way is beneficial to both sides, both the seller and the buyer: it saves time, money, and most importantly, does not require physical movement. But there is another side to this method: the seller and the buyer does not have the ability to personally carry out the contract, though, it is not known who they were dealing, respectively, it is difficult to determine the form and the moment of the contract. Also, upon receipt of defective goods by the buyer, the buyer will not know who to address the issue, because the seller does not always faithfully and honestly give their details via the Internet. All these and other points set out in the article, require careful control of the civil law.

Keywords: agreement, the Internet, the seller, the buyer, the goods

Интернет арқылы сату - сатып алу шартының құқықтық табиғатын зерттеу барысында бірқатар мәселелер туындайды. Олар ең алдымен, компьютерлік Интернет желісінің иесі болып табылатын және өзінің оқшауланған мүлкі жоқ, ұйымдасқан құрылым шын мәнісінде әрекет етпейтіндігінде. Оның ресурстары меншік құқығында әртүрлі субъектілерге тиесілі болып табылады: байланыс каналдары – телекоммуникациялық компанияларға; компьютерлік құрылғылар – пайдаланушыларға; ақпарат – оның авторларына; техника мен магистралдық желіні қолдауды бағдарламалық қамтамасыз ету – оның иелеріне[1].

Интернеттегі қатынастардың заңи ерекшелігі - пайдаланушылардың құқықтары мен міндеттерін іске асыруының өзгешелігінде. Желідегі қызметтердің пайда болуымен адамдар мен ұйымдар арасында өзара құқықтық қатынастардың жаңа сипаты пайда болады. Ал мұндай қатынастар салалық заңнамада арнайы реттеуді қажет етеді. Бүгінгі таңда Қазақстанда Интернет жаппай құбылыс болып табылады. Оның көмегімен адамдар өз өмірлерін жеңілдеті алады.

Интернет арқылы сату- сатып алу кең етең жаюда. Оның тиімді жақтарын атап кететін

болсақ, біріншіден – ешқайда барудың қажеті жоқ, екіншіден – уақыттың үнемділігі, ал үшіншіден – сатып алынған затты сатып алушының талап етуі бойынша, кез келген жерге жеткізіп беруі. Қазіргі «ақпарат ғасырында» бұл сатушыға да, сатып алушыға да тиімді, үнемді шарт жасасу нысаны болып табылады.

Нарықтық экономика жағдайында сату - сатып алу шарты тауар айналымында пайдаланылатын және топтық ұғым ретінде мүлікті меншікке нақты эквивалентті негізде иеліктен шығару жөнінде барлық міндеттемелер түрін қамтитын, ең кең таралған шарттардың бірі болып табылады.

Бірақ тәжірибе көрсетіп отырғандай, бұл шарт нысаны да өз кемшіліктерімен көзге түседі. ҚР заңнамаларында бұл саланы тікелей реттейтін құқық нормалары болмағандықтан, қазіргі таңда, Интернет арқылы сату – сатып алу шартын жасасу барысында туындайтын алаяқтықпен, айла-амалдармен бетпе-бет тоғысып жататын жағдайлардың көптеп кездесетіндігін мойындау қажет.

Сонымен қатар Қазақстан Республикасы заңнамасы электрондық сату – сатып алу шарты ұғымын қарастырмайды. ҚР Азаматтық кодексінің (бұдан әрі - ҚРАК) 406-бабының 1 тармағына

сәйкес, сатып алу-сату шарты бойынша бір тарап (сатушы) мүлікті (тауарды) екінші тараптың (сатып алушының) меншігіне, шаруашылық жүргізуіне немесе жедел басқаруына беруге міндеттенеді, ал сатып алушы бұл мүлікті (тауарды) қабылдауға және ол үшін белгілі бір ақша сомасын (бағасын) төлеуге міндеттенеді [2].

Егер бұл шарттың субъектісі ретінде екі тараптан да жеке тұлғалар табылса, онда, әдетте, белгілі бір тауарды сатуға немесе қызмет көрсетуге ниет білдірген тұлға белгілі бір сайтта тиісті ақпаратын қалдырады.

Сатушының телефон нөмірін, электрондық пошта мекен-жайын немесе басқа деректемелерін көрсеткен жағдайда, және оның ұсынысына сатып алушы қызығушылығын білдірген жағдайда, алдын ала сатып алудың талаптарымен таныса отырып (тауардың сипаттамасымен, қызметтің бағасымен және т.б.), офертаны қабылдауға ниет білдіреді. Ұсынысты қабылдау туралы соңғы келісімге келген соң, шарт тараптары кездесуге келісім береді. Кездесу барысында тауар беру немесе қызмет көрсету жүзеге асырылады және есеп айырысу жүргізіледі. Мұндай әдіс бойынша сатып алуды жүзеге асыру ерекшелігі - газеттер мен журналдарда берілетін хабарландырулармен көп ұқсастығы бар екендігін көруге болады және олар мұндай қатынастардың қосымша реттелуін талап етпейді.

Егер сатушы-тарап ретінде Интернет-дүкен табылатын болса, онда мұндай құқықтық қатынас өз ерекшелігімен көзге түседі.

Бөлшектеп сату - сатып алу шарты бойынша тауар айналымы сату – сатып алу туралы жалпы ереже мен тұтынушылардың құқықтарын қорғау туралы арнайы ережелердің негізінде жүзеге асырылады, ал олардың қолданылуының өз ерекшеліктері бар.

ҚРАК-тің 445-бабына сәйкес, тауар сату жөніндегі кәсіпкерлік қызметті жүзеге асыратын сатушы бөлшектеп сатып алу-сату шарты бойынша сатып алушыға кәсіпкерлік қызметке байланысты емес, әдетте жеке өзіне, отбасында, үйінде немесе өзге де пайдалануға арналған тауарларды беруге міндеттенеді.

Яғни, Интернет арқылы бөлшектеп сату – сатып алу шартын құқықтық реттеу негіздері анықталады. Мәмілелер, соның ішінде – шарттар, Интернет желісін пайдалану арқылы жүзеге асырылған асырылмағанына қарамастан, мәміле болып табылады. ҚР Азаматтық кодекстің 151-бабына сәйкес, мәміле тек екі нысанда (ауызша және жазбаша) жасалады. Азаматтық кодекстің 125-бабының 3 тармағында «хат, жеделхат, телефонжазба, телетайпжазба, факс, электрондық құжаттар, электрондық хабарлар немесе субъектілерді және олардың ерік білдіруінің мазмұнын айқындайтын өзге де құжаттар алмасу, егер заңдармен немесе тараптардың келісімімен өзгеше белгіленбесе, жазбаша түрде жасалған

мәмілеге теңестіріледі» делінген [3]. Яғни заңға сүйенетін болсақ, сату-сатып алу шартының мұндай нысанына жол беріледі.

Интернет арқылы шарт жасасу әдісі тек бірқатар техникалық ерекшеліктерді ғана тудырады, бірақ мұндай ерекшеліктердің құқықтық реттелуі міндеттеме туралы басты ерженің негізінде жүзеге асырылады.

Интернет желісі арқылы туындайтын құқықтық қатынастарды реттеудің бірқатар кемшіліктері анықталады. Атап айтатын болсақ:

1) Тараптардың орналасқан жерінің белгісіз болуы, міндеттеменің нақты орындалуымен және құқықты қолднумен туындайтын мәселелерге әкеп соқтырады;

2) Желідегі қатынас қатысушыларын дараландыру күрделігі;

3) Интернет желісіне қол жетімділік қызметін ұсынатын ұйым – ақпараттық провайдерлерінің қатынастарынан желі қатысушылары арасындағы қатынастардың тәуелді болуы;

4) Желідегі құжат айналымының электрондық сипатта болуы, арнайы бағдарламалық және аппараттық қамтамасыз етуді қолдану қажеттілігін талап етеді [4].

Жалпы алғанда, Интернет мұндағы ақпараттық ресурстарға бүркеншік атпен (псевдоним) немесе жасырын түрде (аноним) қол жеткізуге жол береді. Жасырын түрде Интернет желісінде әрекет етудің субъектілерді анықтаудың өз қиындықтарын тудыртады: субъект өз аты-жөнін көрсетуі мүмкін, бірақ оның шынайлығын анықтау қиындыққа әкеп соқтырады. Сонымен қатар бір аты-жөнін көрсетіп отырған жерде бір тұлға отыр ма, әлде бірнеше тұлға отыр ма оны да анықтау қиындыққа соқтырады. ҚР АҚ-тің 15 бабына сәйкес, азаматтардың жасырын түрде құқықтар иеленіп, міндеттерді жүзеге асыратын жағдайлары немесе бүркеншік ат (ойдан шығарылған есімді) пайдаланатын реттері көзделуі мүмкін.

Егер заңмен бүркеншік атпен азаматтық айналымға түсуге жол брелітен жағдайларды негізге алатын болсақ, онда Интернет желісі арқылы қарқынды дамып келе жатқан жасырын түрдегі сату сатып алу шартын қалай реттеуге болады деген сұрақ туындайды. Сонымен қатар Интернет желісі арқылы сату сатып алу шартының тараптарының бірі нақты анықталмаған жағдайда, бұл заң бұзушылық болып табылады ма? Жалпы, Интернет желісі арқылы сату сатып алу шартының мәнісі – бұл шартта тараптардың нақты анықталуы міндетті емес. Сату сатып алу шарты жүзеге асырылуы үшін тараптар бәрібір өздерін қандай да бір әдіспен өздерін белгілеп көрсетеді: бір бірімен тілдесу үшін электрондық мекен-жайды көрсету арқылы немесе сатушының сайтында тіркеуден өту жолымен.

Егер Интернет желісін емес, күнделікті адамдардың өз қажеттіліктерін қанағаттандыру

мақсатында кішігірім дүкендерде, үлкен супермаркеттерде сату - сатып алуды жүзеге асыру үшін бір бірімен танысу немесе аты-жөнін сұрау міндетті талап болып табылмайды. Ал екінші жағынан, сатушының ұсынысына акцепт болып табылатын мұндай хабарламаны жіберу үшін компьютердің тілін білетін кез келген тұлға, соның ішінде шарт жасасу үшін әрекет қабілеттілігі жоқ тұлға да пайдалануы мүмкін. Сондықтан мұндай жағдайда мәміленің субъектісі кім екендігін және оның мәмілеге қабілеттілігі бар ма соны анықтау маңызды болып табылады [5]. Сонымен қатар, ерік білдіру күрделілігі – мұнда тараптардың өз әрекеттерінің техникалық тұрғыдан шеткелуі болып табылатындығында. Жай азаматтардың Интернет желісіндегі барлық әрекеттері делдал арқылы жүзеге асырылатындығын да ұмытпаған жөн. Бұл жоғарыда атап өткендей, провайдерлер, әртүрлі серверлердің-сайттардың, электрондық пошталардың және басқа сервистердің жұмысын жүзеге асырып, қолдау көрсететін жүйелік қызметтер. Провайдерлерге берілген Интернет-каналы арқылы пайдаланушыға жіберілетін ақпараттың шынайлығы мен заңдылығына провайдер жауапты болып табылмайды деген норма пайдаланушы мен провайдер арасындағы жасалатын шартта көрініс табатын әдеттегі норма болып табылады.

Енді мұндай жолмен жасалатын шарттардың әртүрлі әдістерін қарастырайық. Интернет желісі арқылы шарт жасасудың екі әдісі бар: бірінші әдіс – электрондық пошта арқылы шарт жасасу; екінші әдіс – сайттарды пайдалану жолымен шарт жасасу. Әрқайсысына жеке тоқтап өтейік.

1. электрондық пошта (e-mail) арқылы шарт жасасу. Электрондық пошта арқылы жасалған шарттың нысаны туралы сұрақ кейбір жағдайда өзекті мәселені туғызады. Өйткені, белгілі бір жағдайда қолданыстағы заң мәміле нысанына қатаң талаптар қояды, оны сақтамау бір немесе екі тарапқа да кері септігін тигізуі мүмкін. Мәселен, ҚРАК-нің 153-бабына сәйкес, мәміленің жай жазбаша түрін сақтамау оның жарамсыз болып қалуына әкеліп соқтырмайды, бірақ дау туған жағдайда тараптарды мәміленің жасалғанын, мазмұнын немесе орындалуын күәгерлік айғақтармен растау құқығынан айырады. Алайда тараптар мәміленің жасалғанын, мазмұнын немесе орындалғанын жазбаша немесе өзге, күәгерлік айғақтардан басқа дәлелдермен растауға құқылы. Заң құжаттарында немесе тараптардың келісімінде тікелей көрсетілген реттерде мәміленің жай жазбаша түрін сақтамау оның жарамсыз болып қалуына әкеліп соқтырады. Сыртқы экономикалық мәміленің жай жазбаша түрін сақтамау мәміленің жарамсыз болып қалуына әкеліп соқтырады.

Енді электрондық пошта арқылы жасалатын шарттар жазбаша нысан талаптарын қанағаттандыра ма деген сұрақ туады?

ҚР АҚ-нің 152-бабын басшылыққа алатын болсақ, Хат, жеделхат, телефонжазба, телетайпжазба, факс, электрондық құжаттар, электрондық хабарлар немесе субъектілерді және олардың ерік білдіруінің мазмұнын айқындайтын өзге де құжаттар алмасу, егер заңдармен немесе тараптардың келісімімен өзгеше белгіленбесе, жазбаша түрде жасалған мәмілеге теңестіріледі, делінген. Яғни электрондық хат алмасу бұл бапқа қайшы келмейді, сондықтан құжат болып табыла алады. Электрондық хат материалдық тасушыда бекітілген, яғни жөнелтушінің де, қабылдап алушының да компьютерлік жадысында жазылған; сәйкесінше, деректемелері сақталған: күні, уақыты, сонымен қатар адресат пен адресанттың аты-жөні, тақырыптың атауы да көрсетілуі мүмкін.

Мұндай әдіспен шартты жасасу күрделілігі контрагенттің жеке басын анықтауда. Ең кең таралған дәстүрлі дараландыру әдісі болып, өз қолымен қойылған қолы табылады. ҚР АҚ-тің 160 - бабының 2 тармағына сәйкес, егер іскерлік қызмет өрісінің әдеттегі құқықтарынан өзгеше туындамаса, жазбаша түрде жасалған мәмілеге тараптар немесе олардың өкілдері қол қоюға тиіс. Егер заңдарға немесе мәмілеге қатысушылардың бірінің талаптарына қайшы келмесе, мәміле жасау кезінде қол қоюдың факсимилелік көшірме, электрондық цифрлық қолтаңба құралдарын пайдалануға жол беріледі.

Сонымен қатар, электрондық поштаны пайдалану арқылы шарт жасасу сәтін де анықтап алған жөн. ҚР АҚ-тің 397-бабына сәйкес, офертада акцептіге арналған мерзім көрсетілген жағдайда, егер оферта жіберген жақ акцепті онда көрсетілген мерзім ішінде алса, шарт жасалған болып есептеледі. Жазбаша не электрондық офертада акцептіге арналған мерзім қамтылмаған кезде, егер оферта жіберген тұлға акцептіні – заңнамада белгіленген мерзім аяқталғанға дейін, ал егер ондай мерзім белгіленбесе, оны ол үшін қажетті қалыпты уақыт ішінде алса, шарт жасалған болып есептеледі. Оферта акцептіге арналған мерзім көрсетілмей ауызша жасалған жағдайда, егер екінші тарап оның акцепті туралы дереу мәлімдесе, шарт жасалған болып есептеледі.

Яғни, егер пошталық бағдарлама хат тиісті мекен-жайға жіберілді деп хабарласа, хабарлама жөнелтілді деп саналады. Хабарлама «кіріс» папкасында көрініс тапқан сәттен бастап, екінші тараппен қабылдап алынды деп саналады.

Сату сатып алу шарты консенсуалды болып табылады, сондықтан шарт жасалды деп санау үшін тараптар шарттың барлық елеулі ережелері бойынша қол жеткізгені жеткілікті болып табылады.

2. Сайттарды пайдалану арқылы шарт жасасу. Шарттың екінші әдісі - web-парақшаларын пайдалану жолымен шарт жасасу болып табылады. Жария офертаны пайдалана отырып, шартты

жасасу интернет-дүкендер қызметіне тән болып табылады. Өйткені, желідегі интернет-дүкендер парақшаларында орын алған ақпарат жария оферта болып табылады [6].

ҚР АҚ-тің 447-бабына сәйкес, тауарларды көруге қою, олардың үлгілерін көрсету немесе тауарлар сатылатын жерде сатылатын тауарлар туралы мәліметтер (сипаттамалар, каталогтар, фотосуреттер және т.б.) беру, сатушы тиісті тауарлардың сатуға арналмағандығын айқын көрсеткен жағдайларды қоспағанда, бағаның және сатып алу-сату шартының басқа да елеулі талаптарының көрсетілгеніне қарамастан, көпшілікке арналған оферта болып танылады.

Бірақ web-парақшада орналастырылған кез келген ұсынысты көпшілікке арналған оферта деп қарастыруға болмайды. Сату сатып алу шартының елеулі ережесі ретінде – тауарлардың саны табылады (ҚР АҚ 418, 419 баптары). Сатып алушыға тапсырыс бланкісінде сатып алынатын тауардың санын анықтауға мүмкіндік беріледі. Сәйкесінше, web-парақша, оферта жасауға ұсыныс болып табылады, ал толтырылған және жіберілген тапсырыс бланкісі – акцепт болып табылады. Егер web-парақшадағы ұсыныс шарттың барлық елеулі ережелерін көрсететін болса, онда шартты жасасу үшін тиісті белгілерді басу арқылы акцептті жіберу ғана талап етіледі. Яғни, шын мәнісінде, шарт «Келісім берілді» деген белгіні басқан сәттен бастап жасалды деп есептелінеді. Бірақ көптеген жағдайда Интернет арқылы жасалатын ұсыныстар барлық елеулі ережелерді қамтымайды және оферта жасау үшін шақыру болып табылады. Мұндай жағдайда пайдаланушы нысанды толтыратын кезде ондағы жетіспейтін талаптарды көрсетеді, ал содан кейін «Келісім берілді» деген белгіні басады. Бұл толтырылған нысан – оферта деп аталады. Яғни, шарт жасалды деп тану үшін осы сайт арқылы өз тауарлары мен қызметтерін тарататын тұлғамен пайдаланушының осы талаптардың негізінде шарт жасасуға келісімін алу қажет. Мұндай шарттың жасалу сәті болып тапсырыс беруші тұлға «сіздің тапсырысыңыз қабылданды» деген хабарлама алған сәттен басталады. Сатып алушы мұндай әдіспен шарт жасасқан кезде, өзін сатушының сайтында тіркеу жолымен дараландырады. Естеріңізге сала кетейік, ҚР АҚ-нің 152-бабына сәйкес, хат, жеделхат, телефонжазба, телетайпжазба, факс, электрондық құжаттар, электрондық хабарлар немесе субъектілерді және олардың ерік білдіруінің мазмұнын айқындайтын өзге де құжаттар алмасу, егер заңдармен немесе тараптардың келісімімен өзгеше белгіленбесе, жазбаша түрде жасалған мәмілеге теңестіріледі, делінген. Web-парақшада тиісті белгіні басу құжаттармен алмасу дегенді білдіреді ме?

Әдетте, тауар және қызметпен қамтамасыз ететін тұлға мен оның клиенттерінің арасындағы

web-парақша арқылы жүзеге асырылатын барлық байланыстары серверге жіберілетін тапсырыс бланкісінің рәсімделуіне алып келеді және мәмілені бекітетін бірден бір құжат болып табылады. ҚРАК-тің 446-бабына сәйкес, бөлшектеп сату сатып алу шарты сатушының сатып алушыға қассалық немесе тауар түбіртегін, немесе тауарға төлем жүргізілгендігін растайтын өзге құжатты берген сәттен бастап жасалды деп саналады. Бірақ, қазіргі таңда көптеген интернет-дүкендер қассалық немесе тауар түбіртегін тауар жеткізіліп берілген кезде курьермен іске асырылады. Сол сәтте тауарға төлем жүргізіліп, сатып алушыға тауар беріледі. Сондықтан мұндай әдіспен шарт жасасу сәтін акцептантпен конклюденттік әрекеттердің жасалуын, яғни сату сатып алу шарты бойынша тиісті соманың төлеуін айтуға болады.

Сонымен, бөлшектеп сату – сатып алу шартының тараптары болып сатушы және сатып алушы табылады. Сатушы болып заңды тұлға немесе кәсіпкерлік қызметті жүзеге асыратын кәсіпкер – жеке тұлға табылады.

4 мамыр 2010 жылы қабылданған «Тұтынушылардың құқықтарын қорғау туралы» ҚР Заңы сатушыларға бірқатар міндеттемелерді жүктейді. Бірақ мұндай Интернет-дүкендердің қызметіне қатысты тікелей міндеттемелер заңда орын алмағандықтан, олардың айла-амалдары қарқынды түрде дамуда [7].

Интернет қызметтерін пайдаланушы тұлға желіде тікелей әрекет етеді, сондықтан ол қандай дүкендердің нақты әрекет ететіндігін, ал қайсысы «бір күндік» екенін анықтап біле бермейді.

Интернет арқылы сату – сатып алу жүзеге асырылатын кезде пайдаланушыға әртүрлі төлем әдістері ұсынылады. Соның ішінде, тауарға шот тауармен бірге жеткізіледі, ал мұның өзі сатып алушыға тиімді, өйткені оның тауарды көріп алып, сосын төлем жүргізуге мүмкіндік береді.

Егер сатушы алдын ала төлемді талап ететін болса, ол тауардың жарты құнынан жоғары болмауы тиіс. Өкінішке орай, көптеген жағдайда, сатушы 100% алдын ала төлемді талап ететін жағдайлар да кездесіп жатады. Мұндай жағдайда сатып алушы өз тауарын ала алмайды, ал өз құқықтарын қорғау үшін тұтынушылардың құқықтарын қорғау туралы ұйымдарына және сотқа жүгіне алмайды, себебі Интернет-дүкеннің сайтында сатушы туралы толық әрі шынайы ақпарат берілмеген.

Интернет арқылы жасалған сату – сатып алу шарты бойынша тауарға төлем жүргізу төлем карточкаларының көмегімен де жүзеге асырылуы мүмкін. Егер мұндай карточканың нөмірі және шоттың басқа да мәліметтері жосықсыз тұлғаның қолына түсетін болса, жағымсыз салдар туындауы мүмкін.

Сондықтан, осы мәселе бойынша қорытынды жасайтын болсақ, Интернет арқылы жасалатын сату – сатып алу шартының ерекшелігі мынада:

- Мәліметтерді электрондық беру құралдарының көмегімен жай жазбаша нысанда жасалады және мұнда тараптардың ерік білдіруі бекітіледі;
- Тараптармен іс жүзінде қол қоюды және заңды тұлғаның мөрі басылу мүмкіндігін көздемейді;
- Уақыт пен ақшаның үнемділігін көздейді, ыңғайлылығымен ерекшеленеді;
- Арнайы құрылғылар мен қосымшалардың көмегімен құпия және қауіпсіз ақпаратпен алмасуды техникалық тұрғысынан қамтамасыз етуі тиіс.

Сонымен, бүгінгі таңда Интернет арқылы сату – сатып алу шарты нарықтық қатынастарда ерекше орын алып отырғанын көруге болады.

Бірақ Интернет арқылы шарт жасасу процесінің заң нормаларымен әлсіз реттелінуі іскерлік айналым әдет ғұрпын қолдануды көздейді. Заң шығарушының келешектегі міндеті - сайттарды пайдалану арқылы шарт жасасуға қатысты нормаларды жетілдіру болып табылады, өйткені, Интернеттің бұл сегменті мәнісі бойынша құқықтық кеңістікті құрайды.

Пайдаланылған қайнар көздердің тізімі:

1. Москаленко Н. О договорах купли-продажи товаров, заключенных через Интернет, особенностях их заключения / <http://www.moskalenkolawyers.com.ua/ru/On-Purchase-Contracts-Settled-via-the-Internet.html> / (28.07. 2016 ж. жағдайы бойынша).
2. Қазақстан Республикасының 1 шілде 1997 жылғы № 409-І Азаматтық кодексі (Ерекше бөлім) (26.07.2016 жылғы өзгерістер мен толықтырулармен) // https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=1013880#pos=1;-217/
3. Қазақстан Республикасының 27 желтоқсан 1994 жылғы № 269-ХІІ Азаматтық кодексі (Жалпы бөлім) // Қазақстан Республикасы Жоғарғы Кеңесінің Жаршысы. - 1994. - № 23-24 –қ. (26.07.2016 жылғы өзгерістер мен толықтырулармен).
4. Куляба А.В. Заключение договоров купли-продажи через интернет // Правовая система России: современное состояние и актуальные проблемы. Материалы I Всероссийской научно-практической (заочной) конференции "Актуальные вопросы развития современной науки, техники и технологий" / <https://www.lawmix.ru/content?id=2553> / (28.07.2016 ж. жағдайы бойынша)
5. Екатерина Ведерникова. Проблемы заключения договора розничной купли продажи посредством сети интернет / http://www.zakon.ru/blog/2012/2/27/problemy_zaklyucheniya_dogovoraroznichnoj_kupliprodazhi_posredstvom_seti_internet / (28.07. 2016 ж. жағдайы бойынша)
6. Честнова Н.Ю. Заключение договора купли-продажи посредством сети Интернет: некоторые юридические проблемы // <http://www.ifap.ru/pi/02/r10.htm> / (28.07.2016 ж. жағдайы бойынша)
7. Қазақстан Республикасының 4 мамыр 2010 жылғы № 274-ІV «Тұтынушылардың құқықтарын қорғау туралы» Заңы // http://www.adilet.zan.kz/kaz/docs/Z100000274_/ (28.07. 2016 ж. жағдайы бойынша)

References:

- 1 Moskalenko N. O dogovorakh kupli-prodazhi tovarov, zaklyuchennykh cherez Internet, osobennostyakh ikh zaklyucheniya / <http://www.moskalenkolawyers.com.ua/ru/On-Purchase-Contracts-Settled-via-the-Internet.html> / (po sostoyaniyu na 28.07. 2016 g).
- 2 Grazhdansky Kodeks Respubliki Kazakhstan ot 1 iyulya 1997 goda № 409-І (Osobennaya chast) (s izmeneniyami i dopolneniyami na 26.07.2016g.) / https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=1013880#pos=1;-217/
- 3 Grazhdansky Kodeks Respubliki Kazakhstan ot 27 dekabrya 1994 goda № 269-ХІІ (Obshchaya chast) // Vestnik Verkhovnogo Soveta Respubliki Kazakhstan. - 1994. - № 23-24 –d. (s izmeneniyami i dopolneniyami na 26.07.2016 g.).
- 4 Kulyaba A.V. Zaklyucheniye dogovorov kupli-prodazhi cherez internet // Pravovaya sistema Rossii: sovremennoye sostoyaniye i aktualnye problemy. Materialy I Vserossyskoy nauchno-prakticheskoy (zaochnoy) konferentsii "Aktualnye voprosy razvitiya sovremennoy nauki, tekhniki i tekhnology" / <https://www.lawmix.ru/content?id=2553> / (po sostoyaniyu na 28.07. 2016g).
- 5 Ekaterina Vedernikova. Problemy zaklyucheniya dogovora roznichnoy kupli prodazhi posredstvom seti internet. / http://www.zakon.ru/blog/2012/2/27/problemy_zaklyucheniya_dogovoraroznichnoj_kupliprodazhi_posredstvom_seti_internet / (po sostoyaniyu na 28.07. 2016g).
- 6 Chestnova N.Yu. Zaklyucheniye dogovora kupli-prodazhi posredstvom seti Internet: nekotorye yuridicheskiye problemy // <http://www.ifap.ru/pi/02/r10.htm> (po sostoyaniyu na 28.07. 2016 g).
- 7 Zakon Respubliki Kazakhstan ot 4 maya 2010 goda № 274-ІV « O zashchite prav potrebiteley» // http://www.adilet.zan.kz/kaz/docs/Z100000274_/ (po sostoyaniyu na 28.07. 2016g).

УГОЛОВНОЕ ПРАВО, УГОЛОВНЫЙ ПРОЦЕСС И КРИМИНАЛИСТИКА

УДК 343.13

Кенжибекова Эльмира Полатовна¹

Каспий Қоғамдық Университетінің «Әділет» Жоғары құқық мектебінің қауымдастырылған профессоры, з.ф.к.¹

СОТҚА ДЕЙІНГІ ТЕРГЕП-ТЕКСЕРУДІ БАСТАУҒА НЕГІЗ БОЛАТЫН МӘН - ЖАЙЛАРДЫ ДӘЛЕЛДЕУ АМАЛДАРЫ

Аңдатпа

Аталған мақалада сотқа дейінгі тергеп-тексеруді бастау және қылмыстық құқықбұзушылық туралы хабарламаны тексерудің амалдары туралы айтылады. Сотқа дейінгі тергеп-тексеру сатысының алдына процестің алғашқы сатысы ретінде қоғамға қауіпті жасалған әрекет туралы келіп түскен алғашқы мәліметтер бойынша әрекеттер жасау, оларда қылмыс белгілерінің бар екендігін тексеру, қылмыс белгілерін бекіту не болмаса алдын алу және жолын кесу шараларын қолдану міндеті жүктелген. Осы қызметтің нәтижесінде сотқа дейінгі тергеп-тексеру сатысының басталуы немесе басталмауы туралы шешім қабылданады.

Осы қызметтің нәтижесінде сотқа дейінгі тергеп-тексеру сатысының басталуы туралы мәселелер шешіледі.

Түйінді сөздер: стадия, қылмыстық құқықбұзушылық, өтініштер мен шағымдар, алдын – ала тексеру, міндетті тіркеу.

Кенжибекова Эльмира Полатовна¹

**Кандидат юридических наук, ассоциированный профессор
Высшей школы права «Әділет»
Каспийского общественного университета¹**

Способы доказывания обстоятельств, служащих основанием для начала досудебной проверки

Аннотация

В данной статье рассматриваются вопросы предварительной проверки заявлений и сообщений об уголовных правонарушениях. Поэтому некоторые из органов прокуратуры к продвижению верховенства закона в уголовно-процессуальных институтах и отсутствие должного уровня привлекает к себе внимание. Это является уголовным преступлением в отношении жалоб и проверки сообщений.

На первом этапе перед досудебной стадии процесса расследования, действуют как общественно опасное деяние на информации, полученной на первом, они должны проверить, что есть признаки преступления, преступления, признаки одобрения или ответственность за меры по предупреждению и пресечению.

В результате этой деятельности должен начаться в начале стадии досудебного расследования или принятия решения.

Ключевые слова: стадии, уголовные правонарушения, заявления, сообщения о преступлениях, предварительная проверка, обязательное регистрация.

Kenzhibekova Elmira Polatovna¹
candidate of legal sciences,
associated professor of Higher school of law Adilet
Caspian social university¹

METHODS OF PROOFING THE CIRCUMSTANCES FOR THE BEGINNING OF A PRESENT VERIFICATION

Annotation

This statute deals with the pre-screening of applications and on criminal offenses messages. Therefore, some of the prosecutor's office to promote the rule of law in criminal proceedings and the lack of proper institutions level attracts attention. It is a criminal offense in relation to complaints and checking messages.

In the first stage before the pre-trial stage of the investigation process, act as a socially dangerous act on the information obtained on the ground, they have to check that there are signs of a crime, crime, signs of approval or responsibility for measures to prevent and combat.

As a result of this activity should begin in the early stages of pre-trial investigation or decision.

Keywords: stage, criminal offenses, statements, reports of crimes, preliminary verification, registration are mandatory.

Қылмыстық ізге түсу органдары қызметіндегі заңдылықты сақтау талаптарын жоғарылатуда кейбір қылмыстық процесуалдық институттардың жеткілікті деңгейде дамымауы өзіне назар аудартады. Ол қылмыстық құқықбұзушылық туралы арыздар мен хабарламаларды тексеруге де қатысты [1, 18 б.].

Сотқа дейінгі тергеп-тексеру сатысының алдына процестің алғашқы сатысы ретінде қоғамға қауіпті жасалған әрекет туралы келіп түскен алғашқы мәліметтер бойынша әрекеттер жасау, оларда қылмыс белгілерінің бар екендігін тексеру, қылмыс белгілерін бекіту не болмаса алдын алу және жолын кесу шараларын қолдану міндеті жүктелген. Осы қызметтің нәтижесінде сотқа дейінгі тергеп-тексеру сатысының басталуы немесе басталмауы туралы шешім қабылданады.

Осыған орай ҚР ҚПК 185 бабы бірінші бөлігінде былай деп көрсетіледі: «Қылмыстық ізге түсу органы кез келген жасалған немесе дайындалып жатқан қылмыс туралы арызды, хабарды қабылдауға, тіркеуге және қарауға міндетті. Арыз берушіге арызды немесе хабарды қабылдаған адамды, оны тіркеген уақыт пен арыз немесе хабар бойынша шешім қабылдануға тиісті уақытты көрсете отырып, қылмыс туралы қабылданған арыздың немесе хабардың тіркелгені туралы құжат беріледі» [2, 4 б.].

Сондай-ақ, қылмыс және оқиға туралы арыздар, шағымдар, хабарламалар мен өзге де мәліметтерді қабылдау, тіркеу және қарау жөніндегі ҚР Бас прокуратураның бұйрығымен бекітілген нұсқау бойынша қылмыстық ізге түсу органдарының кез келген арыздарды, хабарламаларды қабылдап, тіркеуге міндетті екендіктерін атап көрсетеді [3, 18 б.].

Сотқа дейінгі тергеп-тексеру сатысының себебі болып табылатын қылмыс туралы арыздар мен

хабарламаларға ҚР ҚПК 180 бабына сай табылады. Іс бойынша іс жүргізуді болғызбайтын мән-жайлар болмаған кезде, қылмыстық құқық бұзушылық белгілерін көрсететін жеткілікті деректер, атап айтқанда:

1) қылмыстық құқық бұзушылық не адамның хабарсыз кеткені туралы жеке тұлғаның арызы не мемлекеттік органның лауазымды адамының немесе ұйымда басқару функцияларын орындайтын адамның хабары;

2) кінәсін мойындап келу;

3) бұқаралық ақпарат құралдарындағы хабарлар;

4) қылмыстық құдалау органының лауазымды адамының дайындалып жатқан, жасалып жатқан немесе жасалған қылмыстық құқық бұзушылық туралы рапорты сотқа дейінгі тергеп-тексеруді бастау себептері болып табылады.

Сотқа дейінгі тергеп-тексеруді жүзеге асыруға себеп болған кезде анықтаушы, анықтау органы, тергеу бөлімінің бастығы, тергеуші, прокурор өз құзыреті шегінде және осы Кодексте белгіленген тәртіппен өз қаулысымен қылмыстық істі іс жүргізуге қабылдайды.

Сондай-ақ хабарламалар ретінде қарастыруға болады: а) криминалдық қасиеті бар фактілер мен оқиғалар жөніндегі мәлімдеулер; ә) апаттар, табиғи апаттар және адамдар мен болған қайғылы оқиға жөніндегі мәлімдеулер; б) құқыққа қайшы сипатындағы әрекеттер жөніндегі мәлімдеулер жатады.

Жазбаша арызға оны берген адам қол қояды. Жазбаша арыздарға азаматтардың, мекемелердің, ұйымдар мен кәсіпорындардың өтініштері, іс қозғауға құқылы лауазымды тұлғалардың қылмыс туралы мәліметтерді тікелей өздерінің анықтаулары (мәлімдеме, қызмет хаттары), басқару функциясын атқаратын және мемлекеттік

органдардың лауазымды адамдарының жазбаша хабарламалары (арнайы материалдар, тексеру актілері), кінәсін мойындап келуі, бұқаралық ақпарат құралдарындағы хабарламалар, тастанды балалар, мәйіттер, апаттар мен өзге де оқиғалар жөніндегі мәліметтер, сондай-ақ болған немесе дайындалып жатқан қылмыс туралы домалақ арыздар да жазбаша өтініштердің қатарына жатады [4, 31 б.].

Осыған байланысты сотқа дейінгі тергеп-тексеру сатысының міндеттері анықтама мен тергеу органдарының, сондай-ақ қылмыстық сот ісін жүргізудің алдындағы міндеттердің көлемімен салыстырғанда кішігірім орынға ие болады. Осы міндеттерге шамалас және олардан туынды қылмыс туралы құдалау органдарына түскен қылмыстық процесуалдық әсер етудің әдістері (амалдары) да жатады. Егер алдын ала тергеу мен сотта іс қарау барысында тергеуші мен сот құжаттарды алумен пайдалануда заңмен көзделген әдістердің көбін қолданса, ал қылмыс туралы арыз бен хабарламаны тексеруде тергеу әрекеттерін қолдануға заңмен тиым салынады.

Сотқа дейінгі тергеп-тексеру сатысындағы тексеру амалдарына қажетті материалдарды талап ету, түсініктемелер алу, ведомстволық тексеру жүргізу жөнінде ұсыныстар жасау және бір ерекшелік оқиға болған жерді тексеру мен сараптама тағайындау туралы тергеу әрекеттері жатқызылады.

Заң әдебиеттерінде сотқа дейінгі тергеп-тексеру сатысының құқықтық құралдары мен оның мәнін дамыту бағыттары жөнінде әртүрлі, кейде қарама - қайшы пікірлер де айтылады. Мысалы, сотқа дейінгі тергеп-тексеру туралы шешімді қабылдауға дейін қылмыс туралы арыздар мен хабарламаларды толық тексеру мақсатында жүргізілетін тергеу әрекеттерінің тізімін кеңейту ұсынылады [5, 207 б.].

Құқықбұзушылық туралы алғашқы мәліметтерді тексерудегі құқықтық құралдардың шеңберін кеңейту қылмыстық істің негізсіз қозғалу жағдайларын жоюды көздейді. Ол тергеудің бір бөлігін процестің бастапқы сатысына ауыстыру жолымен жүзеге асырылады. Бірақ көрсетілген мақсат ведомстволық деңгейдегі мүддені ғана білдіреді, себебі қылмыстық істерді қысқарту жағдайларының таралуы, ақтау негіздері бойынша тіпті, алдын ала тергеу органдарының жағымсыз қызметтері ретінде қарастырылады. Заңға сүйенетін болсақ тергеу барысында істі қысқартудың ешқандай да айыптылығы жоқ. Ол сотқа дейінгі тергеп-тексеру сатысының алдына қылмыс оқиғасының барлық мән - жайларын анықтау міндетін жүктемейді, оның белгілерін анықтау жеткілікті. Ал қалғандары алдын ала тергеу барысында анықтауға жатады. Қылмыстық істі қысқарту институты, соның ішінде қылмыс оқиғасының немесе қылмыс құрамының болмауына

байланысты әрекетті жасауға айыпталушы қатысуының дәлелденбеуін, заң қылмыстарды тергеудің тәжірибелік күрделілігін ескере отырып қамтып көрсетеді және оның қандай нысанда: істі қысқартумен немесе айыптау қорытындысымен сотқа жіберумен аяқталатындығына бейтарап болады. Заң тек қабылданатын шешімнің негізділігін талап етеді.

Сондықтан қылмыс туралы арыздар мен хабарламаларды тексеру әдістерін кеңейтуге орай қылмыстық процесуалдық қызметтің бастапқы кезеңін реформалау жөніндегі ұсыныс, егер сотқа дейінгі процесуалдық қызметтің міндеттерін қатаң шектей отырып екі сатыға бөлу туралы заңдық концепция өзгеріссіз қалса оның болашағының болуы екіталай.

Ресей қылмыстық процесуалдық заңнамасымен осыған ұқсас мәселелері өзгеше реттелген. Қылмыстық сот ісін жүргізу ережесінің 253 бабына сәйкес, «егер қылмыс белгілері немесе жасалған әрекет күмәнді болса, қылмыс белгілері бар оқиға жөнінде полиция халықтан немесе тіпті анық емес көздерден естісе онда алынған мәлімет анықтама арқылы тексеріліп куәландырылады». Анықтама аяқталған соң оның құжаттары прокурорға жіберіледі. Егер ұсынылған құжаттарды қарауда прокурор оқиғадан қылмыс белгілерін анықтаса, онда оларды тергеу жүргізу үшін сот тергеушілеріне жіберетін болған.

Солай болғандықтан қылмыстық сот ісін жүргізудің ережесіне сәйкес қылмыс туралы алғашқы мәліметтерді тексеру анықтама нысанында жүзеге асырылған. Және оның нәтижесі анықтаушы мен тергеушіге қажетті материалдар берген. Алғаш талап ету екіншіден сот ісін жүргізудің негізі болып табылатындығы, яғни олардың әрекеттері пайдасыз емес екендігі және тергеуге қатысатын тұлғаларды босқа ұялтпайтындықтарын куәландырады [6, 49-50 бб.].

Әрекеттегі қылмыс белгілерін анықтау үшін жүргізілетін түсініктеме алу, сараптама тағайындау және оқиға болған жерді тексеру сияқты процесуалдық әрекеттер оқу әдебиеттерінде жеткілікті толық зерттелген. Өкінішке орай, ҚР ҚПК 185 бабындағы қажетті материалдарды талап ету құқығы жөнінде айтуға болмайды.

Ғылыми және тәжірибелі қызметкерлердің арасында қылмыс туралы арыздар мен хабарламаларды тексеру құралының құқықтық мәні біртұтас ұғымға ие емес. «Жеткілікті деректер», «қажетті құжаттар», «сұрату, талап ету» дегеніміз не? Бұл сұрақтарға заң жауап бермейді деп жазады, мысалы, Л.М. Карнеева, Г.М. Миньковский [7, 49 б.]. Сондай-ақ, «қылмыстық процесуалдық заң сотқа дейінгі тергеп-тексеру сатысында сұратылатын құжаттардың тізімін көрсетпейді». Құқық қорғау органдарының тәжірибесі оған көбінесе жазбаша құжаттарды (анықтама, ревизия актілері, бұйрық

көшірмелері, мінездеме, накладнойлар және т.б.) жатқызады.

Кейбір авторлар ҚР ҚПК 185 бабына сәйкес сұратуға тек қана жазбаша құжаттардың жататындығын түсіндіреді. Жекелеп алғанда, тексеру барысында талап етілетін барлық құжаттарды келесідей топтарға бөлуге болады: қылмыс оқиғасымен тікелей байланысты

құжаттар, мысалы, жалған түзетулер енгізілген және жалған жасалған құжаттар; арыз немесе хабарламада айтылған анықталушы мән - жәйлар (материалдық шығынның, дене жарақатының және т.б. жөніндегі анықтамалар); түрлі тексеру құжаттары. Оларға әкімшілік құқықбұзушылық туралы құжаттар, актілер (ревизия, бақылау) жатуы мүмкін.

Пайдаланылған қайнар көздерінің тізімі:

1. Назарбаев Н.А. Қазақстан – 2050. Қазақстан Республикасы Президентінің Қазақстан халқына үндеуі. - Алматы, 2007. - 18 б.
2. Перспективы развития уголовного судопроизводства Республики Казахстан в свете Концепции правовой политики // Юридическая газета.- № 10 2013 г. от 3 марта.
3. Шифман М.Л. Дискуссионные вопросы уголовного процесса //Законность. – 2007.- № 7. – С.18.
4. Жогин Н.В., Фаткуллин Ф.Н. Возбуждение уголовного дела. – М.: ГосЮризд., 1991. – С. 31.
5. Қазақстан Республикасының Қылмыстық процестік кодексі 177 – 190 б.б. – Алматы: ЮРИСТ, 2014. – 207 с.
6. Трусов А. И. Основы теории судебных доказательств (краткий очерк). – М., 2010. – С. 49 – 50.
7. Карнеева. Л. М., Миньковский Г. М. Особенности пределов доказывания при принятии некоторых процессуальных решений // Вопросы предупреждения преступности. – М., 2014. - Вып. 4. – С. 84-85.

References:

1. Nazarbayev N.A. Қазақстан – 2050. Қазақстан Respublikasy Prezidentiniң Қазақстан khalkyna үndeui. - Almaty, 2007. - 18 b.
2. Perspektivy razvitiya ugovnogo sudoproizvodstva Respubliki Kazakhstan v svete Kontseptsii pravovoy politiki // Yuridicheskaya gazeta.- № 10 2013 g. ot 3 marta.
3. Shifman M.L. Diskussionnye voprosy ugovnogo protsesssa //Zakonnost. – 2007.- № 7. – S.18.
4. Zhogin N.V., Fatkullin F.N. Vozbuzhdeniye ugovnogo dela. – M.: GosYurizd., 1991. – S. 31.
5. Қазақстан Respublikasynuң Qylmystyқ protsestik kodeksi 177 – 190 b.b. – Almaty: YuRIST, 2014. – 207 s.
6. Trusov A. I. Osnovy teorii sudebnykh dokazatelstv (kratky ocherk). – M., 2010. – S. 49 – 50.
7. Karneyeva. L. M., Minkovsky G. M. Osobennosti predelov dokazyvaniya pri prinyatii nekotorykh protsessualnykh resheny // Voprosy preduprezhdeniya prestupnosti. – M., 2014. - Vyp. 4. – S. 84-85.

УДК: 343.98.06.

Алмаганбетов Пернебай Алмаганбетович¹

к.ю.н., асс.профессор

Высшей школы права «Әділет» Каспийского общественного университета¹

НЕКОТОРЫЕ ПРОБЛЕМЫ КРИМИНАЛИСТИЧЕСКОЙ МЕТОДИКИ

Аннотация

Криминалистика разрабатывает научные методы расследования преступлений на основе более глубокого познания сущности причинно-следственных связей, объективно существующих в области совершения, сокрытия преступлений и их судебного исследования. Сложившаяся ситуация требует разрешения существующих дискуссионных теоретических вопросов, относящихся к криминалистической методике. Одной из таких проблем является создание универсальный (общий) метод расследования преступлений. Прежде всего, общий метод расследования представляет собой адаптацию частной криминалистической методики к обстоятельствам конкретного акта расследования. Практический смысл и значение адаптации, приспособления частной криминалистической методики к особенностям и условиям конкретного акта расследования состоят в обеспечении максимального использования фактора внезапности,

динамичности и непрерывности расследования. Таково зарождение и развитие представлений об общем методе расследования в криминалистической науке. К сожалению, несмотря на актуальность проблемы, исследование методологии становления и развития учения об общем методе расследования представляет определенные сложности, из-за отсутствия единого мнения среди ученых.

Ключевые слова: криминалистика, криминалистическая методика, актуальность проблемы общего метода расследования преступлений, способ совершения и сокрытия преступления.

Әлмағанбетов Пернебай Алмағанбетович¹
Каспий Қоғамдық Университетінің «Әділет» Жоғары құқық
мектебінің асс.профессоры, з.ғ.к.¹

Криминалистік әдістеменің кейбір мәселелері

Аңдатпа

Криминалистика қылмыстарды тергеудің ғылыми әдістерін қылмыстарды жасау, жасыру және оларды соттық зерттеудің объективтік саласындағы бар себептік-салдарлық байланыстардың мәнін терең танымның негізінде әзірлейді. Қалыптасқан жағдай криминалистикалық әдістеменің пікірталас теориялық мәселелеріне жататындарды шешуді талап етеді. Осындай мәселелердің бірі болып қылмыстарды тергеудің әмбебап (жалпы) әдісін құру табылады. Ең алдымен тергеудің жалпы әдісі жеке криминалистикалық әдістеменің нақты тергеу актісінің мә-жайына бейімделуін білдіреді. Бейімделудің, ыңғайланудың тәжірибелік мағынасы мен мәні, жеке криминалистикалық әдістеменің нақты тергеу актісінің ерекшеліктері мен жағдайын, тергеудің кенеттік, динамикалық және үздіксіз факторларын пайдалануды қамтамасыз етуден тұрады. Криминалистикалық ғылымдағы тергеудің жалпы әдісі туралы түсініктің пайда болуы мен дамуы осындай. Өкінішке қарай, мәселенің өзектілігіне қарамастан, тергеудің жалпы әдісі туралы ілімнің қалыптасу және даму әдістемесін зерттеу ғалымдар арасында бірыңғай пікір болмағандықтан белгілі бір қиындықтар туғызды.

Түйінді сөздер: криминалистика, криминалистикалық әдістеме, қылмыстарды тергеудің жалпы әдісі мәселесінің өзектілігі, қылмысты жасау және жасыру тәсілі.

Almaganbetov Pernebay Almaganbetovich¹
Associate professor at the Higher School of Law "Adilet" Caspian Public University,
Candidate of Juridical Sciences¹

Some problems of criminalistics methodology

Annotation

Criminalistics develops the scientific methods of investigation of crimes on the basis of deeper cognition of essence of причинно-следственных connections, objectively existing in area of feausance, concealment of crimes and their judicial research. The folded situation requires permission of the existent debatable theoretical questions related to criminalistics methodology. One of such problems is creation universal (general) method of investigation of crimes. Foremost, a general method of investigation is adaptation of private criminalistics methodology to the circumstances of certain act of investigation. Practical sense and value of adaptation, adaptations of private criminalistics methodology to the features and terms of certain act of investigation consist of providing of the maximal use of factor of suddenness, dynamic quality and continuity of investigation. Such is an origin and development of ideas about the general method of investigation in criminalistics science. Unfortunately, in spite of actuality of problem, research of methodology of becoming and development of studies about the general method of investigation presents certain complications, из-зи absence of single opinion among scientists.

Keywords: criminalistics, criminalistics methodology, actuality of problem of general method of investigation of crimes, method of feausance and concealment of crime.

Криминалистика в целом и отдельные ее разделы (общая теория, криминалистическая техника, тактика и методика) достигли в своем развитии достаточно высокого уровня. Она разрабатывает научные методы расследования преступлений на основе более глубокого познания сущности причинно-следственных связей, объективно существующих в области совершения и сокрытия преступлений и в области их судебного исследования. Криминалистическая наука нуждается в дальнейшем прорыве, чтобы достойно ответить на вызов, сделанный преступным миром органам, ведущим борьбу с преступностью. Сложившаяся ситуация требует консолидации сил отечественных ученых-криминалистов в целях скорейшего разрешения существующих дискуссионных теоретических вопросов, относящихся к отдельным разделам криминалистики и особенно к ее заключительному разделу – криминалистической методике.

В истории науки имелись неоднократные попытки криминалистов различных поколений разработать *универсальный (общий) метод* расследования преступлений, который неизбежно приводил бы к раскрытию преступлений независимо от их разновидностей [1, с.65,68]. В последующие годы развитие криминалистики показало, что попытки сконструировать такой шаблонный метод обречены на неудачу. Универсального метода расследования преступлений, который механически применялся бы по любым уголовным делам, быть не может [2, с.161].

Сегодня совершенно очевидно, что речь должна идти о разработке общего метода, который не является шаблоном при раскрытии различных преступлений независимо от их категорий. В то же время учитывает в познавательном смысле их особенности, включая частные по отношению к нему методы, которые неизбежно применяются в процессе доказывания по любому уголовному делу.

Значительным шагом на пути разработки общего метода в том смысле, который мы вкладываем в это понятие, был сделан криминалистами с выдвиганием ими тезисов о множественности методов расследования преступлений и существовании общего правила «идти от метода совершения преступления к методу его раскрытия», учитывающего индивидуальные особенности расследования по каждому конкретному делу. Однако ученые, находясь в плену ошибочных представлений о сущности общего метода расследования, не смогли в те годы утвердительно ответить на вопрос о его объективном существовании. Это не могло отрицательным образом не отразиться на активности разработки данной проблемы в последующие годы. На протяжении почти трех десятилетий проблема

общего метода расследования казалась малопривлекательной для исследователей.

Впервые после длительного перерыва об общем правиле в смысле метода расследования написал Г.Г. Зуйков. По его утверждению, «схема - от способа совершения преступления к способу его раскрытия - вполне приемлема как определение пути познания истины по конкретному делу» [3, с.70].

В дальнейшем это правило стали употреблять в криминалистической литературе и другие авторы [4, с.71]. Однако проблема общего метода расследования оставалась в криминалистической науке все еще далекой от своего разрешения. Объективные теоретические основания к преодолению возникших трудностей стали создаваться с постепенным переходом в науку от призывов разработать частные криминалистические методы к их объяснению и описанию закономерностей, лежащих в основе данных методов.

Важными теоретическими предпосылками для формулирования понятия общего метода расследования послужили объяснения двух исключительно важных научных фактов. Первый – сводился к пониманию криминалистических методов как взаимосвязанной системы, которой присуща структура элементов, находящихся в причинно-следственной зависимости. Второй – к осмыслению того, что эта взаимосвязанная система методов, применяемых в расследовании, разрабатывается в полном соответствии с всеобщим методом познания объективной действительности, т.е. с диалектическим методом [5, с.89 – 91].

На этом этапе, с признанием общего пути познания в расследовании преступлений и объяснением упомянутых выше научных фактов, созрела необходимость в формулировании понятия общего метода и включении его в научный оборот. Однако этого сделано не было. Не упоминался данный метод и в работах зарубежных ученых-криминалистов бывших социалистических стран [6, с.187–209], а также в развитых капиталистических странах, для которых характерен узкопрагматический подход к проблеме раскрытия преступлений [7, с.84].

Первым среди отечественных ученых научно обосновал общий метод расследования и сформулировал его понятие создатель общей теории криминалистики проф. Р.С. Белкин. Общий метод расследования – «это путь максимально возможной адаптации частной криминалистической методики к обстоятельствам конкретного акта расследования, система правил такой адаптации, помогающая следователю полнее использовать рекомендации криминалистической науки в области организации и осуществления расследования. Формула «От способа совершения

к методу раскрытия» в лаконичной форме выражает суть этого метода». Описывая в общих чертах процесс возникновения доказательств, выбор средств и приемов их собирания, Р.С. Белкин исходил из того, что обязательным элементом акта отражения преступного события являются действия участников преступления. Совокупность или система преступных действий и есть способ совершения и сокрытия преступления. «Следовательно, неперенным и наиболее значимым компонентом исходных данных является информация о способе совершения преступления. Именно на ней основываются решения о направлении расследования в его начальный период. Именно она определяет выбор средств и приемов поиска и исследования доказательств, по сути, в целях пополнения знаний о способе совершения и сокрытия преступления». Это и есть «применение правила, имеющего силу для расследования всех преступлений и поэтому могущего быть расцененным как общий метод расследования» [8, с.280-282].

В структуру общего метода расследования включены два элемента:

- 1) криминалистический анализ исходной и дополнительной информации о преступлении;
- 2) адаптация в соответствии с ней конкретной частной методики.

Первый элемент основывается на идее А.В. Дулова о криминалистическом анализе преступления как практической деятельности по его расследованию, осуществляемом на основе результатов изучения общих закономерностей сходных преступлений [9, с.3 - 9].

Второй элемент этого метода заключается в учете ситуационных особенностей расследования и соответствующей корректировке типовых методических рекомендаций, осуществляемой на всем протяжении расследования.

Практический смысл и значение адаптации, приспособления частной криминалистической методики к особенностям и условиям конкретного акта расследования состоят в обеспечении максимального использования фактора внезапности, динамичности и непрерывности расследования, оптимального и строго соответствующего закону сочетания единоличного и коллективного труда всех участников доказывания, экономии их сил и средств, ситуационного характера применения тактических приемов и технических средств при расследовании [10, с. 260].

Таково зарождение и развитие представлений об общем методе расследования в криминалистической науке. К сожалению, несмотря на актуальность, вновь поставленной проблемы общего метода (но уже совершенно в ином смысле и значении, чем это было прежде), она не стала предметом широкого научного обсуждения. Только

ученик Р.С. Белкина – воспринял идею общего метода расследования и развил ее в докторской диссертации [11]. С тех пор прошло около десяти лет, прежде чем появились на страницах криминалистической литературы первые попытки авторов высказать свое отношение к данной идее.

Так, Ю.П. Гармаев, признавая факт существования общего метода расследования (он предлагает назвать его базовым), определяет его структуру следующим образом:

- 1) установление следов расследуемого события, анализ и проверка исходной информации;
- 2) формирование версий о предполагаемых субъектах и способах совершения деяний, выведение следствий из этих версий;
- 3) формирование вопросов, подлежащих установлению и доказыванию, подбор мероприятий, исполнителей, определение последовательности выполнения мероприятий, сроков;
- 4) выполнение плана расследования [12, с.79].

Если Ю.П. Гармаев пытается внести научный вклад в разработку общего метода расследования, то А.В. Шмонин отвергает возможность создания данного метода. Он исходит из индивидуальности каждого преступления, что обуславливает, по его мнению, и индивидуальность методов расследования [13, с.152].

По нашему убеждению, возрождение идеи общего метода расследования не является простым повторением споров более чем полувековой давности.

Первое отличие состоит в том, что в термин «общий метод» вкладывается совершенно иное содержание. Речь идет о научном методе познания событий прошлого, имеющем свою структуру, элементами которой являются частные по отношению к нему криминалистические методы, применяемые при расследовании преступлений. Одновременно понятие общего метода рассматривается в качестве интегративного понятия по отношению к взаимодействующим с ним частным понятиям (следственной ситуации, следственной версии, криминалистического анализа преступления как практической деятельности по его расследованию, тактического решения, тактической комбинации и др.). Все частные понятия в рамках общего по отношению к ним понятия вступают в отношения, которые позволяют в новой области их взаимодействия вести за ними контроль с точки зрения достаточности теоретической разработки, научно-эмпирического обоснования и надежности функционирования в общей их системе.

Второе отличие заключается в наличии теоретических предпосылок к становлению методологической базы ретроспективного криминалистического анализа преступлений и деятельности по их расследованию, как в

научном, так и в прикладном аспекте, что создает условия для научно-эмпирического обоснования криминалистических частных-методических рекомендаций и, следовательно, эффективного функционирования общего метода расследования при его практической реализации. Здесь теоретическая модель данного метода играет роль исследовательской программы, обеспечивающей постановку теоретических и практических задач по исследованию области преступной деятельности и области раскрытия, расследования и предупреждения преступлений. Таким образом, она становится адаптированной к соответствующему эмпирическому материалу и криминалистическим частно-методическим рекомендациям.

Ничего подобного в криминалистике с начала XX столетия вплоть до 60-х гг. не существовало. Обоснование этого метода осуществлялось интуитивно, без введения в его структуру частных криминалистических методик и без обсуждения в связи с этим проблем их формирования и правил адаптации к особенностям и условиям расследования конкретных преступлений.

Третье отличие состоит в применении при построении теоретической модели общего метода расследования диалектического метода познания основных принципов диалектики, в том числе принципов причинности, достаточного основания и системного подхода. При этом используется философский принцип, выражающий закономерности познавательного процесса, который ранее не находил должного объяснения в криминалистической науке и, как представляется, не всегда осознавался и осознается исследователями, в том числе и А.В. Шмониным, чаще воспринимался и воспринимается как нечто само собой разумеющееся.

Адаптирование всеобщей философской формулы познания к проблеме общего метода расследования на основе названных выше диалектических принципов является составной частью методологии учения об этом методе. Недостаточная интерпретация диалектического метода познания в криминалистике сдерживает процесс все более глубокого проникновения в сущность различных групп закономерностей, относящихся к криминальной сфере, сфере судебного исследования преступлений и к области совершенствования самой криминалистической науки на основе исследования проблем общего метода расследования преступлений.

Раскрыть причинно-следственные связи в указанных областях – значит систематизировать, привести к единому целому в рамках структуры этого метода, накопленные криминалистической методикой теоретические знания, углубить их и одновременно показать имеющиеся недостатки в различных теоретических построениях, затрудняющие накопление и объяснение эмпирических фактов, необходимых для научного обоснования практических рекомендаций.

Тенденция к становлению учения об общем методе расследования отражает все возрастающую потребность криминалистической методике к саморазвитию в интересах практики борьбы с преступностью. Проблемы этого учения относятся к одной из важнейших философских проблем криминалистической науки. Оно обладает существенными познавательными-преобразующими возможностями по отношению к различным теоретическим системам.

Достоин сожаления недостаточно аргументированное утверждение А.В. Шмониной, что «данный путь развития криминалистики не может привести к положительным результатам», и такого же плана мнение И.В. Субботиной: «... невозможно сформулировать единый метод расследования всех преступлений; он никогда не будет работать на практике» [14, с.15].

Во-первых, научные положения учения об общем методе расследования рассматриваются как диалектические, так как являются отражением диалектики вещей как в криминалистической науке и обслуживаемой ею практике, так и в криминальной сфере.

Во-вторых, само отражение сопровождается процессом переосмысления применявшихся ранее методов исследования и обобщения науки и практики.

В-третьих, познавательное отражение практики состоит в том, чтобы через практическую деятельность исследователей перевести диалектику вещей в криминальной области и области судебного исследования преступлений в диалектику криминалистических понятий. То есть исследование проблем общего метода расследования на основе принципов диалектики играет методологическую роль, так как обеспечивает преодоление частичности и ограниченности познания криминалистически значимых объектов. Учение об общем методе расследования оказывает мобилизующее, организующее и преобразующее воздействие, как на криминалистическую методику, так и на практику борьбы с преступностью.

Реализация принципов философии в данном учении органически связана с методологией научного решения стоящих перед ним проблем. Однако исследование методологии становления и развития учения об общем методе расследования представляет определенные сложности. Оно предполагает анализ философских оснований данного учения с учетом накопленного криминалистической методикой теоретического и эмпирического материала, синтеза знаний, относящихся к данной предметной области, а также обоснование криминалистически значимых объектов типизации в целях дальнейшего накопления научно-эмпирических фактов. Именно эти основные факторы определяют ход дальнейшего исследования проблем общего метода расследования преступлений.

Список использованных источников:

1. Вейнгарт А. Уголовная тактика. – СПб., 1912, С. 65, 68.
2. Якимов И.Н. Криминалистика. Уголовная тактика. – М., 1929, С. 161.
3. Зуйков Г.Г. Криминалистическое понятие и значение способа совершения преступления // Труды ВШМОП СССР. – М., 1967, Вып. 15. С. 70.
4. Сенчик Н.А. Особенности установления способа совершения спекуляции // Криминалистика и судебная экспертиза. – Киев, 1971, С.71;
5. Лузгин И.М. Основы расследования преступлений, совершенных должностными лицами. – Минск, 1985, С.89 - 91.
6. Пещак Я. Версии и моделирование // Криминалистика социалистических стран. – М., 1986, С. 187 - 209;
7. Кертес И. Тенденция развития криминалистической техники и судебной экспертизы в экономически развитых капиталистических государствах // Криминалистика социалистических стран. – М., 1986, С. 84.
8. Белкин Р.С. Курс криминалистики. – М., 1979, Т. 3. С. 280.
9. Дулов А.В. К вопросу о криминалистическом анализе преступлений // Сборник рефератов научных сообщений на теоретическом семинаре - криминалистических чтениях / ВНИИСЭ. – М., 1977, Вып. 19. С. 3 - 9.
10. Белкин Р.С. Указ.соч. С. 282 - 283; Он же. Криминалистика: проблемы, тенденции, перспективы. – М., 1988, С. 20 - 260.
11. Чурилов С.Н. Криминалистическое учение об общем методе расследования преступлений: Дис. ... докт. юрид. наук. – М., 1995.
12. Гармаев Ю.П. Теоретические основы формирования криминалистических методик расследования преступлений. – М., 2003, С. 79.
13. Шмонин А.В. Методика расследования преступлений: Учеб.пособие. – М., 2006, С. 152.
14. Субботина М.В. Базовая методика расследования преступлений: суть и значение // Вестник криминалистики. Вып. 1(21). – М.: Спарк, 2007, С.15.

References:

1. Veyngart A. Ugolovnaya taktika. – SPb., 1912, S. 65, 68.
2. Yakimov I.N. Kriminalistika. Ugolovnaya taktika. – M., 1929, S. 161.
3. Zuykov G.G. Kriminalisticheskoye ponyatiye i znachenkiye sposoba soversheniya prestupleniya // Trudy VShMOOP SSSR. – M., 1967, Vyp. 15. S. 70.
4. Senchik N.A. Osobennosti ustanovleniya sposoba soversheniya spekulyatsii // Kriminalistika i sudebnaya ekspertiza. – Kiyev, 1971, S.71;
5. Luzgin I.M. Osnovy rassledovaniya prestupleny, sovershennykh dolzhnostnymi litsami. – Minsk, 1985, S.89 - 91.
6. Peshchak Ya. Versii i modelirovaniye // Kriminalistika sotsialisticheskikh stran. – M., 1986, S. 187 - 209;
7. Kertes I. Tendentsiya razvitiya kriminalisticheskoy tekhniki i sudebnoy ekspertizy v ekonomicheskii razvitykh kapitalisticheskikh gosudarstvakh // Kriminalistika sotsialisticheskikh stran. – M., 1986, S. 84.
8. Belkin R.S. Kurs kriminalistiki. – M., 1979, T. 3. S. 280.
9. Dulov A.V. K voprosu o kriminalisticheskoy analize prestupleny // Sbornik referatov nauchnykh soobshcheny na teoreticheskom seminare - kriminalisticheskikh chteniyakh / VNIISE. – M., 1977, Vyp. 19. S. 3 - 9.
10. Belkin R.S. Ukaz.soch. S. 282 - 283; On zhe. Kriminalistika: problemy, tendentsii, perspektivy. – M., 1988, S. 20 - 260.
11. Churilov S.N. Kriminalisticheskoye ucheniye ob obshchem metode rassledovaniya prestupleny: Dis. ... dokt. yurid. nauk. – M., 1995.
12. Garmayev Yu.P. Teoreticheskiye osnovy formirovaniya kriminalisticheskikh metodik rassledovaniya prestupleny. – M., 2003, S. 79.
13. Shmonin A.V. Metodika rassledovaniya prestupleny: Ucheb.posobiye. – M., 2006, S. 152.
14. Subbotina M.V. Bazovaya metodika rassledovaniya prestupleny: sut i znacheniyeye // Vestnik kriminalistiki. Vyp. 1(21). – М.: Спарк, 2007, S.15.

ЮРИДИЧЕСКОЕ ОБРАЗОВАНИЕ В КАЗАХСТАНЕ

УДК 342

Бейсенова Аймхан Усупбаевна¹

к.ю.н., асс.профессор

*Высшей школы права «Әділет» Каспийского
общественного университета¹*

ПРЕСТИЖ ЮРИДИЧЕСКОЙ ПРОФЕССИИ И ЮРИДИЧЕСКОГО ОБРАЗОВАНИЯ КАК ФАКТОРЫ ДОВЕРИЯ К СУДЕБНОЙ ВЛАСТИ

Аннотация

В статье анализируются объективные и субъективные причины снижения престижа юридической профессии и качества высшего юридического образования в стране. Автор рассматривает их в качестве факторов, влияющих на уровень доверия к судебной власти и в целом к правоохранительной системе.

В числе безотлагательных мер восстановления доверия видится повышение профессиональной подготовки юридических кадров и привлечение правового сообщества к выработке новой базовой модели юридического образования с практической направленностью.

Ключевые слова: юридическая профессия; престиж юридической профессии; юридическое образование; доверие к судебной власти; девальвация юридического образования; юридическая школа; современное право; права человека; реформа юридического образования; проблемы юридического образования; методики обучения.

Бейсенова Аймхан Усупбаевна¹

**з.ғ.к., Каспий қоғамдық университетінің «Әділет» Жоғары
құқық мектебінің қауымдастырылған профессоры¹**

Заң мамандығы және заң білімінің беделі сот билігіне сенімділік факторлары ретінде

Аңдатпа

Мақала ішінде мемлекетте заң мамандығы беделінің және заң білімі сапасының төмен түсудің объективті және субъективті себептеріне талдау жүргізіледі. Автор оларды сот билігі мен құқық қорғау жүйесіне сенімділіктің деңгейіне әсер етуші факторлар ретінде қарастырады.

Сенімді қалпына келтірудің шұғыл шаралары ретінде заң кадрлардың кәсіби дайындығын жоғарылату және құқықтық қауымдастықты тәжірибелік бағыттылығы бар заң білімінің жаңа базалық моделін әзірлеуге қатысуға шақырту ұсынылады.

Түйінді сөздер: заң мамандығы; заң мамандығының беделі; заң білімі; сот билігіне сенімі; заң білімінің девальвациясы; заң мектебі; қазіргі таңдағы құқық; адам құқықтары; заң білімінің реформасы; заң білімі мәселелері, оқыту әдіснамасы.

Beysenova Aymkhan Usupbayevna¹

**Associate professor at the Higher School of Law "Adilet" Caspian Public University,
Candidate of Juridical Sciences¹**

Prestige of a legal profession and legal education as a trust factors to judicial authority

Annotation

In article the objective and subjective reasons of decrease of prestige of a legal profession and quality of the higher legal education in the country are analyzed. The author considers them as the factors influencing the level of trust in the judiciary and in general to the law enforcement system.

Among urgent the measures reinstatement of trust seems in increasing in professional training of legal personnel and involvement of legal community to development of new basic model of legal education with practical orientation.

Keywords: legal profession; Prestige of the legal profession; Legal education; Trust in the judiciary; Devaluation of legal education; law school; Modern law; human rights; Reform of legal education; Problems of legal education; Methods of teaching.

С самых давних пор профессия юриста была и остается одной из престижных и уважаемых в любом обществе. Если вспомнить историю права, то наиболее почитаемыми людьми в римском обществе были судьи, адвокаты и ученые-правоведы.

Многие авторитетные политические лидеры современных государств, влиятельные лица международной политики, дипломаты, сенаторы, депутаты парламентов имеют юридическое образование.

В политических кругах Казахстана, особенно во властных структурах также достаточно известных людей с юридическим образованием.

В представлении обычных людей одна часть юристовлицетворяетвласть—это судьи, прокуроры, следователи, полиция, которая наказывает, другая часть - адвокаты, правозащитники защищает, помогает.

Вместе с тем современное общество понимает, что без права, законов и представителей этой профессии в современном государственно-организованном и демократическом обществе царили бы беззаконие и хаос.

Поэтому, несмотря на отмечаемое недоверие к отдельным представителям юридической профессии, она остается уважаемой и востребованной. Думается, что корни такого уважительного отношения к профессии в Казахстане кроются в формировании уже в казахском кочевом обществе институтов обычного права, среди которых, как отмечает доктор юридических наук, профессор С.Ф. Ударцев, наиболее развиты были суды биев, судопроизводство и процессуальное право в различных его формах.[1]

Нельзя не вспомнить в связи с этим выдающегося ученого, академика С.З. Зиманова, который отмечал, что период существования древнейшего суда биев в Казахстане был «золотым веком» в истории правосудия.[2]

Работа современного юриста, и в том числе судьи, требует не только профессиональных знаний, она также ответственная, трудная, требующая широкого кругозора, знания жизненных реалий, возможно, где-то рутинная и неблагодарная, но все

также престижная, при этом требующая высокого доверия со стороны общества.

Из истории США известно, что уже в первые годы существования американской республики юристы составляли высший политический класс и самую развитую часть общества. Почти 45% процентов творцов Конституции 1787 года были юристами, были также юристами 65% сенаторов и больше половины членов Палаты Представителей.

В свое время автор знаменитой книги «Демократия в Америке Алексис де Токвиль, говорил, «если бы меня спросили, где я вижу американскую аристократию, я без колебаний ответил бы, что я не вижу их среди богачей, аристократия США – это те, кто восседает на судейских скамьях и занят в адвокатуре».[3]

Но, как показывают опросы общественного мнения, проведенные в начале нулевых одной американской газетой, которая освещает правовые новости, восприятие юристов как элиты общества со временем ухудшилось, а юридическая профессия пребывает в состоянии кризиса, начиная с конца 1980 годов прошлого века.

В связи с этим, социологи, проводившие опрос, отмечают, что «аристократический лоск» юридической профессии в США изрядно потускнел. И причин для этого много.

Думается, что, если бы такого рода опросы и исследования проводились у нас, результаты были такие же.

Следует признать, что в силу разных объективных и субъективных причин в нашей стране падает доверие к представителям правоохранительных органов и в том числе к судебной власти. Это влечет за собой снижение престижа юридической профессии и как следствие - девальвация юридического образования.

В течение последних лет отмечается видимое снижение привлекательности профессии в глазах наиболее подготовленной школьной молодежи, которая предпочитает получать другую профессию, не связанную с юриспруденцией. И такое положение признается даже самим правовым сообществом.

О проблемах с доверием свидетельствуют многочисленные жалобы граждан на непрофессионализм и коррумпированность работников правоохранительной системы, особенно полицейских, которые часто становятся героями публикаций в СМИ.

Можно успокаивать себя тем, существующая у некоторых людей неприязнь к юристам может быть частично обусловлена самой природой права и правового процесса. Не все понимают истинное назначение и роль современного права в жизни людей, его регулятивных и охранительных возможностей в решении проблем граждан и общества в целом.

Тем не менее, другим свидетельством снижения уровня доверия к третьей власти может служить распространяемый в казахстанском обществе правовой нигилизм, почва для которого всегда есть в обществе, особенно, если нет четкой правовой идеологии и правового воспитания.

Справедливо будет отметить, что профессия судьи из множества разных юридических профессий наиболее сложная и ответственная, находящаяся под огнем критики общества и СМИ.

Обусловлено пристальное внимание и высокие требования к представителям судебной власти во многом политической составляющей современного права, сложностью методов правового регулирования, необходимостью соблюдения прав человека, достаточно критическим настроем правового сознания населения по отношению к носителям судебной власти.

Современная правовая жизнь общества неизмеримо усложнились, вследствие чего повышаются в целом требования к профессионализму практикующих в различных сферах юристов. Судьи больше, чем остальные юристы непосредственно взаимодействуют с людьми, с обществом.

Суд при этом находится под постоянным давлением не только участников процесса, но и власти, которая вынуждена контролировать суды из-за жалоб и обращений граждан. Зачастую на суд экстраполируется недоверие к другим органам правоохранительной системы и государственного управления в целом.

Реальное положение с доверием к суду в казахстанском обществе таково, что, несмотря на высокую востребованность в судебной защите и в целом в юридических услугах у нашего населения высока степень неудовлетворенности результатами обращений. Вследствие этого им приходится обращаться за помощью к журналистам, правозащитникам, с жалобами в прокуратуру, и даже к главе государства с жалобами на работу суда.

Что касается всеми признаваемого кризиса высшего юридического образования, то с одной стороны, налицо «перепроизводство» юристов, с другой стороны, работодатели жалуются

на то, что крайне трудно найти толкового квалифицированного юриста для работы в серьезной кампании.

Связано это с тем, что многочисленные обладатели престижных дипломов юридических факультетов вовсе не заинтересованы в том, чтобы работать по специальности, поскольку не обладают истинными знаниями, не имеют способностей и склонностей к занятию этой профессией.

Проблемы кроются и в самом юридическом образовании. Как раньше и сейчас юридические вузы в процессе обучения не дают навыков применения теоретических знаний. Компетенция, которой должны обладать наши выпускники по окончании вуза и о которой мы пишем в учебных программах, не может быть приобретена при существующей концепции юридического образования, особенности которой всем знакомы.

В ситуации, которая сложилась в юридическом образовании Казахстана, закономерно возникает вопрос: есть ли прямая связь между снижением уровня профессионального юридического образования, в котором менее всего виноваты преподаватели, и падением престижа юридической профессии и снижением доверия к правоохранительной и судебной системе? Думается, что определенная связь все же есть.

Помимо сложностей, связанных с отношением общества к судебной власти, со временем произошли существенные изменения в восприятии юристов как носителей особого статуса.

Этих изменений, по крайней мере, два. Первое касается внутри- профессиональных проблем, ведущих к снижению престижа юридической профессии. Это потеря единства профессии. Нет взаимодействия, сплоченности между разными юридическими структурами, выполняющими одну задачу обеспечения законности, правопорядка, защиты закона и интересов граждан.

Современная юридическая профессия состоит из юристов разнообразной специализации. Это судьи, прокуроры, следователи, криминалисты, эксперты, адвокаты, юристы, работающие в гражданских государственных органах, сотрудники силовых структур, юристы частных юридических компаний, публичные защитники и др. И зачастую между этими категориями юристов не только нет взаимодействия, они конфликтуют между собой.

Есть многочисленные примеры, когда сами юристы совершают разные правонарушения, в том числе коррупционные, которые не прибавляют авторитета носителям этой профессии. Есть нелицеприятная статистика по судебским работникам, осужденным за взятки.

Второе изменение в восприятии профессии юриста как наиболее престижной связано, как уже отмечалось, с падением уровня юридического образования, причем не только у нас, но и в других странах.

Например, еще в 1992 году Ассоциация американских юристов - добровольная некоммерческая организация, основанная еще в 1878 году совместно с Верховным Судом США, подготовила большой доклад, отметив недостатки в американском юридическом образовании.

Речь шла о том, что в учебном процессе в американских юридических школах в основном изучают различные правовые доктрины, анализируют состоявшиеся судебные прецеденты. При этом студентам мало прививают практических навыков обвинителей и адвокатов, умению состязаться в процессе, анализировать и представлять факты и доказательства в суде, что является большим недостатком.

Та же Ассоциация в свое время выработала единый образовательный стандарт для подготовки юристов, основные положения которого постоянно совершенствуются применительно к современным правовым потребностям, а также даются рекомендации, связанные с правоприменительной практикой, для включения их в учебную программу.

И еще. Только Ассоциация юристов США занимается аккредитацией юридических школ, и никакой государственный орган в этом не участвует.

У нас тоже есть Союз юристов Казахстана, Ассоциации различных юридических профессий - судей, адвокатов, криминалистов, экспертов, но все они далеки от проблем юридического образования.

Такого рода юридические организации крайне редко обсуждают даже свои профессиональные проблемы и практически никогда не взаимодействуют с населением вне судебных и иных государственных кабинетов, и тем более с юридическими вузами.

Единственное, что объединяет всех юристов в Казахстане, - это юридическое образование, которое, несмотря на кризис, является единственным реальным путем в юридическую профессию.

Еще надо отметить такую современную тенденцию, как малопривлекательность для юристов работы в государственных структурах, поэтому зачастую на должностях, требующих юридической квалификации работают кто угодно, только не юристы, которые предпочитают либо частную практику, либо ищут работу в коммерческих структурах.

И это закономерно, поскольку во всем мире последние несколько десятилетий стали эрой частнопрактикующих юридических фирм и адвокатов, которые обслуживают даже крупные государственные корпорации, а не только частные компании и стали составлять некий элитарный слой юристов.

В свою очередь они стали привлекать в свои ряды наиболее профессионально подготовленные

опытные кадры юристов, поэтому ряды независимых профессионалов растут пропорционально росту крупных компаний и фирм, могущих выплачивать хорошее вознаграждение.

Таким образом, сейчас в Казахстане наиболее подготовленная часть юристов стремится становиться адвокатами, консультировать крупные национальные компании, обслуживать иностранные корпорации, работающие в стране.

В отличие от них, юристы, работающие в государственных структурах, связаны жесткой дисциплиной, жестким графиком работы, зачастую испытывают определенное давление по службе, мало имеют возможностей саморазвиваться. И вопреки устоявшемуся мнению, имеют невысокую зарплату при часто ненормированном труде.

Думается, что престиж юридической профессии и доверие к судебной власти должно и может быть восстановлено. И начинать нужно с качества подготовки квалифицированных юридических кадров, которое в Казахстане в прежние годы было неизмеримо выше. К слову, и юридическая наука в Казахстане была одной из самых сильных и признаваемых не только в пространстве бывшего союза, но и за рубежом.

Внедрение современных кредитных методик обучения, рассчитанных на самостоятельное изучение большого объема материала, наоборот, существенно снизили уровень подготовки.

Получивший признание на Западе «сократовский метод обучения», призванный привить студентам навыки обсуждения и публичного выступления не дает результатов в силу общего низкого уровня школьного образования.

В свою очередь, главная причина низкой успеваемости студентов - политика низких требований в школе и при зачислении в наши вузы, отсутствие практики отчисления студентов, которые не справляются с учебой. Даже не приходится говорить о том, что нынешние студенты идут в юридические вузы по призванию.

Например, в США, чтобы стать практикующим юристом, необходимо в целом проучиться 7 лет. Первые 4 года получают диплом об окончании колледжа или университета и только потом вы можете быть зачислены в юридическую школу, где 3 года уходит непосредственно на изучение права и специализацию и получение степени «доктора права».

В США при зачислении в юридическую школу учитывается средний балл, полученный в колледже и балл по результатам проверки способности к обучению в юридической школе. Это всеобщее требование практически всех американских и европейских юридических школ.[4]

Университетская программа юридического образования в Германии состоит из девяти семестров обучения и обязательной двухгодичной практики. Сама практика делится на четыре части.

Каждый выпускник должен пройти прокуратуру, суд, адвокатуру и четвертое место по выбору.

Выпускные экзамены настолько серьезные, что на них проваливаются до 30% студентов. Приходится пересдавать, при этом есть всего один шанс. Если студент проваливает экзамен вторично, его могут взять консультантом в юридическую фирму, но без права представлять интересы клиента в суде.

Благодаря всеобъемлющей двухлетней практике, охватывающей все сферы юридической специальности, уже на начальном этапе немецкие юристы более квалифицированы, чем наши студенты. Пока учатся и проходят практику, немецкие выпускники институт заканчивают примерно в 28–30 лет. Наши заканчивают ВУЗ в 21–22 года, не имея практического опыта, поэтому не могут найти работу по специальности.

В Германии, выпускник, если сдает экзамены на высшую оценку может сразу работать судьей – так высоко оценивается его квалификация.[5]

Нам следует кардинально изменить подходы к юридическому образованию.

Следует начать с экспериментов с различными методами отбора абитуриентов, поступающих на юридические факультеты.

В свое время Н.А. Шайкенов вводил для поступающих в КазГЮИ дополнительный вступительный экзамен по Основам государства и права. Выпускники тех первых десяти лет стали успешными и востребованными юристами, многие из которых составляют когорту уважаемых

представителей юридической профессии.

Надо, не откладывая, совершенствовать и изменять методы обучения на юридических факультетах. Изучать и использовать методики, связанные с формированием практических навыков применения полученных знаний, используемые в престижных зарубежных вузах.

Профессиональное сообщество совместно с Министерством образования и науки должно помочь выработать свою собственную базовую модель юридического образования, которая будет учитывать потребности правовой практики. Именно практическая направленность обучения должна стать основой для реформирования юридического образования.

Нужно изучать опыт лучших юридических школ Европы и США, а для этого профессорско-преподавательский состав нужно посылать на стажировки. Пока у нас только ректоры ездят по командировкам и заключают договоры о дружбе и сотрудничестве, главным образом для того, чтобы повисить рейтинг вуза.

Методики обучения в наших юридических вузах должны соответствовать новым современным идеям о природе права, использовать достижения юридической науки и судебного процесса.

И надо готовить будущих юристов с осознанием того, что они, прежде всего, правозащитники и должны стоять не только на страже интересов и законов государства, но и на страже справедливости и прав человека.

Список использованных источников:

- 1 Ударцев С.Ф. Предисловие к книге «С.Л.Фукс. Очерки истории государства и права казахов в XVIII и первой половине XIX в. Астана. ТОО «Юридическая книга Республики Казахстан». 2008. – С.16.
- 2 Зиманов С.З. Древний мир казахов. – Материалы, документы, исследования. Т.3. Алматы. – 2004. С.17.
- 3 Токвиль А. О демократии в Америке. (Пер. с фр.) М.:1992. С.288.
- 4 Бернам Уильям. Правовая система Соединенных Штатов Америки. – 3 выпуск. М.:2006. С.235-237.
- 5 К опыту юридического образования в Германии и США. //Материалы международной заочной научно-практической конференции. – М.:2014- № 11(17) [электронный ресурс]-URL:[http://nauchforum.ru/archive/MNF_humanites/11\(17\).pdf](http://nauchforum.ru/archive/MNF_humanites/11(17).pdf)

References:

- 1 Udartsev S.F. Predisloviye k knige «S.L.Fuks. Ocherki istorii gosudarstva i prava kazakhov v KhVIII i pervoy polovine KhKh v.Astana.TOO «Yuridicheskaya kniga Respubliki Kazakhstan».2008.-S.16.
- 2 Zimanov S.Z.Drevny mir kazakhov.- Materialy, dokumenty, issledovaniya.T.3.Almaty.-2004.S.17.
- 3 Tokvil A. O demokratii v Amerike. (Per.s fr.) M.:1992.S.288.
- 4 Bernam Uilyam. Pravovaya sistema Soyedinennykh Shtatov Ameriki.- 3 vypusk. M.:2006. S.235-237.
- 5 K opytu yuridicheskogo obrazovaniya v Germanii i SShA. //Materialy mezhdunarodnoy zaochnoy nauchno-prakticheskoy konferentsii.- M.:2014- № 11(17) [elektronny resurs]-URL:[http://nauchforum.ru/archive/MNF_humanites/11\(17\).pdf](http://nauchforum.ru/archive/MNF_humanites/11(17).pdf)

Мороз Светлана Павловна¹
д.ю.н., профессор, декан
Высшей школы права «Әділет»
Каспийского общественного университета¹

АКТУАЛЬНЫЕ ПРОБЛЕМЫ ВЫСШЕГО ЮРИДИЧЕСКОГО ОБРАЗОВАНИЯ И ЮРИДИЧЕСКОЙ НАУКИ В КАЗАХСТАНЕ

Аннотация

В статье анализируются актуальные проблемы высшего юридического образования и юридической науки в Казахстане. Рассмотрены система оценки качества высшего образования, проблемы внешней экспертной оценки и критерии эффективности повышения качества.

Ключевые слова: юридическое образование; юридические дисциплины; реформа юридического образования; проблемы юридического образования; методики обучения; практика; подготовка кадров; студент; преподаватель.

Мороз Светлана Павловна¹
З.ғ.д., профессор, Каспий қоғамдық университетінің «Әділет» Жоғары құқық мектебінің
деканы¹

Қазақстандағы жоғары заң білімі мен заң ғылымының өзекті мәселелері

Аңдатпа

Мақала ішінде Қазақстандағы жоғары заң білімі мен заң ғылымының өзекті мәселелеріне талдау жасалды. Жоғары білім сапасын бағалау, сырттай сараптамалық бағалау мәселелері мен сапасын жоғарылату тиімділігі санаттары қарастырылды.

Түйінді сөздер: заң білімі; заң пәндері; заң білімі реформасы; заң білімі мәселелері; оқыту әдіснамасы; тәжірибе; кадрларды даярлау; студент; оқытушы.

Moroz Svetlana Pavlovna¹
Dean at the Higher School of Law "Adilet"
Caspian social university, professor, Doctor of Legal Sciences¹

Actual problems of higher legal education and legal science in Kazakhstan

Annotation

The article analyzes current problems of higher legal education and legal science in Kazakhstan. The system for assessing the quality of higher education, the problems of external peer review and criteria for the effectiveness of quality improvement are considered.

Keywords: legal education; Legal disciplines; Reform of legal education; Problems of legal education; Methods of teaching; practice; personnel training; student; teacher.

Любое существенное реформирование в любом государстве сопровождается проведением образовательной и военной реформ. Наша страна не исключение, и образовательная реформа, начавшаяся еще на заре 90-х годов прошлого столетия, идет до сих пор.

Несмотря на определенные успехи, достигнутые на образовательном поприще, проблем остается еще немало. В частности, главная проблема

отечественного высшего юридического образования – это *недостаточное правовое и методическое обеспечение кредитной технологии обучения*. До сих пор многие вопросы не урегулированы, что вызывает сложности на практике. Например, в условиях кредитной технологии сократился общий объем часов, предоставляемых на изучение юридических дисциплин. Если раньше на изучение важнейшей дисциплины «Гражданское право

(Общая и особенная части)» уходило 2 года (или 4 семестра), то теперь – всего 1 год (2 семестра). Соответственно, весьма существенно сократилось количество лекций и семинарских занятий, да и сами занятия стали по 50 минут, что, несомненно, не способствует лучшему усвоению учебного материала. В условиях кредитной технологии основной упор сделан на самостоятельное изучение – для этого готовятся и публикуются заранее курсы лекций, силлабусы и т.п., но еще со школьной скамьи учащийся привыкает работать совместно с преподавателем и к самостоятельной работе еще не готов, поэтому, приходя в вуз, он продолжает готовиться только к занятиям, проводимым с участием преподавателя, а об остальных формах самостоятельной работы вспоминает только во время рубежного контроля. Поэтому необходимо менять методику обучения в школах, лицеях и колледжах, чтобы привить обучающемуся навыки самостоятельной работы. Ведь прежде чем идти на лекцию к преподавателю студент уже должен изучить лекционный материал, чтобы не пришлось тратить время (которого и так не хватает) на разъяснение основных понятий. В свою очередь, преподаватель тоже должен перестроиться – при кредитной технологии его роль кардинально меняется, он уже не имеет возможности подробно и детально останавливаться на всех вопросах, только на самых трудных и проблемных, поскольку все остальное студент может и должен осваивать сам. Правовое и методическое обеспечение вузовского образования создавалось десятилетиями, а на кредитную систему мы перешли сразу, не имея ничего, кроме зарубежного опыта, который тоже неоднозначен, поскольку в разных странах применяются различные методики. Получается ситуация, когда сначала ввели кредитную технологию обучения, а только потом вдогонку стали создавать для этого необходимые условия. Поэтому в скорейшие сроки нужно обеспечить вузы и преподавателей четкими и ясными правилами обучения в условиях кредитной технологии обучения, нужно ввести специальные курсы повышения квалификации, посвященные вопросам обучения в новых условиях кредитной технологии, приводить методику среднего и средне-специального образования в соответствие с правилами кредитной технологии обучения в высших учебных заведениях и т.п.

В последнее время в виду отсутствия применявшихся ранее государственного распределения выпускников и хоздоговорной деятельности вузов *ослабла связь учреждений образования и правоохранительных органов*. В современных условиях выпускники сами находят себе место работы и потому прохождению их практики во время учебы не уделяют должного внимания в первую очередь сами базы практики, т.е. правоохранительные органы, адвокатура,

нотариат, юридические компании и т.д. Студентам не доверяют проведение самостоятельных юридических действий, а только отдельные мероприятия, зачастую напрямую не связанные с будущей деятельностью (привезти или отвезти документы, о содержании которых их могут и не поставить в известность). Это вызвано не только не желанием работников правоохранительных органов терять время на обучение своих будущих конкурентов, но и отсутствием конкретного механизма привлечения к ответственности лица, проходящего практику, в случае нарушения им установленных правил – за все отвечает сам следователь, судья, нотариус и т.д. Поэтому студентов-практикантов и не допускают к проведению юридических мероприятий, не дают возможности самостоятельно работать с документами – необходимо в нормативном порядке определить правовой статус практиканта, который должен нести персональную ответственность (а так максимально, что можно сделать – это отстранить студента от прохождения практики и все, других мер воздействия нет). Раньше существовала система «наставничества» - молодого специалиста прикрепляли к более опытному, который помогал ему при осуществлении деятельности, советовал, объяснял и т.п. Что касается практики, то были специально прикрепленные лица – руководители практики, как из вуза, так и из предприятия – базы практики, которые контролировали весь процесс прохождения практики и отвечали за качество ее проведения (сейчас они тоже есть, но относятся к своей работе формально). Также видов практики было 3 – учебно-ознакомительная после 2 курса, производственная – после 4 курса и преддипломная в конце 5 курса, сейчас этих видов практики 2 – учебная после 2 курса и производственная в конце 3 курса (для студентов со средне-специальным образованием), для студентов с 4-х летним циклом обучения количество практик осталось прежним, но существенно сократилось время прохождения практики (разве это допустимо, когда студент проходит практику в течение недели? А по новым стандартам учебной (ознакомительной) практике отведено такое количество часов, которое соответствует 5 рабочим дням, т.е. неделе. Все это негативно влияет на процесс подготовки специалиста – юриста. Например, в Федеративной Республике Германии для прохождения преддипломной юридической практики отведено 180 дней, или 1,5 года – практически это стажировка, во время которой студент-практикант может применить теоретические знания на практике и подготовиться в полной мере к будущей профессии, а что он сможет успеть за одну неделю учебной практики или за 6 недель производственной практики, которые отводит для прохождения практики Министерство образования и науки РК?

Для изменения сложившейся ситуации многие

вузы прибегли к тому, чтобы создать базу практики в самом учреждении образования, так называемые учебные центры практики, при которых создаются учебные суды, учебные прокуратуры, учебные отделения полиции, учебный нотариат и т.п. В этих центрах студентов учат тому, чему их, к сожалению, не учат на базах практики – это составление процессуальных и иных документов, организация и проведение следственных и других юридических действий, моделирование правовых ситуаций по различным категориям гражданских дел и административных материалов, подведомственным районным (городским) судам РК и т.п. Хотя, при отсутствии должного контроля эта деятельность тоже может превратиться в сугубо формализованный процесс. Да и нельзя смоделировать все те ситуации, которые могут возникнуть на практике, в принципе, может это и не имеет смысла, поскольку жизнь гораздо богаче и разнообразнее.

Например, кардинальным образом изменилась судебная система Казахстана, и в этой связи для нас очень важно подготовить такие кадры, которые могли бы быть востребованы в изменившихся условиях. В условиях рыночной экономики суд начинает играть совершенно новую для себя роль – роль арбитра в гражданско-правовых спорах и защитника нарушенных гражданских прав физических лиц (в том числе, граждан РК, иностранных граждан и лиц без гражданства) и юридических лиц (независимо от форм собственности). Наряду с этим меняется сама система судов – появились специализированные межрайонные суды – экономический, финансовый, административный, ювенальный, инвестиционный. Появились новые институты гражданского процесса – упрощенное производство, примирительные процедуры, досудебное урегулирование споров. Появилась новая категория споров – корпоративные споры. И в этой связи для нас очень важно изучить и интегрировать обширный и многолетний зарубежный опыт в этой области и использовать его в образовательной деятельности с максимальной степенью эффективности.

Возвращаясь опять к опыту Германии в подготовке юридических кадров, следует отметить, что там учебный процесс построен таким образом, что студент-юрист практически с первых же дней обучения учится разрешать конкретные гражданско-правовые споры. В конечном счёте, всё это приводит к тому, что молодой специалист – судья уже в деталях знает свою будущую работу и готов к различным ситуациям, которые могут возникнуть у него на практике. К сожалению, наша система подготовки юридических кадров несколько иная – в процессе обучения все ещё главный упор делается на теоретической подготовке студента, поскольку считается, что остальному он сам научится на практике, но в реальности молодой

специалист оказывается наедине со всеми своими трудностями, и пока он наберётся опыта, думается, что немало ошибок совершит. Наверно любому опытному судье есть о чём вспомнить, и самые тяжёлые воспоминания связаны именно с периодом становления его как судьи. На наш взгляд, этого можно было бы избежать, если бы вооружить всех будущих специалистов единой методикой разбора гражданско-правовых споров в рамках искового производства. Конечно, вовсе не обязательно, чтобы эта методика была именно немецкой, возможно следует заимствовать наиболее значимые и приемлемые для нас подходы к судебному разбирательству с тем, чтобы, с одной стороны, унифицировать судебную практику по гражданским делам, а с другой – обеспечить надлежащую защиту нарушенных прав и законных интересов участников гражданского процесса. Задача высшей школы в современных условиях – ещё со студенческой скамьи привить будущему специалисту те умения и навыки, которые пригодятся ему в процессе осуществления практической деятельности, в том числе знания материального и процессуального права и умения отделять первостепенное от второстепенного, значимое от незначительного, существенное от несущественного.

Далее, *повсеместная тестовая форма проведения экзаменов себя не оправдывает*. Конечно, определенные преимущества есть, тестовая форма позволяет преподавателю устранить от итоговой формы контроля, избежать общения со студентом и все предоставить компьютеру, что способствует снижению уровня коррупции, но только со стороны преподавателя. Ничто не мешает студенту находить пути и договариваться с лицом, участвующим в проведении тестового экзамена, т.е. сотрудником компьютерного класса, офис-регистратора и т.п., что нередко имеет место на практике. С другой стороны, сами тесты не позволяют в полной мере проверить качество и уровень знаний студентов-юристов – помимо большого процента вероятности и возможности просто угадать правильный ответ, здесь есть такой серьезный недостаток, как излишне формализованный характер тестового вопроса, поскольку его содержание, как правило, составляют нормы действующего законодательства, и проверка осуществляется именно на значение тех или иных правовых норм. Это не случайно, потому что тестовые задания не могут содержать спорных, дискуссионных моментов, они должны быть однозначными, а таковыми в праве являются только нормы законодательства. Учитывая, что законодательство постоянно меняется, особенно, регулирующие рыночные отношения, подготовка студента сводится к тому, чтобы он отслеживал все новеллы законодательства, поскольку к моменту сдачи экзамена законодательство может

измениться и не один раз (когда речь идет о государственных экзаменах). В результате, многие студенты вместо изучения предмета занимаются тем, что изучают только тестовые задания и находят к ним правильные ответы (поскольку преподаватель обязан предоставить студенту тестовые вопросы без ответов). В свою очередь это приводит к тому, что когда студент выходит на государственные экзамены, которые, как правило, проводятся в устной форме, он оказывается в сложной ситуации, когда должен выступать перед комиссией, а он этого делать не умеет, его этому не научили. Для юриста – это трагедия, поскольку вся его практическая деятельность связана с публичными выступлениями, с умением отстаивать свою позицию, с умением аргументировать и убеждать и т.п. Для этого раньше существовали такие предметы «Искусство речи на суде», «Ораторское искусство» и т.п., а сейчас даже если и предложить их в качестве элективных (выборных) дисциплин, то экзамен в тестовой форме сведет все старания на нет. На наш взгляд, здесь нужно подходить творчески, т.е. дело не в том, чтобы отказаться от тестовой формы экзамена, но следует учитывать содержание и направленность отдельных юридических дисциплин, изучение которых может и должно завершаться экзаменом в устной и письменной форме. При этом, нужно расширять перечень элективных дисциплин в устной форме, чтобы студент мог выбирать предмет с учетом того, насколько эта дисциплина будет способствовать его становлению как профессионального юриста, готового к публичным выступлениям, обладающего навыками дискуссии и умеющего отстаивать свою позицию.

Говоря о проблемах юридической науки Казахстана, нельзя не остановиться на общих проблемах современной казахстанской науки. И это не случайно, долгие годы я работала в Институте государства и права Академии наук РК, и для меня все эти вопросы имеют очень большое значение.

Как вы знаете, последние годы в Казахстане параллельно существовали две системы послевузовского образования: 1) старая (советская) – соискательство, аспирантура и докторантура и 2) новая – магистратура и докторантура (подготовка докторов философии (PhD) и докторов по профилю). С 1 января 2008 г. старая система отменена, но в правовом и методическом плане вопросы остались открытыми. Как осуществлять подготовку докторов философии (PhD) и докторов по профилю мы, благодаря зарубежному опыту, знаем, но насколько это приемлемо у нас, пока представляем себе слабо. Те, кто защищали кандидатские диссертации, знают, какой это огромный труд – разве это может быть сопоставимо с магистерской диссертацией при тех требованиях, которые предъявляются к ним сегодня? Возможно, в будущем эти требования будут повышены, но те, кто уже успел защитить

магистерские диссертации по старым требованиям, практически не отличающимся от требований, предъявляемым к дипломным (выпускным) работам, они должны будут писать их и защищать заново? Если говорить о докторских диссертациях, то здесь все еще сложнее, поскольку диссертации на соискание ученой степени доктора юридических наук просто несопоставимы с теми диссертациями, которые защищаются в зарубежных вузах при получении степени доктор философии (PhD) или доктор по профилю, и их требования изменены не будут.

Здесь нужно признать, что система образования и науки, существовавшая в бывшем СССР, была одной из лучших в мире, несмотря на довольно существенное влияние КПСС и засилье марксистско-ленинской идеологии. Несмотря на все нововведения до сих пор нам не удается достигнуть тех высот, которые занимала советская наука, и это не случайно. Все это лишний раз подтверждает, что вопросы организации и проведения учебного процесса, да и научных исследований в бывшем СССР, при всех недостатках, решались лучше, чем сейчас. На первый взгляд кажется, что ученые сегодня свободнее, чем тогда, в условиях тотальной слежки КГБ и т.п. Но на самом деле ученые сейчас более зависимы, чем тогда, поскольку не получают такого содержания и обеспечения, которое позволило бы им заниматься только научными исследованиями и не искать каких-либо других побочных доходов и подработок. О какой фундаментальной науке может идти речь, если средняя заработная плата научного работника всего 300 долл. США? Все это привело к тому, что лучшие кадры, наиболее востребованные практикой, уже давно наукой не занимаются. Большинство научных работников совмещают свою научную деятельность с педагогической, но все это сказывается на качестве и того и другого. Все это, в конечном счете, приводит к снижению уровня научных исследований и невостребованности созданных научных результатов. В этой связи систему финансирования научных исследований следует пересмотреть кардинальным образом. Также нуждается в реформировании перечень приоритетных направлений науки в сторону развития инноваций и современных технологий.

Казахстанская наука все еще существует, но не благодаря Министерству образования и науки РК, а вопреки. Жесткие рамки администрирования, в которые с самого момента обретения независимости регулярно загоняют казахскую науку, ее окончательно погубят. Наука – это специфическая область человеческой деятельности, это высокое творчество, которое нельзя администрировать. Единственный орган, который способен организовать науку – это Академия Наук в том виде, в каком она была создана во всех европейских странах, и в каком она существовала и в Казахстане, но, к сожалению, недолго (особенно

применительно к старейшим Академиям Наук с многовековой историей). Заимствуя американский опыт, мы не учли, что независимая некоммерческая организация может определять развитие науки в США, но не в Казахстане. В результате такой реформы «флагман» отечественной науки превратился в обычную общественную организацию, что-то вроде общества любителей науки.

Возникает закономерный вопрос – кто от этого выиграл? И не менее закономерный ответ – никто. Несмотря на то, что сначала реорганизация Академии Наук принесла какие-то дивиденды – от сокращения расходов на содержание аппарата, сотрудников и т.п., но, в конце концов, мы оказались отброшенными на несколько лет назад и именно в силу этого сейчас, когда появились наконец-то у государства средства на финансирование инноваций и технологий, профессионально заниматься этим уже некому или почти некому. Теперь нужно все начинать сначала – вкладывать огромные средства для формирования научных кадров высокого уровня, отвечающего современным требованиям науки и техники, и ждать несколько лет, пока научная среда сформируется. И чем раньше мы эту работу начнем, тем быстрее появятся какие-либо значимые научные результаты, пока еще есть ученые, способные передать свой огромный опыт и знания молодежи. Но если этот процесс затянется, то потом уже опыт передавать будет некому, и так в научных организациях практически нет работников среднего возраста и такой сильный разрыв – от молодых сотрудников до лиц предпенсионного или пенсионного возраста.

В общем, ко всем этим вопросам следует подходить очень осторожно и взвешенно.

Таким образом, в качестве актуальных проблем высшего образования РК можно обозначить следующие:

1. Превалирует сильный централизованный контроль государственных структур осуществляющих управление образованием над содержанием образования (учебные программы) и процессом его организации, который серьезно ограничивает свободу вузов на их способность реагировать на потребности экономики, на потребности работодателей;

2. Существующая система оценки качества высшего образования сложная и сильно заформализована. Слишком много внимания уделяется проведению проверок и слишком мало – самооценке и совершенствованию университетов. Необходимо, по нашему мнению, развивать переход от существующих механизмов управления качеством к культуре обеспечения качества на основе учета заинтересованных сторон;

3. Недостаточно внимания уделяется внешней экспертной оценке и критериям эффективности повышения качества.

4. Необходимо строить новую модель взаимоотношений между вузами и работодателями. Необходимо повышать степень вовлеченности работодателей в систему обеспечения качества и оценки деятельности вуза. По сути, мы говорим о **взаимосвязи между образованием и экономикой страны**. Если у нас ресурсная экономика, то и образование не может стать диверсифицированным. Поэтому необходима активная гармонизация образовательной системы и реального сектора экономики.

Таковы наши выводы о современном состоянии высшего юридического образования и юридической науки Казахстана, и всем нам предстоит еще немало сделать, чтобы поднять их на действительно высокий уровень, отвечающий реальным запросам теории и практики.

Трибуна Молодого Ученого

УДК 347.44

Валиева Ботагоз Нурбеккызы¹
*Магистрант Высшей школы права «Әділет»
Каспийский Общественный Университет¹*

ПОНЯТИЕ ГРАЖДАНСКО-ПРАВОВОГО ДОГОВОРА И ЕГО ПРИЗНАКИ

Аннотация

В настоящей статье рассматриваются вопросы, касающиеся определения понятия гражданско-правового договора, а также его некоторых особенностей, признаков. Большое значение договора в гражданском обороте объясняется непрерывным развитием экономических отношений, являющихся основой торговли и рыночной экономики. Круг общественных отношений, которые облекаются в форму гражданско-правового договора, непрерывно расширяется. Представляя собой гражданско-правовую категорию, договоры вышли за рамки гражданского права и распространены во всех сферах общественной деятельности.

Ключевые слова: договор, юридический факт, гражданское правоотношение, свобода договора, соглашение.

Валиева Ботагоз Нурбеккызы¹
Каспий қоғамдық университетінің
«Әділет» жоғары құқық мектебінің магистранты¹

АЗАМАТТЫҚ-ҚҰҚЫҚТЫҚ ШАРТТЫҢ ҰҒЫМЫ МЕН БЕЛГІЛЕРІ

Аңдатпа

Осы мақалада автор азаматтық-құқықтық шарттың ұғымын анықтау және де оның кейбір ерекшеліктері, белгілері туралы мәселелерді зерттейді. Азаматтық-құқықтық шарттың азаматтық айналымдағы маңызы сауда мен нарықтық экономиканың негізі болып саналатын экономикалық қатынастардың үздіксіз дамуымен түсіндіріледі. Азаматтық-құқықтық шарттың нысанына рәсімделетін қоғамдық қатынастардың өрісі үздіксіз дамуда. Шарттар - азаматтық-құқық категориясы болып саналады, бірақ шарттар азаматтық құқықтың шеңберінен шығып кетіп, қоғамдық қызметінің барлық саладарда кең таралған.

Түйінді сөздер: шарт, заңды факт, азаматтық-құқықтық қатынас, шарт еркіндігі, келісім

Valiyeva Botagoz Nurbekkyzy¹
Master's degree student of the
Higher school of law Adilet Caspian social university¹

CONCEPT OF A CIVIL CONTRACT AND ITS PECULIARITIES

Annotation

This article describes general provisions related to the definition of a civil contract, as well as some of its features, characteristics. Importance of the contract value in the civil circulation is due to the continuous development of economic relations, which are the basis of trade and the market economy. Field of public relations, which take the form of a civil contract, is continuously expanding. Contracts, being represented as a category of civil law, moved beyond civil law and are now common in all the areas of public activity.

Keywords: contract, juridical fact, civil legal relation, agreement

Большое значение договора в гражданском обороте объясняется непрерывным развитием экономических отношений, являющихся основой торгово-рыночной экономики. Так, усложнением отношений, в которые каждый день вступают граждане, юридические лица и другие субъекты гражданского оборота, необходимостью становится наличие между ними соглашения (договора), закрепляющего права и устанавливающего обязанности их участников и иные согласованные участниками условия, не противоречащие нормам законодательства. Как отмечает профессор А.Г. Диденко, «договор — один из узловых элементов правового государства в экономике» [1, с.20].

Конструкция гражданско-правового договора берет свое начало еще со времен права Древнего Рима, наряду с деликтами [2, с.53]. Применение договорной конструкции призвано наиболее детально и оперативно урегулировать договорные отношения сторон договора. В подавляющем большинстве исследований ученых-цивилистов определение понятия договора соответствует ныне закрепленной в Гражданском кодексе Республики Казахстан норме о договоре как о соглашении, направленном на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей. Такое определение договора содержится и в многочисленных исследованиях ученых-цивилистов. Г.Ф. Шершеневич, например, определял договор как «соглашение воли двух или более лиц, направленное к установлению, изменению или прекращению юридического отношения» [3, с.304].

Дискуссионным остается вопрос определения единой правовой природы гражданско-правового договора. Представляется верным, что концепция гражданско-правового договора несет в себе несколько функций и значений договора: как юридического факта (порождающего права и обязанности), как соглашения (легально определенное понятие договора, закрепленное в ГК РК согласно которому договор — согласованная воля двух и более лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей), как правоотношения (возникающего между сторонами договора и имеющего своим содержанием субъективные права и обязанности сторон), а также как правовой формы, в которую облекаются соответствующие общественные отношения.

Рассмотрим подробнее каждое из перечисленных значений договора.

Юридический факт. Конкретной предпосылкой, обстоятельством, с наличием или отсутствием которого норма права связывает возникновение, изменение или прекращение правоотношения, выступает юридический факт. Согласно ст. 7 ГК РК одним из оснований возникновения гражданских прав и обязанностей признается договор и иные

сделки, предусмотренные законодательством, а также сделки, хотя и не предусмотренные, но не противоречащие законодательству [4]. Гражданско-правовой договор, по своей правовой природе, является сделкой, признаваемой в гражданском праве основанием возникновения гражданских прав и обязанностей. Так, ГК РК признает правовую природу договора как юридического факта.

В юридической науке общепринято разделять юридические факты по связи с волей субъекта на две группы: действия и события.

1) Действия — факты, связанные с волей участников правоотношения. Действия могут быть правомерными, например, сделки (заключение договора купли-продажи автомобиля, договора подряда и т.д.). Правомерными действиями (юридическими фактами) могут быть действия, прямо не предусмотренные законодательством, но не противоречащие его нормам. В этом выражается один из фундаментальных принципов гражданского права — свобода договора. Также действия могут быть неправомерными, т. е. действия, выражающиеся в нарушении норм законодательства (причинение ущерба здоровью либо имуществу лица).

2) События — факты, не связанные с волей участников правоотношения. В основном такими обстоятельствами являются природные явления.

Как отмечает М.К. Сулейменов, «Нередко правоотношение возникает не из одного юридического факта, а из совокупности взаимосвязанных фактов». Так, М.К. Сулейменовым приводится в пример обязательство покупателя оплатить товар, для возникновения которого необходимо наличие двух юридических фактов: договора купли-продажи и передачи вещи, являющейся предметом договора [5].

О.С. Иоффе предлагает дополнить классификацию юридических фактов группой юридических обстоятельств или состояний [6, с.122]. Такое дополнение, предложенное ко включению в ряд юридических фактов, было принято не всеми цивилистами. По мнению отдельных исследователей, «состояние не может быть признано юридическим фактом, так как значение юридического факта имеет не состояние само по себе, а те изменения, которые в нем происходят» [7].

В отличие от иных видов юридических фактов (событий, поступков), договор является правомерным действием, направленным на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей.

Для того, чтобы по договору в качестве юридического факта возникли, изменились или прекратились гражданские права и обязанности, стороны должны достичь соглашения по всем его существенным условиям. Кроме того, договор должен соответствовать требованиям,

предъявляемым к его форме, содержанию, субъектному составу и т. д.

Регулированию сделок в ГК РК посвящена глава 4 Общей части. В соответствии со статьей 147 ГК РК «сделками признаются действия граждан и юридических лиц, направленные на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей» [4].

Сделки могут быть: 1) односторонними и 2) двух – или многосторонними (договоры). В отличие от односторонней сделки, для совершения которой, в соответствии с законодательством или соглашением сторон, необходимо и достаточно выражения воли одной стороны, для заключения договора необходимо выражение согласованной воли двух или более сторон.

М.И. Брагинский отмечает, что договоры, рассматриваемые в качестве сделки, являются юридическими фактами, не имеющими содержания [8, с.116]. Таким содержанием, состоящим из субъективных прав и обязанностей сторон, обладает возникшее из договора договорное правоотношение.

Обязательство. Статья 271 ГК прямо предусматривает договор в качестве основания возникновения обязательства, наряду с причинением вреда и иными основаниями, указанными в статье 7 [4]. Так, основанием возникновения обязательства по передаче имущества в собственность может являться договор купли-продажи. В случаях, когда правилами главы 22 ГК РК (понятие и условия договора) и правилами об отдельных видах договора, содержащимися в ГК РК не предусмотрено иное, к обязательствам, возникшим из договора, применяются общие положения об обязательствах. Следовательно, в случае отсутствия специальной нормы в Особенной части ГК РК, к обязательствам, возникшим из договора, применяются общие нормы. В этом проявляется построение ГК РК по пандектной системе. Раздел 4 ГК РК посвящен отдельным видам обязательства, в том числе и видам договоров, например, договор купли-продажи (розничная купля-продажа, поставка, контрактация), договор мены, дарения, аренды и т. п.

В попытке определить договор в качестве обязательства, необходимо указать, что обязательство не тождественно договору, а является следствием, возникающим из договора. Однако, не во всех случаях обязательство – следствие договора, а договор – причина возникновения обязательства. Например, обязательства могут возникать вследствие причинения вреда, неосновательного обогащения и иных юридических фактов. В свою очередь договор может опосредовать иные отношения, не являющиеся обязательственными

Соглашение. Согласно ст. 378 ГК РК договором же признается соглашение двух или нескольких лиц об установлении, изменении или прекращении

гражданских прав и обязанностей. Например, договор купли-продажи направлен на установление гражданских прав и обязанностей, согласно которому одна сторона (продавец) обязуется передать в собственность, хозяйственное ведение или оперативное управление другой стороне (покупателю), а покупатель обязуется принять это имущество и уплатить за него определенную денежную сумму (цену)[4].

О.С. Иоффе дал определение договора как соглашения двух или нескольких лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских правоотношений [6]. С таким определением договора не вполне согласен В.Ф. Чигир, указывая на необходимость заменить слово «лиц» на «сторон». Аргументирует необходимость изменения определения договора В.Ф. Чигир тем, что договор порождает права и обязанности, только в том случае, когда стороны выражают волеизъявления противоположной направленности. Так, по мнению В.Ф. Чигира, согласие супругов усыновить ребенка либо подарить ребенку определенную вещь не является договором [9].

ГК определяет договор как соглашение, обладающее двумя основными признаками:

- 1) согласованность выражения воли сторон;
- 2) направленность на возникновение корреспондирующих прав и обязанностей сторон (стр.118).

В ГК встречается ряд норм, в которых законодатель оперирует понятием «соглашение». Так, ст. 246 ГК указывает о соглашении между новым и прежним собственником животных (речь идет о находке безнадзорных животных) о возврате их последнему при наличии обстоятельств, свидетельствующих о сохранении к нему привязанности со стороны этих животных или о жестоком либо ином ненадлежащем обращении с ними нового собственника [4].

Изучение классификации сделок на односторонние и на двух - или многосторонние сделки дает возможность сделать вывод, что сделка, совершенная в виде соглашения является и может быть только договором.

М.И. Брагинский указывает: «Независимо от места, в котором в ГК используется термин «соглашение», оно означает основание для возникновения, изменения или прекращения правоотношения, принимая форму сделки» [8, с.119].

Правоотношение. Трактовка договора как соглашения либо обязательства, возникающего из такого соглашения и документа как правовой формы, встречается в исследованиях Н.Д. Егорова, Е.А. Суханова, М.К. Сулейменова и других ученых-цивилистов.

В соответствии с п.1 ст.2, ст. 7,9 ГК гражданским правоотношениям (соответственно и гражданско-

правовым договорам) присущи следующие признаки:

1) обособленность субъектов гражданского правоотношения друг от друга в имущественном и организационном аспектах, то есть их самостоятельность и независимость друг от друга;

2) равенство участников гражданских правоотношений, которое закреплено в гражданском праве присущими только ему средствами и способами правового регулирования. В гражданском правоотношении всегда присутствует управомоченная и обязанный стороны, но все же сохраняется их равенство;

3) юридическими фактами, то есть основаниями возникновения, изменения и прекращения гражданских правоотношений являются в большей степени сделки, заключаемые субъектами по своей воле и в целях удовлетворения своих интересов. Здесь также можно отметить, что именно диспозитивность гражданско-правовых норм позволяет субъектам гражданского права в предусмотренных случаях по своему усмотрению изменять заложенные в них правила соглашением сторон;

4) присущие только гражданскому праву меры и способы защиты гражданских прав (взыскание неустойки, убытков, признание сделок недействительными и т.п.) [4].

Правовое регулирование договора отражено в нормах ГК РК: в Общей части кодекса расположены главы, посвященные общим положениям об обязательствах, о договоре, о способах исполнения обязательств, а в Особенной части кодекса содержатся нормы, регулирующие отдельные виды обязательств, договоров и т.д. Гражданский кодекс, являясь основным источником гражданского законодательства, регулирует огромный объем различных общественных отношений, возникающих на сегодняшний день в гражданском обороте.

Ежедневно в гражданско-правовые договоры вступают несчетное количество граждан, юридических лиц, индивидуальных предпринимателей и иных субъектов гражданского права. Представляя собой гражданско-правовую категорию, договоры вышли за рамки гражданского права и распространены во всех сферах общественной деятельности. Гражданско-правовые договоры опосредуют разнообразные имущественные отношения: отношения по приобретению, возмездному либо безвозмездному отчуждению имущества и т.д.

Круг общественных отношений, которые облекаются в форму гражданско-правового договора, непрерывно расширяется. Так, договорная конструкция применяется в следующих сферах отношений:

1) в семейных отношениях; в соответствии со ст. 39 Кодекса «О браке (супружестве) и семье» лица, вступающие в брак либо супруги во время

брака вправе заключить соглашение и определить в нем свои имущественные права и обязанности в течении брака и (или) в случае его расторжения [10]. Также брачный договор может предусматривать имущественные права детей, рожденных или усыновленных в браке (супружестве).

2) в трудовых отношениях;

3) в инвестиционных отношениях;

4) в сфере урегулирования споров посредством арбитража; договор (арбитражное соглашение/ арбитражная оговорка) представляет собой одно из средств разрешения споров, возникших или могущих возникнуть у сторон.

5) в сфере недропользования;

6) в области бюджетных отношений;

7) в иных случаях, предусмотренных законодательными актами.

Одним из дискуссионных остается вопрос определения правовой природы разноотраслевых договоров. В юридической литературе существует как минимум две точки зрения на этот вопрос:

1) предлагается создание общей теории договора;

2) предлагается признание всех вышеуказанных договоров гражданско-правовыми договорами, обладающими отраслевыми особенностями.

А.Г. Диденко отмечает, что общей чертой разноотраслевых договоров является то, что в основе их лежит соглашение между равными субъектами и то, что они представляют собой правоотношения. Профессор А.Г. Диденко является сторонником мнения о том, что «все договоры «правильные» и «неправильные» сохраняются как предмет исследования, но в отраслевых рамках ...» [11, с.656].

Регулятивная функция договора. Договорная конструкция возникла с целью закрепления субъективных прав и обязанностей лиц, вступающих в правоотношения для достижения определенных экономических целей (например, договор мены, купли-продажи). В советский период договор в современном понимании не существовал, так как договоры заключались в силу планового акта, издаваемого государством. Государством же определялись условия договоров. Конструкция договора позволяет субъектам гражданского оборота свободно определять условия договора, права и обязанности, а также ответственность за нарушение установленных условий. Условия договора определяются по усмотрению сторон, кроме случаев, когда содержание соответствующего условия предписано законодательством. Условия договора не должны противоречить нормам законодательства. «Основное назначение договора сводится к регулированию в рамках закона поведения людей путем указания на пределы их возможного и должного поведения, а равно последствия нарушения соответствующих требований» - указывает автор М.И. Брагинский [8, с.9].

Договор является одним из важнейших способов регулирования общественных отношений, наряду с законодательством. В частности это касается урегулирования имущественных отношений равных между собой участников гражданского оборота. Как верно указывает М.Ф. Казанцев, «сфера договорного регулирования под воздействием определенных факторов может сужаться, но никогда она не может исчезнуть» [12, с.123].

Так, основной целью гражданско-правового договора является урегулирование отношений между лицами, заключившими такой договор. Это обусловливается ролью гражданского права как регулятора экономических отношений в обществе, его регулятивной функцией, заключающейся в предоставлении участникам гражданского оборота права самостоятельно организовывать свою деятельность в рамках законодательства. Саморегулирование участниками своих отношений с помощью договора как наиболее эффективного способа организации экономических отношений упоминается и в иных трудах ученых-цивилистов.

М.Ф. Казанцев определяет гражданско-правовой договор следующим образом: «Гражданско-правовой договор — это правовой акт, который (1) основан на гражданском праве (т.е. подчинен его правовому режиму), (2) совершен (заключен) двумя или более лицами (сторонами), (3) выражает их согласованную волю, (4) направлен на правовое регулирование отношений между сторонами или также с их участием». [12, с.94]. В данном случае гражданско-правовой договор определен

через правовой акт. Здесь следует отметить, что договор (точнее обязательство) в силу ст.270 ГК РК не может создавать обязанностей для третьих лиц. В предусмотренных законодательством или соглашением сторон случаях обязательство может порождать для третьих лиц права в отношении одной или обеих сторон обязательства [4].

Одним из необходимых условий гражданско-правового договора является закрепление принципа свободы договора как фундаментального начала гражданского права. Для сторон договора первостепенное значение имеет предоставление им возможности в силу свободы договора усмотреть в договоре необходимые для них условия: предмет, срок, цена договора, порядок исполнения обязательства и т. д. А.Г. Диденко отмечает, что ядром договора является свобода воли его участников, а также их равенство [1].

В результате проведенного исследования мы приходим к следующим выводам:

1. гражданско-правовой договор представляет собой многогранное явление, целью которого является урегулирование отношений между участниками гражданского оборота;

2. конструкция договора обладает функцией правового регулятора отношений лиц, заключивших договор;

3. принцип свободы договора является основополагающим принципом в договорном регулировании общественных отношений, построенных на равенстве и независимости участников.

Список использованных источников:

1. А.Г. Диденко. Гражданское право как источник формирования правовой действительности. - Гражданское законодательство. Статьи. Комментарии. Практика: Избранное / Под ред. А.Г. Диденко. - Алматы: Каспийский университет, 2016. - Т.V). - 504 с.
2. Покровский И.А. Основные проблемы гражданского права. М., 1998. -353 с.
3. Шершеневич Г.Ф. Учебник русского гражданского права. М. 1995. 520 с.
4. Гражданский Кодекс Республики Казахстан (Общая часть) от 27 декабря 1994 года // www.online.zakon.kz (по состоянию на 26.07.2016 г.)
5. М.К. Сулейменов. Юридические факты в гражданском праве: проблемы теории и практики. Выступление на конференцию 21-22.05.2015 г. (<https://www.zakon.kz/4714795-juridicheskie-fakty-v-grazhdanskom.html>)
6. О.С. Иоффе Правоотношение по советскому гражданскому праву Изд ЛГУ, Л, 1949 - 144 с.
7. Правоотношения в социалистическом обществе / Кечекьян С.Ф.; Отв. ред.: Строгович М.С. - М.: Изд-во АН СССР, 1958. - 187 с.
8. Брагинский М.И., Витрянский В.В. Договорное право: Общие положения. М., Издание 3-е, стереотипное. 1997. – 682 с.
9. В.Ф. Чигир. Содержание гражданско-правового договора. Гражданское законодательство. Статьи. Комментарии. Практика. Избранное. Том III (Выпуски 21-30). Алматы, 2008. Под редакцией доктора юридических наук Диденко А.Г. http://online.zakon.kz/Document/?doc_id=31518821#pos=1;-263
10. Кодекс Республики Казахстан от 26 декабря 2011 года № 518-IV «О браке (супружестве) и семье» (с изменениями и дополнениями по состоянию на 09.04.2016 г.) http://online.zakon.kz/Document/?doc_id=31102748#pos=1;-299
11. Гражданское право. Общая часть. Курс лекций. / Под редакцией А.Г. Диденко. Алматы. "Нур-пресс" .2006. - 722 с.
12. Казанцев Михаил Федорович. Концепция гражданско-правового договорного регулирования : диссертация ... доктора юридических наук : 12.00.03 / Казанцев Михаил Федорович; [Место защиты: Ур. гос. юрид. акад.]- Екатеринбург, 2008.- 333 с.: ил. РГБ ОД, 71 09-12/88

References:

1. A.G. Didenko. Grazhdanskoye pravo kak istochnik formirovaniya pravovoy deystvitelnosti. - Grazhdanskoye zakonodatelstvo. Statyi. Kommentarii. Praktika: Izbrannoye / Pod red. A.G. Didenko. - Almaty: Kaspysky universitet, 2016. - T.V). - 504 s.
2. Pokrovsky I.A. Osnovnye problemy grazhdanskogo prava. M., 1998. -353 s.
3. Shershenevich G.F. Uchebnik russkogo grazhdanskogo prava. M. 1995. 520 s.
4. Grazhdansky Kodeks Respubliki Kazakhstan (Obshchaya chast) ot 27 dekabrya 1994 goda // www.online.zakon.kz (po sostoyaniyu na 26.07.2016 g.)
5. M.K. Suleymenov. Yuridicheskiye fakty v grazhdanskom prave: problemy teorii i praktiki. Vystupleniye na konferentsiyu 21-22.05.2015 g. (<https://www.zakon.kz/4714795-juridicheskie-fakty-v-grazhdanskom.html>)
6. O.S. Ioffe Pravootnosheniye po sovetskomu grazhdanskomu pravu Izd LGU, L , 1949 - 144 s.
7. Pravootnosheniya v sotsialisticheskom obshchestve / Kechekyan S.F.; Otv. red.: Strogovich M.S. - M.: Izd-vo AN SSSR, 1958. - 187 c.
8. Braginsky M.I., Vitryansky V.V. Dogovornoye pravo: Obshchiye polozheniya. M., Izdaniye 3-e, stereotipnoye. 1997. – 682 s.
9. V.F. Chigir. Soderzhaniye grazhdansko-pravovogo dogovora. Grazhdanskoye zakonodatelstvo. Statyi. Kommentarii. Praktika. Izbrannoye. Tom III (Vypuski 21-30). Almaty, 2008. Pod redaktsiyey doktora yuridicheskikh nauk Didenko A.G. http://online.zakon.kz/Document/?doc_id=31518821#pos=1;-263
10. Kodeks Respubliki Kazakhstan ot 26 dekabrya 2011 goda № 518-IV «O brake (supruzhestve) i semye» (s izmeneniyami i dopolneniyami po sostoyaniyu na 09.04.2016 g.) http://online.zakon.kz/Document/?doc_id=31102748#pos=1;-299
11. Grazhdanskoye pravo. Obshchaya chast. Kurs lektsiy. / Pod redaktsiyey A.G. Didenko. Almaty. "Nur-press" .2006. - 722 s.
12. Kazantsev Mikhail Fedorovich. Kontsepsiya grazhdansko-pravovogo dogovornogo regulirovaniya : dissertatsiya ... doktora yuridicheskikh nauk : 12.00.03 / Kazantsev Mikhail Fedorovich; [Mesto zashchity: Ur. gos. yurid. akad.]- Yekaterinburg, 2008.- 333 s.: il. RGB OD, 71 09-12/88

УДК 349.41(574)

Газез Мереке¹

магистрант Высшей школы права «Әділет»

Каспийского общественного университета¹

НЕКОТОРЫЕ ВОПРОСЫ ПРИМЕНЕНИЯ НОРМ ЗЕМЕЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА ПО ОХРАНУ ЗЕМЕЛЬНЫХ РЕСУРСОВ

Аннотация

Статья предусматривает охрану и рациональное использование земельных ресурсов в области гражданского права, представлена краткая история закона земельной реформы независимого Казахстана.

Ключевые слова: земельное право Республики Казахстан, земельное право, объекты земельных прав, земельная реформа, земельное законодательство.

Газез Мереке¹

Каспий қоғамдық университеті «Әділет» Жоғары құқық мектебінің магистранты¹

Жер ресурстарын қорғау жөніндегі жер заңнамасын қолданудың кейбір мәселелері

Аңдатпа

Бұл мақалада жер ресурстарын қорғау және тиімді пайдалану бойынша туындайтын қарым қатынастарға азаматтық заңдарды қолдану қарастырылған. Тәуелсіз Қазақстанның жер заңдары реформасының қысқаша тарихы баяндалған.

Түйінді сөздер: Қазақстан Республикасының Жер Заңы, жер құқығы, жер құқықтарының объектілері, жер реформасы, жер туралы заңдар.

Gazez Mereke¹
Master's degree student of Higher
school of law Adilet
Caspian social university¹

Some questions of application of the rules of the land legislation on the protection of land resources

Annotation

The article provides for the protection and rational use of land resources in the area of civil law. presented a brief history of the law of the land reform of independent Kazakhstan.

Keywords: Land Law of the Republic of Kazakhstan, land law, the objects of land rights, land reform, land law

Современный этап развития экономики любой страны характеризуется усиленным вниманием к обеспеченности природными ресурсами и поиском наиболее рациональных путей их использования. Особое место среди природных ресурсов занимает земля.

Когда речь идет о земле, нельзя забывать, что современные почвы представляют собой тысячелетнее взаимодействие различных природных факторов. Из-за быстрого увеличения населения Земли и промышленного развития стран эти проблемы становятся не только проблемами науки, но и объектом основной заботы правительства, государственных органов и объектом правоотношения.

На охрану земли Казахстан обратил внимания в этом аспекте ранее, непосредственно после принятия Земельного кодекса от 20 июня 2003 года за №442- II. Однако специальные вопросы охраны земли, почв и ландшафта, связанные с получением независимости, стали объектом внимания государственных и общественных органов несколько лет назад.

Земельное законодательство Казахстана развивается достаточно динамично. Реформы в экономике, переход к новой системе имущественных отношений (рыночный), изменение режима оборота земель привели к необходимости существенного обновления всей системы земельного законодательства. За годы независимости были приняты - ЗК РК от 16 ноября 1990г., Указ «О земле» от 22 декабря 1995г., Закон «О земле» от 24 января 2001г., ЗК от 20 июня 2003г. [1, с.72-84]. За рассматриваемый период развития земельных отношений приняты и другие важнейшие акты, предусматривающие важные изменения в земельной сфере, в том числе более 100 подзаконных земельно-правовых актов, опосредующие совершенно новые институты и категории земельного права. Тенденции, динамика развития земельного законодательства отражают политико-правовую волю, концептуальные подходы власти по земельному вопросу и, в конечном итоге,

выступают юридическим выражением объективных процессов в земельной сфере.

Правовой режим земель этой категории имеет свои особенности.

Правовая охрана земель включает систему правовых, организационных, экономических и других мероприятий, направленных на их рациональное использование, предотвращение необоснованного изъятия земель из сельскохозяйственного оборота, защиту от вредных воздействий, а также на восстановление продуктивных земель, в том числе лесного фонда, и на воспроизводство и повышение плодородия почв. Земля в Республики Казахстан охраняется как основа жизни и деятельности народов, проживающих на соответствующей территории. Одним из основных принципов земельного права в соответствии является приоритет охраны земли как компонента окружающей природной среды перед использованием земли в качестве недвижимого имущества, согласно которому владение, пользование и распоряжение землей осуществляется собственником земельных участков свободно, если это не наносит ущерба окружающей природной среде.

Охрана земель осуществляется на основе комплексного подхода к угольям как к сложным природным образованиям с учетом их зональных и региональных особенностей. Цели охраны подразделяются на:

1. Превентивные, направленные на предотвращение деградации, загрязнения и захламления, нарушения земель, других неблагоприятных последствий хозяйственной деятельности;

2. Восстановление, призвание обеспечить улучшение и восстановление земель, подвергшихся деградации, нарушению или другим неблагоприятным воздействиям в результате хозяйственной деятельности;

3. Побудительное, способствующие стимулированию использования земель способами, обеспечивающими сохранение экологических

систем, способности земли быть естественным основным средством производства в сельском и лесном хозяйстве, пространственным базисом хозяйственной и иных видов деятельности.

Все эти цели и задачи охраны земель является адресными, за их проведение земельным законодательством установлены ответственные лица, которые участвуют в процессе сельскохозяйственного, лесохозяйственного производства и объекта строительства.

Охрана земель прежде всего означает охрану их природного качества и хозяйственного назначения.

Глава 17 Земельного кодекса Республики Казахстан посвящена охране земель.

Согласно ст. 140 Земельного Кодекса Республики Казахстан собственники земельных участков и землепользователи обязаны проводить нижеследующие мероприятия, направленные на :

1. Защиту земель от истощения и опустынивания, водой и ветровой эрозии, селей, подтопления, заболачивания, вторичного засоления, иссушения, уплотнения, загрязнения отходами производства и потребления, химическими, биологическими, радиоактивными и другими вредными веществами, от других процессов разрушения.

2. Защиту от заражения сельскохозяйственных земель карантинными вредителями и болезнями растений. От зарастания сорняками, кустарниками и мелколесьем, от иных видов ухудшения состояния земель.

3. Рекультивацию нарушенных земель, восстановление их плодородия и других полезных свойств земли и своевременное вовлечение их в хозяйственный оборот.

4. Снятие, сохранение, использование плодородного слоя почвы при проведении работ, связанных с нарушением земель.

В целях предотвращения деградации земель, восстановления плодородия почв и загрязненных территорий, а также в случаях, когда невозможно восстановить плодородие почв деградированных сельскохозяйственных угодий, земель, загрязненных химическими, биологическими, радиоактивными и другими вредными веществами сверх установленных нормативов их предельно допустимых концентраций и предельно допустимого уровня воздействия, отходами производства и потребления, сточными водами, а также земель зараженных карантинными вредителями и болезнями растений, предусматривается консервация земель в порядке, устанавливаемым Правительством Республики Казахстан.

В целях повышения заинтересованности собственников земельных участков и землепользователей в рациональном

использовании и охране земель может осуществляться экономическое стимулирование охраны и использования земель в порядке, установленном бюджетным законодательством и законодательством о налогах.

В числе мероприятий нет защиты плодородной почвы от сгребания, снятия для использования в других целях, не связанных с сельскохозяйственным и лесохозяйственным производством. Немало фактов сгребания поверхности почвы для использования полотна шоссейных, железных и грунтовых дорог, а также для газонов. Эти факты не должны нести ответственность с возмещением ущерба, связанные снятием почвы.

Нормативы предельно допустимых концентрации вредных веществ, вредных микроорганизмов и других веществ, загрязняющих почву, устанавливаются для оценки ее состояния в интересах охраны здоровья человека и окружающей среды. Указанные нормативы утверждаются в порядке, устанавливаемым законодательством Республики Казахстан.

При размещении проектировании и вводе в эксплуатацию новых и реконструируемых зданий и других объектов, при внедрении новой техники и технологий, отрицательно влияющих на состояние земель, должны предусматриваться и осуществляется мероприятия по охране земель, обеспечивается соблюдение экологических, санитарных и других специальных требований.

Оценка отрицательного воздействия на состояние земель и эффективность предусмотренных мероприятий по их охране не производится по результатам государственной экологической экспертизы, без положительного заключения которых запрещается внедрение новой техники и технологий, осуществление программ мелиорации земель, финансирование строительства, зданий и других объектов.

Земельные участки, подвергшиеся сверхнормативному радиоактивному загрязнению или иным образом представляющие угрозу жизни и здоровью населения, не могут передаваться в собственность, постоянное или временное землепользование.

Порядок изъятия и охраны земель, подвергшихся радио активному загрязнению, определяется законодательством Республики Казахстан в ст. 141-143 ЗК РК.

Все это показывает, что охрана земель красной нитью проходит через все земельные правоотношения и является важнейшим институтом земельного права.

Охрана земель предусмотренная статьей 140 и статьей 65 Земельного кодекса РК, изложена как права и обязанности собственников участков и землепользователей.

Экологические законы и ст. 142 ЗК РК предусматривает экологические, санитарно-гигиенические и иные специальные требования к проектированию и вводу в эксплуатацию зданий и других объектов, влияющих на состояние земель.

Строгие требования которые включены в земельный кодекс отразились немедленно на размере площадей, ежегодно отчуждаемых для различных сельскохозяйственных целей. В последние десятилетия их размер увеличился в 1.5-3 раза. Практика показывает, что и этот закон устарел и необходимо внести изменения, содержащий специальный раздел о воспроизводстве земли, почва и ландшафта.

Новом внесении изменений в 2015 году предусмотрены следующие новеллы:

1. Предоставление земель сельхоз назначения в частную собственность посредством аукционов.

2. Представление льготных условий по выкупу земельных участков находящихся в аренде.

3. Исключение процедуры изменения целевого назначения сельхоз земель.

Все эти меры должны создать необходимые условия для введения в полноценный рыночный оборот земель сельхоз назначения, повысить ответственность и мотивацию землепользователей по рациональному использованию земельных ресурсов.

Одним из действенных способов охраны природы является создание в республике особо охраняемых природных территорий. Наличие охраняемых природных резерватов является гарантом и источником восстановительного потенциала нарушенных земель, охраны животного мира и растительности.

Особое значение для населения и страны в целом представляют земли особо охраняемых природных территорий, земли оздоровительного, рекреационного и историко-культурного назначения.

Площадь земель особо охраняемых природных территорий в Казахстане составляет 1378.1 тыс. га (43.8%) представлено сельскохозяйственными угодьями. Лесами и кустарниками занято 226.0 тыс. га (16.4%), реками и озерами – 257.1 тыс.га(18.0%). В настоящее время в республике созданы и функционирует 9 заповедников и 7 национальных парков. За годы независимости Казахстана площадь земель данной категории возросла на 603 тыс. га или 78%.

Проведенный анализ показало положительный результат размещения существующего природно-заповедного фонда на территории, пригодные для организации новых охраняемых участков и территорий, которые могут служить хранилищем генофонда флоры и фауны республики.

Изучение природных условий позволило выявить на территории Казахстана участки, имеющие особую экологическую и эстетическую ценность. По нашему мнению, необходимо дополнительно организовать новые государственные национальные природные территории. Также следует прежде всего определить направление законодательной и технической политики для решения данной проблемы. Необходимо объявить неприкосновенным земельный горизонт.

Анализ хода земельной реформы в республике, в том числе в регионах и областях, показывает, что развитие земельных отношений, механизм управления земельными ресурсами еще не обеспечивают рационального использования и охраны сельскохозяйственных земель, медленно развивается рынок земли и его инфраструктура, не сформировался полностью экономико-правовой механизм рыночных земельных отношений, способствующий переходу земли к эффективно функционирующим субъектам.

Для эффективного управления земельным фондом в условиях рынка необходимо иметь достоверные сведения о количестве, состоянии и качестве земель различных категорий, их местоположении, стоимости земельных участков, налогообложении земли. Информационно-технической системой, позволяющей обрабатывать, хранить и выдавать данные земельных участков и субъектах о земельных правоотношениях, является государственный земельный кадастр.

В 2016 году Главой государства было поручено Правительству организовать контроль за эффективным и целевым использованием земель сельскохозяйственного назначения. В связи с этим в работе мы кратко охарактеризуем ситуацию использования земель как сельскохозяйственного назначения, так и сельскохозяйственных угодий в составе других категорий земель. Наиболее значимыми в структуре земельного фонда страны являются земли сельскохозяйственного назначения, которые составляют 98.6 млн. га, из них 25,2 млн. га пашни. При этом необходимо отметить, что более 70% пашни сосредоточено в Костанайской, Акмолинской, Северо-Казахстанской и Павлодарской областях. По данным земельного отчета, по состоянию на 1 ноября 2015 года земли сельскохозяйственного назначения увеличились на 0.7%, за счет освоения земель запаса в сельскохозяйственных целях. В настоящее время в республике числится 2,2 млн. га орошаемых земель, хотя к началу 90-х годов они составляли 2,4 млн. га, что обеспечивало получение около 30% валовой продукции сельского хозяйства. В региональном плане более 80% площади орошаемых земель расположено в Алматинской, Южно-Казахстанской, Жамбылской,

Кызылординской и Восточно-Казахстанской областях.

В организации рационального использования земель сельскохозяйственного назначения особая роль отводится проектам внутрихозяйственного землеустройства, в составе которых разрабатываются рекомендации по устройству территории пашни, пастбищ, сенокосов, а также структурасевооборотов, пастбищеоборотов и другие мероприятия, направленные на рациональное использование земли. Проекты землеустройства в рыночных условиях принципиально изменяют свою сущность, что требует пересмотра содержания землеустроительных проектов, усиления их экономико-экологической сущности, то есть создания механизма эффективного использования и охраны земель, формирования экологически ориентированного и адаптированного землепользования. В настоящее время эти виды работ практически не осуществляются, а частные субъекты аграрного сектора не проявляют заинтересованности в этом деле. В то же время практика прошлых лет и опыт стран, где доминирует сельское хозяйство, показывает, что эффективность таких проектов гораздо значительнее, чем освоение новых земель, а окупаемость затрат при этом составляет не более 5 лет. В этой связи считается целесообразным местным исполнительным органам принять необходимые меры по разработке инвестиционных проектов организации территории и улучшения земель, в первую очередь - на землях сельскохозяйственного назначения. В качестве пилотных проектов государство предлагает выбрать несколько хозяйств области с различными производственными направлениями и провести полный комплекс работ по внутрихозяйственному землеустройству за счет бюджета. При этом эти виды работ можно было бы осуществить при непосредственном участии Социально-предпринимательских корпораций в регионах. Думается, что данный шаг будет оправданным и даст импульс другим хозяйствующим субъектам по составлению таких проектов. Тем более, что в преддверии вступления Казахстана во Всемирную торговую организацию вопросы конкурентоспособности отечественных сельскохозяйственных товаропроизводителей станут актуальными, и без научной организации территорий и укрупнения мелких хозяйств решение их будет весьма затруднительным. Одним из действенных методов регулирования земельных отношений является государственный контроль за использованием и охраной земель. В то же время из-за малочисленности земельных инспекторов и отсутствием штатных единиц в районах осуществление государственного контроля на всей территории Республики остается проблемой.

Указанные вопросы поднимались на уровне всех областных исполнительных и представительных органов и города, однако данная проблема остается не решенной. Вместе с тем, в результате совместных работ с управлениями земельных отношений и сельского хозяйства областных местных исполнительных органов в 2015 году Инспекциями Агентства было выявлено более 12 тысячи неиспользуемых земельных участков на площади 3,3 млн. га, Комитетом проведен анализ норм земельного законодательства и по результатам этих работ были подготовлены предложения по внесению изменений и дополнений в Земельный кодекс Республики Казахстан, в частности: - по детальной регламентации порядка изъятия земель для государственных нужд, а также нормой, уточняющий перечень по которому земельный участок может быть изъят для государственных нужд. При этом в целях упорядочения изъятия земель для государственных нужд также предусматривается установление порядка резервирования земель для развития населенных пунктов, особо охраняемых природных территорий, в том числе зеленых зон (лесонасаждений) вокруг населенных пунктов, обороны и связи, энергетики, транспорта, а также для целей недропользования; - по изменению компетенции местных исполнительных органов в части предоставления земельных участков сельскохозяйственного назначения иностранцам, то есть такой компетенцией наделяются только областные исполнительные органы (исключена компетенция районных исполнительных органов), которые могут предоставить такие земельные участки после согласования с Комитетом по управлению земельными ресурсами. Кроме того, также внесены изменения, согласно которым юридическим лицам, в уставном капитале которых доля иностранцев составляет более 50 процентов, земельные участки сельскохозяйственного назначения будут предоставляться только на условиях аренды сроком до 10 лет, а также о запрете предоставления земельных участков, расположенных в пограничной зоне и пограничной полосе Республики Казахстан, в частную собственность иностранцам, лицам без гражданства и иностранным юридическим лицам; - по установлению порядка и условий освоения земельных участков, то есть в целях исключения спекуляции земельными участками, предоставляемыми на бесплатной основе для индивидуального жилищного строительства и личного подсобного хозяйства, они будут оформляться в частную собственность только после ввода объекта в эксплуатацию; - по изменению срока неиспользования земель сельскохозяйственного назначения, за которое предусмотрено принудительное изъятие земель.

Поскольку существующий механизм изъятия земель за неиспользование земель достаточно сложен, т.е. без учета судебных процедур срок неиспользования по Кодексу составляет три года. В этой связи, в целях упрощения данной процедуры, подготовлены изменения и дополнения в Кодекс, суть которых заключается в исчислении срока неиспользования, т.е. двухлетний срок неиспользования исчисляется как совокупный срок в пятилетний период;- по установлению механизма изъятия земель по причине ухудшения плодородия земель, вносятся изменения и дополнения в Кодекс, предусматривающие включение в компетенцию Правительства утверждения Правил рационального использования земель сельскохозяйственного назначения. В целях повышения эффективности контроля за использованием и охраной земель вносятся изменения в компетенцию уполномоченных органов по земельным отношениям местных исполнительных органов, в соответствии с которыми местные исполнительные органы могут осуществлять контроль за использованием земель, предоставленных на праве землепользования,

в части соблюдения условий Договора аренды земельного участка.

Для того чтобы придать в Казахстане новое содержание общественной практике во всех ее аспектах по воспроизводству земли, почвы и ландшафта, необходимо решить ряд проблем:

1. Учет территорий подлежащих нарушению земельных законодательства РК.

2. Вопросы по улучшению существующего законодательства с целью всесторонней регламентации требований при производстве земли.

3. Разработка вопросов законодательства восстановления и рекультивации земель, почв и ландшафта в крупных промышленных районах.

Наша земля является нашим национальным богатством, основой экономического и социального благополучия страны, важнейшим ограниченным природным ресурсом. В этой связи, определение основных направлений рационального и эффективного использования и охраны потенциала земельных ресурсов страны имеет в настоящее время исключительную важность.

Список использованных источников:

1. Конституция Республики Казахстан с изменениями и дополнениями от 7 октября 1998 года и с официальными толкованиями Конституционного Совета Республики Казахстан. – Алматы, 2004.
2. Земельный кодекс Республики Казахстан от 20 июня 2003 г. № 442.
3. Хаджиев А.Х. Земельное право РК, Алматы, Юрист, 2002 г., 376 с.
4. Концепция правовой политики РК: Одобрена Указом Президента РК от 20 сентября 2002г. №949 // САПП. – 2002. – №31.
5. Гаврилова Ю.А. земельное право Республики Казахстан (часть общая) учебно методические пособие, Усть-Каменогорск, 2015г. 175с.

References:

1. Konstitutsiya Respubliki Kazakhstan s izmeneniyami i dopolneniyami ot 7 oktyabrya 1998 goda i s ofitsialnymi tolkovaniyami Konstitutsionnogo Soveta Respubliki Kazakhstan. – Almaty, 2004.
2. Zemelny kodeks Respubliki Kazakhstan ot 20 iyunya 2003 g. № 442.
3. Khadzhiev A.Kh. Zemelnoye pravo RK, Almaty, Yurist, 2002 g., 376 s.
4. Kontseptsiya pravovoy politiki RK: Odobrena Ukazom Prezidenta RK ot 20 sentyabrya 2002g. №949 // SAPP. – 2002. – №31.
5. Gavrilova Yu.A. zemelnoye pravo Respubliki Kazakhstan (chast obshchaya) uchebno metodicheskiye posobiye, Ust-Kamenogorsk, 2015g. 175s.

УДК 349.6(574)

Газез Мереке¹
магистрант Высшей школы права «Әділет»
Каспийского общественного университета¹

ОСНОВНЫЕ ПРОБЛЕМЫ ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ ИСПОЛЬЗОВАНИЯ ВОДНЫХ РЕСУРСОВ

Аннотация

В статье анализируются основные вопросы, связанные с использованием и охраной водных ресурсов. Рассматривается анализ и вопросы перспективного развития водного хозяйства Республики Казахстан.

Ключевые слова: вода, водные права, охрана вод, Охрана водных объектов, рациональное использование вод.

Газез Мереке¹

Каспий қоғамдық университеті «Әділет» Жоғары құқық мектебінің магистранты¹

Су ресурстарын пайдалануды құқықтық реттеудің негізгі мәселелері

Аңдатпа

Бұл мақалада су ресурстарын пайдалану және қорғау кезінде туындайтын сұрақтар қарастырылған. Қазақстан Республикасының су шаруашылығының перспективалық дамуы сұрақтары және сараптау қарастырылған.

Түйінді сөздер: су, су құқықтары, су қорғау, су объектілерін қорғау, суды ұтымды пайдалану.

Gazez Mereke¹

Master's degree student of Higher school of law Adilet
Caspian social university¹

The main problems of legal regulation of use of water resources

Annotation

The article examines the main issues related to the use and protection of water resources.

Consider analysis and questions of perspective development of Water Resources of the Republic of Kazakhstan.

Keywords: water, water rights, water conservation, protection of water bodies, the rational use of water.

Водообеспечение отраслей экономики с целью обеспечения продовольственной безопасности в Республике Казахстан является важной проблемой, решение которой необходимо для успешного развития каждого независимого государства. В условиях засушливой территории Республики Казахстан этот вопрос приобретает особое значение, так как основным источником водоснабжения здесь являются трансграничные реки.

Намеченные, в соответствии со стратегий Республики Казахстан до 2050 года развитие промышленности, сельского хозяйства, рост выработки электроэнергии на гидроэлектростанциях, повышение степени благоустройства населенных мест за счет увеличения потребления воды в жилищно-

коммунальном хозяйстве напрямую связаны с изъятием из источников значительных объемов воды.

В концепции развития водного сектора экономики и водохозяйственной политики Республики Казахстан до 2020 года, подчеркнуто, что это дальнейшее шаговое развития водного хозяйство Казахстана.

Казахстан обеспечен водой мало и основные источники водообеспечения имеют статус трансграничных рек, что еще более усугубляет водохозяйственную обстановку рассматриваемых регионов. Поэтому планирование использования и охраны водных ресурсов должны базироваться на основе Казахстанской и международной водной юрисдикции.

Республика Казахстан занимает территорию площадью 2.76 млн.км². И характеризуется сложными природными условиями с разнообразным рельефом. Низменные равнины, мелкосопочник и плоскогорья Западного и Центрального Казахстана на юге и юге–востоке сменяются высокими хребтами. Рельеф в большой степени определяет водообеспеченность территории Центрального Казахстана, покрытие мелкими, пересыхающими реками, испытывает острый недостаток воды. Большое значение для таких районов имеют транзитные реки, приносящие воду из отдаленных районов республики или из-за пределов Казахстана.

В республике насчитывается 8290 рек длиной более 10 км и около 76 тыс. малых водотоков. К числу наиболее значительных рек, полностью или частично протекающих в пределах Казахстана, относятся Жайык, Эмба, Уил, Илек, Тобол, Есил, Ертыс, Сырдария, Иле и др. Кроме того, в Казахстане имеется более трех тысяч озер, большинство из которых расположены на севере республики. К большим природным водоемам относятся частично расположенные в Казахстане Каспийское и Аральское моря, озера Балкаш, Зайсан, Тенгиз и группа Алакольских озер. На реках создано значительное число водохранилищ, наиболее крупные из которых: Бухтарминское, Капшагайское, Каратомарское и др.

В последнее время в связи с обострением водных проблем в мире, вопросы устойчивого вода обеспечения государств рассматриваются в контексте проблем национальной безопасности. Острота ситуации с водообеспечением Казахстана, обусловлена ограниченностью водных ресурсов, их неравномерного распределения по территории, а также высокой степенью их загрязнения. Необходимо отметить, что по водной обеспеченности Казахстан занимает одну из последних мест среди стран СНГ.

Дефицит водных ресурсов остро ощущается многим государствами, становясь причиной неустойчивого развития национальных экономик. Ведущие зарубежные политологи считают, что возникающие несогласия при использовании трансграничных рек воды могут негативно влиять на состояние региональной безопасности.

Центральная Азия – один из регионов, сталкивающихся с растущим дефицитом воды. Эта проблема важна и с точки зрения обеспечения национальной безопасности нашей страны, поскольку все четче проявляются негативные тенденции, связанные с ростом дефицита водных ресурсов. Это отметил в своей книге «Критическое десятилетие» Президент Нурсултан Назарбаев «Вызовами стабильности внутри нашего центрально азиатского региона можно назвать наличие ряда потенциальных конфликтных линий... очевидно, что дефицит воды будет оставаться актуальным на длительную перспективу».

Я хочу остановиться на проблемах законодательного обеспечения в области водного хозяйства республики.

Развитие рыночной экономики, глубокие преобразования в социальной сфере, изменение общественного отношения к экологической ситуацией, а также десятилетний опыт водных отношений в новых условиях, вызвали необходимость существенной корректировки водного законодательства страны. На основании действующей Конституции Республики Казахстан были приняты базовые законодательные акты, регулирующие водные отношения в стране. Водный кодекс, экологический кодекс, гражданский кодекс и др. В частности, кодекс был разработан применительно только к государственной собственности на водные объекты. В нем не четко определен статус водохозяйственных объектов, допускается отчуждение водного фонда по ведомственной принадлежности в части лицензирования или выдачи разрешения на специальное водопользование. В действующем Водном кодексе нет базы данных для создания объединений водопользователей. Как показывает анализ некоторые бывшие внутрихозяйственные водные объекты остались просто бесхозными. Кодекс не позволяет реформировать водные отношения и на правовой основе разрешать проблемы пользования, воспроизводства и охраны трансграничных водных объектов. Кроме того, в нем не раскрыт финансовый механизм водохозяйственной деятельности.

В десятилетие независимости произошли заметные изменения связанные с совершенствованием структуры управления, направленные на создание единого водохозяйственного комплекса, функционирующие на принципах, сочетающих бассейновые и административно территориальные подходы, что позволяет обеспечить: осуществление национальной водохозяйственной политики в рамках складывающихся экономических отношений, паритетное межгосударственное сотрудничество в вопросах бесконфликтного регулирования стока трансграничных рек и сохранения экосистемы.

С учетом этих требований в 2003 году был принят Водный Кодекс. Основными принципиальными моментами Водного Кодекса является:

- бассейновый принцип управления водными ресурсами страны, проявивший себя более эффективными;
- Интегрированное управление водными ресурсами, который будет осуществляться при участии всех заинтересованных государственных органов, водопользователей и общестственности;
- Механизмы участия граждан и общественных объединений в управлении водными ресурсами;
- уточнение компетенции государственных органов управления водными ресурсами;
- Разделение государственных контрольно-надзорных функции, от хозяйственной деятельности.

В кодексе проведена грань между водными объектами и водохозяйственными сооружениями, урегулированы вопросы собственности на водные объекты и права пользования и обязанности.

Четко прописаны виды государственной поддержки водного хозяйства, а именно:

Субсидирование стоимости услуг по подаче воды сельскохозяйственным водопользователям;

Субсидирование стоимости услуг по подаче питьевой воды из особо важных групповых систем водоснабжения, являющихся безальтернативными источниками питьевого водоснабжения;

Привлечение финансовых ресурсов, в том числе заемных средств на строительство новых и реконструкцию существующих водохозяйственных объектов и гидромелиоративных систем.

Финансирование мероприятий по восстановлению особо аварийных водохозяйственных объектов и гидромелиоративных систем, а также отдельных особо важных видов водохозяйственных мероприятий за счет средства республиканского и местного бюджетов.

В законе осуществлена экологизация водного права и обоснованы приоритеты экологических требований в управлении водными ресурсами и в водохозяйственной деятельности.

Отдельный раздел посвящен международному сотрудничеству в области водных отношений и использования трансграничных вод.

Необходимость создания правовых условия эффективного использования воды бесспорна, поскольку вода становится все более дефицитным ресурсом, а сфера ирригации является самым крупным водопользователем. Практика показывает, что участие самих крестьян через ассоциации водопользователей в управлении и эксплуатации гидромелиоративной системой создает условия для рационального использования воды, а также развитию предпринимательства. Различные подходы многих стран к одной и той же проблеме определяется различными условиями функционирования каждой ассоциации водопользователей, а также их опытом участия в совместном управлении системой орошения.

Важным моментом в сельскохозяйственном водопользовании является регулирования водных отношений. Водный кодекс признает право граждан на создание объединений водопользователей, а также создание особой формы собственности на недвижимость, таких как водохозяйственный и гидромелиоративный кондоминиум. Это очень важно, так как сегодня вопросы ответственности за содержания водохозяйственных объектов негосударственными собственниками не регламентированы на законодательном уровне. Поэтому введение нормы гидромелиоративного кондоминиума и регулирование его правовой деятельности дает возможность решить данную проблему.

В настоящее время качество воды практически всех крупных реках не соответствует существующим требованиям.

В первую очередь загрязнение водных ресурсов связано сбросами сточных вод населенных пунктов, промышленных предприятий, коллекторно-дренажных стоков с орошаемых массивов, из-за не соблюдения установленных норм.

Обеспечение соблюдения требований законодательства осуществляется посредством юридической ответственности и реализуется в отрицательных последствиях для правонарушителя. При этом характер последствий имеет не только имущественный, но и организационный и личностный характер.

Юридическая ответственность как мера воздействия на правонарушителя за совершенное экологическое правонарушение способствует формированию желательного поведения, неукоснительного исполнения требований законодательства в сфере экологии и на предупреждение экологических правонарушений.

Сущность и значение юридической ответственности в традиционных отраслях уголовного, гражданского, административного и трудового права подвергалась исследованиям, а также выдающимися учеными выдвигались определенные концепции юридической ответственности. В юридической науке высказываются обоснованные мнения о существовании юридической ответственности за земельные, конституционные, экологические и другие правонарушения. Наряду с административной, уголовной, гражданско-правовой, дисциплинарной и материальной ответственностью в теории права существуют мнения о наличии эколого-правовой, земельно-правовой, конституционной ответственности и других видов ответственности по признаку правового регулирования.

Контурсы исследования юридической ответственности за экологические правонарушения следует обозначить санкциями отраслей уголовного, административного, гражданского, трудового и экологического права.

Юридическая ответственность, за экологические правонарушения являясь предметом общетеоретического научного исследования, а также отраслевых наук (экологического, гражданского, гражданско-процессуального, отчасти уголовного, трудового и др.), будет изучена с учетом достижений наук теории и истории права, экологического, уголовного, гражданского, административного, трудового права и других отраслей, институтов.

Изучение юридической ответственности, наступающей вследствие совершения экологических правонарушений, обуславливает выделение особенностей экологического правонарушения. В этой связи представляется, что в освещении данного вопроса потенциальные

возможности такой комплексной отрасли как экологическое право значительно шире, чем других отраслевых наук.

В рамках науки экологического права представляется возможным выработать на основе анализа существующих научных трудов понятие, определение и признаки экологического правонарушения. А также свести проверенные временем и существующие в настоящее время воззрения на природу юридической ответственности, выявить критерии разграничения уголовной и административной юридической ответственности за экологические правонарушения.

Необходимость исследования обусловлена принятием новых правовых актов, регламентирующих основные положения юридической ответственности в сфере экологии, принятием на государственном уровне комплекса программ и международных соглашений по вопросам охраны окружающей среды, а также отсутствием системного исследования по теме юридической ответственности за экологические правонарушения с учетом новелл в законодательстве и появлением новых взглядов на юридическую ответственность в различных отраслях права.

Появление новелл в национальном законодательстве, неуклонное развитие научной юридической мысли, позволяет предполагать о наличии назревшей необходимости в проведении системного исследования в области юридической ответственности за экологические правонарушения.

Вполне закономерно, что без научно обоснованного и активно действующего механизма юридической ответственности немислимо ни формирование гражданского общества, ни создание правового государства, ни достижение соблюдения требований экологического законодательства.

В настоящее время, на государственном уровне принят определенный спектр программ по обеспечению и сохранению благоприятной

окружающей среды, а также выход Республики Казахстан на путь устойчивого развития.

Наряду с активной деятельностью государственных институтов власти в сфере охраны окружающей среды, необходимость исследования продиктована потребностями общественного развития, осуществления защиты нарушенных экологических прав, совершенствования правоприменительной деятельности.

Вместе с тем, актуальность темы обусловлена поиском резервов правового обеспечения по соблюдению экологического законодательства. Имеется в виду более эффективное применение уже имеющихся способов охраны и защиты экологических прав, которые бы расширяли возможности восстановления физическими и юридическими лицами своих экологических прав.

В рамках науки экологического права представляется возможным выработать механизм и целостную систему юридической ответственности за экологические правонарушения и таким образом, избежать издержек общетеоретического и отраслевых подходов к выявлению теоретико-правовых основ и моделирования механизма изучаемого явления.

Единственным способом решения проблем обеспечения населения и отраслей экономики водой в условиях, когда в стране отмечается острый дефицит водных ресурсов, является ее рациональное использование и охрана, которые нашли свое отражение в Водном кодексе РК.

Таким образом, основные направления в решении проблем по водообеспечению населения включает в себя: восстановление и усовершенствования существующих систем водоснабжения для поддержания их технического состояния, правовое обеспечение законодательства по охране и рациональному использованию вод, совершенствование управления в области экологического контроля, а также координации и повышения эффективности водообеспечивающей и водоохранной деятельности.

Список использованных источников:

1. Тихомиров Ю. А. Управленческое решение. – Москва, Наука-1972, С8-9, с288.
2. Жакаева Л.С. Конституционный процесс в Республике Казахстан: теоретико -правовые вопросы. Автореферат диссертации на соискание ученой степени доктора юридических наук. М., 2008, С24-25, с53.
3. Ливчак, И.Ф. Охрана окружающей среды: учебное пособие / И.Ф.Ливчак, Ю.В.Воронов.- М.: Стройиздат, 1988.- 191 с.
4. Павлов, А.Н. Экология: рациональное природопользование и безопасность жизнедеятельности: учебное пособие / А.Н.Павлов.- Высшая школа, 2005.- 342 с.
5. Правовые вопросы рационального использования природных ресурсов в СССР и некоторые проблемы колхозного право. - Свердловск. С. 68.

References:

1. Tikhomirov Yu. A. Upravlencheskoye resheniye. – Moskva, Nauka-1972, S8-9, s288.
2. Zhakayeva L.S. Konstitutsionnoy protsess v Respublike Kazakhstan: teoritiko -pravovye voprosy. Avtoreferat dissertatsii na soiskaniye uchenoy stepni doktora yuridicheskikh nauk. M., 2008, S24-25, s53.
3. Livchak, I.F. Okhrana okruzhayushchey sredy: uchebnoye posobiye / I.F.Livchak, Yu.V.Voronov.- M.: Stroyizdat, 1988.- 191 s.
4. Pavlov, A.N. Ekologiya: ratsionalnoye prirodopolzovaniye i bezopasnost zhiznedeyatel'nosti: uchebnoye posobiye / A.N.Pavlov.- Vysshaya shkola, 2005.- 342 s.
5. Pravovye voprosy ratsionalnogo ispolzovaniya prirodnykh resursov v SSSR i nekotorye problemy kolkhoznogo pravo. - Sverdlovsk. S. 68.

УДК 347.7(574)

Исламханов Қайыржан¹*Каспий қоғамдық университетінің «Әділет»**Жоғары құқық мектебінің магистранты¹*

ҚАЗАҚСТАН РЕСПУБЛИКАСЫНЫҢ ЗАҢНАМАСЫНА СӘЙКЕС КӘСІПКЕРЛІКТІҢ ТҮСІНІГІ ЖӘНЕ ЖЕКЕ КӘСІПКЕРДІҢ ҚҰҚЫҚТЫҚ ЖАҒДАЙЫ

Аңдатпа

Бұл мақалада Қазақстан Республикасының заңнамасына сәйкес кәсіпкерліктің түсінігі және жеке кәсіпкердің құқықтық жағдайы, оның мазмұны қарастырылған.

Түйінді сөздер: кәсіпкерлік, серіктестіктер, ақша ресурстары, шаруашылық субъектілері.

Исламханов Кайыржан¹**Магистрант высшей школы права «Әділет» Каспийского общественного университета¹****Понятие предпринимательства по законодательству Республики Казахстан и правовое положение индивидуального предпринимателя**

Аннотация

В данной статье рассматривается понятие и правовое положение, содержание предпринимательства по законодательству Республики Казахстан.

Ключевые слова: предпринимательство, товарищество, денежные ресурсы, хозяйственные субъекты.

Islamkhanov Kaiyrzhan¹**Masters Degree Student at higher law school "Adilet" of the Caspian public University¹****The concept and legal status of the enterprise according to the legislation of the Republic of Kazakhstan**

Annotation

In this article, the concept and legal status, the content of entrepreneurship under the legislation of the Republic of Kazakhstan.

Keywords: entrepreneurship, partnership, financial resources, economic entities.

Кәсіпкерлер деп жаңалық енгізуді жүзеге асыратын жаңа тәсілді қолданатын шаруашылық субъектілерді айтамыз. «Кәсіпкер» ұғымы кәсіпкерлік іс ұғымымен қатар жүреді. Кәсіпкерлік іс дегеніміз өндіріс, қызмет көрсету, жұмыс орындау сияқты шаруашылық және басқа да істе пайда түсіру мақсатымен жеке адамдардың кәсіпорындар немесе ұйымдардың заң жүзінде жүзеге асыратын ісі. Кәсіпкерлік істің субъектілері жеке адамдарда әріптестердің бірлестігі де бола алады. Кәсіпкерлік істің субъектісі ретінде жеке адамдар, жеке немесе жанұялық кәсіпорындарды ұйымдастыру арқылы бола алады. Мұндай кәсіпкерлер өз еңбегінің шығынымен ғана шектеледі.

Әріптестердің бірлестігі кәсіпкерлік істің субъектілері ретінде шаруашылық қауымдастықтың әртүрлі формасында көріне алады. Мысалы:

серіктестіктер, акционерлік қоғамдар және т.б.

Шаруашылық қауымдастыққа - бұл нақты мақсаттарды шешу үшін құрылған жеке адамдардың немесе кәсіпорындардың келісім негізіндегі бірлесуі. Қауымдастықтың қатысушылары меншігіндегі қаржы және материалдық ресурстардың белгілі бөлігін ғана біріктіреді.

Кәсіпкерлік істің маңызды белгілеріне біздің ойымызша келесі шамаларды жатқызуға болады:

1) шаруашылық субъектілердің дербестігі, тәуелсіздігі, өзін-өзі билеушілігі. Кез келген кәсіпкер құқықтық нормалар негізінде кез келген мәселелер бойынша өзі дұрыс деп айтқан шешімді қабылдай алады.

2) кәсіпкердің экономикалық мүдделілігі, қызығушылығы. Кәсіпкердің ең басты мақсаты - жоғары деңгейде пайда түсіру, сонымен қатар

кәсіпкер пайда түсіре отырып, қоғамның да сұранысын қанағаттандырады.

3) шаруашылық қауіп пен жауапкершілік. Кез келген нақты есептеулердің өзінде белгісіздік, екіұштылық, қауіп жағдайы туындайды.

Жоғарыда көрсетілген кәсіпкерлік істің маңызды нышандары бір-бірімен тығыз байланыста болады.

Экономиканың дамуының барлық даму сатыларындағы негізгі тізбек кәсіпорын болып табылады. Өйткені кәсіпорында жұмыскердің өндіріс құралдары мен тікелей байланысы анық көрінеді. Жеке өнеркәсіптік кәсіпорын дегеніміз өндірістік-техникалық бірлігі бар, ұйымдастыру-әкімшілік және шаруашылық тұрғыда тәуелсіз өндірістік бірлік болып табылады. Кәсіпорын өз ісін жүзеге асыра алады, салық және басқа төлемдерді төлегеннен кейін тапқан пайдасын, шығарылған өнімді керегінше жұмсай алады.

Нарықтық қатынастар жағдайында кәсіпкерді ең басты тұлға деп тану керек. Кәсіпкердің статусы, кәсіпорын мемлекеттік тіркеуден өткеннен кейін ғана бекітіледі. Кәсіпкерлік істің субъектісі ретінде жеке тұлға да және азаматтардың бірлестігі де бола алатынын айта кету керек.

Нәтижеде кәсіпорын деп, жеке кәсіпкер немесе кәсіпкерлердің бірлестігі құрған, қоғамдық тұтынушылықты қанағаттандыру және пайда табу мақсатымен өнім өндіретін, жұмыс атқаратын, қызмет көрсететін жеке шаруашылық субъектісі деп тұжырым жасауға болады. Жоғарыда айтылып кеткендей кәсіпорын ісінің мақсаты-қоғамдық тұтынушылықты қанағаттандыру және пайда табу. Кеңес одағы кезінде, кәсіпорындардың негізгі мақсаты-қоғамдық тұтынушылықты қанағаттандыру болатын. Қазіргі нарықтық экономикаға өту кезінде, осы мақсатты алып тастап, пайда табуды ғана мақсат етіп қоюға бола ма?

Біздің ойымызша жоқ.

Шындығында, кәсіпкерліктің негізгі мақсаты - пайда табу, бірақ жетілген нарықтық қатынастар жоғарыда айтылған екі мақсаттың үйлесімді болуын талап етеді. Әрине, бизнес-кәсіпкерлердің экономикалық ісі, олардың үлкен көлемде пайда түсіру өнері мен мүмкіндігі, тиімділіктің жоғары болуын қамтамасыз етуі деген мағынаны білдіреді. Сонымен қатар, нарықты экономика жағдайындағы бизнестің дамуы тұтыну нарығының тауар мен қызмет түрлері және оның толығына әсер етеді, экономиканың құрылымдық дамуын жандандырады, ғылыми-техникалық жетістіктердің енгізілуіне себепші болумен бірге, өндірістің тиімділігінің жан-жақты жоғарылауына ықпал жасайды.

Кәсіпорынды құру алдында, кез келген кәсіпкердің және кәсіпкерлер тобының алдында нақты белгіленген мақсаты болуы керек. Бұл мақсат - өз өніміне немесе қызметіне бірқалыпты тапсырыстың болуымен бекітілуі керек. Шығарылатын өнім немесе көрсетілетін қызмет

қажетті материалдық ресурстармен қамтамасыз етілуі керек. Одан кейін жаңа істі бастау барысында өз капиталының әр уақытта толықтыруын қамтамасыз ету жағдайларын ойластырған жөн. Осы барлық мәселелерді негізгі құжат кәсіпкерлік бизнес-жоспарда нақты әрі толық көрсеткен жөн.

Қазіргі заманғы кәсіпкердің ең басты маңызды қасиеті – тез өзгеретін жағдайларға бейімді болуы. Ол үшін өзі таңдаған іс жасайтын ортаны кәсіпкер жан-жақты меңгере білуі керек. Кәсіпкер көздеген мақсатына сай алдыға ұмтылушылығымен, кез келген сәтсіздікке ұшыраған жағдайда оған төтеп беретін жігерлілігіне сай өз тарапынан болатын оқшылықтардың орнын толтыруда жіберілген қателіктерге сын көзбен қарай алатындай болған жөн, сонымен қатар одан қалай шығудың жолын қарастыра алатындай табандылығы болуы керек. Кәсіпкер өз ісіндегі ортақ әріптестерінің сенімді болуын ойластыруы тиіс. Бәсекелестік күреске дайын болуы қажет. Маркетингі нақты ұйымдастыра білген жөн. Сонымен қатар кәсіпкер шикізатпен, материалмен, жартылай өңделген өніммен (полуфабрикат), жабдықтаушы бұйыммен қамтамасыз етушілермен және өнімді тұтынуда тапсырыс берушілермен ресми байланыста болуы тиіс.

Кәсіпкерлікті қалыптастыру үшін керекті анықталатын жағдайлар: экономикалық, әлеуметтік және құқықтық т.б.

Экономикалық жағдай – бұл бірінші кезекте тауарға ұсыныс және оларға сұраныс; сатып алушылардың сатып алатын тауар түрлері; сатып алуға жұмсалатын ақша құралдарының көлемі; еңбек ақы деңгейіне әсер ететін жұмыс орындары, жұмысшы күшінің артықшылығы немесе жетіспеушілігі және олардың тауарды сатып алу мүмкіндігі.

Жалпы экономикалық жағдайға ақша ресурстарының болуы, оларды алудың ыңғайлы жолы, инвестицияланған капиталдың кіріс деңгейі, қарызға алынған құралдардың шамасы елеулі әсерлерін тигізеді.

Мұның барлығымен нарық инфрақұрылымын құрайтын әртүрлі ұйымдар айналысады. Олардың көмегімен кәсіпкерлер іскерлік қарым-қатынастармен коммерциялық операцияларды жүргізеді. Оларға банктер (қаржылық қызмет көрсету), жабдықтаушылар (шикізатпен, материалмен жабдықтау бұйымдарымен, энергиямен, машина және қондырғылармен, құралдармен және т.б. қамтамасыз ету), көтерме және жеке сауда жасаушылар (тауарды тұтынушыға жеткізу қызметін көрсету), мамандандырылған фирмалар мен мекемелер (құқықтық, бухгалтерлік, делдалдық қызмет көрсету), жұмысқа орналастыру агенттіктері (жұмысшы күшін таңдау қызметін көрсету), оқу орындары жұмысшы мен маман-қызметкерлерді дайындау), т.б. агенттіктер (жарнамалық, көлік,

сақтандыру), байланыс құралдары мен ақпаратты жеткізу жатады.

Кәсіпкерлік істі қалыптастыруда экономикалық жағдайларға әлеуметтік жағдайлардың жақын болуы қисынды болып табылады. Ең алдымен сатып алушылар әр уақытта өздеріне сай, көңілге қонымды тауарларды сатып алуға тырысатынын естен шығармау керек. Уақыт аралығы өткен сайын сұраныстың өзгеруі мүмкін. Оған әлеуметтік-мәдениеттік ортаға қатысты әртүрлі факторлар әсер етеді. Мұндай жағдай тұтынушылардың өмір салтына да ықпал жасай алады. Өз кезегінде өмір салты тұтынуға, тауарға деген сұранысқа қатысы бар екендігін білдіреді. Әлеуметтік жағдай жеке адамның жұмысқа деген ықыласына да әсерін тигізбей қоймайды. Ол өз кезегінде еңбекақы шамасына, еңбек жағдайына әсерін тигізеді.

Кәсіпкер өз кәсіпкерлік ісіне қанағаттана білуі керек. Ол өз қызметкерлерінің еңбек ісіндегі әлеуметтік мәселелерді шешуге қатысуы тиіс: денсаулық сақтау, жұмыспен қамтамасыз ету және т.б.

Кәсіпкерлік істі қалыптастыруда кәсіпкерлердің, жұмыскерлердің біліктілігін жоғарылату, оларды қайта дайындау, оқыту маңызды роль атқарады: атап айтқанда, кәсіпкерлік істі жүргізудің жаңа тәсілдерін оқытуды ұйымдастыру; жетілген мемлекеттерде жұмыскерлерді оқыту, стажировка жүргізу; кәсіпкерлік істі жүргізуді оқытатын оқытушыларды дайындау немесе жалдау; кеңес беру орталықтарының жүйесін жасау.

Кез келген кәсіпкерлік іс өз қызметін белгілі бір құқықтық нормалар бар ортада жүзеге асырады. Сондықтан белгілі бір құқықтық жағдайлардың болуы маңызды. Оған бірінші кезекте – кәсіпкерлік істі реттейтін, оның дамуына дұрыс жағдай жасайтын, заңдардың болуы. Атап айтқанда, кәсіпорындарды ашу және тіркеу рәсімінің (процедурасының) қарапайым түрде болуы; кәсіпкерді мемлекеттік бюрократизмнен қорғау; салық заңдылықтарының өндірістік кәсіпкерлік істі дамыту бағытында жетілдіру және Қазақстан Республикасы кәсіпкерлерінің шетел мемлекеттерімен бірлесіп жұмыс істеуін дамыту. Бұның ішінде кәсіпкерлікті қолдайтын орталықтарды ашу, статистикалық есеп беру формалары және санау тәсілдерін жетілдіру

жатады. Кәсіпкерлік істің құқықтық кепілдігі болуының маңызы зор (мысалы: меншіктік құқық, міндеттемелер бойынша жауап беру және т.б.).

АҚШ-тың кәсіпкерлік іс ортасында бірнеше жылдар бойы жұмыс істеп келе жатқан заңдар жүйесін мысал етіп көрсетуге болады.

Кәсіпкерлік істі мемлекеттік реттеудің керектігін негіздей отырып, Ф.Котлер осы заңдардың пайда болуын үш негізгі себептің әсер етуімен түсіндіреді:

1. Фирмаларды бір-бірінен қорғаудың керектігі. «Кәсіпкерлердің барлығы бәсекелестікті бір кісідей жақтайды, бірақ өз мүддесі туралы сөз болғанда оларды барлығы да бәсекелестікті бейтарап қалдыруға тырысады» (Ф.Котлер, 168-бет). Сондықтан бәсекелестік арасындағы заңсыздыққа жол бермеу заңдары қабылданады.

2. Тұтынушыларды арам ниетті іскерлік практикадан қорғаудың қажеттілігі. Сондықтан бақылаусыз қалған фирмалардың нашар тауарларды шығаруына, жарнамаларда жалған ақпарат беруіне, әдемі қораптаумен және баға деңгейімен шатастыруына қарсы заң шығарылды.

Қоғам мүддесін кәсіпкердің жеке мүддесінен жоғары ұстау. Ф.Котлер бұл жағдайда «кәсіпкерлік іс кейбір жағдайларда өмір деңгейінің жоғарылауын қамтамасыз ете алмайды», - деп өте жұмсақтап атап кетті.

Нарықтық қатынастарға өту барысында Қазақстанда «кәсіпкерлердің жүгенсіздігі» жиі көрінеді. Қазақстан Республикасында заңдар жүйесі енді қалыптасып келеді.

Нарықтық экономика, оның жағымды қасиеттеріне қарамастан, қоғамның және әрбір азаматтың мүддесіне сай экономикалық және әлеуметтік процестерді реттей алмайды. Ол кірістің әлеуметтік тұрғыда дұрыс бөлінуін қамтамасыз етпейді, еңбек ету құқығына кепілдік бермейді, халықтың әлеуметтік деңгейі төмен бөлігін қолдай алмаумен бірге нарықтық экономика көптеген басқа да өзекті проблемаларды шеше алмайды.

Осындай жағдайлардан туындаған кәсіпкерлік мәселелерді реттей отырып, мемлекеттің бір бағытта айналысуы қажет. Басқа дамыған Батыс елдерімен салыстырғанда, Қазақстан бұл процесті тез арада жүзеге асыруы тиіс.

Пайдаланылған қайнар көздерінің тізімі:

1. Закон РК «О частном предпринимательстве» (с изменениями и дополнениями) от 11. 11. 2006 г
2. Гражданский кодекс РК. – Алматы, 1994 г.
3. Правовые основы предпринимательской деятельности (Учебное пособие в двух частях). Сост. В. Ермаков. - Алматы: «Центр обслуживания предпринимателей», 2001.-148с
4. Коуз Р. Фирма, рынок, право.- М 1993г.
5. И Шумпетер. Теория экономического развития. М. 1999
6. Курс предпринимательства. Учебник для ВУЗов. Под ред. проф. Горфинкеля В.Я.- М.: Финансы, ЮНИТИ, 1997.-439с.
7. Малое предпринимательство: теория, мировой опыт и Казахстан. Под. ред. Жатқанбаева Е. Б.- Алматы, 2001.
8. Тулегенова М.С. Финансовый капитал в постсоветской экономике. - Алматы, 2003.
9. Умбеталиев А.Д., Керімбек Ф.Е. Кәсіпорын экономикасы және кәсіпкерлік. – Астана, 2005

10. Ерали А.Қ., Қабылбеков М.Ғ. Кәсіпорын экономикасы. – Алматы, 2004
11. Қазақстан Республикасындағы кәсіпкерлік. Нормативтік актілер жиынтығы – Алматы: ЮРИСТ, 2006.
12. Әбдікерімова Г.И. Кәсіпорын экономикасы. – Алматы, 2008.

References:

1. The law of Kazakhstan "On private entrepreneurship" (with changes and amendments) 11. 11. 2006
2. The civil code of RK. – Алматы, 1994.
3. The legal framework of business (a Training manual) in two parts. Comp.In. Ermakov. - Алматы: "entrepreneurs service Center", 2001.-148с
4. Coase R. Firm, market, law.- M 1993.
5. And Schumpeter. The theory of economic development. M. 1999
6. The course of business. Textbook for high schools. Under the editorship of prof Garfinkel V. I. - M.: finances, UNITY, 1997.-439с.
7. Small business: theory, international experience and Kazakhstan. Under.] Zhatkanbaev, E. B.-Almaty, 2001.
8. Tulegenova M. S. Financial capital in the post-Soviet economy. - Алматы, 2003.
9. Umbetaliev, A. D., Cermak A.E. Kasparin ekonomikasi and kaspersk. – Astana, 2005
10. Sherali A. ,, Asylbekov M. A. Kasparin ekonomikasi. – Алматы, 2004
11. Kazakhstan Land kasperek. Normative ackler jointiy – Алматы: YURIST, 2006.
12. Ricarda G. I. Kasparin ekonomikasi. – Алматы, 2008.

УДК 347: 349.6(574)

Кошимбаева Корлан Амангельдиевна¹

*Магистрант Высшей Школы права «Әділет» Каспийского
Университета¹*

ВОЗМЕЩЕНИЕ ЭКОЛОГИЧЕСКОГО ВРЕДА ПО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВУ РЕСПУБЛИКИ КАЗАХСТАН

Аннотация

Возмещение экологического вреда, как правовой механизм, основывается на существовании различных видов экологического вреда (имущественного, физического, морального, иного) и предполагает использование соответствующих правовых средств, способов и инструментов его установления, оценки, исчисления и возмещения.

В статье рассматриваются вопросы возмещения экологического вреда, правовые отношения, содержание и признаки экологического вреда, виды экологического вреда, процесс возмещения экологического вреда, классификация экологического вреда, сфера проявления экологического вреда.

Ключевые слова: возмещение экологического вреда, окружающая среда, виды экологического вреда, способы возмещения вреда, характеристика экологического вреда

Көшімбаева Қорлан Амангелдіқызы¹

Каспий университетінің «Әділет» Жоғары құқық мектебінің магистранты¹

Қазақстан Республикасы заңының экологиялық залал үшін өтемақы

Аннотация

Экологиялық залалды өтеу, құқықтық тетік ретінде қандай да бір бар экологиялық залал түрлеріне негізделеді (мүліктік, физикалық, моральдық, басқасы) және сәйкес құқықтық құралдарды, тәсілдерді және оның құрылғы құралдары, бағалау, есептеу және өтеуді қолдануды болжап отыр.

Мақалада, экологиялық залалдың (нұқсан) пайда болуына алып келетін экологиялық залалды өтеу, құқықтық қатынастар, экологиялық залалдың мазмұны мен нышандары, экологиялық залалдың түрлері, экологиялық залалды өтеу үдерістері, экологиялық залалды жіктеу, экологиялық залалды көріну өрісі қарастырылған.

Түйін сөздер: экологиялық залалды өтеу, қоршаған орта, экологиялық залал түрлері, залалды өтеу тәсілдері, экологиялық залалды сипаттау.

Korlan Amangeldiyevna Koshimbayeva¹

Master's Degree Student of the Higher school of right for "Әdilet" of the Caspian University¹

Indemnification of Environmental Harm According to The Laws of The Republic of Kazakhstan

Annotation

Indemnification of environmental harm, as a legal mechanism, is based on various types of environmental harm (property, physical, moral, other) and implies usage of appropriate legal measures, methods and means of its identification, assessment, calculation and indemnification.

The article deals with indemnification of environmental harm, legal relations, the content, signs and types of environmental harm, the process of environmental harm indemnification, classification of environmental harm, field of environmental harm manifestation.

Key words: indemnification of environmental harm, environment, types of environmental harm, ways of damage indemnification, characteristics of environmental harm.

Сегодня понятие «экология» и всё что связано с экологией у многих вызывает тревожные ощущения, всё, что происходит в сфере общения человека с природой, называют экологическими проблемами, что не является на сто процентов правдой.

Как правило, рядом со словом «экология» стоит другое – «проблемы». Но у нас с экологией не может быть проблем, как не могут они быть с «психологией», «биологией» или «астрологией». «Экология» - это разносторонний комплекс знаний. И проблема у нас скорее с состоянием окружающей среды. Усилившееся в последнее время внимание к проблеме охраны окружающей среды вызвано, прежде всего, с возрастающим её загрязнением и нарастающим экологическим кризисом, охватившим многие государства мира, в том числе Республику Казахстан [1, с. 19].

Загрязнение окружающей среды, истощение природных ресурсов и нарушение экологических связей в экосистемах стали глобальными проблемами. И если человечество будет продолжать идти по нынешнему пути развития, то его гибель, как считают ведущие экологи мира, через два-три поколения неизбежна [1, с. 19].

Негативная деятельность человека по отношению к природной среде проявляется объективно в трех взаимосвязанных формах. Это – загрязнение окружающей среды, истощение природных ресурсов, разрушение природной среды [2, с. 3].

Загрязнение может происходить и за счет естественных источников в результате природных процессов. Но большинство выбросов, связанных с этими причинами, как правило, не приносит окружающей среде особого вреда, так как не достигает опасных для нее концентраций за счет рассеивания, растворения, поглощения. Исключения составляют природные катастрофы или опасные природные явления, к которым относятся наводнения, землетрясения, сильный ветер, оползни, снежные лавины и засуха. Однако основные проблемы загрязнения связаны с деятельностью человека, т.е. обусловлены

искусственно созданными источниками, которые делятся на стационарные (предприятия промышленности, сельского хозяйства и т.п.) и передвижные (транспорт). Основными объектами загрязнения являются атмосферный воздух, водные ресурсы, земельные ресурсы. Все другие элементы окружающей среды (леса и иная растительность, животные и другие организмы и их генетический фонд) как правило, загрязняются опосредованно.

Повышенное загрязнение атмосферного воздуха негативно влияет на здоровье человека и устойчивость экосистем. Данный показатель дает возможность оценить влияние на окружающую среду отдельных секторов, в частности: энергетики, транспорта, промышленности, сельского хозяйства и деятельности по обращению с отходами [3].

Основные запасы водных ресурсов Республики Казахстан (далее РК) сконцентрированы в поверхностных и подземных источниках. Наблюдения за качеством поверхностных вод по гидрохимическим показателям в 2015 году проведены на 240 гидрохимических створах, распределенных на 105 водных объектах: на 71 реках, 16 озерах, 14 водохранилищах, 3 каналах, 1 море. Всего из общего количества обследованных водных объектов в 2015 году зафиксировано 713 случаев высокого загрязнения и 9 случаев экстремально-высокого загрязнения отмечено на 36 водных объектах [4].

Интенсивное освоение природных ресурсов республики, осуществляемое без учета экологических последствий, неизбежно ведет к загрязнению земель и в том числе почвенного покрова. Под загрязнением земель понимают поступление в почву любых твердых, жидких и газообразных веществ или видов энергии (радиоактивности и т.п.) в количествах, оказывающих вредное влияние на человека, животных и растения непосредственно, так и косвенным путем. Во всех промышленных регионах существуют экологически опасные зоны воздействия: терриконы, отвалы, карьеры, буровые скважины, отходы горнорудного производства общей площадью более 60 тыс.

га, которыми постоянно загрязняются почвы. Только в результате деятельности предприятий цветной металлургии отходов накоплено свыше 22 млрд. т, в том числе около 4 млрд. т. отходов горного производства, из токсичных — свыше 1,1 млрд. т. отходов обогащения и 105 млн. т. — отходов металлургического передела. Площади, занимаемые накопителями отходов цветной металлургии, составляют около 15 тыс. га, из них отвалы горных пород занимают 8 тыс. га, хвосты обогатительных фабрик — около 6 тыс. га и отвалы металлургических заводов — более 500 га. Такого же порядка объемы отходов в черной металлургии и химической промышленности. Одной из сложнейших экологических проблем является Приаралье. Усыхание Арала продолжается и, как показывают исследования последних лет КазНИИ почвоведения и агрохимии, антропогенная аридизация и трансформация почв Приаралья продолжается. Дальнейшее ухудшение почвенно-экологической обстановки вызывается не только аридизацией территории, но и хозяйственной деятельностью человека. Актуальной экологической проблемой в РК является загрязнение природной среды нефтью и продуктами ее переработки. Загрязнение почвы нефтью и нефтепродуктами вызывает практически полную депрессию функциональной активности почвенной микрофлоры. Изменяются физико-химические свойства почвы, ухудшается водно-воздушный режим, изменяется структура биоценозов. Все это в целом приводит к нарушению равновесия в экосистемах и негативно воздействует на все звенья экологической цепи: почвенный слой, поверхностные и подземные воды, геологическая среда. Практика сжигания попутного газа в факелах также наносит значительный экологический и экономический ущерб [5].

Важную роль в охране окружающей среды и рациональном использовании природных ресурсов играет право, но для раскрытия особенностей правовой охраны окружающей среды необходимо, прежде всего, выяснить, что же следует понимать, под охраной окружающей среды.

Любая отрасль права, экологическое право здесь не исключение регулирует определенную сферу общественных отношений, т.е. речь в данном случае идет о предмете. Экологическое право обладает определенной спецификой, в ней есть предмет регулирования определенных общественных отношений, имеет свой метод. Если предмет — это общественные отношения, метод — это способ, с помощью каких рычагов регулирует общественные отношения данная отрасль, и соответственно принципы, принципы на которых базируется данная отрасль права, то, что является краеугольным камнем данной сферы. Это собственно азбука юриспруденции: предмет, метод регулирования той или иной отрасли, здесь экологическое право

не является каким-то особенным. Несомненно, предметом экологического права являются общественные отношения в области охраны окружающей среды и природопользования, просто сказать, что предмет экологического права — это экологические отношения.

В 1866 г. Эрнест Геккель вывел понятие — экология, если попытаться рассмотреть специфику предмета отношений в области охраны окружающей среды, как отрасли, то необходимо знать основные базовые знания об экологии, на которые, опираясь нужно рассматривать экологическое право. Не зная основные понятия рассматривать экологическое право невозможно. Поэтому экология первоначально рассматривалась как часть биологии, изучающая взаимодействие живых организмов, в зависимости от состояния окружающей среды. Позднее на Западе появилось понятие "экосистема", а в СССР — "биоценоз" и "биогеоценоз" (ввел академик В. Н. Сукачев). Эти термины почти идентичные. Экология представляет собой область естественнонаучных знаний, соответственно экологическое право регулирует отношения, которые также близки данной сфере, единственно с одной оговоркой, что ни о каких-то организмах идет речь, ни о биологической составляющей, а здесь регулируются общественные отношения, а это отношения, конечно же, между людьми, отношения между лицами: физическими, юридическими при обязательном участии государства в области охраны окружающей среды и природопользования.

Что характеризует экологическое право, как отдельную отрасль права — это принципы. В каждой отрасли права есть свои принципы, отраслевые принципы они же будут касаться непосредственно каждой отрасли отдельно. В экологическом праве провозглашается приоритет экологических прав и свобод человека над всеми остальными правами и свободами [6], т.е. невозможно говорить о достижении каких-то позитивных моментов за счет причинения вреда человеку, экологического вреда, данный принцип будет касаться именно экологического права.

Есть также некоторые моменты, которые характеризуют специфику предмета экологического права, специфику отношений. Ни в одной другой отрасли права, мы не найдем, то что является спецификой экологического права. Первый особенный момент — это отношения, связанные с изъятием веществ из природной среды, второй особенный момент — это особенность общественных отношений связанные с использованием природных качеств самого природного объекта, т.е. мы не просто изъеми какое-то вещество, но мы еще эксплуатируем его полезные свойства и качества, и третье — данные отношения связанные с привнесением веществ в природную среду в виде энергии, которые не существовали либо

существовали в ограниченном количестве, т.е. мало того, что мы вторгаемся в окружающую среду, в природу, достаем оттуда, берем, используем, так и еще и привносим то, чего раньше в природе не было и с чем природа справиться не может (например, ситуации с несанкционированным размещением отходов на территории нашей республики, нашего города) и последняя особенность – данные отношения связанные с охраной объекта и окружающей среды в целом. Основная масса природоресурсных отраслей связана с изъятием и эксплуатацией природных ресурсов, но сохранение благоприятной окружающей среды, приумножение богатства природы, ее способность и возможности самовосстановления, привлекать к ответственности за экологические правонарушения, этим и занимается экологическое право.

Данная сфера достаточно сложна, поэтому экологическое право называют очень часто комплексной отраслью, которая в себе содержит элементы и гражданского, и уголовного, и административного права.

Институты общей части экологического права включают институты, содержащие наиболее важные положения, имеющие общее для всей системы отрасли значение. Такие правовые институты, как юридическая ответственность за экологические правонарушения, административные правонарушения в области охраны окружающей среды и использования природных ресурсов, возмещение экологического вреда оказывают решающее влияние на формирование содержания и состава институтов особенной части экологического права [1, с. 73].

По мнению Г.А. Мисник: «Возмещение экологического вреда является одним из центральных институтов в системе экологического права. Правовое значение данного института обусловлено выполняемыми им функциями, к которым, относятся: во-первых, обеспечение реализации субъективных экологических прав и экологических интересов, во-вторых, восстановление нарушенных экологических прав, в-третьих, предотвращение экологических правонарушений, связанных с осуществлением хозяйственной и иной деятельности человека» [7].

Интерес к данной теме обусловлен не только правовым значением данного института, но и наличием проблем доктринального, законодательного и правоприменительного характера. Поэтому вопросы правового регулирования возмещения экологического вреда приобретают все большее значение в связи с необходимостью привлечения ученых, и практических работников к проблеме возмещения причиняемого окружающей среде вреда.

Государственная политика в сфере охраны окружающей среды определяет содержание и тенденции развития экологического

законодательства. Право же является необходимой формой реализации государственной экологической политики. Такое соотношение экологической политики и права впервые были заложены в «Концепции экологической безопасности», одобренной распоряжением Президента Республики Казахстан в 1996 г., где рассматривались экологические приоритеты переходного периода, направленные на создание системы природоохранного законодательства, государственного контроля и экспертизы, экономических механизмов природопользования, мониторинга окружающей среды [8]. С момента принятия данной Концепции в Казахстане были разработаны стратегические документы развития государства, создана основа природоохранного законодательства, подписан ряд международных конвенций по вопросам охраны окружающей среды, создана система управления природоохранной деятельностью. В числе основных принципов экологического законодательства статьей 5 Экологического кодекса РК указаны: презумпция экологической опасности планируемой хозяйственной и иной деятельности и обязательность оценки воздействия на окружающую среду и здоровье населения при принятии решений о ее осуществлении; платность и разрешительный порядок воздействия на окружающую среду; неотвратимость ответственности за нарушение экологического законодательства; обязательность возмещения ущерба, нанесенного окружающей среде и др. В апреле 2016 года Президент РК внес поправки в закон, касающийся вопросов экологии и недропользования, это направлено на совершенствование законодательства в сфере экологии и возобновляемых источников энергии. В течение последних 20 лет в Казахстане идет процесс реформирования экологического законодательства и институциональных основ охраны окружающей среды. Несмотря на это, экологическая ситуация в республике продолжает ухудшаться. Современные экологические проблемы Республики Казахстан сложны, многообразны и территориально дифференцированы.

В Экологическом кодексе РК, в статье 13 прямо предусмотрено право физических лиц на «благоприятную для их жизни и здоровья окружающую среду» [9]. В соответствии с действующим законодательством, *благоприятная окружающая среда – окружающая среда, состояние которой обеспечивает экологическую безопасность и охрану здоровья населения, сохранение биоразнообразия, предотвращение загрязнения, устойчивое функционирование экологических систем, воспроизводство и рациональное использование природных ресурсов* (пункт 37, статья 1 Экологического кодекса РК).

С точки зрения Ж.С. Елюбаева «Право граждан на благоприятную окружающую среду вытекает

из смысла и содержания законодательной нормы, закрепленной в пункте 1 статьи 31 Конституции РК, которая гласит, что «государство ставит своей целью охрану окружающей среды благоприятной для жизни и здоровья человека». Данному праву корреспондируют обязанности всех иных субъектов, прежде всего органов законодательной, исполнительной и судебной власти по созданию и применению механизмов соблюдения, охраны и защиты. Эти обязанности адресуются законодательством юридическим лицам и гражданам. Соблюдение права на благоприятную окружающую среду является универсальным юридическим критерием правомерности всякой экологически значимой деятельности [10].

Обеспечение экологической безопасности, рациональное использование природных ресурсов, охрана окружающей среды и развитие инновационных технологий в производственной деятельности являются составными частями стратегии «зелёной» экономики. При этом, основными требованиями казахстанской концепции «зеленой» экономики является достижение баланса между производством, потреблением и обеспечением безопасности окружающей среды [11].

Осуществление хозяйственной и иной деятельности неминуемо влечет возникновение рисков причинения ущерба (вреда) окружающей среде. Поэтому законодательство РК предъявляет к субъектам различных видов деятельности определенные экологические требования.

Основными пользователями природных ресурсов являются субъекты предпринимательства, значительная часть гражданских дел в сфере охраны окружающей среды связана со спорами о возмещении вреда, причиненного окружающей среде, рассматриваемых в экономических судах [12].

Вопросы возмещения ущерба, нанесенного окружающей природной среде исходят из института "возмещения вреда" гражданского права и регулируются по общим основаниям Гражданского кодекса РК.

Гражданско-правовая ответственность является одним из важнейших видов ответственности на современном этапе развития общества. Повышение материальной ответственности предприятий перед государством и друг другом действует сильнее и надежнее, чем административный контроль. Вследствие этого уяснение понятия гражданско-правовой имущественной ответственности приобретает характер актуальной проблемы [1, с. 386].

Предусмотренная гражданским законодательством правовая ответственность заключается в восстановлении нарушенного имущественного состояния лица за счет имущества

правонарушителя или лица, ответственного за правонарушение другого [13, с. 89].

Система мер гражданско-правовой ответственности включает два вида возмещения убытков (компенсация морального вреда) и санкции. По признаку основания применения тех или иных мер гражданско-правовую ответственность подразделяют на договорную (за причинение вреда) и деликтную (неосновательное обогащение) [14, с. 74].

Гражданский кодекс РК предусматривает материальную ответственность по договорным и внедоговорным отношениям по причинению вреда и убытков. В экологической сфере гражданско-правовая ответственность выражается в основном в возложении на правонарушителя обязанности возместить потерпевшей стороне имущественный или моральный вред, понесенный в результате нарушения правовых экологических требований.

Одним из видов гражданско-правовой ответственности является субсидиарная ответственность, предполагающая дополнительную ответственность лиц, которые наряду с нарушением, в частности экологических правовых норм, отвечают за причинение вреда окружающей среде или неосновательное обогащение природными ресурсами в случаях, предусмотренных законом или договором. Гражданский кодекс РК предусматривает правовую ответственность лица, не принимавшего никакого участия в правонарушении. Например, нефтяной консорциум может понести ответственность за правонарушения, совершенные оператором. Таким образом, законодательство РК предусматривает безусловную ответственность собственников опасных объектов, представляющих значительную угрозу благосостоянию и жизни людей.

Вред природной среде, природопользователю и государству как особенность экологического правонарушения. В рамках экологического права, необходимо как раз понять, где нарушаются интересы отдельных лиц, где интересы общества, а где интересы государства, пересекаются ли они здесь? Частные интересы касаются отдельных лиц, публичные интересы принадлежат обществу, и они могут быть реализованы только сообща или только при государственном вмешательстве. Частные интересы имеют значения блага, которые принадлежат отдельному лицу. Если привести простой пример, лесной пожар, то на данном примере мы увидим невооруженным взглядом, то, что ситуация с лесным пожаром может влиять на определенных круг лиц, в частности нарушается право физических лиц на благоприятную окружающую среду. Поскольку пожары, особенно длительные, значительно изменяют состав воздушной среды, существует опасение об их вреде для здоровья людей, а именно: возможен вред для органов дыхания и для системы

кровообращения. Атмосферный воздух, вещество, которое не имеет границ. Атмосферный воздух принадлежит всем, но воздушное пространство в границах одного государства используется во благо государства, поэтому через негативное воздействие в данном примере на атмосферный воздух нарушаются права, как отдельных лиц, так и общества в целом (общественные интересы). Публичные (государственные) интересы здесь заключаются в установлении юридической ответственности и привлечении виновных лиц за данное экологическое правонарушение. Поэтому в экологическом праве нет только частных интересов, нет только публично-государственных интересов, здесь происходит взаимное проникновение норм одной отрасли, в другую, взаимное влияние частных и публичных интересов, из разных отраслей права, многие нормы переходят в сферу экологии. К тому же вред природе, нанесенный загрязнением природной среды, растянут во времени, и может сказаться через несколько лет или десятков лет. Таким образом, вред от экологического нарушения может быть нанесен интересам государства, как собственнику на природные ресурсы, так и частным лицам (природопользователям).

Действующее законодательство выделяет несколько видов возмещения вреда, причиненного нарушением законодательства об охране окружающей среды. Данное деление позволяет выявить особенности в возмещении ущерба, нанесенного непосредственно природе, а также природопользователям и государству, как собственнику природных ресурсов [1, с. 389].

Согласно статье 917 Гражданского кодекса РК, в которой сказано, что лицо, ответственное за вред, обязано возместить причиненные убытки. В соответствии со статьей 321 Экологического кодекса РК лица, совершившие экологические правонарушения, обязаны возместить причиненный ими ущерб в соответствии с Экологическим кодексом РК и иными законодательными актами РК.

В соответствии с подпунктом 42 статьи 1 Экологического кодекса РК *под ущербом окружающей среде понимается загрязнение окружающей среды или изъятие природных ресурсов свыше установленных нормативов, в том числе при отсутствии надлежаще оформленного разрешения, либо нарушение естественного состояния окружающей среды, вызвавшее или вызывающее деградацию и истощение природных ресурсов или гибель живых организмов.*

Не рассматриваются в качестве ущерба окружающей среде случаи сверхнормативного размещения отходов, сверхнормативного сброса загрязняющих веществ в объекты, оборудованные и предназначенные для размещения отходов и сброса сточных вод, а также случаи попадания химических веществ или разлива сточных вод

на производственные площадки, ограниченные защитными сооружениями, предотвращающими загрязнение земной поверхности, недр и подземных вод. Не относятся к самовольным и сверхнормативным эмиссиям случаи отклонения от программ развития переработки попутного газа, а также проектной документации и проектов нормативов эмиссий в окружающую среду, в том числе изменения сценариев и (или) графиков сжигания газа, представленных природопользователем на государственную экологическую экспертизу и не влекущих превышения допустимого количества вредных веществ и нормативов предельно допустимых эмиссий (пункты 7, 8 и 9 статьи 321 Экологического кодекса РК).

Таким образом, действующим законодательством установлено, что наличие у природопользователя защитных сооружений предотвращающих загрязнение земной поверхности, недр и подземных вод является одним из оснований для освобождения от ответственности за разрешение эмиссий в окружающую среду в соответствии с требованиями статьи 321.

В Казахстане специальное природопользование осуществляется на основании экологического разрешения на эмиссии в окружающую среду. Любые эмиссии, выбросы или отходы, размещаемые без соответствующего разрешения или свыше разрешенного лимита, считаются нарушениями природоохранного законодательства, влекущими за собой административную ответственность и негативные налоговые последствия. Основные положения платы за природопользование определены Кодексом РК О Налогах и других обязательных платежах в бюджет [15]. Общей основой платежей является понимание их в качестве компенсационной формы за пользование природными ресурсами. Исполнение налоговых обязательств по оплате эмиссии в окружающую среду, в том числе эмиссии сверх установленных нормативов, не освобождает природопользователя от возмещения ущерба, нанесенного окружающей среде (пункт 5 статьи 101 Экологического кодекса РК).

Согласно пункту 2 статьи 321 Экологического кодекса РК возмещению подлежит ущерб, причиненный окружающей среде, жизни и здоровью граждан, имуществу физических и (или) юридических лиц, индивидуальных предпринимателей без образования юридического лица, государству вследствие:

- 1) уничтожения и повреждения природных ресурсов, в том числе несогласованных залповых выбросов и сбросов, размещения отходов производства и потребления;
- 2) незаконного и нерационального использования природных ресурсов;
- 3) самовольных эмиссий;

4) сверхнормативных эмиссий в окружающую среду.

В результате нарушения законодательства об охране окружающей среды и рациональном использовании природных ресурсов, экологического дисбаланса окружающей среды, в практике Республики Казахстан все больше характеризуется латентность ухудшения здоровья граждан. В связи с чем, в статье 321 Экологического кодекса РК предусмотрено возмещение вреда здоровью физических лиц, ущерба имуществу физических и юридических лиц, государства лицами, совершившими экологические правонарушения, производится добровольно или по решению суда. Определяется тяжесть вреда здоровью производится на основании заключения соответствующих медицинских комиссий (экспертиз) [1, с. 389-390].

Возмещение вреда, причиненного окружающей среде вследствие нарушения экологического законодательства РК, производится добровольно или по решению суда на основании экономической оценки ущерба, порядок проведения которой определяется в соответствии с Экологическим кодексом РК.

Экономическая оценка ущерба от загрязнения атмосферного воздуха и водных, земельных ресурсов, а также от размещения отходов производства и потребления определяется в соответствии со статьями 108, 109 и 110 Экологического кодекса РК, Правилами экономической оценки ущерба от загрязнения окружающей среды, утвержденными постановлением Правительства Республики Казахстан от 27 июня 2007 года № 535 [16] и другими правовыми актами, в зависимости от того, возможна ли полная ликвидация последствий нанесенного ущерба путем мероприятий по восстановлению окружающей среды (пункт 3 статьи 108 Экологического кодекса РК).

Пленум Верховного суда РК в Постановлении от 22 ноября 2000 года №16 «О практике применения судами законодательства об охране окружающей среды» указал, что при определении стоимостной оценки ущерба, причиненного окружающей среде и здоровью населения, а также для проверки представленных сторонами расчетов суды должны применять нормативы и таксы, установленные в отношении каждого конкретного объекта окружающей среды [17, п. 11].

Нарушение экологического законодательства влечет имущественную (гражданско-правовую), административную, уголовную ответственность, т.е. возмещение вреда не освобождает лицо, причинившее вред окружающей среде, от «тройной» ответственности за одно нарушение экологических требований. В эколого-правовых отношениях данный принцип реализуется через «загрязнитель платит», а также существованием особого способа подсчета ущерба при помощи утвержденных такс.

Существует классификация деления вреда на *экологический* и *экономический вред* окружающей среде. *Экономический вред* затрагивает имущественные интересы природопользователем и поддается материальному выражению. *Экологический вред* затрагивает само состояние природы, в этом случае восстановление экологического вреда возможно не путем денежных выплат, а проведением работ по восстановлению природного объекта в натуре. При оценке экономического ущерба от загрязнения используется два основных методологических подхода: *прямой метод* и *косвенный метод* [1, с. 388].

Прямой метод экономической оценки ущерба определяется с учетом фактических затрат и наиболее эффективных инженерных, организационно-технических и технологических мероприятий, необходимых для восстановления окружающей среды, восполнения деградировавших природных ресурсов и оздоровления живых организмов. Сбор и анализ необходимых материалов, установление экономической оценки нанесенного ущерба проводятся должностными лицами уполномоченного органа в области охраны окружающей среды в месячный срок с даты установления факта нанесения ущерба. Лицо, нанесшее ущерб окружающей среде, обязано предоставить гарантийное письмо с указанием конкретных мероприятий по восстановлению окружающей среды и сроков их проведения. Оценка мер по ликвидации последствий ущерба определяется по их рыночной стоимости или с учетом заключения независимого эксперта, уполномоченного проводить экспертизы в области охраны окружающей среды (статья 109 Экологического кодекса РК).

Косвенный метод экономической оценки ущерба применяется в случаях, когда не может быть применен прямой метод экономической оценки ущерба: загрязнения атмосферного воздуха, водных ресурсов, а также размещения отходов производства и потребления, в том числе радиоактивных, сверхустановленных нормативов и сверхнормативного изъятия природных ресурсов. Так, попадание сточных вод с вредными веществами в реку предполагает применение косвенного метода оценки ущерба, нанесенного окружающей среде, а попадание таких вод на прилегающую к водоему местность - прямого метода. Экономическая оценка ущерба косвенным методом определяется в порядке, установленном пунктом 2 статьи 110 Экологического кодекса РК, и основывается на разнице между фактическим воздействием на окружающую среду и установленным нормативом, а также на ставках платы за эмиссии в окружающую среду, уровнях экологической опасности и экологического риска.

Физические и юридические лица, причинившие вред окружающей среде, жизни и здоровью граждан, имуществу физических

и (или) юридических лиц, индивидуальных предпринимателей без образования юридического лица, или государству вследствие нарушения экологического законодательства, обязаны возместить причиненный вред, если не докажут, что вред возник вследствие непреодолимой силы или умысла потерпевшего. К действию непреодолимой силы относятся стихийные бедствия или явления (землетрясения, наводнения, оползни и т.п.), а также аварии, катастрофы. Владелец источника повышенной опасности может быть также освобожден от ответственности полностью или частично, если возникновению или увеличению вреда содействовала грубая неосторожность самого потерпевшего. Суд вправе уменьшить размер возмещения вреда, причиненного гражданином, с учетом его имущественного положения. Исключение при этом составляют случаи, когда вред причинен умышленно (пункт 5 статьи 935 Гражданского кодекса РК).

В статье 322 Экологического кодекса РК предусмотрены формы возмещения экологического вреда. Возмещение вреда может осуществляться *в стоимостной форме за счет страховых выплат* (пункт 1 статья 322 Экологический кодекс РК) и допускается возмещение экологического вреда *в натуральной форме* путем восстановления окружающей среды до первоначального состояния вместо стоимостной формы возмещения вреда.

В соответствии с требованиями пункта 1 статьи 7 Закона РК от 13 декабря 2005 «Об обязательном экологическом страховании» физические и (или) юридические лица, индивидуальные предприниматели без образования юридического лица, осуществляющие экологически опасные виды хозяйственной и иной деятельности, не вправе осуществлять свою деятельность без заключения договора обязательного экологического страхования. При наличии более одного владельца такого юридического лица указанный договор заключается с любым из них с указанием в страховом полисе всех владельцев объекта в качестве застрахованных [18].

Вопрос о том, представляет ли деятельность физического или юридического лица, индивидуального предпринимателя без образования юридического лица, повышенную опасность для окружающей среды, решается судом с учетом положений экологического законодательства и, в том числе, приказа Министра энергетики РК от 21 января 2015 года №27 «Об утверждении Перечня экологически опасных видов хозяйственной и иной деятельности».

Основными принципами обязательного экологического страхования являются:

- гарантия возмещения убытков;
- обеспечение исполнения сторонами своих обязательств по договору обязательного экологического страхования;

– экономическое стимулирование предотвращения аварийного загрязнения окружающей среды (статья 3-5 Закона «Об обязательном экологическом страховании»).

С согласия сторон, по решению суда вред может быть возмещен добровольно, в натуральной форме путем возложения на ответчика обязанности по устранению ущерба, нанесенного окружающей среде (статья 322 Экологического кодекса РК).

К натуральным формам возмещения вреда относятся меры по восстановлению окружающей среды до состояния, имевшегося к моменту причинения вреда, предоставлению равноценного природного ресурса взамен уничтоженного либо поврежденного. Возмещение в натуральной форме производится путем заключения договора и/или соглашения, регламентирующих порядок, условия, сроки и объемы возмещения причиненного вреда.

Установление причинной связи между совершенным деянием и наступившими вредными последствиями предполагает выяснение вопроса о том, не вызваны ли такие последствия иными факторами, в том числе естественно-природными, не наступили ли они вне зависимости от совершенного правонарушения, а также в какой степени естественно-природные факторы повлияли на характер и объем наступивших вредных последствий.

По общему правилу вина является необходимым основанием привлечения к имущественной ответственности за причинение вреда окружающей среде, при этом в силу пункта 2 статьи 917 Гражданского кодекса РК истец освобождается от обязанности доказывания вины причинителя вреда.

На основании изложенного можно сделать вывод о том, что вопросы возмещения ущерба, нанесенного окружающей среде, решаются на сегодняшний день сразу в нескольких направлениях. Здесь и общий подход к этому вопросу с позиции гражданско-правовой ответственности, но вместе с тем мы видим применение методов, когда содержание имущественного интереса обличается в форму экологического норматива.

Охрана окружающей среды не является самоцелью: ее смысл в обеспечении достойных природных условий жизни и здоровья человека, закрепленных в Конституции РК прав каждого на благоприятную окружающую среду и экологических обязанностей.

В условиях рыночных реформ возрастает значение экономического механизма охраны окружающей среды – плата за природопользование и нормативное (узаконенное) и ненормативное загрязнение окружающей среды, за выбросы в атмосферный воздух и за сбросы в водоемы загрязняющих веществ, стимулирование экологически полезной деятельности, государственная поддержка предпринимательской

деятельности в области охраны окружающей среды. Экономика наступает на экологию в условиях системного кризиса, они соперничают, неминуемо конкурируют друг с другом, поэтому правовому регулированию экономического (и экономичного) механизма в области природопользования роль государства в согласовании и реализации долгосрочных и краткосрочных природоохранных программ, пути достижения экономических целей и разрешения экономико-экологических конфликтов является не только одной из приоритетных функций, но и основополагающей.

Однако сохранение благоприятной окружающей среды – это дело не только государства, но и каждого гражданина. Проблемы экологии касаются абсолютно всех. На современном этапе основное заключается в неуклонном соблюдении правовых экологических требований всеми гражданами, исполнении всеми должностными лицами органов государственной власти и предпринимателями.

Критика в адрес государства и организаций в связи с проблемами в области охраны окружающей среды, считаю несправедливой. Любой гражданин, которого в принципе волнуют экологические проблемы, может реализовать свои экологические функции в сфере общественного контроля (глава 15 Экологического кодекса РК) и это как раз тот механизм, который позволяет обществу контролировать выполнения экологического законодательства, органов государственной власти в области охраны окружающей среды.

В довершении всего, один из путей выхода из экологического кризиса ученые видят не в изменении бесконечного законодательства, не в ужесточении санкций за экологические правонарушения, а в экологизации нашего сознания. Такие фразы, как «думать экологично», «не навреди», «думать глобально, действовать локально» [19] обязательны для всех людей. Думать в общем, а действовать по конкретной ситуации, думая как улучшить жизнь людей на земле, нужно начать с себя.

Список использованных источников:

1. Кутьтелеев С.Т. Экологическое право Республики Казахстан. Общая часть. – 2-е изд. – Алматы: Издательство «Nurpress», 2013. – 432 с.
2. Петров В.В. Экологическое право России. – Москва: Издательство «БЕК», 1995. – 121 с
3. Национальный доклад о состоянии окружающей среды и об использовании природных ресурсов: Качественная и количественная характеристика окружающей среды и природных ресурсов. Атмосферный воздух [Электронный ресурс] // Министерство энергетики Республики Казахстан. – Режим доступа: <http://ecodoklad.kz/atmosfernyi-vozdux> (дата обращения: 15.04.2016).
4. Национальный доклад о состоянии окружающей среды и об использовании природных ресурсов: Качественная и количественная характеристика окружающей среды и природных ресурсов. Водные ресурсы [Электронный ресурс] // Министерство энергетики Республики Казахстан. – Режим доступа: <http://ecodoklad.kz/%d0%b2%d0%be%d0%b4%d0%> (дата обращения: 15.04.2016).
5. Национальный доклад о состоянии окружающей среды и об использовании природных ресурсов: Качественная и количественная характеристика окружающей среды и природных ресурсов. Земельные ресурсы [Электронный ресурс] // Министерство энергетики Республики Казахстан. – Режим доступа: <http://ecodoklad.kz/zemelnye-resursy> (дата обращения: 15.04.2016).
6. Конституция Республики Казахстан, принятая на республиканском референдуме, 30 августа 1995 года [Электронный ресурс] // Официальный сайт Президента Республики Казахстан. - Режим доступа: http://www.akorda.kz/ru/official_documents/constitution (дата обращения: 15.04.2016)
7. Мисник Г.А. Возмещение экологического вреда в российском праве: - автореф. дис. д-ра юрид. наук. - Москва, 2008.
8. Концепция экологической безопасности Республики Казахстан, одобренная распоряжением Президента Республики Казахстан от 30 апреля 1996 года N 2967. - САПП Республики Казахстан, 1996 г., № 18, ст. 149.
9. Экологический Кодекс Республики Казахстан от 9 января 2007 года № 212-III «Экологический кодекс Республики Казахстан» (с изменениями и дополнениями по состоянию на 25.04.2016 г.) [Электронный ресурс] // ИС Параграф. – Режим доступа: http://online.zakon.kz/Document/?doc_id=30085593 (дата обращения: 01.05.2016).
10. Елюбаев Ж.С. Конституционное право граждан на благоприятную окружающую среду [Электронный ресурс] // ИС Параграф. – Режим доступа: <https://www.zakon.kz/4667475-konstitucionnoe-pravo-grazhdan-na.html> (дата обращения: 01.05.2016).
11. Концепция по переходу Республики Казахстан к «зеленой экономике» [Электронный ресурс]: Утверждена Указом Президента Республики Казахстан от 30 мая 2013 года No577. Астана, 2013 // ИС Параграф. – Режим доступа: http://online.zakon.kz/Document/?doc_id=31399596 (дата обращения: 01.05.2016).

12. Единый классификатор категорий дел и материалов, обобщений судебной практики и Банк судебных актов [Электронный ресурс]: Аналитический информационный сервис Форум «Талдау» // Веб-портал Верховного Суда. – Режим доступа: <http://sud.gov.kz> (дата обращения: 01.05.2016)
13. Белякова А.М. Гражданско-правовая ответственность за причинение вреда. Теория и практика. – Москва: Издательство Московского университета, 1986. – с. 146.
14. Экологическое право. Учебник // Под редакцией В.В. Гучкова. – Москва: Издательство «Юнити-Дана», 2000. – 415 с.
15. Кодекс Республики Казахстан от 10 декабря 2008 года № 99-IV «О налогах и других обязательных платежах в бюджет (Налоговый кодекс)» (с изменениями и дополнениями по состоянию на 28.04.2016 г.) [Электронный ресурс] // ИС Параграф. – Режим доступа: https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=30366217 (дата обращения: 01.05.2016)
16. Постановление Правительства Республики Казахстан от 27 июня 2007 года № 535 Об утверждении Правил экономической оценки ущерба от загрязнения окружающей среды (с изменениями и дополнениями по состоянию на 22.04.2015 г.) [Электронный ресурс] // ИС Параграф. – Режим доступа: http://online.zakon.kz/Document/?doc_id=30109890#sdoc_para (дата обращения: 01.05.2016).
17. Постановление Пленума Верховного суда Республики Казахстан от 22 декабря 2000 года №16, О практике применения судами законодательства об охране окружающей среды (с изменениями от 25.06.2010 г.) [Электронный ресурс] // ИС Параграф. – Режим доступа: http://online.zakon.kz/Document/?doc_id=1021274&#pos=1;-185 (дата обращения: 01.05.2016)
18. Закон Республики Казахстан от 13 декабря 2005 года № 93-III «Об обязательном экологическом страховании» (с изменениями и дополнениями по состоянию на 27.04.2015 г.) [Электронный ресурс] // ИС Параграф. – Режим доступа: http://online.zakon.kz/Document/?doc_id=30037258#pos=1;-241&sdoc_params=text (дата обращения: 01.05.2016).
19. Автор фразы Патрик Геддес (Patrick Geddes; 1854 - 1932) — шотландский биолог, социолог и градостроитель).
20. Выступление Президента РК Н.А. Назарбаева на 18-ом пленарном заседании Совета иностранных инвесторов при Президенте Республики Казахстан. 8 декабря 2007 г. [Электронный ресурс] // Пресс-служба Президента РК. – Режим доступа: http://www.akorda.kz/www/www_akorda_kz.nsf/sections?OpenForm&id_doc=95E1 (дата обращения: 01.05.2016).
21. Стратегия «Казахстан-2050»: новый политический курс состоявшегося государства [Электронный ресурс]: Послание Президента Республики Казахстан – Лидера нации Н.А. Назарбаева народу Казахстана: Астана, 14.12.2012 // Официальный сайт Президента Республики Казахстан. – Режим доступа: http://www.akorda.kz/ru/events/astana_kazakhstan/participation_in_events/posla (дата обращения: 01.05.2016).

References:

1. Kulteleyev S.T. Ekologicheskoye pravo Respubliki Kazakhstan. Obshchaya chast. – 2-e izd. – Almaty: Izdatelstvo «Nurpress», 2013. – 432 s.
2. Petrov V.V. Ekologicheskoye pravo Rossii. – Moskva: Izdatelstvo «BEK», 1995. – 121 s
3. Natsionalny doklad o sostoyanii okruzhayushchey sredy i ob ispolzovanii prirodnykh resursov: Kachestvennaya i kolichestvennaya kharakteristika okruzhayushchey sredy i prirodnykh resursov. Atmosferny vozdukh [Elektronny resurs] // Ministerstvo energetiki Respubliki Kazakhstan. – Rezhim dostupa: <http://ecodoklad.kz/atmosfernyi-vozdukh> (data obrashcheniya: 15.04.2016).
4. Natsionalny doklad o sostoyanii okruzhayushchey sredy i ob ispolzovanii prirodnykh resursov: Kachestvennaya i kolichestvennaya kharakteristika okruzhayushchey sredy i prirodnykh resursov. Vodnye resursy [Elektronny resurs] // Ministerstvo energetiki Respubliki Kazakhstan. – Rezhim dostupa: <http://ecodoklad.kz/%d0%b2%d0%be%d0%b4%d0%> (data obrashcheniya: 15.04.2016).
5. Natsionalny doklad o sostoyanii okruzhayushchey sredy i ob ispolzovanii prirodnykh resursov: Kachestvennaya i kolichestvennaya kharakteristika okruzhayushchey sredy i prirodnykh resursov. Zemelnye resursy [Elektronny resurs] // Ministerstvo energetiki Respubliki Kazakhstan. – Rezhim dostupa: <http://ecodoklad.kz/zemelnye-resursy> (data obrashcheniya: 15.04.2016).
6. Konstitutsiya Respubliki Kazakhstan, prinyataya na respublikanskom referendume, 30 avgusta 1995 goda [Elektronny resurs] // Ofitsialny sayt Prezidenta Respubliki Kazakhstan. - Rezhim dostupa: http://www.akorda.kz/ru/official_documents/constitution (data obrashcheniya: 15.04.2016)
7. Misnik G.A. Vozmeshcheniye ekologicheskogo vreda v rossyskom prave: - avtoref. dis. d-ra yurid. nauk. - Moskva, 2008.

8. Kontsepsiya ekologicheskoy bezopasnosti Respubliki Kazakhstan, odobrennaya rasporyazheniyem Prezidenta Respubliki Kazakhstan ot 30 aprelya 1996 goda N 2967. - SAPP Respubliki Kazakhstan, 1996 g., № 18, st. 149.

9. Ekologichesky Kodeks Respubliki Kazakhstan ot 9 yanvarya 2007 goda № 212-III «Ekologichesky kodeks Respubliki Kazakhstan» (s izmeneniyami i dopolneniyami po sostoyaniyu na 25.04.2016 g.) [Elektronnyy resurs] // IS Paragraf. – Rezhim dostupa: http://online.zakon.kz/Document/?doc_id=30085593 (data obrashcheniya: 01.05.2016).

10. Yelyubayev Zh.S. Konstitutsionnoye pravo grazhdan na blagopriyatnuyu okruzhayushchuyu sredu [Elektronnyy resurs] // IS Paragraf. – Rezhim dostupa: <https://www.zakon.kz/4667475-konstitucionnoe-pravo-grazhdan-na.html> (data obrashcheniya: 01.05.2016).

11. Kontsepsiya po perekhodu Respubliki Kazakhstan k «zelenoy ekonomike» [Elektronnyy resurs]: Utverzhdena Ukazom Prezidenta Respubliki Kazakhstan ot 30 maya 2013 goda No577. Astana, 2013 // IS Paragraf. – Rezhim dostupa: http://online.zakon.kz/Document/?doc_id=31399596 (data obrashcheniya: 01.05.2016).

12. Yediny klassifikator kategory del i materialov, obobshcheny sudebnoy praktiki i Bank sudebnykh aktov [Elektronnyy resurs]: Analitichesky informatsionnyy servis Forum «Taldau» // Veb-portal Verkhovnogo Suda. – Rezhim dostupa: <http://sud.gov.kz> (data obrashcheniya: 01.05.2016)

13. Belyakova A.M. Grazhdansko-pravovaya otvetstvennost za prichineniye vreda. Teoriya i praktika. – Moskva: Izdatelstvo Moskovskogo universiteta, 1986. – s. 146.

14. Ekologicheskoye pravo. Uchebnyk // Pod redaktsiyey V.V. Guchkova. – Moskva: Izdatelstvo «Yuniti-Dana», 2000. – 415 s.

15. Kodeks Respubliki Kazakhstan ot 10 dekabrya 2008 goda № 99-IV «O nalogakh i drugikh obyazatelnykh platezhakh v byudzhet (Nalogovy kodeks)» (s izmeneniyami i dopolneniyami po sostoyaniyu na 28.04.2016 g.) [Elektronnyy resurs] // IS Paragraf. – Rezhim dostupa: https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=30366217 (data obrashcheniya: 01.05.2016)

16. Postanovleniye Pravitelstva Respubliki Kazakhstan ot 27 iyunya 2007 goda № 535 Ob utverzhdenii Pravil ekonomicheskoy otsenki ushcherba ot zagryazneniya okruzhayushchey sredy (s izmeneniyami i dopolneniyami po sostoyaniyu na 22.04.2015 g.) [Elektronnyy resurs] // IS Paragraf. – Rezhim dostupa: http://online.zakon.kz/Document/?doc_id=30109890#sdoc_para (data obrashcheniya: 01.05.2016).

17. Postanovleniye Plenuma Verkhovnogo suda Respubliki Kazakhstan ot 22 dekabrya 2000 goda №16, O praktike primeneniya sudami zakonodatelstva ob okhrane okruzhayushchey sredy (s izmeneniyami ot 25.06.2010 g.) [Elektronnyy resurs] // IS Paragraf. – Rezhim dostupa: http://online.zakon.kz/Document/?doc_id=1021274&#pos=1;-185 (data obrashcheniya: 01.05.2016)

18. Zakon Respubliki Kazakhstan ot 13 dekabrya 2005 goda № 93-III «Ob obyazatelnom ekologicheskom strakhovanii» (s izmeneniyami i dopolneniyami po sostoyaniyu na 27.04.2015 g.) [Elektronnyy resurs] // IS Paragraf. – Rezhim dostupa: http://online.zakon.kz/Document/?doc_id=30037258#pos=1;-241&sdoc_params=text (data obrashcheniya: 01.05.2016).

19. Avtor frazy Patrik Geddes (Patrick Geddes; 1854 - 1932) — shotlandsky biolog, sotsiolog i gradostroitel).

20. Vystupleniye Prezidenta RK N.A. Nazarbayeva na 18-om plenarnom zasedanii Soveta inostrannykh investorov pri Prezidente Respubliki Kazakhstan. 8 dekabrya 2007 g. [Elektronnyy resurs] // Press-sluzhba Prezidenta RK. – Rezhim dostupa: http://www.akorda.kz/www/www_akorda_kz.nsf/sections?OpenForm&id_doc=95E1 (data obrashcheniya: 01.05.2016).

21. Strategiya «Kazakhstan-2050»: novy politichesky kurs sostoyavshegosya gosudarstva [Elektronnyy resurs]: Poslaniye Prezidenta Respubliki Kazakhstan – Lidera natsii N.A. Nazarbayeva narodu Kazakhstana: Astana, 14.12.2012 // Ofitsialnyy sayt Prezidenta Respubliki Kazakhstan. – Rezhim dostupa: http://www.akorda.kz/ru/events/astana_kazakhstan/participation_in_events/posla (data obrashcheniya: 01.05.2016).

УДК 347: 349.6(574)

Кошимбаева Корлан Амангельдиевна¹
*Магистрант Высшей Школы права «Әділет» Каспийского
Университета¹*

СПОСОБЫ ВОЗМЕЩЕНИЯ ЭКОЛОГИЧЕСКОГО ВРЕДА

Аннотация

В настоящее время имущественная ответственность за экологические правонарушения служит одним из основных средств обеспечения выполнения требований законодательства в области охраны окружающей среды и использованию природных ресурсов. По общему правилу вина является основанием привлечения к имущественной ответственности за причинение вреда. Применение гражданско-правовой ответственности за экологические правонарушения характеризуется тем, что восстановление экологического вреда возможно не только путем денежных выплат, а проведением работ по восстановлению природного объекта в натуре.

В статье рассматриваются виды экологических правонарушений, правовые способы и требования возмещения экологического вреда, последствия нанесения ущерба окружающей среде, применение экологического страхования.

Ключевые слова: вред окружающей среде, способы возмещения вреда, экологическое страхование, экологические правонарушения, гражданско-правовая ответственность

Көшімбаева Қорлан Амангелдіқызы¹
Каспий университетінің «Әділет» Жоғары құқық мектебінің магистранты¹

Экологиялық залалды өтеу әдістері

Аннотация

Қазіргі уақытта экологиялық құқық бұзушылықтар үшін мүліктік жауаптылық қоршаған ортаны қорғау және табиғи ресурстарын пайдалану саласындағы заңнама талаптарын орындауды қамтамасыз етудің негізгі құралдарының бірі болып табылады. Жалпы ереже бойынша кінә мүліктік жауаптылыққа тарту үшін негіздеме болып табылады. Экологиялық құқық бұзушылықтар үшін азаматтық-құқықтық жауапкершілігін пайдалану экологиялық залалды қайтару ақшалай төлемдер жолымен ғана емес, табиғи нысанды қалпына қайта келтіруді нақтылы табиғи түрінде жүргізумен сипатталады.

Бұл мақалада экологиялық құқық бұзушылықтарының түрлері, экологиялық залалды қайтарудың құқықтық әдістері мен талаптары, қоршаған ортаға келтірілген залалдың салдары, экологиялық сақтандыруды қолдану қарастырылады.

Түйінді сөздер: қоршаған ортаға залал, залалды өтеу әдістері, экологиялық сақтандыру, экологиялық құқық бұзушылықтар, азаматтық-құқықтық жауапкершілік.

Korlan Amangeldiyevna Koshimbayeva¹
Master's Degree Student of the Higher school of right for "Әdilet" of the Caspian University¹

The process for remedying environmental damage

Annotation

At present material liability for environmental crime is one of the principle legislation enforcement supporting tools in the field of environment protection and natural resources utilization. As a general rule, the guilt is the cause for bringing to material liability for violence. The use of civil liability for environmental crime is characterized by the fact that environmental harm reduction of environmental is not only possible by cash payments by remediation of natural object in nature.

This article deals with types of environmental violations, and legal methods and claims for environmental harm, the effects of environmental disruption, the use of environmental insurance.

Keywords: damage to the environment, methods of redress, environmental insurance, environmental violence, civil liability.

Обеспечение экологической безопасности, рационального природопользования и охраны окружающей среды имеет экономическое стимулирование. Экономические стимулы, такие как плата за пользование природными ресурсами, плата за эмиссии, экологическое страхование и другое, направлены на то, чтобы сделать охрану окружающей среды составной частью при осуществлении хозяйственной и иной деятельности, связанной с использованием природных ресурсов и воздействием на окружающую среду, чтобы предприниматель был заинтересован в охране окружающей среды не меньше, чем он заинтересован в выпуске конкурентоспособной продукции. Это осуществляется путем установления комплекса обязательных норм, правил, требований по охране окружающей среды, использованию природных ресурсов с помощью законодательно определенных экологических стандартов и нормативов, а также привлечения виновных к юридической ответственности за экологические правонарушения. Для пресечения, исправления и контроля над сложившейся ситуацией и существует экономический механизм по защите окружающей среды.

Экономический механизм охраны окружающей среды и природопользования представляет собой совокупность предусмотренных законодательством различных экономических мер обеспечения охраны окружающей среды и рационального природопользования. Задача экономического механизма охраны окружающей среды заключается в том, чтобы обеспечить с помощью экономических мер достижение целей экологической политики государства, определяемой законодательством, другими нормативными правовыми актами и иными документами. Эта задача будет решена тем, успешнее, чем оптимальнее будут урегулированы и реализованы отдельные элементы экономического механизма [1, с. 410].

Видами механизмов экономического регулирования охраны окружающей среды и природопользования являются: планирование и финансирование мероприятий по охране окружающей среды; плата за эмиссии в окружающую среду; плата за пользование отдельными видами природных ресурсов; экономическое стимулирование охраны окружающей среды; рыночные механизмы и торговля квотами на эмиссии в окружающую среду; экологическое страхование; экономическая оценка ущерба, нанесенного окружающей среде [2, с. 304-305].

Необходимо отметить, что согласно пункта 1 статьи 31 Конституции Республики Казахстан (далее – РК) каждый гражданин РК имеет право на благоприятную окружающую среду. Это конституционное положение отражено в статье 13 Экологического кодекса РК, предусматривающего право физических лиц на «благоприятную для их жизни и здоровья окружающую среду», такое право является конституционным правом, которое должно обеспечиваться государством всеми законными способами и средствами. Также следует отметить, что указанное право корреспондирует обязанности юридических и физических лиц, причинивших вред окружающей среде, жизни и здоровью граждан, имуществу физических и (или) юридических лиц, государству в результате ее загрязнения, истощения, порчи, уничтожения, нерационального использования природных ресурсов и иного нарушения законодательства в области охраны окружающей среды, возместить его в полном объеме в соответствии с законодательством РК.

В соответствии со статьей 319 Экологического кодекса РК к видам экологических правонарушений относятся: 1) нарушения экологического законодательства Республики Казахстан, влекущие имущественную ответственность; 2) административные правонарушения в области охраны окружающей среды, использования природных ресурсов; 3) экологические уголовные правонарушения.

Проведенный С.Д. Бекишевой анализ имеющихся в литературе определений экологического правонарушения позволил ей в целом правильно определить, что *экологическое правонарушение* – это, как правило, виновное, противоправное деяние (действие или бездействие), посягающее на экологические права и законные интересы физических и юридических лиц, государства и причиняющее или несущее реальную угрозу причинения вреда окружающей среде [2, с. 360].

Объектом экологического правонарушения выступают общественные отношения в сфере рационального природопользования и охраны окружающей среды. В юридической литературе существуют различные точки зрения по этому поводу. Так, в качестве объекта экологических правонарушений рассматриваются отношения собственности, материализованные в природных богатствах; порядок использования природных богатств в хозяйственной деятельности, или общественные отношения по их использованию; сами природные богатства. Б. Ерофеев считает, правильным было бы определить объект

экологического правонарушения как общественные отношения по поводу обеспечения условий для оптимальной жизнедеятельности человека и общества во взаимосвязи со средой обитания. Иными словами, это отношения по поводу права на благоприятную окружающую среду. По мнению С.Д. Бекишевой – объектом экологического правонарушения выступают общественные отношения, связанные с сохранением и обеспечением состояния и качества окружающей среды. Но, на наш взгляд, более предпочтительно определение объекта экологического правонарушения дано М.М. Бринчуком, который считает, что объектом экологического правонарушения являются общественные отношения по поводу окружающей среды в целом и ее отдельных компонентов, регулируемые и охраняемые нормами права. В содержание этих экологических правонарушений он включает: отношения собственности на природные ресурсы; отношения по природопользованию; охраны окружающей среды от вредных воздействий; защиты экологических прав и законных интересов человека и гражданина. Однако, С.Д. Бекишева обоснованно подвергает критике М.М. Бринчука за то, что он в это содержание включает и отношения собственности на природные ресурсы тогда, как правовой охране подлежат не только объекты собственности, но и не находящиеся в собственности, например атмосферный воздух [2, с. 361-362].

Субъектами загрязнения (причинителями вреда) могут выступать любые физические и юридические лица: государственные и негосударственные, национальные и иностранные [3, п. 12].

В гражданско-правовой ответственности противоправным является деяние, нарушающее императивные нормы гражданского права либо противоречащие общим началам и смыслу гражданского законодательства и нарушающее права и охраняемые законом интересы третьего лица. Например, в экологической сфере гражданско-правовая ответственность выражается в основном в возложении на правонарушителя обязанности возместить потерпевшей стороне имущественный или моральный вред, понесенный в результате нарушения правовых экологических требований. Вред природной среде, природопользователю и государству как особенность экологического правонарушения. Вред, наносимый окружающей среде, может трактоваться в нескольких смыслах. Существует классификация деления вреда на экологический и экономический вред окружающей среде. Экономический вред затрагивает имущественные интересы природопользователем и поддается материальному выражению. Восстановление такого вреда производится

согласно общим основаниям гражданско-правовой ответственности. Экологический вред затрагивает само состояние природы. Он не поддается материальному выражению, поскольку природа и природные объекты как таковые не имеют стоимости. Восстановление экологического вреда возможно не путем денежных выплат, а проведением работ по восстановлению природного объекта в натуре [2, с. 388].

Вопросы возмещения ущерба, нанесенного окружающей среде регулируются по общим основаниям Гражданского кодекса РК, согласно пункту 2 статьи 917, в которой сказано, что лицо, ответственное за вред, обязано возместить причиненный вред [4]. В соответствии со статьей 321 Экологического кодекса РК лица, совершившие экологические правонарушения, обязаны возместить причиненный ими ущерб в соответствии с Экологическим кодексом РК и иными законодательными актами [5].

Пленум Верховного суда РК в Постановлении от 22 ноября 2000 года №16 «О практике применения судами законодательства об охране окружающей среды» указал, что при определении стоимостной оценки ущерба, причиненного окружающей среде и здоровью населения, а также для проверки представленных сторонами расчетов суды должны применять нормативы и таксы, установленные в отношении каждого конкретного объекта окружающей среды. При возникновении сомнений в правильности представленных расчетов либо при наличии возражений одной из сторон, суд с целью проверки и устранения противоречий вправе, в соответствии со статьями 77 и 82 Гражданского процессуального кодекса РК, привлечь специалиста или назначить соответствующую судебную экспертизу.

Возмещение ущерба, причиненного окружающей среде вследствие нарушения экологического законодательства РК, производится добровольно или по решению суда на основании экономической оценки ущерба, порядок проведения которой определяется в соответствии с Экологическим кодексом РК. В соответствии со статьей 16 Экологического кодекса РК, Правительство РК 27 июня 2007 года утвердило Правила экономической оценки ущерба от загрязнения окружающей среды [2, с. 390].

Прямой метод экономической оценки ущерба состоит в определении фактических затрат, необходимых для восстановления окружающей среды, восполнения деградировавших природных ресурсов и оздоровления живых организмов посредством наиболее эффективных инженерных, организационно-технических и технологических мероприятий. Сбор и анализ необходимых материалов, установление экономической оценки нанесенного ущерба проводятся должностными

лицами уполномоченного органа в области охраны окружающей среды в месячный срок с даты установления факта нанесения ущерба. Лицо, причинившее вред окружающей среде, обязано предоставить гарантийное письмо с указанием конкретных мероприятий по восстановлению окружающей среды и сроков их проведения. Стоимость мер по ликвидации последствий ущерба определяется по их рыночной стоимости или с учетом заключения независимого эксперта, уполномоченного проводить экспертизы в области охраны окружающей среды (статья 109 Экологического кодекса РК).

В соответствии со статьей 322 Экологического кодекса РК, в силу которой с согласия сторон, по решению суда вред может быть возмещен добровольно, в натуральной форме путем возложения на ответчика обязанности по устранению ущерба, нанесенного окружающей среде.

Косвенный метод экономической оценки ущерба применяется в случаях, когда не может быть применен прямой метод экономической оценки ущерба: загрязнения атмосферного воздуха, водных ресурсов, а также размещения отходов производства и потребления, в том числе радиоактивных, сверхустановленных нормативов и сверхнормативного изъятия природных ресурсов. Так, попадание сточных вод с вредными веществами в реку предполагает применение косвенного метода оценки ущерба, нанесенного окружающей среде, а попадание таких вод на прилегающую к водоему местность - прямого метода. Экономическая оценка ущерба косвенным методом определяется в порядке, установленном пунктом 2 статьи 110 Экологического кодекса РК, и основывается на разнице между фактическим воздействием на окружающую среду и установленным нормативом, а также на ставках платы за эмиссии в окружающую среду, уровнях экологической опасности и экологического риска.

Таким образом возмещение вреда, причиненного окружающей среде экологическим правонарушением, законодательно разрешено по фактическим затратам на восстановление вреда, например возмещение упущенной выгоды от изменения состояния окружающей среды. Вред может быть возмещен правонарушителем путём наложения на него обязанности по восстановлению нарушенного состояния окружающей среды в натуральной форме и из собственных средств. К натуральным формам возмещения вреда относятся меры по восстановлению окружающей среды до состояния, имевшегося к моменту причинения вреда, предоставлению равноценного природного ресурса взамен уничтоженного либо поврежденного. Возмещение вреда в натуральной форме производится путем заключения договора

и (или) соглашения, регламентирующих порядок, условия, сроки и объемы возмещения причиненного вреда (статья 322 Экологического кодекса РК).

По общему правилу вина является основанием привлечения к имущественной ответственности за причинение вреда окружающей среде (пункт 1 статьи 917 Гражданского Кодекса РК).

В соответствии со статьей 126 Экологического кодекса РК требование об обязательном соблюдении порядка досудебного урегулирования вопросов, связанных с обжалованием решения, действий (бездействия) должностных лиц, распространяется только на решения, действия (бездействие) должностных лиц, осуществляющих государственный экологический контроль. Если истцом (заявителем в порядке главы 29 Гражданского процессуального кодекса РК не соблюден установленный законом для данной категории дел порядок досудебного урегулирования спора и возможность применения этого порядка не утрачена, то в соответствии с подпунктом 1) части первой статьи 152 Гражданского процессуального кодекса РК судья возвращает исковое заявление истцу. В случае принятия такого искового заявления оно подлежит оставлению без рассмотрения на основании подпункта 1) статьи 279 Гражданского процессуального кодекса РК.

Согласно нормам главы 46 Экологического кодекса РК экологические споры между субъектами экологических правоотношений могут быть решены путем переговоров, в том числе с привлечением экспертов либо в соответствии с ранее согласованной сторонами процедурой разрешения споров. Согласованная сторонами процедура разрешения споров означает возможность разрешения спора в соответствии с условиями договора, законодательными актами либо международным договором (статья 323 Экологического кодекса РК).

В соответствии с пунктом 24 Нормативного постановления Верховного суда РК от 22 ноября 2000 года №16 «О практике применения судами законодательства об охране окружающей среды» иск в суд о возмещении вреда, причиненного окружающей среде, должен быть мотивированным, содержать ссылки на нормы материального и процессуального права, иметь доказательства причиненного ущерба и причинной связи между противоправными действиями (бездействием) виновного лица и причиненным ущербом. При рассмотрении дел суды должны выяснять обстоятельства, свидетельствующие о наступлении вредных последствий.

Иначе говоря, определение вреда, причиненного окружающей среде должно вестись в определенной последовательности:

– определение правонарушения и его характера на основании нормы права, например, земельные

участки могут находиться в собственности физических и юридических лиц, соответственно в случае, когда земельный участок, на котором выявлены загрязнения, является публичной собственностью, то ликвидация вреда является ответственностью этого публичного собственника, для участков находящихся в собственности граждан или юридических лиц будет уже действовать норма земельного законодательства и нормы законодательства об охране окружающей среды, которая касается охраны земель, рационального использования земель и возмещения вреда окружающей среде;

– выявление вреда нанесенного окружающей среде, которое осуществляется посредством проведения инвентаризации и обследования, например, проводится первичная оценка объекта по установленным законом показателям: это объем или масса загрязняющих веществ, объем массы отходов и их классов опасности, учитываются площадные параметры, на которых расположен объект экологического вреда, определяется уровень и объем негативного воздействия на окружающую среду в том, числе возможность распространения загрязняющего вещества такого объекта в сопредельные среды, возможность возникновения всевозможных экологических рисков, например, путем попадания загрязняющего вещества в питьевые источники, которые являются водозаборами, определяется количественное деление проживающих на территории, на которой окружающей среда испытывает негативное воздействие вследствие расположения объектов, количество населения проживающих на территории на которой окружающей среда находится под угрозой, т.е. возможность распространения такого негативного воздействия;

– расчёт экономического ущерба исходя из количественных оценок влияния правонарушения на человека и окружающую среду его обитания и установленных законными и подзаконными нормативными актами в природоохранной сфере такс, тарифов и прочих санкций, т.е. по которой должны быть получены необходимые заключения, необходимые для восстановления окружающей среды, восполнения деградировавших природных ресурсов и оздоровления живых организмов, затраты на мероприятия по ликвидации последствий экологического правонарушения.

На основании вышеизложенных правовых норм закрепленных в Экологическом кодексе РК, Гражданском кодексе РК, Гражданском процессуальном кодексе РК, Нормативном Постановлении Верховного суда РК от 22 ноября 2000 года, можно сказать, что возмещение экологического вреда реализуется двумя способами:

- добровольным способом в натуральной форме путем возложения на ответчика обязанности по восстановлению окружающей среды.

- или по решению суда на основании экономической оценки ущерба, т.е. судебный порядок, в возбуждении искового производства.

При принятии решения о возмещении вреда в натуральной форме необходимо, чтобы стороны в заседании дали согласие на возмещение вреда таким способом, через возложения на ответчика обязанности по восстановлению нарушенного состояния окружающей среды за счет его средств в соответствии с проектом восстановительных работ. Возмещение вреда в денежной форме может осуществляться в стоимостной форме за счет собственных средств лица, причинившего вред окружающей среде, или страховых выплат.

Одним из наиболее эффективных экономических механизмов охраны и ответственного отношения к окружающей среде, является экологическое страхование. Оно представляет собой совокупность видов страхования, направленных на создание страховой защиты на случай причинения страхователям, застрахованным и третьим лицам ущерба в результате загрязнения окружающей среды.

Прежде чем поговорить об экологическом страховании и общих тенденциях экологического страхования, необходимо сделать небольшой экскурс в историю. Дело в том, что экологическое страхование ответственности впервые возникло в США в середине 70-х годов, не как добровольный механизм управления экологическими рисками, а как следствие ужесточения правового режима ответственности за загрязнение окружающей среды, что явилось предпосылкой ужесточения такого правового режима.

В частности один случай, точнее трагедия, которая произошла в Лав-Канал несуществующий ныне населенный пункт в окрестностях города Ниагара-Фоллз штата Нью-Йорк. С 1940 года, компания Occidental Petroleum, которая в результате своей деятельности до 1950 года утилизировала и осуществляла захоронение бытовых и химических отходов на достаточно большой по площади территории. Впоследствии территория была продана и на ней начала осуществляться плотная застройка, в том числе школы, детские сады. При этом, отходы на территории были захоронены на глубине 5-6 метров, но поскольку никто не осуществлял статистику и не вели расчеты, где же все таки были точно захоронены отходы, то в результате строительства были повреждены печати на бочках с химическими отходами и вследствие чего на протяжении 30 лет продолжалось усиленное загрязнение окружающей среды, т.е. на детских площадках, в бассейнах появлялись химические

отходы, которые можно было увидеть, не вооружаясь пробиркой и микроскопом.

В 1978 году в США было проведено расследование средствами массовой информации и данная история получила широкий общественный резонанс. В результате захоронения отходов, на протяжении 30 лет были выявлены многочисленные случаи экологических заболеваний, различные проблемы с беременностью у женщин, дефекты при рождении у детей и т.д. В итоге Правительство США назвало это национальным символом безалаберности и неспособности позаботиться о будущем поколении.

Таким образом, в 1980 году был принят Закон «О принятии всеобъемлющих мер по охране окружающей среды, выплате компенсаций и ответственности» (Закон о суперфонде) основными аспектами которого, явились введение строгой ответственности, которая предполагает ответственность без вины, т.е. если владелец хозяйствующего объекта, который является непосредственным источником загрязнения, то потерпевшему лицу или государству не нужно доказывать вину причинившего вред, за исключением случаев прямо предусмотренных законом, это как правило умысел, либо выбытие хозяйствующего объекта из его обладания, но это необходимо доказать. Затем, в Закон была введена ретроспективная ответственность, в результате чего, спустя 50-60 лет, а это случилось в 1995 году Агентство по охране окружающей среды США предъявило против компании Occidental Petroleum, которая загрязняла окружающую среду в 1940-1950 годах иск о халатности, в результате чего компания обязана была провести расчистку и выплатила ущерб окружающей среде в размере 129 миллионов долларов. Далее в Закон была введена солидарная ответственность, она предполагает взыскание вреда в части либо в полном объеме с любого участника. Т.е. если присутствует малейшая вина либо ответственность какого-либо участника это может быть, например, лицо которое осуществляло в прошлом утилизацию отходов, это может быть действующий собственник объекта, то государство может взыскать убытки в полном объеме, а уже потом в последствии это лицо в порядке регресса будет вести разбирательство со всеми остальными участниками и делить ответственность и соответственно тот объем убытков, который он выплатил [7, с. 596].

В 2004 году в Европе была принята Директива Европейского парламента и Совета 2004/35/ЕС «Об экологической ответственности в отношении предупреждения и ликвидации вреда окружающей среды» и сейчас на территории всех европейских государств действует режим этой директивы. Чем он интересен? Прежде всего, в данной директиве есть Приложение 3 которое подразумевает определенный список индустрии в отношении

которых предусмотрена строгая ответственность, это как правило нефть, газ, утилизация промышленных отходов, горно-добывающая, горно-рудная промышленность и т.д., в ней предусмотрены принципы обязательного предотвращения экологического ущерба и принцип «загрязнитель платит», т.е. если существует малейшая угроза причинения экологического ущерба, то любой гражданин и все, кто заинтересован в сохранении благоприятной окружающей среды должен об этом сообщить в государственные органы, после чего, компетентный государственный орган обязан предпринять необходимые меры, т.е. за счет собственных средств произвести расчистку территории либо принять и понести расходы по минимизации ущерба либо по его предотвращению, а в дальнейшем государственная служба на основании гражданско-правовых норм взыскивают соответствующие затраты с собственника объекта по возмещению экологического вреда. Поэтому, как правило, субъекты хозяйственной деятельности знают, что они будут отвечать и будут нести ответственность, здесь скорее важную роль играет правосознание, т.е. правосознание направлено на предотвращение экологического ущерба, а не на его возмещение и в этом случае право государственных учреждений, как собственника природных ресурсов, на поддержание приемлемого качества окружающей среды и необходимого уровня воспроизводства природных ресурсов. Такие общественные организации, как Гринпис, Всемирный фонд защиты природы, различные экологические ассоциации сообщают обо всех случаях либо угрозах окружающей среде в компетентные органы, т.е. можно назвать это фискалом, но, тем не менее, это отлично работает. И еще один момент, который бы хотелось отметить, это ущерб биоразнообразию. Например, произошел разлив нефти из-за прорыва нефтепровода, в результате чего погибла популяция либо рыб, либо территория стала не пригодна для обитания рептилий, растений и других видов обитателей флоры и фауны, в этом случае возмещается не только экологический вред, но и возникает обязанность по восстановлению всей экосистемы в данном конкретном месте. Если восстановление экосистемы невозможно, то виновник обязан провести работы по приведению нарушенных природных объектов в состояние пригодное для их использования (рекультивация), это целый комплекс работ, таких, как мониторинг окружающей среды, расчистка территории, отбор проб и другие работы, связанные с ликвидацией экологического вреда. В таком случае, стоимость работ по проведению экологических изысканий обычно оказываются существенными, в несколько миллионов долларов или миллионов евро [8].

Что представляет собой экологическое страхование сегодня?

По данным компании Wells Fargo рынок экологического страхования ежегодно растет на 30%. Если в Западных странах основанием для приобретения страхового полюса является угрозой стать ответчиком в суде и выплаты многомиллионных судебных издержек, то в Центральной и в Восточной Европе это скорее желание управлять риском ликвидности на случай больших убытков и необходимостью страховать расходы на расчистку собственной производственной территории [9].

Во всем мире сейчас происходят кардинальные изменения в экологическом законодательстве, это касается Китая, Мексики, стран Южной Америки, Европейского союза, изменилось и отношение к институту экологического страхования, если исторически первым мотивом спроса были предприятия у которых есть экологические проблемы, то сейчас это инструмент, который позволяет риск менеджерам совместно с представителями страховщика качественно оценить весь спектр возможных вопросов в сфере экологии и предпринять всевозможные действия для их решения.

Хотелось бы упомянуть о крупной экологической аварии которая произошла, в Бразилии, в ноябре 2015 года. Речь пойдет о руднике, которое принадлежало горно-добывающей компании Samarco совместному предприятию бразильской Vale SA и австралийской компании BHP Billiton Ltd, которая является крупнейшей в сфере горно-добывающей промышленности. Vale SA один из крупнейших экспортеров железно-рудных окатышей и отходы добычи переработки железной руды складировались в открытых карьерах которые называются шламохранилищем [10].

Шламохранилище Fundao было возведено между 2008-2013 годах. В 2014 году в связи с увеличением добычи железной руды количество шлама резко возросло, высоту плотины стали быстро увеличивать и 05 ноября 2015 года плотину высотой с 30-ти этажный дом прорвало. В долину хлынула масса объемом около 50 миллионов кубических метров, соответственно деревню Бенто Родригес полностью смыло, а поскольку все дороги в долине были затоплены спасать людей пришлось по воздуху.

Самый рентабельный с экономической точки зрения тип плотины, суть ее заключается в том, что она укрепляется снизу с помощью нижних слоев шлама, т.е. с течением времени нижние слои высыхают и поверх них складываются новые слои шлама. Это экономит расходы компании, т.к. предполагает минимальные расходы по объему работ связанные с перемещением почвенных слоев, у этого типа шламохранилища есть определенные недостатки (риски), т.е. вода самый большой враг таких сооружений, если вода просачивается в фундамент, то вся конструкция размывается

и соответственно становится подвижной, что и произошло в данном случае. Рост плотины должен быть медленным, нижние слои должны стать твердыми, чтобы выдержать давление верхних слоев.

В результате этой аварии, произошли следующие неблагоприятные последствия:

1) Экологический вред и ущерб деловой репутации. Зараженная вода содержащая различные химические соединения (ртуть, мышьяк, хром, марганец) преодолело около 500 км и через 17 дней достигло Атлантического океана. Компания Samarco сразу выплатила штраф в размере 6 миллионов долларов США, а в январе 2016 года компания договорилась с властями о выплате 4 и 8 миллиардов долларов за вред окружающей среде, однако в мае 2016 года суд отменило это соглашение, теперь требование составляет около 40 миллиардов долларов. Далее, у компании сразу упала стоимость акций, после новостей о сумме новых требований их акции упали на 9,5%.

2) Ущерб биоразнообразию. В районе реки Риу Доси обитали редкие виды китов, дельфинов, черепахи, по мнению экологов, некоторые исчезающие виды, обитавшие в этой реке после аварии окончательно вымерли.

3) Расходы на расчистку. Компания Samarco установила на воде специальные защитные барьеры по аналогии с используемыми при разливах нефти, однако надо понимать, что грязь, которая содержит железную руду и бетон после высыхания превращается в твердую породу которая собственно и оседает на дне и становится таким постоянным загрязняющим свойством данной реки.

4) Вред жизни и здоровью человека, ущерб имуществу третьих лиц. Один из лучших инженеров в сфере строительства шламохранилищ, работавшего в компании Samarco с 2008 по 2013 год, подготовил инженерный отчет, в котором было отмечено, что данное шламохранилище обладает недостатками, для которого недопустим слишком быстрый рост шлама и это может привести к негативным последствиям. Но из-за халатности руководства и к тому же у компании не было плана работ по эвакуации близлежащих деревень в случае аварии, в день аварии погибло около 11 человек, около 800 человек были эвакуированы, им должно было быть предоставлено жилье, компенсированы иные расходы на еду и одежду.

5) Косвенные убытки. В результате загрязнения реки Риу Доси, около 250 тысяч человек были надолго лишены питьевой воды, которая поставлялась из реки, т.е. являлась источником питьевой воды.

6) Перерыв в производстве, судебные расходы. Компании Samarco власти запретили работу близлежащих рудников шламохранилищ из опасений дальнейших прорывов. И в настоящее

время и до сих пор продолжаются судебные иски и компания будет платить из собственных средств миллиарды долларов за эту трагедию.

Большинство собственников предприятий (операторов) не проявляют инициативу в вопросах экологической ответственности и остаются незащищенными от экологических рисков. Это объясняется рядом причин, например, страхователь должен нести значительные затраты на проверку и технический анализ объекта страховой компанией и довольно часто после прохождения промышленным предприятием проверки приемлемости его страхования техническими специалистами страховой компании владелец предприятия отказывается приобрести страховку, так как считает, что его производственный процесс достаточно безопасен. Однако то, что предприятие является годным для страхования, указывает не на то, что никогда не будет аварий, а только на то, что риск, создаваемый данным конкретным предприятием, достаточно предсказуем для того, чтобы от него застраховать [8, с. 30].

В Казахстане, в последние годы существенно возросла роль экологического страхования, о чем свидетельствует рост показателей страхового рынка: увеличение страховых премий, выплат и страховых резервов, рост активов и собственного капитала. Прежде всего, этому способствует совершенствование нормативных правовых актов, регулирующих страховую деятельность, гармонизация законодательства с директивами ЕС и принципами Международной ассоциации страховых надзоров (IAIS) [11].

Так, согласно требованиям пункта 1 статьи 7 Закона Республики Казахстан от 13 декабря 2005 года №93-III «Об обязательном экологическом страховании» физические и (или) юридические лица, индивидуальные предприниматели без образования юридического лица, осуществляющие экологически опасные виды хозяйственной и иной деятельности, не вправе осуществлять свою деятельность без заключения договора обязательного экологического страхования. При наличии более одного владельца такого юридического лица указанный договор заключается с любым из них с указанием в страховом полисе всех владельцев объекта в качестве застрахованных.

Обязательное экологическое страхование, осуществляемое на данный момент в республике, имеет комплексный характер, так как вместе с риском причинения вреда окружающей среде, страхуются риски причинения вреда имуществу, жизни и здоровью третьих лиц.

Целью обязательного экологического страхования по законодательству РК является возмещение вреда, причиненного жизни, здоровью, имуществу третьих лиц и (или) окружающей среде в результате ее аварийного загрязнения, где под

аварийным загрязнением окружающей среды подразумевается внезапное непреднамеренное загрязнение окружающей среды, вызванное аварией, происшедшей при осуществлении экологически опасных видов хозяйственной и иной деятельности физических и (или) юридических лиц, и являющее собой выброс в атмосферу и (или) сброс вредных веществ в воду или рассредоточение твердых, жидких или газообразных загрязняющих веществ на участке земной поверхности, в недрах, или образование запахов, шумов, вибрации, радиации, или электромагнитное, температурное, световое или иное физическое, химическое, биологическое вредное воздействие, превышающее для данного времени допустимый уровень. В связи с этим, при заключении договора выдается один страховой полис на все случаи непреднамеренного загрязнения окружающей среды.

Подводя итоги, можно констатировать следующее, что экономический механизм окружающей среды заключается в том, что экономические средства и методы призваны побуждать субъектов надлежащим способом относиться к вопросам охраны окружающей среды, что по замыслу законодателя, должно принести им определенные экономические выгоды в процессе хозяйственной деятельности. Продуманные и действенные экономические механизмы, такие как страхование, играют важнейшую роль для предотвращения нарушений законодательства в области охраны окружающей среды.

В Казахстане включение экологического страхования в число обязательных условий для осуществления тех видов деятельности, которые могут привести к неблагоприятным экологическим последствиям является существенной защитой потенциально ответственных сторон от крупных финансовых обязательств по устранению или возмещению экологического вреда и других возможных неблагоприятных последствий для окружающей среды. Конечно же, экологическое страхование не решает всех проблем природопользования, и является лишь одним из механизмов, с помощью которого можно предпринять меры по восстановлению окружающей среды, но одновременно в современных экономических условиях создание и внедрение системы страхования в сфере природопользования одно из приоритетных направлений государственной природоресурсной политики государства.

Вопросы экологической безопасности постоянно упоминаются на государственных советах, на заседании Совета Безопасности Республики Казахстан, также дается поручение и распоряжения Президента РК Правительству Казахстана, соответствующим государственным органам и акимам всех уровней о необходимости принятия

мер для проведения жёсткого государственного экологического контроля в промышленности, строительстве, энергетике, транспортной отрасли. Должны быть установлены жёсткие современные требования по защите окружающей среды. Особенное внимание уделяется экологической безопасности нефтяных операций, в результате которых ущерб для биосистемы Каспия может быть огромным [12].

В декабре 2012 года в Послании Главы государства народу страны была представлена Стратегия развития Республики Казахстан до 2050 года. Ее главная цель – создание общества благоденствия на основе сильного государства, развитой экономики и возможностей всеобщего труда, вхождение Казахстана в тридцатку самых развитых стран мира. «В своем развитии Казахстан должен строго придерживаться баланса экономических, социальных и экологических аспектов, для этого необходимо, чтобы Казахстан всё в большей степени становился «чистой и зелёной страной, со свежим воздухом и прозрачной

водой. Казахстану предстоит ещё пройти большой путь для того, чтобы достичь лучших экологических показателей», так сказано в Стратегии развития Казахстана до 2050 года [13].

Поскольку ответственность за экологические правонарушения это не карательный метод, призванный наказать ответственную сторону за экологический ущерб, это метод скорее направленный на устранение причиненного ущерба, прежде всего эффективно функционирующий и жестко контролируемый режим ответственности со стороны государства за экологические правонарушения. Следовательно, ответственность за экологические правонарушения должны быть сосредоточены не на начислении и взыскании денежных санкций, а должны быть в первую очередь ориентированы на предотвращении и устранении экологического ущерба, на обеспечении действенных мер по восстановлению окружающей среды, исходя из потребностей и стоимости восстановления окружающей среды, которой причинен вред.

Список использованных источников:

1. Бринчук М.М. Экологическое право (право окружающей среды). – Учебник для высших юридических учебных заведений. – Москва: Издательство Юристъ, 1998. – 688 с.
2. Культелеев С.Т. Экологическое право Республики Казахстан. Общая часть. – 2-е изд. – Алматы: Издательство «Nurpress», 2013. – 432 с.
3. Постановление Пленума Верховного суда Республики Казахстан от 22 декабря 2000 года №16 О практике применения судами законодательства об охране окружающей среды (с изменениями от 25.06.2010г.) [Электронный ресурс] // ИС Параграф. – Режим доступа: http://online.zakon.kz/Document/?doc_id=1021274&#pos=1;-185 (дата обращения: 05.06.2016).
4. Гражданский кодекс Республики Казахстан от 1 июля 1999 года № 409-І (Особенная часть) (с изменениями и дополнениями по состоянию на 26.07.2016 г.) [Электронный ресурс] // ИС Параграф. – Режим доступа: https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=1013880#pos=1;-229&#doc_params=text (дата обращения: 30.07.2016).
5. Экологический Кодекс Республики Казахстан от 9 января 2007 года № 212-ІІІ «Экологический кодекс Республики Казахстан» (с изменениями и дополнениями по состоянию на 25.04.2016 г.) [Электронный ресурс] // ИС Параграф. – Режим доступа: http://online.zakon.kz/Document/?doc_id=30085593 (дата обращения: 30.07.2016).
6. Закон Республики Казахстан от 13 декабря 2005 года № 93-ІІІ «Об обязательном экологическом страховании» (с изменениями и дополнениями по состоянию на 27.04.2015 г.) [Электронный ресурс] // ИС Параграф. – Режим доступа: http://online.zakon.kz/Document/?doc_id=30037258#pos=1;-213&#doc_params=text (дата обращения: 30.07.2016).
7. Бринчук М.М. Экологическое право. – Учебник. – 2-е изд., перераб. и доп. – Москва: Издательство Юристъ, 2003. – 670 с.
8. Ответственность за ущерб окружающей среде в странах Восточной Европы, Кавказа и Центральной Азии. Применение лучшего международного опыта [Электронный ресурс] // OECD (Организация экономического сотрудничества и развития), Париж, 2012. - Режим доступа: <http://www.oecd.org/environment/outreach/50247963.pdf> (дата обращения: 30.07.2016).
9. Экологическое страхование как метод управления экологическими рисками [Электронный ресурс] // Пресс-релиз ЗАО «Страховая компания АІG», Москва, от 24 мая 2016 года. – Режим доступа: <http://www.insur-info.ru/pressr/60117/> (дата обращения: 01.08.2016).
10. Токсичные отходы из рухнувшей в Бразилии плотины достигли Атлантики [Электронный ресурс] // INTERFAX.RU, Москва, 2015. – Режим доступа: <http://www.interfax.ru/business/482347> (дата обращения: 01.08.2016).
11. Ответ на депутатский запрос №ДЗ-159 от 25 июня 2014 года Премьер-Министра РК от 19 августа 2014 года № 20-27/3399 «Об усилении требований по обязательному экологическому и медицинскому

страхованию» [Электронный платный ресурс] // ИС Параграф. – Режим доступа: http://online.zakon.kz/Document/?doc_id=31598002#pos=5;-188&sdoc_params=text%3D%25d1%258d%25d0%25ba%25d0%25be%25d0%25bb%25d0%25be (дата обращения: 01.08.2016).

12. Выступление Президента РК Н.А. Назарбаева на 18-ом пленарном заседании Совета иностранных инвесторов при Президенте Республики Казахстан. 8 декабря 2007 г. [Электронный ресурс] // Пресс-служба Президента РК. – Режим доступа: http://www.akorda.kz/www/www_akorda_kz.nsf/sections?OpenForm&id_doc=95E1 (дата обращения: 01.08.2016).

13. Стратегия «Казахстан-2050»: новый политический курс состоявшегося государства [Электронный ресурс]: Послание Президента Республики Казахстан – Лидера нации Н.А. Назарбаева народу Казахстана: Астана, 14.12.2012 // Официальный сайт Президента Республики Казахстан. – Режим доступа: http://www.akorda.kz/ru/events/astana_kazakhstan/participation_in_events/posla (дата обращения: 01.08.2016).

References:

1. Brinchuk M.M. *Ekologicheskoye pravo (pravo okruzhayushchey sredy)*. – Uchebnik dlya vysshikh yuridicheskikh uchebnykh zavedeny. – Moskva: Izdatelstvo Yurist, 1998. – 688 s.

2. Kulteleyev S.T. *Ekologicheskoye pravo Respubliki Kazakhstan. Obshchaya chast*. – 2-e izd. – Almaty: Izdatelstvo «Nurpress», 2013. – 432 s.

3. Postanovleniye Plenuma Verkhovnogo suda Respubliki Kazakhstan ot 22 dekabrya 2000 goda №16 O praktike primeneniya sudami zakonodatelstva ob okhrane okruzhayushchey sredy (s izmeneniyami ot 25.06.2010 g.) [Elektronny resurs] // IS Paragraf. – Rezhim dostupa: http://online.zakon.kz/Document/?doc_id=1021274&#pos=1;-185 (data obrashcheniya: 05.06.2016).

4. Grazhdansky kodeks Respubliki Kazakhstan ot 1 iyulya 1999 goda № 409-I (Osobennaya chast) (s izmeneniyami i dopolneniyami po sostoyaniyu na 26.07.2016 g.) [Elektronny resurs] // IS Paragraf. – Rezhim dostupa: https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=1013880#pos=1;-229&sdoc_params=text (data obrashcheniya: 30.07.2016).

5. *Ekologicheskyy Kodeks Respubliki Kazakhstan ot 9 yanvarya 2007 goda № 212-III «Ekologicheskyy kodeks Respubliki Kazakhstan»* (s izmeneniyami i dopolneniyami po sostoyaniyu na 25.04.2016 g.) [Elektronny resurs] // IS Paragraf. – Rezhim dostupa: http://online.zakon.kz/Document/?doc_id=30085593 (data obrashcheniya: 30.07.2016).

6. Zakon Respubliki Kazakhstan ot 13 dekabrya 2005 goda № 93-III «Ob obyazatelnom ekologicheskom strakhovanii» (s izmeneniyami i dopolneniyami po sostoyaniyu na 27.04.2015 g.) [Elektronny resurs] // IS Paragraf. – Rezhim dostupa: http://online.zakon.kz/Document/?doc_id=30037258#pos=1;-213&sdoc_params=text (data obrashcheniya: 30.07.2016).

7. Brinchuk M.M. *Ekologicheskoye pravo*. – Uchebnik. – 2-e izd., pererab. i dop. – Moskva: Izdatelstvo Yurist, 2003. – 670 s.

8. *Otvettvennost za usherb okruzhayushchey srede v stranakh Vostochnoy Yevropy, Kavkaza i Tsentralnoy Azii. Primeneniye luchshego mezhdunarodnogo opyta* [Elektronny resurs] // OECD (Organizatsiya ekonomicheskogo sotrudnichestva i razvitiya), Parizh, 2012. - Rezhim dostupa: <http://www.oecd.org/environment/outreach/50247963.pdf> (data obrashcheniya: 30.07.2016).

9. *Ekologicheskoye strakhovaniye kak metod upravleniya ekologicheskimi riskami* [Elektronny resurs] // Press-reliz ZAO «Strakhovaya kompaniya AIG», Moskva, ot 24 maya 2016 goda. – Rezhim dostupa: <http://www.insur-info.ru/pressr/60117/> (data obrashcheniya: 01.08.2016).

10. *Toksichnye otkhody iz rukhnuvshey v Brazilii plotiny dostigli Atlantiki* [Elektronny resurs] // INTERFAX.RU, Moskva, 2015. – Rezhim dostupa: <http://www.interfax.ru/business/482347> (data obrashcheniya: 01.08.2016).

11. Otvet na deputatsky zapros №DZ-159 ot 25 iyunya 2014 goda Premyer-Ministra RK ot 19 avgusta 2014 goda № 20-27/3399 «Ob usilenii trebovaniy po obyazatelnomu ekologicheskomu i meditsinskomu strakhovaniyu» [Elektronny platny resurs] // IS Paragraf. – Rezhim dostupa: http://online.zakon.kz/Document/?doc_id=31598002#pos=5;-188&sdoc_params=text%3D%25d1%258d%25d0%25ba%25d0%25be%25d0%25bb%25d0%25be (data obrashcheniya: 01.08.2016).

12. *Vystupleniye Prezidenta RK N.A. Nazarbayeva na 18-om plenarnom zasedanii Soveta inostrannykh investorov pri Prezidente Respubliki Kazakhstan*. 8 dekabrya 2007 g. [Elektronny resurs] // Press-sluzhba Prezidenta RK. – Rezhim dostupa: http://www.akorda.kz/www/www_akorda_kz.nsf/sections?OpenForm&id_doc=95E1 (data obrashcheniya: 01.08.2016).

13. *Strategiya «Kazakhstan-2050»: novyy politichesky kurs sostoyavshegosya gosudarstva* [Elektronny resurs]: Poslaniye Prezidenta Respubliki Kazakhstan – Lidera natsii N.A. Nazarbayeva narodu Kazakhstan: Astana, 14.12.2012 // Ofitsialny sayt Prezidenta Respubliki Kazakhstan. – Rezhim dostupa: http://www.akorda.kz/ru/events/astana_kazakhstan/participation_in_events/posla (data obrashcheniya: 01.08.2016).

Мурдинова Раисям Рахимжановна¹
*Магистрант Высшей школы права «Әділет»
Каспийского Общественного Университета¹*

КИТАЙСКАЯ МЕЖДУНАРОДНАЯ ЭКОНОМИЧЕСКАЯ И ТОРГОВАЯ АРБИТРАЖНАЯ КОМИССИЯ (КМЭТАК)

Аннотация

В данной работе мы исследовали изменения законодательного регулирования деятельности международного коммерческого арбитража а также этапы его исторического развития в Китайской Народной Республике. Большое внимание было уделено эволюции правового статуса и процедуре разбирательства в Китайской международной экономической и торговой арбитражной комиссии при Китайской палате международной торговли/Китайском комитете содействия развитию международной торговли (CIETAC).

Мы провели сравнительно-правовой анализ международного коммерческого арбитража на территории материкового Китая, а также Гонконга, Макао и Тайвань.

Ключевые слова: Китайская международная экономическая и торговая арбитражная комиссия (КМЭТАК), международный коммерческий арбитраж, арбитражное разбирательство, арбитражное решение, арбитражные расходы.

Мурдинова Раисям Рахимжанқызы¹
Каспий қоғамдық университетінің «Әділет» жоғарғы құқық мектебінің магистранты¹

Қытай Халықаралық Экономикалық және Сауда Төрелік Комиссия (ҚХЭСТК)

Аңдатпа

Осы зерттеуде, біз Қытай Халық Республикасында өз қызметін заңнамалық реттеу өзгеруін ескере отырып, халықаралық коммерциялық төрелік дамуының тарихи кезеңдерін зерттедік. Зерттеу барысында ерекше назар іс жүргізудің құқықтық мәртебесіне және халықаралық сауда (ҚХЭСТК) көтермелеу жөніндегі Халықаралық сауда / Қытай кеңесінің Қытай палатасының Қытай халықаралық экономикалық және сауда төрелік комиссиясының рәсімі эволюциясына аударылды.

Халықаралық коммерциялық төрелік ерекшелігі құрлықтық Қытай қоса, сондай-ақ, Гонконг, Макао және Тайвань кіреді, деп аталатын «Мега» Үлкен Қытай «халықаралық коммерциялық төрелік, салыстырмалы-құқықтық талдау қажеттілігіне әкелді.

Түйінді сөздер: Қытай халықаралық экономикалық және сауда Төрелік комиссия (ҚХЭСТК), халықаралық коммерциялық төрелік, арбитраж, төрелік шешім, төрелік шығындар.

Murdinova Raissyam Rahimzhanovna¹
Master of the Higher School of Law "Adilet" of Caspian Public University¹

China International Economic and Trade Arbitration Commission (CIETAC)

Annotation

In this article we examined the historical stages of the development of international commercial arbitration with legal regulation changes in its activities in the People's Republic of China. Much attention was paid to the evolution of the legal status of the proceedings and the procedure in the China International Economic and Trade Arbitration Commission of the China Chamber of International Trade / China Council for Promotion of International Trade (CIETAC). Specific features of international

commercial arbitration has led us to the need for comparative legal analysis of international commercial arbitration in the framework "mega" Greater China", which includes: Hong Kong, Macao, Taiwan and mainland China.

Keywords: China International Economic and Trade Arbitration Commission (CIETAC), international commercial arbitration, arbitration, the arbitration award, the arbitration costs.

Введение

Международный коммерческий арбитраж с современном мире уверенно занимает лидирующие позиции среди возможных способов разрешения разногласий и споров, без которых не обходится деловой оборот, вовлекающий многочисленные предприятия из разных стран.

Сегодня в мире существует немало арбитражных институтов, которые на постоянной основе рассматривают международные споры и уже завоевали авторитет в этой сфере. Они располагаются в различных странах и представляют собой существенный элемент правовой инфраструктуры осуществления бизнеса в странах, где они находятся, так же как и при трансграничных сделках. Правовые традиции, существующие в странах, где располагаются соответствующие арбитражные институты, естественно отражаются в тех процессуальных правилах, которые включаются в их регламенты. Именно поэтому регламенты различных арбитражных судов (институтов) не могут быть полностью идентичными. Вместе с тем следует отметить, что ведущие центры арбитражного разбирательства, как правило, отражают в регулярно актуализируемых регламентах развивающуюся практику арбитражного разбирательства и стремятся соответствовать признанным общим международным стандартам [1].

Краткая история международного коммерческого арбитража в Китае

С древних времен существует традиция третейского разбирательства в Китае, однако источников, которые смогли бы подтвердить это, сохранилось немного. Первым правовым нормативным актом, регулирующим коммерческий арбитраж в Китае считается Положение о коммерческом арбитраже принятое в 1912 г. Правительством Пэйян и появление арбитража в виде, близком к современному, связано именно с данным положением [2].

Упоминания о третейском мирном разбирательстве хозяйственных споров содержатся во многих правовых актах начала XX в. Коммерческий арбитраж в каждом из четырех китайских регионов (материковом Китае, Гонконге, Макао и Тайване) в силу сложившихся исторических и политических причин развивался по-разному.

Исторически в материковом Китае выделяют «внутренний» арбитраж и международный коммерческий арбитраж.

Появление международного коммерческого арбитража в КНР исторически связывается с началом деятельности двух арбитражных центров по

разрешению международных коммерческих споров, и уходит своими корнями в 1950-е гг.

Первым самостоятельным постоянно действующим третейским судом в материковом Китае, рассматривающим споры в области международного коммерческого арбитража является Внешнеторговая арбитражная комиссия (ВТАК), которая была создана в соответствии с постановлением Государственного совета (правительства) КНР от 6 мая 1954 г. [3].

Постановлением Госсовета (правительства) КНР от 21 ноября 1958 г., с 22 января 1959 г. была образована Китайская морская арбитражная комиссия (далее – СМАС) [4].

До создания этих двух арбитражных органов не существовало законодательства, которое бы регулировало арбитражное разбирательство внешнеторговых споров в постоянно действующих арбитражных органах, имеющих негосударственный характер.

При создании этих двух арбитражных органов и с самого начала их деятельности применялись общепринятые правила международного коммерческого арбитража [5].

В соответствии с постановлением Госсовета КНР от 21 июня 1988 г. Внешнеторговая экономическая и торговая арбитражная комиссия получила свое нынешнее наименование - Китайская международная экономическая и торговая арбитражная комиссия, сокращенно - CIETAC.

Развитие арбитража в материковом Китае начинается с принятием 31 августа 1994 г. Закона КНР «Об арбитраже», который регламентировал как «внутренний», так и внешний арбитраж. [6].

С вступлением в силу Закона КНР «Об арбитраже» возможность рассматривать международные коммерческие споры получили и другие арбитражные центры в КНР. В соответствии с ныне действующим процессуальным законодательством КНР, а также в соответствии с нормами договорного права китайским организациям разрешено также обращаться за разрешением их споров в иностранные арбитражные центры.

Согласно статистике большая часть споров подлежащих международному арбитражному разбирательству на территории КНР на сегодняшний день, по-прежнему передается сторонами на рассмотрение в CIETAC.

В последние 10 лет во всем мире именно Китайская арбитражная комиссия имела самое большое количество рассматриваемых в рамках международного коммерческого арбитража дел с участием китайских компаний.

С 1995 г. в Китае учреждено 166 арбитражных центров. На данный момент в материковом Китае арбитражных органов, которые занимаются международным коммерческим разбирательством, чуть ли не больше, чем во всем мире. Хотя в большинстве из них количество рассматриваемых дел крайне невелико [7].

Краткая история международного коммерческого арбитража в Гонконге

Как и в материковом Китае, Третейское разбирательство в Гонконге, имеет достаточно давнюю историю.

В конце 1841 г. Англия завоевала и аннексировала Гонконг, и в 1844 г. в Гонконге уже был принят первый нормативно-правовой акт об арбитраже [8].

В 1697 г. в Англии парламент официально признал институт третейского разбирательства в., а первый закон об арбитраже был принят там в 1889 г.

В 1963 г. Департамент законодательства Гонконга принял Положение Гонконга об арбитраже, которое было включено в разд. 341 «Правовых сборников Гонконга». Данное положение стало важнейшим законодательным актом в области арбитража в Гонконге.

В 1975 г. Англия стала страной - участницей Конвенции о признании и приведении в исполнение иностранных арбитражных решений (далее - Конвенция). В 1977 г. Нью-Йоркская конвенция была распространена на Гонконг.

В 1985 г. создан Гонконгский международный арбитражный центр (Hong Kong International Arbitration Center, HKIAC), который предоставляет услуги сторонам как внутреннего, так и международного арбитража. У данного центра нет собственного регламента международного коммерческого арбитража. Однако на основе Арбитражного регламента ЮНСИТРАЛ стороны могут по своему усмотрению согласовать арбитражное производство.

В настоящее время количество рассмотренных Гонконгским международным арбитражным центром споров постепенно увеличивается. Данным центром рассмотрены 280 споров в 2004 г., а в 2006 г. - 394 споров. Гонконг занимает четвертое место в мире по разрешению конкретных споров [9].

Институт третейского разбирательства в Макао не был развит в связи с тем, что арбитраж в Португалии, колонией которого была Макао, длительное время не был развит.

С 29 августа 1986 г. Португалией был принят специальный нормативный правовой акт об арбитраже, но он не был распространен на Макао. Португалия участвовала в Женевском протоколе об арбитражных оговорках 1923 г. и в Женевской конвенции о приведении в исполнение иностранных арбитражных решений 1927 г. 8 октября 1994 г. Португалия присоединилась к Нью-Йоркской конвенции 1958 г., однако Конвенция не была распространена на Макао.

С 80-х гг. XX в. международная торговля в Макао начинает быстро развиваться.

23 апреля 1987 г. КНР и Португалия подписали Совместную декларацию о вопросах Макао. Начиная с этого периода времени Макао начинает ускорять процесс создания местного законодательства. В начале 1990 г. опубликовывается проект Закона Макао о местном арбитраже. 11 июня 1996 г. принимается Санкционированный порядок Макао об арбитраже (правовой акт Правительства Макао № 29/96/M), регулирующий внутренний арбитраж в Макао.

Краткая информация об арбитражных органах в Китае Китайская международная экономическая и торговая арбитражная комиссия (КМЭТАК) была создана еще в апреле 1956 года, имеет свои отделения в городе Шанхай и Шеньчжень, рассматривает почти все договорные споры, с участием резидентов и нерезидентов КНР [10].

Китайская морская арбитражная комиссия была создана 22 января 1959 года и имеет свое отделение в городе Шанхай, принимает на свое рассмотрение морские споры [11].

Арбитражные комиссии, созданные после вступления Закона КНР об арбитраже с 1 сентября 1995 года, также имеют право принимать на свое рассмотрение дела международного характера между нерезидентами КНР без ограничения (с 8 июня 1996 года). Например, Пекинская арбитражная комиссия [12].

Краткая информация о взимании арбитражного и регистрационного сборов и вынесение решения в КМЭТАК.

Коллегия арбитров в КМЭТАК состоит из 1,212 специалистов, среди которых более чем 300 арбитров из 41 страны.

Арбитражный сбор взимается по каждому принятому к рассмотрению делу и исчисляется в юанях КНР по доступной информационной шкале.

В случае, когда истец не указал исковую сумму при подаче арбитражного заявления или при особых обстоятельствах, секретариат арбитражной комиссии или секретариат местного отделения арбитражной комиссии вправе определить сумму арбитражного сбора.

Арбитражный сбор уплачивается авансом. Кроме арбитражного сбора, истец еще должен уплачивать сбор за регистрацию дела в размере 10000 юаней КНР, который включает расходы арбитражной комиссии по проверке арбитражного заявления, регистрации дела, использованию компьютеров, архиве и т.д. Сбор за регистрацию дела не подлежит возврату.

Издержки. Кроме арбитражного сбора и сбора за регистрацию дела, в процесс арбитражная комиссия вправе потребовать от стороны уплатить дополнительно рациональные издержки арбитражной комиссии, например, командировочные назначенного арбитра из другого города.

Вынесение решения. Арбитражное решение должно быть вынесено в течение 6 месяцев с момента образования третейского суда, по упрощенному порядку в течение 3 месяцев, по просьбе третейского суда. Срок вынесения решения может быть продлен.

Признание и приведение в исполнение арбитражного решения. КНР является участником Конвенции ООН о признании и приведении в исполнение иностранных арбитражных решений от 1958 года и арбитражное решение КМЭТАК признается обязательным и при подаче в компетентный суд письменного ходатайства приводится в исполнение в 140 странах, по соглашению между ВС КНР с администрацией ОАЭ Гонконга и признается и подлежит исполнению в Гонконге.

Если должник по арбитражному решению проживает на территории КНР или его имущество на территории КНР, то ходатайство о приведение арбитражного решения в исполнение представляется в суд общей юрисдикции средней инстанции столицы провинции, автономного района, города центрального подчинения, города отдельного планирования, особой экономической зоны, зоны экономического

и технического освоения, созданной по разрешению Госсовета КНР.

По постановлению Верховного суда КНР, если китайский суд хочет отказываться в признании или приведении в исполнении арбитражного решению КМЭТАК или иностранного арбитражного решению, то до вынесения такого постановления об отказе, данный суд, прежде всего, должен получить подтверждение Верховного суда КНР.

Взыскатель должен уплатить авансом госпошлину и издержки суда по приведению арбитражного решения в исполнение [13].

Заключение

Практически, международному арбитражу как наиболее эффективному средству разрешения международных экономических споров сегодня нет серьезной альтернативы в случае, когда речь идет как о традиционных коммерческих спорах, так и о международных инвестиционных спорах, все чаще случающихся в последнее время. Признано, что арбитражное разбирательство обладает рядом неоспоримых преимуществ по сравнению, в частности, с рассмотрением международных экономических конфликтов в рамках государственной юрисдикции.

Список использованных источников:

1. <http://arbitrage.spb.ru/jts/bibl/kommreg.html>
2. Хуан Цзинь и др. Право об арбитраже. Пекин, - 2002. - С. 16
3. Се Шисун. Право коммерческого арбитража//Арбитраж и право. - 2004.- № 92. - С. 73, 74.
4. Чэн Дэцзюнь. Зарубежный арбитраж и право. - 1992. - № 1.- С. 348-350
5. Ян Жунсинь. Теория и практика арбитража. Пекин, - 1998. - С. 14.
6. Ли Шуан-юань, Оу Фу-юн, Сюн Чжицай. Сборник учебных материалов международного частного права. Пекин, - 2002. – II том. - С. 793, 796
7. Чжао Сювэй. Международный коммерческий арбитраж и его применимое право. Пекин, - 2002. - с. 260.
8. Мо Ши, Чжэн Жуоухуа. Практический справочник об арбитраже в Гонконге. Пекин, - 2004.- С. 15.
9. <http://www.china-arbitration.com/readArticle.do>
10. <http://www.cietac.org>
11. <http://www.cmac.org.cn>
12. <http://www.bjac.org.cn>
13. <http://www.cietac.org>

References:

1. <http://arbitrage.spb.ru/jts/bibl/kommreg.html>
2. Khuan Tszin i dr. Pravo ob arbitrazhe. Pekin, - 2002. - S. 16
3. Se Shisun. Pravo kommercheskogo arbitrazha//Arbitrazh i pravo. - 2004.- № 92. - S. 73, 74.
4. Chen Detszyun. Zarubezhny arbitrazh i pravo. - 1992. - № 1.- S. 348-350
5. Yan Zhunsin. Teoriya i praktika arbitrazha. Pekin, - 1998. - S. 14.
6. Li Shuan-yuan, Ou Fu-yun, Syun Chzhitsay. Sbornik uchebnykh materialov mezhdunarodno-go chastnogo prava. Pekin, - 2002. – II tom. - S. 793, 796
7. Chzhao Syuvey. Mezhdunarodny kommerchesky arbitrazh i ego primenimoye pravo. Pekin, - 2002. - s. 260.
8. Mo Shi, Chzhen Zhuokhua. Praktichesky spravochnik ob arbitrazhe v Gonkonge. Pekin, - 2004.- S. 15.
9. <http://www.china-arbitration.com/readArticle.do>
10. <http://www.cietac.org>
11. <http://www.cmac.org.cn>
12. <http://www.bjac.org.cn>
13. <http://www.cietac.org>

Карабаева Меруерт Смагуловна¹
Каспий қоғамдық университетінің
«Әділет» Жоғары құқық мектебінің магистранты¹

САҚТАУ ШАРТЫ ТУРАЛЫ ЖАЛПЫ ТҮСІНІК

Аңдатпа

Сақтау шарты тақырыбы қазіргі таңдағы маңызды тақырыптардың бірі болып табылады. Бұл мақалада сақтау шартының түсінігін, нысандары мен түрлерін, аталған құқықтық қатынастар және туындайтын жауапкершілік салаларда көрсетілген.

Түйінді сөздер: Сақтау шарты, тараптар, мерзім, басқа шарттан айырмашылығы.

Карабаева Меруерт Смагуловна¹
Магистрант Высшей Школы Права «Әділет»
Каспийского общественного университета¹

Общие понятие по договору хранения

Аннотация

На сегодняшний день, договор хранения является актуальной темой. В этой статье представлены понятие договора хранения, формы и виды, показаны правоотношения сторон и их ответственность.

Ключевые слова: Договор хранения, стороны, срок, отличие от других договоров.

Karabayeva Meruyert Smagulovna¹
Master's Degree Student of the Higher school of right for "Әdilet" of the
Caspian public university¹

Sharing concept for storage agreement

Annotation

Nowadays, the storage contract is an actual topic. This article presents the concept of a storage contract, forms and types, shows the legal relationships of the parties and their responsibility.

Keywords: Storage contract, parties, term, difference from other treaties.

Қазақстан өзінің мемлекет болып құрылып, тәуелсіздігін алғаннан кейін, өзіне жаңа заңдарды қайта құру қажеттілігі пайда болды. Осыған орай, бұл бағытта көптеген жұмыстар жүргізілді. Мемлекеттегі басқару ісін, сыртқы және ішкі саясатты, әлеуметтік және экономикалық қатынастарды реттеп отыратын жаңа нормативтік құқықтық актілер мен заңдар қабылданды.

Қазақстан Республикасының Конституцияның бірінші бабында: "Қазақстан Республикасы өзін демократиялық, зайырлы, құқықтық және әлеуметтік мемлекет ретінде орнықтырады, оның ең қымбат қазынасы адам және адамның өмірі, құқықтары мен бостандықтары" деп жазылған[1].

Осыдан аңғарғанымыздай, Қазақстан Республикасындағы барлық заңдар, соның

ішінде азаматтық құқықта адамның құқықтары мен міндеттерін белгілейді деп айтуға болады. Азаматтық құқық мүлктік және мүлктік қатынастар мен байланысты мүлктік емес жеке қатынастарды реттейтін нормалардың жиынтығы[2].

Нарықтық кезеңнің дамуына байланысты, азаматтық құқықта мүлікке және затқа қатысты жаңа қатынастар пайда болды. Оның мысалы ретінде, сақтау шартын атап өтуге болады. Сақтау шарты өз даму тарихын Рим кезеңінен бастау алады. Әрине сол кезеңде өзіндік ерекшеліктер болғанымен, бұл шарт сақтау шартының негізі болып табылады. Мысал ретінде XII кесте заңдарын атап өтуге болады. Негізінен бұл заңда барлық заңдардың жиынтығы деп атап өтуге болады. Өйткені бұлда түрлі қоғамдық қатынастарды

реттейтін заңдардан тұрды. XII кесте Заңдары (лат. *Leges duo decim tabularum*; б.з.д 451-450 жылдар.). Бұл XII кесте Заңының ұлттың мемлекеттік заңды кодификациялау арқылы құрылған. Оны арнайы он адамнан тұратын қазылар алқасының (комиссия) еңбегі (лат. *Decemviri consulari imperio legibus scribundis*).[3]. Мысалы: өрт, су тасқыны, соғыс жағдайларында жүк беруші өзінің мүлкін сақтайтын адамды таңдауға уақыты болмағандықтан, затты қабылдап алған тұлғаға үлкен жауапкершілікті тудырды. Бұл жағдайда кепілдік ретінде *infamia* болды. Яғни, сақтаушы өзінің абыройынан айырылмау басты назарда. Бұл жағдайда ерекше жағдайдағы материалдық санкциялар қолданылды. Сақтаудың басқа түрлеріне қарағанда қолданылған заңдардан қаталдау болды. Осы туралы XII кестедегі Заңдарында (Закон XII таблиц) : "сақтауға өткізілген затқа, заттың құнының екі еселеген мөлшерінде жауаптылық туады".

Сақтау шарты Кеңес Одағы кезіндегі болған азаматтық заңдамада ол өзін толық аша алмады. Көбіне тұрмыстық жағдайларда қолданылды. Бірақ сақтау шартын реттеуге байланысты, сол кезеңдегі азаматтық заңнамада сақтаудың жеке түрлеріне байланысты нормалар болған. Оған мысал ретінде, өзінің кәсіби қызметі ретінде сақтауды жүзеге асыратын ұйымдар: жеміс-жидектерді, астықтарды сақтайтындар т.б.

Ал Қазақстан Республикасы азаматтық құқықта жаңа заң ретінде 1999 жылы қабылданған Азаматтық кодекстің ерекше бөлімі сақтау шартының мағынасын кеңінен аша түсіп, шарттағы тараптарға, мерзімдерге, құқықтары мен міндеттеріне, мерзіміне өзгерістер енгізілді. Сақтау шартының жекеленген түрлерін белгіледі. Әрине бұл заңда сақтау шартының барлық түрлері көрсетілген жоқ, оған қарамастан Азаматтық кодексте белгіленген сақтаудың барлық міндеттері осы кодекстің ережелерінің сақталуымен, орындалуы керек. Сақтау шартының басқа шарттар мен бірге орындалуы мүмкін. Ол қызмет көрсету шартының бір түрі. Бұл шарт қазіргі кезде кәсіпкерлік салада кеңінен қолданылғанымен, тұрмыстық жағдайда орын алуы ғажап емес.

Азаматтық кодекс бойынша сақтау шарты: "бір тарап (сақтаушы) оған екінші тараптың (жүк берушінің) берілген затын сақтауға және бұл затты сақталған күйінде қайтаруға міндеттенеді" делінген [3]. Сақтауды әрекет етуші азаматтық құқықтық нормалар реттейді, олар қолданылатын шарт арнайы субъект құрамымен, жасалу тәртібімен ерекшеленеді. Сақтау шартына мына әрекеттерді жатқызуға болады: ломбардта затты сақтау, құндылықтарды банкте сақтау, көлік ұйымдарының сақтау камераларында сақтау, ұйымдардың киімлігштерінде сақтау, қонақүйде сақтау, даулы

заттарды сақтау (секвестр), тауар қоймасында сақтау т.б.

Сақтау шарты реалды шарт. Шартты жасасудың негізі - мүлік немесе затты беру. Яғни, зат берілген уақыттан бастап шарт жасалынды деп есептеледі [4]. Бірақ АҚ-тің 769 бабында сақтауды кәсіпкерлік қызмет ретінде жүзеге асыратын сақтаушы шарт бойынша өзіне затты сақтауға қабылдау міндеттемесін алған сақтаушының бұл заттың өзіне сақтауға берілуін талап етуге құқығы жоқ. Алайда егер шартта көзделген мерзімде затты сақтауға бермеген жүк беруші, егер заң актілерінде немесе шартта өзгеше көзделмесе, сақталмай қалуға байланысты келтірілген залалдар үшін сақтаушының алдында жауапты болады [5]. Осыған орай, АҚ-тің 769 бабы сақтау шартының әдеттегіндегідей түсінікке деген көзқарасын өзгерткенімен, бұл бапқа былай қортынды жасауға болады: "егер ол қолданыстағы Кодекспен немесе шартпен өзгеше көзделмесе"[6]. Бұл ретте ол консенсуалды шарт болады.

Сақтау шарты басқа шарттың элементі болуы мүмкін (тасымалдау шарты, тауар жеткізілімі шарты т.б.). Тараптар осы жағдайда заттың сақталуын қамтамасыз ету үшін сақтау шартының нормаларын қолданады.

Шарттың тараптары: сақтаушы және жүк беруші. Жүк беруші ретінде кез-келген жеке және заңды тұлға бола алады, және де ол мүліктің иесі ретінде болуы шарт емес (бірақ сол затқа деген өзге уәкіл). Жекелеген жағдайларда, мүлікті сақтауға беруге кейбір азаматтардың ғана құқықтары болуы мүмкін. Мысалы, қонақ үйде тұрып жатқан тұлғалар. Сақтаушы ретінде де жеке және заңды тұлға бола алды. Өзгеде сақтаудың түрлеріне байланысты, заңды тұлғаларда арнайы лицензия арқылы жүзеге асыру мүмкін.

Сақтау шарты ауызша және жазбаша нысанда жасалады. Ауызша нысанда сақтаушының нөмірлер, жетондар және басқа заңды деп танылған белгілер беруі арқылы заттарды қысқа мерзімге сақтауға сақтау камераларына және вокзалдардың, әуежайлардың, мекемелердің, кәсіпорындардың, театрлардың, мұражайлардың, стадиондардың, асханалардың және т.б. киім ілгіштеріне өткізулер жатады [7]. Тұрмыстық қызметтегі жағдайларда, төтенше жағдайда да (өрт, су тасқыны және т.б.) ауызша нысанда жүзеге асуы мүмкін. Жоғарыда аталған жағдайларды қоспағанда сақтауды жүзеге асыру жазбаша болады. Жазбаша нысанда заңнамамен көзделген жағдайда, барлық реквезиттерді сақтау жолымен жасалады.

Шарттың мерзіміне келсек, көбіне қысқа мерзімге бекітілу мүмкін. Қандай мерзім қысқа мерзім деп танылуы мүмкін? Осындай жағдайда біз шарт мерзімі қалыптасқан жағдайдан айқындауымыз мүмкін. Мысалы, театрлардың,

мұражайлардың, стадиондардың, асханалардың және т.б. киім ілгіштеріне өткізулер соларда болатын уақытқа ғана сақталады. Яғни, сол мекеменің жұмыс тәртібіне сай киім ілгіштің жұмыс уақыты бойынша анықталуы мүмкін. Гардеробта қалған және оны берген жүк беруші қайтып оралмаған жағдайда, затты мерзімінен артық сақтауға байланысты сақтау шартының жалпы ережелер қолданады. Көлік ұйымдарының сақтау камераларына өткізілгенде сақтау мерзімі өзіне тиісті ережелермен бекітіліп және бірнеше күннен аспайтын уақытта болады.

Сақтаудың жекеленген түрлеріне келетін болсақ басқа мерзімдерді белгілеуі мүмкін. Мысалы, егер жүк беруші өзінің затын ломбардқа өткізген жағдайда үш ай мерзімге дейін көрсетілуі мүмкін. Жүк беруші осы мерзімнен асқан уақытта не өзінің затын алуға міндеттенеді немесе сақтаушы (бірақ жүк берушіге алдын ала бір ай бұрын бұл туралы хабардар етіп) өзіне келген зиянның орнын толтыру үшін азаматтық іш жүргізу заңында берілген ережелерді қолданып, келген сақтаудан келген шығынның орнын толтырып, қалған сомманы жүк берушіге беруі тиіс.

Пәніне қарай сақтау шарты жеке анықталған заттар, тектік белгілермен анықталған заттар. Оларға: құжаттар, бағалы қағаздар, ақшаны жатқызамыз т.б.

Сақтау шартында дау туған жағдайда, оны шешу азаматтық құқықтағы жауапкершілік туралы ережеледі қолданамыз. Сақтаушы сақтауға алған заттың жоғалғаны, кем шыққаны немесе бүлінгені үшін жауап береді. Егер ол заттың жоғалуы, кем шыққаны немесе бүлінуі өзінің кінәсінен болмағанын дәлелдесе, жауаптылықтан босатылады [8]. Жалпы ереже бойынша, жүк берушіге зат жоғалса, кем шықса немесе бүлінгеннен келтірілген залалдар сақтаушымен АҚ-тің 350-бабына сай өтелуге жатады.

Тегін сақтаған жағдайда, зат жоғалғанда, кем шыққанда немесе бүлінгеннен келген залал үшін: 1) жоғалған немесе кем шыққан заттың құны мөлшерінде; 2) заттың бүлінгені үшін - оның құны төмендеген соманың мөлшерінде өтелуі тиіс.

Жүкті берген адам, сол заттың сақтауға берілген мерзімі аяқталған соң, затты өзіне қайта алуға міндеттенеді. Егер ол затын алудан жалтарса, сақтаушы кемінде бір ай бұрын ескерткеннен кейін, егер заңдарда немесе шартта өзгеше жағдай белгіленбесе, азаматтық іс жүргізу заңдарында көрсетілген тәртіппен затты сатуды талап етуге құқығы бар. Сол затты сатудан түскен сомалар сақтаушыға тиісті сомасы алынып, қалған сомма жүк берушіге қайтарылып беріледі. Сақтаудың жекеленген түрлеріне қатысты жағдайда ережелерде және басқа заң актілерінде өзгеше көздемесе, сақтау туралы жалпы ережелер оның жеке түріне қолданылады.

Сақтаушы жүк берушінің келісімінсіз затты сақтауға үшінші тұлғаға, егер бұл орайда жүк берушінің мүдделеріндегі қажеттілік туса және сақтаушы оның келісімін алу мүмкіндігінен айырылса, беруге құқылы. Сақтаушы жүктің үшінші тұлғаға берілгендігі туралы дереу жүк берушіні хабардар етуге міндетті.

Сақтау шартының басқа шарттардан айырмашылығы. Сақтау шарты мынадай шарттармен ұқсастықтары бар: мүліктік жалдау (жалға алу) шарты, заем шарты, ақылы қызмет көрсету және күзет қызметі және т.б. Мүліктік жалдау (жалға алу) шартынан айырмашылығы сақтау шартында оның элементі жоқ. Яғни, ол мүлікті уақытша пайдалану. Жалға алушы жалға берушіден мүлікті оны пайданалу үшін алады. Сақтау шартының мақсаты мүліктің сақталуын қамтамасыз ету [9].

Сақтау шартының мынадай белгілері бар: біріншіден, шартқа байланысты тараптардың өзара міндеттемелері болады. Бір тарап, екінші тараптың пайдасына байланысты мәміле жасайды, бірақ бұл материалдық тұрғыдан емес, заңдық тұрғыдан міндеттердің пайда болуы. Мысалы, оқу орындарының немесе театрлардың гардеробына киім өткізу.

Екіншіден, сақтау шартының ережелеріне сай затты қабылдап алған күннен бастап, оны жүк берушіге берілгенге дейін сақталуын қамтамасыз ету. Мысалы, үлкен сауда орындарында, дүкендерде заттарды арнайы сақтау жәшіктеріне затты салғаннан бастап үлкен сауда орны немесе дүкен иелері, егер ол зат жоғалған жағдайда жүк берушіге келген зиянның орнын өтеп беруге міндеттенеді.

Үшіншіден, сақтау шарты бойынша жүк беруші өзінің затын алғанға дейін оған иелік ете алмайды, өйткені затқа деген құзірет уақытша сақтаушыға өтеді. Мысалы, күзет қызметінде тек қана заттың техникалық функциясын қорғайды және оған билік ете алмайды, ал сақтау шарты бойынша берілген зат жүк берушінің иелігінен шығып, оған билікті сақтаушы алады [10].

Төртіншіден, сақтау шарты ақылы және ақысыз түрде жасалуы мүмкін. Осы ретте Климкиннің ойынша, ақысыз сақтаушы өзіне сақтауға алған мүлікті өзінің мүлкі ретінде сақтауға міндеттенеді. Яғни, сақтаушы өзінің мүлкіне ұқыпсыз күткен жағдайдың өзінде. Бұл пікірге келісе отырып, азаматтық заңнамада өз орнын табуы тиіс. Жауапкершілікке тек ниеті мен өрескел абайсыздығынан тартылуы тиіс [11].

Бесіншіден, Сақтау шарты ауызша және жай жазбаша нысанда да бекітілуі мүмкін. Мысалы, сақтаушының нөмірлерді, жетондарды және басқа да заңды деп танылған белгілерді беруі арқылы киімдерін гардеробқа өткізген кезде,

төтенше жағдайлар кезінде (өрт, су тасқыны және т.б.) сақтауға өткізу де ауызша нысанда жүзеге асырылуы мүмкін. Қалған барлық реттерде сақтау шарты жазбаша нысанда жүзеге асырылады.

Алтыншыдан, заттарды төтенше жағдайлар кезінде сақтауға өткізу, шарттың жазбаша нысаны болмаған жағдайда сақтауға өткізілген заттардың құнына қарамаста куәгерлік айғақтар бойынша дәлелденуі мүмкін.

Сақтау шарт нақты шарт болып табылады. Ол 768 баптың 2 тармағына көрсетілгендей сақтау шарты жасалды деп сақтаушыға затты берген кезді айтамыз. Сақтау шартының орындалуы тараптардың келісімімен белгіленген баға бойынша төленеді. Заңқұжаттарында көзделген жағдайларда оған уәкілдік берілген мемлекеттік органдар белгілейтін немесе реттейтін баға (тарифтер, бағалар, ставкалар және т.б.) қолданылады. Сақтау шарты жасалғаннан кейін бағаны өзгертуге шартта, заң құжаттарында белгіленген тәртіп бойынша жол беріледі [12].

Сақтау шартының тараптары. Жүк беруші ретінде кез келген жеке немесе заңды тұлға болуы мүмкін. Бірақ кейбір жағдайлар жалға алушы, тасымалдаушы тұлғалар заттың иесі емес болғандығына қарамастан, жүк беруші ретінде

құқықтары бар. Сақтаушы ретінде заңды және жеке тұлғалар жасай алады. Сақтаушылар болып жай және кәсіби тұрғыдан осы іспен айналысатын тұлғаларды жатқызамыз. Кәсіби тұрғыдан сақтаушылар мекемелеріне тауарлық қоймалар, мұнайды сақтау орындарын, жеміс-жидек сақтау қоймалары, құндылықтарды банкте сақтауды атап кетуге болады. Жай сақтаушыларға мекемелердің гардеробында, қонақ үйде сақтауды жатқызамыз.

Қорытындыла келгенде, сақтау шарты нарықтық заманға сай дамып келе жатқан шарттардың бірі. Шарттың Рим кезеңінен бастау алатынын анықтадық. Сол кезеңдегі XII кесте заңдарымен таныстық. Кеңес Одағы кезінде сақтау шарты көбіне тұрмыстық жағдайда қолданылып, ол ақысыз түрде болғаны туралы білдік. Қазіргі Қазақстан Республикасында қолданылып жүрген азаматтық заңнамаларда сақтау туралы жалпы ережелерді көрсеттік. Шарттың тараптарын кім бола алатынын, шарттың мерзімін анықтап, дау туған жағдайда жауапкершіліктің мөлшерін анықтадық. Сақтау шарты басқа шарттың элементі болуы мүмкін (тасымалдау шарты, тауар жеткізілімі шарты т.б.). Сақтау шартының пәні - жылжымалы мүлік. Тек сақтаудың ерекше түрі ретінде секвестрде жылжымалы мүлік қаралады.

Пайдаланған қайнар көздерінің тізімі:

1. Қазақстан Республикасының Конституциясы. Алматы, 2016.
2. Қазақстан Республикасының Азаматтық кодексі. Алматы, 2016.
3. ancientrome.ru
4. kk.m.wikipedia.org
5. Климкин С.И., к.ю.н., профессор КОУ. Курс лекций. - Алматы: НИЦ КОУ 2010.
6. Судебная практика, Постановления Федерального арбитражного суда Уральского округа от 18 июля 2005 г. № ф09-2167/05-С4//СПС «Гарант».
7. Басин Ю.Г. Гражданский кодекс Республики Казахстан. Толкование и комментирование. - Алматы, 1996.- 270 с.
8. https://www.zakon.kz/4831558-dogovor-khrameniya-problemy.html#_ftnref11

References:

1. Қазақстан Respublikasynuң Konstittsiyasy. Almaty, 2016.
2. Қазақстан Respublikasynuң Azamattyқ kodeksi. Almaty, 2016.
3. ancientrome.ru
4. kk.m.wikipedia.org
5. Klimkin S.I., k.yu.n., professor KOU. Kurs lektsy. - Almaty: NITs KOU 2010.
6. Sudebnaya praktika, Postanovleniya Federalnogo arbitrazhnogo suda Uralskogo okruga ot 18 iyulya 2005 g. № f09-2167/05-S4//SPS «Garant».
7. Basin Yu.G. Grazhdansky kodeks Respubliki Kazakhstan. Tolkovaniye i kommentirovaniye. - Almaty, 1996.- 270 s.
8. https://www.zakon.kz/4831558-dogovor-khrameniya-problemy.html#_ftnref11

Карабаева Меруерт Смагуловна¹
Каспий қоғамдық университетінің
«Әділет» Жоғары құқық мектебінің магистранты¹

РИМДЕГІ САҚТАУ ШАРТЫ

Аңдатпа

Бұл мақалада Рим кезеңіндегі сақтау шарты көрсетілген және сол уақыттағы сақтау шартының айырмашылығы.

Түйінді сөздер: Рим құқығы, сақтау шарты, XII кесте Заңдары, Квинт Муций Сцевола, зат, мүлік

Карабаева Меруерт Смагуловна¹
Магистрант Высшей Школы Права «Әділет»
Каспийского общественного университета¹

Договор хранения в Риме

Аннотация

В этой статье показан договор хранения в Риме и их особенность на этот период времени.

Ключевые слова: Римское право, договор хранения, Квинт Муций Сцевола, вещь, имущество.

Karabayeva Meruyert Smagulovna¹
Master's Degree Student of the Higher school
of right for "Әdilet" of the
Caspian public university¹

Contract of storage in Rome

Annotation

This article shows the contract of storage in Rome and their feature for this period of time.

Keywords: Roman law, storage contract, Quintus of Muzzio Scavola, thing, property.

Рим құқығы б.д.д. VIII ғасырда Италияның орта бөлігінде Лациумда пайда болды. Рим құқығы бүкіл әлемнің құқығы деп атайды. Рим құқығы өз кезеңіндегі құл иеленушілік(антикалық) кезеңінде ғана дамып қоймай, одан кейінгі құрылған көптеген феодалдық, буржуазиялық мемлекеттердің азаматтық құқықтарының негізі ретінде және қылмыстық құқықтың бір бөлігі ретінде өз даму жолын таба білді. Ол жеке құқықтан және жария құқықтан тұрды. Жария құқық Рим мемлекетінің қызметтің реттейтін құқықтық нормалар. Жеке құқық жеке тұлғаларға қатысты мүліктік құқықтары қаралды.

Рим құқығының дамуна екі фактор әсер етті:

- Рим халқы ең алғашқы болып жеке меншікті, абстрактілік құқықты, жеке құқықты жасап шығарды;

- Рим құқығы - негізгі жеке меншіктегі құрайтын құқықтық заңға сай, біз білетін құқықтың саны болып табылады [1].

Сақтау шарты өз даму тарихын Рим дәуірінен бастау алады. Ежелгі Рим дәуіріндегі құқық, Рим мемлекетінің құл иеленушілік қауымында құрылған, антикалық құқықты білдіреді. Рим құқығын б.з.б. 2 ғасырдың соңына қарай Квинт Муций Сцевола жазып шығарады. Рим құқығы құлдық дәуірді көрсетеді. Оның Римнің азаматтық құқықтың институты ретінде жеке меншік, мүлікке деген құқық, келісім шарттар мен өзге де міндеттемелер, отбасылық құқықтық қатынастар, мұрагерлік құқықтық қатынастар жатады. II ғасырда өмір сүрген, өз заманының атақты заңгері Гай былай жазған: біз қолданатын құқықтың барлығы не тағам, не киімге, жеке құқықтық әрекеттерге байланысты.

Рим құқығында қолданыста болған заңдардың бірі - XII кесте Заңдары (лат. *Leges duodecim tabularum*; б.з.д 451-450 жылдар.). Бұл XII кесте Заңдарының ұлттың мемлекеттік заңды кодификациялау арқылы құрылған. Оны арнайы он адамнан тұратын қазылар алқасының (комиссия) еңбегі (лат. *Decemviri consulari imperio legibus scribundis*). Барлық дерлік құқықтық қатынастарды реттейтін заң. [2].

Осы уақытқа дейін XII кесте Заңдары сақталған жоқ. Аңыз бойынша олар галльдықтардың шабуылынан жойылып кетуі мүмкін делінген. Бірақ XII кестелер заңдары халық жадында берік сақталып, Цицерон кезінде балалардың өзі жатқа білген. Сондықтан болар біздің заманымызға дейін осы заңның толық нұсқа жетпегінімен, соған қарамастан кейінгі Рим жазушыларының айтылған сөздері келді. Соған қарап жалпы сол заңда жазылғандардың біразы бізге мәлім болды. Сақталған Юстинианның жинақтаған заңдарында, XII кестелерде комментарий жағзан Гайдың үзінділері сақталған алты кітап бар. Егер біз Гай өз еңбектерін шынайы заңнан алған болды деп пайымдасақ, онда оның әрбір жазған кітабы заңның екі кестесінен тұрады деген болжам айтуға болады. I және II кестелерде - азаматтық іс жүргізу ережелері болды; III кестеде - дәрменсіз борышкерге қатысты сот ісі; IV кестеде - әкелік билік үшін ережелер; V және VI кестелерде - қорғаншылық, мұрагерлік және мүліктік ережелері; VII және VIII кестеде - міндеттемелердің қатынасты ережелер; IX және X кестелерде - *jus publicum* және *sacrum*, XI және XII кестелерде - әр түрлі қосымша мақалалар бар.[3]

XII кесте Заңдарынды грек құқығы басым болған, ал нақтырақ айтсақ афиндық Солонның заңнамасы. Бұл туралы заңгер Гай айтқан. Яғни осы заңдардың бастауы ретінде алынды. Алайда, соған қарамастан сол кездегі шындықты көртете білді. XII кестелер Заңдары Батыс Еуропа және Римнің кейінгі шыққан заңдары бойынша әзірленген көптеген нақты ережелерді қамтиды. Бұл заңды шығарушы тұлғалар соттық тәртіпті, ғылыми тілмен айтқанда соттық іш жүргізу құқығының нормаларын бекітті. [4]

Құқықтың даму тарихын екі дәуірге бөлуге болады:

1. I дәуір - Рим құқығы мен даму тарихы (б.э.д. VIII - б.э. V ғғ.);

2. II дәуір - тарихи дәстүрге байланысты Рим құқығының басқа елдермен тығыз байланыста дамуы (б.э. VII ғ.).[5]

Рим құқығы әсіресе мүліктік қатынасқа байланысты нормалары көп. Мүліктік қатынастардың ішіндегі сақтау шартын қарастырамыз. Сақтау шарты *deposition* жылжымалы мүлікті уақытша және тегін сақтау арқылы орындалатын шарт. (*Deposition est*

contractus bilateralis inaequalis, bonae fidei). Ол реалды шарт *contractus rei*. Жай ғана ауызша келісімнен (*nudus consensus*) бөлек, тараптардың біреуі екінші тарапқа затты беру арқылы, сол әрекеттерден құқықтар мен міндеттерді пайда болуын талап ететін, сол кездегі әдетте көп қолданбайтын реалды шарт *contractus rei*. Реалды шартқа сай мүлікке деген құқық басқа тұлғаға бұл жағдайда сақтаушыға өтпейі тиіс. Реалды шарттың алғашқылары болып – *mutuum* (тұрмыстық заем). Кейіннен дами келе сақтау шартыда өз орын таба білді. Реалдық шартқа тән белгі бойынша: егер зат сақтаушыға берілмеген болса, онда ол шарттың жасалмағандығын көрсетеді.

Сақтау шартының құрылысын мына түрге бөліп қарастыруға болады:

- міндеттеме тек мүлікті берген уақыттан бастау алады;

- сақтауға әдетте индивидуалдық анықталған заттар, кейбір жағдайда тектік белгілерімен анықталған заттарды жатқызуға болады. Тектік белгілерімен анықталған заттарды сақтау, шарттың ерекше жағдайы болғандықтан оны *despositum irregulare* деп атаған;

- бұл шарт құқық қабілеттілігі мен әрекет қабілеттілігі бар тұлғалармен жасалған. Шарттың пәні ретінде, тек қана сақтауға берген өзгенің мүлкі болды. Сақтаушы мүліктің иесі ретінде танылмады, оған билік жүргізбеді, мүлікті ұстаушы (*detentio*) ретінде есептелген;

- шарт ақысыз түрде болды. Өйткені көп жағдайда сақтауды жүргізетін адам, жүк берушінің жақын туыстары немесе достары болған. Сондықтан құқықтық жағымен қоса, бұл шарт моральдық жағынан үлкен маңызға ие. Сондықтан сақтау кезінде пайда болған өнімдерді жүк берушіге қайтаруға міндеттелен. Сақтаушы затты ақысыз сақтауға қабылдаған кезде және затты күту бойынша белгілі бір әрекеттерді жасау тараптарымен ескертілмеген кезде, сақтаушы сақтауға алынған затқа өз заты сияқты қамқорлық жасауға тиіс [6]

Моральдық жағынан үлкен маңызға ие сақтау шартының ерекше түрі ретінде *depositum miserabile* төтенше жағдайлар кезінде орын алған жәйттарды атап өтуге болады. Мысалы: өрт, су тасқыны, соғыс жағдайларында жүк беруші өзінің мүлкін сақтайтын адамды таңдауға уақыты болмағандықтан, затты қабылдап алған тұлғаға үлкен жауапкершілікті тудырды. Бұл жағдайда кепілдік ретінде *infamia* болды. Яғни, сақтаушы өзінің абыройынан айырылмай басты назарда. Бұл жағдайда ерекше жағдайдағы материалдық санкциялар қолданылды. Сақтаудың басқа түрлеріне қарағанда қолданылған заңдардан қаталдау болды. Осы туралы XII кестедегі Заңдарда (Закон XII таблиц) көрсетілді: "сақтауға өткізілген затқа, заттың құнының екі еселеген мөлшерінде жауаптылық туады". Осындай арыздар әдетте

преторлық сақтау тәжірбиесінде жүзеге асты. Бұл ереженің бекітілуіне себепкер болған мына жағдайды көрсетуге болады. егер сақтаушы өзінің затты қабылдап алмағаны туралы жалған сөйлеген кезде. Оның мұндай қылығы, сол кездегі қоғамға лайықсыз деп танылды. Оны жазаға тарт үшін арнайы жауапкершілікті тұдыратын санкциялармен жазаланды.

Квинт Муций Сцеволаңның ойынша сақтауға берілген мүлікті пайдаланған адам ұры ретінде саналған. Себебі, мүлікті сақтауға алған адам, пайдалануға ешбір құқығы жоқ. Егер сондай жағдай орын алған кезде, мүлікті сақтауға алған адам, ұрыларға қарағанда екі есе жауапты болды. Мүліктің иесі ретінде тек қана жүк беруші қала берген.

Сақтау шартының пәні - жылжымалы мүлік. Тек сақтаудың ерекше түрі ретінде секвестрде жылжымалы мүлік қаралды. Жылжымалы мүлікке жануарлар, құлдар, ақша қаражаттары және т.б. жатты.

Сол кездің экономикалық тұрғысынан *despositum ir-regulare* кезінде, басылмаған ақша қаражатын сақтауда, ақша сақтаушының иелігіне беріліп, оны пайдалануға құқығы болды. Сақтаушыға жүк беруші қаншалықты мөлшерде ақша қаражатын берсе, ол дәл сол мөлшерде қайтаруға тиіс. Бұл ерекше жағдайды *despositum ir-regulare* бастапқыда заем (*mutuum*) шартының бір түрі ретінде есептелді.

Уақыт өте келе пост-классикалық құқыққа эллинистік құқықтың әсер етуінен, сақтау шартының ерекше жағдайы ретінде қарала бастады. Ақша қаражатын пайдаланған сақтаушы, жүк берушінің өзара келісімі арқылы белгілі бір пайыздар төледі. «*Si pecuniam deposuero eaque uti tibi permisero, mutua magis videtur, quam deposita, ac per hoc periculo tuo erit*» (Paulus).

Сақтау шартын орындау барысында сақтаушының оны адал түрде жүзеге асыру үшін арнайы төлем жүргізілді. Бұл төлем арқылы сақтаушы жүк берушінің алдында толық жауапкершілікте болды.

Римде сақтаудың үш түрі болды:

1) Төтенше жағдайда жасалған сақтау шарты. (*Depositum miserabile*) Сақтаудың ерекше түрі. Яғни бұл шарт өрт кезінде, су тасқыны кезінде, жер сілкінген кезде, соғыс т.б. жағдайларында орын алуы мүмкін. Сақтаушы тұлға үлкен жауапкершілікте болды. Сақтаудың басқа түрлеріне қарағанда жауаптылық екі есеге артты. Егер сақтаушы затты қайтарудан жалтарса немесе ол туралы өтірік ақпарат берген жағдайда *infamia* деп аталып әдет-ғұрыпты, сонымен байланысты діни сенімді бұған болып саналады. Сақтаушы затты қайтармаған жағдайда сенімі жоқ адамға айналды;

2) Иррегулярды сақтау шарты. Экономикалық жағы басым шарт. Өйткені бұл шартта зат ретінде

ақша қаражаты қаралды. Бұл шарт бойынша жүк беруші берген ақша қаражаты сақтаушының иелігіне өтіп, және сол ақша қаражатын қайта өз меншігіне алған жүк беруші - сол ақша қаражатын пайдаланған сақтаушыдан белгілі бір ақша сомасының пайызын алған (бұл тараптардың алдын ала келісімі арқылы жүзеге асырылды. *Depositum irregulare* шарты заем шартына ұқсайды. Заем шарты мен *Depositum irregulare* пәні ретінде ақша қаражаты болып отыр, ақшаға деген құқық басқа тұлғаға өтуі, жоғалған немесе бүлінген кезде міндеттеменің алушы тұлғаға өтуі. Сол құқық бойынша алынған заттың өзін емес, сол түрдегі затқа немесе сол мөлшердердегі затпен алмастыруға болады. Қанша ұқсас болғанына қарамастан сақтау шартының міндеті затты сақтау болып табылса, заем шартында тұрмыстық міндеттемені қанағаттандыру. Бұл туралы мысалдар, Рим юристерінің бірі Алфендеде кездеседі. (б.з.д. I ғ.);[7]

3) Секвестор. Бұл сақтаудың түрін дау туған жағдайда қолданды. Яғни екі адамның бір затқа деген құқықты анықтау барысында. Әдетте бұл жағдайда даулы зат үшінші тұлғаға беріліп ол секвестр деп аталды. Ол тұлғаны затқа ешбір қатысы жоқ әрі сенімді адамдардың арасынан таңдалды. Соттың өзімен таңдалуы мүмкін. Соттың шығарған шешіміне сай дауды жеңіп алған тарапқа мүлікті қайтарған.

Тараптардың құқықтары мен міндеттері. Сақтаушының міндетіне сақтауға қабылдап алған затты белгілі бір уақыттақ дейін сақтап, оны жүк берушіге қайтару, ол сақтаушының басты міндеттерінің бірі. Берілген затты өз затындай қарауға міндеттелген, бірақ оны қолдана алмаған. Егер берілген затты сақтау кезінде ол бүлініп немесе жоғалса, оның әрекетінен *dolus* (ойынан) немесе *lata* (ұқыпсыздығынан) байқалса жауапты болады. Егер тек қана оны *culpa levis* (абайсыздықта) жасамаса[8].

Бұл туралы Гай былай жазған: егерде біз, сақтауға берілген зат сақтаушының абайсыздығынан жоғалған немесе бүлінген болса, бұл жағдайда ол жауапкершіліктен босатылады.

Жүк беруші сақтаушының алдында мынадай міндеттерге ие болды: сақтаушы сақтау барысында кеткен шығындардың орнын толтыру мақсатында арнайы *actio depositi contraria* арызымен, жүк берушіден өндіріп алуға құқылы болған. Мысалы, сақтауға алған құлдар немесе жануарларға кеткен азықтың сомасын өндіріп алу.

Заттың кімге тиесілі туралы дау туған жағдайда, сол мүлікті уақытша сақтауға бейтарап тұлғаға берді (*sequester*). Өйткені затың кімге тиесілі екенін сот анықтамайынша, оны пайдалануға ешкімнің де құқығы болмады. Бұл жағдайда оның сақтаушыдан айырмашылығы, олжай ғана сақтаушы болған жоқ,

possessio ad interdicta ие болды. Сотта жеңіп алған тұлға, оған қатысты actio depositi sequestraria (in factum) алды.

Қорыта келгенде Рим құқығына - негізінен мүліктік құқықтар және онымен байланысты отбасы құқығын жатқызамыз. XII кесте Заңдарының Рим құқығының заңы ретінде оның даму тарихын, әр бір кестенің қандай құқықтық қатынастарды реттейтіні туралы жаздық. Бірақ әлі күнге дейін бұл кесте туралы ақпараттың ғалымдар арасында түрлі пікірлер туғызатыны рас. Оныңда болуына да себептер бар. Өйткені нақты жазылған кестенің өзі жойылып кеткен. Бізге тек ауызша түрде тараған нұсқасы жетіп отыр. Сол кестедегі сақтау шарты туралы ережелер негізінен Юстинианның жинақтаған заңдарында, оны бізге өз заманының белгілі заңгері Гайдың XII кесте Заңдарына жазған комментарийінен белгілі болып отыр. Рим құқығы бойынша затты сақтауға алған тұлға оның иесі ретінде танылмаған және жеке меншігіне, өз пайдасына жарата ала алмаған. Сақтауға берген затты жалпы құқық бойынша қайтарған. Яғни, ол қандай зат болмасын, сол күйінде заттың иесіне беруге міндеттелген.

Римдегі сақтау шарты бір тарап (затты беруші) екінші тарапқа (депозитариге, затты қабылдап алушыға) затты ақысыз сақтауға беруге міндеті. Негізгі белгілері болып: сақтау шарты реалды шарт болып есептеледі (шарт бойынша зат берілген уақыттан бастап жасалынды деп саналды); затты беруші тұлға заттың иесі болуы міндетті емес, ол кез келген адам болуы мүмкін (бірақ сақтаушының өзінің заты емес, себебі шартта көрсетілгендей ол бөтеннің мүлкі болуы тиіс); тек нақты анықталған зат қана сақтаудың заты болады; заттың берудің мақсаты - сақтау болып табылады; заттың белгілі бір мерзімге сақтауға берілуі; сақтау аяқталған соң, оны берген адамға қайтаруы; шарт ақысыз түрде жасалында деп айтып өтуге болады.

Заттың кімге тиесілі екенін анықтау мақсатында, сот дауды шешкенге дейін оны үшінші тұлғаға беретін болған. Ол сенімді адамдар арасынан таңдалды және затқа деген қандай болмайсын құқығы және тараптардың бірінің танысы немесе туысы болмауы міндеттелген. Шешім шығарған сот қай тарап дауды жеңді соған мүлік қайтарылып берілген.

Пайдаланылған қайнар көздерінің тізімі:

1. ancientrome.ru
2. euko.kz
3. Покровский И.А. История римского права [Электронный ресурс] // Классика Российского права - URL: <http://civil.consultant.ru/elib/books/25/>
4. http://www.nnre.ru/yurisprudencija/rimskoe_pravo_konspekt_lekcii/p4.php
5. http://av-ue.ru/rimsk_lav.php?d=rl_7_34_136.htm
6. Дождёв Д.В. Римское частное право: учебник для вузов/ Дождёв Д.В, под. общ. ред. проф. В.С.Нерсесенка. - М.: Норма, 2006-558 с.
7. И.Б. Новицкий. Римское право.- Изд. 6-е, стереотипное.- М., 1997 -245 с.

References:

1. ancientrome.ru
2. euko.kz
3. Pokrovsky I.A. Istoriya rimskogo prava [Elektronny resurs] // Klassika Rossyskogo prava - URL: <http://civil.consultant.ru/elib/books/25/>
4. http://www.nnre.ru/yurisprudencija/rimskoe_pravo_konspekt_lekcii/p4.php
5. http://av-ue.ru/rimsk_lav.php?d=rl_7_34_136.htm
6. Dozhdyov D.V. Rimskoye chastnoye pravo: uchebnik dlya vuzov/ Dozhdyov D.V, pod. obshch. red. prof. V.S.Nersesenko. - M.: Norma, 2006-558 s.
7. I.B. Novitsky. Rimskoye pravo.- Izd. 6-e, stereotipnoye.- M., 1997 -245 s.

УДК 347.7 (574)

Старынин Максим Валерьевич¹

*Магистрант Каспийского Общественного Университета,
Действующий член Палаты налоговых
консультантов Республики Казахстан¹*

БАНКРОТСТВО ЮРИДИЧЕСКИХ ЛИЦ ПО ПРИЧИНЕ НЕИСПОЛНЕНИЯ НАЛОГОВЫХ ОБЯЗАТЕЛЬСТВ ПО УПЛАТЕ НАЛОГОВ В РК

Аннотация

Предлагаемая статья содержит обзор законодательства РК о действующей процедуре банкротства юридических лиц при неисполнении налоговых обязательств по уплате налогов и других обязательных платежей в бюджет.

Ключевые слова: банкротство, налоги, неплатежеспособность, неисполнение налоговых обязательств.

Старынин Максим Валерьевич¹**Каспий қоғамдық университетінің «Әділет» жоғарғы құқық мектебінің магистранты¹****ҚР-да салықтық міндеттемелерін орындамау себептері нәтижесіндегі заңды тұлғалардың ағымдағы банкроттығы**

Аңдатпа

Бұл мақалада салықтар мен бюджетке төленетін басқа да міндетті төлемдерді төлеу бойынша салық міндеттемелерін өтелмеген заңды тұлғалардың ағымдағы банкроттық туралы ҚР заңнамасының шолуын ұсынады.

Түйінді сөздер: банкроттық, салық, дәрменсіздік, салық міндеттемелерін орындамауы.

Starynin Maksim Valeryevich¹**Master of the Higher School of Law "Adilet" of Caspian Public University****The current member of the Chamber of Taxation Consultants of the Republic of Kazakhstan¹****Bankruptcy of legal entities due to non-fulfillment of tax obligations to pay taxes in the Republic of Kazakhstan**

Annotation

This article provides an overview of the legislation of RK about the current bankruptcy of legal entities with outstanding tax obligations to pay taxes and other obligatory payments to the budget.

Keywords: bankruptcy, tax, insolvency, failure to fulfill tax obligations.

В любых налоговых правоотношениях всегда с одной стороны выступает государство, а с другой налогоплательщик. В отличие от гражданско-правового оборота, сторона должник, а как правило должником в налоговых правоотношениях выступают налогоплательщик (юридические и физические лица), не имеют практически ни какой возможности изменить условия исполнения своего налогового обязательства, за исключением

изменения сроков фактической уплаты налогов в бюджет. Так, же бывают налоговые амнистии[1] и легализации[2], но в данном случае инициатором изменений исполнения налоговых обязательств выступает само государство. В остальных случаях налоговые органы законодательно ограничены в своих действиях по изменению условий исполнения налоговых обязательств. В результате при невозможности исполнения юридическим лицом

своих налоговых обязательств, налоговые органы выступают как кредитор и обязаны обращаться в суд о признании такого налогоплательщика банкротом.

Под основным на наш взгляд и самым значимым элементом исполнения налогового обязательства следует понимать уплату законно установленных налогов и других обязательных платежей, которые имеют безвозмездный характер и уплачиваются в пользу государства. Государство законодательно определяет объекты налогообложения, субъектов налоговых отношений, само устанавливает виды и размеры налогов и платежей, а в лице своих уполномоченных органов контролирует, как само возникновение налоговых обязательств у налогоплательщиков, так и их исполнение. Можно с уверенностью заключить, что конечной целью налоговых правоотношений является исполнение налогоплательщиком самой «важной» части налоговых обязательств, а именно фактической уплаты налогов в бюджет государства либо в денежной, либо в натуральной форме.

Как пишет М.В. Карасева, «государство не может не принять исполнение по налоговому обязательству которое она само же установило и в принятии которого глубоко заинтересованно»[4]. Во многих странах конституционно закреплено положение о взимании государством налогов.

Так, в статье 35 Конституции Республики Казахстан закреплено, что «уплата законно установленных налогов, сборов и иных обязательных платежей является долгом и обязанностью каждого»[5]. В статье 51 Конституции Республики Узбекистана сформулировано следующее: «Граждане обязаны платить установленные законом налоги и местные сборы»[6]. Аналогичные положения содержатся в статье 127 Конституции Литовской Республики, статье 37 Конституции Княжества Монако[7] и многих других стран.

Как справедливо отмечает Е.В. Порохов, «конституционную обязанность по уплате налогов можно назвать базовой во взаимоотношениях государства со своими гражданами, поскольку реализация именно этой обязанности закладывает фундамент построения всех иных отношений государства со своими гражданами»[3].

Таким образом, закрепив Конституцией свое право требования исполнения налоговых обязательств, государство в налоговых правоотношениях выступает как «безусловный кредитор», который имеет безусловное право требовать исполнения налоговых обязательств в виде уплаты налогов и других обязательных платежей от своих «должников» физических и юридических лиц, которые являются налогоплательщиками.

Статья 26 Кодекса РК «О налогах и других обязательных платежах в бюджет» содержит легальное определение налогового обязательства, – «Налоговым обязательством признается обязательство налогоплательщика

перед государством, возникающее в соответствии с налоговым законодательством Республики Казахстан, в силу которого налогоплательщик обязан встать на регистрационный учет в налоговом органе, определять объекты налогообложения и (или) объекты, связанные с налогообложением, исчислять и уплачивать налоги и другие обязательные платежи в бюджет, а также авансовые и текущие платежи по ним, составлять налоговые формы, представлять налоговые формы, за исключением налоговых регистров, в налоговый орган в установленные сроки. Государство в лице органов налоговой службы имеет право требовать от налогоплательщика (налогового агента) уплаты налогов и других обязательных платежей в полном объеме. В случае неисполнения или ненадлежащего исполнения налогового обязательства применять способы по его обеспечению и меры принудительного исполнения в порядке, предусмотренном настоящим Кодексом»[8].

Как и в гражданско-правовых отношениях между сторонами, так и в налоговых правоотношениях между государством и налогоплательщиком существует риск неисполнения сторонами своих обязательств. Однако в гражданском обороте кредитор своим волеизъявлением может уменьшить гражданско-правовую ответственность должника, а в налоговых правоотношениях такой возможности нет. Более того, при неисполнении налоговых обязательств и отсутствии у налогоплательщика возможности погасить налоговую задолженность налоговые органы не только вправе, но и должны обратиться в суд о признании налогоплательщика (юридического лица) банкротом.

Банкротство часто отождествляют с несостоятельностью или неплатежеспособностью, признанную судом невозможность должника исполнить свои обязательства перед кредитором. Законом РК «О реабилитации и банкротстве», банкротство определено как признанная решением суда несостоятельность должника, являющаяся основанием для его ликвидации[9]. В гражданском праве, имеется множество способов обеспечения исполнения обязательств (залог, неустойка, гарантии, поручительство, цессии и т.д.). В связи с этим, временная неплатежеспособность может быть урегулирована между субъектами гражданско-правовых отношений в рамках обязательственного права, без применения длительной и дорогостоящей процедуры банкротства[9]. И лишь при длительной и устойчивой неплатежеспособности свидетельствующей о невозможности должника вести бизнес и рассчитаться с кредиторами, кредитор имеет право обращаться в суд о признании должника банкротом.

Неисполнение налогового обязательства по уплате налогов в бюджет, как уже отмечалось, может служить основанием для признания предприятия банкротом. Согласно пункту 2 статьи 4 Закона РК «О реабилитации и банкротстве»,

-«банкротство устанавливается принудительно на основании заявления в суд кредиторов или иных уполномоченных настоящим Законом лиц». П.п.2 п.1 ст.5 этого же Закона закреплено, что «обязательство перед кредитором по налогам и другим обязательным платежам в бюджет по налоговой задолженности, включая задолженность филиалов и представительств должника, не исполненные в течении четырех месяцев с момента наступления срока их исполнения и составляет сумму не менее ста пятидесяти месячных расчетных показателей, установленных на соответствующий финансовый год»[9]. В этих нормах законодатель устанавливает возможность принудительного признания банкротом за неуплату налогов и других обязательных платежей в бюджет. Задолженность налогоплательщика, которая может стать основанием для инициации процедуры банкротства со стороны налоговых органов составляет сто пятьдесят месячных расчетных показателей, что составляет в 2016 г. - 318,1 тыс. тенге[10], примерно 1000 долларов США[11]. Для сравнения, в РФ эта сумма составляет 300,0 тыс. рублей[12], примерно 5000 долларов США. В РК при процедуре банкротства по причине неуплаты налогов или других обязательных платежей в бюджет, законодатель не делает дифференциации по таким критериям как малый, средний или крупный бизнес. Полагаем, не совсем логичным начинать процедуру банкротства средних и крупных предприятий при такой относительно небольшой задолженности по налогам если учитывать сумму поступлений в бюджет, которая была сделана предприятием за предыдущие периоды, а так же может быть сделана в будущем если предприятия справится со своими финансовыми сложностями.

Так же срок неуплаты налоговой задолженности, ограниченный четырьмя месяцами, по истечении которых налоговые органы имеют право инициировать банкротство, на наш взгляд крайне недостаточен для того, чтобы предприятия имеющие финансовые сложности могли оправиться от них. В статье 122 Закона РК О реабилитации и банкротстве законодатель отдельно выделяет сельхозпроизводителей. В частности - «при установлении несостоятельности сельскохозяйственных производителей учитываются обязательства, срок исполнения по которым наступил не ранее предшествующего года. При этом в зачет не берется год предшествующий возбуждению процедуры банкротства, в течение которого возникли чрезвычайные ситуации природного и техногенного характера либо особо неблагоприятные природно-климатические условия, явившиеся причиной неисполнения обязательств в срок»[9]. Предприятия которые занимаются хранением и переработкой сельхозпродукции, или предприятия которые выпускают продукцию ориентированную только на сельхоз производителя (производство

удобрений, сельхоз техники и т.д.) в статью 122 Закона РК «О реабилитации и банкротстве» не включены. Такие предприятия напрямую зависят от платежеспособности сельскохозяйственных производителей и отсутствие оплаты со стороны сельхозпроизводителей могут вызвать так же неплатежеспособность у этих предприятий в том числе и по уплате налогов. Законодатель ни как не выделяет предприятия по видам деятельности которые напрямую могут зависеть от климатических особенностей региона. Практика показывает, что многие предприятия так же зависят от цикличности природных явлений (энергетические отрасли, переработки сельхозпродукции, морское и речное судоходство и др.). Однако законодатель по таким предприятиям специального срока длящейся неплатежеспособности не определяет. На наш взгляд установленный Законом РК «О банкротстве» срок в четыре месяца при истечении которого в отношении должника может быть начата процедура банкротства не может давать объективную временную оценку его неплатежеспособности.

При ускоренной процедуре банкротства, в соответствии с пунктом 2 статьи 27 Закона РК «О реабилитации и банкротстве», предусматривает, что минимальное число кредиторов должника должно быть не меньше трех, за исключением случаев имеющего единственного кредитора по налогам и другим обязательным платежам в бюджет.

В соответствии с пунктом 2 статьи 38 Закона РК «О реабилитации и банкротстве», правом на подачу заявления кредитора в суд о признании должника банкротом обладают орган государственных доходов и иной уполномоченный государственный орган в отношении налогов и других обязательных платежей в бюджет.

Таким образом, налоговый орган в единоличном порядке при задолженности в сто пятьдесят минимальных расчетных показателей и просрочке по платежам более четырех месяцев имеет право начать процедуру банкротства. В такой ситуации представляется, целесообразно включить в комитет кредиторов с целью объективного принятия решения дополнительных представителей от отраслевых государственных органов (Минсельхоз, Министерства экономического развития, и т.д.), а также от Национальной Палаты предпринимателей РК.

Следующий момент, который следует отметить, что при неисполнении налогового обязательства по уплате налогов, в соответствии с пунктом 2 статья 58 Закона РК «О реабилитации и банкротстве», не предусматривает отказ суда от признания должника банкротом, «если у должника отсутствуют другие кредиторы кроме заявителя, кроме случая если заявителем является кредитор по налогом и другим обязательным платежам»[9], то есть налоговый орган. В данном случае так же прослеживается возможность единоличного принятия решения о иницировании процедуры банкротства со стороны

налогового органа.

В соответствии со статьей 100 Закона РК «О реабилитации и банкротстве», административные и судебные расходы покрываются вне очереди за счет имущества банкрота, к административным расходам также относятся налоги и другие обязательные платежи в бюджет, исчисленные налогоплательщиком согласно налоговой отчетности, начисленные органом государственных доходов по результатам налоговых проверок, за налоговые периоды, следующие за налоговым периодом, в котором применена процедура банкротства. В соответствии с пунктом 2 этой же статьи, в первую очередь удовлетворяются требования по возмещению вреда здоровью, по взысканию алиментов; по оплате труда и выплате компенсаций лицам, работавшим по трудовому договору, с выплатой задолженностей по социальным отчислениям в Государственный фонд социального страхования, обязательным пенсионным взносам, обязательным профессиональным пенсионным взносам; по выплате вознаграждений по авторским договорам.

Во вторую очередь удовлетворяются требования кредиторов по обязательствам, обеспеченным залогом имущества банкрота, оформленным в соответствии с законодательством Республики Казахстан, в случаях, предусмотренных статьей 104 настоящего Закона, а также требования, возникшие в результате получения банкротным управляющим в период проведения процедуры банкротства кредита.

В третью очередь погашается задолженность по налогам и другим обязательным платежам в бюджет. Следует отметить, что при проверке правильности формирования реестра третьей очереди суды должны применять нормы подпункта 32 пункта 1 статьи 12 Кодекса Республики Казахстан от 10 декабря 2008 года № 99-IV «О налогах и других обязательных платежах в бюджет (Налоговый кодекс)», согласно которому налоговая задолженность включает в себя сумму недоимки (сумму основного долга по налогам и другим обязательным платежам), а также неуплаченные суммы пени.

Из нормы статьи 101 Закона РК «О реабилитации и банкротстве» следует, что требование кредитора с его согласия может быть удовлетворено способами, не противоречащими законодательству Республики Казахстан, в том числе в денежной форме и (или) посредством передачи имущества в натуре, за исключением кредитора по налогам и другим обязательным платежам в бюджет, должен выразить свое письменное согласие (несогласие) о принятии имущества в натуре в счет погашения требования в срок, не превышающий пятнадцати календарных дней со дня его предложения банкротным управляющим. Таким образом, согласие налоговых органов на получение удовлетворения

по требованиям в натуре не требуется.

Как было отмечено, исполнение налогового обязательства должником в части уплаты налогов и других обязательных платежей в бюджет определен в третьей очереди. Суммы и порядок удовлетворения требований кредиторов третьей очереди определен в статье 105 Закона РК О реабилитации и банкротстве, «при определении сумм требований, включаемых в состав требований третьей очереди, учитывается задолженность по налогам и другим обязательным платежам в бюджет, образовавшаяся на момент возбуждения производства по делу о банкротстве. В случае, если должником в период после возбуждения производства по делу о банкротстве не в полном объеме перечислены налоги и другие обязательные платежи в бюджет, суммы, не выплаченные до вынесения судом решения о признании должника банкротом и его ликвидации через процедуру банкротства, включаются в общую сумму задолженности должника перед кредиторами третьей очереди»[9]. Исполнение налогового обязательства в части уплаты налогов и других обязательных платежей в бюджет имеет свой порядок. Согласно пункту 2 статьи 34 Кодекса РК «О налогах и других обязательных платежах в бюджет»[8], первоначально уплачивается сумма недоимки, затем уплачивается сумма пени и в последнюю очередь сумма штрафов. Налогоплательщик-банкрот, может иметь задолженность по разным видам платежей (республиканские или местные налоги) и так же разные места фактического исполнения налогового обязательства (разные территориальные налоговые органы), как и в каком порядке должны исполняться налоговые обязательства законодатель не определяет.

Как уже было отмечено ранее, в соответствии с 4) ст. 1 ЗРК «О реабилитации и банкротстве» предусмотрено, что налоги и другие обязательные платежи в бюджет, обязательства по уплате которых возникли в ходе ликвидации должника, приравниваются к административным расходам. А последние, согласно пункту 1 ст. 40 указанного закона, относятся на имущество должника и возмещаются за счет этого имущества вне очереди. Следовательно, у должника могут возникнуть налоговые обязательства, которые не были заявлены на начальном этапе процедуры банкротства, и которые должны быть погашены вне очереди.

Из выше изложенного, можно сделать вывод, что неисполнение налогового обязательств в части неуплаты налогов и других обязательных платежей в бюджет по действующему в РК законодательству о реабилитации и банкротству, которое выступает в качестве основания для начала процедуры банкротства, несет в себе достаточно большие угрозы для бизнеса. На наш взгляд, необходимо на законодательном уровне разработать и ввести понятия «устойчивая несостоятельность» или

«устойчивая неплатежеспособность», которые будут иметь свои критерии с привязкой к отраслям народного хозяйства, и срок которой должен составлять не менее одного года. Так же следует уделить внимание порогу налоговой задолженности, при котором возможна инициация

процедуры банкротства юридических лиц с дифференциацией по секторам экономики, на малый и средний и крупный бизнес. Необходимо ограничить возможности налоговых органов в принятии единоличных решений при проведении процедуры банкротства.

Список использованных источников:

1. Закон РК от 30.06.2016 г. № 213-V Об амнистии граждан Республики Казахстан, оралманов и лиц, имеющих вид на жительство в Республике Казахстан в связи с легализацией ими имущества http://online.zakon.kz/Document/?doc_id=31573214

2. Закон РК "Об амнистии в связи с легализацией имущества" от 05 июля 2006 г. №157-III/Официальная газета №30, июнь 2006 г.

3. Порохов Е.В. Теория налоговых обязательств: Учебное пособие.-Алматы: Жеті Жарғы, 2001.-С.168

4. Карасева М.В. Проект налогового кодекса Российской Федерации и новые явления в праве//Хозяйство и право-1997 г.-№4-С.83

5. Конституция Республики Казахстан http://online.zakon.kz/Document/?doc_id=1005029#pos=299;-179

6. Конституция Республики Узбекистан http://lex.uz/pages/getpage.aspx?lact_id=35869

7. Усова Е.В. Конституционные основы налогового права зарубежных стран//Молодой ученый.-2015 г.-№9-С.896-899.

8. Кодекс Республики Казахстан от 10 декабря 2008 г. №99-IV «О налогах и других обязательных платежах в бюджет (Налоговый кодекс)» (с изменениями и дополнениями по состоянию на 26.07.2016 г.) <http://kodeks.kz/index/php?st=26>

9. Закон Республики Казахстан «О реабилитации и банкротстве»-Алматы: Юрист, 2016 г.-88.С

10. Закон «О республиканском бюджете на 2016-2018».http://online.zakon.kz/m/Document/?doc_id=35631955

11. Интернет ресурс <http://nationalbank.kz/?docid=747&switch=russian>

12. Федеральный закон от 26.10.2002 г. №127-ФЗ(ред.от 09.07.2016 г.) О не состоятельности (банкротстве) http://www.consultant.ru/document/cons_doc/law_39331/3fe8d4aaca9650ba62c13ae54fcab444cc149ef2/

13. Ожегов С.И., Шведова Н.Ю. Толковый словарь русского языка: 80000 слов и фразеологических выражений, Российская академия наук. Институт русского языка им. В.В. Виноградова.-4-е изд. дополненное.-М.:Азбуковник,1999.-944С.

14. Интернет ресурс http://www.markin.ru/_docs/articles04-019.pdf

References:

1. Zakon RK ot 30.06.2016 g. № 213-V Ob amnistii grazhdan Respubliki Kazakhstan, oralmanov i lits, imeyushchikh vid na zhitelstvo v Respublike Kazakhstan v svyazi s legalizatsiyey imi imushchestva http://online.zakon.kz/Document/?doc_id=31573214

2. Zakon RK "Ob amnistii v svyazi s legalizatsiyey imushchestva" ot 05 iyulya 2006 g. №157-III/Ofitsialnaya gazeta №30, iyun 2006 g.

3. Porokhov Ye.V. Teoriya nalogovykh obyazatelstv: Uchebnoye posobiye.-Almaty: Zheti Zhargy, 2001.-S.168

4. Karaseva M.V. Proyekt nalogovogo kodeksa Rossyskoy Federatsii i novye yavleniya v prave//Khozyaystvo i pravo-1997 g.-№4-S.83

5. Konstitutsiya Respubliki Kazakhstan http://online.zakon.kz/Document/?doc_id=1005029#pos=299;-179

6. Konstitutsiya Respubliki Uzbekistan http://lex.uz/pages/getpage.aspx?lact_id=35869

7. Usova Ye.V. Konstitutsionnye osnovy nalogovogo prava zarubezhnykh stran//Molodoy ucheny.-2015 g.-№9-S.896-899.

8. Kodeks Respubliki Kazakhstan ot 10 dekabrya 2008 g. №99-IV «O nalogakh i drugikh obyazatelnykh platezhakh v byudzhete (Nalogovy kodeks)» (s izmeneniyami i dopolneniyami po sostoyaniyu na 26.07.2016 g.) <http://kodeks.kz/index/php?st=26>

9. Zakon Respubliki Kazakhstan «O reabilitatsii i bankrotstve»-Almaty: Yurist, 2016 g.-88.S

10. Zakon «O respublikanskom byudzhete na 2016-2018».http://online.zakon.kz/m/Document/?doc_id=35631955

11. Internet resurs <http://nationalbank.kz/?docid=747&switch=russian>

12. Federalny zakon ot 26.10.2002 g. №127-FZ(red.ot 09.07.2016 g.) O ne sostoyatelnosti (bankrotstve) http://www.consultant.ru/document/cons_doc/law_39331/3fe8d4aaca9650ba62c13ae54fcab444cc149ef2/

13. Ozhegov S.I., Shvedova N.Yu. Tolkovy slovar russkogo yazyka: 80000 slov i frazeologicheskikh vyrazheny, Rossyskaya akademiya nauk. Institut russkogo yazyka im. V.V. Vinogradova.-4-e izd.dopolnennoye.-M.:Azbukovnik,1999.-944S.

14. Internet resurs http://www.markin.ru/_docs/articles04-019.pdf

УДК 347.965(574)

Хицко Владислав Иванович¹*Магистрант Высшей школы права «Әділет»**Каспийского Общественного Университета¹*

ПРАВА И ОБЯЗАННОСТИ АДВОКАТА ПО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВУ РК

Аннотация

В статье раскрывается вопрос о правах и обязанностях адвоката, которыми его наделяет законодательство для осуществления профессиональной деятельности. Освящены некоторые проблемы, возникающие у адвоката при реализации своих прав на практике. Затронуты пробелы в законодательстве, регулирующие деятельность адвоката. Адвокат – не «помощник суда», а всего лишь слуга своего доверителя, права и интересы которого он обязан защищать всеми законными способами, предоставленными ему законодательством.

Ключевые слова: полномочия, права и обязанности адвоката, адвокатура, адвокатская деятельность, защитник.

Хицко Владислав Иванович¹**Каспий қоғамдық университетінің «Әділет»****жоғарғы құқық мектебінің магистранты¹****Қазақстан Республикасы заңнамасының заңгер
құқықтары мен міндеттері**

Аңдатпа

Бұл мақала олардың қызметі үшін заң беретін сенімхат құқықтары мен міндеттерін мәселені арналған. Іс жүзінде өз құқықтарын іске асыру барысында туындайтын және қорғауды жүзеге асыру барысында заңгер қызметін реттейтін заңнамадағы кемшіліктерге қатысты кейбір мәселелеріне назар аударылған. Адвокат - «сот көмекшісі» емес, бірақ сенім берушінің қызметшісі, ол заңнамасымен өзіне берілген барлық құқықтық құралдарды пайдаланып оның құқықтары мен мүдделерін қорғауға міндетті.

Түйінді сөздер: өкілеттігі, адвокаттың құқықтары мен міндеттері, адвокатура, адвокаттық қызмет, қорғаушы.

Hitsko Vladislav Ivanovich¹**Master of the Higher School of Law "Adilet"
of Caspian Public University¹****Rights and duties of a lawyer under the
laws of the Republic of Kazakhstan**

Annotation

The article deals with the question of the rights and duties of an attorney, which gives it the law for their activities. Some problems arising during the implementation of their rights in practice, the implementation of protection. Addressed gaps in the legislation governing the activities of a lawyer. The lawyer - not "assistant trial", but only a servant of his client, the rights and interests of which he is obliged to protect all legal means granted to him by the legislation.

Keywords: The powers, rights and duties of an attorney, legal, advocacy, defender.

Под термином «адвокат» (от латинского *advocatus, advoco – приглашаю*) понимают лицо, профессия которого – оказание квалифицированной юридической помощи гражданам и организациям, в том числе защита их интересов в суде. Исходя из международной практики, синонимами термина «адвокат» иногда выступают термины: «юридический советник», «юридический консультант» или «юрист». В Казахстане под термином адвокат понимается - гражданин Республики Казахстан, имеющий высшее юридическое образование, получивший лицензию на занятие адвокатской деятельностью, обязательно являющийся членом коллегии адвокатов и оказывающий юридическую помощь на профессиональной основе в рамках адвокатской деятельности, регламентируемой Законом [1].

Адвокат - лицо, получившее статус адвоката и право осуществлять адвокатскую деятельность. Порядок приобретения статуса адвоката прямо предусмотрен Законом Республики Казахстан от 5 декабря 1997 г. № 195-І «Об адвокатской деятельности» (далее – ЗРК об адвокатской деятельности).

В современной России используется два термина по отношению к представителям этой профессии: «адвокат» и «адвокатесса». Кроме того, по отношению к адвокатам закон употребляет выражение «независимый профессиональный советник по правовым вопросам» [2, с. 12].

Право - это совокупность правил поведения, определяющих границы свободы, равенства людей в реализации и защите их интересов, регулирующих борьбу и согласование свободных волей в их отношениях друг с другом, закрепленных в законе или ином официальном акте, исполнение которого обеспечивается принудительной силой государства. В любом цивилизованном обществе право выступает государственным регулятором общественных отношений, закрепляя и развивая их [3].

Устанавливая конкретные права и обязанности сторон (граждан, должностных лиц, общественных и государственных организаций), право служит средством достижения общественного компромисса не путем насилия и подавления, а путем согласования индивидуальных, классовых и общечеловеческих интересов.

Субъективное право - это мера юридически возможного поведения, позволяющая субъекту удовлетворять его собственные интересы.

Субъективное право есть средство для удовлетворения какого-либо интереса управомоченного лица для достижения определенного блага, ценности. В этом заключается его предназначение, главная роль.

При осуществлении своей деятельности, адвокат обладает правами:

1) имеет право собирать сведения, необходимые для оказания юридической помощи, в том числе получать и запрашивать справки, характеристики и другие документы, выдаваемые органами государственной власти, органами местного самоуправления, организаций и общественных объединений. Все перечисленные организации и органы обязаны в порядке, установленном законодательством Республики Казахстан, выдавать адвокату указанные в запросе документы или их заверенные копии;

2) имеет право опрашивать лиц (с их согласия), которые предположительно владеют информацией, которая имеет отношение к делу, по которому адвокату доведено выступать в качестве защитника, представителя либо консультанта;

3) собирать и представлять необходимые предметы, которые могут быть признаны в качестве вещественных доказательств, в порядке, установленном законодательством Республики Казахстан;

4) вправе привлекать на договорной основе специалистов для более точного разъяснения вопросов, непосредственно связанных с оказанием квалифицированной юридической помощи;

5) беспрепятственно встречаться со своим клиентом наедине, без какого-либо ограничения числа свиданий и их продолжительности, даже если его подзащитный содержится под стражей. При этом должны быть условия, обеспечивающие конфиденциальность;

6) производить фиксацию с помощью различных технических средств не запрещенные законодательством Республики Казахстан или иным законным способом информацию, которая содержится в материалах дела, по которому адвокат выступает в лице защитника или представителя, соблюдая при этом государственную, а также иную охраняемую законом тайну;

7) совершать иные действия, не противоречащие законодательству Республики Казахстан [2].

Адвокат заключает соглашение со своим доверителем, на основании которого выписывается ордер на исполнение поручения, он выдается соответствующим адвокатским образованием. Форма ордера и его содержание утверждается органом юстиции, по гражданским делам достаточно доверенности на представление интересов. Никто не имеет права требовать от адвоката или его доверителя предъявления соглашения об оказании юридической помощи для вступления адвоката в данное дело.

Полномочия адвоката, который участвует в качестве представителя, защитника, гражданском, административном и уголовном судопроизводстве, регулируется в большей части соответствующим процессуальным законодательством Республики Казахстан [4, с. 119].

Гарантии в реализации права адвоката, прописаны в статье 17 ЗРК об адвокатской деятельности:

1) должностные лица государственных органов, политических партий, общественных объединений и иных организаций не вправе прямо или косвенно препятствовать осуществлению адвокатской деятельности;

2) отождествление адвоката с лицом, которому он оказывает юридическую помощь, запрещается;

3) запрещается допрашивать адвоката в качестве свидетеля об обстоятельствах, ставших ему известными в связи с осуществлением им своих профессиональных обязанностей;

4) запрещается требовать от адвокатов, руководителей и работников президиума коллегии адвокатов, юридических консультаций, адвокатских контор представления каких-либо сведений, связанных с оказанием юридической помощи определенному лицу;

5) адвокатское делопроизводство и иные связанные с ним материалы и документы адвоката не подлежат досмотру, осмотру, выемке, изъятию и проверке;

6) запрещается отказ адвокату в предоставлении свиданий наедине с его подзащитным в условиях, обеспечивающих конфиденциальность таких свиданий, а также ограничение их количества и продолжительности;

7) органы дознания, предварительного следствия и суды обязаны незамедлительно, с момента допуска адвоката к участию в деле, выдать ему письменное подтверждение о его допуске к участию в деле на весь период содержания под стражей его подзащитного;

8) органы дознания и предварительного следствия в случаях, предусмотренных процессуальным законом, обязаны уведомлять адвоката о необходимости его участия в следственных и иных процессуальных действиях в согласованный с адвокатом срок;

9) государственные служащие и руководители негосударственных организаций обязаны в десятидневный срок дать письменный ответ на обращение адвоката, связанное с оказанием им юридической помощи по конкретному делу;

10) лица, допустившие незаконное вмешательство в деятельность адвокатов либо препятствующие осуществлению такой деятельности, привлекаются к ответственности в соответствии с законом [2].

Данные гарантии, способствуют хорошему оказанию профессиональной юридической помощи, лицам в ней нуждающимся.

На основании выше изложенных прав и гарантий, строится мощный, состоящий из высококвалифицированных лиц, правовой институт адвокатуры. На них возложена большая ответственность, в виде профессиональной

юридической помощи обществу в молодом государстве Казахстан.

Юридическая обязанность субъекта правоотношения – закрепленная в нормах права мера должного поведения лица, установленная для удовлетворения интересов лица управомоченного, обеспеченная государственным принуждением [5].

Без соответствующей обязанности субъективное право не может существовать, т.к. оно становится необеспеченным. Юридическая обязанность – это не только необходимое, но и должное поведение. От выполнения юридической обязанности нельзя отказываться в одностороннем порядке. Она представляет собой меру должного поведения, т.е. сверх обусловленной обязанности требовать нельзя. Как должное поведение юридическая обязанность устанавливается законом [5].

Адвокат, в процессе своей деятельности по гражданским, административным и уголовным делам, должен быть честным, разумным и добросовестным. Для соблюдения всех необходимых условий, закон устанавливает, что адвокат не вправе принимать поручение об оказании юридической помощи в следующих случаях:

1) если адвокат по данному делу оказывал ранее или оказывает юридическую помощь, и интересы противоречат интересам лица, который обратился с просьбой о ведении дела;

2) участвовал в качестве следователя, прокурора, эксперта, производившего дознание, переводчика, свидетеля или понятого, специалиста;

3) если в рассмотрении или расследовании дела принимает участие должностное лицо, с которым адвокат состоит в родственных отношениях.

Обязанности адвоката определены Законом Республики Казахстан от 5 декабря 1997 г. № 195-І «Об адвокатской деятельности» (далее – ЗРК об адвокатской деятельности).

В процессе деятельности адвокат, обязуется:

1) отстаивать права и законные интересы лиц, которые ему доверились, честно, добросовестно и разумно, пользуясь всеми не запрещенными законодательством Республики Казахстан средствами;

2) постоянно повышать уровень своих знаний и повышать свою профессиональную квалификацию;

3) соблюдать профессиональную этику адвоката, неукоснительно исполнять решения коллегии адвокатов, принятые в пределах своей компетенции;

4) осуществлять ежемесячный платеж за счет получаемого вознаграждения, средства на общие нужды адвокатской коллегии в порядке и в размерах, которые определяются собранием коллегии адвокатов адвокатской палаты соответствующей административно территориальной единицы РК, а также отчислять средства на содержание

соответствующего адвокатского кабинета, или соответствующей коллегии адвокатов или адвокатской конторы в котором он осуществляет свою профессиональную деятельность, в порядке и в размерах, которые установлены адвокатским образованием;

5) в исключительных случаях адвокаты обязаны оказывать бесплатную юридическую помощь отдельной категории граждан. Адвокат не имеет права отказаться от этой обязанности, так как это четко прописано в законодательстве Республики Казахстан.

На лицо, осуществляющее адвокатскую деятельность, так же накладываются обязанности, которые точно и неуклонно обязан соблюдать, на нем лежит и обязанность в соблюдении требований действующего законодательства страны, использовать все предусмотренные законом средства, а также способы защиты законных интересов и прав организаций и граждан, обратившихся к адвокату за квалифицированной помощью. В обязанности адвоката входит добросовестное оказание квалифицированной юридической помощи, он должен быть эталоном моральной чистоты и безупречного поведения, каждый раз повышать свою деловую квалификацию, саморазвиваться, активно участвовать в пропаганде прав.

В законе предусматриваются адвокатские обязанности, имеющие как правовой, так и нравственный характер.

Адвокат обязан в осуществлении своей деятельности беспрекословно соблюдать требования действующего на тот момент законодательства, разумно, честно и добросовестно отстаивать, и защищать права и законные интересы своего доверителя всеми не запрещенными законодательством средствами.

Адвокат не вправе разглашать все сведения, которые стали ему известны, при оказании юридической помощи своему доверителю ст. 18 ЗРК об адвокатской деятельности [2].

Тем не менее возникают проблемы у адвоката с реализацией прав. Невсегда адвокат предоставляют его право на истребования материалов необходимых для ведения дела, это является следствием не полной осведомленности лиц, к которым адвокат обратился за получением доказательств. Данные лица руководствуются общими правилами, которые представляет им компания, внутренними указами, часто ссылаются на Закон Республики Казахстан от 21 мая 2013 года № 94-V «О персональных данных», хотя должны руководствоваться специальным законодательством, регулирующее деятельность адвокатов. В нынешней обстановке усовершенствования законодательства в сфере обеспечения квалифицированной юридической помощи, данная проблема частично решена Уголовным Кодексом Республики Казахстан от 3

июля 2014г. №226-V (далее УК РК). В нем впервые в Казахстане ввели институт следственного судьи, согласно части 1 статьи 99 данного кодекса «Участники уголовного процесса вправе обращаться к лицу, осуществляющему досудебное расследование, прокурору, судье (в суд) с ходатайствами о производстве процессуальных действий или принятии процессуальных решений для установления обстоятельств, имеющих значение в ходе уголовного процесса, обеспечения прав и законных интересов лица, обратившегося с ходатайством, или представляемого ими лица». Тем самым в уголовном процессе судья выступает гарантом в осуществлении адвокатом своих прав, касающихся истребования доказательства. В гражданском процессе данной нормы нету, что на мой взгляд является пробелом, который нужно восполнить.

Законодатель Казахстана пошел по верному пути, закрепив в ст. 17 ЗРК «Об адвокатской деятельности» гарантии адвокатской деятельности. Вмешательство в адвокатскую деятельность, осуществляемую в соответствии с законодательством, либо препятствование этой деятельности каким бы то ни было способом запрещается. [2] В статье 435 УК РК закреплена ответственность за воспрепятствование законной деятельности адвоката и иных лиц по защите прав, свобод и законных интересов в уголовном процессе, а равно оказанию физическим и юридическим лицам юридической помощи либо иное нарушение самостоятельности и независимости такой деятельности, если эти деяния причинили существенный вред правам, свободам или законным интересам человека и гражданина, правам или законным интересам юридических лиц, охраняемых законом интересам общества или государства [6]. Российское законодательство не содержит подобных положений, что усложняет адвокатам реализацию своих прав в процессе трудовой деятельности.

Наиболее распространенными нарушениями профессиональных прав адвокатов являются: не своевременно выдают либо отказывают в выдаче документов, необходимых для осуществления своей деятельности; необоснованный отказ в приобщении к материалам дела документов и предметов, данные документы и предметы могли быть признаны вещественными и иными доказательствами по конкретному делу; необоснованный отказ в удовлетворении ходатайств адвоката о допросе свидетелей конкретного дела; отказывают в ходатайстве о приобщении заключения специалиста к материалам дела, часто игнорируют ходатайство о вызове на допрос специалиста, отказывают в производстве судебной экспертизы и иных следственных действий; требуют от адвоката иных документов, подтверждающих его полномочия, не содержащихся в законе (письменного заявления, ходатайство от доверителя)

для допуска к участию в деле; отказ в допуске адвоката к участию процессуальных действий; отказ в свидании со своим подзащитным; скрытие от адвоката места нахождения его подзащитного; нарушаются условия конфиденциальности встреч, телефонных переговоров и переписки адвоката с его доверителем; происходит личный досмотр вещей, документов адвоката, при посещении им мест лишения свободы, где находится его подзащитный; незаконное отстранения адвоката от участия в качестве защитника в уголовном деле производстве; нарушается законодательство когда производят допрос адвоката в качестве свидетеля об обстоятельствах, которые стали ему известными в связи с осуществлением профессиональной деятельности, что прямо противоречит закону; осуществление незаконных оперативно-розыскных мероприятий и иных следственных действий в отношении адвоката; необоснованный отказ в реализации права адвоката фиксировать информацию, содержащуюся в материалах дела (в том числе с помощью технических средств), по которому адвокат осуществляет защиту; истребование от адвоката сведений, связанных с осуществлением защиты по конкретным делам; иногда привлекают адвоката к ответственности за мнение, которое было выражено им при осуществлении своей деятельности; возбуждение уголовных дел в отношении адвоката в связи с осуществлением им адвокатской деятельности; незаконное принятие необходимой меры по обеспечению безопасности адвоката, а равно и его членов семьи и сохранности принадлежащего им имущества. Данные проблемы способствуют существенному усложнению профессиональной деятельности адвоката, а в некоторых случаях делают ее осуществление невозможным.

Адвокаты довольно часто остаются демократической декорацией в репрессивном уголовном и административном судопроизводстве. Не могут свободно зайти в большинство зданий судов и правоохранительных органов даже тогда, когда им известно, что права, находящиеся там подзащитных нарушаются. Очень часто жалобы

на незаконное ущемление прав адвокатов и их доверителей остаются без должной реакции во всех инстанциях. Кроме того, хотелось бы привлечь внимание к вызывающей сожаление практике запрета участвовать адвокатам в делах, расследование которых связано со сведениями, содержащими государственные секреты. Как правило, эти ограничения применяются органами национальной безопасности, которые требуют от адвокатов получения специального допуска. Причем законодательство Казахстана не предусматривает наличие указанного допуска в качестве обязательного условия для участия адвоката в уголовном судопроизводстве. Порядок получения допуска к госсекретам, на который ссылаются органы национальной безопасности, не опубликован в открытых источниках и не доступен для ознакомления гражданам и адвокатам. Такой порядок однозначно ставит профессиональных защитников в зависимость от правоохранительных органов, что прямо противоречит закрепленному в международном праве положению о независимости адвокатской профессии и нарушает фундаментальный принцип равноправия сторон в уголовном процессе [7].

В гражданском процессе немного проще, адвокат может беспрепятственно встречаться со своим доверителем, так как доверитель в гражданском процессе не заключает под стражу.

В уголовном процессе защитник выступает на основании удостоверения адвоката и ордера, в гражданском процессе достаточно доверенности от лица чьи интересы он защищает. На мой взгляд, нужно уравнивать статус адвоката в уголовном, гражданском и административном процессе, дать им равные права и гарантии. Произведя монополизацию, можно добиться лучшего качества в защите чужих интересов.

На наш взгляд, необходимо предоставить адвокату право участвовать в делах, связанных со сведениями, содержащими государственные секреты. Закрепить это на законодательном уровне, прописав условием участия адвоката его обязанность подписать расписку о неразглашении.

Список использованных источников:

1. Закон Республики Казахстан от 5 декабря 1997 года № 195-І «Об адвокатской деятельности» // www.online.zakon.kz (с изменениями и дополнениями по состоянию на 10.01.2016 г.)
2. Котов Б.А. Юридический справочник руководителя. Тайна. – М.: ПРИОР, 1999. – 128 с.
3. Право // <http://www.grandars.ru/college/pravovedenie/ponyatie-prava.html> (по состоянию на 18.01.2016г.)
4. Мельниченко Р.Г. Адвокатура: учебное пособие – М.: ИТК "Дашков и К", 2009. – 276 с.
5. Юридическая обязанность: понятие и виды // http://studopedia.ru/9_217496_yuridicheskaya-obyazannost-ponyatie-vidi.html (по состоянию на 18.01.2016г.)
6. Уголовный кодекс Республики Казахстан от 3 июля 2014 года №226-V // <http://adilet.zan.kz> (с изменениями и дополнениями по состоянию на 28.12.2015г.)
7. Казахстанская адвокатура находится на этапе совершенствования - глава Алматинской городской коллегии адвокатов // http://www.inform.kz/ru/kazahstanskaya-advokatura-nahoditsya-na-etape-sovershenstvovaniya-glava-almatinskoy-gorodskoy-kolleгии-advokatov_a2405050 (по состоянию на 20.01.2016г.)

References:

1. Zakon Respubliki Kazakhstan ot 5 dekabrya 1997 goda № 195-I «Ob advokatskoy deyatelnosti» // www.online.zakon.kz (s izmeneniyami i dopolneniyami po sostoyaniyu na 10.01.2016 g.)
2. Kotov B.A. Yuridicheskiy spravochnik rukovoditelya. Tayna. – M.: PRIOR, 1999. – 128 s.
3. Pravo // <http://www.grandars.ru/college/pravovedenie/ponyatie-prava.html> (po sostoyaniyu na 18.01.2016g.)
4. Melnichenko R.G. Advokatura: uchebnoye posobiye – M.: ITK "Dashkovi K", 2009. – 276 s.
5. Yuridicheskaya obyazannost: ponyatiye I vidy // http://studopedia.ru/9_217496_yuridicheskaya-obyazannost-ponyatie-vidi.html (po sostoyaniyu na 18.01.2016g.)
6. Ugolovnyi kodeks Respubliki Kazakhstan ot 3 iyulya 2014 goda №226-V // <http://adilet.zan.kz> (s izmeneniyami i dopolneniyami po sostoyaniyu na 28.12.2015g.)
7. Kazakhstanskaya advokatura nakhoditsya na etape sovershenstvovaniya – glava Almatinskoy gorodskoy kollegii advokатов // http://www.inform.kz/ru/kazakhstanskaya-advokatura-nahoditsya-na-etape-sovershenstvovaniya-glava-almatinskoy-gorodskoy-kollegii-advokатов_a2405050 (po sostoyaniyu na 20.01.2016g.)

УДК 347.965.2

Хицко Владислав Иванович¹
*Магистрант Высшей школы права «Әділет»
Каспийского Общественного Университета¹*

ПРАВОВЫЕ АСПЕКТЫ ПРИОБРЕТЕНИЯ СТАТУСА АДВОКАТА

Аннотация

В статье раскрываются аспекты в приобретении статуса адвоката, порядок выдачи лицензии. Кто вправе получить лицензию на осуществление адвокатской деятельности, какие документы для этого не обходимы. Порядок прохождения стажировки. Орган, который вправе выдавать лицензии на осуществлении адвокатской деятельности. Отличительные особенности статуса адвоката в гражданском и уголовном процессе, путь уравнивания статуса адвоката в уголовном, гражданском и административном производстве.

Ключевые слова: Адвокат, адвокатура, стажировка претендента на занятие адвокатской деятельностью, квалификационная комиссия, квалификационный экзамен, лицензия на осуществление адвокатской деятельности, статус адвоката.

Хицко Владислав Иванович¹
**Каспий қоғамдық университетінің «Әділет» жоғарғы құқық мектебінің
магистранты¹**

Адвокаттың мәртебесін иеленудің құқықтық аспектілері

Аңдатпа

Мақала адвокаттың мәртебесін иеленуге аспектілерін, лицензия алу тәртібін сипаттайды. Кімде лицензия алу құқығы бар, оны алу үшін қандай құжаттар қажет. Тағылымдамадан өту тіртібі. Адвокаттық қызметін жүзеге асыру үшін лицензия беру құқығына ие орган. Азаматтық және қылмыстық процестегі адвокат мәртебесінің ерекшелігі, қылмыстық, азаматтық және әкімшілік сот ісін жүргізуде адвокат мәртебесін теңестіру жолы.

Түйінді сөздер: Адвокат, адвокаттық қызмет, адвокаттық қызметіне кандидаттың тағылымдамасы, біліктілік калқасы, біліктілік емтихан, адвокаттық қызметін жүзеге асыруға лицензия, адвокат мәртебесі.

Hitsko Vladislav Ivanovich¹
Master of the Higher School of Law "Adilet" of Caspian Public University¹

Rights and duties of a lawyer under the laws of the Republic of Kazakhstan

Annotation

The article reveals the aspects of acquiring the status of an attorney, the procedure for acquiring a license. Who is entitled to obtain a license to practice law, what documents are required for this. The order of passing, internship. The body that has the right to issue licenses for the implementation of advocacy. Distinctive features of the status of a lawyer in the civil and criminal process, the ways of the equation of the status of a lawyer in criminal, civil and administrative proceedings.

Keywords: Advocate, trainee's internship in advocacy, qualification commission, qualification examination, license to practice law, lawyer status.

Статус адвоката предполагает особую позицию в любой иерархии, вместе с приобретением статуса адвоката приобретает совокупность прав и обязанностей. В данной статье рассматриваются вопросы приобретения статуса адвоката.

Профессия адвоката является открытой. Наше государство обеспечивает доступ каждого гражданина на занятие данной профессии. Но для того, чтобы стать адвокатом одного желания недостаточно. Необходимо соответствовать требованиям предъявляемые по законодательству Республики Казахстан к кандидату на занятие адвокатской деятельностью.

Данные требования можно разбить на две основные группы: для допуска к квалификационному экзамену и для процедуры сдачи квалификационного экзамена. Рассмотрим квалификационные требования первой группы, обуславливающих допуск к квалификационному экзамену. К ним относятся следующие: наличие высшего юридического образования, профессиональная стажировка, отсутствие судимости и полная дееспособность у кандидата.

Высшее юридическое образование. Адвокат, как лицо, оказывающее квалифицированную юридическую помощь на профессиональной основе, обязан обладать отличными познаниями в сфере права. На присутствие данного ценза в законе прописано обязательное наличие диплома о высшем юридическом образовании [1]. Отсутствие у лица диплома о высшем юридическом образовании, является преградой в получении им лицензии адвоката, что является абсолютно верным.

Отсутствие судимости так же является важным аспектом в получении лицензии на осуществление адвокатской деятельности. Не любая судимость может послужить основанием для отказа претенденту в получении лицензии на осуществлении адвокатской деятельности, а лишь неснятая или непогашенная судимость и лишь за те преступления, которые совершены умышленно. Согласно статье 7 Закона Республики Казахстан от 5 декабря 1997 года «Об адвокатской деятельности»

(далее - ЗРК «Об адвокатской деятельности») адвокатом также не может быть лицо:

- уволенное с государственной, воинской службы, из органов прокуратуры, иных правоохранительных органов, специальных государственных органов, судов и органов юстиции или исключенное из коллегии адвокатов по отрицательным мотивам;
- лишенное лицензии на занятие адвокатской деятельностью;

Кандидат, соответствующий выше указанным критериям, должен в установленном законом порядке пройти стажировку. Срок прохождения стажировки для получения лицензии на осуществлении адвокатской деятельности составляет шесть месяцев до одного года [4]. Сроки прохождения стажировки определяет президиум коллегии адвокатов, в случае длительной болезни или иной уважительной причины, президиум коллегии вправе продлить сроки прохождения стажировки. Стажировка осуществляется под руководством адвоката, имеющего стаж работы более пяти лет, у адвоката не может быть более двух стажеров одновременно [1]. Согласно статье 34 Конституционного закона Республики Казахстан от 25 декабря 2000 г. №132-II «О Судебной системе и статусе судей РК», освобождаются от прохождения стажировки судьи, прекратившие свои полномочия по следующим основаниям:

- уход судьи в отставку;
- освобождение от должности по собственному желанию;
- по состоянию здоровья, препятствующее дальнейшему исполнению служебных обязанностей;
- упразднение суда или реорганизация суда, уменьшение числа судей соответствующего суда, если судья не дает согласия на занятие вакантной должности судьи в другом суде;
- упразднение суда или реорганизация суда, уменьшение числа судей соответствующего суда, истечение срока полномочий, если председатель суда, председатель судебной коллегии не дает согласия на занятие вакантной должности судьи в другом суде [2].

Лицо, которое желает пройти стажировку, подает заявление в президиум коллегии адвокатов и прилагает следующие документы:

- документ, удостоверяющий личность гражданина РК (копия);
- диплом о высшем юридическом образовании (копия или нотариально засвидетельствованная копия в случае непредставление подлинника диплома для сверки);
- трудовая книжка или иной документ, подтверждающий стаж работы по юридической специальности (копия или нотариально засвидетельствованная копия в случае непредставления подлинника для сверки);
- медицинские справки из психологического и наркологического диспансера, выданные по месту жительства;

справка об отсутствии судимости, выданная по месту жительства [3].

Наличие всех необходимых цензов у кандидата на получение лицензии для осуществления адвокатской деятельности проверяется еще на стадии приема документов для прохождения стажировки. Если не были предоставлены документы или в них есть несоответствие кандидата всем необходимым требованиям, то ему отказывают в допуске к стажировке [1].

По истечению срока стажировки, стажер представляет в президиум коллегии адвокатов характеристику от руководителя стажировки, в которой содержится мнение о степени подготовленности стажера к самостоятельной работе. Стажер адвоката готовит итоговый отчет о выполнении индивидуального плана стажировки подписанный руководителем стажировки, и так же представляет в президиум.

Претендент после завершения стажировки подает заявление о допуске его к сдаче квалификационного экзамена, оно же является и заявлением о выдаче лицензии. Вместе с заявлением он представляет в аттестационную комиссию следующие документы:

- форма сведений для прохождения аттестации;
- справки из наркологического и психиатрического диспансеров, выданные по месту жительства претендента не ранее чем за месяц до их представления в органы юстиции (в случае обращения через портал представляется электронная копия документа) [3].

При ненадлежащем оформлении документов или не представлении полного пакета документов заявление, поступившее в канцелярию территориального органа юстиции почтовым отделением, должно быть возвращено в течении двух рабочих дней с уведомлением о причине возврата. При предоставлении документов нарочно производят возврат незамедлительно [3].

Если отсутствует основание для возврата заявления без рассмотрения, документы отправляются на рассмотрение комиссии в

территориальном органе юстиции. После рассмотрения комиссия выносит решение в допуске или отказе к аттестации [3].

При соответствии кандидата всем указанным выше критериям к сдаче аттестационного экзамена он будет допущен. Целью проведения аттестационного экзамена выступает установление наличия у кандидата всех необходимых профессиональных знаний. Экзамены проходят в два этапа, первый этап экзамена осуществляется в виде тестов, второй этап - устный экзамен, в виде собеседования, который принимает комиссия по аттестации лиц, претендующих на занятие адвокатской деятельностью. Согласно законодательству РК кандидат вправе выбрать на каком языке желает сдавать необходимые экзамены, на русском или казахском. Отбор претендентов на занятие адвокатской деятельностью осуществляет комиссия по аттестации лиц, претендующих на занятие адвокатской деятельностью, состоящая из 7 человек и создаваемая при территориальных органах юстиции, города республиканского значения и столицы.

Согласно подпункту 1 статьи 7 ЗРК «Об адвокатской деятельности», проведение тестирования кандидатов на получение лицензии для осуществления адвокатской деятельности предусматривает обязательное использование компьютерного оборудования.

Вторую часть экзамена проводят в форме устного собеседования, вопросы которого содержатся в экзаменационных билетах. Перечень вопросов ежегодно обновляется. Как правило, данные вопросы поделены на несколько тем: уголовное, гражданское, административное законодательство и т. п.

Во время проведения устного собеседования кандидат выбирает один из экзаменационных билетов и не менее чем сорок пять минут готовится к ответу на вопросы. Кандидат при своей подготовке к ответу не вправе пользоваться специальной или иной литературой, справочными материалами средствами связи и иными записями [3].

Для успешной сдачи экзамена, нужно ответить правильно на не менее 70 тестов. По окончании тестирования проводится экзамен в устной форме по билетам. При успешной сдаче данного контроля претендента на лицензию экзамен считается сданным.

Считаю, что необходимо включить в программу сдачи аттестационного экзамена практические задания в виде составления процессуальных документов. Адвокат на практике каждый день сталкивается с ними, важно для этого их правильное и грамотное составление. Включив данное предложение в программу сдачи аттестационного экзамена, можно будет определить насколько кандидат грамотен в составлении документов,

что является не маловажным в оказании профессиональной юридической помощи.

При успешной сдаче всех квалификационных экзаменов аттестационная комиссия выносит рекомендации, руководствуясь которыми Министерство Юстиции в течении десяти дней принимает решение:

- о выдаче лицензии на право осуществления адвокатской деятельности;

При неудовлетворительном результате решения аттестационной комиссии принимает решение:

- об отказе в выдаче лицензии.

Данное решение может быть обжаловано в судебном порядке. В случае неявки кандидата на экзамен без уважительных причин, кандидат вправе повторно подать заявление о допуске к сдаче аттестационных экзаменов, не ранее чем через один год.

Решение о выдаче государственной лицензии лицу, сдавшему успешно все квалификационные экзамены, оформляется в виде приказа министра юстиции.

Согласно пункту 2 статьи 8-1ЗРК «Об адвокатской деятельности», от прохождения аттестации освобождаются лица:

-лица, сдавшие квалификационный экзамен в Квалификационной комиссии при Высшем Судебном Совете Республики Казахстан, успешно прошедшие стажировку в суде и получившие положительный отзыв пленарного заседания областного или приравненного к нему суда;

-лица, прекратившие полномочия судьи по основаниям, предусмотренным подпунктами 1, 2, 3, 9, 10 и 12 пункта 1 статьи 34 Конституционного закона Республики Казахстан «О судебной системе и статусе судей Республики Казахстан»;

-лица, уволенные из органов прокуратуры и следствия, при наличии стажа работы в должности прокурора или следователя не менее десяти лет, за исключением уволенных по отрицательным мотивам [1].

Предполагается, что лица по закону освобожденные от прохождения аттестации, имеют достаточный уровень знаний для оказания услуг адвоката. Примером служит лицо, сдавшее квалификационный экзамен в квалификационной комиссии при Высшем Судебном Совете Республики Казахстан, прошедший стажировку в суде и получивший положительный отзыв. Данным лицом все необходимые экзамены были сданы, а также стажировка была пройдена. Что касается судей ушедших с занимаемой должности по положительным мотивам. Суть ясна, ведь для занятия этой должности, лицо прошло аттестацию, при этом проработало в судебной системе и приобрело большой опыт в правоприменении. Что касается органов прокуратуры и органов следствия, то тут сказывается их большой опыт в сфере права. За двадцать лет, из-за дня в день,

сталкиваясь с нормами права и их применением, человек приобретает колоссальный опыт, поэтому законодатель облегчил получение лицензии для данной категории лиц.

Следующим этапом при положительном результате решения аттестационной комиссии является получение лицензии на осуществление адвокатской деятельности.

Под лицензией понимается разрешение, выдаваемое компетентным государственным органом гражданину или юридическому лицу на занятие определенным видом деятельности или совершать определенные действия.

Лицензия на право осуществления адвокатской деятельности - это разрешение заниматься этой деятельностью указанному в ней лицу, выдается Министерством юстиции Республики Казахстан на основании рекомендации Квалификационной коллегии юстиции. Лицензия выдается по основаниям сдачи квалификационного экзамена.

Условия, сроки и порядок выдачи лицензий на занятие адвокатской деятельностью определяется согласно **стандарту государственной услуги «Выдача лицензии, переоформление, выдача дубликатов лицензии на занятие адвокатской деятельностью»**, утвержденному постановлением Правительства Республики Казахстан от 31 декабря 2013 года № 1558 [5].

Форма лицензии на право осуществления адвокатской деятельностью определяется Правительством Республики Казахстан, её реквизиты вносятся в Государственный реестр лицензий адвокатов, ведение которого осуществляет лицензиар. Под лицензиаром понимается Министерство юстиции Республики Казахстан.

Лицензия является постоянной, генеральной и действует на всей территории Республики Казахстан. Лицензия генеральная, так как дает конкретному физическому лицу заниматься адвокатской деятельностью, а постоянная, так как не имеет ограничения срока времени действия. Действие лицензии на всей территории Республики Казахстан означает, что лицо, являющееся членом адвокатской коллегии, независимо от его места расположения, имеет право осуществлять адвокатскую деятельность, на всей территории Республики Казахстан без каких-либо на то ограничений, а также за пределами Казахстана, если это является необходимым для выполнения принятого поручения и не противоречит законодательству соответствующих государств и международным договорам Республики Казахстан.

Для отказа в выдаче лицензии могут послужить основания, предусмотренные законодательными актами о лицензировании.

Лицо, получившее лицензию и желающее заняться адвокатской деятельностью, обязано вступить в члены коллегии адвокатов и оказывать

юридическую помощь на профессиональной основе в соответствии с ЗРК «Об адвокатской деятельности». Президиум коллегии адвокатов осуществляет прием в члены коллегии. Заявление, поданное на вступление в коллегию адвокатов, должно быть рассмотрено не позднее месячного срока с момента его поступления, исчисление этого срока начинается с момента подачи [6, с. 77-88]. Для вступления в члены адвокатов обязательно уплачивается членский взнос в размере, определенном для конкретной коллегии, находящейся на территории определенной административно-территориальной единицы.

При наличии лицензии на право занятия адвокатской деятельностью и признании Устава коллегии адвокатов в приеме в коллегию не может быть отказано. Так же не может послужить отказом в зачислении по мотивам ограничения численности коллегии адвокатов. Адвокат может одновременно являться членом только одной адвокатской коллегии и состоять только в одном адвокатском образовании.

Если лицо было исключено из коллегии адвокатов, но при этом сохранило лицензию на право осуществления адвокатской деятельности (например, прекращено членство путем исключения в связи с занятием предпринимательской деятельностью, а также другой оплачиваемой должности и в иных случаях, предусмотренных Уставом коллегии), то это лицо может быть вновь принято в коллегию не раньше шести месяцев с момента его исключения из коллегии адвокатов (кроме случая, когда лицо было исключено по его собственному желанию). В этот период не допускается данным лицом осуществление адвокатской деятельности.

Отказ в приеме заявления в связи с нарушениями вышеуказанных требований, возможно обжаловать в суде в месячный срок со дня получения заинтересованным лицом копии решения об отказе в приеме в члены коллегии адвокатов.

Права членов коллегии адвокатов достаточно широки для того, чтобы эффективно осуществлять защиту по уголовным делам, представительство по гражданским, административным, а также по оказанию иных видов юридической помощи гражданам и организациям, не запрещенных законодательством. Адвокат, выступая в качестве защитника или представителя, правомочен в соответствии с процессуальным законодательством защищать и представлять права и интересы лиц, обратившихся за юридической помощью, во всех судах, государственных и иных органах и организациях, в компетенцию которых входит разрешение соответствующих вопросов [7, с. 21].

Законодательство о судопроизводстве - гражданском, уголовном, административном и арбитражном, существенно расширило сферу деятельности адвокатов,

способы и средства, используемые ими в защиту интересов обвиняемого и доверителя. Эффективность оказываемой адвокатом правовой помощи определяется не только уровнем его профессиональной подготовки, но и состоянием правовой системы, статусом адвоката. Имеются некоторые отличия статуса адвоката в гражданском и уголовном процессе.

Согласно статье 57 Гражданского процессуального кодекса Республики Казахстан от 31 декабря 2015 года №377-V (далее ГПК РК), в гражданском процессе адвоката именуют «Представитель» [8], в уголовном процессе, руководствуясь статьей 66 Уголовно-процессуального кодекса Республики Казахстан от 4 июля 2014 года №236-V адвоката именуют «Защитник» [9].

Сравнение статуса адвоката в уголовном и гражданском процессе показывает существенное различие между ними. В гражданском процессе, кроме адвоката интересы могут представлять и иные лица (статья 58 ГПК РК): (работники юридических лиц; уполномоченные организаций, которым законом, уставом или положением предоставлено право защищать права и интересы членов этих организаций, а также права и интересы других лиц; уполномоченные профессиональных союзов - по делам рабочих, служащих, а также других лиц, защита прав и интересов которых осуществляется этими профессиональными союзами; иные лица, имеющие высшее юридическое образование). В уголовном процессе согласно статье 66 УПК защитником является только адвокат. При участии адвоката, наряду с ним защиту могут осуществлять следующие лица: супруг, супруга, близкий родственник, опекун, попечитель либо представитель организации, на попечении или иждивении которой находится подзащитный. Возможен допуск иностранного адвоката, если это не противоречит международному соглашению.

В соответствии со статьей 59 ГПК РК не все лица могут быть представителями по гражданскому делу, а именно:

1. Судьи, следователи, прокуроры и депутаты Парламента Республики Казахстан или местных представительных органов не могут быть представителями в суде, кроме случаев участия их в процессе в качестве представителей соответствующих организаций или законных представителей.

2. Представителями по поручению в суде не могут быть адвокаты, принявшие поручение об оказании юридической помощи с нарушением требований законодательства Республики Казахстан об адвокатской деятельности.

3. Лицо не может быть представителем по поручению, если:

1) по данному делу оказывает или ранее оказывало юридическую помощь лицам, интересы которых противоречат интересам представляемого лица;

2) ранее при рассмотрении и разрешении дела участвовало в качестве судьи, прокурора, эксперта, специалиста, переводчика, свидетеля или понятого;

3) состоит в родственных отношениях с другой стороной или третьим лицом, судьей, прокурором, секретарем судебного заседания, экспертом, давшим заключение по делу, специалистом, переводчиком;

4) в силу психического состояния здоровья либо возраста и по другим причинам самостоятельно не имеет возможности осуществлять представительство [8].

В свою очередь, в уголовном процессе согласно статье 66 УПК РК «одно и то же лицо не может быть защитником двух свидетелей, имеющих право на защиту, подозреваемых, обвиняемых, подсудимых, если интересы одного из них противоречат интересам другого».

Полномочий представителя, описанные в статье 60 ГПК РК требуют доверенности от представляемого, на каждое действие представителя. В свою очередь ст. 70 УПК более детально описал круг полномочий защитника, не требующий доверенности на данные действия.

Согласно ГПК РК полномочия представителя в гражданском процессе оформляются в виде доверенности, если представителем выступает адвокат выписывается ордер. В уголовном процессе адвокат допускается к делу, предъявив удостоверение адвоката и ордер на ведение дела, иные лица, участвующие в качестве защитника, допускаются по предъявлению соответствующего документа (свидетельство о браке, документ, подтверждающий родственные отношения с подозреваемым, обвиняемым, подсудимым, осужденным, оправданным, решения органов, осуществляющих функции по опеке и попечительству)[9].

Следует отметить, что в гражданском процессе нет положения об отказе от представителя или адвоката. В уголовном процессе в статье 69 УПК РК прямо предусмотрена возможность отказа от защитника.

Стоит обратить внимание на еще одно существенное отличие гражданского процесса от уголовного. В гражданском процессе не освещена процедура приглашения, назначения, замены и оплаты труда представителя, в уголовном процессе все это предусмотрено в статье 68 УПК РК.

Опираясь на данные отличия, можно сделать вывод, что статус адвоката в уголовном и гражданском процессе отличается. На наш взгляд, нужно уравнивать статус адвоката в гражданском, уголовном и административном производстве, тем самым повысится уровень оказания квалифицированной юридической помощи.

Так же следует отметить, что большое значение для успешной деятельности адвоката

имеет его независимость от государственных органов и органов адвокатского сообщества при определении средств и способов защиты интересов клиентов, единственными критериями которых должны быть законность и нравственная безупречность.

ЗПК «об адвокатской деятельности» предусмотрел гарантии независимости адвоката, вмешательство в адвокатскую деятельность, осуществляемую в соответствии с законодательством, либо препятствование этой деятельности запрещается. Не допускается истребование связанных с адвокатской деятельностью сведений. Адвокат, члены его семьи и их имущество находятся под защитой государства, о чем говорит статья 17 ЗПК «Об адвокатской деятельности» Адвокат в осуществлении своей профессиональной деятельности является независимым. Решения свои по поводу средств, тактики и способов осуществления защиты принимает адвокат самостоятельно, влияние организаций не допускается [10, с. 83].

Лицензирование адвокатской деятельности создало неравные условия на рынке юридических услуг. Платные юридические услуги, не связанные с адвокатской деятельностью, оказываемые различными юридическими фирмами, исключены из числа лицензируемых Постановлением Правительства Республики Казахстан от 25 июля 2005 г года №773 «О внесении изменений и признании утратившими силу некоторых решений Правительства Республики Казахстан». Юристы по существу занимаются предпринимательской деятельностью и не отягощены дополнительными обязанностями и ограничениями. Поэтому со временем необходимо объединить профессии по оказанию квалифицированной юридической помощи, как произошло во Франции. По закону от 31 декабря 1971г во Франции произошло слияние в единую профессию адвоката независимого советника, адвоката поверенного в судах и консультанта в коммерческих судах.

Наше законодательство предусматривает монополию адвоката как защитника по уголовным и административным делам. Однако представительство может осуществляться и иными лицами, имеющими только высшее юридическое образование. Минимальные требования для лиц, представляющих интересы человека и гражданина в суде, недостаточны для оказания качественной юридической помощи и последующей возможности оспаривания своих прав в конфликтных ситуациях с представителем. Причина, которая наталкивает на монополизацию адвокатуры, вполне очевидна. Адвокат обладает рядом существенных отличий от юриста:

- для получения лицензии на осуществлении адвокатской деятельности необходимо иметь высшее юридическое образование, пройти стажировку от шести месяцев до одного года, сдать

необходимые квалификационные экзамены, стать членом коллегии адвокатов;

- при осуществлении своей деятельности, адвокат обязан соблюдать Кодекс профессиональной этики адвоката и иные корпоративные правила.

При нарушении адвокатом профессиональных правил поведения он может быть привлечен к дисциплинарной ответственности президиумом коллегии адвокатов вплоть до исключения и возможности лишения лицензии.

Все эти жесткие требования, предъявляемые к лицам, желающим получить лицензию на осуществления адвокатской деятельностью и стать адвокатом. Обоснованы, тем что, в нашей стране не хватает действительно хорошо квалифицированных людей, которые могли бы оказать хорошую профессиональную юридическую помощь. И законодатель решил пойти по жесткому и сложному пути, выбрав данные меры, позволяет проводить нормальный конкурентный отбор среди лиц, желающих получить статус адвокат.

Список использованных источников:

1. Закон Республики Казахстан от 5 декабря 1997 года № 195-І «Об адвокатской деятельности» // www.online.zakon.kz (с изменениями и дополнениями по состоянию на 10.01.2016 г.)
2. Конституционный закон Республики Казахстан от 25 декабря 2000 г. №132-ІІ «О Судебной системе и статусе судей РК» // www.online.zakon.kz (с изменениями и дополнениями по состоянию на 22.05.2016 г.)
3. Приказ Министра юстиции Республики Казахстан от 27 января 2015 года № 56 «Об утверждении Правил проведения аттестации лиц, прошедших стажировку и претендующих на занятие адвокатской деятельностью и на право занятия нотариальной деятельностью» // www.online.zakon.kz (с изменениями и дополнениями по состоянию на 15.05.2016 г.)
4. Приказ Министра юстиции Республики Казахстан от 8 февраля 2012 года № 54 Об утверждении Положения о порядке прохождения стажировки стажерами адвокатов // www.online.zakon.kz (с изменениями и дополнениями по состоянию на 29.05.2016 г.)
5. Постановление Правительства Республики Казахстан от 31 декабря 2013 года №1558 «Об утверждении стандартов государственных услуг по вопросам адвокатской деятельности» // www.online.zakon.kz (по состоянию на 23.02.2015)
6. Мухамбетуалиева А.М., Мергенбаев Е.К. Проблемы, пути совершенствования деятельности защитника в уголовном судопроизводстве Республики Казахстан // Вестник КАСУ. – 2008. – № 3. – С. 77-81.
7. Абросимовой Е.А. Регулирование юридической профессии в странах СНГ: Отчет – М.: ЮРИСТ, 2010. – С. 21
8. Гражданский процессуальный кодекс Республики Казахстан от 31 октября 2015 года №377-V // www.online.zakon.kz (с изменениями и дополнениями по состоянию на 22.06.2016 г.)
9. Уголовно процессуальный кодекс Республики Казахстан от 4 июля 2014 года №231-V // www.online.zakon.kz (с изменениями и дополнениями по состоянию на 22.06.2016 г.)
10. Ю.И. Стецовский Адвокатура и государство. – М.: Юристы, 2007. – 30 с.

References:

1. Zakon Respubliki Kazakhstan ot 5 dekabrya 1997 goda № 195-І «Ob advokatskoy deyatelnosti» // www.online.zakon.kz (s izmeneniyami i dopolnениyami po sostoyaniyu na 10.01.2016 g.)
2. Konstitutsionny zakon Respubliki Kazakhstan ot 25 dekabrya 2000 g. №132-ІІ «O Sudebnoy sisteme i statuse sudey RK» // www.online.zakon.kz (s izmeneniyami i dopolnениyami po sostoyaniyu na 22.05.2016 g.)
3. Prikaz Ministra yustitsii Respubliki Kazakhstan ot 27 yanvarya 2015 goda № 56 «Ob utverzhenii Pravil provedeniya attestatsii lits, proshedshikh stazhirovku i pretenduyushchikh na zanyatiye advokatskoy deyatelnosti i na pravo zanyatiya notarialnoy deyatelnosti» // www.online.zakon.kz (s izmeneniyami i dopolnениyami po sostoyaniyu na 15.05.2016 g.)
4. Prikaz Ministra yustitsii Respubliki Kazakhstan ot 8 fevralya 2012 goda № 54 Ob utverzhenii Polozheniya o poryadke prokhozheniya stazhirovki stazherami advokatov // www.online.zakon.kz (s izmeneniyami i dopolnениyami po sostoyaniyu na 29.05.2016)
5. Postanovleniye Pravitelstva Respubliki Kazakhstan ot 31 dekabrya 2013 goda №1558 «Ob utverzhenii standartov gosudarstvennykh uslug po voprosam advokatskoy deyatelnosti» // www.online.zakon.kz (po sostoyaniyu na 23.02.2015)
6. Mukhambetualiyeva A.M., Mergenbayev Ye.K. Problemy, puti sovershenstvovaniya deyatelnosti zashchitnika v ugovnom sudoproizvodstve Respubliki Kazakhstan // Vestnik KASU. – 2008. – № 3. – S. 77-81.
7. Abrosimovoy Ye.A. Regulirovaniye yuridicheskoy professii v stranakh SNG: Otchet – M.: YuRIST, 2010. – С. 21
8. Grazhdansky protsessualny kodeks Respubliki Kazakhstan ot 31 oktyabrya 2015 goda №377-V // www.online.zakon.kz (s izmeneniyami i dopolnениyami po sostoyaniyu na 22.06.2016 g.)
9. Ugolovno protsessualny kodeks Respubliki Kazakhstan ot 4 iyulya 2014 goda №231-V // www.online.zakon.kz (s izmeneniyami i dopolnениyami po sostoyaniyu na 22.06.2016 g.)
10. Yu.I. Stetsovsky Advokatura i gosudarstvo. – M.: Yurist, 2007. – 130 s.

КЛАССИКА КАЗАХСТАНСКОЙ ЦИВИЛИСТИКИ

Алиханова Гульнара Алтынбековна¹
*д.ю.н., акад.профессор Высшей школы права «Әділет»
Каспийского общественного университета¹*

ВСТУПИТЕЛЬНАЯ СТАТЬЯ

Уважаемые читатели!

В сегодняшнем номере нашего журнала мы открываем новую рубрику «Классика казахстанской цивилистики», где будут опубликованы научные статьи, работы, выдержки из монографий видных казахстанских ученых цивилистов, которые внесли достойный вклад в развитие юридического образования и науки в Казахстане.

В данном номере журнала мы представляем вашему вниманию статьи Г.М.Степаненко и М.А.Ваксберга - двух крупных ученых цивилистов, которые являются одними из организаторов юридического образования и науки в Казахстане, а также первыми, кто заведовали кафедрой гражданского права КазГУ им.С.М.Кирова. А в следующем номере будет опубликована работа профессора Ю.Г.Басина, также внесшего огромный вклад в становление цивилистической науки Казахстана.

Георгий Митрофанович Степаненко - доктор юридических наук, профессор, с 1949 по 1958 г.г. был заведующим кафедрой советского гражданского права. Родился Г.М.Степаненко 12 июня 1902 года в г. Куйбышеве. В 1923 году окончил правовое отделение факультета общественных наук Ташкентского государственного университета. С 1924 г. по 1938 г. работал в Наркомпросе Туркменской ССР. В 1940 году Степаненко Г.М. поступил в заочную аспирантуру Московского юридического института. В период с 1939 по 1942 год работал референтом по правовым вопросам Кзыл-ординского облисполкома. В 1942 г. по 1945г. участвовал в Великой Отечественной войне, был награжден орденами и медалями за боевые заслуги. Учебу в заочной аспирантуре он возобновил в Алматинском юридическом институте в 1946 году. С этого же года Степаненко Г.М. начал работать в Алма-Атинском юридическом институте в качестве преподавателя гражданского права. В октябре 1948 года защитил кандидатскую диссертацию в Ученом Совете Московского юридического института на тему: «Ответственность за вред, причиненный рабочему и служащему на производстве». С 1949 по 1958 год Г.М. Степаненко возглавлял кафедру советского гражданского права Алма-Атинского юридического института (преобразованного в 1955 году в КазГУ им. С.М. Кирова). Георгий Митрофанович Степаненко является автором множества опубликованных научных статей и работ по гражданскому праву, среди которых наиболее значимыми стали монография «Законодательство советского Казахстана о праве собственности в первой фазе развития социалистического государства», учебное пособие «Обязательства, возникающие из причинения вреда» и др. В данном номере журнала мы публикуем одну из его статей.

Ваксберг Матвей Абрамович, крупный ученый, практик, с 1958 по 1968 год возглавлял кафедру советского гражданского права и процесса КазГУ им.С.М.Кирова. Родился М.А.Ваксберг 24 июля 1889 года в г. Радома (Польша) в семье мелкого служащего. Образование получил в Киевском Императорском Университете по специальности «юрист». В период 1918-1927 г.г. жил в Иркутске, где работал юрисконсультom общества потребителей рабочих и служащих Забайкалья, заместителем председателя Совета народных судей и заместителем заведующего отделом юстиции Губревкома Иркутска. В августе 1926 года, по приглашению Правления Всероссийского кооперативного банка, он переехал в Москву и работал заведующим правовым отделом, одновременно был доцентом, заведующим кафедрой экономики, заместителем директора по учебной части Московского института, читал курсы земельного права, экономической политики СССР, а также был ответственным секретарем редакции журнала «Фронт науки и техники» (1927-1937 г.г.). В 1928 году решением Наркомпроса РСФСР был утвержден в ученом звании доцента по курсу «административное право». В 1937 году Матвей Абрамович Ваксберг был исключен из числа кандидатов в члены ВКП(б) и выслан в Восточно- Казахстанскую область в связи с арестом родного брата Генриха Ваксберга органами НКВД СССР. В Семипалатинске он работал секретарем артели им. Суньядсена (1937-1938 г.г.), юрисконсультom

Восточно-Казахстанского облторга (1938-1942 г.г.). С ноября 1942 года стал работать начальником отдела организации торговли и арбитража Наркомторга. Одновременно преподавал в филиале Заочного института советской торговли и был доцентом института советской торговли им. Энгельса до его эвакуации в Ленинград (1945г.). С февраля 1946 года был доцентом кафедры государства и права Алма-Атинского юридического института. С 1954 г. доцент кафедры административного права Алма-Атинского юридического института. В 1959 году Ваксберг Матвей Абрамович возглавил кафедру советского гражданского права и процесса КазГУ им. Кирова. Под его руководством на кафедре начали проводиться научные исследования, связанные с потребностями и нуждами практики. В 60-годы члены кафедры принимали непосредственное участие в работе по кодификации законодательства. Был издан первый Комментарий к Гражданскому кодексу КазССР под редакцией Ваксберга М.А., Басина Ю.Г., Покровского Б.В. В этот же период кафедра пополнилась практическими работниками, педагогами стали Ихсанов У.К., Меерзон С.И., Козленко Р.А. За непродолжительное время были успешно защищены докторские диссертации Басиным Ю.Г., Абжановым К.А., Шайбековым К.А., Наменгеновым К.Н., Сулейменовым М.К., кандидатские - Ихсановым У.К., Базарбаевым Б.Б., Абдуллиной З.К., Мурзиным Н.Г.

Басин Юрий Григорьевич - доктор юридических наук, профессор, один из основоположников современной отечественной школы цивилистики, являющийся одним из наиболее известных в мире казахстанских ученых-цивилистов, с 1968 по 1990 год руководил кафедрой гражданского права КазГУ. Юрий Григорьевич Басин родился 28 марта 1923 года в городе Артемовск (Украина). Он прошел всю войну, был награжден орденом Отечественной войны 1 степени, орденом Красной звезды, многими медалями за боевые заслуги. Вся послевоенная жизнь Ю.Г. Басина связана с Казахстаном. В 1949 году окончив Алма-Атинский юридический институт, в 1952 году он перешел работать на кафедру гражданского права. В 1954 году защитил кандидатскую диссертацию на тему «Договор подряда на капитальное строительство» под научным руководством д.ю.н., профессора Степаненко Г.М.. В 1965 году в Ленинградском Государственном университете защитил докторскую диссертацию на тему «Проблемы советского жилищного права».

Ю.Г. Басин являлся одним из разработчиков проекта Гражданского кодекса Казахской ССР (1963 г.), Кодекса о браке и семье КазССР (1983 г.), Жилищного кодекса КазССР (1983 г.), Жилищного кодекса (1992 г.), а также с его участием было разработано более 50 основополагающих законодательных актов Республики Казахстан, в том числе проекты Общей и Особенной частей Гражданского кодекса Республики Казахстан.

За более чем полувековой период преподавательской работы профессор Басин Ю.Г. подготовил тысячи юристов. Автор более 300 опубликованных работ по гражданскому праву, семейному праву, жилищному праву, международному коммерческому арбитражу, проблемам правовой реформы и различным аспектам действующего законодательства Казахстана, в том числе более 30 книг, учебников и монографий.

Г.М. СТЕПАНЕНКО **кандидат юридических наук**

К ИСТОРИИ РАЗВИТИЯ ИНСТИТУТА КУПЛИ-ПРОДАЖИ В СОВЕТСКОМ ГОСУДАРСТВЕ (1917-1920 гг.)

В настоящей статье автор делает попытку исследовать развитие в первые годы революции лишь одного из разделов Советского гражданского права – института купли-продажи.

1

В результате империалистической войны 1914-1917 гг. Россия оказалась на грани экономического развала. Собравшийся в августе 1917 г. VI съезд РСДРП охарактеризовал экономическое положение России того времени как полное истощение в сфере производительного труда, дезорганизацию производства, близкое к окончательному краху состояние государственных финансов, доходивший до голода продовольственный кризис и громадное обнищание масс.

Несмотря на то, что страна падала в бездну экономического распада и гибели, буржуазия сознательно способствовала экономическому хаосу в целях использования его для дела контрреволюции.¹

Великая Октябрьская социалистическая революция свергла помещиков и капиталистов. В числе последних были не только капиталисты-промышленники, собственники фабрик и заводов, но и капиталисты-торговцы, купцы и коммерсанты.

Перед партией и Советской властью встала задача организовать и наладить обмен и распределение продуктов и товаров, обмен и распределение, в которых не участвовали бы торговые посредники капиталистического типа, ставящие целью извлечение максимальной прибыли, где не было бы капиталистической торговли, которая «подобно разбою покоится на кулачном праве».²

1 КПСС в резолюциях и решениях съездов, конференций и пленумов ЦК, ч.1, изд. 7, стр.377.

2 Ф. Энгельс. Очерки критики политической экономии. Маркс и Энгельс. Сочинения, т.2, стр.294

Для того, чтобы осуществить это, партия поставила задачей вмешательство в область производства в целях планомерного урегулирования производства и распределения, организацию правильного обмена, между городом и деревней, опирающегося на кооперативы и на продовольственные комитеты, в целях снабжения города необходимыми продуктами сельского хозяйства и деревни фабрикатами, сельскохозяйственными орудиями, машинами и т.п.³

2

Намеченные шестым съездом РСДРП основные положения экономической политики в области социалистического обмена и распределения начали проводиться в жизнь Советским правительством с первых же дней Октябрьской революции.

Это не могло не сказаться на объеме применения ранее существовавшей правовой формы обмена – договора купли-продажи.

Прежде всего сфера применения этого договора, опосредствующего товарный оборот, претерпела значительное сокращение в связи с национализацией основных средств производства, которые тем самым были изъяты из гражданского оборота и перестали быть объектами договора купли-продажи.

В первую очередь коснулось таких основных средств производства, как земля, вода, леса и недра, всякие сделки с которыми, в том числе и договоры купли-продажи, были полностью воспрещены.

Исторический декрет о земле, принятый II Всероссийским съездом Советов 26 октября 1917 года и положенный в его основу крестьянский наказ установили, что земля не может быть ни продаваема, ни покупаема, ни сдаваема в аренду, либо в залог, ни каким-либо другим способом отчуждаема⁴.

Это основное положение неоднократно подтверждалось и развивалось последующими законодательными актами как в отношении земли, так и применительно к водам, недрам и лесам.

В развитие общих положений о национализации основных средств производства был издан ряд декретов и постановлений о национализации отдельных отраслей добывающей промышленности и об ограничении оборотоспособности некоторых ископаемых. Так, например, декретом СНК РСФСР от 20 (7) июня 1918 г. была национализирована нефтяная промышленность и объявлена государственной монополией торговля нефтью и её продуктами.⁵ Детальному регулированию подвергся порядок торговли золотом и платиной.⁶

Правительством РСФСР в первые же недели существования Советской власти была ограничена оборотоспособность некоторых других, наиболее важных средств и орудий производства.

Большое значение имело объявление государственной собственностью сельскохозяйственных орудий, которые отныне подлежали распределению государством.⁷

Ограничение оборотоспособности коснулось и строений, которые также были изъяты из круга объектов сделок купли-продажи.⁸

С другой стороны, сокращение сферы применения договоров купли-продажи шло за счет объявления государственной монополии на важнейшие продукты и предметы народного потребления. В первую очередь это относится к хлебу, государственная монополия которым, как внешней, так и внутренней, была установлена декретом ВЦИК РСФСР от 19 февраля 1918 года «О социализации земли».⁹ Вслед за объявлением государственной монополии на хлеб последовало ограничение оборотоспособности ряда предметов и продуктов первой необходимости. Это ограничение проводилось либо путём объявления государственной монополии на определенные категории товаров, либо путем ограничения некоторых категорий сделок купли-продажи.

3

Ограничивая сферу рыночного товарооборота путём национализации и объявления государственных монополий на важнейшие средства и орудия производства, а также на некоторые предметы потребления и устанавливая другие ограничения оборотоспособности объектов купли-продажи, партия и правительство одновременно с первых же дней революции проводили политику жесткой регламентации деятельности частных торговых предприятий, которые были поставлены под государственный контроль.

Формы этого контроля были разнообразны. Сюда входили: надзор за соблюдением цен, контроль за правильным функционированием и ведением торговой отчетности предприятиями, воспрещение перехода предприятий из рук в руки и др.

3 Резолюция VI съезда РСДРП об экономическом положении. КПСС в резолюциях, ч.1, стр. 377-378

4 Съезды Советов РСФСР в постановлениях и резолюциях, М., 1939 г., стр.23.

5 СУ 1918 г., №45, ст.546.

6 СУ 1919 г., №16, ст. 232, №24, ст. 340, №29, ст.376.

7 СУ 1917 г., №5, ст.73.

8 СУ 1918 г., №25, ст.346.

9 СУ 1918 г., №25, ст.346.

Первоначально контроль за деятельностью частных торговцев проводился по линии Комитетов цен, образованных по каждой отрасли торговли на основании постановления ВСНХ от 30 января 1918 года¹⁰ в каждом городе и поселении с числом не менее 10 тыс. жителей. В обязанности Комитетов цен входили: определение средней нормальной цены товаров, источников снабжения лавок предметами их торговли, принятие мер к обеспечению лавок товарами и т.д.

Жесткая регламентация деятельности торговых предприятий вызвала стремление их владельцев всячески обойти устанавливаемые ограничения путём заключения различного рода сделок (часто фиктивных) по переуступке, реорганизации, изменению уставов предприятий, изменению состава их учредителей и пайщиков и т.п., что еще больше дезорганизовало торговый оборот страны.

В связи с этим понадобилось пресечь такие противогосударственные тенденции и установить ряд дополнительных правовых ограничений для торговых и промышленных предприятий.

Постановлением Народного Комиссариата торговли и промышленности, опубликованным 20 (7) апреля 1918 года¹¹ воспрещались без особого в каждом отдельном случае разрешения Наркомата торговли и промышленности: продажа и покупка, сдача в аренду либо в залог, переход, передача и переуступка, полностью или частично, торговых и торгово-промышленных предприятий. Учёт функционирующих торговых предприятий осуществлялся путём обязательной их регистрации в органах Народного Комиссариата торговли и промышленности. От регистрации освобождались лишь государственные торговые предприятия и частные предприятия для мелочной торговли, не имеющие, кроме хозяина, более одного служащего или рабочего.¹²

Деятельность торговых предприятий регламентировалась путём установления для них обязанности вести торговые книги под страхом штрафа или тюремного заключения.¹³

Кроме того, регламентация деятельности частных торговых предприятий шла по линии установления контроля за соблюдением цен, что имело особо важное значение, учитывая состояние экономики того периода.

Начиная с августа 1918 года, государство, в лице центральных правительственных органов, иногда Совнаркома, но чаще – ВСНХ и Наркомпрода, устанавливает твёрдые цены на ряд продуктов и предметов первой необходимости, издавая декреты и постановления по этому вопросу.

4

Перечисленные мероприятия Советского правительства по ограничению сферы применения договора купли-продажи затрагивали в основном торговый оборот постоянно действующих оптовых и розничных частных предприятий. По мере того как эти предприятия свертывали свою деятельность, на смену им пришла более подвижная и менее поддающаяся государственному контролю мелкая и мельчайшая торговля спекулянтов-одиночек, торговля, наличие которой обуславливалось общей экономической разрухой и острейшим недостатком продовольствия в городах.

На этой почве развивалась такая характерная для того времени форма спекулятивной торговли, как «мешочничество», когда спекулянты ехали в деревню и там покупали по «вольным» ценам, а чаще – выменивали у крестьян продукты на привезенные из города предметы одежды, обуви, домашнего обихода и пр.

Такая форма спекуляции таила серьезную угрозу для государства, так как подрывала основы экономики страны. С другой стороны, спекулятивная торговля губительно отражалась на работе транспорта, в первую очередь железнодорожного, который был сверх всякого предела загружен «мешочниками», ехавшими из города в деревню и обратно.

Беспощадная борьба со спекуляцией была поставлена в порядок дня с самого начала работы Советского правительства.

Уже 15 ноября (ст. ст.) 1917 года Совнарком публикует за подписью В.И. Ленина директиву Военно-революционному комитету «О борьбе со спекуляцией»¹⁴, в которой предлагается принять самые решительные меры к искоренению спекуляции и саботажа, скрытия запасов продуктов питания, злостной задержки грузов и пр.

Изданный в июле 1918 года декрет о борьбе со спекуляцией¹⁵ объявил преступлением спекуляцию продовольствием и установил, что всякий виновный в сбыте, скупке или хранении с целью сбыта, в

10 СУ 1918 г., №23, ст.326.

11 СУ 1918, №32, ст. 425. Это постановление было утверждено декретом СНК, опубликованным 30 (17) июня 1918 г., СУ №47, стр.561.

12 Декрет СНК «О регистрации торговых и промышленных предприятий. (Положение) от 27 июля 1918 года, СУ 1918 г., 59, ст.651.

13 Постановление СНК от 27 июля 1918 г. «О торговых книгах», СУ 1918 г., №59, ст. 653.

14 СУ 1917 г., №3, ст.33.

15 СУ 1918 г., №54, ст. 605.

виде промысла, продуктов питания, монополизированных Республикой, подвергается наказанию не ниже лишения свободы не менее 10 лет, соединенного с тягчайшими принудительными работами и конфискацией всего имущества.

Большую работу по борьбе со спекуляцией проводили органы Всероссийской и местных Чрезвычайных комиссий по борьбе с контрреволюцией, спекуляцией, саботажем и преступлениями по должности. Однако борьба со спекуляцией не могла вестись лишь по линии ВЧК и её местных органов. Спекуляция продовольствием, в первую очередь хлебом, приняла размеры общегосударственного бедствия. Понадобились чрезвычайные меры для обуздания хищнических appetитов кулаков-спекулянтов.

Приобретении на заседании Совнаркома 8 мая 1918 года доклада Народного Комиссара продовольствия тов. Цюрупы о продовольственном положении В.И. Ленин наметил ряд основных положений декрета о продовольственной диктатуре¹⁶, которые явились направляющими ш19 на основании ленинских указаний декрет ВЦИК «О предоставлении Народному Комиссариату продовольствия чрезвычайных полномочий по борьбе с деревенской буржуазией, укрывающей хлебные запасы и спекулирующей ими» был издан 9 мая (26 апреля) 1918 года.¹⁷

Декрет подтвердил незыблемость хлебной монополии и твердых цен, а также необходимость беспощадной борьбы с хлебными спекулянтами-мешочниками.

Все, имеющие излишки хлеба и не вывозящие его на ссыпные пункты, а также расточающие хлеб на самогонку, объявлялись врагами народа и предавались революционному суду с тем, чтобы виновные приговаривались к тюремному заключению на срок не менее 10 лет, изгонялись навсегда из общины, всё их имущество подвергалось конфискации, а самогонщики, сверх этого, присуждались к принудительным общественным работам.

Для того, чтобы обеспечить применение быстрых и решительных мер по борьбе с продовольственным кризисом, ВЦИК предоставил Народному Комиссару продовольствия ряд чрезвычайных полномочий. Особенно важную роль в деле борьбы со спекуляцией продовольствием сыграли отряды, организованные при местных продовольственных органах. Эти отряды формировались из сознательных и преданных партии и Советской власти рабочих¹⁸. Деятельность их определялась особой инструкцией, утвержденной Народным Комиссаром продовольствия.

Жестокий голод, который терзал рабочих в пролетарских центрах и ненадежность продовольственного снабжения в централизованном порядке продиктовали необходимость проведения некоторых временных мер по организации заготовки продовольствия в деревне рабочими и служащими.

На основании декрета Совнаркома от 6 августа 1918 года «О привлечении к заготовке хлеба рабочих организаций»¹⁹ крупным профессиональным рабочим объединениям (в том числе и железнодорожным), объединениям фабрично-заводских комитетов, уездным и городским Советам рабочих и крестьянских депутатов предоставлялось право организовать продовольственные отряды из рабочих и беднейших крестьян для поездок в хлебные губернии и приобретения хлеба по твердым ценам или реквизиции его у кулаков.

5

В результате перечисленных мероприятий партии и правительства по разрушению старого экономического базиса и его правовой надстройки, в 1917-1920 гг. был нанесен смертельный удар существовавшей до революции системе капиталистической торговли.

Параллельно с разрушением капиталистического базиса и его надстройки, в республике с первых же дней революции начали создаваться социалистические экономические отношения, потребовавшие соответствующего правового регулирования.

На смену старой капиталистической торговле и купле-продаже пришла система новых экономических и правовых отношений, сочетавшая в себе элементы: а) социалистического распределения продуктов и предметов первой необходимости между трудящимися города, вначале по твердым государственным ценам, а затем бесплатно; б) товарообмена между городом и деревней; в) торговли через контролируемое государством сеть кооперативных и мелких частных предприятий; г) бытовой купли-продажи между гражданами.

Новая система отношений потребовала осуществления государственного руководства ими через специально образованные для этой цели органы.

16 В.И. Ленин, Соч., т.27, стр. 321, стр. 537, примеч. 106.

17 СУ 1918 г., №35, ст. 468.

18 Декрет ВЦИК «О реорганизации Наркомпрода и местных продовольственных органов» от 27 (14) мая 1918 г., СУ 1918, №38, ст. 498.

19 СУ 1918 г., №57, ст. 633.

Первоначально II Всероссийский съезд Советов в постановлении, принятом 27 октября (ст. ст.) 1917 года, в числе комиссий для «заведывания отдельными отраслями государственной жизни» установил образование комиссий по делам торговли и промышленности и по делам продовольствия.²⁰

Впоследствии эти комиссии были преобразованы в Народные Комиссариаты. Принятая V Всероссийским съездом Советов 10 июля 1918 года первая Конституция РСФСР в ст. 43 предусматривала образование Народного Комиссариата торговли и промышленности и Народного Комиссариата продовольствия. Кроме того, та же статья 43 предусматривала образование Высшего Совета народного хозяйства (ВСНХ). Регулирование торговли и снабжения населения проводилось через упомянутые ведомства. В годы военного коммунизма особо важную роль в этом деле сыграл Народный Комиссариат продовольствия, на который была возложена основная тяжесть работы по изысканию и распределению продовольствия и других предметов первой необходимости.

Мысль законодателя об особой роли Наркомпрода была подчеркнута в декрете ВЦИК от 27 мая 1918 года «О реорганизации Народного Комиссариата продовольствия и местных продовольственных органов».²¹

Параграф 1 раздела первого этого декрета прямо указывает на необходимость централизовать в одном органе снабжение населения всеми предметами первой необходимости и продовольствия, организовать в государственном масштабе распределение этих товаров и подготовить переход к национализации торговли предметам первой необходимости. Выполнение указанных задач было возложено на Наркомпрод и его местные органы, которым были предоставлены широкие права. Отныне все центральные органы, регулирующие производство и распределение предметов первой необходимости, были обязаны подчиняться в деле распределения указаниям Наркомпрода, а органы, имеющие чисто распределительные функции, перешли в ведение Народного Комиссариата продовольствия.

В декрете содержится важное указание относительно допустимости частной торговли предметами первой необходимости. Она (торговля) может быть допущена лишь под контролем государства и на основаниях, установленных областными и губернскими продовольственными органами в соответствии с общими указаниями Наркомпрода и положениями о частной торговле.

Интересно отметить, что уже в то время декрет делает попытку перейти к плановому распределению предметов первой необходимости, заготовке сельскохозяйственных продуктов и товарообмену. С этой целью для согласования действий организаций, ведающих снабжением, был учрежден при Народном Комиссариате продовольствия междуведомственный Совет снабжения, являвшийся совещательной комиссией Наркомата.

Предоставление Народному Комиссариату продовольствия чрезвычайных полномочий для борьбы с открытыми врагами и саботажниками рабоче-крестьянской продовольственной политики, энергичное и неотложное проведение в жизнь реорганизации продовольственных органов в производящих губерниях на началах подчинения их руководству центральной продовольственной власти и представительства в них от продовольственных организаций потребляющих центров и областей, встретили полное одобрение V Всероссийского съезда Советов.²²

Дальнейшим шагом в деле перехода к социалистическому распределению продуктов и предметов первой необходимости между населением явился декрет Совнаркома от 21 ноября 1918 года «Об организации снабжения населения всеми продуктами и предметами личного потребления и домашнего хозяйства»²³.

В декрете подчеркивается мысль о необходимости замены частного торгового аппарата и планомерного снабжения населения всеми продуктами из распределительных пунктов. Эта задача возлагается на Наркомпрод, который должен проводить заготовку всех продуктов, служащих для личного потребления и домашнего хозяйства. Отныне, кроме Наркомпрода и его местных органов, никакие центральные и местные государственные учреждения не имеют права принимать мер по регулированию торговли продуктами первой необходимости. Все эти продукты, вырабатываемые на национализированных фабриках и заводах, равно как и на предприятиях, взятых на учёт органами ВСНХ, передаются Наркомпроду соответствующими Главками, Центрами и т.д. на основании планов использования, разрабатываемых Комиссией ВСНХ с участием представителей Наркомпрода и Наркомата торговли и промышленности.

Остальные товары заготавливаются Наркомпродом. Всем делом снабжения населения монопольными и немонопольными продуктами промышленного и кустарного производства ведает Главное Управление продуктораспределения (Главпродукт) Наркомпрода.

Для руководства заготовкой продуктов, производство и заготовка которых не является государственной монополией, Главпродукт организует закупочно-регулирующие центры, привлекая к этой работе кооперативы.

20 Съезды Советов РСФСР в постановлениях и резолюциях, М., 1939 г., стр. 26.

21 СУ 1918 г., №35, ст. 498.

22 Съезды Советов РСФСР в постановлениях и резолюциях, М., 1939 г., стр.87.

23 СУ 1918 г., №83, ст. 879.

Для правильного распределения продуктов организуется сеть оптовых и розничных советских и кооперативных лавок, через которые отпускаются монопольные продукты. Каждый гражданин должен приписаться для получения продуктов к одной из входящих в сеть розничных лавок.

Такова была система распределения товаров первой необходимости между трудящимися, пришедшая на смену унаследованной от дореволюционного времени частной торговли. Эта система, с некоторыми видоизменениями, просуществовала вплоть до начала новой экономической политики.

6

В гигантской работе, которую проводили партия и Советское правительство по переходу от капиталистической торговли к социалистическому распределению, важную роль сыграла потребительская кооперация.

Партия и ее вождь В.И. Ленин придавали большое значение кооперированию населения и использованию оставшейся от старого строя потребительской кооперации как аппарата заготовок и распределения.

В.И. Ленин неоднократно обращается к вопросу потребительской кооперации в своих статьях, набросках и публичных выступлениях. Он упорно и терпеливо разъясняет необходимость известных компромиссов с руководителями потребительской кооперации, оставшейся от дореволюционного времени, борется с неправильными взглядами о невозможности использовать аппарат дореволюционной кооперации и, тем более, идти с ними на какие-либо соглашения, пишет директивы Наркоматам, содержащие основные установки будущих декретов о кооперировании населения, намечает план организации потребительских коммун.

Уже в конце декабря 1917 года В.И. Ленин пишет проект декрета о потребительных коммунах²⁴, где впервые намечает организационные формы кооперирования граждан для помощи голодным и беспощадной борьбы со спекулянтами.

По мысли В.И. Ленина, все граждане государства должны принадлежать к одному из местных потребительских обществ. Не менее 2/3 числа семей каждого общества должно принадлежать небогатым классам (т.е. рабочим, крестьянам, не нанимающим вовсе наёмных рабочих и т.п.), в остальном группировка семей в потребительские общества свободна.

Потребительские общества ведают, кроме распределения и закупки продуктов, делом сбыта местных продуктов, образуя для этой цели Комитеты снабжения. Существующие потребительские общества национализируются и обязаны включить в свой состав поголовно все население данной местности.

Каждый имеет право приобретать через свое потребительское общество любые продукты, без всяких ограничений. Перевозка и купля-продажа продуктов без удостоверения от Комитетов снабжения карается в уголовном порядке.

Посвященный этому вопросу декрет Совнаркома «О потребительских кооперативных организациях» был издан несколько позже – 10 апреля (28 марта) 1918 года²⁵.

Основные положения декрета от 10 апреля сводились к тому, что потребительские кооперативные организации обслуживают в каждом районе их деятельности всё население. Малоимущие лица, желающие вступить в члены потребительского общества, вносят минимальный вступительный взнос. В пределах каждой местности могут действовать не более двух потребительских кооперативов: общегражданский и рабочий. Владельцы и руководители торговых и промышленных предприятий частногокапиталистического характера не могут быть членами правлений потребительских обществ. Органы Советской власти привлекают союзы потребительских обществ к закупке, заготовке, переработке и производству продуктов, по поручению государственных органов снабжения и Высшего Совета народного хозяйства, при их содействии и под их контролем.

Вопрос об использовании потребительской кооперации в качестве аппарата распределения получил отражение и в партийных документах.

VIII съезд РКП (б) признал единственно правильным дальнейшее коммунистическое развитие кооперативного аппарата с тем, чтобы все население охватывалось кооперативами и чтобы эти кооперативы сливались в единый сверху донизу охватывающий всю Советскую республику кооператив²⁶.

Наличие у потребительской кооперации уже сложившегося организованного аппарата привело к тому, что кооперация стала основным распределительным органом Народного Комиссариата продовольствия.

Эта роль – распределителя продуктов и товаров между населением – была закреплена за потребительской кооперацией в декрете ВЦИК от 27 мая 1918 года «О реорганизации Народного Комиссариата продовольствия и местных продовольственных органов»²⁷, причем на органы Наркомпрода

24 В.И. Ленин, Соч., т. 26, стр. 377-378.

25 СУ 1918 г., №32, ст. 418.

26 КПСС в резолюциях... ч. 1, из. 7, стр. 425-426.

27 СУ 1918 г., №38, ст. 498.

возлагалось наблюдение за деятельностью кооперации и направление её по руслу, обеспечивающему осуществление советской политики, а равно и использование кооперативных организаций в целях проведения и более полного укрепления хлебной монополии.

В начале 1919 года система распределительного аппарата из себя три группы органов, в которые входили: а) продовольственные органы, действовавшие в тех местностях, где еще не было достигнуто объединение населения кооперативами; б) рабочая кооперация; в) общегражданская кооперация. Все эти группы получали большинство продуктов из одного источника и параллельное их существование не оправдывало себя. Наоборот, трения и несогласованность между ними стали на практике большой помехой делу продовольственного снабжения. В связи с этим встала необходимость создания единого распределительного аппарата, что и было узаконено декретом Совнаркома от 16 марта 1919 года «О потребительских коммунах»²⁸.

Основная мысль декрета заключалась в том, что объединение существующих распределительных органов должно быть проведено так, чтобы главный аппарат массового распределения – потребительская кооперация – был сохранен, развит и усовершенствован. Все дело распределения должно быть передано в руки самих трудящихся, причём неравенство распределения через существующие кооперативы, отдающие преимущество своим членам, необходимо уничтожить.

Исходя из этого, Совнарком установил, что во всех городах и сельских местностях потребительские кооперативы объединяются и реорганизируются в единый распределительный орган – потребительскую коммуны, при создании которой за основу берется: в городах и фабрично-заводских центрах рабочая или общегражданская, а сельских местностях – сельская потребительская кооперация.

В потребительскую коммуны включается все население данной местности. Каждый гражданин обязан стать членом Коммуны и приписаться к одному из ее распределительных пунктов. Потребительские коммуны непосредственно или через районные союзы объединяются в губернские союзы. Единым хозяйственным центром всех союзов потребительских коммун является Центральный союз потребительских коммун («Центросоюз»).

На организованные таким образом потребительские коммуны местные продовольственные органы возлагают все дело распределения продуктов и предметов первой необходимости. Все советские кооперативные лавки, магазины, склады и всякого рода распределительные пункты, а также принадлежащие кооперативам производственные предприятия и капиталы переходят к потребительским коммунам.

Проведенная на основе декрета от 16 марта 1919 года реформа потребительской кооперации, выразившаяся в слиянии рабочих и общегражданских кооперативов и сосредоточении распределения товаров и продуктов в кооперативной системе, значительно укрепила организационную структуру кооперации и позволила наладить более тесную связь между органами Наркомпрода и кооперативной системой. Оставаясь самостоятельной в организационном и материальном отношениях, система потребительской кооперации в отношении оперативной деятельности находилась под контролем Народного Комиссариата продовольствия, при котором был организован для этой цели специальный Главный Комитет по кооперативным делам (Главкооп), осуществлявший свою работу при посредстве особого кооперативного отдела Наркомпрода²⁹.

Система потребительской кооперации просуществовала в таком виде до начала нэпа, точнее – до издания декрета Совнаркома от 7 апреля 1921 года «О потребительской кооперации», когда в связи с заменой продовольственной и сырьевой разверстки натуральным налогом и предоставлением населению возможности свободного обмена оставшихся после уплаты налога излишков, правовое положение потребительской кооперации значительно изменилось, что нашло выражение в упомянутом декрете.

7

Изданные в рассматриваемый период декреты и постановления правительства, относящиеся к торговле и социалистическому распределению продуктов и предметов первой необходимости, не содержали гражданско-правовых норм. Из нормативных актов о порядке торговли можно отметить постановление ВСНХ о взимании платы за чистый вес отпускаемого потребителю товара.³⁰

До 1920 года (а в отношении детского питания – до июня 1919 года), снабжение городского населения производилось за плату по твердым нормированным ценам, причем, в силу острого недостатка продовольствия и товаров широкого потребления, было введено рacionamento распределения путём выдачи продуктов и предметов первой необходимости по карточкам с соблюдением классового принципа.

28 СУ 1919 г., №17, ст. 191.

29 Декрет СНК от 15 июня 1920 г. СУ., №60, ст. 275.

30 СУ 1919 г., №17, ст. 185.

Таким образом, можно считать, что в это период при распределении еще сохранилась правовая форма купли-продажи с учётом тех особенностей, которые были внесены в этот институт нормированием цен и рационированием распределения.

Первоочередное внимание уделялось, по вполне понятным причинам, обеспечению военнослужащих и их семейств. Этому вопросу был посвящен ряд декретов и постановлений правительства, устанавливающих более повышенные нормы снабжения.

Из нормативных актов, регулировавших обеспечение городского населения, следует упомянуть о постановлении Наркомпрода от 10 октября 1918 года «О нормах обеспечения хлебными продуктами неземледельческого, а также не имеющего собственных запасов населения»³¹, где устанавливаются дифференцированные месячные нормы обеспечения указанных категорий населения зерном или мукой по классовому признаку.

Особое внимание в этот период уделяется организации детского питания. Несмотря на исключительно тяжелую обстановку и острейший недостаток продовольствия, Советское правительство изыскивает специальные ресурсы и устанавливает повышенные нормы питания детей республики. Этому вопросу посвящен ряд декретов и постановлений 1918-1921 гг.

Уже в первом постановлении от 14 сентября 1918 года «Об усилении детского питания» Совнарком указывает, что упадок питания среди населения в голодающих губерниях и необходимость охраны детей и юношества от заболеваний, стоящих в тесной связи с недоеданием, ставят организацию детского питания в круг первоочередных задач. Исходя из этого, Совнарком предписывает всем продовольственным организациям выдавать матерям, принадлежащим к трудящемуся населению и кормящим грудью, паёк первой категории, а в тех случаях, когда классовый паёк еще не введен – дополнительную карточку, наравне с лицами, занятыми тяжелым физическим трудом. Тем же декретом предлагается ввести особые детские карточки для детей до одного года, выдавать всем детям в возрасте от одного до пяти лет дополнительный паёк и обеспечить все школьные столовые и детские питательные пункты продуктами.

Последующими декретами 1918 года создается специальный фонд детского питания из целевых ассигнований по государственному бюджету и из средств, образуемых путём обложения населения, частных торговых предприятий, театров и кинематографов.

В дальнейшем декреты СНК от 17 мая и 12 июля 1919 года устанавливают, что все предметы питания, выдаваемые местными органами из продовольственных лавок и общественных столовых детям до 16-летнего возраста, отпускаются бесплатно за счёт государства и в первую очередь. Это право распространяется на всех детей, проживающих в фабрично-заводских центрах (городах и рабочих посёлках) центральных губерний РСФСР, безотносительно от категории классового пайка их родителей. Наркомпроду предоставляется право распространять этот декрет на фабрично-заводские центры других губерний.

Исходя из принятой VIII съездом РКП (б) программ Российской коммунистической партии (большевиков), которая устанавливала, что «в области распределения задача Советской власти в настоящее время состоит в том, чтобы неуклонно продолжать замену торговли планомерным, организованным в общегосударственном масштабе распределением продуктов»³², правительство принимает дальнейшие шаги к ограничению товарно-денежных отношений в деле снабжения и обслуживания населения. С этой целью в 1920 году издаётся ряд декретов, отменяющих платность снабжения и различного рода услуг для некоторых категорий населения.

Бесплатное снабжение городского трудящегося населения товарами первой необходимости еще более сократило сферу применения гражданско-правовых отношений купли-продажи и заменило последние административными правоотношениями.

Одной из характерных особенностей экономики Советского государства и правового регулирования в рассматриваемый период было наличие товарообменных операций, которые, как неоднократно указывалось в партийных документах, в работах и выступлениях В.И. Ленина, должны были заменить куплю-продажу и явиться новой формой отношений между городом и деревней.

В написанных в апреле 1918 года «Основных положениях хозяйственной и в особенности банковской политики» В.И. Ленин подчёркивает необходимость товарообмена (продуктообмена) при постепенном переходе к объединению населения в потребительской кооперации.³³ Эта мысль В.И. Ленина находит выражение в декрете Совнаркома «Об организации товарообмена для усиления заготовок», опубликованном 2 апреля 1918 года³⁴, где на Наркомпрод возложена организация правильного товарообмена в государственном масштабе.

31 СУ 1918 г., №78, ст. 822.

32 КПСС в резолюциях...ч. 1, изд. 7, стр. 425.

33 В.И. Ленин, Соч., т. 27, стр. 286-287.

34 СУ 1918 г., №30, ст. 398.

Декрет устанавливает, что для продовольственного товарообмена должны быть использованы наиболее дефицитные товары крестьянского спроса. Наркомпроду поручается установить порядок и норм выдачи промышленных товаров в обмен на хлеб и другие продовольственные продукты, заготавливаемые по государственному плану.

К организации товарообмена привлекается деревенская беднота путём передачи в распоряжение волостных или районных объединений товаров, выдаваемых для обмена на хлеб, для дальнейшего распределения их между нуждающимся населением.

Изложенная в общих чертах мысль о привлечении бедноты к работе по проведению товарообмена и организации снабжения деревенского населения нашла свое дальнейшее воплощение в известном декрете ВЦИК и СНК от 11 июня 1918 года «Об организации деревенской бедноты и снабжения её хлебом, предметами первой необходимости и сельскохозяйственными орудиями».³⁵

Следующим этапом в деле снабжения сельского населения и развития товарообменных операций явился декрет Совнаркома от 5 августа 1918 года «Об обязательном товарообмене в хлебных сельских местностях»³⁶. Его изданию непосредственно предшествовали написанные В.И. Лениным 2 августа 1918 года «Тезисы по продовольственному вопросу»³⁷, в которых Владимир Ильич предлагал соответственным Комиссариатам спешно обсудить и провести в Совете Народных Комиссаров ряд мер по облегчению продовольственного положения и в том числе по налаживанию товарообмена.

Ленин предложил реквизировать все продукты городской промышленности для товарообмена и установить, что крестьяне-посевщики не вправе получить ни одного товара иначе, как в обмен на хлеб.

Развивая это положение, декрет от 5 августа 1918 года установил, что в сельских местностях хлебных губерний вводится обязательный порядок отпуска промышленных товаров исключительно в обмен на хлеб, другие продовольственные продукты, а также пеньку, лён, кожи и т.п.

В потребляющих сельских местностях удовлетворение населения в промышленных товарах производится на прежних основаниях.

Кооперативные союзы сельских местностей и хлебных губерниях имеют право отпускать промышленные товары отдельным кооперативам не иначе как по представлению последними зачётных квитанций о том, что этими кооперативами или их членами сдано соответствующее количество продуктов на государственные или кооперативные пункты.

Деревенская беднота, пролетарские элементы деревни (рабочие и мелкие ремесленники) и лица свободных профессий, живущие заработной платой, пользуются правом расплачиваться за товары, отпускаемые в пределах норм распределения, денежными знаками с тем, что каждый уезд поставляет продукты в обмен не менее 85% стоимости взятых на учёт и отпущенных кооперативами товаров.

Расчет в сыпных пунктах за хлеб и другие продукты между кооперативами и союзами за отпускаемые товары производится по установленным ценам.

В пределах стоимости продуктов, сданных по зачётным квитанциям, каждый кооператив получает промышленные товары, необходимые для сельского населения в размере, причитающемся на долю кооператива соответственно численности обслуживаемого им населения.

Указанный декрет действовал до 1 сентября 1919 года, после чего был заменен декретом Совнаркома «О товарообмене и обязательной сдаче населением продуктов сельского хозяйства и промыслов»³⁸, сохранившим основные принципы товарообмена, установленные в предшествующих законодательных актах с тем отличием, что во-первых, новый декрет распространялся на всю территорию РСФСР, а, во-вторых, снабжение сельского населения продовольствием производилось при условии обязательной сдачи населением продуктов не только сельского хозяйства, но и промыслов.

Из изложенных основных положений декретов о товарообмене видно, что в исследуемый период имели место товарообменные операции особого рода, своеобразие которых заключалось в том, что Советское государство устанавливало снабжение сельского населения промышленными товарами не за деньги, в порядке купли-продажи, а в обмен на продукты сельского хозяйства и промыслов, что было вызвано острым недостатком продовольствия и расстройством денежного обращения страны.

В.И. Ленин так формулировал политическую цель товарообмена с деревней: «...когда старались произвести товарообмен с деревней, мы стремились не к тому, чтобы богатый получил товары, а чтобы в первую голову получил бедняк те немногие товары, которые мог дать город, дабы, помогая бедноте, мы могли с её помощью победить кулака и взять от него излишки хлеба»³⁹.

Таким образом, товарообмен города и деревни в тот период являлся одной из форм помощи города деревенской бедноте и одновременно – средством изъятия излишков продовольствия у деревенской буржуазии.

35 СУ 1918 г., №43, ст. 524.

36 СУ 1918 г., №58, ст. 638.

37 В.И. Ленин, Соч., т. 28, стр. 28-30.

38 СУ 1919 г., №41, ст. 387.

39 В.И. Ленин, Соч., т. 29, стр. 59.

Следует отметить, что, несмотря на разруху в промышленности, Советская власть, принимая героические меры к мобилизации всех ресурсов промышленных товаров, сумела в отдельные периоды дать деревне изделий города не меньше, а больше, нежели было получено продовольствия городскими рабочими.⁴⁰

9

Обзор приведенного нормативного материала и его анализ дают возможность сделать некоторые выводы.

1. Период проведения Великой Октябрьской социалистической революции и год военного коммунизма (1917-1920 гг.) характеризуются в исследуемой отрасли экономики страны как период ломки старого капиталистического базиса в области торговли и его надстройки – договора купли-продажи с одновременным созданием нового социалистического базиса и соответствующей ему надстройки.

2. В указанный период правовое опосредствование торговли в форме договора купли-продажи значительно сократилось по своей сфере применения в результате: 1) национализации основных средств производства, которые были изъяты из гражданского оборота и отныне перестали быть объектами договора купли-продажи; 2) ограничения оборотоспособности ряда объектов; 3) жесткой регламентации деятельности частных торговых предприятий; 4) беспощадной борьбы со спекуляцией и «мешочничеством»; 5) перехода к бесплатному снабжению трудящихся города.

3. Социалистические отношения в области снабжения населения, которые начали создаваться с первых же дней революции параллельно с разрушением капиталистического базиса и его надстройки, потребовали соответствующего правового регулирования, в первую очередь путём создания нового аппарата, руководящего делом советской торговли, товарообмена, заготовок, снабжения и распределения продуктов и товаров первой необходимости между трудящимся населением республики.

Начиная с половины 1918 года, таким аппаратом стал Народный Комиссариат продовольствия с его местными органами, получивший чрезвычайные полномочия по осуществлению продовольственной диктатуры.

4. Большую помощь органам Наркомпрода оказала потребительская кооперация, сыгравшая важную роль в распределении товаров между трудящимися. Для этой цели Советским правительством были привлечены объединения дореволюционной потребительской кооперации (рабочей и общегражданской), сохранившие и после революции хорошо налаженный торговый аппарат.

Объединения потребительской кооперации, начав свою деятельность по осуществлению возложенных задач, как самостоятельные организации, с которыми Советское правительство в первое время шло на известный компромисс, впоследствии, к концу периода военного коммунизма, органически слились с системой Наркомпрода и превратились в часть его аппарата по распределению товаров и продуктов первой необходимости между трудящимися республики.

5. Политическая и экономическая обстановка первых лет революции диктовала необходимость максимально строго учёта имеющихся скудных товарных и продовольственных ресурсов и их наиболее рационального распределения между трудящимися городов, в первую очередь – столиц и рабочих центров потребляющей полосы РСФСР. Это привело к введению рационирования распределения с применением карточной системы, построенной на классовом принципе. До 1920-го года (а по детскому питанию – до июня 1919 года) снабжение населения по карточкам опосредствовалось договором купли-продажи, поскольку производилось за плату (что, впрочем, имело в значительной мере номинальный характер в связи с катастрофическим падением курса бумажного рубля), после же отмены платности снабжения и ряда услуг, оказываемых населению, договор купли-продажи, в основном, перестал быть правовой формой опосредствования государственного снабжения трудящихся города.

6. Исследуемый период характеризуется также наличием товарообменных операций, которые частично заменили куплю-продажу и явились новой формой отношений между городом и деревней. Сущность этих операций товарообмена выражалась в том, что Советское государство установило снабжение сельского населения промышленными товарами в обмен на продукты сельского хозяйства и промыслов и привлекло к этой работе деревенскую бедноту.

Политическая цель товарообмена состояла в том, чтобы помочь деревенской бедноте получить необходимые товары, которые мог дать город и одновременно с её помощью изъять излишки продовольствия от кулаков и богатеев деревни для снабжения рабочих и других трудящихся города.

*Печатается по: Ученые труды КазГУ.
Серия юридическая. Вып.3.1957.Стр.35-52.*

М.А. ВАКСБЕРГ,¹

зав. кафедрой сов. гражданского права и процесса¹

О НЕКОТОРЫХ ОСОБЕННОСТЯХ ГРАЖДАНСКОГО КОДЕКСА КАЗАХСКОЙ ССР

1. Разработка новых республиканских гражданских кодексов (в Казахской ССР — первого в ее истории) заняла свыше пяти лет. Отчасти это вызвано было известной дискуссией о так называемом «хозяйственном праве», сторонники которого возражали против издания единых Основ гражданского законодательства Союза ССР и союзных республик. До окончательного решения вопроса об этом седьмой сессией Верховного Совета СССР пятого созыва, утвердившей 8 декабря 1961 г. указанные Основы, нельзя было решить многие принципиальные вопросы системы и содержания кодексов республик.

2. При разработке Гражданского кодекса Казахской ССР (как и других республик) необходимо было прежде всего разрешить вопрос о соотношении с Основами, как в построении системы Кодекса, так и воспроизведении в нем соответствующих норм Основ.

Бесспорным было признание недопустимости отступлений, каких-либо противоречий в кодексах с существом закрепленных в Основах положений, что, однако, не означало полного тождества редакции всех без исключения статей Основ и соответствующих статей кодексов или системы расположения норм об отдельных институтах. Тождество исключалось самой редакцией ряда статей Основ, отсылающих к законодательству союзных республик. Что касается системы отдельных разделов, то нужно учесть, что Основы закрепляют лишь основные положения и притом только о важнейших видах гражданских правоотношений. Естественно поэтому, что система отдельных разделов ГК (в частности, «отдельные виды обязательств») не может повторять систему разделов Основ. В качестве иллюстрации можно привести, что раздел I Основ «Общие положения» содержит всего 18 статей и заканчивается статьей о применении гражданского законодательства одной союзной республики в другой. Статья эта следует за двумя статьями (16 и 17) об исковой давности. Были проекты ГК республик, в которых указанная норма Основ включалась в главу о исковой давности и заканчивалась таким образом, как и в Основах, раздел первый кодекса. Неприемлемость такой структуры очевидна. В ГК КазССР она включена в основные положения (ст. 8), где ей и место. Это воспринято всеми вновь изданными ГК.

Раздел 1-й Основ именуется «Общие положения». Раздел не подразделяется на главы. Так же назван раздел в ГК Украинской, Узбекской и Литвийской ССР. Глава 1-я во всех этих кодексах именуется «Основные положения». Разница терминов «Общие положения» и «Основные положения» неумовима. Название «Общие положения», вполне уместное в Основах по самому содержанию их раздела, едва ли соответствует разделам первым кодексов, детально регулирующим многие вопросы, по которым в Основах даны действительно лишь общие положения. Раздел этот по существу является общей частью кодексов и так и озаглавлен в ГК КазССР, сохранившем наименование раздела действовавшего ГК РСФСР.

В целом ГК Казахской ССР построен по системе Основ с единственным, мало существенным отличием, что в Основах имеется один раздел «Обязательственное право», содержащий одну главу «Общие положения об обязательствах» и 12 глав об отдельных видах обязательств. В ГК Казахской ССР — два раздела: III — «Общие положения об обязательствах» (главы 15—21) и IV — «Отдельные виды обязательств» (главы 22 — 46). В обоих разделах — 388 статей, т. е. большая часть всего кодекса.

3. Многие имущественные отношения ранее регулировались не Гражданскими кодексами, а специальными нормативными актами (транспортные уставы, законы об авторском праве, Положение об открытиях и изобретениях и др.). Такие распространенные в быту отношения, как безвозмездное пользование чужим имуществом, хранение, бытовой прокат, бытовой заказ, вообще не включались в сферу гражданско-правового регулирования. ГК КазССР в максимально возможной мере устраняет эти пробелы. Раздел «Отдельные виды обязательств» содержит 25 глав по различным группам обязательственных правоотношений. Аналогично разрешен вопрос в ГК Узбекской ССР. ГК Украинской ССР не включил норм об экспедиции и об обязательствах, возникающих из деятельности без поручения (этих обязательств не регулирует и ГК Латвии). В отличие от кодексов названных республик ГК Казахской ССР не регулирует отношений общей собственности единоличного крестьянского двора за отсутствием в этом практической нужды.

Только в ГК Казахской ССР включены нормы о централизованных фондах кооперативных систем.

Только в ГК Узбекской ССР содержатся нормы о запродаже, очевидно все еще практикующейся в Узбекистане.

В отличие от кодексов других союзных республик ГК Украинской ССР не содержит норм о исчислении сроков (гл. 5 нашего ГК), ограничиваясь в главе о исковой давности (ст. 85) отсылкой к нормам о процессуальных сроках, установленных ГПК. С этим, по нашему мнению, согласиться нельзя.

ГК Казахской ССР, как и Узбекской, в отличие от многих других республик исключил из действия ГК отношения по водопользованию, регулируемые специальным законодательством.

4. ГК не могут и не должны превращаться в своего рода республиканские Основы и должны сами детально регулировать важнейшие отношения, по возможности реже применять отсылочные нормы. По вполне понятным причинам полностью отказаться от таких норм нельзя (отсылка к транспортным уставам, правилам об обмене жилых помещений, порядке предоставления дополнительной площади, типовые договоры бытового проката, заказа и т. д.). ГК достаточно детально регулирует нормируемые им отношения: глава о найме жилых помещений содержит 53 статьи, раздел авторское право — 41, наследственное — 36.

Нормирование отношений организаций автомобильного транспорта с клиентурой и между собой отнесено к ведению союзных республик (ст. 3 Основ). По нашему мнению, ГК республики должен содержать ряд принципиально важных положений в качестве базы для Устава автомобильного транспорта республики. В ГК КазССР регулирование отношений по автоперевозкам составляет значительную часть главы 34 о перевозках. ГК Узбекской ССР ограничивается указанием, что условия перевозки автотранспортом и ответственности сторон по ним определяются в соответствии с Кодексом Уставом автомобильного транспорта (ст. 412), не включая ни одной нормы специально об этих перевозках.

Основы (ст. 57) отнесли к ведению республик установление предельных ставок квартирной платы и домах, принадлежащих гражданам на праве личной собственности ГК Казахской ССР (ст. 284) и Украинской ССР (ст. 288) устанавливают эти ставки (по разному каждый), а ГК Узбекской ССР (ст. 339) и Латвийской (ст. 320) предоставляют установление ставок Советам Министров.

5. Важнейшим вопросом кодификации гражданского законодательства было устранение ненужных, не вызываемых национальными или иными особенностями, расхождений в регулировании однородных отношений.

Утверждая первый советский ГК, ВЦИК 31/Х—1922 г поручил Президиуму ВЦИК обратиться к правительствам договорных советских республик с дружественным предложением о проведении кодекса, принятого в РСФСР, также и, в их республиках. Это обращение, как известно, нашло полную поддержку. Одинаковое разрешение вопросов, имеющих принципиальное значение, либо существенно затрагивающих интересы широких масс населения, особенно необходимо сейчас, на этапе развернутого строительства коммунизма. Этого единства удалось добиться в результате товарищеского обсуждения различных проектов кодексов на многих собраниях работников науки и практики.

Единство в регулировании принципиальных вопросов не означает отнюдь, что кодексы похожи друг на друга как близнецы. В каждом ГК имеются свои существенные особенности, отличия, вызванные особенностями развития каждой республики, ее быта, а также различным решением некоторых спорных в теории и практике вопросов регулирования отношений. Немало таких особенностей имеется и в ГК КазССР. Коснемся лишь некоторых из них.

Все кодексы устанавливают возможность ограничения в судебном порядке дееспособности лиц, злоупотребляющих спиртными напитками и наркотиками. ГК КазССР такое ограничение обуславливает систематичностью пьянства или пристрастием к наркотикам, если лицо ставит этим себя и семью в тяжелое материальное положение, предоставляет возбуждение дела как заинтересованным лицам, так и общественным организациям (ст. 16). ГК Украинской ССР (ст. 15) исключает признак систематичности, умалчивает об общественных организациях (об этом умалчивают и другие кодексы). ГК Узбекской ССР (ст. 16) допускает ограничение лиц, растрачивающих имущество вследствие систематического пьянства **или по другим причинам** и лишаящим семью средств, допускает заключение такими лицами мелких бытовых сделок. Нет признака систематичности и в ГК Латвии.

К КазССР в соответствии с постановлением ЦК КПСС и Совета Министров СССР от 31/VII 1957 г. нормирует право личной собственности на квартиру (ст. 101). Такой нормы нет в других ГК. В ГК Латвии (ст. 106), в отличие от других ГК, предусмотрено, что Совет Министров республики устанавливает предельный размер хозяйственных построек (сарая, гаража, теплицы и т. п.).

ГК КазССР устанавливает безвозмездное изъятие в судебном порядке приобретенного гражданином за счет нетрудовых доходов дома, части дома, а также автомашины и иного ценного имущества (ст. 105). ГК Украинской ССР этот порядок прекращения личной собственности не предусмотрен, хотя в 1962 г. в этой республике, как и в других, издан Указ о безвозмездном изъятии домов, дач и других, строений, приобретенных за счет нетрудовых доходов. Дела о таком изъятии рассматриваются по правилам гражданского судопроизводства, как разъяснил Пленум Верховного Суда СССР в своем постановлении от 23/Х--1963 г¹.

ГК Латвии (ст. 110) допускает в указанных случаях изъятие, «кроме дома, дачи и других строений, также автомобилей, приобретенных на нетрудовые доходы (в отношении автомобилей — отсутствует признак «за счет незаконного использования средств организаций»». ГК Узбекской ССР (ст. 124) допускает изъятие в этих случаях только дома, дачи и иного строения.

В отличие от других кодексов ГК КазССР допускает залог между гражданами только в обеспечение договора купли-продажи жилого дома. Если размер задатка чрезмерно велик по сравнению с действительными убытками кредитора, суд может уменьшить взыскиваемую сумму или обязать кредитора возвратить задаток. Эта норма содержится только в ГК КазССР (ст. 196)².

По ГК Казахской ССР гарантией признается обязательство вышестоящей организации должника отвечать перед его кредиторами - организациями³, причем ответственность гаранта является дополнительной (ст. ст. 185 и 187). То, что гарантом может быть только вышестоящая организация должника не указано в других кодексах (ст. 196 ГК Украины, 224 — Узбекистана, 193-Латвии), а субсидиарный характер ответственности гаранта указан, как в нашем кодексе, лишь к ГК Латвии.

Известные отличия, по сравнению с другими кодексами, имеются в нормировании договора найма жилых помещений в ГК КазССР. Только в нем предусмотрено, что порядок предоставления этих помещений в домах местных Советов и других социалистических организаций, регулируется специальным Положением, утвержденным Советом Министров республики совместно с Казсовпрофом (ст. 273). Указывается, что договор найма может быть заключен на срок и без указания срока (ст. 281), что, по нашему мнению, соответствует ст. 58 Основ. В ГК Латвии (ст. 314) подчеркивается даже, что этот договор, как правило, заключается без указания срока. Наоборот, ГК Украины (ст. 281) и Узбекистана (ст. 332) устанавливают обязательную срочность договора. Норма жилой площади в ГК КазССР устанавливается **только для исчисления жилищных излишков** в размере 9 кв. метров на человека (ст. 291). Этого придерживается и ГК Украины, указывая для этого случая норму 13, 65 кв. метров (ст. 300), ГК Узбекской (ст. 327) и Латвии (ст. 334) устанавливают норму в 9 кв. метров не только для исчисления излишков, но и для предоставления жилья. По ГК КазССР для вселения нанимателем родственников и иждивенцев не требуется обязательного письменного согласия всех лиц, имеющих самостоятельное право пользования помещением. Такое согласие предполагается при отсутствии возражений (ст. 285). Все остальные ГК требуют обязательного письменного согласия (ст. 284 ГК Украины, ст. 337 ГК Узбекской, ст. 318 ГК Латвии). Только в ГК Казахстана сгруппированы в одной ст. 311 основания выселения с предоставлением другого помещения.

По ГК Казахской ССР сохраняется право пользования помещением за осужденными к лишению свободы в течение 6 месяцев со дня приведения приговора в исполнение (п. 5 ст. 202). Так решен вопрос и в ГК Узбекской ССР. В ГК Украинской и Латвийской ССР жилая площадь сохраняется в этих случаях только до приведения приговора в исполнение.

Только в ГК КазССР охраняется право на письма и записки (ст. 491). Детальнее, чем в других кодексах нормируется авторское право на произведение, созданное в порядке выполнения служебного задания, в целях большого ограждения интересов автора и организации, задание которой он выполнял (ст. 481)⁴.

Особенностью ГК КазССР является установление трех очередей наследников по закону (во всех остальных кодексах — две очереди). Ко второй очереди относятся, кроме бабушки и дедушки, нетрудоспособные братья и сестры, а к третьей — трудоспособные (ст. 507). В остальных кодексах трудоспособные братья и сестры также являются наследниками второй очереди.

Напечатано по изданию: « НАУЧНАЯ КОНФЕРЕНЦИЯ
ПРЕПОДАВАТЕЛЕЙ,
ПОСВЯЩЕННАЯ 30-ЛЕТИЮ
КАЗАХСКОГО
ГОСУДАРСТВЕННОГО
УНИВЕРСИТЕТА им. С.М. КИРОВА
РЕФЕРАТЫ ДОКЛАДОВ»
Алма-Ата-1964

2 См. ст. ст. 195 ГК Украинской, 223.-Узбекской, 112, ГК Латвии.

3 То, что гарантийные обязательства выдаются именно вышестоящими организациями указано в постановлении Совета Министров СССР и ЦК КПСС от 21/VI11-54 г. «О роли и задачах Государственного банка СССР» (п. 3), в Положении о Совете народного хозяйства экономического административного района (п.117)

4 Ср. ст. ст. 481 ГК Украины, 507 — Латвии, 528:— Узбекистана.

НАУЧНАЯ ЖИЗНЬ УНИВЕРСИТЕТА

Участие преподавателей Высшей школы права «Эділет» Каспийского университета в Программе: «Обучение в древнем городе Сиань-начале Шелкового Пути» в Сианьском Транспортном Университете (КНР) 2016 года

С 15 по 24 июля преподаватели и сотрудники Высшей школы права «Эділет» Каспийского общественного университета к.ю.н., асс.профессор Кенжибекова Э.П., к.ю.н., асс.профессор Сарина С.А., к.ю.н., асс.профессор Калимбекова А.Р., сеньор-лектор, магистр юриспруденции Грек Е.Н., сеньор-лектор, магистр юриспруденции Сайдуова О.Т., сеньор-лектор, магистр юриспруденции Турунтаева А.А., магистранты Исанбаева Ж. и Валиева Б. приняли участие в Программе «Обучение в древнем городе Сиань-начале Шелкового Пути» в Сианьском Транспортном Университете.

Данная программа дала возможность изучать китайский язык и познакомиться с древнейшей китайской культурой, а также наладить тесные связи с представителями научной интеллигенции Университета. Занятия проходили в тёплой и дружеской атмосфере.

Во время прохождения Программы преподаватели Высшей школы права «Эділет» Каспийского общественного университета встретились с Помощником ректора, Деканом Школы Права и Школы международного образования, профессором кафедры международного права Wenhua Shan и исполнительным вице-деканом Школы международного образования Сианьского Транспортного университета, ассоциированным профессором Yuxia Song. В ходе встречи главным редактором научного журнала «Научные труды «Эділет» Калимбековой А.Р. были вручены профессору Wenhua Shan новые выпуски журнала в библиотеку Школы права Сианьского Транспортного университета, в котором были опубликованы статьи преподавателей Школы Права.

Для участников курсов в рамках программы были проведены экскурсии по Сианьскому Транспортному Университету и по научному району (Hi-Tech Zone) г. Сиань.

Также были проведены экскурсии по городу с древней историей и окрестностям, позволившие приобщиться к китайской культуре с историей более 5000 лет. Сиань (старое имя - Чан Ань), является одной из крупнейших четырех древних столиц мира и считается колыбелью китайской цивилизации и представителем китайской культуры. В Сиань берёт своё начало Великий Шёлковый Путь, поэтому здесь на основе принятия различных культур из всего мира сформировалась типичная культура Чан Ань, а также находится одно из чудес света, входящее в список объектов Всемирного наследия ЮНЕСКО - «Терракотовая армия»

По окончании Программы всем участникам в торжественной обстановке были вручены сертификаты.













Сианьский Транспортный Университет



Вручение сертификатов



Экскурсия в научный район (Hi-Tech Zone) г. Сиань.

Участие преподавателей Высшей школы права «Эділет» Каспийского университета д.ю.н, профессора Мороз Светланы Павловны, д.ю.н., академического профессора Акимбековой Саиды Аминовны, к.ю.н., ассоциированного профессора Тлегеновой Фатимы Айдаровны и к.ю.н., ассоциированного профессора Сариной Салимы Абдыкадыровны в Летней школе Университета Висмара (г. Висмар, Германия) по теме «Юридическая методика и образование»

С 28 августа по 10 сентября 2016 года преподаватели Высшей школы права «Эділет» Каспийского университета д.ю.н, профессор Мороз Светлана Павловна, д.ю.н., академический профессор Акимбекова Саида Аминовна, к.ю.н., ассоциированный профессор Тлегенова Фатима Айдаровна и к.ю.н., ассоциированный профессор Сарина Салима Абдыкадыровна приняли участие в Летней школе Университета Висмара (г. Висмар, Германия) по теме «Юридическая методика и образование».

При помощи конкретных примеров участники Летней школы обсудили вопросы юридической методики, образования и требований, предъявляемых к юридической деятельности на практике и была предложена совместная разработка нового содержания и новых форм преподавания по специальности Юриспруденция.

При помощи конкретных примеров из всех областей права (гражданское, публичное и уголовное право) участники Летней школы ознакомились с обзором развития юридической методики в Германии и Европе. На основе судебных решений были рассмотрены процессы толкования норм и юридической аргументации.

По окончании Летней школы Университета Висмара преподавателям Высшей школы права «Эділет» Каспийского университета были вручены сертификаты об участии.







Результаты работы конкурсной комиссии по отбору кандидатов для участия в проекте Caspian Dream Team

25 августа 2016 года завершился конкурс по социально-образовательному проекту "Caspian Dream Team" – 2016 год.

Конкурс ежегодно проводится Caspian University с целью поддержки и стимулирования абитуриентов к получению качественного высшего образования, соответствующего современным требованиям рынка труда. В настоящее время весьма актуальна и необходима подготовка молодых кадров, способных представлять интересы страны в различных спорах и конфликтных ситуациях. Данная цель будет достигнута путем увеличения изучаемых образовательных модулей более чем на 30%. Со второго курса студенты будут выезжать в суды, юридические компании, для получения практических знаний. С третьего курса у каждого студента появится ментор - практикующий юрист, и возьмет своего подопечного в ассистенты. После третьего курса студенты примут участие в конкурсе от юридических компаний, которые на основании его результатов выскажут свои пожелания.

Кроме того, предполагается, что раз в год обучающиеся юристы будут совершать поездки в зарубежные вузы для совершенствования знания иностранных языков и изучения некоторых дисциплин и образовательных модулей, которые будут зачтены в общую программу подготовки. Программа 4-го курса будет подобрана уже под условия юридических компаний и будущие должности студентов.

Особое внимание разработчики программы уделяют качеству преподавания. Дисциплины ведут авторы актуальных учебных пособий и научных трудов, а также приглашенные профессора из других стран.

Конкурс на обучение по программе бакалавриата "Caspian Dream Team" проводился в три этапа.

Первый этап – написание эссе по предложенным темам (с 07.03.2016 г. по 24.07.2016 г.).

Второй этап – письменное тестирование по праву (01.08.2016 г.).

Третий этап – собеседование с победителями второго этапа Конкурса (05.08.2016 г.- 25.08.2016 г.).

Итоговые туры прошли 5 и 25 августа 2016 года. В состав первой комиссии входили: академик НАН Р, д.ю.н., профессор Сулейменов М.К., д.ю.н, профессор Мороз С.П., к.ю.н. Дуйсенова А., к.ю.н. Калимбекова А.Р., м.ю.н, сеньор-лектор Сайдуова О.Т., секретарь – к.ю.н. Уварова Н.В. Абитуриентов, допущенных к тестированию и собеседованию на грантовый проект Caspian Dream Team, было допущено 11 человек. В состав второй комиссии вошли: д.ю.н, профессор Мороз С.П., к.ю.н., профессор Котова Н.К., д.ю.н., профессор Акимбекова С.А., м.ю.н, сеньор-лектор Сайдуова О.Т., секретарь – к.ю.н. Уварова Н.В.

По результатам работы комиссий в двух итоговых турах прошли тестирование и собеседование на грантовый проект Caspian Dream Team 8 абитуриентов:

1. Алтынбекұлы Имансері
2. Бедельбекова Сая
3. Букенов Руслан
4. Иминов Фарух
5. Исмагулова Куляш
6. Молдабергенова Динара
7. Мурзахметова Ажар
8. Сабит Жания

Победителям Конкурса предоставлено бесплатное обучение по трехязычной (казахский, русский, английский) специальной программе юриспруденции в ВШП «Әділет». Все расходы на обучение студентов полностью берет на себя Caspian University.

Поздравляем победителей!



Правила публикации для авторов журнала «Научные труды «Әділет» (требования к оформлению статей, представляемых для опубликования).

ПРАВИЛА ДЛЯ АВТОРОВ В ЖУРНАЛ «НАУЧНЫЕ ТРУДЫ «ӘДІЛЕТ»

Редакционная коллегия просит авторов при подготовке статей для опубликования в журнале «Научные труды Әділет» руководствоваться следующими правилами.

Условия размещения публикаций в журнале

Для публикации в журнале «Научные труды Әділет» принимаются статьи на казахском, русском и английском языках, содержащие ранее не опубликованные проблемные, обзорные, дискуссионные статьи в области юридической науки, где освещаются результаты фундаментальных и прикладных исследований.

Статья может быть представлена на одном из трех языков: казахском, русском или английском.

Статья магистрантов должна сопровождаться рецензией от научного руководителя (заверенная печатью отдела кадров). Рецензия – на казахском или русском языках.

Статья должна быть тщательно отредактирована. Особое внимание следует обратить на ясность и лаконичность стиля, точность и последовательность в изложении материала.

Автором должен быть подписан первый экземпляр статьи с указанием, что текст статьи (цитаты, цифры, сноски) вычитан и сверен. За достоверность и точность данных, приведенных в материалах, ответственность несут авторы.

Автор перед сдачей рукописи в журнал должен тщательно проверить общую орфографию, а также правильность написания соответствующих юридических терминов.

К оформлению статей предъявляются следующие требования

Объем статьи, включая список литературы, таблицы и рисунки с подрисовочными надписями, аннотации, не должен превышать 10 страниц печатного текста. Минимальный объем статьи – 5 страниц. В редакцию необходимо представить электронную версию статьи в полном соответствии с распечаткой. Страницы статьи должны быть пронумерованы. Указывается код по **УДК**.

В начале статье указывается ФИО автора, должность или место работы, учебы, название статьи.

Аннотация (аңдатпа, annotation) дается после ФИО, место работы, учебы автора и названия статьи в начале текста на рус., каз. и англ языках (8-10 строк). Перед каждой аннотацией написать фамилию и инициалы, название статьи на соответствующем языке аннотации. Далее ключевые слова (түйінді сөздер, keywords) на каз., рус., англ. языках внизу аннотации на соответствующем языке аннотации.

Аннотация является кратким изложением содержания научного произведения, дающая обобщенное представление о его теме и структуре. Аннотация не требуется при публикации рецензий, отчетов о конференциях и подобных информационных материалов.

Ключевые слова должны обеспечить наиболее полное раскрытие содержания статьи. Для каждого конкретного материала задайте 5-6 ключевых слов (keywords) в порядке их значимости, т.е. самое важное ключевое слово статьи должно быть первым в списке.

Авторы, информация об авторах, название статьи, аннотация и ключевые слова указываются на языке написания статьи и на русском/казахском и английском языке. В информации об авторах должны быть указаны занимаемая должность, основное место работы, ученая степень, ученое звание, а также e-mail

Текст должен быть набран в программе Word любой версии, представляется на CD или другом носителе либо отправляется по электронной почте akalimbekova@mail.ru (**раб. тел: +7 727 250 69 35 – вн. 218**). Шрифт текста — Times New Roman, формат бумаги А4 (210*297 мм), размер кегля — 12 пт. Межстрочный интервал — одинарный. Выравнивание по ширине. Абзацный отступ — 0,8 см. Поля верхнее – 2, нижнее – 2, левое – 2, правое – 2.

В таблицах, рисунках, формулах не должно быть разночтений в обозначении символов, знаков. Рисунки должны быть четкими, чистыми. На рисунки и таблицы в тексте должны быть ссылки.

В тексте число формул должно быть минимальным. Формулы должны быть набраны в соответствующем редакторе (для математических и химических формул). Таблицы должны быть озаглавлены, не допускается наличия в них пустых граф. Условные сокращения и символы следует пояснять в примечании.

Иллюстративные материалы представляются в форматах: для фото, рисунков – tiff или jpeg (300 dpi для черно-белых и цветных); графики, диаграммы, схемы и т.п. – exls, cdr. На обороте рисунка или под ним указывается фамилия автора, название статьи и номер рисунка. Иллюстрации могут размещаться по тексту, но обязательно прилагаются в виде отдельных файлов, который впоследствии будет использоваться при верстке). Подрисуночные подписи даются отдельным списком, в конце статьи.

Список использованных источников должен состоять не более чем из 20 наименований, и оформляется в соответствии с ГОСТ 7.1–2003 «Библиографическая запись. Библиографическое описание. Общие требования и правила составления». Ссылки на источники в тексте статьи даются только в квадратных скобках (без цитирования [12], при цитировании или пересказе авторского текста [12, с. 29]). Нумерация ссылок в статье производится по порядковому номеру источника в пристатейном списке литературы. Архивные материалы в список не включаются, ссылки на них помещаются в тексте в круглых скобках. При использовании в статье источников из электронных ресурсов или удаленного доступа (Интернета) в списке литературы приводится библиографическая запись источника и ссылка на сетевой ресурс с полным сетевым адресом в Интернете. Желательно указывать дату обращения к ресурсу.

НАПРИМЕР (библиографические сведения условны):

Для книг: Фамилии и инициалы авторов. Заглавие. — Сведения о повторности издания. — Место издания: Издательство, Год издания. — Количество страниц.

Например:

Басин Ю.Г. Избранные труды по гражданскому праву. — 3-е изд. — СПб.: 2003. — 294 с.

Для статей из журналов: Фамилии и инициалы авторов. Название статьи // Заглавие издания. (Серия). — Год издания. — Том. — Номер. — Страницы.

Например:

Брызгалов А.И. О некоторых теоретико-методологических проблемах юридической науки на современном этапе // Государство и право. — 2004. — № 4. — С. 17–22.

Для материалов конференций, сборников трудов и т.д.: Фамилии и инициалы авторов. Название статьи // Заглавие издания: Вид издания. — Место, год издания. — Том. — Номер. — Страницы.

Например:

Диденко А. Гражданское право как источник формирования правовой действительности // VI Гражданское законодательство: Статьи. Комментарии. Практика. – Вып. 40 / Под ред. А.Г. Диденко. – Алматы: Раритет, 2015. – С. 4-24.

Автор обязан сделать транслитерацию фамилии, инициалов, перевод заглавия статьи (обзора, рецензии), списка использованных источников (References) на английский язык, разместив их в конце текста статьи. Ее можно сделать по следующей ссылке: <http://www.ruski-mat.net/trans2.html>)

Например:

Didenko A. Grazhdanskoye pravo kak istochnik formirovaniya pravovoy deystvitelnosti // VI Grazhdanskoye zakonodatelstvo: Statyi. Kommentarii. Praktika. – Vyp.40 / Pod red. A.G. Didenko. – Almaty: Raritet, 2015. – S. 4-24.

Сведения об авторах

К рукописи прилагаются:

1) справка о каждом из авторов статьи с указанием фамилии, имени, отчества; ученой степени; ученого звания; основного места работы; должности; домашнего, служебного или мобильного телефонов; электронного и почтового адресов (для связи с редакцией);

2) информация о том, кому из соавторов следует адресовать вопросы главного редактора и/или направлять корректуру.

Все статьи, поступившие в редакцию, рецензируются. При необходимости статья может быть возвращена автору на доработку. Датой поступления статьи считается дата получения редакцией ее окончательного варианта. Редакция оставляет за собой право внесения в текст редакторских изменений, не искажающих смысла статьи.

Статьи публикуются по мере поступления.

Схематический пример оформления статьи

- УДК.
- По центру приводятся:
 - о Фамилии и инициалы авторов (напр.: И.В. Иванов¹, С.П. Крылов²)
 - о Полное название учреждения, которое представляет автор (с указанием страны и города). Если авторы из разных учреждений, то соответствие между автором и учреждением устанавливается надстрочными индексами, например:
И.В.Иванов¹, С.П.Крылов² Каспийский общественный университет, Казахстан, г. Алматы¹
Институт экономики и права, Казахстан, г. Алматы²
- о Название статьи (полужирное написание)
 - Аннотация.
 - Ключевые слова.
 - Текст статьи.
 - Список использованных источников.
 - References (транслитерация).
 - В конце статьи приводится перевод на двух остальных языках (по очереди): Ф.И.О. авторов, названия статьи, резюме (размер шрифта на 2 кегеля меньше, чем основной).
 - На отдельных страницах приводятся иллюстрации (рисунки, диаграммы, таблицы и др.) с надписями.
- Сведения об авторах.

Контакты и адрес редакции, телефон

Республика Казахстан, 050000
г. Алматы, пр. Сейфуллина, 521. Каб. 212.
Раб. тел: +7 727 250 69 35 – вн. 218
Электронная почта: akalimbekova@mail.ru
Главный редактор – Калимбекова Асель Рахатовна

Стоимость публикации в журнале «Научные труды «Әділет»

Стоимость публикации в журнале «Научные труды «Әділет» - 6000 тенге. Для сотрудников, профессорско-преподавательского состава, магистрантов, докторантов Каспийского университета стоимость публикации в журнале «Научные труды «Әділет» – 3000 тенге

Оплата производится в кассу Каспийского университета, чек об оплате предоставляется в редакцию вместе с рукописью статьи.

**Журнал зарегистрирован Национальным агентством по делам печати
и массовой информации Республики Казахстан
Регистрационное свидетельство
№ 9774-Ж от 19 декабря 2008 г.**

**Учредитель
Учреждение образования
«Каспийский общественный университет»**

**Адрес
050000, г. Алматы
пр. Сейфуллина, 521
тел.: +7 (727) 250 69 35 (вн.106)
факс: +7 (727) 250 69 30
e-mail: akalimbekova@mail.ru**

**Наш сайт: www.cu.edu.kz
Опубликованные материалы не всегда отражают точку зрения редакции.
Ответственность за достоверность фактов и сведений
в публикациях несут авторы.**

Басуға 31.08.2016ж.
қол қойылды.
Форматы 60x90/16.
Офсеттік басылым.
Офсеттік қағаз.
Шартты баспа табағы 11,0.
Баспа табағы 13,0.
Таралымы 500 дана.

Подписано
в печать 31.08.2016г.
Формат 60x90/16.
Печать офсетная.
Бумага офсетная.
Усл.- печ. л. 11,0.
Печ. л. 13,0.
Тираж 500 экз.