

**КАСПИЙ ҚОҒАМДЫҚ УНИВЕРСИТЕТІ  
КАСПИЙСКИЙ ОБЩЕСТВЕННЫЙ УНИВЕРСИТЕТ**

**«ӘДІЛЕТ» ҒЫЛЫМИ ЕҢБЕКТЕРІ**

**НАУЧНЫЕ ТРУДЫ «ӘДІЛЕТ»**

**№ 1, 2018**

**Часть II**

Алматы

Каспийский общественный университет  
Научные труды «Әділет»  
№ 1, 2018. ЧАСТЬ II  
Журнал издается с 1996 года  
Периодичность издания 4 номера в год

Журнал зарегистрирован Национальным агенством по делам печати и массовой информации РК

Регистрационное свидетельство № 9774-Ж от 19.12.2008 г.

Подписной индекс 75779

Главный редактор – к.ю.н. Калимбекова А.Р.

Редакционная коллегия:

Баймаханов М.Т. (Республика Казахстан)  
Paul Varul (Эстония)  
Диденко А.Г. (Республика Казахстан)  
Елюбаев Ж.С. (Республика Казахстан)  
Журсимбаев С.К. (Республика Казахстан)  
Ильясова К.М. (Республика Казахстан)  
Карагусов Ф.С. (Республика Казахстан)  
Караев А.А. (Республика Казахстан)  
Кузнецова Н.С. (Республика Украина)  
Лисица В.Н. (Российская Федерация)  
Мороз С.П. (Республика Казахстан)  
Ниязова А.Н. (Кыргызская Республика)  
Нусенов Ж.М. (Республика Казахстан)  
Подопригора Р.А. (Республика Казахстан)  
Рольф Книппер (Федеративная Республика Германия)  
Самарходжаев Б.Б. (Республика Узбекистан)  
Сүлейменов М.К. (Республика Казахстан)  
Тамара Зарандиа (Грузия)  
Ханс-Йоахим Шрамм (Федеративная Республика Германия)

Учредитель:

Учреждение образования «Каспийский общественный университет»

Ответственный редактор

Калимбекова А.Р.

Адрес:

050000, РК, г. Алматы, пр. Сейфуллина, 521. Каб. 212.

Раб. тел: +7 727 250 69 35 – вн. 218

Электронная почта: akalimbekova@mail.ru

Опубликованные материалы не всегда отражают точку зрения редакции. Ответственность за достоверность фактов и сведений в публикациях несут авторы. При использовании материалов ссылка на журнал «Научные труды «Әділет»» обязательна. Рукописи не возвращаются.

Тираж 500 экз.

Подписано в печать

Формат

Печать офсетная

Типография «Delta Print»

050004, пр. Абылай хана, 60, офис 613.

# СОДЕРЖАНИЕ

№1. 2018 г. Часть II

- 6      **Информация о журнале «Научные труды «Әділет»**  
7      **Главный редактор журнала «Научные труды «Әділет»**  
8      **Редакционная коллегия журнала «Научные труды «Әділет»**  
8      **Обращение к читателям**
- КОНФЕРЕНЦИЯ, ПОСВЯЩЕННАЯ 95-ЛЕТИЮ СО ДНЯ РОЖДЕНИЯ**  
**Ю.Г. БАСИНА**
- 13      **Абдулаева С., студентка 3 курса колледжа «Әділет» Каспийского обще-**  
         **ственного университета. Алиментные обязательства**
- 17      **Айтымова М.Б., студентка 4-го курса юридического факультета Акаде-**  
         **мии «Кайнар». Договор аренды и его виды**
- 25      **Алтынбеков А., студент 3 курса колледжа «Әділет» Каспийского обще-**  
         **ственного университета. Сделки в гражданском праве**
- 30      **Аскарбай Ж., студент Высшей школы права «Әділет» Каспийского обще-**  
         **ственного университета. Понятие и исчисление убытков**
- 34      **Асмагамбетова С.Д., Е.А. Бөкетов атындағы Қарағанды мемлекеттік**  
         **университетінің заң факультетінің 4-ші курс студенті. Азаматтық процесс**  
         **аясында лаулы шешудің баламалы тәсілдерінің түсінігі және тәжирибедегі**  
         **өзекті мәселелері**
- 40      **Әділбек А., Қорқыт Ата атындағы Қызылорда мемлекеттік университеті**  
         **«Филология, тарих және құқық» факультетінің 3 курс студенті. Қазақстан**  
         **Республикасында авторлық құқықты қорғауды жүзеге асырудың жолда-**  
         **ры**
- 44      **Болдырева К.Н., студентка Российско-Таджикского (Славянского) универ-**  
         **ситета. Правовое регулирование товарных знаков в Республике Таджи-**  
         **кистан**
- 47      **Букенов Р., студент Высшей школы права «Әділет» Каспийского обще-**  
         **ственного университета. Государственная регистрация прав на недвижи-**  
         **мое имущество**
- 52      **Варламова Е.А., студентка магистерской программы «Правовое регули-**  
         **рование и разрешение споров в сфере международного гражданского обо-**  
         **рота» Северо-Кавказского филиала Российского государственного уни-**  
         **верситета правосудия. Правовой режим исчисления суммы платежа по**  
         **внешнеторговому контракту с валютной оговоркой**
- 59      **Вифлянцева Н.А., студентка 2 курса факультета подготовки специали-**  
         **стов для судебной системы Ростовского филиала ФГБОУВО «Российский**  
         **государственный университет правосудия». Проблемы недействительно-**  
         **сти сделок совершенно под влиянием существенного заблуждения**
- 62      **Воронцова Е.С., студентка 2-го курса юридического факультета Всерос-**  
         **сийского государственного университета юстиции (РПА Минюста России);**  
         **Семерков С.С., студент 2-го курса юридического факультета Всероссий-**  
         **ского государственного университета юстиции (РПА Минюста России). К**  
         **вопросу о «патентных войнах» между хозяйствующими субъектами**
- 66      **Вохидов А.И., соискатель Института философии, политологии и права**

- им. А. Баховаддинова Академии наук Республики Таджикистан. **Объектная необходимость правового регулирования деятельности по взысканию просроченной задолженности в Республике Таджикистан**
- 75 Гусев Д.А., студент 3 курса юридического факультета Кыргызско-Российского Славянского университета. **Медиация как способ урегулирования семейно-правовых споров**
- 78 Даутова К.А., студентка 3 курса юридического факультета Кыргызско-Российского Славянского университета. **Правовое регулирование медиации: сравнительно – правовое исследование**
- 87 Дзейтова З.В., студентка 2 курса Высшей школы права «Әділет» Каспийского общественного университета. **Правовое регулирование трудовых отношений иностранной рабочей силы в Республике Казахстан**
- 93 Ережепов М.Б., студент 3 курса Высшей Школы Права АО «Университет КАЗГЮУ». **Актуальные проблемы управления акционерным обществом и защита прав акционеров общества от аффилированных лиц**
- 98 Ерқанатқызы Л., Д.А.Қонаев атындағы Еуразиялық Заң Академиясының 2 курс студенті. **Жеке еңбек дауларын қарау мәселелері**
- 105 Жалғасбекұлы Ш., Қорқыт Ата атындағы Қызылорда мемлекеттік университеті, «Филология, тарих және құқық» факультетінің 1 курс студенті. **Жастар бойында Қазақстандық патриотизмді қалыптастыру мәселелері**
- 107 Жанғали Д., студент Высшей школы права «Әділет» Каспийского общественного университета. **Правовое регулирование обеспечения жильем военнослужащих Республики Казахстан**
- 113 Женисханов И., студент Высшей школы права «Әділет» Каспийского общественного университета. **Разновидности внедоговорных обязательств и особенности их регулирования**
- 120 Журба И.И., студент 2 курса факультета подготовки специалистов для судебной системы Ростовского филиала ФГБОУВО «Российский государственный университет правосудия». **О способах защиты чести, достоинства и деловой репутации**
- 125 Зайнутдинова З.З., студентка Российско-Таджикского (Славянского) университета. **Проблемы процедуры усыновления (удочерения) в Республике Таджикистан**
- 129 Зиновьев К.С., соискатель Института философии и права Новосибирского национального исследовательского государственного университета. **О правовом регулировании операций хеджирования на рынке ценных бумаг**
- 136 Зыкова О.А., соискатель ученой степени кандидата юридических наук Новосибирского национального исследовательского государственного университета, Российская Федерация, г. Новосибирск. **Амнистия капиталов: российский опыт 2016 года и перспективы реализации в 2018 году**
- 143 Ильясова Г.А., з.ф.к., академик Е.А. Бөкетов атындағы Қарағанды мемлекеттік университетінің профессоры; Сералиева А.Н., академик Е.А. Бөкетов атындағы Қарағанды мемлекеттік университетінің магистранты. **Өсиет бойынша мұрагерлікті құқықтық реттеудің кейбір мәселелері: шетелдердің тәжірибесі**
- 150 Иминов Ф.Х., студент 2 курса Высшей школы права «Әділет» Каспийского

- общественного университета. **Гражданская дееспособность. Пристрастие к азартным играм, как основание ограничение дееспособности**
- 154 **Қабышев Е.М.**, студент 2 курса Евразийской юридической академии им. Д.А. Кунаева. **Виртуальные валюты, основанные на методах криптографии в Республике Казахстан: за и против**
- 162 **Кан В.В.**, студентка 3 курса колледжа «Эділет» Каспийского общественно-го университета. **Правовое регулирование труда и занятости населения**
- 167 **Кенесбек А.**, студентка 2 курса колледжа «Эділет» Каспийского общественного университета. **Физические лица как субъекты гражданского права**
- 170 **Киёмов Ф.М.**, магистрант Российско-Таджикского (Славянского) университета. **Правовая природа гражданско-правовой ответственности в отношениях с участием предпринимателей**
- 174 **Кадаков Р.А.**, студент 3 курса колледжа «Эділет» Каспийского общественного университета. **Представительство**
- 179 **Кольцов С.Е., Молоков Ю.Ю.**, студенты Новосибирского национального исследовательского государственного университета. **Правовые аспекты защиты деловой репутации**
- 184 **Кулмуханов Ж.С.**, магистрант Университета КазГЮУ. **Личные неимущественные права граждан на защиту персональных данных в условиях развития информационно-коммуникабельных технологий**
- 186 **Курышпанбетқызы А.**, Каспий қоғамдық университеті «Эділет» колледжінің студенті. **Қазіргі кезеңдегі ажырасу мәселесінің кейбір құқықтық аспектілері**
- 189 **Куспанова А.**, магистрант Высшей школы права АО "Университет КАЗ-ГЮУ". **Сделки с пороками воли**
- 193 **Лаптева Н.В.**, студент Волго-Вятского института (филиала) Московского государственного юридического университета им. О.Е. Кутафина (МГЮА). **Национализация как способ приобретения (прекращения) права собственности: сравнительно-правовой аспект**
- 202 **Малева М,Л.**, студентка 4 курса Волго-Вятского института (филиала) ФГБОУ ВО «Московский государственный юридический университет имени О. Е. Кутафина (МГЮА)». **Ограничение использования труда женщин в Российской Федерации**
- 208 **Маутхан А.А.**, студентка 2 курса Казахского Национального Университета имени аль-Фараби. **Актуальные вопросы защиты прав потребителей в Республике Казахстан**
- 211 **Мирских А.В.**, магистрант Волго-Вятского института (филиала) Университета имени О.Е.Кутафина (МГЮА). **Правовое регулирование обязательного аудита в Российской Федерации и Республике Казахстан: сравнительная характеристика**
- 215 **Мирханова Ж.**, студентка 2 курса Актыубинского регионального государственного университета им. К.Жубанова. **Актуальные проблемы института усыновления в Республике Казахстан**
- 221 **Молдабаев А.**, магистрант Высшей школы права «Эділет» Каспийского общественного университета. **Цифровизация гражданского права**
- 226 **Молдахметова Г.**, студент 3 курса Высшей школы права АО «Университет КАЗГЮУ». **Особенности реализации наследниками авторских правнаследо-**

- дателя
- 230 **Мосур А.**, студентка 3 курса колледжа «Эділет» Каспийского общественного университета. **Право интеллектуальной собственности**
- 235 **Мустафина А.Ю.**, магистр второго года обучения юридического факультета Российско-Таджикского (славянского) университета. **Природные ресурсы как объекты гражданского права**
- 238 **Николаева Л.В.**, студентка 3 курса очной формы обучения юридического факультета Северо-Кавказского филиала ФГБОУВО «Российский государственный университет правосудия». **Срок исковой давности: теория и практика применения**
- 241 **Нұрлан Р.**, эл-Фараби атындағы Қазақ ұлттық университетінің магистранты. **«Бағалы қағаздарға инвестициялау» түсінігін анықтаудың кейбір мәселелері**
- 246 **Омурзакова Н.Ж.**, студентка 3 курса колледжа «Эділет» Каспийского общественного университета. **Правовое регулирование брачных отношений в РК**
- 250 **Оразбаева А.Г.**, слушатель 5 курса факультета подготовки специалистов по программам высшего образования ФГКОУ ВО «Ростовский юридический институт МВД России». **Прямая дискредитация конкурента как вид недобросовестной конкуренции**
- 256 **Оспанова К.**, студентка 3 курса колледжа «Эділет» Каспийского общественного университета. **Договор суррогатного материнства**
- 262 **Пантелеева А.А., Шуракова А.Д.**, студентки 3 курса Волго-Вятского института (филиала) Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА). **Необоснованные перерывы в предоставлении коммунальных услуг: причины, порядок их прекращения, перерасчет оплаты**
- 271 **Правдина Д.А.**, студентка 3 курса Северо-Кавказского филиала Российского государственного университета правосудия, Российская Федерация, г. Краснодар. **Проблемы правового регулирования заработной платы**
- 274 **Раевский К. О.**, студент 2 курса Ростовского филиала Российского государственного университета правосудия, Российская Федерация, г. Ростов-на-Дону. **Проблемы применения срока исковой давности**
- 278 **Рзагазиева Э.**, студентка 2 курса Актюбинского регионального государственного университета им. К.Жубанова. **Особенности реализации алиментных правоотношений в Республике Казахстан**
- 283 **Сабит Ж.К.**, студент Высшей школы права «Эділет» Каспийского общественного университета. **Имплементация элементов англосаксонского права в гражданское законодательство РК**
- 287 **Сазонов А.И.**, студент 5 курса (бакалавр) заочного отделения юридического института Балтийского федерального университета имени Иммануила Канта. **Об алиментных правах супругов (бывших супругов) и возможности признания алиментных прав фактических супругов**
- 291 **Сейдимбек А.А.**, студент ЕНУ им. Л.Н.Гумилева. **IT-технологии в гражданском процессе Казахстана: проблемы и перспективы**
- 297 **Серикканов Д.**, студент Высшей школы права «Эділет» Каспийского общественного университета. **Имущественные и личные неимущественные права в сфере интеллектуальной собственности**
- 302 **Сламбек А. Қ.**, Орталық Азия университетінің магистранты; **Касиенова**

- К.М., Алматы энергетика және байланыс университетінің аға оқытушысы. **Қазақстан Республикасындағы азаматтардың конституциялық еңбек құқықтары мен бостандықтарын қорғау**
- 306 Сомова Е.В., соискатель степени к.ю.н. Института философии и права Новосибирского государственного университета. **Смарт-контракт как договор**
- 311 Темірбек Ә., Қорқыт ата атындағы Қызылорда мемлекеттік университетінің 4 курс студенті. **Азаматтық процессте татуласу рәсімдерін жүргізу ерекшеліктері**
- 315 Ускирев А.А., магистрант 2 курса Волго-Вятского института (филиала) Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА). **Теоретические основы понятия «конкуренция»**
- 320 Хабибуллин М.М., магистр юриспруденции 2 курса Волго-Вятского института (филиала) Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА) заочной формы обучения. **Основные проблемы лицензирования предпринимательской деятельности на алкогольном рынке России**
- 326 Ханахок Д.Д., студентка факультета непрерывного образования Северо-Кавказского филиала «Российского государственного университета правосудия». **Актуальные проблемы правового регулирования заемного труда в России**
- 330 Шаймарданова., студентка 1 курса Евразийской юридической академии им. Д.А. Кунаева. **Правовое регулирование международного усыновления в Республике Казахстан: проблемы и перспективы**
- 338 Шерматова М. Б., студентка 3 курса факультета «Международное право» Университета мировой экономики и дипломатии. **Возникновение и устранение причин расторжения брака в странах Центральной Азии**
- 342 Шуракова А.Д., студентка 3 курса Волго-Вятского института (филиала) Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА). **Проблемы реализации конституционного права на жилище в Кировской области**
- 350 Эркабаева Ш., студентка 5 курса факультета «Международное право» Университета мировой экономики и дипломатии, Республика Узбекистан, г. Ташкент. **Проблемы корпоративного права, связанные с наиболее часто встречающимися причинами возникновения и разрешения корпоративных споров**
- 354 Яшенкова К., магистрант Высшей школы права «Әділет» Каспийского общественного университета. **Проблемы реализации права на судебную защиту в Республике Казахстан: финансовый и правовой аспекты**
- 364 **Правила публикации для авторов журнала «Научные труды «Әділет» (требования к оформлению статей, представляемых для опубликования).**
- 367 **Контакты и адрес редакции, телефон**
- Стоимость публикации в журнале «Научные труды «Әділет»**

## Главный редактор журнала «Научные труды «Әділет»



Калимбекова Асель Рахатовна – кандидат юридических наук, ассоциированный профессор ВШП «Әділет» 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 Ка-

захского 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 «Әділет»). Имеет более 40 опубликованных научных трудов. С мая 2015 года назначена на должность главного редактора журнала «Научные труды «Әділет».

## Информация о журнале «Научные труды «Әділет»

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., Сүлейменов 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 «Эділет»**

**Главный редактор журнала «Научные труды «Эділет» Каспийского общественного университета.**

**Калимбекова Асель Рахатовна.** Кандидат юридических наук, ассоциированный профессор Каспийского общественного 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 Натыевна** (Кыргызская Республика). Доктор юридических наук, доцент

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

**Сүлейменов 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 памяти замечательного ученого, цивилиста Басина Юрия Григорьевича.

И в Части I этого номера журнала мы постарались рассказать и поделиться воспоминаниями о Юрии Григорьевиче.

В рубрике «Классика цивилистики», где публикуются научные статьи, работы, выдержки из монографий видных казахстанских и зарубежных ученых цивилистов, которые внесли достойный вклад в развитие юридического образования и цивилистической науки, мы представляем Вашему вниманию статью профессора Басина Ю.Г. на тему «Вещные права на жилище».

Также в Части II этого номера опубликованы наиболее интересные статьи, которые были представлены в рамках студенческой конференции на тему: «Актуальные проблемы частного права», которая была проведена 30 марта 2018 года в стенах Caspian University Высшей Школой Права «Әділет» и посвящена 95 летию со дня рождения Заслуженного деятеля науки Казахстана, доктора юридических наук, профессора Басина Ю.Г. В ходе работы конференции студентами были проанализированы актуальные вопросы гражданского права, жилищного, семейного, трудового и международного частного права.

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 в 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**

## Конференция, посвященная 95-летию со дня рождения профессора Ю.Г. Басина

30 марта 2018 года Высшая школа права «Әділет» Каспийского университета провела международную студенческую научно-практическую конференцию «Актуальные проблемы частного права», посвященную 95-летию со дня рождения Заслуженного деятеля науки КазССР, доктора юридических наук, профессора Ю.Г. Басина.

В работе конференции в качестве почетных гостей приняли участие ведущие ученые-цивилисты Казахстана - к.ю.н., управляющий партнер юридической фирмы "Aequitas" Ченцова Ольга Ивановна, д.ю.н., академический профессор Ильясова Куляш Муратовна, д.ю.н., академический профессор Черняков Андрей Андреевич, д.ю.н., академический профессор Карагусов Фархад Сергеевич, к.ю.н., ассоциированный профессор Мухтарова Айжан Калисовна, д.ю.н., академический профессор Алиханова Гульнар Алтынбековна, к.ю.н., ассоциированный профессор Казиева Гульжаухар Турсунхановна, к.ю.н., ассоциированный профессор Климкин Сергей Иванович, к.ю.н., ассоциированный профессор Тлегенова Фатима Айдаровна, доктор PhD, ассоциированный профессор Абилова Майгуль Нестаевна и др.

Во время конференции были обсуждены актуальные проблемы теории и практики гражданского права, предпринимательского права, жилищного права, семейного права, трудового права, международного частного права, корпоративного права, арбитражного права и гражданского процессуального права.

Целью конференции является развитие творческой активности студентов, магистрантов и молодых ученых, привлечение их к решению актуальных задач современной науки, а также содействие развитию образовательных и научных связей начинающих исследователей из ближнего зарубежья.

Всего в конференции приняли участие более 50 человек. На конференции с докладом выступили студенты, магистранты и аспиранты из Новосибирского национального исследовательского государственного университета, Волго-Вятского института (филиала) Московского государственного юридического университета им. О.Е. Кутафина (МГЮА) (г. Киров, РФ), Северо-Кавказского филиала ФГБОУ ВО «Российского государственного университета правосудия» (г. Краснодар, РФ), Ростовского филиала ФГБОУ ВО «Российского государственного университета правосудия» (г. Ростов-на-Дону, РФ), ФГКОУ ВО «Ростовского юридического института МВД России» (г. Ростов-на-Дону, РФ), Юридического института Балтийского федерального университета им. И. Канта (г. Калининград, РФ), Института философии, политологии и права Академии наук Республики Таджикистан, Российско-Таджикского (Славянского) университета (г. Душанбе, Республика Таджикистан), Кыргызско-Российского Славянского университета (г. Бишкек, КР), Международного Университета Кыргызской Республики (г. Бишкек, КР), Университета мировой экономики и дипломатии Республики Узбекистан (г. Ташкент, Республика Узбекистан).

Также на международной студенческой научно-практической конференции активно приняли участие студенты и магистранты Университета КазГЮУ, Университета им. Сулеймана Демиреля, Евразийской юридической академии им. Д.А. Кунаева, Евразийского национального университета имени Л.Н. Гумилева, Карагандинского государственного университета им. академика Е.А. Букетова, Актюбинского регионального государственного университета им. К. Жубанова, колледжа «Әділет» Каспийского университета.

В конце конференции были подведены итоги, вручены сертификаты всем участникам конференции.

Лучшие докладчики конференции были отмечены дипломами, денежными премиями и призами (книги «Ю.Г. Басин: ученый, учитель, личность»):

I место – Кабышев Елжан - студент 2 курса Евразийской юридической академии им. Д.А. Кунаева, доклад «Виртуальные валюты, основанные на криптографических методах в РК: за и против»;

II место - Ережепов Манас – студент 3 курса Высшей школы права Университета КАЗГЮУ, доклад «Актуальные вопросы управления акционерным обществом и защита прав общества от

аффилированных лиц»;

II место - Дзейтова Зарина - студентка 2 курса Высшей школы права «Әділет» Каспийского университета, доклад «Правовое регулирование трудовых отношений иностранной рабочей силы в Республике Казахстан»;

III место - Кольцов Семён, Молоков Юрий – студенты 4 курса Новосибирского национального исследовательского государственного университета, г. Новосибирск, РФ,

доклад «Проблемные аспекты защиты деловой репутации»;

III место - Асмагамбетова Салтанат – студентка 4 курса юридического факультета Карагандинского государственного университета имени академика Е.А. Букетова, доклад

«Азаматтық процесс аясында дауды шешудің баламалы тәсілдерінің түсінігі және тәжірибедегі өзекті мәселелері»;

III место - Иминов Фарух - студент 2 курса Высшей школы права «Әділет» Каспийского университета, доклад «Гражданская дееспособность. Пристрастие к азартным играм, как основание ограничения дееспособности»;

Среди докладчиков были особо отмечены Сейдимбек Айбар (ЕНУ им. Л.Н. Гумилева, Оспанова Камиля (колледж «Әділет» КОУ), Шаймерденова Диляфруз (Евразийская юридическая академия им. Д.А.Кунаева), Хибатова Алиса (КОУ), Букенов Руслан (КОУ), Ерқанатқызы Лунара (Евразийская юридическая академия им. Д.А.Кунаева), Жанғали Динмухамед (КОУ), Тойғанбеков Улан и Серикканов Данияр (КОУ).

При подведении итогов конференции эксперты отметили высокий уровень подготовки докладчиков, их творческий интерес к выбранным темам. Итоги студенческой научно-практической конференции показали рост интереса к избранной профессии и повышение мотивации к научно-исследовательской и инновационной деятельности, а также наличие перспективного потенциала для дальнейшего развития студенческих конференций университета. Подводя итоги конференции Алиханова Г.А., д.ю.н., академический профессор, выразила уверенность в том, что конференция была полезна всем ее участникам — ученым, студентам, магистрантам для развития научно-исследовательской деятельности.

Во второй части номера №1, 2018 «Научные труды «Әділет» предлагаем Вашему вниманию выступления участников конференции.

# КОНФЕРЕНЦИЯ

УДК 331.212

**Саида Абдулаева<sup>1</sup>**  
**<sup>1</sup>Студентка 3 курса колледжа «Әділет»**  
**Каспийского общественного университета**  
**Республика Казахстан, г. Алматы**

*Научный руководитель:*  
*Жевлакова Ю.А,*  
*Преподаватель специальных дисциплин*

## АЛИМЕНТНЫЕ ОБЯЗАТЕЛЬСТВА

### Аннотация

В данной статье рассматриваются вопросы алиментных обязательств. Понятие алиментов, кто может и должен платить алименты, каков порядок истребования алиментов, размер алиментов в соответствии с законодательством и что делать, если алименты не выплачиваются.

**Ключевые слова:** Алименты, алиментное обязательство, экс-супруги, несовершеннолетние дети, исковое заявление, несовершеннолетние дети.

**Саида Абдулаева<sup>1</sup>**  
**<sup>1</sup>Каспий қоғамдық университеті «Әділет»**  
**колледжінің 3 курс студенті**

### АЛИМЕНТТІК МІНДЕТТЕМЕЛЕР

#### Аңдатпа

Бұл мақалада алимент міндеттемелері мәселелері талқыланады. Алимент кімдер төлейді және кімдер төлеуге міндетті, алимент төлеуді талап ету тәртібі, заңға сәйкес алимент мөлшері және алимент төленбесе, не істеу керек екендігі түсіндіріледі.

**Түйінді сөздер:** Алимент, алименттік міндеттеме, бұрынғы ерлі-зайыптылар, кәмелетке толмаған балалар, талап арыз, кәмелетке толмаған балалар.

**Saida Abdulaeva<sup>1</sup>**  
**<sup>1</sup>3-year student of the "Adilet" college**  
**of the Caspian Public University**  
**Republic of Kazakhstan, Almaty c.**

### ALIMENTARY OBLIGATIONS

#### Annotation

This article discusses the issues of alimony obligations. The concept of alimony, who can and must pay alimony, what is the procedure for claiming alimony, the amount of alimony in accordance with the law and what to do if alimony is not paid.

**Keywords:** Alimony, alimony obligation, ex-spouses, minor children, statement of claim, minor children.

В настоящее время наше государство развивается практически во всех сферах деятельности. Одним из направлений, постоянно модернизируемых является законодательство.

На сегодняшний день законодательство принимает масштабные размеры. Семейное законодательство предусматривает диспозитивное регулирование алиментных отношений. Члены семьи вправе заключить соглашение об уплате алиментов, а нормы закона регулирующий предоставление алиментов в принудительном порядке применяются только при отсутствии соглашения между сторонами.

Алиментное обязательство – правоотношения, возникающие на основании предусмотренных законом юридических фактов: решение суда, судебного приказа или соглашения сторон, в силу которого одни члены семьи обязаны предоставлять содержание другим его членам, а последние вправе его требовать.

Общими основаниями возникновения алиментных правоотношений является наличие между субъектами родственной или иной семейной связи; наличие предусмотренных законом или соглашением сторон условий (например, нуждаемости, нетрудоспособности получателя алиментов, наличие у плательщика необходимых средств для выплаты алиментов); решение суда о взыскании алиментов, судебный приказ или соглашение сторон об их уплате.

Если алименты взыскиваются по решению суда или судебного приказа, их уплата автоматически прекращается со смертью получателя или плательщика алиментов. Строго личный характер алиментных обязательств делает правопреемство в них не возможным. Выплата алиментов несовершеннолетним детям прекращается с момента достижения ребенком совершеннолетия или приобретения им полной дееспособности до достижения совершеннолетия в результате эмансипации или вступления в брак.

В семейном праве под алиментами (от лат. *alimentum* – питание, содержание) понимаются средства на содержание [3, с.46,49], которые в предусмотренных законом случаях одни члены семьи обязаны уплатить в пользу других ее членов.

Основой алиментных обязательств являются семейные отношения, а их целью – содержание нетрудоспособных и нуждающихся членов семьи, перечень которых определен Кодексом Республики Казахстан «О браке (супружестве) и семье».

В зависимости от различных жизненных ситуаций может возникнуть необходимость в выплате или истребовании алиментов. В дан-

ной статье вы узнаете, что такое алименты, кто может и должен платить алименты, каков порядок истребования алиментов, размер алиментов предусматривает законодательство и что делать, если алименты не выплачиваются.

Алименты – это денежное или материальное содержание, которое одно лицо обязано предоставить другому лицу, имеющему право на его получение, согласно Кодексу «О браке (супружестве) и семье». Наиболее распространенный случай алиментов – выплаты на содержание ребенка, однако алименты могут выплачиваться и матерям детей, и супругам, которые не могут себя содержать самостоятельно, и родителям.

Содержание ребенка – закрепленная законом обязанность родителей, при этом абсолютно не важно, состоят ли родители в браке, в гражданском браке или находятся в разводе [4]. Дети, находящиеся под опекой, попечительством или патронатным воспитанием, а также усыновленные дети также имеют право на алименты. Согласно статье 6 Кодекса суммы, причитающиеся ребенку в качестве алиментов, поступают в распоряжение родителей или других законных представителей ребенка и расходуются на содержание, образование и воспитание ребенка.

Кому положена выплата алиментов?

Алименты несовершеннолетним детям

Родители обязаны содержать своих несовершеннолетних детей, порядок и форму данного содержания определяется родителями самостоятельно.

Родители вправе заключить соглашение о содержании своих несовершеннолетних детей (соглашение об уплате алиментов) в соответствии с главой 20 Кодекса. Если родители не предоставляют своим детям содержание, это не было оговорено на суде соглашением или один из родителей не подал иск в суд на взыскание алиментов, то иск может подать орган опеки и попечительства. При расторжении брака в суде рассматривается соглашение:

о том, с кем будут жить несовершеннолетние дети;

о порядке выплаты алиментов на содержание детей или нетрудоспособного супруга;

о размерах алиментов на содержание детей;

о разделе имущества (узнать, кто на что имеет право при разводе).

Если подобного соглашения между супругами нет, или оно противоречит интересам де-

тей, одного из супругов, то решение по этим вопросам определяется судом. Родители, лишенные родительских прав, также обязаны выплачивать алименты на содержание ребенка в соответствии со статьей 79 Кодекса. Выплата алиментов на основании соглашения – это добровольный способ выплаты алиментов, а по судебному приказу, на основании поданного иска, – принудительный (ниже в статье вы найдете информацию о том, как взыскать алименты).

Кроме алиментов с родителей могут удерживаться дополнительные суммы на содержание детей. Существуют исключительные обстоятельства - тяжелые болезни, увечья несовершеннолетних детей или нетрудоспособность совершеннолетних, нуждающихся в помощи детей, если необходима оплата постороннего ухода за ними и прочее.

Алименты супругам и бывшим супругам

Согласно статье 147 Кодекса супруги обязаны материально поддерживать друг друга[1]. Кроме средств на содержание ребенка, существует ряд случаев, когда могут потребоваться средства на содержание супруга или бывшего супруга. Если нет договоренности или соглашения, то подать иск в суд на взыскание алиментов может:

- нетрудоспособный нуждающийся супруг;
- супруга в период беременности и в течение 3 лет со дня рождения общего ребенка;
- нуждающийся супруг, осуществляющий уход за общим ребенком-инвалидом до достижения им возраста 18 лет, а также в случае определения общему ребенку-инвалиду по достижении 18 лет I - II группы инвалидности.

Размер алиментов и порядок выплаты определяет суд. В ряде случаев суд может отказать в назначении выплаты алиментов бывшему супругу, если нетрудоспособность наступила в результате злоупотребления спиртными напитками, наркотическими средствами, психотропными веществами или в результате совершения им умышленного преступления; в силу непродолжительности (до 5 лет) брака если супруг, требующий выплаты алиментов ведет себя недостойно.

Алименты совершеннолетним, но нетрудоспособным детям

Согласно статье 143 Кодекса трудоспособные родители обязаны содержать своих нетрудоспособных совершеннолетних детей, нуждающихся в помощи. В данном случае при отсутствии соглашения размер алиментов

определяется судом исходя из материального положения семьи, и будет кратен МРП. Причем, алименты могут быть истребованы как на фактические нужды, так и на предстоящие, которые могут понадобиться в будущем[1].

Алименты совершеннолетних детей для содержания нетрудоспособных родителей

Трудоспособные совершеннолетние дети обязаны содержать своих нетрудоспособных нуждающихся в помощи родителей и заботиться о них. Если дети не содержат нетрудоспособных родителей добровольно по соглашению, то родители могут подать в суд на истребование алиментов. Подать при этом можно как на одного, так и на всех детей, однако стоит учитывать, что родители, не исполнявшие своих обязательств, вряд ли получат утвердительное решение суда, тем более не могут претендовать на подобные алименты родители, лишенные прав.

Кроме случаев, перечисленных выше, существуют алиментные обязательства внуков и бабушек/дедушек, воспитанников и воспитателей, и других членов семьи.

Добровольная уплата

Не принудительное волеизъявление плательщика алиментов по исполнению своих обязательств может быть исчерпывающе изложено в соглашении по их выплате с их получателем. Документ должен подробно содержать сведения по величине алиментов, график и условия реализации платежей, учитывая без исключения весь материальный потенциал и перспективы обеспечивающего родителя. Чем грамотнее составлен документ, тем меньше почвы для зарождения разномыслий в предстоящем.

В Казахстане размер периодических выплат по алиментам, условия и способы выплат, формируются сторонами по двухстороннему согласию и могут погашаться:

- в долях к ежемесячному или прочему совокупному доходу плательщика;
- путём уступки в распоряжение получателя какого-либо объекта собственности;
- в жёстко установленной денежной сумме, уплачиваемой разовым методом;
- в жёстко установленной денежной сумме уплачиваемой периодически;
- иными путями, по которым стороны пришли к общему мнению.

Принудительная уплата через исковое заявление на алименты

Когда все попытки добиться согласия в во-

просе добровольного погашения алиментов для несовершеннолетних детей не увенчались успехом, то взыскание алиментов в Казахстане находит своё решение путём подачи искового заявления в органы судопроизводства. Образец заявления на алименты можно получить у секретаря суда. Независимо от наступления момента по алиментным обязательствам, выплаты назначаются со времени обращения в судебный орган. Взносы за предыдущий промежуток возможно взыскать за трёхлетний промежуток до вмешательства суда.

Вместе с иском надлежит предъявлению перечень документов:

удостоверение личности получателя (копия);

оплаченная форма квитанции госпошлины;

документы, удостоверяющие право на алименты: свидетельство о расторжении брака, о рождении ребёнка, об установлении отцовства и прочие, учитывая индивидуальные обстоятельства.

Забота о несовершеннолетних детях

Суд, после рассмотрения заявления истца, вправе присудить ежемесячное принудительное взыскание на совокупный доход плательщика в доленой пропорции и **размер алиментов** на ребёнка приравнивается:

на 1 ребёнка — 25%;

на 2 детей — 33%;

на 3 и более детей — 50%;

Поскольку выплаты на довольствие детей в Казахстане не должны превышать 1/2 совокупного месячного достатка родителя, при накоплении задолженности, его нельзя взыскивать в объёмах, превышающих доходы должника. Все долги, что должник не смог погасить, он должен внести после совершеннолетия детей.

Величина взыскиваемых алиментов в Казахстане может убавляться или повышаться судебным органом, но с учётом семейных, имущественных и других уважительных обстоятельств сторон. Бывают случаи, когда родитель, обременённый алиментами, имеет не систематический, изменчивый доход или имеет его в натуральном виде. Учитывая эти обстоятельства, суд может установить объём месячных выплат в виде твёрдо определённой суммы или предусмотреть оба варианта в комбинированном виде.

Интересы нетрудоспособных родителей в Казахстане

По семейному кодексу Казахстана, взрослые и самостоятельные дети должны прояв-

лять заботу и материально поддерживать родителей, которые лишились возможности по самодостаточности. Довольствие родителей также может основываться на добровольном соглашении, а при отсутствии преемственности поколений, вопрос может быть исчерпан через поданный иск в судебный орган.

Если совершеннолетних детей двое и более, суд распределяет величину алиментов на всех, но учитывает семейное и имущественное состояние всех сторон и прочие, имеющие значение, факторы и назначает выплаты в кратной пропорции к МРП. Суд не удовлетворит исковое заявление родителей на получение денежного довольствия со взрослых детей, если они ранее сами избегали своих обязанностей по алимантам или лишались родительских прав.

Обязательства перед экс-супругами

Согласно Главе 20 Кодекса «О браке(супружестве) и семье» [1], обязанностью обоих супругов является взаимное материальное обеспечение друг друга. Супруг (прежний супруг) вправе как получать содержание, выплачиваемое добровольно, так и подать на алименты в суд в ниже следующих прецедентах:

супруга (прежняя супруга) пребывает в состоянии беременности и общий ребёнок младше трёхлетнего возраста;

супруг (прежний супруг) признан нуждающимся и стал инвалидом в годы брака;

испытывающий нужду супруг (прежний супруг) воспитывает совместного совершеннолетнего, являющегося инвалидом I и II группы.

Ответственность за невыполнение обязательств

В случаях, когда должнику не по силам исполнять свои финансовые повинности перед собственными несовершеннолетними детьми более трёх месяцев, судебный исполнитель вправе принудительно изъять и реализовать предметы движимой и недвижимой собственности должника. Кроме того, могут арестовать банковский счёт, правоустанавливающие документы, отнять водительское удостоверение и запретить вести какую-либо деятельность.

Международное взыскание алиментов

Как подать на алименты за пределами страны?

Документ предусматривает универсальный порядок исполнения решений иностранных судов и соглашений по алиментным выплатам. Казахстан обрёл возможность сотрудничать по данному вопросу со странами Евросоюза



и ещё с 32 государствами и ускорить протекание процедуры взыскания алиментов с проживающих за рубежом разведённых родителей, имеющих детей в Казахстане[2].

**Список использованных источников:**

1. Кодекс Республики Казахстан «О браке (супружестве) и семье» (с изменениями и дополнениями по состоянию на 11.07.2017 г.). [Электронный ресурс] //zakon.kz
2. Закон «О ратификации Конвенции о международном порядке взыскания алиментов на детей и других форм содержания семьи» от 9 апреля 2016 года [Электронный ресурс] // zakon.kz
3. Дворецкий И. К. Латинско-русский словарь. 5-е изд. М., 1998. С. 46. — Происходит от латинского слова «ало» — «кормить», «вскармливать», «питать», «содержать» (Там же. С. 49).
4. Электронный ресурс <http://egov.kz/cms/ru/articles/alimenty>.

**References:**

1. Kodeks Respubliki Kazakhstan «O brake (supruzhestve) i semye» (s izmeneniyami i dopolnениями по состоянию на 11.07.2017 г.). [Elektronny resurs] //zakon.kz
2. Zakon «O ratifikatsii Konventsii o mezhdunarodnom poryadke vzyskaniya alimentov na detey i drugikh form sodержaniya semyi» ot 9 aprelya 2016 goda [Elektronny resurs] //zakon.kz
3. Dvoretsky I. K. Latinsko-russky slovar. 5-e izd. M., 1998. S. 46. — Proiskhodit ot latinskogo slova «alo» — «kormit», «vskarmlivat», «pitat», «soderzhat» (Tam zhe. S. 49).
4. Elektronny resurs <http://egov.kz/cms/ru/articles/alimenty>.

УДК 347.453

**Майнур Болатовна Айтымова<sup>1</sup>**

**<sup>1</sup>Студентка 4-го курса**

**юридического факультета Академии «Кайнар»**

**Республика Казахстан, г. Алматы**

## **ДОГОВОР АРЕНДЫ И ЕГО ВИДЫ**

### **Аннотация**

Данная статья посвящена проблемам арендных отношений, правового регулирования отношений между наймодателем и нанимателем, рассмотрены виды договоров имущественного найма.

**Ключевые слова:** имущественный найм, аренда, договор проката, лизинг, аренда предприятий, расторжение договора аренды.

**Майнур Болатовна Айтымова<sup>1</sup>**

**<sup>1</sup>«Кайнар» Академиясының заң факультетінің 4-ші курс студенті**

**Қазақстан Республикасы, Алматы қ.**

### **ЖАЛДАУ ШАРТЫ ЖӘНЕ ОНЫҢ ТҮРЛЕРІ**

#### **Аңдатпа**

Бұл мақалада жалдау қатынастарының проблемалары, жалға беруші мен жалға алушының арасындағы қатынастарды құқықтық реттеу, сондай-ақ мүлікті жалға алу туралы келісімдердің түрлері қарастырылады.

**Түйінді сөздер:** мүлікті жалға беру, жалдау, жалдау шарты, лизинг, кәсіпорындарды жалдау, жалдау шартын тоқтату.

Maynur Bolatovna Aitymova<sup>1</sup>

<sup>1</sup>A 4-year student of the law faculty of the Kainar Academy  
Republic of Kazakhstan, Almaty c.

## LEASE AGREEMENT AND ITS TYPES

### Annotation

This article is devoted to the problems of lease relations, legal regulation of the relationship between the landlord and the tenant, and the types of property lease agreements are considered.

**Keywords:** property lease, lease, lease agreement, leasing, lease of enterprises, termination of the lease.

Правовой институт договора аренды один из старейших и популярнейших в гражданском праве, присущий ему некоторый консерватизм и стабильность удивительным образом сочетаются с непрерывными внутренними (в пределах института) переменами и попытками охватить новые экономические отношения.

В значительной степени эти качества объясняются значением самой аренды как одного из способов решения хозяйственных задач. Аренда естественным образом дополняет другие средства и способы социального, экономического и производственного развития. Уникальность аренды в том, что она фактически сопровождает и восполняет систему отношений собственности, в известной степени гармонизирует экономические отношения в случаях, когда жесткая конструкция собственности (права собственности) не позволяет успешно и оперативно распорядиться производственными ресурсами.

В юридическом аспекте арендные отношения опосредованы прежде всего нормами правового института договора аренды.

Отмечается также тенденция к усложнению и расширению внутренней структуры института аренды; достаточно ярким примером является появление лизинга, бурное развитие которого сопровождается появлением ряда проблем юридического характера.

Выделяются и новые объекты пользования, в отношении которых еще предстоит провести квалификационные действия для признания их относящимися к договору аренды («предоставление персонала», «аренда игроков», «пользование» различного рода ресурсами в ИНТЕРНЕТ, «аренда выделенных каналов связи и радиочастот» и пр.).

В совокупности указанные проблемы института аренды, как в части их нормативного регулирования, так и правоприменения, позволяют говорить об актуальности и практической

значимости исследования договора аренды в современном Казахстане.

Понятие и объект договора аренды

По договору аренды (имущественного найма) арендодатель (наймодатель) обязуется предоставить арендатору (нанимателю) имущество за плату во временное владение и пользование или во временное пользование. Плоды, продукция и доходы, полученные арендатором в результате использования арендованного имущества в соответствии с договором, являются его собственностью [1, с. 54].

В Гражданском кодексе Республики Казахстан договору аренды посвящена отдельная глава, включающая в себя свыше шестидесяти статей. Структура данной главы построена по тому же принципу, что и структура других глав ГК, регулирующих сложные договоры, которые имеют свои отдельные виды договорных обязательств (купля-продажа, подряд и некоторые другие): сначала излагаются положения, являющиеся общими для всех видов договора аренды, а затем - специальные правила, относящиеся только к соответствующему виду договора аренды (прокат, аренда транспортных средств, аренда зданий и сооружений, аренда предприятий, финансовая аренда).

Возвращаясь к понятию договора аренды (имущественного найма), можно выделить некоторые присущие ему характерные черты, позволяющие рассматривать этот договор в качестве самостоятельного типа гражданско – правовых договоров.

Во-первых, имея в виду родовую принадлежность договора аренды (имущественного найма) – он относится к категории гражданско – правовых договоров по передаче имущества. Необходимо отметить, что передача имущества, осуществляемая арендодателем (наймодателем), не сопровождается переходом права собственности на это имущество к арендатору

(нанимателю); последний получает имущество лишь во владение и пользование либо только в пользование. Данное обстоятельство может служить верным признаком, отличающим договор аренды от таких договоров, как, например, купля-продажа, мена, заем.

Во – вторых, в ГК РК обнаруживается стремление законодателя обеспечить детальное и непосредственное регулирование договора аренды, во всяком случае тех вопросов, которые являются общими как для договора аренды, так и для его отдельных видов.

В – третьих, выделение отдельных видов договора аренды (за исключением проката, фрахтования на время, лизинга) произведено в ГК РК не на основе какого-либо единого классификационного критерия, а в зависимости от вида сдаваемого в аренду имущества [2, с. 73].

Вообще, сама аренда дает возможность удовлетворять потребности граждан и юридических лиц, нуждающихся во временном пользовании определенными вещами, и в то же время обеспечивает собственнику имущества, не использующему его в данный период, получение дохода в виде арендной платы. Это выгодно для обеих сторон.

Объекты аренды представлены имуществом в виде вещей (за исключением денег и ценных бумаг), обладающих качеством непотребляемости, иными словами, способностью участвовать в производственном и ином хозяйственном процессе неоднократно, не утрачивая в значительной мере своих потребительских свойств. Таким же основным качеством объектов аренды является их индивидуальная определенность, т. е. возможность выделения конкретной вещи из числа ей подобных. Подобное требование к объектам аренды основано на существе арендных отношений, когда имущество передается на праве пользования, а по окончании срока действия договора подлежит возврату собственнику. Потребляемые вещи и деньги могут быть предметом договора займа, основное отличие которого от договора аренды состоит в том, что заемщик возвращает займодателю не те же предметы, что получил от него, а аналогичные, в том же количестве. Таким образом, это — непотребляемые вещи, определяемые индивидуальными признаками (индивидуально-определенные). В то же время, если объектом аренды является сложная вещь или имущественный комплекс, они могут включать в себя в качестве части или со-

ставного элемента потребляемое имущество, определяемое родовыми признаками. Так, в состав предприятия включаются запасы сырья, топлива, готовая продукция, полуфабрикаты.

Иными словами, существенным условием договора является условие, содержащее данные о вещи, которую арендодатель обязан передать во временное пользование и которую арендатор обязан вернуть по окончании срока действия договора. В силу того, что объектом арендного правоотношения могут быть только вещи, определяемые индивидуальными признаками, недостаточно лишь указать в договоре ее наименование, а следует точно так же охарактеризовать (описать) ее, опираясь на ее особые признаки — цвет, размер, форму, модель.

При сдаче в аренду вещи она должна передаваться арендатору со всеми относящимися к ней принадлежностями, например, станок сдается в аренду со всеми входящими в его комплект приспособлениями. Принадлежности главной вещи входят в связи с этим в объект аренды, независимо от того, упомянуты они в договоре или нет. Если стороны намерены по-иному решить этот вопрос, они должны сделать специальную оговорку в договоре.

Еще раз необходимо подчеркнуть, что договор аренды – соглашение сторон, по которому арендодатель (наймодатель) обязуется предоставить арендатору (нанимателю) имущество за плату во временное владение и пользование или во временное пользование. Договор аренды (имущественного найма) относится к категории гражданско-правовых договоров на передачу имущества и к типу договоров о возмездной передаче имущества во временное пользование.

Юридические признаки и существенные условия договора аренды

С точки зрения общей характеристики гражданско-правовых обязательств договор аренды относится к двусторонним, консенсуальным, возмездным, взаимным (синаллагматическим) договорам.

Договор аренды является консенсуальным, поскольку считается заключенным с момента достижения сторонами соглашения по его существенным условиям, а момент вступления договора в силу не связывается с передачей арендованного имущества арендатору [3, с. 145].

Договор аренды является возмездным, поскольку арендодатель за исполнение своих

обязанностей по передаче имущества во владение и пользование арендатору должен получить от последнего встречное предоставление в виде внесения арендной платы.

Договор аренды является двусторонним, поскольку каждая из сторон этого договора (арендодатель и арендатор) несет обязанности в пользу другой стороны и считается должником другой стороны в том, что обязана сделать в ее пользу, и одновременно ее кредитором в том, что имеет право от нее требовать.

В современной юридической литературе нередко можно встретить суждение о том, что существенным условием договора аренды является лишь его предмет, под которым обычно понимается имущество, передаваемое в аренду.

Первым среди всех существенных условий гражданско-правового договора в ст. 542 ГК РК названо условие о предмете договора. Необходимо подчеркнуть, что предмет договора аренды вовсе не сводится к имуществу, передаваемому в аренду. Предмет договора, а вернее сказать, предмет обязательства, вытекающего из договора, представляет собой действия (иди бездействие), которые должна совершить обязанная сторона (или, соответственно, воздержаться от их совершения).

Предметом договора аренды являются: действия арендодателя по предоставлению во владение и пользование арендатора сданного в аренду имущества, по обеспечению его надлежащего использования последним (осуществление капитального ремонта, воздержание от действий, создающих препятствия в пользовании имуществом); действия арендатора по содержанию имущества и использованию его по назначению, предусмотренному договором, по внесению арендной платы, а также возврату арендованного имущества по окончании срока аренды.

Вторая группа существенных условий, указание на которые содержится непосредственно в тексте ГК РК, включает в себя условия, необходимые для договоров данного вида. Отметим, что ранее действовавшее законодательство выводило необходимость соответствующих условий из характера самого договорного правоотношения, независимо от того, что указано в законе, т.е. признавало необходимость данного условия для данного вида договора в качестве самостоятельного источника определения существенных условий договора.

Иными словами, наряду с существенными

условиями договора, которые были признаны таковыми по закону, традиционно выделялись в качестве самостоятельных существенные условия договора, которые хотя и не признаны таковыми по закону, но необходимы для договоров данного вида. Исходя из буквального прочтения нормы, содержащейся в ст. 542 ГК, теперь к существенным относятся только те условия, которые названы в законе или ином правовом акте либо как существенные, либо как необходимые для договоров данного вида.

К третьей группе существенных условий относятся условия договора, которые названы в законе или иных правовых актах как существенные для договоров данного вида.

И наконец, четвертую группу существенных условий договора составляют все те условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение.

Подводя итог, нужно еще раз отметить, что по юридической природе договор аренды является возмездным, взаимным (синаллагматическим) и, как правило, консенсуальным.

Стороны договора аренды

Стороны договора аренды именуется арендодателем и арендатором. Арендодателем вправе выступать любое физическое или юридическое лицо (включая иностранное), имеющее титул как собственника имущества, так и лица, управомоченного законом или собственником сдавать имущество в аренду.

Вместе с тем для отдельных видов аренды ГК установлены ограничения, относящиеся к субъектному составу. Так, участниками договора аренды предприятия, либо договора финансовой аренды могут быть лишь лица, занимающиеся предпринимательской деятельностью. В договоре бытового проката на стороне арендодателя выступает только предприниматель [4, с. 86].

В первую очередь правом сдачи имущества в аренду наделен его собственник, поскольку право распоряжения составляет один из основных элементов содержания права собственности. Собственник вправе выступать арендодателем как непосредственно, так и через других лиц.

К иным лицам, управомоченным быть арендодателями в силу закона, могут быть отнесены: субъекты права хозяйственного ведения — унитарные государственные и муниципальные предприятия; казенное предприятие как субъект права оперативного управления;

учреждение в отношении имущества, приобретенного им на доходы, полученные в результате предпринимательской деятельности, разрешенной учреждению его учредительными документами.

При этом государственные или муниципальные унитарные предприятия, которым имущество принадлежит на праве хозяйственного ведения, самостоятельно распоряжаются движимым имуществом (за исключением случаев, установленных законом или иными правовыми актами), а недвижимость сдают в аренду с согласия собственника. Казенное же предприятие, основанное на праве оперативного управления, как недвижимое, так и движимое имущество сдает в аренду с согласия собственника.

Арендаторами по договору аренды, по общему правилу, выступают любые физические и юридические лица, включая иностранные. Вместе с тем для некоторых видов аренды ГК установлены исключения из этого правила. Так, при аренде предприятия и финансовой аренде в качестве арендатора вправе выступать лицо, занимающееся предпринимательской деятельностью, по договору проката — лицо, использующее имущество для потребительских целей.

Идеей придания устойчивого характера арендным отношениям служит правило о сохранении силы договора аренды при изменении сторон. В соответствии с ним перемена в лице арендодателя, вызванная переходом права собственности или иного вещного права на сданное в аренду имущество к другому лицу, не является основанием для изменения или расторжения договора аренды. Новый собственник или иной титульный владелец не вправе истребовать сданное в аренду имущество до окончания срока действия договора либо изменить условия договора, ссылаясь на изменение состава участников.

Сохранение силы договора возможно и при перемене арендатора, если такая перемена произошла вследствие смерти гражданина, арендующего недвижимое имущество, и вступления его наследника в договор на оставшийся срок. Правило это диспозитивное и может быть изменено законом или соглашением сторон. Если же законом или соглашением не предусмотрено иное, то арендодатель вправе отказать такому наследнику во вступлении в договор лишь в том случае, когда заключение договора было обусловлено личными каче-

ствами арендатора. К примеру, если арендатором нежилого помещения в здании художественной школы являлся скульптор (художник, хореограф), обязавшийся в качестве арендной платы вести в этой школе учебные занятия, которые не способен вести его наследник.

Еще раз отметим, что стороны договора аренды — арендодатель (наймодатель) и арендатор (наниматель). Арендодателем вправе выступать любое физическое или юридическое лицо (включая иностранное), имеющее титул как собственника имущества, так и лица, уполномоченного законом или собственником сдавать имущество в аренду.

#### Форма и срок договора аренды

Статья 544 ГК РК содержит требования, предъявляемые к форме договора аренды. Для него предусматривается как устная, так и письменная форма. Так, если сторонами являются физические лица, то они имеют право заключить договор в устной форме, если его срок не превышает одного года, если же хотя бы одной стороной договора является юридическое лицо, то договор независимо от сроков должен быть заключен в письменной форме.

Хотя специальные нормы о форме договора аренды не учитывают такого критерия, как сумма сделки, хотелось бы рекомендовать гражданам использовать общее правило статьи 161 ГК РК для усиления формы сделки в инициативном порядке, если сделка заключена на срок менее года, но ее сумма велика. Поскольку форма сделки обусловлена целями защиты (способами доказывания в суде факта заключения сделки и ее условий), то под суммой сделки следует понимать оценку имущественного риска сторон. В отношениях аренды это совокупность таких параметров, как стоимость передаваемого в аренду имущества и размер арендной платы. Поэтому при решении вопроса о форме сделки между гражданами с учетом условия о ее сумме необходимо иметь в виду оба этих параметра.

Для договора аренды недвижимого имущества предусмотрена государственная регистрация, если иное не установлено законом. По общему правилу сделки с недвижимым имуществом подлежат государственной регистрации, которая осуществляется в соответствии с Законом о регистрации прав на недвижимость [5, с. 24].

Опираясь на это правило, законодатель указывает на то, что в отношении аренды законом может быть предусмотрено и иное, а именно

отсутствие требования о государственной регистрации договора аренды или права аренды (арендного права). Действительно, специальное регулирование по поводу договоров аренды отдельных видов недвижимого имущества содержит такие исключения. Реализация требований о государственной регистрации договоров аренды вызывает определенные сложности, в том числе и для судов.

Договор аренды имущества, предусматривающий переход в последующем права собственности на это имущество к арендатору (ст. 562 ГК РК), заключается в форме, предусмотренной для договора купли-продажи такого имущества. При этом требования гражданского законодательства о регистрации договора аренды распространяются также на договор субаренды.

В соответствии со статьей 545 ГК РК договор аренды заключается на срок, определенный договором. Если срок аренды в договоре не определен, договор аренды считается заключенным на неопределенный срок. В этом случае каждая из сторон вправе в любое время отказаться от договора, предупредив об этом другую сторону за один месяц, а при аренде недвижимого имущества за три месяца. Законом или договором может быть установлен иной срок для предупреждения о прекращении договора аренды, заключенного на неопределенный срок. Если арендатор фактическими действиями, т. е. без положенного предварительного предупреждения арендодателя, прекращает договор (выезжает из арендованного помещения, перестает эксплуатировать оборудование), то без согласия арендодателя на такое прекращение арендатор остается связанным всеми арендными обязательствами, в частности, обязательством внесения арендных платежей в течение названных выше месячного либо трехмесячного сроков. Если без положенного предварительного предупреждения арендатора арендодатель фактическими действиями прекращает договор аренды (изымает арендованное оборудование, сдает помещение другому лицу), то при отсутствии согласия арендатора на такое прекращение арендодатель обязан возместить арендатору все вызванные этим убытки, выплатить неустойку, а при наличии требования арендатора предоставить ему возможность пользоваться предметом аренды в течение месяца либо трех месяцев.

Законом могут устанавливаться наиболь-

шие (предельные) сроки договора для отдельных видов аренды, а также для аренды отдельных видов имущества. В этих случаях, если срок аренды в договоре не определен и ни одна из сторон не отказалась от договора до истечения предельного срока, установленного законом, договор по истечении предельного срока прекращается. Договор аренды, заключенный на срок, превышающий установленный законом предельный срок, считается заключенным на срок, равный предельному.

Итак, форма договора аренды может быть письменной и устной. В письменной форме должен совершаться договор аренды юридических лиц между собой и с гражданами. Для сделок между гражданами, в том числе гражданами-предпринимателями, письменная форма установлена только в отношении сделок, заключаемых на срок более года.

Срок – одно из основных условий договора аренды. Договор аренды может быть заключен как на определенный, так и на неопределенный срок. Аренда на срок до одного года считается краткосрочной.

Права и обязанности сторон по договору аренды

Арендодатель обязан предоставить арендатору имущество в состоянии, соответствующем условиям договора аренды и назначению имущества. Имущество сдается в аренду вместе со всеми его принадлежностями и относящимися к нему документами (техническим паспортом, сертификатом качества и т. п.), если иное не предусмотрено договором. Если такие принадлежности и документы переданы не были, однако без них арендатор не может пользоваться имуществом в соответствии с его назначением либо в значительной степени лишается того, на что был вправе рассчитывать при заключении договора, он может потребовать от арендодателя предоставления таких принадлежностей и документов или расторжения договора, а также возмещения убытков.

Арендодатель отвечает за недостатки сданного в аренду имущества, полностью или частично препятствующие пользованию им, даже если во время заключения договора аренды он не знал об этих недостатках. При обнаружении таких недостатков арендатор вправе по своему выбору:

потребовать от арендодателя либо безвозмездного устранения недостатков имущества, либо соразмерного уменьшения арендной

платы, либо возмещения своих расходов на устранение недостатков имущества;

удержать сумму понесенных им расходов на устранение данных недостатков из арендной платы, предварительно уведомив об этом арендодателя;

потребовать досрочного расторжения договора.

Арендодатель, извещенный о требованиях арендатора или о его намерении устранить недостатки имущества за счет арендодателя, может без промедления произвести замену предоставленного арендатору имущества другим аналогичным имуществом, находящимся в надлежащем состоянии, либо безвозмездно устранить недостатки имущества. Если удовлетворение требований арендатора или удержание им расходов на устранение недостатков из арендной платы не покрывает причиненных арендатору убытков, он вправе потребовать возмещения непокрытой части убытков. Арендодатель не отвечает за недостатки сданного в аренду имущества, которые были им оговорены при заключении договора аренды или были заранее известны арендатору либо должны были быть обнаружены арендатором во время осмотра имущества или проверки его исправности при заключении договора или передаче имущества в аренду.

Имущество, передаваемое арендатору, будет считаться не соответствующим условиям договора аренды и своему назначению тогда, когда в нем отсутствуют обычные или обусловленные договором качества или присутствуют такие свойства, которые препятствуют его нормальному использованию. К их числу относятся не только материальные дефекты и невозможность использования предмета аренды по назначению (например, недостаточная мощность тягача для буксировки объекта), но и юридические изъяны: наличие прав третьих лиц на арендуемое имущество, препятствующее пользованию арендодателя (сервитуты, право залога). Поэтому при заключении договора аренды арендодатель обязан предупредить арендатора обо всех правах третьих лиц на сдаваемое в аренду имущество.

В соответствии со статьей 546 ГК РФ арендатор обязан своевременно вносить плату за пользование имуществом (арендную плату). Порядок, условия и сроки внесения арендной платы определяются договором аренды. В случае, когда договором они не определены, считается, что установлены порядок, условия и

сроки, обычно применяемые при аренде аналогичного имущества при сравнимых обстоятельствах.

Арендная плата устанавливается за все арендуемое имущество в целом или отдельно по каждой из его составных частей в виде:

определенных в твердой сумме платежей, вносимых периодически или единовременно;

установленной доли полученных в результате использования арендованного имущества продукции, плодов или доходов;

предоставления арендатором определенных услуг;

передачи арендатором арендодателю обусловленной договором вещи в собственность или в аренду;

возложения на арендатора обусловленных договором затрат на улучшение арендованного имущества.

Стороны могут предусматривать в договоре аренды сочетание указанных форм арендной платы или иные формы оплаты аренды.

Если иное не предусмотрено договором, размер арендной платы может изменяться по соглашению сторон в сроки, предусмотренные договором, но не чаще одного раза в год. Законом могут быть предусмотрены иные минимальные сроки пересмотра размера арендной платы для отдельных видов аренды, а также для аренды отдельных видов имущества.

Если законом не предусмотрено иное, арендатор вправе потребовать уменьшения арендной платы, если в силу обстоятельств, за которые он не отвечает, условия пользования, предусмотренные договором аренды, или состояние имущества существенно ухудшились. Если иное не предусмотрено договором аренды, в случае существенного нарушения арендатором сроков внесения арендной платы арендодатель вправе потребовать от него досрочного внесения арендной платы в установленный арендодателем срок. При этом арендодатель не вправе требовать досрочного внесения арендной платы более чем за два срока подряд.

Таким образом, основная обязанность арендодателя заключается в предоставлении предусмотренного договором имущества арендатору. При этом арендодатель обязан предоставить арендатору имущество в состоянии, соответствующем условиям договора аренды и назначению имущества.

Одна из основных обязанностей арендатора состоит в пользовании арендованным иму-

ществом согласно условиям договора, а если они в договоре не определены, то в соответствии с назначением имущества.

Прекращение и расторжение договора аренды

Прежде всего, аренда прекращается с истечением срока действия договора. Арендное обязательство может быть прекращено и досрочно, посредством расторжения договора аренды. Досрочное расторжение договора аренды, как и других гражданско-правовых договоров, по общему правилу, осуществляется по соглашению сторон. Как исключение из общего правила в случаях, предусмотренных ГК РК, другими законами или договором, допускается одностороннее расторжение договора.

Расторжение договора без обращения в суд - исключение из общего правила о судебном порядке расторжения договора (ст. 402 ГК РК). Полагаем, что это правило в полной мере распространяется и на аренду. В частности, примером предусмотренного в законе случая расторжения договора аренды без соответствующего решения суда служит правило ст. 595 ГК РК. В соответствии с ним арендатор по договору проката вправе отказаться от договора в любое время без объяснения причин, письменно предупредив о своем намерении арендодателя не менее чем за 10 дней до даты расторжения. Аналогичный внесудебный порядок расторжения договора путем отказа любой стороны от его исполнения предусмотрен ст. 545 ГК РК для случаев заключения договора на неопределенный срок.

Помимо ст. 556 ГК РК расторжение договора по требованию арендатора предусмотрено еще в ряде общих положений об аренде. Частный случай нового основания - неисполнение арендодателем обязанности по предупреждению арендатора о правах третьих лиц на сдаваемое в аренду имущество (ст. 549 ГК РК).

Делая вывод, нужно отметить, что прекращение арендного правоотношения происходит по общим правилам прекращения гражданско-правовых обязательств, предусмотренных гл. 21, 24 ГК РК. Кроме того, арендное

обязательство прекращается при наступлении какого-либо из обстоятельств, указанных в гл. 29 ГК РК "Имущественный наем (аренда)".

Как было сказано выше, договор аренды, именуемый также имущественным наймом, наряду с договором найма жилого помещения, относится к типу договоров о возмездной передаче имущества в пользование. Целью договора является обеспечение возможности гражданам и юридическим лицам на определенных условиях временно пользоваться чужим имуществом, когда оно не нужно им постоянно или, когда для постоянного пользования у них нет достаточных средств. Собственнику (либо иному законному владельцу имущества) этот договор позволяет, в свою очередь, реализовать его экономические интересы — получить определенный доход от сдачи внаем имущества, временно не используемого им или специально предназначенного для передачи другим лицам. Аренда, таким образом, представляет собой способ распоряжения имуществом и одну из форм наиболее полного и рационального его использования.

К видам договора аренды ГК отнесены договоры: проката, аренды транспортных средств, аренды здания или сооружения, аренды предприятия, финансовой аренды. Следует заметить, что данная система договоров построена на использовании критерия, включающего совокупность экономических и юридических признаков (вид объектов, высокая стоимость, особая значимость для гражданского оборота, необходимость оказания арендодателем услуг по управлению имуществом и его эксплуатации, субъектный состав, особые цели использования имущества и др.).

Помимо специальных видов аренды в ГК и других законах выделяются договоры аренды отдельных видов имущества (недвижимого имущества, земельных участков, участков лесного фонда, нежилых помещений и т.д.). К отдельным видам договора аренды и договорам аренды отдельных видов имущества общие правила о договорах аренды применяются, если иное не установлено правилами ГК РК об этих договорах.

#### Список использованных источников:

1. Конституция Республики Казахстан от 30 августа 1995 года
2. Гражданский кодекс (особенная часть) от 1 июля 1999 года № 409
3. Гражданское право. Учебник. Ч.1./ Под ред. А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого. М.: «Проспект», 1997.
4. Калачова С.А. Арендные сделки. - М.: «Приор», 2009 г. – 344 с



5. Закон Республики Казахстан от 26 июля 2007 года № 310 «О государственной регистрации прав на недвижимое имущество»

**References:**

1. Konstitutsiya Respubliki Kazakhstan ot 30 avgusta 1995 goda
2. Grazhdansky kodeks (osobennaya chast) ot ot 1 iyulya 1999 goda № 409
3. Grazhdanskoye pravo. Uchebnik. Ch.1./Pod red. A.P. Sergeyeva, Yu.K. Tolstogo. M.: «Prospekt», 1997.
4. Kalachova S.A. Arendnye sdelki. - M.: «Prior», 2009 g. – 344 s
5. Zakon Respubliki Kazakhstan ot 26 iyulya 2007 goda № 310 «O gosudarstvennoy registratsii prav na nedvizhimoye imushchestvo»

УДК 347.132.6

**Алибек Алтынбеков<sup>1</sup>**

**<sup>1</sup>Студент 3 курса колледжа «Әділет»  
Каспийского общественного университета  
Республика Казахстан, г. Алматы**

**Научный руководитель:**

*Испаева Ш.С.  
преподаватель высшей категории  
специальных дисциплин  
колледжа «Әділет»*

## **СДЕЛКИ В ГРАЖДАНСКОМ ПРАВЕ**

### **Аннотация**

В данной статье рассматриваются вопросы по правовому регулированию сделок, их правовой природе в Республике Казахстан.

**Ключевые слова:** сделка, договор, акцепт, ничтожность, оспоримость.

**Алибек Алтынбеков<sup>1</sup>**

**<sup>1</sup>Каспий қоғамдық университеті «Әділет» колледжінің 3 курс студенті  
Қазақстан Республикасы, Алматы қ.**

### **АЗАМАТТЫҚ ҚҰҚЫҚТАҒЫ МӘМІЛЕЛЕР**

### **Аңдатпа**

Бұл мақалада мәмілелерді құқықтық реттеу, олардың Қазақстан Республикасында құқықтық сипаты қарастырылады. Нарыққа көшу жағдайында мазмұны мен нысаны бойынша жаңартылған мәмілелер кеңінен тарлауда.

**Түйінді сөздер:** мәміле, келісім-шарт, қабылдау, жарамсыздық, дау.

**Alibek Altynbekov<sup>1</sup>**

**<sup>1</sup>3-year student  
of the college "Adilet"  
of he Caspian Public University  
Republic of Kazakhstan, Almaty c.**

**DEALS IN THE CIVIL RIGHT**

### Annotation

This article examines the issues of legal regulation of transactions, their legal nature in the Republic of Kazakhstan.

**Keywords:** transaction, contract, acceptance, nullity, challengeability.

При выборе темы для написания статьи вызвала у меня больший интерес, чем другие темы гражданского права. Это объясняется естественной потребностью знать то, с чем я сталкиваюсь ежедневно, являясь участником гражданского оборота. Посредством сделок осуществляется нормативный процесс имущественных отношений в обществе: граждане пользуются услугами предприятий бытового обслуживания, розничной торговли, транспорта, связи, распоряжаются принадлежащим им имуществом. Различные организации вступают во взаимоотношения, связанные с поставкой товаров, строительством, перевозкой грузов, закупками необходимых материалов и т.п. Граждане и юридические лица совершают при этом самые разнообразные действия, в результате которых возникают, изменяются и прекращаются права и обязанности.

Гражданское право служит регламентацией товарно-денежных и иных отношений, участники которых выступают равными, самостоятельными и независимыми друг от друга. Главным юридическим средством завязки и определения содержания отношений между вышеуказанными субъектами являются сделки. Актуальность в том, что именно сделки - то правовое средство, при помощи которого социально и экономически равноправные и самостоятельные субъекты устанавливают свои права и обязанности, т.е. юридические пределы свободы поведения.

Сделка – это сознательно совершаемые действия, в них проявляется воля того, кто действует. Следует различать внутреннее содержание воли лица, совершающего сделку (его истинные намерения), и внешнее выражение воли (слова, произнесенные либо изложенные на бумаге, жесты, более сложные действия) [2, с.263].

Сделками признаются действия граждан и юридических лиц, направленные на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей. В определении, которое дает нам законодатель, слово правомерно отсутствует, что исключает четкую грань между сделкой - правомерным действием и неправомерным действием, что влечет за собой недействительность сделки.

Сделка – это действие, направленное на достижение определенного правового результата. Направленность воли субъекта, совершающего сделку, отличает ее от юридического поступка. При совершении такого поступка правовые последствия наступают только в силу достижения указанного в законе результата независимо от того, на что были направлены действия лица.

Сделки, как один из видов юридических актов, должны быть отграничены от другого вида этих актов – от административных актов. Например, решение государственных органов о реквизиции или конфискации собственности, или выдаче ордеров на жилое помещение. Такие акты также создают гражданско-правовые последствия, но влекут, прежде всего, возникновение административно-правовой обязанности выполнить соответствующее решение, а правомерность и действительность такого решения будут расцениваться с точки зрения предписаний административного права.

Круг совершаемых сделок не ограничен теми типичными правовыми действиями, которые названы в ГК РК и других актах гражданского права. Гражданские права и обязанности возникают из действий граждан и юридических лиц, хотя и не предусмотренных гражданским законодательством, но не противоречащих ему. Поэтому по инициативе сторон возможны и иные сделки. Так, допустимы смешанные договоры, содержащие в себе элементы различных гражданско-правовых сделок.

В условиях перехода к рынку складываются и получают распространение новые по форме и содержанию сделки. Например, обмен письмами о намерениях между заинтересованными сторонами. В зависимости от содержания документов о намерениях и полномочий подписывающих их лиц такие документы могут признаваться стадией переговоров о заключении будущего договора, обязательством одной из сторон в отношении условий будущего договора, порождающими заключение договора.

Сделка – это родовое понятие, а договор - видовое. Всякий договор-сделка, но не всякая сделка-договор. В обиходной и даже официальной практике договор обозначается и другими терминами: контракт, соглашение сторон.

Но все это – договоры. Договоры составляют преобладающее количество сделок [2, с.265].

Форма сделок бывает устной или письменной.

Устно в соответствии со ст. 151 ГК РК могут совершаться любые сделки, если:

законом или соглашением сторон для них не установлена письменная форма;

они исполняются при самом их совершении; сделка совершается во исполнение письменного договора и имеется соглашение об устной форме исполнения.

Устная форма сделок заключается в том, что стороны выражают волю словами, благодаря чему воля воспринимается непосредственно.

Требования, которым должен соответствовать сделка, для того чтобы считаться надлежащим юридическим фактом, принято называть условиями действительности сделки. К требованиям отнесены следующие:

1. Содержание сделки не может противоречить ГК, другим актам гражданского законодательства, а также моральным принципам общества. Этим достигается стабильность гражданского права, уменьшается возможность его произвольной трактовки. Вместе с тем такое требование неоднозначная, поскольку в ней по сути содержится два взаимоисключающих принципа: доминанты права и доминанты закона.

2. Лицо, совершающее сделку, должно иметь необходимый объем гражданской дееспособности. Такой подход позволяет дифференцировать подходы к признанию сделок недействительными в соответствии с определенным непосредственно законом содержанием тех или иных сделок.

3. Волеизъявление участника сделки должно быть свободным и отвечать его внутренней воле. Иначе - волеизъявление должно совпадать с волей относительно намерения совершения самой сделки, его мотива и цели, содержания самой сделки, особенно предмета его участника.

4. Сделка должна совершаться в форме, установленной законом. При такой конструкции создается впечатление императивности требований относительно формы сделки. Однако это не так. Закон допускает отход от установленной формы на усмотрение и ответственность участников сделки. Поэтому когда они отклоняются от установленной законом формы правовая охрана такой сделки не предоставляется. Отсюда и возможность при-

знания его недействительным весьма проблематичной. Поэтому несоблюдение сторонами письменной формы сделки, установленной законом не влечет его недействительность, кроме случаев, установленных законом [1].

Поэтому недаром возражения одной из сторон факта совершения сделки или оспаривание его отдельных частей может приходиться только письменными доказательствами, средствами аудио-видеозаписи и другими доказательствами. Невозможность ссылаться на свидетельские показания практически делает иски о признании сделки недействительной невозможными.

5. Сделка должна быть направлена на реальное наступление правовых последствий, обусловленных ею. Этим предваряется возможность заключения фиктивных сделок - совершенных без намерения создания правовых последствий, обуславливались этой сделкой. Но это не говорит о том, что такие сделки невозможны вообще.

6. Сделка, совершаемая родителями (усыновителями), не может противоречить правам и интересам их малолетних, несовершеннолетних или нетрудоспособных детей. Такое требование обусловлено Конвенцией о правах ребенка и Декларации прав ребенка, согласно которых государства-участники этих международно-правовых актов должны обеспечить такую защиту и заботу, которые необходимы для его состояния.

Большинство ученых советской цивилистической школы выделяли четыре элемента сделки, которые во взаимной единства и позволяют дифференцировать сделку от других юридических фактов.

Во-первых, сделки должны совершаться надлежащим субъектом сделки. Надлежащим лицом, заключающим сделки, считается тот, кто обладает достаточным для осуществления этой сделки объемом дееспособности. Элементом дееспособности является сделкоспособность, которая заключается в возможности заключать определенные сделки. В полном объеме дееспособностью обладают только совершеннолетние или ты лица, заключившие брак до достижения совершеннолетия. До достижения полной дееспособности лица имеют относительную или частичную дееспособность и вправе заключать только сделки, прямо указанные в законе. Физические лица, в отношении которых вступило в законную силу решение суда о лишении дееспособности вообще

не могут заключать сделки, за них сделки заключают опекуны в пределах своей компетенции. Физические лица, ограниченные судом в дееспособности, могут совершать лишь мелкие бытовые сделки. Юридические лица вправе делать только сделки, отвечающие целям и задачам их уставной деятельности [3, с.687].

Во-вторых, сделка должна быть направлена на возникновение конкретных, обусловленных только им правовых последствий, то есть должно быть единство воли и волеизъявления. Волеизъявление должно четко и правильно отражать внутреннюю волю лиц для сторон сделки и третьих лиц. Поэтому выражение воли, сделанное только для вида, чтобы ввести в заблуждение сторону или окружающих, не содержит в себе действительность воли на установление правоотношения которые стороны имели в виду, не может иметь значение действительного сделки. Также сделка должна быть лишена факторов, которые могут исказить представления лица о сущности сделки или его элементах. Следует отметить, что в науке идет полемика по вопросу свободы или волеизъявлению. Позиции авторов были разделены на три группы. Первая утверждает, что поскольку сделка - это действие, то и ее последствия связываются с волеизъявлением. Вторая позиция базируется на посылке, что волеизъявление невозможно и главное порождается волей, то главное в сделке - это внутренняя свобода человека. Третья позиция, с которой мы можем согласиться - оценивает волю и волеизъявление только в их сочетании.

В-третьих, сделки должны заключаться при условии свободного и полного согласия их участников. Воля сторон в сделке должна быть свободным волеизъявлением, лишена повлиять с любой стороны, путем насилия, угрозы, обмана и т. п.

В-четвертых, содержание сделки не может противоречить гражданскому законодательству и моральным принципам общества. Граждане и юридические лица, заключая сделки, должны учитывать пределы допустимости сделки и назначения сделки в обществе, соблюдать требования гражданского законодательства.

В-пятых, при заключении сделки необходимо обязательно соблюдение предусмотренной законом формы (простой или нотариальной), если нарушение этой формы влечет по закону признание сделки недействительной.

Оспоримые и ничтожные сделки:

1. Сделка недействительна по основаниям, установленным Гражданским Кодексом РК или иными законодательными актами, в силу признания ее таковой судом (оспоримая сделка) либо по основаниям, прямо предусмотренным законодательными актами, независимо от такого признания (ничтожная сделка).

Сделка относится к оспоримой, если ее ничтожность не предусмотрена законодательными актами.

В случае возникновения спора о ничтожности сделки, ее недействительность устанавливается судом.

2. Сделка признается недействительной при нарушении требований, предъявляемых к форме, содержанию и участникам сделки, а также к свободе их волеизъявления по основаниям, установленным настоящим Кодексом или иными законодательными актами.

3. Требование о признании сделки недействительной может быть предъявлено заинтересованными лицами, надлежащим государственным органом либо прокурором.

Заинтересованным лицом является лицо, права и законные интересы которого нарушены или могут быть нарушены в результате совершения указанной сделки.

Перечень лиц, имеющих право требовать признания ее недействительной, устанавливается Гражданским кодексом РК и иными законодательными актами.

Отсюда следует, что сделка может быть признана недействительной, если она нарушает требования: законности её условий, делеспособности участников, свободы и адекватности их волеизъявления [2, с.277].

Мнимые или притворные сделки

1. Сделка, совершенная лишь для вида, без намерения создать соответствующие ей правовые последствия (мнимая сделка), признается недействительной судом по иску заинтересованного лица, надлежащего государственного органа или прокурора.

2. Если сделка совершена с целью прикрыть другую сделку (притворная), то применяются правила, относящиеся к той сделке, которую стороны действительно имели в виду.

В отличие от мнимой, в притворной сделке воля сторон направлена на установление гражданских прав и обязанностей. Притворная сделка направлена на то, чтобы обойти запрет закона. Но возможны и такие притворные сделки, которые не направлены на достижение противозаконного результата. Иногда

притворная сделка возникает из юридической неосведомленности сторон, не знающих, как правильно оформить вполне правомерную договоренность.

Моё мнение по недействительным сделкам склонно к определению деления недействительных сделок на две группы: абсолютно недействительные («недействительная сделка»), основанные на презумпции недействительности сделки, и относительно недействительные («сделка может быть признана недействительной»), основанные на презумпции действительности сделки [4, с. 23].

В наше время сделки приобретают актуальное значение, так как объем и значимость с каждым годом возрастают. Немаловажное место должно занимать правовая просвещенность граждан по поводу совершения сделок.

Так как в наше время появилось большое количество частных компаний и организаций, а также лиц, вступающих во взаимоотношение между ними и между собой, правильность совершения сделки с юридической точки зрения приобретает большой смысл. Порок любого или нескольких элементов сделки приводит к ее недействительности. Вследствие этого вопрос о признании сделки как юридического факта не признается. Между тем недействительная сделка приводит к определенным юридическим последствиям, связанным с устранением последствий ее недействительности. Так как наше общество развивается по принципам правового государства правильность оформления и совершения сделок между элементами правоотношений способствует развитию правильных общественных отношений.

Сделки являются одним из важнейших и наиболее распространенных юридических фактов и оснований возникновения, изменения или прекращения гражданских прав и обязанностей. Именно поэтому понятие сделки относится к числу основных институтов и понятий гражданского права. Указанное значение сделок и сегодня требует всестороннего и полного изучения их правовой природы, условий действительности и оснований их недействительности.

К сожалению, многие люди не задумываются о законе, своих правах и обязанностях. Не знают, как защитить и отстаивать свое право на что-либо, как применять закон в своих интересах. Не обращаются за помощью в юриди-

ческие консультации, полагая, не без основания, что это им не доступно.

Проанализировав данную тему, можно сделать следующие выводы.

Сделка - это волевое правомерное юридическое действие субъектов (участников) гражданских правоотношений.

К числу участников сделки могут относиться граждане, юридические лица, Республика Казахстан, субъекты, городские и сельские поселения.

В зависимости от влияния основания сделки на ее действительность сделки подразделяются на абстрактные и каузальные. Под основанием сделки понимается типичная для сделки данного вида правовая цель.

В зависимости от количества лиц, волеизъявление которых необходимо для совершения сделки (такие лица называются сторонами сделки), сделки могут быть односторонними либо двух- или многосторонними, т.е. договорами.

В зависимости от обусловленности возникновения или прекращения правовых последствий сделки с наступлением или не наступлением в будущем определенного обстоятельства подразделяются на условные и безусловные. Условные сделки, в свою очередь, подразделяются на совершенные под отлагательным или отменительным условием.

Для совершения сделки воля лица должна быть выражена вовне, т.е. доведена до сведения других лиц. Способ выражения воли называется формой сделки. Воля может быть выражена устно либо письменно, а также проявлена путем совершения конклюдентных действий, а форма сделки соответственно подразделяется на письменную (простую и нотариальную) и устную.

Сделки, совершаемые на словах, считаются заключенными в устной форме. К ним относятся все сделки, в которых воля проявляется через непосредственные так называемые конклюдентные действия лица, и те сделки, воля на совершение которых выражена в форме молчания. Но такое значение молчанию придается лишь в случаях, прямо установленных законодательством или соглашением сторон.

Сделки служат основным юридическим фактом, порождающим гражданские, прежде всего – имущественные правоотношения.

Недействительная сделка является изначально недействительной. Сделка может быть

правомерной и неправомерной.

Ничтожная сделка недействительна в силу нормы права в момент ее совершения, поэтому судебного решения о признании ее недействительной не требуется. Ничтожная сделка не подлежит исполнению. На ничтожность сделки вправе ссылаться и требовать в судеб-

ном порядке применения последствий ее недействительности любые заинтересованные лица. Ничтожная сделка может трансформироваться в оспоримую. Оспоримая сделка может быть по иску лица, чьи права нарушены и признана недействительной судом.

#### Список использованных источников:

1. Гражданский кодекс Республики Казахстан (общая часть) – от 27 декабря 1994 г. I (с изменениями и дополнениями по состоянию на 01.01.2018 г.)
2. Басин Ю.Г. Избранные труды по гражданскому праву- Алматы:АЮ-ВШП Әділет, НИИ частного права КазГЮУ, 2003 г.
3. Садигов О.Н., Гражданское право: Курс лекций, Обязательственное право, 1997г.
4. Сулейменов М.К. Недействительные сделки в гражданском праве: проблемы теории и практики// Материалы Международной научно-практической конференции в рамках ежегодных цивилистических чтений «Недействительные сделки в гражданском праве», 19 мая 2016 г.

#### References:

1. Grazhdansky kodeks Respubliki Kazakhstan (obshchaya chast) – ot 27 dekabrya 1994 g. I (s izmeneniyami i dopolneniyami po sostoyaniyu na 01.01.2018 g.)
2. Basin Yu.G. Izbrannye trudy po grazhdanskomu pravu- Almaty:AYu-VShP Әdilet, NII chastnogo prava KazGYuU, 2003 g.
3. Sadikov O.N., Grazhdanskoye pravo: Kurs lektsy, Obyazatelstvennoye pravo, 1997g.
4. Suleymenov M.K. Nedeystvitelnye sdelki v grazhdanskom prave: problemy teorii i praktiki// Materialy Mezhdunarodnoy nauchno-prakticheskoy konferentsii v ramkakh ezhegodnykh tsivilisticheskikh chteny «Nedeystvitelnye sdelki v grazhdanskom prave», 19 maya 2016 g.

УДК 347.42

**Жәмилә Аскарбай<sup>1</sup>**

**<sup>1</sup>Студент Высшей школы права «Әділет»  
Каспийского общественного университета  
Республика Казахстан, г. Алматы**

## ПОНЯТИЕ И ИСЧИСЛЕНИЕ УБЫТКОВ

#### Аннотация

Данная статья посвящена понятию и исчислению убытков, рассмотрена правовая природа убытков, их состав, методы и способы исчисления и определения размера убытков, а также соотношение теории и практики взыскания убытков.

**Ключевые слова:** убытки, реальный ущерб, упущенная выгода, взыскание, гражданско – правовые отношения, неисполнение обязательства, размер убытков.

**Жәмилә Асқарбай<sup>1</sup>**

**<sup>1</sup>Каспий қоғамдық университеті  
«Әділет» Жоғары құқық мектебінің студенті  
Қазақстан Республикасы, Алматы қ.**

**ЗАЛАЛДАРДЫҢ ТҮСІНІГІ ЖӘНЕ ЕСЕПТЕЛУІ**

**Аңдатпа**

Бұл мақала шығындар ұғымына және оның есептеуіне арналған, шығындардың құқықтық табиғаты қаралған, олардың құрамы, әдістері мен тәсілдері, есептеу мен шығындардың мөлшерін анықтауы, сондай-ақ шығындар өндіріп алуының теориясы мен практикасының арақатынасы зерттеп қарастырылған.

**Түйінді сөздер:** залал, нақты зиян, жоғалған пайда, өндіріп алу, азаматтық-құқықтық қарым-қатынастар, міндеттемелерді орындамау, залал мөлшері.

**Zhamila Askarbay<sup>1</sup>**

**<sup>1</sup>Student of the Higher School of Law «Adilet»,  
Caspian Public University  
Republic of Kazakhstan, Almaty c.**

**THE CONCEPT AND CALCULATION OF LOSSES**

**Annotation**

This article is devoted to the concept and calculation of losses, the legal nature of losses, their composition, methods and methods of calculating and determining the amount of damages, as well as the ratio of the theory and practice of recovery of damages.

**Keywords:** damages, actual damages, lost profits, penalties, civil legal relations, breach of obligations, the amount of damages.

В эпоху глобализации и развития все страны мира стремятся выстроить определенную модель рыночной экономики. Одним из способов формирования и развития рыночной экономики, позволяющий субъектам гражданско-правовых отношений оказывать услуги, совершать работы, устанавливать связи по обмену и передаче товаров, является гражданский договор. Неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств одной стороной ведет к нарушению прав другой стороны. В результате неправомерных действий у добросовестной стороны возникают убытки. Но так как обязательства могут носить и внедоговорный характер, убытки также возникают из деликтов – неправомерных действий, из кондикционных обязательств, то есть обязательства из неосновательного обогащения и односторонних действий, например, конкурсные обязательства, деятельность в чужом интересе без поручения. Но не всегда получается взыскать убытки, так как это обусловлено незнанием некоторых особенностей казахстанского законодательства, которые должны учитываться при рассмотрении судебных дел о взыскании убытков.

В Казахстане данными вопросами и проблемами занимались ученые – юристы Ю.Г. Басин, А.Г. Диденко, М.К. Сулейменов, Е.Б. Осипов и другие. Актуальность данной темы состоит в том, что на этапе становления рыночной экономики в нашем государстве необходимо пра-

вомерно и справедливо рассматривать и выносить судебные решения о взыскании убытков. Судебная практика сложилась таким образом, что на кредитора, который предполагается добросовестным, возлагается непростая обязанность убедить суд в недобросовестности должника и доказать размер понесенных убытков, а также прямую причинную связь между допущенным нарушением и убытками. Но в большинстве случаев, даже если было признано наличие у кредитора убытков, суд нередко отказывает в удовлетворении исков, основываясь на недоказанности размера убытков. В особенности это касается упущенной выгоды.

Взыскание убытков представляет собой общую меру гражданско-правовой ответственности. На основании законодательства Казахстана под убытками подразумеваются расходы, которые произведены или должны быть произведены лицом, право которого нарушено, утрата или повреждение его имущества (реальный ущерб), а также неполученные доходы, которые это лицо получило бы при обычных условиях оборота, если бы его право не было нарушено (упущенная выгода) [1]. Если для других форм гражданско – правовой ответственности главным требованием является прямое указание о них в законодательстве или договоре для каждого конкретного правонарушения, то убытки имеют общее значение и применяются во всех случаях нарушения гражданских прав, за некоторыми исключениями,

предусмотренными законом или договором. Например, если арендатор допустил ухудшение арендуемого имущества, то арендодатель вправе требовать возмещения убытков, даже если этот пункт не был оговорен в договоре. А требование уплаты неустойки будет правомерным со стороны арендодателя лишь в случае, если взыскание неустойки в подобных ситуациях прямо предусмотрено в самом договоре.

Возмещение убытков направлено на восстановление имущества кредитора за счет имущества должника, то есть происходит возвращение имущественного положения кредитора в состояние, в котором оно находилось до нарушения его прав. Отсюда следует, что взыскание убытков носит компенсационный характер.

В гражданском праве закреплен принцип полного возмещения убытков. По общему правилу возмещению подлежит и реальный ущерб, и упущенная выгода, если договором или законодательством не предусмотрено иное. При определении упущенной выгоды кредитор должен доказать все меры, предпринятые для получения этой выгоды. Например, если по вине арендатора, собственнику имущества вследствие пожара был причинен ущерб в виде повреждения дома, то арендодатель вправе требовать возмещения реального ущерба, то есть стоимость ремонта по восстановлению дома, а также упущенную выгоду – неполученную за время ремонта арендную плату.

Если по общему правилу возмещению подлежит и реальный ущерб и упущенная выгода, то из этого правила всегда найдутся исключения. Так, например, в договоре энергоснабжения согласно статье 491 Гражданского кодекса Республики Казахстан в случаях неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательств энергоснабжающая организация и абонент обязаны возместить причиненный этим реальный ущерб, так как нарушения могут повлечь за собой такую упущенную выгоду, которую ни одна из сторон будет не в состоянии возместить. Также схожая норма содержится в договоре на научно-исследовательские, опытно-конструкторские и технологические работы, где в статье 682 Гражданского кодекса Республики Казахстан об ответственности подрядчика (исполнителя) за нарушение договора предусмотрено, что подрядчик (исполнитель), нарушивший договор, обязан возместить убытки заказчика в виде реального ущерба, если договором не предусмотрено иное.

Определение размера убытков регламентирует пункт 3 статьи 350 гражданского кодекса РК. Согласно которому, если иное не предусмотрено договором или законодательством, при определении убытков принимаются во внимание цены, существовавшие в том месте, где обязательство должно было быть исполнено, в день добровольного удовлетворения должника требований кредитора, а если требование добровольно удовлетворено не было – в день предъявления иска.

Исходя из обстоятельств, суд может удовлетворить требование о возмещении убытков, принимая во внимание цены, существующие в день вынесения решения либо в день фактического платежа. Из данной нормы вытекает то, что при определении размера убытков допускается применение абстрактного способа исчисления, если иное не предусмотрено договором или законодательством. Данный способ предполагает принятие во внимание при исчислении рыночных, а не договорных цен, существовавших в месте, где обязательство должно было быть исполнено. За основу могут быть взяты цены: по общему правилу, существовавшие на рынке товаров в момент исполнения обязательства, либо при добровольном исполнении нарушенного обязательства при просрочке, существовавшие в момент удовлетворения требований кредитора, либо при принудительном судебном исполнении обязательства, существовавшего в день предъявления иска, вынесения решения или фактического платежа [2].

Из-за сложностей вычисления убытков, некоторыми учеными – юристами, предлагаются формулы расчета убытков, которые нередко применяются на практике [3]. Так как гражданский кодекс не определяет детального способа исчисления убытков, на практике пользуются формулой:  $У = РУ + УВ - СР$ , где  $У$  – убытки,  $РУ$  – реальный ущерб,  $УВ$  – упущенная выгода,  $СР$  – сбереженные расходы [4]. Вычет сбереженных расходов включен в данную формулу по обоснованным причинам.

Вследствие того, что Гражданский кодекс не содержит нормы о вычете сбереженных расходов, но существует норма о полном взыскании неполученного дохода, в состав которого потерпевшая сторона может принять попытки включить в них и сбереженный доход, то в случае если они не будут вычтены, то кредитор нарушит принцип недопустимости неосновательного обогащения. В большинстве случаев,



сбереженные расходы кредитора составляют расходы на хранение, перевозку, транспортировку, сортировку, упаковку товаров, уплаты некоторых налогов. Так, например, кредитор, в случае надлежащего исполнения обязательства должником, по договору мог бы получить 150 тысяч тенге. Сбереженные расходы составили 30 тысяч тенге, то упущенная выгода, которую кредитор должен получить, составляет 120 тысяч тенге. В свою очередь, при исчислении убытков судом должны учитываться разумные меры, которые предпринял кредитор для уменьшения убытков. Так пункт 1 статьи 364 Гражданского кодекса гласит, что суд уменьшает размер ответственности должника, если кредитор умышленно или по неосторожности содействовал увеличению размера убытков, причиненных неисполнением или ненадлежащим исполнением, либо не принял разумные меры к их уменьшению. Однако, данные методы и формулы не всегда эффективны. Иногда бывает такое, что доказан сам факт причинения убытков, но точную сумму не удается определить. В таких случаях, практика предлагает обращаться к правилам, закрепленным в Принципах УНИДРУА (принципов международных коммерческих договоров), согласно которым в случае невозможности с разумной точностью и достоверностью установить размер убытка, то определение их размеров осуществляется по усмотрению суда. Было бы значительно проще определять их размер, передавая решение этой проблемы на усмотрение суда, если бы данная система была внедрена в наше законодательство. В качестве примера приведем это правило в версии УНИДРУА

Статья 7.4.3 (Достоверность ущерба):

(1) Компенсации подлежат только ущерб, включая будущий ущерб, который установлен с разумной степенью достоверности

(2) Компенсации может подлежать утрата

благоприятного случая (шанса) пропорционально вероятности его возникновения.

(3) Если размер убытков не может быть установлен с разумной степенью достоверности, определение их размера осуществляется по усмотрению суда[5].

Подводя итоги и формулируя общие выводы, можно сказать, что гражданское законодательство Казахстана на современном этапе определяет убытки как имущественный результат правонарушения, а возмещение убытков как общую форму (меру) гражданско-правовой ответственности за нарушение договорных обязательств. Если законодательное определение убытков является, в целом, удачным и не требующим изменений, то правоприменительная практика требует необходимости дальнейшего совершенствования гражданского законодательства в области применения такой меры гражданско-правовой ответственности. Принимая во внимание чрезвычайную актуальность защиты имущественных прав субъектов предпринимательской деятельности, можно было бы создать универсальную для различных видов договорных отношений, общую для экономики государства методику расчета убытков. Очевидно, что она должна учитывать происшедшие изменения в отношениях собственности, экономического оборота и новые налоговые отношения. Развитие же правоприменительной практики было заложено в Указе Президента РК от 24 августа 2009 года № 858 «О Концепции правовой политики Республики Казахстан на период с 2010 до 2020 года», в которой сказано, что «практика применения гражданско-правовых норм показывает недостаточную урегулированность определения убытков, причиненных нарушением гражданских прав. В этой связи актуальным является установление порядка определения реального ущерба и упущенной выгоды» [6].

#### Список использованных источников:

1. Гражданский кодекс Республики Казахстан (Общ. часть) от 27 декабря 1994 г.
2. Гражданское право. Т. 1. Учебник для вузов (академический курс) /Под ред. М.К. Сулейменова, Ю.Г. Басина. - Алматы: изд-во КазГЮА, 2000. - 704 с
3. Басин Ю.Г. Определение размера убытков, подлежащих взысканию за нарушение обязательства внешнеэкономической коммерческой поставки. Гражданское законодательство. Статьи. Комментарии. Практика. Избранное. Т. 1. Под ред. А.Г. Диденко. Алматы: Раритет, Институт правовых исслед. и анализа, 2008. С. 264/.
4. Нормативное постановление Верховного Суда Республики Казахстан от 11 июля 2003 года № 5 О судебном решении (Определение Коллегии по хозяйственным делам Верховного Суда Республики Казахстан от 24 июля 2001 года № 1к-417-01, Решение Акмолинского областного суда от 23 декабря 2002 г. по делу № А/34, СПС «Юрист»)

5. Принципы международных коммерческих договоров: Пер. с англ. А.С. Комарова. М.: Международный центр финансово-экономического развития, 1996. С. 229
6. Указ Президента Республики Казахстан от 24 августа 2009 года № 858 «О Концепции правовой политики Республики Казахстан на период с 2010 до 2020 года»

#### References:

1. Grazhdansky kodeks Respubliki Kazakhstan (Obshch. chast) ot 27 dekabrya 1994 g.
2. Grazhdanskoye pravo. T. 1. Uchebnik dlya vuzov (akademichesky kurs) /Pod red. M.K. Suleymenova, Yu.G. Basina. - Almaty: izd-vo KazGYuA, 2000. - 704 s
3. Basin Yu.G. Opredeleniye razmera ubytkov, podlezhashchikh vzyvaniyu za narusheniye obyazatelstva vneshneekonomicheskoy kommercheskoy postavki. Grazhdanskoye zakonodatelstvo. Statyi. Kommentarii. Praktika. Izbrannoye. T. 1. Pod red. A.G. Didenko. Almaty: Raritet, Institut pravovykh issled. i analiza, 2008. S. 264/.
4. Normativnoye postanovleniye Verkhovnogo Suda Respubliki Kazakhstan ot 11 iyulya 2003 goda № 5 O sudebnom reshenii (Opredeleniye Kollegii po khozyaystvennym delam Verkhovnogo Suda Respubliki Kazakhstan ot 24 iyulya 2001 goda № 1k-417-01, Resheniye Akmolinskogo oblastnogo suda ot 23 dekabrya 2002 g. po delu № A/34, SPS «Yurist»)
5. Printsipy mezhdunarodnykh kommercheskikh dogovorov: Per. s angl. A.S. Komarova. M.: Mezhdunarodny tsentr finansovo-ekonomicheskogo razvitiya, 1996. S. 229
6. Ukaz Prezidenta Respubliki Kazakhstan ot 24 avgusta 2009 goda № 858 «O Kontseptsii pravovoy politiki Respubliki Kazakhstan na period s 2010 do 2020 goda»

УДК 347.91

**Салтанат Дархановна Асмагамбетова<sup>1</sup>**

**<sup>1</sup>Е.А. Бөкетов атындағы Қарағанды мемлекеттік университетінің  
заң факультетінің 4-ші курс студенті  
Қазақстан Республикасы, Қарағанды қ.**

*Ғылыми жетекші*

*аға оқытушы З.Ф.М.,*

*Мырзалиева Жанарай Турганбаевна*

## **АЗАМАТТЫҚ ПРОЦЕСС АЯСЫНДА ДАУДЫ ШЕШУДІҢ БАЛАМАЛЫ ТӘСІЛДЕРІНІҢ ТҮСІНІГІ ЖӘНЕ ТӘЖІРИБЕДЕГІ ӨЗЕКТІ МӘСЕЛЕЛЕРІ**

### **Аңдатпа**

Мақала ішінде мемлекетте жүргізілетін реформалар аясындағы қолданыстағы Азаматтық процестік кодексте рәсімдері- бітімгершілік келісімі (татуласу келісімі), медиация және партисипативті рәсім қарастырылған. Рәсімдерді қолдану аясында кездестірілетін мәселелер мен қиыншылықтарға назар аударылып, оларды шешу жолдары ұсынылған.

**Түйінді сөздер:** азаматтық процесстік кодекс, азаматтық процесс, рәсім, реформа, заңнама, медиация, партисипативті рәсім, татуласу.

**Салтанат Дархановна Асмагамбетова<sup>1</sup>**

**<sup>1</sup>Студентка 4 курса юридического факультета Карагандинского государственного  
университета имени академика Е.А. Букетова  
Республика Казахстан, г. Караганда**

**ПОНЯТИЕ АЛЬТЕРНАТИВНЫХ СПОСОБОВ РЕШЕНИЯ СПОРОВ В ГРАЖДАНСКОМ  
ПРОЦЕССЕ И АКТУАЛЬНЫЕ ПРОБЛЕМЫ ПРАКТИКИ**

**Аннотация**

В статье в свете проводимых в государстве реформ рассмотрены примирительные процедуры, предусмотренные гражданско-процессуальным кодексом – мировое соглашение, медиация и партисипативная процедура. Обращено внимание на проблемы и трудности, возникающие при применении процедур, и предлагаются способы их решения.

**Ключевые слова:** гражданский процессуальный кодекс, гражданский процесс, процедура, реформа, законодательство, медиация, партисипативная процедура, примирение.

**Saltanat Darkhanovna Asmagambetova**<sup>1</sup>

<sup>1</sup>Student of the faculty of law,

**Ye.A. Buketov Karaganda State University,  
Republic of Kazakhstan, Karaganda**

**CONCEPT OF ALTERNATIVE METHODS FOR SOLVING DISPUTES IN THE CIVIL PROCESS  
AND TOPICAL PROBLEMS OF PRACTICE**

**Annotation**

In the article, in the light of the reforms carried out in the state, the reconciliatory procedures envisaged by the civil procedure code-the settlement agreement, the mediation and the participatory procedure, are considered. Attention is drawn to the problems and difficulties encountered in the application of procedures, and suggests ways to address them.

**Keywords:** civil procedural code, civil process, procedure, reform, legislation, mediation, participatory procedure, reconciliation.

2015 жылдың 31 қазанында Елбасы Нұрсұлтан Әбішұлы Назарбаев, Парламентпен қабылданған Қазақстан Республикасының Азаматтық іс жүргізу кодексінің жобасына қол қойған. Заң 2016 жылдың 1 қаңтарында күшіне енген болатын. Қазіргі таңда Президентіміздің тапсырмасымен мемлекетте көптеген реформалар орын алуда. Реформалар, Қазақстан Республикасының заңнама жүйесінің де әрі қарай дамауына септігін тигізбей қоймайды. Себебі, заң – ол бүкіл қатынастарды реттеуші құрал. Заманның ағымына қарай, заңнама жүйесі де өзгеріп, әрдайым толықтырылып отырады. Ал қолданыстағы Азаматтық процестік кодекс, азаматтардың конституциялық құқықтарын және бостандықтарын сотпен тиімді қорғауды қамтамасыз ету үшін азаматтық іс жүргізу заңнамасын жетілдіру сонымен қатар жеңілдету мақсатында қабылданған.

Әрекет етуші Азаматтық процестік кодекстің жеңілдігі ретінде, татуластыру рәсімдерін қарастыруымызға болады. Аталмыш рәсімдер, англо-саксондық құқықтық жүйеде кеңінен етек жайған және кеңінен қолданылатын рәсім болып табылады. Бұл жүйеде қолданылатын татуластыру рәсімдері сан-алуан. Мәселен: келіссөздер, делдалдық, мини сот, татуластыру рәсімі, омбудсмен, арбитраж, медиация, партисипативті рәсім т.б. Романо-германдық құқықтық жүйеде де бұл

рәсімдер қолданылады, бірақ көбіне көп Еуропа мемлекеттерінде жеткілікті дәрежеде дамыған. Қазіргі таңда Қазақстанда да татуластыру рәсімдеріне көп көңіл бөлінуде. Азаматтық процестік кодексте, іс жүргізу барысында тараптарды бітімгершілікке келуге ықпал етуге басымдылық берілген. Сот тараптарды татуластыру үшін барлық шараларды қолданады, процестің барлық сатысында дауларды реттеуге ықпал етеді. Қазірдің өзінде-ақ барлық жергілікті соттарда 2017 жылдың 26 қаңтарыдағы Жоғарғы Соттың өкімімен пилоттық жоба жүргізілуде. Пилоттық жобаның мақсаты - азаматтарға дауларды шешуде баламалы тәсілдердің тиімділігін түсіндіру және ынталандыру болып табылады. Біздің пікірімізше, кез-келген дауларды шешудің ең дұрыс қарастырылған жолы — тараптарды бітімгершілікке келтіру болып табылады.

Қолданыстағы Азаматтық процестік кодексте жоғарыда айтылған рәсімдердің үшеуі бекітілген. Олар: бітімгершілік келісімі (татуласу келісімі), медиация және партисипативті рәсім.

Бітімгершілік келісімі (татуласу келісімі) – азаматтық процесте ертеден белгілі және күмән тудырмайтын институт болып табылады. Бітімгершілік келісімді бекітуге: тараптар және олардың заңды өкілдері (сенімхат бойынша), сондай-ақ судья қатысады. Судья, тараптарға

дауды бітімгершілік келісіммен аяқтауды ұсына алады және келісім бекітілгенге дейін тараптарға құқықтық салдарын түсіндереді. Бұл ретте, егер тараптар татуласу келісімін жасасуға келіссе, судья бітімгершілік келісімнің заңдылығын және негізділігін, тараптардың және үшінші тұлғалардың құқытарының бұзылмауын тексереді. Татуласу келісімін судья, сот ұйғарымымен бекітеді. Атап өтетін екі мәселе: біріншісі – тараптар татуласу келісімін бекіту барысында даудың пәнін және негізін өзгерте алмайды, ал бұл өз кезегінде медиацияда рұқсат етілген және екіншісі – татуласу келісімі тек қана азаматтық процесс шеңберінде ғана жүзеге асырылады яғни, заңмен бекітілген мемлекеттік баж төленіп, сотқа талап арыз түскеннен кейін. [1]

Партисипативті рәсім – екі тараптың да адвокаттарының дауды реттеуге жәрдемдесуімен тараптар арасында келіссөздер жүргізу арқылы судьяның қатысуынсыз өткізіледі. Партисипативті рәсімнің келесідей ерекшеліктерін айта кетуімізге болады:

Біріншіден, партисипативті рәсім тәртібімен келіссөздер жүргізілу барысында адвокаттардың міндетті қатысуы, бұл өз кезегінде қабылданатын келісімнің заңды әрі негізді болуына кепілдік береді;

Екіншідін, барлық рәсім азаматтық істі қарайтын судьяның қатысуынсыз және басқа да біреудің ықпалынсыз өткізіледі;

Үшіншіден және ең маңыздысы, партисипативті рәсім сотқа талап арызбен жүгінбей-ақ, яғни соттан тыс, мемлекеттік баж төленбей жүргізіледі. Мұндай тәжірибе Қазақстанда бұрын-соңды болмаған. Айта кететін бір жәйт, партисипативтік рәсім осы рәсімге қатыспайтын үшінші тұлғалардың немесе іс әрекетке қабілетсіз деп танылған тұлғалардың мүдделерін қозғайтын немесе қозғауы мүмкін даулар бойынша, сондай-ақ тараптардың бірі мемлекеттік орган болып табылатын даулар бойынша қолданылмайды. [2]

Медиация – тараптардың ерікті келісімі бойынша жүзеге асырылатын, олардың өзара қолайлы шешімге қол жеткізуі мақсатында медиатордың жәрдемдесуімен тараптар арасындағы дауды реттеу рәсімі [3]. Медиацияның ерекшелігі: тараптар медиация тәртібімен дауды реттеу келісіміне, талап арызда көзделмеген басқа да даулы сұрақтарды шешуге және оларды келісімге енгізуге

құқылы. Осылайша тараптар талап арыздың пәнін және негізін өзгерте алады. Медиация рәсімін тараптар сотқа жүгінгенге дейін де, сот талқылауы басталғаннан кейін де сонымен қатар шешім заңды күшіне еніп, сот актілерін орындау сатысында да қолданылуы мүмкін. Мұны біз медиацияның татуласу келісіміне қарағандағы артықшылығы деп білеміз. Медиацияны жүргізу құқығы кәсіпқой медиаторға (кәсіби медиатор) немесе қоғамдық медиаторға (кәсіби емес медиатор) беріледі. Ал азаматтық іс жүргізу кезінде тараптар қарсы болмаған жағдайда және көп шығынға ұшырамау негізінде яғни өтеусіз, медиацияны судья-медиатор өткізуге құқылы. «Адвокаттық қызмет туралы» Қазақстан Республикасының 1997 жылғы 5 желтоқсандағы N 195 Заңына сәйкес, медиацияға судьялармен және медиаторлармен қатар адвокаттардың да қатысуына құқықтары бар. Яғни, татуластыру рәсімдерін оның ішінде медиацияны да адвокаттар жүргізе алады. [4]

Медиацияның реттеу шеңбері мен қолданылу аясы өте кең. Татуласу келісімін және партисипативті рәсім сияқты б туралы» Қазақстан Республикасының 2011 жылғы 28 қаңтардағы № 401-IV Заңы және ішкі регламенттері реттейді. Осы заңға сәйкес кәсіби медиаторға қойылатын талаптар алама тәсілдерді Азаматтық процестік кодекс реттесе, медиация рәсімін «Медиация:

жоғары білімі бар, жиырма бес жасқа толған, Қазақстан Республикасының Үкіметі айқындайтын тәртіппен бекітілетін, медиаторларды даярлау бағдарламасы бойынша оқытудан өткенін растайтын құжаты (сертификаты) бар және кәсіпқой медиаторлар тізілімінде тұрған адамдар;

отставкадағы судьялар медиатор қызметін кәсіби негізде жүзеге асыра алады.

Кәсіби емес медиатор ретінде:

қырық жасқа толған және кәсіпқой емес медиаторлар тізілімінде тұрған адамдар;

Қазақстан Республикасының Азаматтық процестік кодексіне сәйкес сотта татуластыру рәсімдерін жүргізу құқығы берілген судья-медиаторлар танылады.

Медиацияның негізгі мақсаттарының бірі болып:

1) дауды шешудің медиацияның екі тарапын да қанағаттандыратын нұсқасына қол жеткізу;

2) тараптардың дауласушылық деңгейін төмендету табылады.

«Медиация туралы» заңға сәйкес, медиацияның жеке және заңды тұлғалар қатысатын азаматтық, еңбек, отбасылық және өзге де құқық қатынастары саласындағы өзіне тән ерекшеліктері бар. Олар:

Медиация жеке және заңды тұлғалар қатысатын азаматтық, еңбек, отбасылық және өзге де құқық қатынастарынан туындайтын дауларды реттеу кезінде медиация туралы шарт жасалған күннен бастап күнтізбелік отыз күннен кешіктірілмей аяқталуға тиіс. Қажет болған жағдайда тараптардың өзара шешімі бойынша медиацияны жүргізу мерзімі күнтізбелік отыз күнге дейін ұзартылуы мүмкін, бірақ жиынтығында ол күнтізбелік алпыс күннен аспауға тиіс.

Медиация соттың қарауында жатқан жеке және заңды тұлғалар қатысатын азаматтық, еңбек, отбасылық және өзге де құқық қатынастарынан туындайтын дауларды реттеу кезінде медиация туралы шарт жасалған күннен бастап күнтізбелік отыз күннен кешіктірілмей аяқталуға тиіс. Қажет болған жағдайда, тараптар кейіннен сотқа бірлескен жазбаша хабарлама жібере отырып, медиацияны жүргізу мерзімін күнтізбелік отыз күнге дейін ұзартуы мүмкін, бірақ ол жиынтығында күнтізбелік алпыс күннен аспауға тиіс.

Соттың қарауында жатқан жеке және (немесе) заңды тұлғалар қатысатын азаматтық, еңбек, отбасылық және өзге де құқық қатынастарынан туындайтын дауларды реттеу бойынша медиация туралы шарт іс бойынша іс жүргізуді тоқтата тұруға негіз болып табылады.

Азаматтық процесс шеңберінде жүргізілген медиация тоқтатылған жағдайда тараптар іс жүргізуінде азаматтық іс жатқан сотқа тез арада: дауды реттеу туралы келісімге қол қойылған жағдайда – аталған келісімді; өзге жағдайларда – заңда көзделген негіздерді көрсете отырып, медиацияны тоқтату туралы жазбаша хабарламаны жіберуге міндетті.[3]

Жоғарыда аталып өткен баламалы тәсілдердің қазіргі таңда іс жүзінде қолданылуы барысында әрқайсысына тәң өзіндік проблемалары бар. Бірақ, барлық аталған рәсімдерге ортақ және бәріне бірдей проблема ретінде «білместікті» айтуымызға болады.

Бірінші қиындық туғызатын мәселелердің бірі, бітімгершілік келісімі (татуласу келісімі) мен медиацияның ара-жігін ажырата білмеуде. Яғни, көпшілік халық аталмыш екі тәсілдің бір-бірінен айырмашылығын, біреуінің екіншісінің

алдындағы үстемдігін білмейді. Жалпы айтқанда көпшілікке бұл балама тәсілдер біркелкі болып көрінуде. Иә, осы уақытқа дейін көптеген мемлекеттік органдарда, соттарда осы бағыт бойынша халыққа түсіндіру мақсатында «дөңгелек үстел», «жиналыс» сияқты іс-шаралар өткізілді. Алайда, көріп отырғанымыздай әлі де жеткіліксіз, әлі де көпшілікке түсініксіз. Тіпті, заң мамандарына да қиыншылықтар туғызуда.

Екіншіден, партисипативті рәсім жайлы ақпаратты халықтың 90%-ы мүлдем білмейді. Адвокаттардың қатысуын өтетін бұл рәсімге қойылып жатқан сұрақтар көлемі де аз емес. Мысалы, сотқа келуші тараптар бұл тәсіл туралы бірінші рет естіп, біліп тұрғандарын жасырмайды. Рәсімді түсіндіру барысында тараптар көптеген күмәнмен және сенімсіздікпен қарайды. Бұл процедураның қалай жүргізілу керектігін, тараптарға дұрыс бағыт пен кеңес беруді өкінішке орай адвокаттардың өзі де білмей жатады. Сонымен қатар аталмыш рәсім жайлы, заң әдебиеттері мен заң нормаларында мәлімет аз болғаны да халық арасында түсінбестікке әкеліп соғуда.

Үшінші бір мәселе ол әрине медиация институты. Медиация институты басқа баламалы тәсілдерге қарағанда өте кең ұғым. Етек жайған проблемалар көлемі де кең, әрі аз емес. Солардың бірнешеуіне тоқталатын болсақ:

1. Медиация тәсілін қолданып қабылданған шешім тараптармен міндетті орындалуға жатады. Ал егерде бұл міндетті орындалу қарастырылмаса, бұл жағдайда медиация туралы келісім маңызын жоғалтады. Сәйкесінше жұмсалған қаражат пен уақыт зая кетеді. Өкінішке орай түсінбестік пен білместіктің кесірінен, тараптардың көп жіберетін қателігі осы тұста байқалады. Тараптар болса, соңында сотқа жүгінуіне тура келеді. Ал бұл тағы да тараптар үшін уақыт пен қаражат жағынан қиыншылық тудыртады.

2. Медиаторға берілетін сыйақы мөлшері заңға сәйкес тараптармен белгіленеді. Кәсіби медиаторлар өздерінің қызметін ақылы негізде жүзеге асырады. Яғни, бұл орайда олар көбіне көп жоғары сыйақы тағайындалатын істермен айналысуға тырысады. Бұл өз кезегінде көптеген адамдарды медиаторға жүгіну мүмкіндігінен айырады. Соңында тараптар сотқа жүгінуге міндетті болады. Осы баламалы тәсілдерді еңгізудің ең басты мақсаты, ол азаматтық сот процестерін ұсақ даулардан жеңілдету болған болатын. Көріп отырғанымыздай, бұл пробле-

ма әлі де актуалды проблемалардың бірі болып табылады. Осылайша ең бастапқы алға қойған процессуалдық кодекстің мақсаты, тәжірибеде орындалу барысында қиыншылықтар туғызуда.

3. Медиация туралы келісімді бекітуде, кәсіби кеңес беруде, кәсіби емес медиаторлардың біліксіздігі байқалады. Осыған байланысты кәсіби емес медиаторларға сенімсіздік білдіру халық арасында өте көп кездеседі. Бұл өз кезегінде медиация институтының кең етек жаюның орнына, құлдырауына, бұл институтқа одан әрі сенімсіздік білдіруіне әкеліп соғады. Бұл проблеманы алдын алу ретінде кәсіби емес медиаторлар біліктілігін арттыру мақсатында, медиация орталықтарына белгілі бір курстарға баруы қажет және дұрыс деп санаймыз.

Азаматтық дауларды шешудегі баламалы тәсілдердің алатын рөлі қоғамда орнығып, өзіндік бағыты мен дәрежесіне ие болу үшін әлі де көптеген жұмыстар атқарылып, заңнама жүйесіне толықтырулар мен өзгертулер еңгізілуі қажет. Біз өз кезегімізде, қоғамда болып жатқан проблемалар мен мәселелерді шешу жолдарын ұсынғымыз келеді: баламалы тәсілдер туралы «білместікті» жою үшін қалалық және аудандық жерлерде осы баламалы әдіс-тәсілдер туралы билбордтар; БАҚ-да тұрақты түрде осы тәсілдердің тиімділігін және оң жақтарын хабарлап отыру; заң факультеттерінің 3-4-ші курс студенттерін, осы баламалы тәсілдерді халыққа түсіндіру мақсатында волонтерлік жұмысқа тарту; қоғамдық орындарда, қоғамдық көліктерде аталмыш тәсілдер туралы парақшалар тарату сияқты өз жұмыстар атқарылуы тиіс деп білеміз.

Ал медиация өте ауқымды болғандықтан мұнда ұсынатын ұсыныстарымызды жеке қарастырсақ дейміз.

Еңбек қатынастары саласында:

Келісім комиссиясының құрамына кәсіби медиаторларды еңгізу;

Кәсіподақ көшбасшыларын медиативті дағдыларға үйрету;

Мемлекеттік қызмет саласында:

Біліктілікті арттыру институттарында, мемлекеттік қызметшілерге медиация дағдыларын үйренуді міндетті қылдыру;

Әділет саласында:

ХҚО-да жұмыс жасайтын мамандарға медиация курстарын қарастыру;

АХАТ бөлімдеріне штатқа медиатор-психолог бірлігін еңгізу;

Денсаулықты сақтау саласында:

Облыстық денсаулық сақтау басқармасындағы Call-Орталықта медиаторлармен ынтымақтастықты қарастыру;

Білім саласында:

Оқу програмасына психолог, әлеуметтік жұмыскерлерге арналған медиация курстарын еңгізу;

ЖОО-да жеке медиация пәнін еңгізу және ынтымақтастыққа кәсіби медиаторларды тарту;

Тұрғын үй қатынастары саласында:

Пәтер иелерінің кооперативі басшыларын медиативті және келіссөздер жүргізу дағдыларына үйрету;

Кооперативтерде медиаторлардың қатысуымен делдалдық қызметін ұйымдастыру;

Сот органдарында:

«Татуластыру рәсімдері» мен «медиация» институтының аражігін ажырату;

Сотта қолданылатын медиацияда, кәсіби емес медиаторлардың қатысуын қысқарту;

Тараптарға судья-медиатор туралы ақпарат беру (соның ішінде өтеусіз қызмет көрсетуі туралы).

Сонымен қатар медиация тәсілін ұсақтүйек даулар бойынша қолданылуын заңмен міндеттеуіміз қажет. Соттардағы қаралатын істер санын азайту мақсатында, талап қою сомасы 150 АЕК (360750тг) дейінгі даулар бойынша медиация рәсімін қолданылуын заң жүзінде міндеттеу қажет деп санаймыз және медиаторлардың қызмет көрсетуіне байланысты ақша соммасының мөлшері мемлекетпен бекітілуі дұрыс деп білеміз. Бұл орайда «еріктілік» қағидасын бұзбау маңызды болып саналатындықтан, «Медиация туралы» Заңның 2 бабының 5-тармақшасын және 4 бабының 1-тармақшасын «сотқа дейінгі міндетті реттеу жағдайларын қоспағанда» деген сөзбен толықтыруды ұсынамыз. Бұл өз кезегінде соттардағы жүктемені азайтып, халықтың баламалы тәсілдерге жүгінуіне септігін тигізіп қана қоймай, медиаторларға сұранысты көбейтіп, медиаторларға деген халықтың сенімін арттыра түседі.

Күні кеше қабылданған Азаматтық процестік кодекстің негізгі іргетасы судьялардың VI съезінде қаланған болатын. Азаматтық процестік кодекс толығымен «100 нақты қадам – баршаға арналған қазіргі заманғы мемлекет» Ұлт жоспарында қарастырылған шараларды іске асыруды көздейді. Қазақстан

Республикасының Президенті Н.Ә.Назарбаев судьялардың VI съезінде соттар қызметінің заңнамалық және процессуалдық нормаларын жүйелі түрде жетілдіру маңыздылығын, азаматтық сот өндірісін жаңғырту қажеттігін, азаматтық істерді қарау тәртібі процестің тараптары үшін ыңғайлы және тез, оларды бітістіруге және заманауи технологияны кең қолдануға бағытталуы тиіс екендігі жайлы айтып өтіп, Үкіметке Жоғарғы Сотпен бірлесіп жаңа Азаматтық іс жүргізу кодексі жобасын әзірлеуін тапсырған болатын. Азаматтық дау-дамайлардың көбеюі, судьялар жүктемесінің өсуі, істерді жедел қарау тетіктерінің ескерілмеуі кодексті жаңартудың қажеттілігін тудырған болатын. Жоғарғы Сот қолданыстағы кодексті барлық талаптарға сай дайындау барысында сот саласында еңбек ететін судьялардың да тәжірибелері, пікірлері, ұсыныстары шетте қалмады. Сонымен қатар сот тәртібінде қарауға жататын даулар санын қысқарту, оларды шешудің баламалы тәсілдерін енгізу, отандық соттөрелігін қалпына келтіру мүмкіндігін беретін татуласу рәсімдерін және медиацияны дамыту маңыздылығын атап көрсеткен болатын. Осыған орай, кодек-

сте алға қойылған міндеттерді орындауда дауларды реттеудің соттан тыс және сотқа дейінгі тәртібіне, соттағы татуласу рәсімдеріне көңіл бөлінді. Істердің жеке санаттары бойынша дауларды сотқа дейін реттеудің міндеттілігі көзделген. Кез-келген дауларды шешудің ең дұрыс қарастырылған жолы — тараптарды бітімгершілікке келтіру болып табылады. Қолданыстағы Азаматтық процестік кодексінде татуластыру рәсімдеріне жеке тарау арналған. Азаматтық сот өндірісі аясында тараптар өзара талаптарын татуласу келісім бекітумен, медиация тәртібінде дауларды реттеу туралы келісім немесе партисипативтік рәсім тәртібінде дауларды реттеу туралы келісім толық ауқымда болмаса ішінара реттей алады.

Қорытындылай келе айтатынымыз, татуластыру рәсімдерін мемлекетімізде түбегейлі орнықтыру үшін азаматтарға дауды шешу жолдарын жетік түсіндіру керек. Оған жетер жолда азаматтардың заң сауаттылығын арттырып, құқықтық мәдениетті қалыптастыруымыз қажет. Азаматтық процестік заңнаманы әлі де жетілдіріп, татуластыру рәсімдеріне әлі де көп көңіл бөліну керектігін жөн деп білеміз.

#### Пайдаланылған қайнар көздерінің тізімі:

1. Балгуль Раисова. О примирительных процедурах в Казахстане. <http://www.zakon.kz/4789915-o-primiritelnykh-procedurakh-v.html>
2. Асмагамбетова С.Д. Дауларды реттеудің жаңа тәсілі ретінде – партисипативтік рәсім.// Қазақстандық заңнаманы жетілдіру: теория және тәжірибе. ҚР Тәуелсіздігінің 25 жылдығына арналған Халықаралық ғылыми-тіжірибелік конференцияның материалдары. – Қарағанды ҚарМУ баспасы, 2016 ж.
3. «Медиация туралы» Қазақстан Республикасының 2011 жылғы 28 қаңтардағы № 401-IV Заңы. <http://adilet.zan.kz/kaz/docs/Z1100000401>
4. Тагажаева А.Б. Медиация в гражданском судопроизводстве. <http://www.zakon.kz/4872925-mediacija-v-grazhdanskom.html>

#### References:

1. Balgul Raisova. O primiritelnykh protsedurakh v Kazakhstane. <http://www.zakon.kz/4789915-o-primiritelnykh-procedurakh-v.html>
2. Asmagambetova S.D. Daulardy retteudің zhaңa tәsili retinde – partisipativtik rәsim.// Қазақстандық заңнаманы жетілдіру: теория және тәжірибе. ҚР Тәуелсіздігінің 25 жылдығына арналған Халықаралық ғылыми-тіжірибелік конференцияның материалдары. – Қарағанды ҚарМУ баспасы, 2016 ж.
3. «Mediatsiya turaly» Қазақстан Республикасының 2011 жылғы 28 қаңтардағы № 401-IV Заңы. <http://adilet.zan.kz/kaz/docs/Z1100000401>
4. Tagazhayeva A.B. Mediatsiya v grazhdanskom sudoproizvodstve. <http://www.zakon.kz/4872925-mediacija-v-grazhdanskom.html>

УДК 347.78

**Ақбота Әділбек<sup>1</sup>**

**<sup>1</sup>Қорқыт Ата атындағы Қызылорда мемлекеттік университетінің  
«Филология, тарих және құқық» факультетінің 3 курс студенті  
Қазақстан Республикасы, Алматы қ.**

## **ҚАЗАҚСТАН РЕСПУБЛИКАСЫНДА АВТОРЛЫҚ ҚҰҚЫҚТЫ ҚОРҒАУДЫ ЖҮЗЕГЕ АСЫРУДЫҢ ЖОЛДАРЫ**

*Ғылыми жетекші:**Саниязова Е.К*

### **Аңдатпа**

Мақала ішінде авторлық құқық түсінігі, Қазақстанда авторлық құқықты қорғау аясында туындайтын мәселелер қарастырылады. Авторлық құқықтарды қорғау аясындағы заңнамасын жетілдіру жолдары ұсынылады.

**Түйінді сөздер:** авторлық құқық, сабақтас құқықтар, сыйақы, шығарма, ғылым, әдебиет, телеарна, шығармашылық, жарияланым

**Ақбота Әділбек<sup>1</sup>**

**<sup>1</sup>Студентка 3 курса факультета «Филология, история и право»  
Кызылординского государственного университета  
имени Коркыт ата  
Республика Казахстан, г. Кызылорда**

### **ПУТИ ЗАЩИТЫ АВТОРСКОГО ПРАВА В РЕСПУБЛИКЕ КАЗАХСТАН**

#### **Аннотация**

В статье рассмотрено понятие авторского права и проблемы в сфере защиты авторского права в Казахстане. Предложены пути совершенствования законодательства в сфере авторского права.

**Ключевые слова:** авторское право, смежные права, гонорар, произведение, наука, литература, телепрограмма, творчество, публикация.

**Akbota Adilbek<sup>1</sup>**

**<sup>1</sup>3th course student of the faculty «Philology, History and Law" of the  
Kyzylorda State University named after Korkyt ata,  
Republic of Kazakhstan, Kyzylorda**

### **WAYS OF COPYRIGHT PROTECTION IN THE REPUBLIC OF KAZAKHSTAN**

#### **Annotation**

The article deals with the notion of copyright and problems in the sphere of copyright protection in Kazakhstan. Ways of improving legislation in the field of copyright are suggested.

**Keywords:** copyright, related rights, royalty, work, science, literature, TV program, creativity, publication.

Біздің елімізде шығармашылық жұмыстармен айналысуға толықтай кепілдік берілген. Ол Қазақстан Республикасының Негізгі Заңы Конституциясының 20-бабында:

«Сөз бен шығармашылық еркіндігіне кепілдік беріледі. Цензураға тыйым салынады» деп айқын тұжырымдалған [1, 76.]. Сондай-ақ, Қазақстан Республикасының Азаматтық



кодексінде мүліктік қатынастар теңдігі тайға таңба басқандай айқын көрініс тапқан. Мұнымен қоса азаматтық заңнамалардың негізгі принциптері, олармен реттелетін қатынастардың теңдігі, кез келген меншік түріне қол сұқпау, келісімдердің еркіндігі, азаматтардың жеке ісіне араласуға жол бермеу, азаматтық құқықтардың кедергісіз жүзеге асыруын, бұзылған құқықтарды қалпына келтіруді қамтамасыз ету немесе сот арқылы қорғау зор маңызға ие.

Тәуелсіздік мемлекетіміздің егемендігін алғалы еліміздің, әлеуметтік-экономикалық жағдайын дамытуға байланысты жүріп жатқан көптеген реформалар қоғамдық қатынастардың өзгеруіне алып келді. Ол ең алдымен, құқықтық қатынастардың, оның ішінде авторлық құқық және сабақтас құқықтар саласының дамуына және өркендеуіне жол ашады. Сыртқы байланыстарды қалыптастыру үшін, мемлекетіміздің халықаралық аренадағы беделін арттыру түсу үшін, ең алдымен ішкі ұлттық заң жүйесін орнықтыру, бекемдеп-беріктендіру қажет. Сондықтан, Қазақстан Республикасының құқықтық саясат Тұжырымдамасында «..құқықтық мемлекеттің конституциялық идеялары заңнаманың құқық, әділеттілік, гуманизм идеяларын арқау ете түзілуінде, құқықтық тәртіпті, адам мен азаматтың құқықтары мен бостандықтарының материалдық, ұйымдық-құқықтық, саяси кепілдіктерін нығайтудың пәрменді құралдарының жасалуының көрініс табуға тиіс..» делінген.

Заңдық тұрғыдан қарағанда, ұрлықпен заңға қайшы мінез-құлық пішіндердің бірлері болады және қоғамдық қауіпті дәрежеден тәуелділікте заңдық жауапкершіліктің әр түрлігіне әкеп соқтырады.

Авторлық құқық проблемасын қарастыруда дұрыс шешім қабылдау мемлекет пен қоғам үшін өте маңызды. Мемлекетіміз автордың жеке құқықтарын қорғауға жағдай жасай отырып және де туындылардың пайдаланылғаны үшін сыйақы алу жағдайын қамтамасыз ете отырып, адамдардың шығармашылық белсенділігінің жоғарылауына, шығармашылықтың барлық салаларындағы туынды санының өсуіне әсерін тигізіп отыр.

Жалпы бүгінгі таңда авторлық құқыққа байланысты кез-келген мәселе өте маңызды орын алады. Себебі, қазір санаткерлік қызметпен айналысатын тұлғалар жетерліктей. Мәселен, қазір бизнес-шоу клубтары немесе өз бетінше

заңсыз концерт берушілер көбейіп кетті. Оларды бақылап жатқан органдар аздың қасы..

Замана талаптарына сай қабылдаған қандайда заңның орындалуы немесе жүзеге асуы – қоғамымыздың бет-бейнесінің, қабілет-қарімін, қадір-қасиетін көрсетсе керек. Осы тұста бір айта кетер жай, заң алдында әр адам тең дәрежелі болғанымен қалыптасқан әр алуан көзқарастар жүйесін өзгерту мәселесін ойласқанымыз жөн сияқты. Қалай дегенде де авторлық құқықты мойындау - іс жүзінде мүлікті құқықты мойындау, санаткерлік меншік объектілерінің құқығын мойындау болып табылады. Ал, бұл өте маңызды мәселе, себебі, жеке меншік құқығына еліміздің Негізгі заңы – Конституцияда және өзге де заңдарда кепілдік берілген. Осы тұрғыдан қарастырсақ, аталмыш заң дер кезінде қабылданған және азаматтық құқық саласында шығармашылық құқықты, санаткерлік меншік оның ішінде авторлық және сабақтас құқықтардың объектісіне иелік құқығын қамтамасыз етеді.

Мұнымен қоса авторлық және сабақтас құқықтар саласында мемлекеттік саясатты жүзеге асыру жөніндегі ұсыныстарды әзірлеуге қатысуда негізгі міндеттердің бірі. Жұмыс барысындағы және бір бұлжымас қағида - өзге де мемлекеттік органдарға ғылыми-әдістемелік көмек көрсету. Осынау қомақты міндеттерді атқаруда, заңға сүйенеміз.

Беделдідебелдісарапшыларбіздіңаталмыш заңымызды халықаралық қауымдастықтар қабылдаған заң кесімдеріне сәйкес дегенді айтады.

ҚР «Авторлық құқық және сабақтас құқықтар туралы» заңда санаткерлік қатынастарды реттеу жөнінде де толықтай түсінік берілген. Жоғарыда атап өткеніміздей, автордың немесе сабақтас құқық иесінің мүліктік құқығына айрықша көңіл бөлінген. Осылармен қатар заңда жалған туындылар мен фонограммалар туралы да (2-бап) жан-жақты айтылған. [2, 216.].

Егер авторлық құқықтың жеке дара құқық екенін ескерсек, авторлармен өзгеде құқық иелерінің көрініс бергендей олардың мүліктік құқығын ұжымдық басқару жөнінде ұйымдар құру құқығына ие екенін аңғарамыз. арқасында авторлар мен сабақтас құқық иелерінің өкілдері болып саналатын, олардың құқығын қорғауды жүзеге асыру туралы жеке бап (49-бап) бар. ҚР «Авторлық құқық және сабақтас құқықтар туралы» заңның басты ерекшеліктерінің жалпы сипаты осындай.

Түп тамырын Конституциядан алатын "Авторлық құқық және сабақтас құқықтар туралы" заң өткен кезең ішінде қосымша қабылданған нормативтік құқықтық кесімдермен, өзге де маңызды құқықтық құжаттармен толықтырыла түсті.

Авторлық құқықты қорғаудағы негізгі проблемелер: олар алдын ала келісім-шарт жасауды, автордың немесе оның аудармашысының алдынан өтуді, келісімін алуды керек те қылмайтын сияқты. Содан барып дау-дамай туып, арты ұшығып, ұзақсонар айтыс-тартысқа ұласады.

Сонымен қатар көшеде немесе базарда біреулер есірткі не қару сатып тұса, полиция қызметкерлі оларды қылмыскер ретінде бірден ұстайды. Ал, санаткерлік меншік шығармаларын миллиондап сатып жатса да, ондайларға ешкім аса мән бермейді, себебі заңнамада құқықбұзушылық болатын әрекеттер шеңбері және жаупкершілік белгілеу тәртібі жетік белгіленбеген. Алып қарайтын болсақ, есірткі, қару-жарақ бизнесінен түсетін қаржыдан санаткерлік меншіктен түсетін қаржының көлемі ешбір кем түспейді Газет, журнал ұжымдары да автор құқығын белден басып, қысастық көрсету белең алып барады.

Кемшіліктерді жою мақсатында Авторлық құқықтар жөніндегі комитет бақылау-қадағалау функциялары жүктелген орган ретінде Республиканың жекелеген аймақтарында туындыларды және сабақтас құқықтардың объектілерін пайдалануға қатысты жеке және заңды тұлғалардың жұмысына дер кезінде талдау жасайды. Қорытындысында шаруашылық субъектілерінің басым проценті, оның ішінде баспахана қызметі, бұқаралық ақпарат құралдары, мәдениет мекемелері, ғылым мен білім, және дыбыс, дыбыс-бейне саласы авторлық және сабақтас құқықтарды айрықша бұзатындығы анықталады.

Баспасөз беттеріне талдау көрсеткендей, дыбыс-бейне өнімдерінің 70% жуығы (оның ішінде контрафактілігі де) Қазақстанға Ресейден, 15-20% алыс шетелдерден (Польша, Қытай т.б.) келеді екен [3, 96.].

Авторлық құқық және сабақтас құқықтардың әлемдік жүйесіне Қазақстанның халықаралық көпжақты және екі жақты шарттарға қосылу арқылы енуінің және бір тиімділігі: біріншіден, қазақстандық авторлық құқығын шет елдерде барабар қорғауды белгілеу болса, екіншіден, авторлық құқықтарды бұзу туралы болатын талаптар мен айыптаулар үшін жауапкершілікті

республикаға емес, нақтылы отандық құқық бұзушыларға жүктеуді жүзеге асыру. Ең бастысы, санаткерлік меншік құқығын мойындайтын және қорғайтын мемлекет ретінде Қазақстанның беделін көтеру, инвестиция ахуалын жақсарту назарда ұстау.

Авторлық құқық және сабақтас құқықтардың қорғаудың негізгі бір жолы-ғылым, әдебиет және өнер туындыларының авторлары, орындаушылар, фонограмма жасаушылар немесе өзге де авторлық және сабақтас құқықтар иелері өздерінің мүліктік құқықтарын іс жүзінде асыру мақсатында олардың мүліктік құқықтарын ұжымдық негізде басқаратын ұйымдар құруға құқылы.

Келешекте санаткерлік саласына үкім айтатын мамандандырылған соттар корпусы құрылып жатса, құба-құп. Сондай-ақ, жоғары оқу орындарында осы сала бойынша заңгер мамандар даярлау қолға алынса, бұл жоғарыдағы мәселелердің шешуінің бір жолы болар деп ойлаймыз.

Автордың құқық бұзылды деп цифрлап көрсеткеннен гөрі, осы құқық бұзушылыққа қайтсек жол бермейміз деген ой өрбіту маңыздырақ сияқты. Ол үшін әр автордың жеке белсенділігі де арта түсуі қажет. Комитетте авторлық туындыларды мемлекеттік тіркеу жолға қойылған.

Ең жиі ұрлық бөтен шығарманы өз есімімен жарияланымда байқалады немесе бөтен идеяларды, сондай-ақ бөтен шығармалардың фрагменттерінің жөн-жобасыз алып, бұның пайдаланған көзін көрсетпеу. Міндетті ұрлықтың белгісі авторлықты иемденуі болып табылады. Өйткені пайдаланудың дұрыс емес, жарияланым, көшіруі т.б. шығармалар авторлық құқықпен қорғалатын, өзі ұрлық емес болып көрінеді, ұрлық емес, қарақшылық десем артық айтпағаным. Қарақшылық интеллектуалдық еңбектің нәтижелерін заңсыз пайдаланудан ұрлыққа айналып және авторлықтың жариялайтын бетімен иемдену [4, 116.].

Автор құқығын қорғау еліміздегі өзекті мәселелердің бірі болып келеді. Себебі, бүгінгі технологиялар ақпарат алмасуға мүмкіндіктер беріп, сол технологияларды пайдалануда зияткерлік меншік құқықтарына қысым жасалатын фактілердің кездесіп жататыны рас. Авторлық құқық объектілерін ақпараттық ағымда заңды пайдаланып, шығармаларды жылдам және арзан алу негізгі мәселеге айналып отыр. Жеке тұлғаның шығармашылық туын-

ды еңбегін басқалардың заңсыз пайдалануына немесе иемденіп кетуіне жол бермеу Әділет министрлігінің зияткерлік меншік құқығы комитетінің негізгі міндеттік функциясы. Әділет органдары тек қана жауапкершілікке тарту жұмыстарымен шектелмей, зияткерлік меншік саласындағы құқықбұзушылықтардың алдын-алу мақсатында, үнемі БАҚ-нда зияткерлік меншік заңнамасының талаптарын насихаттау шараларын өткізу істерін жүргізуде.

Қорытындылай келе, тұжырымдар мен ұсыныстар шығаруға болады:

Авторлық құқықтық заңнамамен танылған әдеби, көркемөнер немесе ғылыми туындыларға авторлық құқықтарды пайдалануға қатысты авторлық сыйақылардың бұқара халық алдында орындау, көрсету және хабарлау аялары сияқты туындыларды пайдаланудың түрлеріне әр мемлекетпен бекітілген авторлық сыйақы ставкаларын басшылыққа ала отырып және салық төлеуден жалтаруға жол бермеу мақсатында, әмбебап халықаралық келісім арқылы ортақ минималды авторлық сыйақы ставкаларын белгілеу.

Осы саламен айналысатын арнайы құрылымдар ұйымдастыру. Келешекте санаткерлік саласына үкім айтатын мамандандырылған соттар корпусы құрылып жатса, құба-құп. Сондай-ақ, жоғары оқу орындарында осы сала бойынша заңгер мамандар даярлау қолға алынса, бұл жоғарыдағы мәселелердің шешуінің бір жолы болар деп ойлаймыз.

Қазақстан Республикасы Әділет министрлігінің Авторлық құқықтар жөніндегі комитет туралы ережеге авторлық және

сабақтас құқықтарды бұзушыларға Комитет өз тарапынан жеке-дара шаралар қолдануға мүмкіндігін беретін әкімшілік сипаттағы өкілеттік енгізу.

Сарапшылардың айтуынша, авторлар өз құқықтарын қорғау жолдарын толық білмейді. Сол себептен, олардың туындыларын басқалардың заңсыз пайдаланатын кездері аз емес. Ал, авторлар өз құқықтарының бұзылып отырғанын біліп отырса да, оны қалай қорғайтынын білмейді. Телеарналар да авторлық құқықты бұзып жатады. Бірақ, оны өздері сезбейді. Бұл үшін жауапкершілік жүктелгендігінен хабарсыз болып жатады. Аталмыш жағдайларда орын алмас үшін осы саладағы заңнама талаптарын түсіндіру жұмыстарын жүргізудің маңызды зор

Әрбір өркениетті ел өз халқының ғасырлар бойы жасаған әдебиет, өнер және ғылыми мұрасын қорғаса, өнердің шекараны мойындамайтыны сияқты, оны қорғаудың шараларды бір елдің аумағында жүргізбей, әлемдік қауымдастықтағы озық үлгілері пайдаланса, авторлық құқықтарды қорғаудағы игі шаралардың бірі болар еді.

Сонымен қатар осы бап құқығы бұзылған азаматтың өкімет билігі немесе басқару органына, бұзылған құқықты қоғау үшін, өтініш жасау мүмкіндігін растай отырып, мұндай өтініштің құқық қорғау туралы талап қойып сотқа жолдануға кедергі жасамайтындығын белгілейді. Біз осы жұмысымызда бүгінгі таңдағы авторлық құқықты қорғау саласындағы туындап отырған түйінді мәселелерді, оларды шешу жолдарын қарастыруды көздеп отырмыз.

#### Пайдаланылған қайнар көздерінің тізімі:

1. Қазақстан Республикасының Конституциясы 30 тамыз 1995 ж
2. ҚР «Авторлық құқық және сабақтас құқықтар туралы» заңы.
3. Сахипова Н. Қазақстанда автор құқықтары қорғала ма? //Тұра би, 2012, 4 қаңтар.
4. Сейілбекқызы А. Авторлық құқық пен сабақтас құқықтарды қорғау. //Заң мен заман, 2016 №12, 13б

#### References:

1. Қазақстан Respublikasynың Konstitutsiyasy 30 тамыз 1995 zh
2. ҚР «Avtorлық құқық және сабақтас құқықтар туралы» заңу.
3. Sakhipova N. Қазақстанда avtor құқықтары қорғала ма? //Tura bi, 2012, 4 қаңтар.
4. Seyilbekқызу А. Avtorлық құқық пен сабақтас құқықтарды қорғау. //Заң мен заман, 2016 №12, 13b

УДК 347.772

**Кристина Николаевна Болдырева<sup>1</sup>****<sup>1</sup>Студентка Российско-Таджикского (Славянского) университета  
Республика Таджикистан, г. Душанбе**

## **ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ ТОВАРНЫХ ЗНАКОВ В РЕСПУБЛИКЕ ТАДЖИКИСТАН**

### **Аннотация**

В данной статье рассматривается правовое регулирование товарного знака в РТ и различные черты товарного знака от других средств индивидуализации, такие как: фирменное наименование, знак обслуживания и наименование места происхождения товара.

**Ключевые слова:** правовое регулирование, товарный знак, фирменное наименование, гражданский кодекс.

**Кристина Николаевна Болдырева<sup>1</sup>****<sup>1</sup>Ресей-Тәжікстан (Славян) университетінің Студенті  
Тәжікстан Республикасы, Душанбе қ.**

### **ТӘЖІКСТАН РЕСПУБЛИКАСЫНДА ТАУАР БЕЛГІЛЕРІН ҚҰҚЫҚТЫҚ РЕТТЕУ**

#### **Аңдатпа**

Аталған мақалада ТР тауар белгісін құқықтық реттеу және жекелендірудің өзге құралдарынан тауар белгілерінің айыру сипаттары қарастырылады, атап айтқанда: фирмалық атауы, қызмет көрсету белгісі, тауар шығу орны атауы.

**Түйінді сөздер:** құқықтық реттеу, тауар белгісі, фирмалық атауы, азаматтық кодекс.

**Kristina Nikolaevna Boldyreva<sup>1</sup>****<sup>1</sup>Student of the Russian-Tajik (Slavonic) university  
Republic of Tajikistan, Dushanbe**

### **LEGAL REGULATION OF TRADEMARKS IN THE REPUBLIC OF TAJIKISTAN**

#### **Annotation**

This article examines the legal regulation of the trademark in Tajikistan and the distinctive features of the trademark from other means of individualization, such as: company name, service mark and name place of origin of the goods.

**Keywords:** legal regulation, trademarks, business name, civil code.

Чтобы товар был узнаваем потребителями, выделяющимся и отличающимся среди огромного множества товаров других производителей, для этого нужно лишь придать этому товару черты индивидуальности [6, 77].

Поэтому для характеристики производимых товаров, поставляемых производителями на внутренний или международный рынок могут использоваться такие обозначения как товарный знак, знак обслуживания фирменное наименование, наименование места происхождения товара.

Товарный знак и знак обслуживания - обозначения, служащие для индивидуализации товаров, выполняемых работ или оказываемых услуг физических или юридических лиц.

Данное понятие товарного знака дано в Законе Республики Таджикистан «О товарных знаках и знаках обслуживания». В частности, Закон Республики Таджикистан «О товарных знаках и знаках обслуживания» не содержит ни одной нормы, которая распространяла бы свое действие только на товарные знаки или только на знаки обслуживания. Так как прави-

ла о товарных знаках в Законе применяются и к знакам обслуживания, термин «товарный знак» далее будет толковаться расширительно, с включением в его объем также знаков обслуживания [4].

Знак обслуживания - это тот же товарный знак, только он используется для индивидуализации услуг, а не товаров. Разница между товарным знаком состоит лишь в объекте маркировки: если товарные знаки индивидуализируют и рекламируют товары определенных производителей, то знаки обслуживания предназначены для различения однородных услуг, оказываемых разными лицами. Следует, однако, заметить, что на практике указанное различие также нередко стирается, поскольку один и тот же знак может быть зарегистрирован на имя конкретного владельца и по классу товаров, и по классу услуг.

Фирменное наименование (фирма) - наименование, под которым коммерческая организация выступает в гражданском обороте и которое позволяет индивидуализировать ее в ряду других участников гражданского оборота.

Различия между фирменными наименованиями и товарными знаками сводятся к следующему. В отличие от фирменного наименования товарный знак может существовать не только в словесной, но и в иной форме, в частности изобразительной, объемной, комбинированной и т.д. Кроме того, он подлежит государственной регистрации, носит срочный характер и может быть передан по договору иным пользователям [6, 101].

Фирменное наименование должно содержать соответствующее действительности указание на организационно-правовую форму предприятия (государственное предприятие, общество с ограниченной ответственностью, открытое акционерное общество и т.д.), профиль деятельности (производственное, научное, коммерческое и т.д.), личность владельца и т.п.

Обозначение является фирменным наименованием только при условии его включения в Единый государственный реестр юридических лиц - вне его фирменного наименования как гражданско-правового объекта не существует.

Наименование места происхождения товара — это название страны, населенного пункта, местности или другого географического объекта, используемое для обозначения товара, особые свойства которого исключи-

тельно или главным образом определяются характерными для данного географического объекта природными условиями или людскими факторами либо природными условиями и людскими факторами одновременно. Прежде всего, обозначение товара в данном случае должно содержать прямое или косвенное указание на то, что товар происходит из конкретной страны, области или местности. В этой связи обозначение товара может включать полное или сокращенное официальное название географического объекта — страны, населенного пункта, местности. Конкретный способ указания на место происхождения товара может быть любым, важно лишь, чтобы обозначение ассоциировалось у потребителей с определенным местом происхождения товара. Если подобных ассоциаций у потребителей не возникает, обозначение, даже включающее название географического объекта, в качестве наименования места происхождения товара заявляться не может.

В отличие от товарного знака наименование места происхождения товара выполняет помимо различительной еще и функцию гарантирования определенных свойств товара, вследствие чего обеспечивается его дополнительная привлекательность для потребителей.

Товарный знак представляет собой рисунок (символ, знак), определенное сочетание букв, чисел, которые указывают на принадлежность товара определенной фирме. Необходимо отметить, что товарный знак, являясь средством индивидуализации товара, не предназначен для индивидуализации ни производителя товара, ни обладателя права на товарный знак, которые зачастую не известны потребителям либо наименования которых не имеют для потребителей определяющего значения. "Доверие", как правило, оказывается самому товару, его репутации. Предпочтение обычно отдают тем товарам, качество которых не вызывает особых сомнений, с товарным знаком которых потребитель знаком и уже покупал. [7, 600]

Одним из условий правовой охраны товарного знака является его новизна. Впрочем данное условие вовсе не значит, что товарным знаком может стать лишь оригинальное и ранее неизвестное условное обозначение. В качестве товарного знака могут быть зарегистрированы известное слово, изображение или иной символ, которые, еще никем не используются для обозначения именно тех видов (классов) товаров, которые собирается произ-

водить (продавать) заявитель. Но условие новизны не является абсолютным принципом, а носит относительный характер. Это означает, что регистрация того или иного обозначения в качестве товарного знака в других странах не препятствует признанию данного или сходного обозначения товарным знаком в РТ, если только иное не вытекает из международных соглашений, в которых участвует РТ. Помимо этого, новизна товарных знаков определяется не относительно уже использующихся условных обозначений, а только в пределах тех обозначений, которые применяются в отношении однородных товаров (работ, услуг).

Признак новизны тесно связан с понятием приоритета. Новизна товарного знака определяется на дату приоритета. Приоритет товарного знака устанавливается по дате подачи заявки в Патентное ведомство.

Приоритет товарного знака может устанавливаться по дате подачи первой заявки в государстве-участнике Парижской конвенции (конвенционный приоритет), если подача заявки в Патентное ведомство осуществлена в течение шести месяцев с указанной даты, если подача заявки в Патентное ведомство осуществлена в течение шести месяцев с указанной даты. Приоритет товарного знака, помещенного на экспонатах официальных или официально признанных международных выставок, организованных на территории одного из государств - участников Парижской конвенции, может устанавливаться по дате начала открытого показа экспоната на выставке (выставочный приоритет), если подача заявки осуществлена в течение шести месяцев с указанной даты.

Приоритет товарного знака может устанавливаться по дате международной регистрации товарного знака в соответствии с международными правовыми актами, признанными Таджикистаном.

Не допускается регистрация в качестве товарных знаков обозначений, являющихся ложными, тождественными или способными ввести в заблуждение потребителя относительно товара или его изготовителя. Тождественным признается обозначение, которое совпадает с уже известным товарным знаком и при этом относится к одному и тому же классу товаров независимо от различия в их перечне.

Наконец, обозначение может считаться товарным знаком лишь тогда, когда оно в установленном законом порядке зарегистрировано. Заявка на регистрацию товарного знака подается в Патентное ведомство юридическим

лицом или физическим лицом. Заявка подается на один товарный знак.

Выдача свидетельства на товарный знак производится Патентным ведомством в течение месяца с даты регистрации товарного знака в Реестре.

Регистрация товарного знака действует в течение десяти лет, считая с даты подачи заявки в Патентное ведомство. Срок действия регистрации товарного знака может быть продлен по заявлению правообладателя, поданному в течение последнего года ее действия, каждый раз на десять лет. Поэтому фактический пользователь того или иного незарегистрированного обозначения, если только оно не является общеизвестным, не приобретает на него никаких особых прав и не вправе претендовать на исключительное право на его использование независимо от времени введения его в хозяйственный оборот.

Роль товарных знаков в современном мире очень возросла. Они способствуют реализации потребительского выбора, продвижению товаров и услуг и, как следствие, развитию честной конкуренции и устойчивости на рынке. Коммерческая ценность таких средств индивидуализации возрастает.

Товарный знак незаменим, как средство рекламы и продвижения товаров и услуг на рынке. К товарному знаку потребитель обращается в первую очередь как к гарантии качества. Владелец права на товарный знак гарантирует, что все товары и услуги, предлагаемые под данным товарным знаком, соответствуют определенным стандартам качества. Товарный знак используется в рекламе, печатных изданиях, официальных бумагах, на вывесках, ярмарках, выставках.

Таким образом, можно сделать вывод, что товарный знак – допускаемое законом обозначение, наиболее распространенное и широко используемое средство индивидуализации товаров и услуг, позволяющее отличать товары разных изготовителей, который регулируется в Республике Таджикистан Законом РТ «О товарных знаках и знаках обслуживания», а также в соответствии со статьёй 7 Гражданского Кодекса Республики Таджикистан и статьёй 10 Конституции Республики Таджикистан, международные договора признанные РТ, в частности Парижской Конвенцией по охране промышленной собственности от 20 марта 1883 года (с последующими изменениями и дополнениями); Мадридским соглашением о международной регистрации знаков 1891(с последующими

изменениями и дополнениями); Ниццким соглашением о международной классификации товаров и услуг для регистрации знаков от 15 июня 1957 года (с последующими изменениями и дополнениями).

**Список использованных источников:**

1. Конституция Республики Таджикистан от 6 ноября 1994 г., [Электронный ресурс]. – Режим доступа: <http://www.president.tj/ru/taxonomy/term/5/112> (дата обращения: 13.02.2018)
2. Закон Республики Таджикистан «О товарных знаках и знаках обслуживания» от 5 марта 2007 года // Ахбори Маджлиси Оли Республики Таджикистан. – 2007. – № 3. – Ст. 167; 2012. – № 7. – Ст. 708.
3. Гражданский кодекс Республики Таджикистан. Ч. 1 от 30 июня 1999года // Ахбори Маджлиси Оли Республики Таджикистан, 1999 г., №6, ст. 153; №3, ст. 200.
4. Гражданский кодекс Российской Федерации ч. 4 от 18.12.2006 № 230-ФЗ.
5. Закон Республики Таджикистан «О географических указаниях» от 5 марта 2007 г. // Ахбори Маджлиси Оли Республики Таджикистан 2007 год, №3, ст. 169
6. Сергеев А.П. Право интеллектуальной собственности в РФ: учеб. - М.: ООО «ТК Велби», 2003. – 795 с.
7. Судариков С.А. Интеллектуальная собственность. – М.: Издательство деловой и учебной литературы, 2007. – 796 с.

**References:**

1. Konstitutsiya Respubliki Tadjikistan ot 6 noyabrya 1994 g., [Elektronnyy resurs]. – Rezhim dostupa: <http://www.president.tj/ru/taxonomy/term/5/112> (data obrashcheniya: 13.02.2018)
2. Zakon Respubliki Tadjikistan «O tovarnykh znakakh i znakakh obsluzhivaniya» ot 5 marta 2007 goda // Akhbori Madzhlisi Oli Respubliki Tadjikistan. – 2007. – № 3. – St. 167; 2012. – № 7. – St. 708.
3. Grazhdansky kodeks Respubliki Tadjikistan. Ch. 1 ot 30 iyunya 1999goda // Akhbori Madzhlisi Oli Respubliki Tadjikistan, 1999 g., №6, st. 153; №3, st. 200.
4. Grazhdansky kodeks Rossyskoy Federatsii ch. 4 ot 18.12.2006 № 230-FZ.
5. Zakon Respubliki Tadjikistan «O geograficheskikh ukazaniyakh» ot 5 marta 2007 g. // Akhbori Madzhlisi Oli Respubliki Tadjikistan 2007 god, №3, st. 169
6. Sergeyev A.P. Pravo intellektualnoy sobstvennosti v RF: ucheb. - M.: ООО «ТК Velbi», 2003. – 795 s.
7. Sudarikov S.A. Intellektualnaya sobstvennost. – M.: Izdatelstvo delovoy i uchebnoy literatury, 2007. – 796 s.

УДК 347.214.2

**Руслан Букенов<sup>1</sup>**

**<sup>1</sup>Студент Высшей школы права «Эділет»  
Каспийского общественного университета  
Республика Казахстан, г. Алматы**

## **ГОСУДАРСТВЕННАЯ РЕГИСТРАЦИЯ ПРАВ НА НЕДВИЖИМОЕ ИМУЩЕСТВО**

**Аннотация**

Данная статья посвящена вопросу правового регулирования государственной регистрации прав на недвижимое имущество, подробно рассмотрен механизм осуществления регистрации, сущность и актуальность института государственной регистрации прав в наше время.

**Ключевые слова:** государственная регистрация, недвижимое имущество, регистрирующий орган, право владения, правообладатель, заявление, правовой кадастр, обременение прав, заявитель.

**Руслан Букенов<sup>1</sup>**

**<sup>1</sup>Каспий қоғамдық университетінің  
«Әділет» Жоғары құқық мектебінің Студенті  
Қазақстан Республикасы, Алматы қ.**

## **ЖЫЛЖЫМАЙТЫН МҮЛІККЕ ҚҰҚЫҚТАРДЫ МЕМЛЕКЕТТІК ТІРКЕУ**

### **Аңдатпа**

Бұл мақала жылжымайтын мүлікке құқықтарды мемлекеттік тіркеуді құқықтық реттеу мәселесіне арналған. Тіркеу жүзеге асыру механизмі, қазіргі уақыттағы мемлекеттік тіркеу институттың мәні, өзектілігі толығырақ сипатталған.

**Түйінді сөздер:** мемлекеттік тіркеу, жылжымайтын мүлік, тіркеуші орган, иелену құқығы, құқық иесі, арыз, құқықтық кадастр, құқықтардың ауыртпалықтары, арыз беруші.

**Ruslan Bukenov<sup>1</sup>**

**<sup>1</sup>Student of the Higher School of Law «Adilet»,  
Caspian Public University  
Republic of Kazakhstan, Almaty c.**

## **ON STATE REGISTRATION OF RIGHTS TO IMMOVABLE PROPERTY**

### **Annotation**

This article is devoted to the issue of legal regulation of the issue of state registration of rights to immovable property. The mechanism of registration, the nature and relevance of the institution of state registration of rights in our time is considered in detail.

**Keywords:** state registration, immovable property, registration authority, right of possession, rightholder, claim, legal cadaster, encumbrances of rights, applicant.

Одной из главных причин необходимости появления государственной регистрации прав на недвижимое имущество является переход к рыночной экономике, то есть предупреждение появления разного рода проблем, в том числе и правового характера. В процессе формирования рынка недвижимости, возникла потребность в введении норм права, устанавливающих государственную регистрацию вещных прав на нее. В свою очередь это объяснялось следующими факторами: 1. Психологический - участники гражданско-правовых отношений полагали, что правоустанавливающие документы на недвижимое имущество может выдать только государственный орган и документы эти являлись неким подтверждением, что имущество находится в собственности, что было не совсем привычно после семи десятков лет без частной собственности. 2. Подтверждение. Юридические лица, приобретавшие в процессе приватизации

недвижимость в частную собственность, хотели получить доказательство данного факта от бывшего собственника – государства. 3. Риски. Нехватка оборотных финансовых средств у приватизированных предприятий или их собственников вызвала потребность в банковском кредитовании. В свою очередь, банковским или иным кредитным учреждениям в обеспечение предоставляемых кредитов требовались серьезные гарантии. Как правило, они требовали в залог недвижимое имущество и, как следствие, правоустанавливающие документы на него.

### **Объекты**

До принятия изменений 2011 года в Гражданском Кодексе давался перечень объектов государственной регистрации, который имел не совсем удачную редакцию и порождал ряд проблем в толковании данного вопроса несогласованности этого перечня и перечня, данного в Законе "О государственной регистрации



прав на недвижимое имущество" от 26 июля 2007 года[1]. Вся суть проблематики и методы её решения были описаны в работе доктора юридических наук, профессора Ильясовой Куляш Муратовны[2]. Позже, благодаря принятым в 2011 году изменениям в Гражданский Кодекс этот перечень объектов, данный в статье 118, был согласован с Законом и даже имеет некий отсылочный характер.

К объектам государственной регистрации относятся возникновение, изменение и прекращение прав (обременении прав) на недвижимое имущество, а также юридические притязания. А именно следующие права на недвижимое имущество:

- 1) право собственности;
- 2) право хозяйственного ведения;
- 3) право оперативного управления;
- 4) право землепользования на срок не менее одного года;
- 5) сервитут в пользу господствующего земельного участка или иного объекта недвижимости на срок не менее одного года.

Иные права могут быть зарегистрированы по желанию правообладателей.

Обременения прав на недвижимое имущество:

- 1) право пользования на срок не менее одного года, в том числе аренда, безвозмездное пользование, сервитуты, право пожизненного содержания с иждивением, рента;
- 2) право доверительного управления, в том числе при опеке, попечительстве, в наследственных правоотношениях, банкротстве и другие;
- 3) залог;
- 4) арест;
- 5) ограничения (запрещения) на пользование, распоряжение недвижимым имуществом или на выполнение определенных работ, налагаемые государственными органами в пределах их компетенции;
- 6) иные обременения прав на недвижимое имущество, предусмотренные законами Республики Казахстан, за исключением преимущественных интересов.

Согласно пункту 1 статьи 7 Закона "О государственной регистрации прав на недвижимое имущество" моментом государственной регистрации по общему правилу считается момент подачи заявления на неё.

Стоит отметить проработанность Закона в вопросе возникновения проблем при регистрации прав на недвижимое имущество. К приме-

ру, при государственной регистрации прав на земельный участок одновременно считаются зарегистрированными права на недвижимое имущество, прочно связанное с земельным участком, за исключением прав на первичные и вторичные объекты, которые регистрируются отдельно или вместе с государственной регистрацией прав на земельные участки[3]. То есть, законодатель понимает возможность появления различного рода споров по вопросу прав на недвижимое имущество, находящееся на участке. И так как зачастую передача прав на это имущество сопутствует передаче прав на земельный участок он упрощает порядок регистрации прав на них и позволяет избежать необходимости двойного прохождения процедуры регистрации.

Также предусматривается решение вопросов при установлении приоритетов между несколькими правами (обременениями прав) на один и тот же объект недвижимости путем установления 2 положение в пункте 6 статьи 7 вышеназванного Закона:

По первому положению Законодатель поощряет законопослушных граждан путем предоставления приоритета зарегистрированным в правовом кадастре права (обременениям прав) над незарегистрированными, если такая регистрация была необходима

Второе положение весьма классическое для Законодательства - "временное". Приоритет ранее возникших прав (обременении прав) на недвижимое имущество устанавливается по дате возникновения права в соответствии с гражданским законодательством.

Следующей проблемой может быть сбой в информационной системе правового кадастра или же ошибки сотрудников органов при заполнении документов и прочие факторы. Для решения этой проблемы используется положение части второй пункта 7 статьи 7 Закона, которое гласит, что в случае расхождения сведений, содержащихся в информационной системе правового кадастра и правоустанавливающим документе, приоритет имеет зарегистрированный правоустанавливающий документ, находящийся в регистрационном деле. Стоит отметить, что правовой кадастр и правоустанавливающий документ являются единственными источниками информации, подтверждающими зарегистрированные права (обременения прав) на недвижимое имущество.

К группе особых объектов государственной

регистрации можно отнести права, не нуждающиеся в обязательной государственной регистрации. К таковым согласно статье 8 Закона "О государственной регистрации прав на недвижимое имущество" относятся:

1) обременения, выступающие как общие правила и запреты, установленные законодательными актами Республики Казахстан;

2) права (обременения прав), которые возникают на основании нормативных правовых актов, в том числе право нахождения на не закрытых для общего доступа земельных участках и проходов через них, публичные сервитуты;

3) право землепользования на срок менее одного года;

4) право пользования чужим недвижимым имуществом на срок менее одного года, в том числе право аренды, безвозмездного пользования, сервитута менее года;

5) право доступа людей и проезда транспорта к линиям электропередач, телефонным и телеграфным линиям и столбам, трубопроводам, геодезическим точкам и другим коммуникационным линиям, обусловленные общественными нуждами;

6) фактическое владение недвижимым имуществом лиц, не являющихся правообладателями, до признания в установленном порядке за фактическим владельцем права собственности на недвижимость в силу приобретательной давности;

7) право пользования жилыми помещениями, находящимися в государственном жилищном фонде, или право пользования жилыми помещениями, арендованными местными исполнительными органами в частном жилищном фонде.

Сроки.

Закон "О государственной регистрации прав на недвижимое имущество" предусматривает, что физические и юридические лица обязаны обратиться с заявлением о государственной регистрации не позднее шести месяцев с момента наступления юридического факта, являющегося основанием для возникновения права (обременения права).

В случаях, когда обременения прав устанавливаются не по волеизъявлению самого правообладателя, то есть обременения прав, налагаемые государственными органами и уполномоченными лицами, а также заявления о регистрации юридических притязаний должны быть поданы немедленно.

Порядок проведения.

Порядок государственной регистрации прав на недвижимое имущество состоит из нескольких пунктов и не является каким-то сложным механизмом.

Приём документов, перечисленных в перечне, в статье 21 настоящего Закона.

Проверка этих документов, включающая в себя также проверку законности сделок и других юридических фактов, если они явились основаниями возникновения, изменения, прекращения прав (обременения прав) на недвижимое имущество

Внесение соответствующих записей в регистрационный лист

Совершение надписи на правоустанавливающих документах

Выдача этого документа с соответствующей отметкой.

Под соответствующими отметками стоит понимать отметки о произведенной регистрации, отказе либо приостановлении государственной регистрации в случаях, предусмотренных законодательством.

Электронная регистрация. Ввиду стремительного развития информационных технологий и для упрощения процедуры регистрации в 2012 году были внесены изменения в Закон. Теперь пункт 2 статьи 20 содержит порядок электронной регистрации прав на недвижимое имущество. Электронной регистрации подлежат нотариально удостоверенные сделки. В этом порядке детально описан пункт 1 порядка регистрации, о приеме документов, а именно действия нотариуса, правообладателя и регистрирующего органа [4].

Сроки проведения регистрации. По общему правилу государственная регистрация должна быть проведена в течение 3-х рабочих дней с момента поступления в регистрирующий орган. Конечно, как и из всех общих правил и у этого есть исключения. А именно: регистрация обременений, налагаемых государственными органами, должна быть произведена немедленно с момента поступления; в ускоренном порядке производится не позднее дня, следующего за днем поступления заявления: также электронная регистрация должна быть проведена не позднее одного рабочего дня, следующего за днем поступления подтверждения об уплате сбора.

Основания для отказа в приеме документов может производиться по следующим основаниям.

1) обращение ненадлежащего лица либо в связи с отсутствием документов, удостоверяющих личность заявителя или его уполномоченного представителя;

2) наличие в документах подчисток, приписок, зачеркнутых слов и иных неоговоренных исправлений;

3) неправильное заполнение форм заявлений, подаваемых на регистрацию;

4) представление заявителем неполного пакета документов

5) представление документов, форма и содержание которых не соответствуют законодательству Республики Казахстан;

6) при наличии обременений, которые включают государственную регистрацию права (обременения прав).

Уведомление с указанием причин выдается по требованию заявителя.

Приостановления государственной регистрации. Государственная регистрация прав на недвижимое имущество приостанавливается в следующих случаях:

1) по постановлению (определению) суда на основании исковых и иных заявлений (жалоб), поданных в суд;

2) в соответствии с актами прокурорского надзора до устранения нарушения закона;

2-1) в соответствии с Законом Республики Казахстан «О противодействии легализации (отмыванию) доходов, полученных преступным путем, и финансированию терроризма»;

3) для представления заявителем документов, необходимых для государственной регистрации в соответствии со статьей 21 настоящего Закона, если отсутствие необходимых документов не явилось основанием для отказа в приеме документов на регистрацию;

4) для получения разъяснений или истребования от государственных органов необходимой информации в связи с ее отсутствием в документах, исходящих от таких органов, или наличием противоречий в таких документах, если указанные обстоятельства не явились основаниями для отказа в приеме документов на регистрацию;

5) при несоответствии объекта регистрации, устанавливаемого на основании правоустанавливающих документов, и объекта регистрации, указанного в заявлении, для устранения противоречия между ними;

6) при неполной уплате сбора за государственную регистрацию прав на недвижимое имущество;

7) если в течение трех рабочих дней с момента поступления электронной копии правоустанавливающего документа в информационную систему правового кадастра не поступило подтверждение об уплате сбора за государственную регистрацию прав на недвижимое имущество или об освобождении лица от уплаты сбора.

Далее будут отдельно представлены некоторые особенности государственной регистрации прав на недвижимое имущество:

Запись о регистрации сервитута, относящегося к земельному участку или иному объекту недвижимости, обремененному сервитутом, осуществляется на регистрационном листе. Если же это сервитут в пользу господствующего участка, то запись делается также на листе, относящемся к объекту, в пользу которого возник сервитут. В случаях, когда сервитут возникает в пользу нескольких последовательно расположенных объектов, то заявитель может оформить всё это одним заявлением. Однако, регистрирующий орган вносит записи в отношении каждого объекта недвижимости.

Государственная регистрация на имущество, ранее не закрепленное между государственными юридическими лицами, не требуется. При заключении сделок о передаче таких объектов аренду, безвозмездное пользование, доверительное управление и в других случаях, когда заключение сделки не влечет за собой перехода такого имущества в частную собственность, в регистрационном листе правового кадастра до внесения записи о регистрации обременения вносится запись о ранее возникшем праве государственной собственности.

При регистрации прав негосударственных учреждений на принадлежащее им недвижимое имущество одновременно считаются зарегистрированными соответствующие права учредителей на это же имущество.

Также существует систематическая регистрация в правовом кадастре. Осуществляется она с целью пополнения правового кадастра сведениями о ранее возникших правах (обременениях прав) на недвижимое имущество и носит учетный характер. Может быть осуществлена путем подачи заявления правообладателем либо переводом действительных данных из других информационных систем.

Заключение. Подытоживая всю общую характеристику законодательства о государственной регистрации прав на недвижимое имущество хочу отметить детальную прора-

ботку данного вопроса законодателем. Специализированный Закон "О государственной регистрации прав на недвижимое имущество"

от 26 июля 2007 года регламентирует все существующие на данный момент аспекты данного вопроса.

#### Список использованных источников:

1. Закон Республики Казахстан от 26 июля 2007 года № 310-III «О государственной регистрации прав на недвижимое имущество»
2. Ильясова К.М. Регистрация прав на недвижимость по законодательству Республики Казахстан: основные концептуальные положения». Алматы, 2000.
3. Ильясова К.М. Соотношение правоустанавливающего и правоудостоверяющего документов на земельные участки по новому земельному кодексу Республики Казахстан // Экономика и право Казахстана, 2004.
4. adilet.gov.kz

#### References:

1. Zakon Respubliki Kazakhstan ot 26 iyulya 2007 goda № 310-III «O gosudarstvennoy registratsii prav na nedvizhimoye imushchestvo»
2. Ilyasova K.M. Registratsiya prav na nedvizhimost po zakonodatelstvu Respubliki Kazakhstan: osnovnye kontseptualnye polozheniya». Almaty, 2000.
3. Ilyasova K.M. Sootnosheniye pravoustanavlivayushchego i pravoudostoverayushchego dokumentov na zemelnye uchastki po novomu zemelnomu kodeksu Respubliki Kazakhstan // Ekonomika i pravo Kazakhstana, 2004.
4. adilet.gov.kz

УДК 347.741

**Елена Александровна Варламова<sup>1</sup>**

**<sup>1</sup>Студентка магистерской программы**

**«Правовое регулирование и разрешение споров  
в сфере международного гражданского оборота»**

**Северо-Кавказского филиала**

**Российского государственного университета правосудия**

**Российская Федерация, г. Краснодар**

## **ПРАВОВОЙ РЕЖИМ ИСЧИСЛЕНИЯ СУММЫ ПЛАТЕЖА ПО ВНЕШНЕТОРГОВОМУ КОНТРАКТУ С ВАЛЮТНОЙ ОГОВОРКОЙ**

#### **Аннотация**

Данная статья посвящена анализу правового регулирования исчисления суммы платежа по внешнеторговому контракту с валютной оговоркой. Особое внимание уделяется анализу законодательства Российской Федерации и практике его применения в судебной системе.

**Ключевые слова:** внешнеторговый контракт, платеж по внешнеторговому контракту, валютная оговорка.

**Елена Александровна Варламова<sup>1</sup>**

**<sup>1</sup> Сот төрелігі Ресей мемлекеттік университетінің Солтүстік-Кавказ филиалдың  
«Халықаралық азаматтық айналым аясында дауларды құқықтық реттеу және шешу»  
магистрлік бағдарламаның Студенті  
Ресей Федерациясы, Краснодар қ.**

**ВАЛЮТАЛЫҚ ЕСКЕРТУ БАР СЫРТТАЙ САУДЫ КЕЛІСІМ ШАРТЫ БОЙЫНША  
ТӨЛЕМ СОМАСЫН ЕСЕПТЕУДІҢ ҚҰҚЫҚТЫҚ РЕЖИМІ**

**Аңдатпа**

Бұл мақала Валюталық ескерту бар сырттай сауды келісім шарты бойынша төлем сомасын есептеудің құқықтық режимінің талдауына арналған. Ресей Федерациясының заңнамасына талдау және оны сот жүйесінде қолдану тәжірибесіне ерекше назар аударылады.

**Түйінді сөздер:** сыртқы сауда контрактісі, сыртқы сауда келісімшарт бойынша төлем, валюталық ескерту.

**Elena Aleksandrovna Varlamova<sup>1</sup>**

**<sup>1</sup>Student of master program “Legal Regulation and Dispute Resolution  
in the field of International Civil Transactions”  
Russian State University of Justice North Caucasian Branch  
Russian Federation, Krasnodar**

**LEGAL REGULATION IN RESPECT OF CALCULATION OF THE PAYMENT SUM FOR THE FOREIGN  
TRADE CONTRACT WITH CURRENCY CLAUSE**

**Annotation**

The article is devoted to the analysis of legal regulation in respect of calculation of the payment sum for the foreign trade contract with currency clause. Special attention is paid to the analysis of the Russian Federation legislation and practice of its application within judicial system.

**Keywords:** foreign trade contract, payment for the foreign trade contract, currency clause.

В соответствии с общим правилом, установленным п. 1 ст. 317 Гражданского кодекса РФ, денежные обязательства как таковые должны быть выражены в рублях [1]. Вместе с тем, п. 3 ст. 317 Гражданского кодекса РФ допускает использование иностранной валюты, а также платежных документов в иностранной валюте при осуществлении расчетов на территории Российской Федерации по обязательствам в случаях, в порядке и на условиях, которые определяются Федеральным законом «О валютном регулировании и валютном контроле» или в установленном им порядке [2].

Более того, п. 2 ст. 317 Гражданского кодекса РФ прямо устанавливает правомерность включения валютных оговорок во внешнеэкономические контракты, предписывая, что в денежном обязательстве может быть предусмотрено, что оно подлежит оплате в рублях в некоторой сумме, эквивалентной определенной сумме в иностранной валюте или в условных денежных единицах (в частности, экю, «специальных правах заимствования» и других).

На основании изложенного и с учетом современной практики заключения и исполнения внешнеэкономических контрактов, которые содержат валютные оговорки, ученые констатировали, что в большинстве случаев платеж

по таким контрактам осуществляется в рублях и, следовательно, их исполнение регулируется общими правилами отечественного законодательства, касающимися рублевых денежных обязательств. Следовательно, иностранная валюта в таких случаях не выступает в качестве законного платежного средства и выполняет не функцию средства платежа, а функцию меры стоимости [3, 108].

При этом основную особенность, отличающую исполнение платежных обязательств по внешнеэкономическому контракту с валютной оговоркой от исполнения простых рублевых платежных обязательств такие авторы усматривают в неопределенности суммы платежного обязательства по внешнеэкономическому контракту с валютной оговоркой, которая подлежит исчислению в специальном, установленном оговоркой или законом порядке [3, 108].

При этом п. 2 ст. 317 Гражданского кодекса РФ устанавливает, что если в денежном обязательстве предусмотрено, что оно подлежит оплате в рублях в сумме, которая эквивалентна определенной сумме в иностранной валюте или в условных денежных единицах, то подлежащая уплате в рублях сумма определяется по официальному курсу соответствующей валюты или условных денежных единиц на день пла-

тежа, если другой курс или другая дата его определения не были установлены законом или соглашением сторон.

Следует также отметить, что по общему признанию ученых сфера действия п. 2 ст. 317 Гражданского кодекса РФ не ограничивается договорными обязательствами (и в том числе обязательствами, возникшими на основании внешнеторговых контрактов с валютными оговорками), а включает в себя и другие случаи выражения денежных платежных обязательств в иностранной валюте, как-то: кредитор понес убытки в результате нарушения должником определенных договорных обязательств или в результате причинения вреда; неосновательное обогащение имело место в иностранной валюте и другие [4, 41].

Итак, основная особенность, характеризующая исполнение платежных обязательств по внешнеторговому контракту с валютной оговоркой, состоит в необходимости осуществить исчисление суммы платежа по такому контракту. Как было отмечено, п. 2 ст. 317 Гражданского кодекса РФ устанавливает в качестве общего правила, что такое исчисление производится по официальному курсу соответствующей валюты или условных денежных единиц (валюты оговорки) на день платежа.

При этом в отечественной литературе поднимался вопрос о толковании словосочетания «день платежа» как даты фактического платежа или как даты наступления срока платежа. В этой связи Л. А. Новоселова обоснованно указывала, что днем платежа в сложившейся судебной практике признается не установленная внешнеторговым контрактом дата исполнения платежного обязательства, а дата фактического платежа [4, 39]. Высказанная автором позиция в полной мере находит свое подтверждение в документах судебных инстанций.

Так, на основании п. 13 Информационного письма Президиума Высшего арбитражного суда РФ «О применении арбитражными судами статей 140 и 317 Гражданского кодекса Российской Федерации» если законом или соглашением сторон внешнеторгового контракта курс и дата пересчета иностранной валюты не установлены, то суд в соответствии с п. 2 ст. 317 Гражданского кодекса РФ указывает, что обозначенный пересчет должен осуществляться по официальному курсу на дату фактического платежа [5].

При этом для иностранных валют или условных денежных единиц, котируемых Цен-

тральным банком РФ, под официальным курсом следует понимать курс таких иностранных валют или условных денежных единиц к рублю, который устанавливается и публикуется Центральным банком РФ на основании ст. 53 Федерального закона «О Центральном банке Российской Федерации (Банке России)» [6].

Однако, если Центральный банк РФ не устанавливает курс определенной иностранной валюты или условной денежной единицы к рублю, то суду следует использовать для пересчета те данные, которые будут предоставлены сторонами и будут свидетельствовать о курсе соответствующей иностранной валюты или условной денежной единицы, устанавливаемом в официальном порядке уполномоченным органом (например, банком) определенного государства или специализированной международной организацией к какой-либо из иностранных валют или условных денежных единиц, котируемых Центральным банком РФ [5].

Следовательно, можно заключить, что п. 2 ст. 317 Гражданского кодекса РФ с учетом практики его применения органами судебной власти устанавливает в качестве общего правила, что исчисление суммы платежа по внешнеторговому контракту с валютной оговоркой производится по официальному курсу иностранной валюты или условных денежных единиц (валюты оговорки) на дату фактического платежа.

Несмотря на то, что подход, избранный в отечественном законодательстве и судебной практике представляется, на первый взгляд, вполне обоснованным, его действительная реализация позволяет усмотреть существенный недочет, а именно: при толковании словосочетания «день платежа» как даты фактического платежа на кредитора по внешнеторговому контракту возлагаются риски, связанные с обесцениванием валюты долга (валюты оговорки) в период просрочки платежа, что в свою очередь может стимулировать должника по такому контракту к неисполнению принятого им на себя платежного обязательства в согласованный срок [3, 109].

Изложенное обуславливает важность целостного осмысления положения п. 2 ст. 317 Гражданского кодекса РФ и, в первую очередь, в том смысле, что оно устанавливает лишь общее правило, допуская при этом, что другой курс иностранной валюты или условных денежных единиц (валюты оговорки) или другая

дата их определения могут быть установлены законом или соглашением сторон.

Что касается возможности определения порядка или даты исчисления курса иностранной валюты или условных денежных единиц (валюты оговорки) соглашением сторон, то ее предоставление полностью соответствует глубоко укоренившемуся в международном частном праве принципу автономии воли и правовой природе самой валютной оговорки как контрактного положения, устанавливаемого сторонами для определенных целей.

Изложенное подтверждается также позицией, которая получила отражение в документах высших судебных инстанций. Так, п. 12 Информационного письма Президиума Высшего арбитражного суда РФ «О применении арбитражными судами статей 140 и 317 Гражданского кодекса Российской Федерации» разъясняет, что суду следует иметь в виду, что стороны внешнеторгового контракта вправе в соглашении установить собственный курс пересчета иностранной валюты или условных денежных единиц (валюты оговорки) в рубли или даже предписать порядок определения данного курса [5].

Вместе с тем, необходимо отметить, что судебная практика применения п. 2 ст. 317 Гражданского кодекса РФ в некоторых исключительных случаях допускает отступление судом от прямого подхода к толкованию и применению установленного соглашением сторон порядка исчисления причитающейся суммы платежа.

Во-первых, такое отступление возможно в том случае, когда установленная сторонами методика осуществления платежа не соответствует требованиям законодательства Российской Федерации. Так, п. 3 Информационного письма Президиума Высшего арбитражного суда РФ «О применении арбитражными судами статей 140 и 317 Гражданского кодекса Российской Федерации» в целях поддержания баланса отношений участников гражданского оборота разъясняет, что в случае, когда в контракте платежное денежное обязательство выражено в иностранной валюте без указания о его оплате в рублях, то суду по общему правилу необходимо рассматривать указанное условие как предусмотренное п. 2 ст. 317 Гражданского кодекса РФ [5].

Таким образом, приведенное разъяснение Высшего арбитражного суда РФ увязывает некорректно сформулированное положение контракта с требованиями общих правил п. 1

ст. 317 Гражданского кодекса РФ, в соответствии с которым денежные обязательства должны быть выражены в рублях, а также ст. 140 Гражданского кодекса РФ, в соответствии с которой рубль является законным платежным средством, обязательным к приему по нарицательной стоимости на всей территории Российской Федерации.

Кроме того, анализируемый п. 3 Информационного письма Президиума Высшего арбитражного суда РФ «О применении арбитражными судами статей 140 и 317 Гражданского кодекса Российской Федерации» также разъясняет, что если контрактом установлено, что платежное денежное обязательство выражается и оплачивается в иностранной валюте, но в силу требований валютного законодательства Российской Федерации такое обязательство не может быть исполнено в соответствующей иностранной валюте, то сформулированное сторонами контрактное условие суду также необходимо оценивать как предусмотренное п. 2 ст. 317 Гражданского кодекса РФ [5].

Во-вторых, отступление от прямого подхода к толкованию и применению установленного соглашением сторон внешнеторгового контракта порядка исчисления причитающейся суммы платежа возможно в том случае, когда сторонам не удается представить суду достаточные доказательства, необходимые для реализации такого предписанного ими порядка.

В частности, п. 14 Информационного письма Президиума Высшего арбитражного суда РФ «О применении арбитражными судами статей 140 и 317 Гражданского кодекса Российской Федерации» разъясняет, что в случае, если платежное денежное обязательство выражено в какой-либо иностранной валюте или условных денежных единицах, котируемых Центральным банком РФ, но подлежит оплате в рублях не по курсу Центрального банка РФ, а по другому подлежащему определению курсу и в отношении существования такого курса или порядка определения его размера сторонами не будет предоставлено достаточных доказательств, то суду необходимо вместо предписанного соглашением сторон порядка применить курс, который установлен Центральным банком РФ [5].

Что касается возможности определения порядка или даты исчисления курса иностранной валюты или условных денежных единиц в специальных нормативных правовых актах, то необходимо признать, что современное отече-

ственное законодательство содержит ряд примеров вполне прогрессивных положений в исследуемой области. Более того, некоторые из них успешно преодолевают недочет п. 2 ст. 317 Гражданского кодекса РФ в части толкования словосочетания «день платежа» как даты фактического платежа и, соответственно, возложения на кредитора по внешнеторговому контракту рисков, связанных с обесцениванием валюты долга (валюты оговорки) в период просрочки платежа и стимулирования должника по такому контракту к неисполнению принятого им на себя платежного обязательства в согласованный срок.

Так, для целей Федерального закона «О транспортно-экспедиционной деятельности» при оказании экспедиционных услуг, которые связаны с перевозками грузов в международном грузовом сообщении (и, следовательно, для определения предела ответственности экспедитора за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязанностей, установленных договором транспортной экспедиции в указанном сообщении) под расчетной единицей понимается единица специальных прав заимствования (СДР), сформированных Международным валютным фондом (МВФ) [7]. При этом стоимость рубля в единицах специальных прав заимствования (СДР) определяется согласно методике установления стоимости, которая используется Международным валютным фондом (МВФ) на соответствующую дату для собственных финансовых операций.

Для целей настоящего исследования представляет особый интерес то, что согласно п. 3 ст. 6 Федерального закона «О транспортно-экспедиционной деятельности» в соответствии со стоимостью рубля в единицах специальных прав заимствования (СДР) их перевод в рубли производится на дату принятия судебного решения или на дату, которая будет установлена сторонами по договору транспортной экспедиции или в ином последующем соглашении.

Таким образом, порядок исчисления суммы платежа, установленный Федеральным законом «О транспортно-экспедиционной деятельности», существенным образом отличается от порядка, который предписан в качестве общего правила п. 2 ст. 317 Гражданского кодекса РФ, поскольку первый в отличие от последнего в принципе не оперирует словосочетанием «день платежа».

По нашему мнению, установленный Федеральным законом «О транспортно-

экспедиционной деятельности» порядок определения суммы платежа хотя и является более точным, поскольку в отсутствие соответствующего соглашения сторон позволяет непосредственно исчислить подлежащую уплате сумму в рублях на дату вынесения судебного решения, не может быть пригоден для широкого использования в силу того, что он вообще не рассчитан на нормальное течение гражданского оборота, а именно: на то, что в отсутствие соглашения сторон должник осуществит платеж добровольно без возбуждения судебного процесса и вынесения в отношении него судебного решения.

Аналогичным образом специальные механизмы перевода сумм в иностранной валюте устанавливаются и некоторыми иными нормативными правовыми актами. Например, на основании ст. 20 Федерального закона «О банках и банковской деятельности» в случае отзыва у какой-либо кредитной организации лицензии на осуществление банковских операций размер денежных обязательств, а также размер обязанностей по уплате обязательных платежей указанной организации, выраженных в иностранной валюте, определяется в рублях по курсу, который был установлен Центральным банком РФ на день отзыва у указанной кредитной организации лицензии на осуществление банковских операций или на иной день, который определяется законом или в установленном законом порядке [8].

В свою очередь также п. 1 ст. 4 Федерального закона «О несостоятельности (банкротстве)» устанавливает, что состав и размер платежных денежных обязательств, а также требований о выплате выходных пособий, оплате труда лиц, работающих или работавших по трудовому договору, и даже обязательных платежей, которые выражены в иностранной валюте, определяются в рублях по курсу, установленному Центральным банком РФ, на дату введения каждой процедуры, подлежащей применению в соответствующем деле о банкротстве и следующей после даты наступления срока исполнения каждого обязательства [9].

Однако, в нормативных правовых актах Российской Федерации имеются и более универсальные механизмы перевода сумм в иностранной валюте. В частности, п. 41 Положения о переводном и простом векселе устанавливает, что если переводный вексель выписан в валюте, которая не имеет хождения в месте платежа, то его сумма может быть уплачена в



местной валюте по курсу на дату наступления срока такого платежа. Однако, в том случае, если должник просрочит платеж, то векселедержатель получит право по своему усмотрению требовать, чтобы сумма переводного векселя была уплачена в местной валюте по курсу либо на дату наступления срока платежа, либо на дату платежа (то есть на дату фактического платежа) [10].

На основании изложенного необходимо заключить, что в отличие от рассмотренных ранее механизмов перевода сумм в иностранной валюте правило, установленное Положением о переводном и простом векселе, позволяет более дифференцированно подходить к определению содержания платежного денежного обязательства в ситуации просрочки его исполнения должником и при этом возникшие в результате и в течение такой просрочки неблагоприятные последствия понижения курса валюты платежа возлагает на должника, а не на кредитора.

Указанный вывод находит подтверждение как в материалах судебной практики, так и в трудах ученых. В частности, показательным в этом плане является Постановление Федерального арбитражного суда Северо-Западного округа от 13 августа 2002 г. № А56-31979/01, в соответствии с которым является правомерным отказ во взыскании убытков, которые образуются в силу того, что долг, взысканный по судебному решению, но фактически не выплаченный, увеличивается в рублевом эквиваленте из-за разницы курсов валют. Обосновывая изложенный в Постановлении вывод, суд указал, что взыскание данной курсовой разницы не предусмотрено законодательством Российской Федерации [11].

Как следствие, сложившаяся в связи с изложенным ситуация привела многих ученых к мысли о том, что решение вопроса о выборе даты определения курса иностранной валюты по отношению к рублю необходимо полностью отдать на усмотрение кредитора по такому платежному денежному обязательству [12, 41-42]. Последовательность данного подхода отмечал Л. А. Лунц [13, 296-297].

В свою очередь И. В. Сливкин выступил с предложением внести изменения в Гражданский кодекс РФ с целью совершенствования правового регулирования исполнения платежных денежных обязательств (в том числе, возникших на основании внешнеторгового контракта) с валютной оговоркой. По мнению

ученого, наиболее сбалансированным, принимающим во внимание интересы кредиторов и возлагающим на должников возможные неблагоприятные последствия нарушения платежного обязательства способом разрешения указанных правовых проблем будет являться внесение дополнения в п. 2 ст. 317 Гражданского кодекса РФ, в соответствии с которым «в случае просрочки должника кредитор вправе по своему усмотрению требовать исполнения обязательства в сумме, эквивалентной определенной сумме в иностранной валюте или условных денежных единицах, по курсу Банка России на день наступления срока платежа либо на день осуществления платежа, а при взыскании долга в судебном порядке на день наступления срока платежа, на день предъявления иска или на день вынесения решения, если иной курс или дата его определения не установлены законом или соглашением сторон» [3, 111].

По итогам проведенного исследования необходимо сделать следующие выводы. Основная особенность, отличающая исполнение платежных обязательств по внешнеторговому контракту с валютной оговоркой от исполнения простых рублевых платежных обязательств заключается в неопределенности суммы платежного обязательства по внешнеторговому контракту с валютной оговоркой, которая подлежит исчислению в установленном оговоркой или законом порядке.

П. 2 ст. 317 Гражданского кодекса РФ с учетом практики его применения органами судебной власти устанавливает в качестве общего правила, что исчисление суммы платежа по внешнеторговому контракту с валютной оговоркой производится по курсу иностранной валюты или условных денежных единиц (валюты оговорки) на дату фактического платежа.

По итогам исследования было выявлено, что практическая реализация указанного подхода позволяет усмотреть его существенный недостаток, а именно: при толковании понятия «день платежа» как даты фактического платежа на кредитора по внешнеторговому контракту возлагаются риски, связанные с обесцениванием валюты долга (валюты оговорки) в период просрочки платежа, что в свою очередь может стимулировать должника по такому контракту к неисполнению принятого им на себя платежного обязательства в согласованный срок.

Сложившаяся в связи с изложенным ситуация привела многих ученых к мысли о том, что

решение вопроса о выборе даты определения курса иностранной валюты по отношению к рублю необходимо полностью отдать на усмотрение кредитора.

В частности, мы поддерживаем предложение И. В. Сливкина о дополнении п. 2 ст. 317 Гражданского кодекса РФ положением, в соответствии с которым «в случае просрочки должника кредитор вправе по своему усмотрению требовать исполнения обязательства

в сумме, эквивалентной определенной сумме в иностранной валюте или условных денежных единицах, по курсу Банка России на день наступления срока платежа либо на день осуществления платежа, а при взыскании долга в судебном порядке на день наступления срока платежа, на день предъявления иска или на день вынесения решения, если иной курс или дата его определения не установлены законом или соглашением сторон».

#### Список использованных источников:

1. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30 ноября 1994 г. № 51-ФЗ // СЗ РФ. 1994. № 32. Ст. 3301.
2. О валютном регулировании и валютном контроле: Федеральный закон Российской Федерации от 10 декабря 2003 г. № 173-ФЗ // СЗ РФ. 2003. № 50. Ст. 4859.
3. Сливкин И. В. Правовое регулирование исполнения обязательств, выраженных в иностранной валюте: Дисс. ... канд. юрид. наук. Екатеринбург, 2010. С. 108-109, 111.
4. Новоселова Л. А. Проценты по денежным обязательствам. М.: Статут, 2003. С. 39, 41.
5. О применении арбитражными судами статей 140 и 317 Гражданского кодекса Российской Федерации: Информационное письмо Президиума Высшего арбитражного суда Российской Федерации от 04 ноября 2002 г. № 70 // Вестник Высшего арбитражного суда Российской Федерации. 2003. № 1.
6. О Центральном банке Российской Федерации (Банке России): Федеральный закон Российской Федерации от 10 июля 2002 г. № 86-ФЗ // СЗ РФ. 2002. № 28. Ст. 2790.
7. О транспортно-экспедиционной деятельности: Федеральный закон Российской Федерации от 30 июня 2003 г. № 87-ФЗ // СЗ РФ. 2003. № 27 (часть 1). Ст. 2701.
8. О банках и банковской деятельности: Федеральный закон Российской Федерации от 02 декабря 1990 г. № 395-1 // СЗ РФ. 1996. № 6. Ст. 492.
9. О несостоятельности (банкротстве): Федеральный закон Российской Федерации от 26 октября 2002 г. № 127-ФЗ // СЗ РФ. 2002. № 43. Ст. 4190.
10. О введении в действие Положения о переводном и простом векселе: Постановление ЦИК СССР и СНК СССР от 07 августа 1937 г. № 104/1341 // Собрание законов и распоряжений Рабоче-Крестьянского Правительства СССР. 1937. № 52. Ст. 221.
11. Постановление Федерального арбитражного суда Северо-Западного округа от 13 августа 2002 г. № А56-31979/01 // Справочная правовая система «Консультант плюс».
12. Белов В. А. Денежные обязательства. М.: Центр ЮрИнфоР, 2001. С. 41-42.
13. Лунц Л. А. Деньги и денежные обязательства в гражданском праве. М.: Статут, 2004. С. 296-297.

#### References:

1. Grazhdansky kodeks Rossyskoy Federatsii (chast pervaya) ot 30 noyabrya 1994 g. № 51-FZ // SZ RF. 1994. № 32. St. 3301.
2. O valyutnom regulirovanii i valyutnom kontrole: Federalny zakon Rossyskoy Federatsii ot 10 dekabrya 2003 g. № 173-FZ // SZ RF. 2003. № 50. St. 4859.
3. Slivkin I. V. Pravovoye regulirovaniye ispolneniya obyazatelstv, vyrazhennykh v inostrannoy valyute: Diss. ... kand. yurid. nauk. Yekaterinburg, 2010. S. 108-109, 111.
4. Novoselova L. A. Protsenty po denezhnym obyazatelstvam. M.: Statut, 2003. S. 39, 41.
5. O primenenii arbitrazhnymi sudami statey 140 i 317 Grazhdanskogo kodeksa Rossyskoy Federatsii: Informatsionnoye pismo Prezidiuma Vysshego arbitrazhnogo suda Rossyskoy Federatsii ot 04 noyabrya 2002 g. № 70 // Vestnik Vysshego arbitrazhnogo suda Rossyskoy Federatsii. 2003. № 1.
6. O Tsentralnom banke Rossyskoy Federatsii (Banke Rossii): Federalny zakon Rossyskoy Federatsii ot 10 iyulya 2002 g. № 86-FZ // SZ RF. 2002. № 28. St. 2790.

7. О transportno-ekspeditsionnoy deyatel'nosti: Federalny zakon Rossyskoy Federatsii ot 30 iyunya 2003 g. № 87-FZ // SZ RF. 2003. № 27 (chast 1). St. 2701.
8. О bankakh i bankovskoy deyatel'nosti: Federalny zakon Rossyskoy Federatsii ot 02 dekabrya 1990 g. № 395-1 // SZ RF. 1996. № 6. St. 492.
9. О nesostoyatel'nosti (bankrotstve): Federalny zakon Rossyskoy Federatsii ot 26 oktyabrya 2002 g. № 127-FZ // SZ RF. 2002. № 43. St. 4190.
10. О vvedenii v deystviye Polozheniya o perevodnom i prostom veksele: Postanovleniye TsIK SSSR i SNK SSSR ot 07 avgusta 1937 g. № 104/1341 // Sobraniye zakonov i rasporyazheny Raboche-Krestyanskogo Pravitel'stva SSSR. 1937. № 52. St. 221.
11. Postanovleniye Federal'nogo arbitrazhnogo suda Severo-Zapadnogo okruga ot 13 avgusta 2002 g. № A56-31979/01 // Spravochnaya pravovaya sistema «Konsultant plus».
12. Belov V. A. Denezhnye obyazatel'stva. M.: Tsentr YurInfoR, 2001. S. 41-42.
13. Lunts L. A. Dengi i denezhnye obyazatel'stva v grazhdanskom prave. M.: Statut, 2004. S. 296-297.

УДК 347.441.8 з

**Надежда Алексеевна Вифлянцева<sup>1</sup>**

**<sup>1</sup>Студентка 2 курса**

**факультета подготовки специалистов для судебной системы**

**Ростовского филиала ФГБОУВО**

**«Российский государственный университет правосудия»**

**Российская Федерация, Ростов-на-Дону**

## **ПРОБЛЕМЫ НЕДЕЙСТВИТЕЛЬНОСТИ СДЕЛОК, СОВЕРШЕННЫЕ ПОД ВЛИЯНИЕМ СУЩЕСТВЕННОГО ЗАБЛУЖДЕНИЯ**

### **Аннотация**

Данная статья посвящена проблемам недействительности сделок, совершенных под влиянием существенного заблуждения, более подробно рассмотрены существующие проблемы, касающиеся недействительности сделок, освещены основные моменты касательно них и рассмотрена судебная практика.

**Ключевые слова:** гражданское право, недействительность сделок, проблемы недействительности сделок, существенное заблуждение, защита прав, гражданско-правовые отношения, судебная практика.

**Надежда Алексеевна Вифлянцева<sup>1</sup>**

**<sup>1</sup> ЖБ ФМББМ «Ресей сот төрелігі мемлекеттік университетінің» Ростов филиалының сот**

**жүйесі үшін мамандарды даярлау факультетінің 2 курс Студенті**

**Ресей Федерациясы, Дондағы Ростов**

### **ЕЛЕУЛІ ҚАТЕЛЕСУ ЫҚПАЛЫМЕН ЖАСАЛҒАН МӘМЛЕЛЕРДІҢ КҮШІ ЖОҚ ДЕП ТАНУ МӘСЕЛЕЛЕРІ**

#### **Аңдатпа**

Аталған мақала елеулі қателесу ықпалымен жасалған мәмлелердің күші жоқ деп тану мәселелеріне арналған, мәмлелерді күші жоқ деп тану мәселелері толығырақ қарастырылды, оларға қатысты негізгі жәйттар, сот тәжірибесі қарастырылды.

**Түйінді сөздер:** азаматтық құқық, мәмлелердің күші жойылуы, мәмлелердің күші жойылуы мәселелері, елеулі қателесу, құқықтарын қорғау, азаматтық-құқықтық қатынастары, сот тәжірибесі.

**Nadezhda Alekseevna Vifliantseva<sup>1</sup>**  
**<sup>1</sup>2nd year Student**  
**faculty of training specialists for the judiciary**  
**Rostov branch of FGBOUVO**  
**«Russian State University of Justice»**  
**Russian Federation, Rostov-on-Don**

**PROBLEMS OF INVALIDITY OF TRANSACTIONS,  
PERFORMED UNDER THE EFFECT OF ESSENTIAL MISTAKE**

**Annotation**

This article is devoted to the problems of invalidity of transactions made under the influence of a significant error, in more detail, the existing problems concerning the invalidity of transactions are discussed, the main points concerning them are sanctified and judicial practice is examined.

**Keywords:** civil law, invalidity of transactions, problems of invalidity of transactions, material misconception, protection of rights, civil law relations, judicial practice.

В данном докладе я хотела бы порассуждать над проблемами недействительности сделок, совершенных под влиянием существенного заблуждения. Почему именно эта тема? На мой взгляд, данная проблема актуальна по той причине, что каждый из нас является участником гражданского оборота. Рассчитывая удовлетворить свои возрастающие потребности, ежедневно мы приобретаем товары, пользуемся различными услугами. Например, приобретением товаров бытового назначения, покупатель желает сделать свой быт более комфортным, заказывая медицинские услуги, желает контролировать и улучшить состояние своего здоровья. Можно сказать, что объект сделки представляет интерес для участника, прежде всего, не сам по себе, а как средство для достижения желаемых целей. Вполне очевидно, что средства, используемые участниками сделок должны быть адекватны целям сделки, что участники сделок должны быть полностью информированы об особенностях тех либо иных товаров и услуг, о положительных и отрицательных эффектах. Из СМИ приходится слышать истории разочарованных пациентов, которые заказывая медицинские, косметологические услуги, посредством таких сделок преследовали для себя вполне очевидные цели определенного внешнего вида, здоровья, а в действительности цели не достигались, а порой их результатом становилось разочарование клиентов, негативный эффект.

Итак, возникают ситуации, когда воля формируется под воздействием неверной информации. Такие сделки в некоторых случаях могут быть квалифицированы как совершенные под

влиянием существенного заблуждения [4].

Сделка может быть признана судом недействительной по иску стороны, действовавшей под влиянием заблуждения, если заблуждение было настолько существенным, что эта сторона, разумно и объективно оценивая ситуацию, не совершила бы сделку, если бы знала о действительном положении дел. Возникновению заблуждения может способствовать недоговоренность, отсутствие должной осмотрительности, подчас самоуверенность участника сделки либо действия третьих лиц. Существенность заблуждения в случае спора оценивается судом с учетом всех обстоятельств дела. Следует отметить, что согласно п. 3 ст. 178 ГК РФ не является существенным заблуждение относительно мотивов сделки, т.е. побудительных представлений в отношении выгоды и целесообразности состоявшейся сделки [2]. Мотивы лежат вне сделки, они разнообразны и индивидуальны, и учет их при определении действительности сделки создавал бы крайнюю неустойчивость имущественного оборота.

Введение существенности заблуждения в лице является новеллой измененной редакции ст. 178 ГК. Ранее аналогичного правила ГК не содержал, хотя в истории отечественного гражданского права в пользу установления такой существенности высказывались многие авторитетные ученые. Сделка, совершенная под влиянием заблуждения, относится к числу оспоримых, и обязанность доказывания квалифицирующих признаков, о которых идет речь в пункте 1 статьи 178 ГК РФ, лежит на заинтересованной стороне при предъявлении соответствующего иска в суд [3]. Рассмотрим тогда

те дела, по которым суд выносит решение о сделках.

Так, в одном деле при обращении в арбитражный суд с иском к компании, осуществляющей импорт товаров известного производителя, общество желало добиться признания договора купли-продажи недействительным как заключенного под влиянием заблуждения в личности контрагента, а именно в наличии у последнего исключительного права на импорт товаров на территорию Российской Федерации. Истец обосновывал свои требования тем, что заблуждался в наличии у компании исключительной лицензии на ввозимые товары и что отсутствие разрешения правообладателя может повлечь возникновение повышенных рисков наложения обеспечительных мер на данные товары и, как следствие, снижение скорости их реализации и иные затруднения. Удовлетворяя исковые требования, суд признал спорный договор купли-продажи недействительным как совершенный под влиянием заблуждения относительно таких качеств стороны, которые имели существенное значение при заключении сторонами спорного договора (статья 178 ГК РФ) [5].

К судебной практике по этому вопросу также может относиться дело по иску Е.Е.О. к Е.О.Ф. о признании недействительными доверенности от 21 марта 2012 г., договора дарения квартиры от 27 марта 2012 г., применении последствий недействительности договора дарения по кассационной жалобе Евсюковой Е.О. на решение Химкинского городского суда Московской области от 24 января 2013 г. и апелляционное определение судебной коллегии по гражданским делам Московского областного суда от 3 апреля 2013 г.

Суть дела сводилась к признанию недействительной доверенности договора дарения квартиры от 27 марта 2012 г., применении последствий недействительности договора дарения. Не имея намерения подарить ответчику принадлежащую квартиру, находясь под влиянием обмана со стороны ответчика, заблуждаясь относительно природы сделки (доверенности) и вследствие стечения тяжелых финансовых обстоятельств, истец выдала Г.Я.А. доверенность на право дарения квартиры ответчику. Вследствие чего лишилась единственного жилья. Ссылаясь на ст.ст. 166, 167, 178, 179 ГК РФ, истец просила признать недействительными доверенность на имя Ганевой Я.А., договор дарения квартиры, применить последствия не-

действительности договора дарения. Решением Химкинского городского суда Московской области от 24 января 2012 г. в удовлетворении иска отказано. Апелляционным определением судебной коллегии по гражданским делам Московского областного суда от 3 апреля 2013 г. решение суда первой инстанции оставлено без изменения.

Проверив материалы дела, обсудив доводы кассационной жалобы и возражения на нее, Судебная коллегия по гражданским делам Верховного Суда Российской Федерации находит жалобу подлежащей удовлетворению, поскольку имеются основания для отмены вынесенных судебных постановлений в кассационном порядке. По мнению Судебной коллегии, при рассмотрении настоящего дела принцип равноправия сторон в гражданском процессе был нарушен, поскольку доказательства, представленные Е.Е.О., были фактически проигнорированы судом, в то время как показания ответчика Е.О.Ф. и свидетелей с его стороны, пояснивших в судебном заседании, как указано в решении суда, что истец понимала суть сделки дарения квартиры, суд положил в основу решения без приведения мотивов. В связи с изложенным решение суда первой инстанции и определение суда апелляционной инстанции, оставившее его без изменения, нельзя признать законными. Они приняты с существенными нарушениями норм материального и процессуального права, повлиявшими на исход дела, без их устранения невозможна защита нарушенных прав и законных интересов Е.Е.О., что согласно ст. 387 ГПК РФ является основанием для отмены обжалуемых судебных постановлений. Судебная коллегия по гражданским делам Верховного Суда Российской Федерации, руководствуясь ст.ст. 387, 388, 390 ГПК РФ, определила: решение Химкинского городского суда Московской области от 24 января 2013 г. и апелляционное определение судебной коллегии по гражданским делам Московского областного суда от 3 апреля 2013 г. отменить, дело направить на новое рассмотрение в суд первой инстанции - Химкинский городской суд Московской области.

Таким образом, хочу заметить, что в наше время сделки приобретают актуальное значение, так как объем и значимость с каждым годом возрастают. Немаловажное место должно занимать правовая просвещенность граждан по поводу совершения сделок.

**Список использованных источников:**

1. "Конституция Российской Федерации" (принята всенародным голосованием 12.12.1993) (с учетом поправок, внесенных Законами РФ о поправках к Конституции РФ от 30.12.2008 N 6-ФКЗ, от 30.12.2008 N 7-ФКЗ, от 05.02.2014 N 2-ФКЗ, от 21.07.2014 N 11-ФКЗ)
2. "Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая)" от 30.11.1994 N 51-ФЗ (ред. от 29.12.2017);
3. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 23.06.2015 N 25 "О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации".
4. Суханов Е.А. Гражданское право: Общая часть, т.1
5. Информационное письмо Президиума ВАС РФ от 10.12.2013 N 162 <Обзор практики применения арбитражными судами статей 178 и 179 Гражданского кодекса Российской Федерации>

**References:**

1. 1. "Konstitutsiya Rossyskoy Federatsii" (prinyata vsenarodnym golosovaniyem 12.12.1993) (s uchetom popravok, vnesennykh Zakonami RF o popravkakh k Konstitutsii RF ot 30.12.2008 N 6-FKZ, ot 30.12.2008 N 7-FKZ, ot 05.02.2014 N 2-FKZ, ot 21.07.2014 N 11-FKZ)
2. 2. "Grazhdansky kodeks Rossyskoy Federatsii (chast pervaya)" ot 30.11.1994 N 51-FZ (red. ot 29.12.2017);
3. 3. Postanovleniye Plenuma Verkhovnogo Suda RF ot 23.06.2015 N 25 "O primenenii sudami nekotorykh polozheny razdela I chasti pervoy Grazhdanskogo kodeksa Rossyskoy Federatsii".
4. 4. Sukhanov Ye.A. Grazhdanskoye pravo: Obshchaya chast, t.1
5. 5. Informatsionnoye pismo Prezidiuma VAS RF ot 10.12.2013 N 162 <Obzor praktiki primeneniya arbitrazhnymi sudami statey 178 i 179 Grazhdanskogo kodeksa Rossyskoy Federatsii>

УДК 347.771

**Екатерина Сергеевна Воронцова<sup>1</sup>****<sup>1</sup>Студентка 2-го курса (очная форма обучения),  
обучающаяся по программе специалитета****«Правоохранительная деятельность» юридического факультета  
Всероссийского государственного университета  
юстиции (РПА Минюста России)  
Российская Федерация, г. Москва****Сергей Сергеевич Семерков<sup>2</sup>****<sup>2</sup>Студент 2-го курса (очная форма обучения),  
обучающийся по программе специалитета****«Правоохранительная деятельность» Юридического факультета  
Всероссийского государственного университета  
юстиции (РПА Минюста России)  
Российская Федерация, г. Москва****Научный руководитель:**

*Сушкова О.В.,  
начальник отдела по защите прав на  
результаты интеллектуальной деятельности,  
доцент кафедры гражданского и предпринимательского права,  
Всероссийского государственного университета юстиции  
(РПА Минюста России), к.ю.н, доцент*

## К ВОПРОСУ О «ПАТЕНТНЫХ ВОЙНАХ» МЕЖДУ ХОЗЯЙСТВУЮЩИМИ СУБЪЕКТАМИ

### Аннотация

В данной статье поднимается проблема патентных войн – конфликтов о нарушении авторских прав, и их влияния на экономику, а также исследуется нормативно-правовая база, регулирующая сферу интеллектуальной собственности. Мы рассмотрим деятельность патентных «троллей» и крупные судебные разбирательства с их участием.

**Ключевые слова:** интеллектуальная собственность, патентные войны, патентные «тролли», патент, конкуренция.

**Екатерина Сергеевна Воронцова<sup>1</sup>**

**<sup>1</sup>Бүкілресейлік мемлекеттік әділет университетінің (Ресей Әділет Министрліктің Ресей құқықтық академиясы) заң факультетінің «Құқыққорғау қызметі» мамандығы бағдарламасы бойынша оқитын 2 курс студенті (күндізгі оқу бөлімі)  
Ресей Федерациясы, Мәскеу қ.**

**Сергей Сергеевич Семерков<sup>2</sup>**

**<sup>2</sup>Бүкілресейлік мемлекеттік әділет университетінің (Ресей Әділет Министрліктің Ресей құқықтық академиясы) заң факультетінің «Құқыққорғау қызметі» мамандығы бағдарламасы бойынша оқитын 2 курс студенті (күндізгі оқу бөлімі)  
Ресей Федерациясы, Мәскеу қ.**

### ШАРУАШЫЛЫҚ СУБЪЕКТИЛЕРІ АРАСЫНДАҒЫ «ПАТЕНТТІК СОҒЫСТАР» МӘСЕЛЕСІНЕ

#### Аңдатпа

Аталған мақалада патенттік соғыстар мәселесі көтеріледі – авторлық құқықтарын бұзудағы даулар, олардың экономикаға ықпалы, сонымен қатар зияткерлік меншік аясын реттеуші нормативтік-құқықтық базасы зерттеледі. Біз патенттік «троль» және олардың қатысумен өткен ірі сот талқылауларын қарастырамыз.

**Түйінді сөздер:** зияткерлік меншік, патенттік соғыстар, патенттік «тролльдер», патент, бәсекелестік.

**Ekaterina Sergeevna Vorontsova<sup>1</sup>**

**<sup>1</sup>A student of the 2nd year (full-time study),  
trained in the specialty program «Law Enforcement Activities» Faculty of Law  
All-Russian State University of Justice (RPA of the Ministry of Justice of Russia)  
Russian Federation, Moscow**

**Sergey Sergeevich Semerkov<sup>2</sup>**

**<sup>2</sup>Student 2 courses (full-time education),  
Trained under the specialty program «Law Enforcement Activities» Faculty of Law  
All-Russian State University of Justice (RPA of the Ministry of Justice of Russia)  
Russian Federation, Moscow**

### TO A QUESTION OF PATENT WARS BETWEEN ECONOMIC ENTITIES

#### Annotation

In this article the problem of patent wars – the conflicts about copyright infringement, and their influences on economy rises and also the standard and legal base regulating the sphere of intellectual property is investigated. We will consider activity of patent "trolls" and large judicial proceedings with their participation.

**Keywords:** intellectual property, patent wars, patent "trolls", patent, competition.

«Патентными войнами» называются споры между компаниями по причине нарушения прав на результаты интеллектуальной деятельности, официально зарегистрированных в соответствии со статьёй 1232 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ). Документом, закрепляющим и удостоверяющим вышеупомянутые права, является патент, как охраняемый документ, срок которого исчисляется от 5 до 20 лет, в зависимости от его объекта. [1, С.605]

Разумеется, гарантирование государственной защиты прав на результаты интеллектуальной деятельности значительно тормозит экономический рост компаний, неспособных создать что-либо качественно новое. Именно по этой причине появились патентные «тролли» - мелкие организации, оспаривающие действующие патенты и получающие в свою собственность достижения и товарные знаки, как средства индивидуализации, конкурентов. И зарабатывают они, в основном, не на дальнейшем их использовании, а на перепродаже другим заинтересованным компаниям. Конечно, деятельность «троллей» редко распространяется на крупные международные корпорации, потому что те обладают большим штатом специалистов в сфере интеллектуальной собственности. Однако известны случаи, когда «тролли» вступают в патентные войны с «гигантами». Их главная цель – ослабить конкурентов экономически, понизить уровень продаж, а впоследствии, окончательно вытеснить их с рынка. Встаёт вопрос, нарушают ли «тролли» российское законодательство?

Говоря о хозяйствующих субъектах, можно прийти к выводу, что действия патентных «троллей» подпадает под категорию недобросовестной конкуренции, связанной с использованием результатов интеллектуальной деятельности. В соответствии со статьёй 14.5 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о конкуренции), не допускается совершение хозяйствующим субъектом каких-либо действий, основанных на незаконном использовании результатов интеллектуальной деятельности субъектов-конкурентов. [2, С.6]. И даже, при условии, что оспариваются патенты на формально законных основаниях, часто в судебном разбирательстве используются подкупы экспертов, фальсификация доказательств и т.д., что априори является незаконным.

Ответственность за вышеупомянутую противоправную деятельность предусмотрена Ко-

дексом Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ). В статье 14.33 КоАП РФ урегулировано, что недобросовестная конкуренция, связанная с незаконным использованием результатов интеллектуальной деятельности, влечёт наложение административного штрафа в размере от 0,01 до 0,15 размера суммы выручки от реализации товара, работы и услуги, но не менее ста тысяч рублей. [3, С.202].

Разумеется, наличие ответственности заставляет «троллей» вести себя наиболее аккуратно и стараться в кратчайшие сроки лишиться изобретения государственной защиты, чтобы на законных основаниях получить необходимые изобретения, секреты производства, фирменные наименования, товарные знаки и т.д. Однако не всегда это просто. Возникают длительные судебные разбирательства, тратятся колоссальные средства для доказывания своей правоты, что, в итоге, может привести к серьёзным финансовым проблемам уже у недобросовестных компаний. Следует также помнить, что не только «тролли» являются причинами такого рода правонарушений – международные корпорации часто конфликтуют со своими конкурентами о правах на те или иные достижения. [4, С.32] В мировой практике существуют примеры, когда такие «гиганты», как Apple, Samsung, Microsoft и другие, выигрывают судебные процессы и получают многомиллионные выплаты. Рассмотрим наиболее значимые и масштабные патентные войны более подробно.

Самое большое количество исков, поданных в сфере интеллектуальной собственности, принадлежит корпорации Apple, производящей персональные и планшетные компьютеры, иные виды техники и программное обеспечение. Исковые заявления чаще всего подавались против корейской компании Samsung, которая обвинялась в копировании дизайна и пользовательского интерфейса. Всего, за время противостояния этих корпораций, было около 50 судебных разбирательств, и несколько месяцев назад, наконец то, закончился многолетний конфликт по поводу системы разблокировки Slide-to-Unlock. Верховный суд США отказал в удовлетворении апелляции Samsung и обязал выплатить истцу 120 миллионов долларов в качестве компенсации за незаконное использование изобретения.

Также американская компания известна громким делом против HTC по поводу используемого последними, программного обе-



спечения, однако конфликт был урегулирован мировым соглашением сроком на 10 лет. А в ноябре 2017 года уже против Apple выступил израильский разработчик технологий двойных камер Corephotonics, который утверждает, что производство iPhone 7 Plus и iPhone 8 Plus нарушает сразу 4 его патента. Однако по словам ответчика, в судебном разбирательстве будет крайне доказать их вину, так как Apple двумя годами ранее выкупила другую израильскую компанию LinX Imaging, чьи разработки и легли в основу сдвоенных камер новых смартфонов.

В марте 2018 года BlackBerry обвинила Facebook, Instagram и WhatsApp в незаконном использовании 7 её патентов. В частности, Facebook и её дочерние компании создали приложения для обмена сообщениями, «которые нарушают патенты BlackBerry, охватывающие безопасность, функции пользовательского интерфейса, экономичное обновление статуса, интеграцию мобильных сообщений в игры». Несколько лет компании пытались договориться о мирном соглашении, но итогом стало начало судебного разбирательства.

Рассмотрев примеры, стоит подчеркнуть, что «патентные войны» колоссально вредят не только компаниям, но и экономике в целом. По данным исследователей из Бостонского университета, ежегодно конфликты из-за нарушения интеллектуальной собственности приносят ущерб на сумму более 20 млрд. долларов в год.

Следовательно, начиная с 1990 года, убытки превысили 0,5 трлн. долларов. Эта огромная сумма могла пойти на развитие экономики и улучшение уровня жизни людей, однако она уходит на адвокатов, судебные тяжбы и штрафы.

Подводя итог, следует отметить, что количество «патентных войн» и «патентных троллей» продолжает ежегодно расти. Итогом этой тенденции является колоссальные убытки крупнейших корпорации (юридических лиц, зарегистрированных не только по праву Российской Федерации, но в соответствии с иными порядками) и разорение более мелких производителей. Все это влияет не только на экономику, но и на технический прогресс, поскольку уменьшаются инвестиции в научный сектор. Таким образом, следует как можно скорее внести изменения в действующее законодательство, чтобы обезопасить инновационные компании от посягательств со стороны недобросовестных конкурентов. В частности, нужно закрепить в нормативно-правовых актах понятие патентных «троллей» и критерии, какие компании под него подпадают, и создать стабильный механизм государственной защиты инновационных компаний. Также, следует ужесточить наказание за нарушение интеллектуальных прав и незаконное присвоение чужих достижений – увеличить размер административного штрафа и ввести дополнительные санкции.

#### Список использованных источников:

1. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть четвертая) от 18.12.2006 № 230-ФЗ (ред. от 01.07.2017) (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.01.2018) // СЗ РФ. 2006. № 52 (1 ч.). Ст. 5496.
2. О защите конкуренции: Федеральный закон от 26.07.2006 №135-ФЗ (ред. от 29.07.2017) // СЗ РФ. 2006. №31. Ст. 3434.
3. Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях от 30.12.2001 № 195-ФЗ (ред. от 07.03.2018) // СЗ РФ. 07.01.2002. № 1 (ч. 1). ст. 1.
4. Мануков С. Патентные войны // Журнал Эксперт. — 2010. — № 42 (726).
5. Чичваркин Е. Патентные тролли // Секрет фирмы : журнал. — М.: ИД «Коммерсантъ», 2007. — № 18 (201)

#### References:

1. Grazhdansky kodeks Rossyskoy Federatsii (chast chetvertaya) ot 18.12.2006 № 230-FZ (red. ot 01.07.2017) (s izm. i dop., vstup. v silu s 01.01.2018) // SZ RF. 2006. № 52 (1 ch.). St. 5496.
2. O zashchite konkurentsii: Federalny zakon ot 26.07.2006 №135-FZ (red. ot 29.07.2017) // SZ RF. 2006. №31. St. 3434.
3. Kodeks Rossyskoy Federatsii ob administrativnykh pravonarusheniyakh ot 30.12.2001 № 195-FZ (red. ot 07.03.2018) // SZ RF. 07.01.2002. № 1 (ch. 1). st. 1.
4. Manukov S. Patentnye voyny // Zhurnal Ekspert. — 2010. — № 42 (726).
5. Chichvarkin Ye. Patentnye trolli // Sekret firmy : zhurnal. — M.: ID «Kommersant», 2007. — № 18 (201)

УДК 347.42

Азиз Икромович Вохидов<sup>1</sup>  
<sup>1</sup>соискатель Института философии, политологии  
и права им. А. Баховаддинова  
Академии наук Республики Таджикистан  
Республика Таджикистан, г. Душанбе

## ОБЪЕКТИВНАЯ НЕОБХОДИМОСТЬ ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ ПО ВЗЫСКАНИЮ ПРОСРОЧЕННОЙ ЗАДОЛЖЕННОСТИ В РЕСПУБЛИКЕ ТАДЖИКИСТАН

### Аннотация

Данная статья посвящена выявлению факторов и условий, свидетельствующих о необходимости правового регулирования деятельности по взысканию просроченной задолженности в Республике Таджикистан.

**Ключевые слова:** правовое регулирование, деятельность по взысканию просроченной задолженности, коллекторская деятельность.

Азиз Икромович Вохидов<sup>1</sup>

<sup>1</sup>Тэҷикстан Республикасының Ғылым академиясының А. Баховаддинов атындағы  
Философия, саясаттану және құқық Институтының ізденушісі  
Тэҷикстан Республикасы, Душанбе қ.

## ТЭҶИКСТАН РЕСПУБЛИКАСЫНДА БЕРЕШЕКТИ ӨНДІРІП АЛУ ЖӨНІНДЕГІ ҚЫЗМЕТТИ ҚҰҚЫҚТЫҚ РЕТТЕУДІҢ ОБЪЕКТИВТИ ҚАЖЕТТІЛІГІ

### Аңдатпа

Аталған мақала Тэҷикстан Республикасында берешекті өндіріп алу жөніндегі қызметті құқықтық реттеудің қажеттілігін дәлелдейтін факторлар мен жағдайларын анықтауға арналған.

**Түйінді сөздер:** құқықтық реттеу, берешекті өндіріп алу жөніндегі қызмет, коллекторлық қызмет.

Aziz Ikromovich Vohidov<sup>1</sup>

<sup>1</sup>applicant of the Institute of philosophy, political science and law. A. Bahovaddinova  
Academy of sciences of the Republic of Tajikistan  
Republic of Tajikistan, Dushanbe

## OBJECTIVE NECESSITY OF LEGAL REGULATION OF ACTIVITIES ON THE ACQUISITION OF LIMITED DEBT IN THE REPUBLIC OF TAJIKISTAN

### Annotation

This article is devoted to the identification of factors and conditions that testify to the need for legal regulation of collection of arrears in the Republic of Tajikistan.

**Keywords:** legal regulation, collection of overdue debts, collection activities.

Деятельность по взысканию просроченной задолженности в Республике Таджикистан большую актуальность стала приобретать с развитием экономики и вместе с ним рынка кредитования. Это объясняется, прежде всего, тем, что население страны в целях развития

предпринимательской деятельности, расширения сфер бизнеса, улучшения жилищных условий, приобретения товаров и для других своих нужд и потребностей все чаще и больше стало прибегать к институтам кредитования и займа. К примеру, по данным за прошлый год,

размер общего кредитного портфеля микрофинансовых организаций страны составил 426 миллионов долларов США [11]. Такая активность населения очень хорошо проявляется особенно в последние годы. Да и государство сегодня создает для этого все необходимые условия. Распространенность договорных отношений заставляет обратить внимание на проблему гарантии их надлежащего исполнения. Однако уклонение некоторых лиц от своевременного возврата полученных средств по кредиту или займу остается, и по сей день, за рамки действия границ добропорядочности и честности. В таком случае у кредитора, будучи заинтересованной стороной, возникает право выбора двух альтернативных действий: вернуть долг своими силами или же обратиться к иным субъектам, непосредственно занимающимся сбором просроченной задолженности (коллекторам). Как правило, эти два варианта действий можно совмещать. В связи с чем, на сегодняшний день, когда встает вопрос о возврате проблемных кредитов, о взыскании просроченной задолженности, сию минуту представляется некая фигура коллектора, который может разрешить возникшие проблемные долги. Иначе говоря, применяется «коллекторский подход» к решению вопросов, связанных проблемными задолженностями. Отсюда проявляется особо значимая деятельности по взысканию просроченной задолженности в целом, и в частности коллекторов и коллекторской деятельности, которая направлена на обеспечение погашения просроченной задолженности заемщиком, нарушающим условия договора займа, кредита и иных видов денежных обязательств.

Между тем, ни для кого не секрет, что сфера коллекторских услуг для таджикского общества является новым направлением не только в предпринимательской деятельности, но и в финансовом секторе в целом.

На сегодняшний день в Республике Таджикистан сфера услуг является наиболее быстро развивающейся отраслью экономики, так как, по общему правилу, «закономерностью развития современной цивилизации является превращение сферы услуг в доминирующий сектор национальной экономики» [5, 109]. В свою очередь, виды оказываемых услуг весьма разнообразны, что предполагает возрастание роли услуг в удовлетворении материальных и духовных потребностей людей, в рациональном использовании свободного времени, в самоутверждении и самореализации личности как важнейшей социальной ценности [5, 109]. Следовательно, эффективное функционирование данного института оказывает не-

посредственное влияние на развитие оборота в целом и на обеспечение баланса интересов участников гражданских правоотношений.

Наряду с этим в Республике Таджикистан существуют некоторые виды услуг, которые только находятся на этапе становления. К такого рода услугам, в частности, следует отнести коллекторские услуги. Посему в Таджикистане количество организаций, вовлеченных в эту сферу, настолько мало, что говорить о буме коллекторских услуг просто немыслимо.

Следует отметить, что коллекторские услуги как род профессиональной деятельности во всех экономически развитых странах стали неотъемлемой частью делового общества. Дело в том, что в этих странах существует много фирм, которые сосредоточены оказывать коллекторские услуги. Современные коллекторские агентства целенаправленно занимаются сбором долгов. Права взимания долгов от кредиторов переходят к коллекторам по различным основаниям, о чем пойдет речь в последующих параграфах нашего диссертационного исследования.

Мы, непосредственно выступая за развитие и упорядочивание деятельности по возврату просроченной задолженности в Республике Таджикистан, попытаемся проанализировать положительные и отрицательные стороны роста данной деятельности для нашего общества, а также созревшей объективной необходимости его правового регулирования.

В первую очередь, хотелось бы отметить, тот факт, что в стране действуют разного рода организации, оказывающие услуги, например, консалтинговые, аудиторские и т.п., в которых в качестве одного из направлений деятельности избирается оказание коллекторских услуг. Например, в городе Душанбе действует ООО «Муфида».

Что касается кредитных организаций, то, как правило, в основном деятельностью по возврату просроченной задолженности занимаются сами эти организации, в рамках которых создаются специальные отделы по возврату просроченной задолженности или же это обычные юристы банка. Следует отметить, что в большинстве зарубежных стран профессиональная деятельность по возврату просроченной задолженности зародилась именно в банковских организациях в рамках юридических

отделов и служб безопасности банков. Между тем, например, в США коллекторский бизнес всегда существовал обособлено от банковского сегмента и функционирует, как правило, в образе небольших юридических компаний. Здесь на ниве коллекторской деятельности, по разным оценкам, всегда трудилось огромное количество компаний по взысканию долгов [7, 166]. Это, в свою очередь, и послужило причиной того, что именно в США появился первый в мире специальный закон, регламентирующий порядок осуществления коллекторской деятельности - Акт о добросовестной практике взыскания долгов 1977 г. [3].

В Таджикистане в качестве центрального инструмента воздействия на нерадивых должников на основании решений судов, вступивших в силу, в основном используют именно судебных исполнителей, деятельность которых стала развиваться с принятием закона РТ «Об исполнительном производстве» в 2008 году. Следствием чего, в Таджикистане деятельность по взысканию просроченной задолженности в основном отнесено к компетенции судебных исполнителей, что, в свою очередь, имеет определенные недостатки и негативно сказывается на процессе возврата долгов. Дело в том, что, во-первых, как правило, судебный характер рассмотрения споров, связанных с взысканием просроченной задолженности, сами по себе имеют затяжной характер и в большинстве случаев, отнимают много времени и сил сторон (по общему правилу, растягиваются до полугода, а то и больше). Подобные процессы также сказываются на финансовых издержках сторон – увеличиваются расходы кредитора, а долг должника, соответственно, растёт за счет штрафов и процентов за несвоевременную плату.

Во-вторых, в соответствии со ст. 13 закона РТ «Об исполнительном производстве» исполнительные документы предъявляются взыскателем (кредитором) к принудительному исполнению в течение шести месяцев. Истечение установленного срока для взыскания, соответственно, ведет к прекращению исполнительного производства. Далее, если у должника отсутствует (или недостаточно) имущество, денежные суммы, ценные бумаги или доходы, на которые может быть обращено взыскание, исполнительный документ возвращается взыскателю (ст. 32). После чего, при наличии у взыскателя достаточных оснований и сведений о наличии у должника необходимого имущества

для обращения взыскания по долгам, взыскатель имеет право повторно предъявить исполнительный документ к исполнению, но только в пределах шести месяцев. Получается, что если у кредитора не будет определенных доказательств наличия у должника соответствующего имущества для взыскания, он не сможет предъявить к исполнению исполнительный документ. А в случае пропуска срока для предъявления, кредитор и вовсе лишается права на обращение. В таком исходе дела взыскатель, безусловно, не заинтересован.

В-третьих, судебные исполнители, наравне с производством по взысканию долгов, осуществляют исполнительное производство по другим не менее актуальным делам, которые на сегодня преобладают – это в частности, дела, связанные с уплатой алиментов, жилищными спорами, наследованием и т.п. Следовательно, ввиду временных ограничений и перегруза работы судебный исполнитель не заинтересован сосредотачиваться конкретно на вопросе возврата долга у определенного должника, выработке соответствующего подхода или тактики действий в отношении конкретного должника в целях скорейшего и эффективного возврата суммы долга. Конечно же, картина выглядит совсем иным образом, когда речь коснется коллекторов, исключительной компетенцией которых будет выступать именно работа с должниками по вопросу возврата суммы долга. Коллектор как профессиональный сотрудник будет сосредоточен только в одном целевом направлении – возврат просроченной задолженности. Для достижения своей цели он будет ставить перед собой задачи, используя индивидуальный подход к каждому отдельному должнику. Смысл деятельности коллекторов заключается в индивидуальной работе с каждым клиентом, чего не может позволить себе ни один кредитор [13, 39] или судебный пристав.

Сейчас в Таджикистане особо развита практика оказания коллекторских услуг в силу договора оказания услуг. Кредитор привлекает коллектора, заключив с ним договор возмездного оказания услуг, чтобы тот занялся вопросами возврата его долгов с должников. Коллектор, в свою очередь, получает за свои действия вознаграждение.

Вместе с тем, следует отметить, что некоторые таджикские фирмы принципиально не связываются с коллекторами, считая, что такая связь пагубно отразится на их деловой репу-

тации, что может привести к потере их клиентуры и контрагентов. У большинства людей слово «коллектор» ассоциируется с образом криминального элемента, готового выбить долг любым способом. Само собой, информация или слухи о поручение фирмами-кредиторами возврата своих долгов коллекторам может дойти до контрагентов, которые явно не будут рады этому.

Из этого явствует, что коллекторский бизнес не особо развит в нашем обществе. Объясняется это тем, что большинство кредиторов предпочитают сами «выбивать» долги, не жалея времени и сил, нежели это поручить профессиональным коллекторам. Они полагают, что тем самым сэкономят свои финансовые ресурсы, не платя коллекторам, а также сохранять свою деловую репутацию. Но, не следует забывать, что не всякий коллектор – это криминальный авторитет. В стране действуют достаточно коллекторов, которые работают в рамках закона и очень дорожат своей клиентурой и деловой репутацией. Главное выбрать хорошего коллектора с положительной, а не сомнительной репутацией.

Но самая главная особенность коллекторской деятельности выражается в том, чтоб сосредоточить вопросы возврата долга определенной специализированной организации, исключительно занимающейся только этим вопросом. Тогда как, кредитор не будет отвлекаться различными вопросами, связанными с проблемами возврата долга. Вместо этого, он сосредоточит все свои силы на иные дела. Ведь возврат долга - это своего рода целый бизнес.

Положительные стороны обращения кредиторов к услугам коллекторов можно выявить, сравнив ее с аналогичными видами услуг. К примеру, ничего зазорного нет в том, что та или иная компания может обратиться к услугам фирмы, специализирующейся по уборке офисов и помещений. Хотя, эта компания непосредственно сама может осуществить эту уборку своими силами, наняв для этого сотрудника, например уборщицу. Или же, те или иные лица могут обратиться к услугам организаций, предлагающим услуги по мойке машин, ковров и т.д. Основным смыслом обращения к такого рода фирмам, оказывающим специальные услуги, видится в том, чтоб выполнить ту или иную работу быстрее, эффективнее и на должном уровне, так как, по общему правилу, такие фирмы обладают специальными оборудованием, средствами и инвентарем, а также спе-

циалистами (квалифицированными кадрами) соответствующего профиля, обладающими навыками и знаниями выполнения таких услуг. В данном контексте, организации, оказывающие коллекторские услуги, не являются исключением. Поэтому в умении вернуть кредитору его деньги коллектор будет намного эффективнее, чем непосредственно сам кредитор.

Затрагивая вопрос о плюсах работы кредитных организаций с коллекторами, можно отметить, что кредитные организации ставят перед собой другие цели и приоритеты, в частности приращение своих финансов, а решение вопросов, связанных с просроченной задолженностью, занимает очень много времени и отнимает много сил, т.е. кадровые ресурсы отвлекаются от реализации основных задач, стоящих перед организацией. Получается, что можно освободить себя от бремени «выбивания» долгов, переложив эту функцию на коллекторскую организацию. Следует согласиться с С. Ивановым, что «к положительным последствиям обращения банка в коллекторское агентство можно отнести минимизацию издержек на наиболее трудозатратных этапах работы по сбору просроченной задолженности. Например, если клиент недоступен для банковского инспектора или не выполняет своих обещаний по погашению долга, для банка будет эффективнее не тратить время на уговоры должника по телефону, а передать дело в суд. Да и подготовку к вынесению на судебное решение в ряде случаев лучше поручить внешней компании, поскольку это уменьшает издержки банка и ускоряет процесс взыскания» [8, 43].

Наряду с этим, в условиях современного финансового кризиса возрастание числа проблемных кредитов может далеко неблагоприятным образом сказаться и на деловую репутацию, и дальнейшую судьбу кредитных организаций. В частности, невозвращенные кредиты и долги кредитной организации влияют на состояние ее текущей ликвидности, под которой понимается способность кредитной организации своевременно выполнить свои обязательства перед вкладчиками и кредиторами (ст. 34 Инструкции № 176 Национального банка Таджикистана от 09.11.2009 г. «О порядке регулирования деятельности кредитных организаций»). Состояние текущей ликвидности кредитной организации, в свою очередь, влияет и на ее возможности выдавать кредиты в будущем, так как максимальный размер ри-

ска на одного заемщика или группу связанных заемщиков устанавливается в процентах от регулятивного капитала кредитной организации. Поэтому кредитная организация не предоставляет юридическим и физическим лицам кредит в случаях, если:

1) общая сумма остатков больших кредитов кредитной организации данному лицу превышает двадцать процентов регулятивного капитала кредитной организации;

2) общая сумма остатков больших кредитов кредитной организации превышает трехкратный размер суммы регулятивного капитала кредитной организации.

Говоря простым языком, каждая кредитная организация имеет свой резерв (капитал) в виде денежных средств, которые выступают гарантом его платежеспособности перед Национальным Банком Таджикистана. Когда кредитная организация из этих денежных средств предоставляет кредиты своим клиентам и своевременно возвращает их, здесь ни каких проблем не возникает. Если же эти кредиты не возвращаются кредитной организации и количество просроченных кредитов увеличивается, то это негативно отражается на резервы организации. Поэтому кредитные организации заинтересованы в том, чтобы сохранить свой резерв и не допустить, чтоб сумма невозвращенных кредитов приравнялась к сумме резерва, а еще хуже, чтоб она превысила ее. В случае несоответствия деятельности кредитной организации нормативам достаточности капитала, Национальный Банк Таджикистана имеет право отозвать лицензию у кредитной организации или ограничить ее в совершении тех или иных банковских операций.

Необходимо подчеркнуть, что мировой экономический кризис застал врасплох таджикских кредитных организаций и стал причиной закрытия некоторых кредитных организаций, которые не смогли соблюсти требования Национального банка Таджикистана относительно достаточности капитала. К примеру, из-за роста объема непогашенных кредитов, коэффициент достаточности капитала банковской системы в декабре 2013 года снизился с 22,1%, а 2014 года - до 14,7%. Рентабельность банков к концу 2014 года снизилась до уровня - 4,41%. По сравнению с 2014 годом к концу 2015 года рентабельность банков немного повысилась - на 3%. Однако данный показатель к концу 2016 года уменьшился и составил минус 3,02%. За последние два квартала 2016 года рентабель-

ность таджикских банков относительно конца 2016 года улучшилась до минуса 0,38% [12].

Итак, по причине ухудшения финансового состояния и невыполнения обязательств перед вкладчиками с 2015 года по июнь 2017 года у 42 кредитных организаций страны были отозваны лицензии. Отмечается, что большинство из них добровольно обратились в Национальный банк Таджикистана с просьбой о ликвидации, так как не справились с требованиями инструкции Нацбанка по обеспечению минимального размера реального капитала. В частности, в феврале 2017 года Правление Национального банка Таджикистан приняло решение об отзыве лицензии у двух банков – «Точпромбанка» и «Фононбанка». Наряду с этим, некоторым кредитным организациям Национальный банк Таджикистана ограничил деятельность наложив запрет на осуществление операций по привлечению вкладов и депозитов физических и юридических лиц и выдачи кредитов (с обеспечением и без обеспечения) сроком на 1 год.

Исходя из вышесказанного, отечественные банки заинтересованы в работе коллекторских агентств, которые будут выкупать у них проблемные кредиты на взаимовыгодных условиях. Тем самым, банки смогут освободить себя от груза скапливающихся проблемных кредитов. Ведь «в условиях кризиса ликвидности банки остро нуждаются в свободных денежных средствах и пытаются получить «живые» деньги любыми доступными способами» [4, 65]. Поэтому интерес кредиторов к продаже проблемных долгов значительно растет.

Наравне с этим, на сегодняшний день существует и другая проблема – при всем своем желании передать работу с просроченными задолженностями профессиональным коллекторам кредиторы сталкиваются с отсутствием специализированных коллекторских агентств.

Исходя из вышесказанного, следует заключить, что для современного цивилизованного общества и развивающейся экономики коллекторская деятельность просто необходима. Как правильно заметила М.Н. Илюшина, коллекторская деятельность по общей оценке позволяет снизить риски при выдаче кредитов, а значит - повысить их взыскиваемость [9, 12].

Обобщая все вышесказанное, можно заключить, что усиливающийся мировой финансовый кризис предопределил крайнюю востребованность таджикского общества в услугах коллекторских организаций, деятельностью

которых является сбор или взыскание задолженностей. «Компании сейчас остро нуждаются в деньгах, а потому заинтересованы в том, чтобы извлечь из кредитных портфелей максимум средств. Возникла реальная потребность работы с просроченными долгами на профессиональной основе, что позволит компаниям сфокусироваться на основной деятельности» [6]. Следует согласиться с Т.А. Андроновой, что именно в процессе осуществления коллекторской деятельности «неплательщикам постоянно и целенаправленно внушается мысль о необходимости погашения суммы долга в минимальные сроки и в полном объеме под угрозой предусмотренных законом санкций. Грамотное использование норм российского законодательства позволяет создать вокруг заемщиков атмосферу напряженности и неопределенности, что психологически настраивает их на скорейшее погашение долга» [2, 28].

Таким образом, вышеуказанные обстоятельства выступают существенной мотивацией для становления и развития коллекторского бизнеса в нашей стране.

В Таджикистане по сей день на законодательном уровне, к сожалению, не разработаны реально действующие механизмы возврата суммы долга от лиц, не исполняющих своевременно свои обязательства. Процесс законодательного регулирования деятельности по взысканию просроченной задолженности осуществляется в условиях отсутствия целостного подхода к данной деятельности как к специфичной деятельности. Порядок и особенности осуществления деятельности по взысканию просроченной задолженности базируется лишь на нормах договорного права и подчинены общим положениям гражданского законодательства о займе, кредите, об уступке права требования, о договоре поручения и т.п. Тогда как государственное регулирование деятельности по взысканию просроченной задолженности (в частности, лицензирование, контроль за деятельностью взыскателей, особенности их ответственность и т.д.) исключено. В силу этого осуществляя свою деятельность по возврату просроченной задолженности, действующие взыскатели должны руководствоваться общими положениями гражданского, банковского, административного и уголовного законодательства, которые, увы, в полной мере не учитывают всей специфики правоотношений, складывающихся между взыскателями, с одной стороны, и должниками - с другой [3].

Основная проблема заключается в том, что государство не воспринимает влияние деятельности по взысканию просроченной задолженности на рынок кредитования, деловой оборот в целом. Соответственно, государство не видит отдельного предмета правового регулирования. Это не приводит к созданию эффективной модели целостного правового регулирования деятельности по взысканию просроченной задолженности в Республике Таджикистан.

Вместе с тем, отсутствие надежной правовой базы порождает множество проблем правового и социального характера, возникающих при осуществлении деятельности по взысканию просроченной задолженности. Во-первых, возникает недоверие со стороны физических и юридических лиц к данной деятельности и институту в целом в связи с тем, что законодатель не дает четкого определения сути деятельности по взысканию просроченной задолженности, коллекторской деятельности и не очерчивает рамки юридической правомерности, принципы и правила ведения этой деятельности.

Во-вторых, следует согласиться с М.Н. Илюшиной, что в общеправовом смысле коллектор не является субъектом права, поэтому им может быть любое лицо [10, 253]. Такое положение дел еще больше усугубляет ситуацию, так как к коллекторам можно приравнивать практически всех – кредиторов, сотрудников банка, даже судебных исполнителей. Здесь же следует заметить, что отсутствие законодательства о коллекторской деятельности вносит неопределенность в характер взаимоотношений, складывающихся между коллектором, кредитором и должником, что ставит их в неравное положение. Кредитор, являясь полноправным субъектом права, связан с должником договором займа или кредитным договором, в силу которого имеет право требовать от должника исполнения обязательств, а в случае уклонения должником от их выполнения, имеет право обратиться в суд. Тогда как коллектор связан в силу заключенных с кредитором договоров (за исключением сделки по уступке право требования) лишь с ним, а не с должником. Получается, что коллектор выполняет поручения кредитора как некий агент, который может и адекватно не восприниматься всерьез со стороны должника, так как коллектор вовсе не представитель закона (что не скажешь о судебном приставе), а его требования не носят обязательный характер.

В сложном положении оказывается и должник, с которым начинает общаться коллектор, который законодателем не наделен никаким правовым статусом. Соответственно, должник будет в замешательстве, мучаясь вопросами: кто это такой? Что ему нужно от меня? Какие у него есть права или обязанности?

В-третьих, станет развиваться «теневая сторона» деятельности по взысканию просроченной задолженности, носящая исключительно нелегальный характер, применяющая запрещенные и недопустимые средства и методы борьбы с должниками, подрывая и без того небесспорную репутацию взыскателя.

В-четвертых, неопределенность правовой природы деятельности по взысканию просроченной задолженности, правового статуса участников этой деятельности влечет нарушение прав и обязанностей должников. Как показывает практика, на сегодняшний день в Национальный банк Таджикистана поступает очень много жалоб на действия сотрудников кредитных организаций, в частности на применение ими противозаконных методов и средств при взыскании просроченных долгов. О подобных нарушениях прав и защиты интересов потребителей финансовых услуг говорится в «Стратегических приоритетах и планах действия по развитию механизма защиты прав потребителей финансовых услуг Республики Таджикистан на 2017-2019 г.г.», разработанный Нацбанком Таджикистана. В нем отмечается о необходимости введения запрета на применение недобросовестных или агрессивных методов принудительного взыскания долга со стороны кредитных организаций. Если кредитные организации нанимают третьих лиц для взыскания долгов, то они должны убедиться, в том, что эти лица воздерживаются от неэтичной практики.

Ввиду многочисленных нарушений прав и интересов потребителей финансовых услуг в 2015 г. в Нацбанке Таджикистане был создан Отдел по защите прав потребителей услуг банковской системы, который осуществляет деятельность, направленную на развитие и дальнейшее усовершенствование системы защиты прав потребителей финансовых услуг. Данный отдел рассматривает жалобы потребителей. Наряду с этим, учитывая неэффективность и затратность разрешения споров посредством судебных органов, особенно для таких групп как потребители с низким уровнем дохода, а также учитывая тот факт, что разрешение

споров касающихся финансовых услуг часто требует специализированных знаний, в долгосрочной перспективе предусматривается создание альтернативного механизма разрешения споров/рассмотрения жалоб (финансового посредника/ омбудсмена).

В-пятых, могут нарушаться права и интересы должника в области защиты его информационных прав. Например, кредитная организация, сотрудничая с коллекторами, обязан передать последнему определенный и достаточный объем информации о должнике, необходимой для эффективного выполнения работы коллектором. Однако остается открытым вопрос: какую именно информацию может передать кредитная организация коллектору и не будет ли такая передача информации нарушением норм закона о банковской тайне, вытекающего из Закона РТ «О банковской деятельности»?

Мы считаем, что необходимость правового регулирования деятельности по взысканию просроченной задолженности объясняется несколькими причинами.

Во-первых, особенно велика регулирующая роль национального законодательства в организации деятельности по взысканию просроченной задолженности. Современный рынок услуг нуждается в государственном обеспечении, ибо современная экономика не в состоянии развиваться без соответствующих правовых механизмов воздействия на них. Поэтому социальная справедливость требует, чтоб в стране действовал соответствующий нормативный акт, который будет регулировать эту деятельность по взысканию просроченной задолженности.

Во-вторых, с помощью правовых норм обеспечивается охрана и защита прав и интересов участников гражданско-правовых отношений при осуществлении деятельности по взысканию просроченной задолженности, что, в свою очередь, будет способствовать развитию данного вида деятельности. Правовое регулирование деятельности по взысканию просроченной задолженности необходимо для того, чтобы должным образом были защищены имущественные и личные неимущественные права субъектов данной деятельности.

В-третьих, с помощью определения условий и порядка организации деятельности по взысканию просроченной задолженности также можно способствовать возникновению и закреплению таких интересов, которые соответ-



ствуют интересам современного таджикского общества, приоритетными целями развития которого являются высокие стандарты благосостояния человека, социальное благополучие и согласие. Например, установление принципов коллекторской деятельности, их правового статуса и т.п. оказывает на коллекторов стимулирующее воздействие и создает у них интерес надлежащего исполнения обязательств.

В-четвертых, посредством правового регулирования можно установить запрет на недобросовестную практику продажи или взыскания долгов, т.е. введение запрета на применение «антиколлекторских» мер взыскания долгов.

В-пятых, любое государство, желающее обеспечить нормальное функционирование рынка услуг и осуществление деятельности, должна обеспечить эффективную защиту и охрану общественных отношений. Если государство полноценно и эффективно работает и обеспечивает нормальное функционирование законов, то страна будет процветать [10, 253].

Исходя из этого, на наш взгляд, деятельность по взысканию просроченной задолженности в настоящее время находится в правовом поле, испытывающем недостаток в регламентации отношений, что создает предпосылки для скорейшего принятия в Республике Таджикистан Закона «О деятельности по взысканию просроченной задолженности». Как правильно подметил Рашид Гани Абдулло, «лучше предупредить проблемы, чем потом с ними разбираться. Закон может быть принят в профилактических целях, глядя на те эксцессы, что происходят в России. У нас в прессе нечасто появляются сообщения о вопиющих случаях, связанных с грубым поведением коллекторов, как это случалось в России. Но поскольку есть микрокредитные организации и есть жалобы на них, правительство может принять дополнительные превентивные меры, чтоб защитить себя от негативных последствий в политическом плане» [11]. Действительно, данный закон станет фундаментом совершенствования правового регулирования деятельности по взысканию просроченной задолженности, а также всячески будет способствовать стабильному развитию этой деятельности, обеспечению качества оказываемых коллекторами услуг, повышению конкурентоспособности

коллекторских агентств не только в пределах отечественного финансового рынка, но и возможности вырваться в мировой финансовый рынок, а также поможет приблизить отечественные коллекторские услуги опыту и практике зарубежных стран в сфере осуществления коллекторского бизнеса. Следует согласиться с Е.А. Галкиной, что концептуальным вариантом решения указанных проблем представляется необходимым принятие отдельного закона о деятельности по взысканию просроченной задолженности с целью внесения существенного вклада в развитие исследуемой деятельности, определения правовых границ последней и повышения профессионализма коллекторских агентств, осуществляющих свою деятельность на соответствующем рынке услуг [4, 67].

Представляется, что данный закон, должен быть направлен, прежде всего, на защиту прав и законных интересов кредиторов, должников и взыскателей в связи с осуществлением деятельности по взысканию просроченной задолженности посредством закрепления правового статуса взыскателей, их полномочий, правил, принципов, форм, методов и порядка осуществления ими деятельности по взысканию просроченной задолженности, дабы ограничить возможные нарушения прав и интересов физических и юридических лиц в процессе взыскания просроченной задолженности.

В связи с этим, весьма актуальным представляется необходимость регулирования деятельности по взысканию просроченной задолженности посредством принятия единого нормативного акта, непосредственно определяющего общие положения и особенности работы субъектов этой деятельности, конечно же, с учетом опыта зарубежных стран в сфере регулирования этого института, международных стандартов и принципов регулирования исследуемой деятельности.

Продуктивность и эффективность реформирования действующего законодательства Таджикистана в области деятельности по взысканию просроченной задолженности во многом зависит от правильного подхода к понятию и правовой природе деятельности по взысканию просроченной задолженности, а также от оптимального сочетания публичного и частного механизмов регулирования этой деятельности.

**Список использованных источников:**

1. Инструкции № 176 Национального банка Таджикистана от 09.11.2009 г. «О порядке регулирования деятельности кредитных организаций».
2. Андропова Т.А. Банковская тайна в руках у коллекторских агентств // Право и экономика. 2008. - № 2. - С. 28 - 31.
3. Астапова Т.Ю. О подходах к определению понятия «коллекторская деятельность» [Электронный ресурс]// Законы России: опыт, анализ, практика. 2014. № 8. – Режим доступа: <http://lexandbusiness.ru/view-article.php?id=4527>(дата обращения: 22.07.2017).
4. Галкина Е.А. Проблемы правового регулирования деятельности коллекторских агентств в банковской сфере// Проблемы в российском законодательстве. - 2010. - №3. - С. 65-67.
5. Дадоматов Д.Н., Нишонбоев А.Н. Проблемы совершенствования сферы услуг в Республике Таджикистан/ Вестник Таджикского государственного университета права, бизнеса и политики. - 2012. - № 3 (51). - С 109 - 113.
6. Досье на проект Закона Республики Казахстан «О коллекторской деятельности» [Электронный ресурс]. – Режим доступа: [http://online.zakon.kz/Document/?doc\\_id=30859363](http://online.zakon.kz/Document/?doc_id=30859363) (дата обращения: 22.07.2017).
7. Дубонос А.В. Коллекторские агентства на защите интересов кредиторов // Право и образование. - 2008. - № 2. - С. 165-172.
8. Иванов С. Коллекторы и банки – две дороги к общей цели // БДМ. Банки и деловой мир. 2008. - № 10. - С. 43-46.
9. Илюшина М.Н. Новеллы законодательства о потребительском кредитовании и гражданско-правовой механизм профессиональной деятельности коллекторских агентств // Законы России: опыт, анализ, практика. - 2014. - № 8. - С. 111-17.
10. Илюшина М.Н. Правовые основы правосубъектности коллекторских агентств // Проблема правосубъектности: современные интерпретации: материалы международной научно-практической конференции 25 февраля 2011 года. - Самара, 2011. - Вып. 9. - С. 249-265.
11. Новый закон защитит таджикцев от агрессивных коллекторов [Электронный ресурс]. – Режим доступа: [http://ru.sputnik-tj.com/economy/20161207/1021250724/ antikollektorski-zakon-tajikistan.html](http://ru.sputnik-tj.com/economy/20161207/1021250724/antikollektorski-zakon-tajikistan.html) (дата обращения: 22.07.2017).
12. Тенденция развития банковской системы Республики Таджикистан [Электронный ресурс]. – Режим доступа: [http://nbt.tj/ru/banking\\_system/overview\\_banking\\_system.php?view\\_result=Y&month=07&year=2016&clear\\_cache=Y](http://nbt.tj/ru/banking_system/overview_banking_system.php?view_result=Y&month=07&year=2016&clear_cache=Y) (дата обращения: 22.07.2017).
13. Шарошкина Н. Появление в России коллекторских агентств: веяние моды или необходимость? // Корпоративный юрист. - 2006. - № 12. - С. 29-39.

**References:**

1. Instruksii № 176 Natsionalnogo banka Tadzhiqistana ot 09.11.2009 g. «O poryadke regulirovaniya deyatel'nosti kreditnykh organizatsiy».
2. Andronova T.A. Bankovskaya tayna v rukakh u kollektorskiykh agentstv // Pravo i ekonomika. 2008. - № 2. - S. 28 - 31.
3. Astapova T.Yu. O podkhodakh k opredeleniyu ponyatiya «kollektorskaya deyatel'nost» [Elektronnyy resurs]// Zakony Rossii: opyt, analiz, praktika. 2014. № 8. – Rezhim dostupa: <http://lexandbusiness.ru/view-article.php?id=4527>(data obrashcheniya: 22.07.2017).
4. Galkina Ye.A. Problemy pravovogo regulirovaniya deyatel'nosti kollektorskiykh agentstv v bankovskoy sfere// Problemy v rossiyskom zakonodatel'stve. - 2010. - №3. - S. 65-67.
5. Dadomatov D.N., Nishonboyev A.N. Problemy sovershenstvovaniya sfery uslug v Respublike Tadzhiqistan/ Vestnik Tadzhiqskogo gosudarstvennogo universiteta prava, biznesa i politiki. - 2012. - № 3 (51). - S 109 - 113.
6. Dosye na proyekt Zakona Respubliki Kazakhstan «O kollektorskoy deyatel'nosti» [Elektronnyy resurs]. – Rezhim dostupa: [http://online.zakon.kz/Document/?doc\\_id=30859363](http://online.zakon.kz/Document/?doc_id=30859363) (data obrashcheniya: 22.07.2017).
7. Dubonos A.V. Kollektorskiye agentstva na zashchite interesov kreditorov // Pravo i obrazovaniye. - 2008. - № 2. - S. 165-172.
8. Ivanov S. Kollektory i banki – dve dorogi k obshchey tseli // BDM. Banki i delovoy mir. 2008. - №

10. - S. 43-46.
9. Ilyushina M.N. Novelly zakonodatelstva o potrebitelskom kreditovaniі i grazhdansko-pravovoy mekhanizm professionalnoy deyatelnosti kollektorskikh agentstv // Zakony Rossii: opyt, analiz, praktika. - 2014. - № 8. - S. 111-17.
10. Ilyushina M.N. Pravovye osnovy pravosubyektnosti kollektorskikh agentstv // Problema pravosubyektnosti: sovremennye interpretatsii: materialy mezhdunarodnoy nauchno-prakticheskoy konferentsii 25 fevralya 2011 goda. - Samara, 2011. - Vyp. 9. - S. 249-265.
11. Novy zakon zashchitit tadjikistantsev ot agressivnykh kollektorov [Elektronny resurs]. – Rezhim dostupa: <http://ru.sputnik-tj.com/economy/20161207/1021250724/antikollektorski-zakon-tajikistan.html> (data obrashcheniya: 22.07.2017).
12. Tendentsiya razvitiya bankovskoy sistemy Respubliki Tadjikistan [Elektronny resurs]. – Rezhim dostupa: [http://nbt.tj/ru/banking\\_system/overview\\_banking\\_system.php?view\\_result=Y&month=07&year=2016&clear\\_cache=Y](http://nbt.tj/ru/banking_system/overview_banking_system.php?view_result=Y&month=07&year=2016&clear_cache=Y) (data obrashcheniya: 22.07.2017).
13. Sharoshkina N. Poyavleniye v Rossii kollektorskikh agentstv: veyaniye mody ili neobkhodimost? // Korporativnyy yurist. - 2006. - № 12. - S. 29-39.

УДК 347.61

**Даниил Алексеевич Гусев<sup>1</sup>**  
<sup>1</sup>Студент 3 курса Юридического факультета  
 Кыргызско-Российского Славянского университета  
 Республика Кыргызстан, г. Бишкек

## МЕДИАЦИЯ КАК СПОСОБ УРЕГУЛИРОВАНИЯ СЕМЕЙНО-ПРАВОВЫХ СПОРОВ

### Аннотация

В данной статье рассматриваются вопросы медиации, а точнее, ее применение для разрешения семейно-правовых споров, в частности раскрывается необходимость данного института дополнить положением, предусматривающим обязательный досудебный порядок - информационную встречу с медиатором. По итогам рассмотрения предложены пути совершенствования законодательства в области семейно-правовых отношений Кыргызской Республики и Республики Казахстан.

**Ключевые слова:** медиация, договор о медиации, закон о медиации, альтернативный способ разрешения спора, информационная встреча с медиатором, разгрузка судов.

**Даниил Алексеевич Гусев<sup>1</sup>**  
<sup>1</sup>Қырғыз-Ресейлік Славян университетінің заң факультетінің 3 курс студенті  
 Қырғызстан Республикасы, Бішкек қ.

### МЕДИАЦИЯ ОТБАСЫЛЫҚ-ҚҰҚЫҚТЫҚ ДАУЛАРДЫ РЕТТЕУ ӘДІС-ТӘСІЛІ РЕТІНДЕ

#### Аңдатпа

Аталған мақалада медиация мәселелері, нақтырақ оның отбасылық дауларды шешудегі қолданысы, жеке айтқанда осы институтты міндетті сотқа дейінгі тәртіпті – медиатормен ақпаратты кездесуді көздейтін ережемен толықтыру қажеттілігі қарастырылады. Қарастыру нәтижелері бойынша Қырғыз Республикасы мен Қазақстан Республикасындағы отбасылық-құқықты қатынастар аясында заңнаманы жетілдіру жолдары ұсынылды.

**Түйінді сөздер:** медиация, медиация туралы шарт, медиация туралы заң, дауларды балама-лы шешу тәсілі, медиатормен ақпараттық кездесу, сотты босату.

Daniil Alexseevich Gusev<sup>1</sup>  
13-year student of Faculty of Law  
Kyrgyz-Russian Slavic University  
Republic of Kyrgyzstan, Bishkek

## MEDIATION AS A WAY OF SETTLING FAMILY LEGAL DISPUTES

### Annotation

This article examines the issues of mediation, or rather, its application to resolve family legal disputes, in particular, the need is disclosed for the institution to supplement the provision providing for a mandatory pre-trial order - an information meeting with the mediator. Following the results of consideration, ways of improving legislation in the field of family and legal relations of the Kyrgyz Republic and the Republic of Kazakhstan were proposed.

**Keywords:** mediation, mediation agreement, mediation law, alternative dispute resolution method, information meeting with a mediator, unloading of ships.

Медиацией является процедура урегулирования спора при содействии медиатора или медиаторов путем согласования интересов спорящих сторон в целях достижения ими взаимоприемлемого соглашения.

Целью настоящей статьи является обращение внимания на то, что роль института медиации недооценивается законодателем, и что следует развивать данный институт с большей интенсивностью. Включение в Семейный кодекс Кыргызской Республики [1] и Кодекс Республики Казахстан «О браке (супружестве) и семье» [2] норм, которые будут стимулировать применение медиации, должно, положительно отразится на правоприменительной практике, и уменьшить нагрузку на судебную систему обеих республик, так как если многие семейно-правовые споры будут проходить своеобразную фильтрацию через медиаторов, возможно для участников этого конфликта упадет необходимость обращения в суд для защиты своих прав и интересов.

Данный институт хорошо развит в США, в странах Европы, таких как Германия, Англия, а для наших стран он является достаточно новым. В особенности для Кыргызстана, так как Закон «О медиации» [3] вступил в силу недавно, а точнее 11 февраля 2018 г. Но, несмотря на то, что аналогичный закон [4] в Республике Казахстан действует уже с 2011 года, и даже в него уже внесены изменения в 2015 году, в обеих республиках этот институт слабо развит, и упоминания о медиации встречаются разве что в самом Законе о медиации и в Гражданском кодексе обеих стран.

Удобность процедуры медиации состоит в том, что стороны могут предусмотреть условие о проведении процедуры медиации в качестве

обязательного внесудебного или досудебного порядка урегулирования спора в любом договоре.

Также медиация, в отличие от других способов разрешения спора во внесудебном порядке, например, третейского суда или суда аксакалов, не будет перекрывать сторонам спора возможность обращения в суд, и если решение медиатора их не устроит, медиатор признает их спор не медиабельным, и они имеют право обращаться уже в суд. И к тому же медиация может быть проведена как до обращения в суд, так и во время судебного разбирательства, третейского разбирательства и исполнительного производства.

Медиация является отличным способом разрешения споров, таким образом, проанализировав положения Семейного кодекса Кыргызской Республики [1] и Кодекса Республики Казахстан «О браке (супружестве) и семье» [2], были найдены нормы, в которые, по нашему мнению, необходимо включить, как минимум упоминание о таком способе разрешения семейно-правового конфликта как медиация, а в идеале, сделать информационную встречу с медиатором обязательной, как досудебный этап и так же включить в нормы то, что медиация является альтернативным суду способом разрешения спора.

К примеру, согласно статье 9 Семейного кодекса Кыргызской Республики [1] защита семейных прав осуществляется судом по правилам гражданского судопроизводства. А в некоторых случаях осуществляется государственными органами в пределах их компетенции и в порядке, предусмотренном кодексом. По нашему мнению, в данную статью необходимо добавить пункт о том, что перед обращением

в суд необходимо посетить информационную встречу с медиатором, в которой стороны смогут заключить договор о медиации, и скорее всего, конфликт будет разрешен, при должном уровне квалификации медиатора, и сторонам спора не придется обращаться в суд, что сэкономит как средства и время граждан, так и время суда.

Также, медиацию как альтернативный способ разрешения спора, необходимо дополнить в статье 39 Семейного кодекса Кыргызской Республики «О разделе общего имущества супругов» [1]. Относительно этого вопроса законодатели Республики Казахстан позаботились и включили возможность разрешения спора о разделе имущества супругов в статью 37 Кодекса Республики Казахстан «О браке (супружестве) и семье» [2].

Аналогичным положением было бы хорошо дополнить семейное законодательство Кыргызстана. Данная норма намного бы облегчила деятельность суда по бракоразводным процессам, так как основную часть занимает именно раздел имущества. А данная процедура никак не урегулирована и не может быть урегулирована законодательством, в котором только сказано, что имущество между супругами делится поровну, и чтобы суду не пришлось самому просматривать весь перечень имущества супругов и делить его между ними по справедливости, намного разумнее было бы обратиться к медиатору, который был бы специалистом в этой сфере, и опираясь на свои профессиональные навыки, смог бы разделить имущество быстрее и так, чтобы обе стороны конфликта были удовлетворены действиями медиатора.

В статью 60 Семейного кодекса Кыргызской Республики [1] о праве ребенка на общение с родителями и другими родственниками, в которой сказано, что ребенок имеет право на общение с обоими родителями, дедушками, бабушками, братьями, сестрами и другими родственниками, и то, что расторжение брака родителей не должно влиять на права ребенка, крайне необходимо добавить медиацию, как альтернативу судебному способу разрешения конфликта. При разводе, при наличии ребенка, он будет вынужден проживать только с одним из родителей, а с кем именно, решается в судебном порядке, но суду будет достаточно проблематично определить время, которое будет проводить с ребенком второй родитель. Ведь в данном виде конфликта у медиатора

есть больше возможностей разобраться в данной проблеме, так как в судебном заседании время достаточно ограничено для рассмотрения всех аспектов данного вопроса, а во время встречи с медиатором время ограничивается, по большей мере, лишь желанием сторон. К тому же в законе не оговорено, в каком порядке и сколько времени ребенок будет общаться с отцом или с матерью. В зале суда стороны вряд ли смогут спокойно объяснить и аргументировать сколько времени и почему должен проводить с ней ребенок, так как сам по себе суд подсознательно вызывает желание доказать свою правоту, которая будет идти вразрез с позицией другой стороны, а касательно этого вопроса это неприемлемо, так как целью медиатора не является осудить кого либо, а найти взаимовыгодное для сторон решение, и поэтому, стороны с меньшей вероятностью будут идти на конфликт, а просто постараются рассказать ему о своей позиции, и захотят услышать позицию своего оппонента.

Таким образом, услуги медиатора в данной сфере были бы очень полезны, так как, чтобы не возлагать этот достаточно сложный и деликатный вопрос на плечи судьи, и чтобы это все не затягивало судебное заседание, намного эффективней было бы решить это бывшим супругам между собой с помощью медиатора, поэтому принудительное направление спорящих сторон на информационную встречу с медиатором, с целью последующего заключения ими договора о медиации, если такое будет возможным, - эффективный способ решения данного конфликта.

Еще одной статьей Семейного кодекса Кыргызской республики [1], в которую было бы целесообразно внести дополнение относительно медиации как альтернативного способа разрешения конфликта, выступает статья 93, которая регламентирует участие совершеннолетних детей в дополнительных расходах на родителей. Также в раздел об алиментных обязательствах было бы хорошо внести аналогичные дополнения и в обязательном порядке отправлять стороны на информационную встречу с медиатором. Так, на примере указанной статьи, в которой сказано, что при отсутствии заботы совершеннолетних детей о нетрудоспособных родителях и при наличии исключительных обстоятельств (тяжелой болезни, увечья родителя, необходимости оплаты постороннего ухода за ним и других) совершеннолетние дети могут быть привлечены судом к участию в несении

дополнительных расходов, вызванных этими обстоятельствами. Мы считаем, что нет необходимости данный семейно правовой спор сразу рассматривать в суде. Если бы был альтернативный способ рассмотрения спора, такой как медиация, можно было бы разрешить его и без помощи судебных органов в более быстрые сроки. Преимуществом медиации в спорах об алиментах является ее гибкость, суд будет исходить из закона и его формулировок, а медиатор хоть и действует в рамках закона, но может предложить сторонам более выгодные для них же условия, рассмотрев все аспекты жизни оппонентов. Ведь не всегда, к примеру, сторона, которая обладает необходимыми средствами для помощи своим братьям и сестрам, захочет ими делиться, может и не из-за алчности, а к примеру, из-за каких-то жизненных обстоятельств, которые не всегда могут быть учтены в суде. Или же, к примеру, медиатор может помочь договориться сторо-

нам о помощи одной из сторон другой, но не в денежной форме, а например в натуральной, что иногда может быть единственным выходом из образовавшегося конфликта.

Таким образом, учитывая все вышесказанное, институт медиации хоть и является молодым и плохо применяется на практике в наших государствах, считаем, что его необходимо развивать, и благодаря правильным дополнениям в семейное законодательство обеих республик, многие семейно-правовые конфликты будут разрешаться не в судебном порядке, который мало того что является как более долговременным, так и более затратным для сторон спора, а в порядке медиации, что в первую очередь облегчит разрешения конфликтов в семейно правовой сфере, а также снизит нагрузку на судебный орган, что должно благоприятно сказаться на всей судебной системе страны.

#### Список использованных источников:

1. Семейный кодекс Кыргызской Республики от 30 августа 2003 года № 201; <http://cbd.minjust.gov.kg>.
2. Кодекс Республики Казахстан «О браке (супружестве) и семье» от 26 декабря 2011 года № 518-IV // <http://online.zakon.kz>.
3. Закон Кыргызской Республики «О медиации» от 28 июля 2017 года № 161 // <http://cbd.minjust.gov.kg>.
4. Закон Республики Казахстан «О медиации» от 28 января 2011 года № 401-IV // <http://online.zakon.kz>.

#### References:

1. Semeyny kodeks Kyrgyzskoy Respubliki ot 30 avgusta 2003 goda № 201; <http://cbd.minjust.gov.kg>.
2. Kodeks Respubliki Kazakhstan «O brake (supruzhestve) i semye» ot 26 dekabrya 2011 goda № 518-IV // <http://online.zakon.kz>.
3. Zakon Kyrgyzskoy Respubliki «O mediatsii» ot 28 iyulya 2017 goda № 161 // <http://cbd.minjust.gov.kg>.
4. Zakon Respubliki Kazakhstan «O mediatsii» ot 28 yanvarya 2011 goda № 401-IV // <http://online.zakon.kz>.

УДК 347.9

**Ксения Александровна Даутова<sup>1</sup>**

**<sup>1</sup>Студентка 3 курса Юридического факультета  
Кыргызско-Российского Славянского университета  
Республика Кыргызстан, г. Бишкек**

**ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ МЕДИАЦИИ:  
СРАВНИТЕЛЬНО – ПРАВОВОЕ ИССЛЕДОВАНИЕ**

**Аннотация**

В данной статье рассмотрены вопросы об историческом развитии института медиации, понятии и основных принципах медиации, правовое регулирование института медиации, проведен сравнительно-правовой анализ законодательства о медиации Кыргызской Республики и Республики Казахстан, а также правовые проблемы в сфере медиации в Кыргызской Республике и пути их решения.

**Ключевые слова:** медиация, альтернативное разрешение споров, посредничество, историческое развитие медиации, принципы медиации, закон о медиации.

**Ксения Александровна Даутова<sup>1</sup>**  
<sup>1</sup>Қырғыз-Ресей Славян Университетінің  
 Заң факультетінің 3-ші курс студенті  
 Қырғызстан Республикасы, Бішкек қ.

**МЕДИАЦИЯНЫ ҚҰҚЫҚТЫҚ РЕТТЕУ: САЛЫСТЫРМАЛЫ ҚҰҚЫҚТЫҚ ЗЕРТТЕУ**

**Аңдатпа**

Бұл мақалада медиация институтының тарихи дамуы, медиацияның ұғымы мен негізгі қағидалары, медиация институтын құқықтық реттеу жайлы мәселелері, Қырғыз Республикасының және Қазақстан Республикасының медиация туралы заңнамасына салыстырмалы-құқықтық талдау жүргізілді, сондай-ақ Қырғыз Республикасындағы медиация саласындағы құқықтық мәселелер және оларды шешу жолдары қарастырылады.

**Түйінді сөздер:** медиация, дауларды шешудің баламалы жолдары, медиация, медиацияның тарихи дамуы, медиация қағидалары, медиация туралы заң.

**Ksenia Alexandrovna Dautova<sup>1</sup>**  
<sup>1</sup>3-year student of Faculty of Law  
 Kyrgyz-Russian Slavic University  
 Republic of Kyrgyzstan, Bishkek

**LEGAL REGULATION OF MEDIATION: A COMPARATIVE LEGAL STUDY**

**Annotation**

This article discusses the historical development of the institution of mediation, the notion and basic principles of mediation, the legal regulation of the institution of mediation, a comparative legal analysis of the legislation on mediation of the Kyrgyz Republic and the Republic of Kazakhstan, as well as legal problems in the field of mediation in the Kyrgyz Republic and ways to resolve them .

**Keywords:** mediation, alternative dispute resolution, mediation, historical development of mediation, mediation principles, mediation law.

Процедура медиации является относительно новым институтом в Кыргызской Республике. В прошлом году в Кыргызстане вступил в силу Закон «О медиации», который расширяет инструменты досудебного разрешения споров. В Казахстане аналогичный Закон реализуется на протяжении уже 7 лет, в Российской Федерации Закон «Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника» действует с 2010 года.

Человек не может существовать вне общества, а находясь в обществе, он сталкивается с различными конфликтами, и эти конфликты, естественно, сопровождают его на протяже-

нии жизни. Конфликты являются неотъемлемой частью общества, а человек – это ячейка общества. Именно медиация является альтернативой судебному порядку разрешения споров, которая не ущемляет интересы ни одной из сторон. Посредством медиации человек может урегулировать спор. Медиатор содействует сторонам в разрешении конфликта, и зная определенные приемы и техники, он ведет стороны по процессу выработки решения и в конце подводит их к совместно принимаемому ими соглашению. Ответственность за принятие решения лежит полностью на сторонах. Медиатор выступает нейтральной стороной

по отношению к спорящим. Он анализирует, систематизирует и транслирует информацию, обозначает перспективы, создает соответствующую атмосферу. В то же время он не вправе влиять на примирительный процесс посредством собственных предложений о должном - стороны должны ликвидировать конфликт сами в рамках их собственной позиции.

Конечная цель медиации — мирное разрешение спора и заключение соглашения между сторонами, которые находятся в конфликте. В процессе посредничества все совершаемые действия его участников производятся в форме и в рамках соответствующих процессуальных взаимоотношений и представляют собой осуществление прав и обязанностей, предусмотренных регламентом процедуры. Значительное преимущество данной процедуры заключается в том, что у участников существуют большие возможности выразить свои чувства, интересы и предложить свой вклад.

В современном мире институт медиации пользуется большой популярностью. Именно разрешение конфликтов и урегулирование споров цивилизованным подходом проявляется в медиации. Выбор принять или отказаться от медиации всегда остается за человеком.

Медиация является насущной потребностью современного цивилизованного общества. Она способна взять на себя часть важной функции суда, то есть урегулировать спор между сторонами, при этом не уменьшая роли суда.

Можно сказать, что медиация представляет собой прогрессивный способ решения неглубоких конфликтов. Она помогает спорящим сторонам найти практическое решение, с которым будут согласны обе стороны, позволяет достичь соглашения, помогает избежать утомительных разбирательств, больших расходов и длительных судебных процессов. Данная процедура укрепляет автономию участников конфликта. Медиаторство - это новый шаг в развитии общественных отношений и их культуры.

Используя медиацию можно значительно сократить расходы сторон, применяющих данную процедуру, а также улучшить работу судов, уменьшить их загруженность, что несомненно положительно отразится на качестве правосудия.

Процесс медиации в Кыргызской Республике находится на этапе становления, и для ее дальнейшего развития необходимо принять

комплекс мер, включающих совершенствование законодательства и популяризацию медиации среди населения.

Таким образом, процедура медиации имеет цель не только избежать продолжительного судебного процесса, но и предотвратить спор на ранних стадиях возникновения путем взаимных уступок и удовлетворении интересов спорящих сторон.

Регулирование человеческих взаимоотношений, разрешение конфликтов и споров менялись на протяжении развития человечества и культуры. Все это отражалось в различных социальных институтах. Например, основным способом разрешения конфликтов в первобытном обществе была грубая физическая сила. Сила наследуемой власти – при рабовладельческом и феодальном строе, а при капиталистическом - сила власти имущих. С изменением экономической и политической системы меняется и менталитет человечества. На основании этого появляются новые приемы и способы регулирования взаимоотношений людей. Постепенно осуществляется переход от драк и войн к урегулированию споров посредством суда, а от суда и к его альтернативам, таким как медиация и переговоры, которые учитывают интересы каждой стороны в споре.

Доминирующие тенденции в культуре общества как раз-таки и руководят процессом развития различных методов разрешения конфликтов. Привлечение третьей стороны при разрешении споров не является совершенно новым. Медиация широко распространялась во многих странах. Первыми, кто пытался урегулировать споры в первобытном обществе посредством применения методов примирения, были вожди и жрецы. Они останавливали насилие, увечья, убийства, угрожающие самому существованию племени [1]. Вождь выполнял роль посредника и арбитра. Власть вождя была священная. И на этом основании принуждение вождя останавливало споры. Спор на время заканчивался миром. Правда, условия не всегда удовлетворяли стороны. Идея медиации естественным образом апеллировала к более широкому рассмотрению конфликтной ситуации с учетом не только сугубо материальных, но и эмоциональных, духовных ценностей [2, с. 73]. В Средние века именно религиозные деятели занимали место среди посредников. В V-VI веках в дипломатической практике, в семейных спорах и во многих других случаях главную роль играла церковь.



Во многих культурах посредничество проявлялось по-разному, в зависимости от целенаправленности. Оно выступало частью традиционного уклада и сохранялось на протяжении веков в разных восточных культурах. Запад же был более развит. В нем уже предусматривались судебные формы. Если говорить о восточных странах, то, например, в Древней Греции основная цель применения посредничества заключалась в урегулировании споров и улаживании конфликтов между городами-государствами. В Древнем Китае и Японии консенсус и гармония отношений выражались в религии и философии. Все это и есть разнообразные техники медиации.

В современном понимании медиация начала развиваться во второй половине XX столетия в таких странах, где существовало англосаксонское право – США, Великобритания, Австралия. Постепенно медиация стала распространяться и в Европе. Как правило, сперва медиация применялась в сфере семейных отношений. Со временем ее применяли уже и при разрешении широкого круга конфликтов и споров. Если говорить об актах, которые регламентируют медиацию, то, например, Комиссией ООН по международному торговому праву разработан Типовой закон о медиации, регулирующий международные коммерческие споры, который был принят 19 ноября 2002 года. Также существуют директивы, регулирующие в Евросоюзе деятельность медиаторов. Например, Европейский кодекс поведения медиаторов. Этот документ был принят на конференции в Брюсселе 2 июня 2004 года. Разработан он был инициативной группой практикующих медиаторов, которые выступают представителями 30 европейских организаций при поддержке Еврокомиссии.

За рубежом выделяют два основных подхода к медиации: первый, это когда судья предлагает сторонам обратиться к услугам медиатора (Австралия, Канада, Новая Зеландия, а также в разных штатах Америки) и второй, когда предусмотрена обязательная медиация, как например в Аргентине, где рассмотрение спора в суде до проведения процедуры медиации невозможно. В США вся система права направлена на то, чтобы большинство споров разрешалось добровольно до суда. Там действует Национальный институт разрешения споров, а также государственные и частные медиации. Медиаторские центры делятся на два типа: центры, которые занимаются досу-

дебной практикой рассмотрения дел при судах, и центры, которые разрешают конфликты особой значимости (гражданские, социальные, экологические и др.), где спор не разрешается за одну-две встречи, чтобы достичь соглашения. В США медиацию регламентирует Единообразный Акт о медиации, который был принят в 2001 году. В Германии посредники работают прямо при судах, так как у них медиация встроена в систему правосудия. В Австрии профессия «медиатор» внесена в номенклатуру профессий. Данное положение утверждено Федеральным Законом «О медиации в гражданских делах», вступившим в силу в 2004 году. В Индии, что касается и Китая, медиативное соглашение имеет одинаковую силу с решениями третейских (арбитражных) судов [3].

В Российской Федерации медиация регулируется Федеральным законом «Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника», который был принят в 2010 году. Он позволяет разрешать только споры, возникающие из гражданских правоотношений, в связи с осуществлением предпринимательской и иной экономической деятельности, а также из трудовых и семейных правоотношений. На основании данного закона спорящие стороны могут обратиться к процедуре медиации как в досудебном порядке, так и в судебном.

Закон Республики Казахстан «О медиации» от 28 января 2011 года в отличие от российского Закона предусматривает рассмотрение споров еще и в ходе уголовного судопроизводства по делам о преступлениях небольшой и средней тяжести.

Закон Кыргызской Республики «О медиации», принятый 28 июля 2017 года, регулирует отношения, связанные с применением медиации к спорам, возникающим из гражданских, семейных, трудовых правоотношений, а также уголовно-правовых.

Таким образом, в разных государствах разные доминирующие тенденции в культуре общества, что сказывается на особенностях развития институтов медиации.

Что такое медиация? Согласно статье 2 Закона КР «О медиации», медиация – это процедура урегулирования спора при содействии медиатора (медиаторов) путем согласования интересов спорящих сторон в целях достижения ими взаимоприемлемого соглашения [4]. Медиатором же выступает независимое физическое лицо, которое отвечает требованиям

Закона КР «О медиации» и оказывает помощь сторонам в проведении медиации. Термины «медиация» и «посредничество» являются синонимами.

Медиация – это один из способов альтернативного разрешения споров, разновидность примирительной процедуры. Сам термин «медиация» произошел от латинского слова *medius, medium*, что означает посередине, *mediare* – посредничать, занимать середину между двумя точками зрения либо сторонами, держаться нейтрально, беспристрастно [5, с. 3-5]. Особенность медиации заключается в том, что она осуществляется с помощью беспристрастного третьего лица, то есть медиатора или посредника. Он занимает нейтральное положение и сторонам оказывает содействие в достижении соглашения по спору, в урегулировании их конфликта, в примирении с помощью определенной техники переговоров. Медиатор избирается участниками конфликта.

Медиация характеризуется следующими признаками: 1) медиация представляет собой процесс разрешения конфликтов путем коммуникации, в которой медиатор поддерживает обе стороны, этим самым занимая нейтральное положение; 2) медиация – это не принудительный процесс, а добровольный; 3) результат процесса медиации зависит только от самих сторон; 4) медиатором может быть избрано только нейтральное независимое физическое лицо, которое не является участником конфликта; 5) выбор медиатора (посредника) выражается в активности конфликтующих сторон. Таким образом названные признаки дают в общем виде представление о природе медиации [6].

Высокая эффективность медиации, прежде всего, определяется ее базовыми принципами – основополагающими началами, которые определяют ее сущность. Статья 3 Закона КР «О медиации» определяет следующие принципы проведения медиации: 1) добровольность, 2) сотрудничество и равноправие сторон медиации, 3) нейтральность медиатора, 4) конфиденциальность [4].

Принцип добровольности. Никто не вправе принудить стороны к урегулированию спора посредством медиации. Медиация может состояться только в том случае, когда стороны сами добровольно пришли на переговоры, и цель которых заключается в том, чтобы договориться. Закон определяет, что никто не вправе принудить медиатора к оказанию помощи

по урегулированию спора посредством медиации. По общему правилу, нельзя принудить к участию в примирительной процедуре. Даже если стороны согласились урегулировать свой спор посредством медиации, они вправе в любой момент отказаться от продолжения данной процедуры. Таким образом, достигнутые сторонами медиации договоренности исполняются добровольно.

Принцип сотрудничества и равноправия сторон медиации. Медиация проводится на основе конструктивного сотрудничества в целях согласования интересов спорящих сторон. Стороны медиации имеют равные возможности в выборе медиатора, предъявлении своих позиций и в выработке взаимоприемлемого соглашения.

Принцип нейтральности медиатора. Медиатор при проведении медиации независим и беспристрастен. Он независим от сторон медиации, государственных органов, органов местного самоуправления и их должностных лиц, юридических и физических лиц. Медиатор должен проводить медиацию беспристрастно в интересах сторон и обеспечивать им равное участие в медиации. При наличии обстоятельств, влияющих на нейтральность медиатора, он должен отказаться от проведения медиации.

Принцип конфиденциальности. Медиатор, сотрудники организации медиаторов обязаны соблюдать конфиденциальность информации, ставшей им известной до начала и (или) в процессе проведения процедуры медиации. Данная обязанность также распространяется и на случаи приостановления или прекращения их деятельности в качестве медиатора. Обязательно должна сохраняться конфиденциальность всей информации, которая относится к медиации. Сама процедура медиации носит негласный характер. Во время медиации присутствуют только медиатор, непосредственные участники спора и (или) их представители. Иные лица допускаются только с согласия обеих сторон. В случае если медиатор получил от одной из сторон информацию, относящуюся к медиации, он может раскрыть ее другой стороне только с согласия стороны, предоставившей информацию.

Таким образом, медиация отличается быстротой и предотвращением раскрытия конфиденциальной информации. Она ведет к принятию взаимоприемлемого решения и помогает сторонам установить конструктивные

взаимовыгодные отношения.

Сравнивая законы двух государств можно выявить ряд отличий. Сферой применения медиации в Республике Казахстан являются споры (конфликты), которые возникают из гражданских, трудовых, семейных и иных правоотношений, а также рассматриваемые в ходе уголовного судопроизводства по делам о преступлениях небольшой и средней тяжести, об уголовных проступках при исполнении исполнительного производства.

В Кыргызской Республике Закон регулирует отношения, связанные с применением медиации к спорам, возникающим из гражданских, семейных, трудовых правоотношений, а также уголовно-правовых. В Казахстане медиация не применяется, если спор затрагивает или может затронуть интересы третьих лиц, не участвующих в процедуре медиации, недееспособных лиц или ограниченно дееспособных. Так же в Законе РК предусмотрено, что процедура медиации не может применяться по уголовным делам о коррупционных преступлениях и иным преступлениям против интересов государственной службы и государственного управления, что не прописано в Законе КР. Одинаковым для обоих законов является неприменение медиации в случае если затрагивают интересы третьих сторон, при этом в Законе РК есть дополнительная категория в виде лиц, признанных судом ограниченно дееспособными. В обоих законах даются разные определения понятия «медиация».

В Законе РК есть отдельная статья (ст. 3) [8], которая определяет две основные цели медиации: 1) достижение варианта разрешения спора (конфликта), устраивающего обе стороны медиации; 2) снижение уровня конфликтности сторон. В нашем Законе цели в отдельной статье не предусмотрены. В Казахстане процедура медиация базируется на пяти основных принципах проведения медиации, в КР – 4 принципа. Принципиальное отличие состоит в отсутствии в Законе КР принципа недопустимости вмешательства в процедуру медиации, который есть в Законе РК. В Кыргызстане предусмотрены такие принципы медиации, как сотрудничество и равноправие сторон медиации и нейтральность медиатора, в Казахстане – принцип равноправия сторон медиации, и независимость и беспристрастность медиатора.

Закон КР «О медиации» закрепляет возрастную ценз: медиатором может быть физическое лицо, достигшее 25-летнего возраста,

а в РК предусмотрен возрастной ценз в отношении медиаторов как на профессиональной основе (лица, достигшие 25-летнего возраста), так и непрофессиональной (лица, достигшие 40-летнего возраста).

В Законе РК права и обязанности медиатора, а также права и обязанности сторон медиации закреплены отдельными статьями (ст. 9 и ст. 10 Закона РК «О медиации»), что вообще не предусмотрено в Законе КР. Статья 12 Закона РК регламентирует отвод медиатора. В случае нарушения медиатором требований Закона стороны, участвующие в процедуре медиации, вправе обратиться с соответствующим заявлением в организацию медиатора. При подтверждении нарушения организация медиаторов приостанавливает деятельность медиатора с указанием об этом в реестре профессиональных медиаторов сроком на шесть месяцев. Данное положение регулируется п.7 ст. 14 Закона РК «О медиации», что законодательно не закреплено в нашем законе. 15 статья Закона РК регулирует проведение медиации членами местного сообщества, а пункт 2 статьи 16 Закона РК закрепляет перечень необходимых документов для включения в реестр непрофессиональных медиаторов. Данных норм в Законе КР нет. Если говорить о месте и времени проведения медиации, то такое положение отдельно в статье Закона КР не прописано. В РК оно закрепляется статьей 18 Закона «О медиации». Существенное отличие законов КР и РК проявляется еще и в том, что в статье 22 Закона РК закреплено положение о расходах, связанных с проведением медиации, в КР - нет. Например, в пунктах 4, 5 и 6 данной статьи говорится, что, если иное не установлено соглашением сторон, расходы, связанные с проведением медиации, уплачиваются сторонами совместно в равных долях. Если медиатор отказывается от проведения медиации в силу обстоятельств, препятствующих его беспристрастности, он обязан возвратить выплаченные ему сторонами денежные суммы. Непрофессиональным медиаторам возмещаются расходы, понесенные ими в связи с проведением медиации, указанные в подпунктах 1 и 2 вышеупомянутой статьи (вознаграждение медиатора, в том числе расходы на оплату проезда к месту рассмотрения спора, проживание и питание).

Медиация – процедура эффективная и выгодная во многих отношениях. Любые конфликты, будь то бытовые, профессиональные,

договорные, семейные или конфликты иного рода, отнимают большое количество времени, материальных ресурсов и, к сожалению, здоровья. Поэтому разрешение конфликтов с помощью данной процедуры во многом может способствовать минимизации отрицательных аспектов спора [9, с. 103-112]. Актуальность исследования данного способа обуславливается наличием пробелов в законодательстве, которые регулируют проведение процедуры медиации, а также низким процентом ее применяемости. Например, многие граждане не слышали о подобной процедуре, или даже вообще не знают о существовании такого института. Естественно, тогда граждане с некоторым недоверием относятся к такому способу разрешения конфликта. Необходимо отметить, что широкое распространение медиации и совершенствование нормативной базы по данному вопросу видится возможным только в том случае, если будут учтены такие факторы, как менталитет граждан, уровень их правовой культуры и правосознания [10, с. 74-77]. В данном случае, чтобы решить данную проблему, необходимо активно просвещать органы государственной власти, местного самоуправления, средств массовой информации, а также и самих медиаторов.

В статье 1 Закона КР «О медиации» говорится, что данный закон регулирует отношения, связанные с применением медиации к спорам, которые возникают из гражданских, семейных и трудовых правоотношений, а также из уголовно-правовых. То есть, как мы видим, данные положения исключают жилищные, земельные и экономические правоотношения. Также в Законе не предусмотрены нормы, при которых стороны обязаны будут применить процедуру медиации перед тем, как обратиться в суд. Например, если это дела о расторжении брака; дела, которые вытекают из семейных правоотношений, за исключением случаев, когда касается лишения или ограничения родительских прав; дела по имущественным спорам при разделе имущества, а также об определении порядка пользования имуществом. Данные положения позволяют гармонизировать социальные отношения и при этом разгрузят деятельность судей. Эти нормы будут способствовать целям процедуры медиации. Что касается требований, предъявляемых к медиаторам, то в Законе КР, в отличие от Закона РК, не выделяют среди медиаторов –

профессионалов и непрофессионалов. Подобное выделение в Законе РК считаем справедливым. Следовательно, данное положение не помешало бы и нам внести. И тогда на основе этого, необходимо также в законе закрепить подведомственность дел медиаторам, которые бы осуществляли свою деятельность как на профессиональной основе, так и непрофессиональной. Например, если стороны решили расторгнуть брак (несложная категория гражданских дел), то в данном случае закон бы предусматривал обращение этих лиц по поводу расторжения брака к медиаторам, осуществляющим свою деятельность на непрофессиональной основе. Тогда подобные изменения в нашем законодательстве, а именно в Законе КР «О медиации» позволили бы быстро и эффективно решать споры, а медиаторы имели бы стимул к осуществлению медиации на профессиональной основе, поскольку они бы имели возможность рассматривать также дополнительные вопросы процедуры медиации посредством дополнительного профессионального образования.

Не менее важной проблемой в сфере медиации является вопрос об организациях медиаторов. Закон КР не устанавливает и не закрепляет никаких требований к организациям, которые оказывают услуги по медиации. Они могут входить в саморегулируемые организации медиаторов, но могут и не входить в них, вправе заниматься любой другой деятельностью, не запрещенной законом. То есть можно сказать, что любая «организация» может заниматься разрешением споров путем медиации. Естественно, такая позиция не является верной. Создание специализированных фирм, входящих в саморегулируемые организации медиаторов, было бы удачным разрешением данной проблемы. Этим организациям было бы разрешено оказывать юридическую помощь, то есть заниматься сопутствующей деятельностью.

Считается, что тогда бы несомненно граждане доверительно относились бы к обозначенному институту, использовали бы медиацию при разрешении споров, что способствовало бы совершенствованию ее применения и позволило бы наладить систему организаций, занимающихся посредничеством.

На основе вышеизложенного, на наш взгляд видится целесообразным дополнить Закон КР «О медиации» нижеследующим:

закрепить положение, предусматривающее то, что процедура медиации не применяется по уголовным делам о коррупционных преступлениях и иным преступлениям против интересов государственного управления (обозначенное предлагается в целях снижения уровня коррупции в данной сфере);

прописать правовое положение организаций, которые обеспечивают проведение медиации, требования, предъявляемые к ним, а также разграничить медиаторов на профессионалов и непрофессионалов, а именно, медиаторов, осуществляющих деятельность на профессиональной основе, и непрофессиональной, и требования, предъявляемые к ним;

прописать основные права и обязанности медиатора, а также сторон медиации;

дополнить основаниями об отводе медиатора;

закрепить право обращения сторон с соответствующим заявлением в организацию медиаторов при нарушении медиатором требований Закона КР «О медиации»;

внести положения, регламентирующие перечень документов, необходимые для непрофессиональных медиаторов в целях включения в реестр;

дополнить положением, предусматривающим расходы, связанные с проведением медиации, а также места проведения медиации.

В Кыргызской Республике важно сделать процедуру медиации популярной, чтобы она была значимой в нашем обществе. Чтобы достичь такого результата, нужно наглядно продемонстрировать все положительные стороны этого процесса, проводить разъяснительную работу среди граждан, демонстрировать стадии и механизм функционирования данного института, а также безопасность для сторон. Тогда наши граждане начнут ясно и четко понимать, что медиация является удобным и эффективным способом разрешения споров.

Медиация является альтернативой судебному разрешению споров. Это процедура урегулирования спора при содействии медиатора, который выступает нейтральной стороной, путем согласования интересов спорящих сторон в целях достижения ими взаимоприемлемого соглашения. Медиатор создает возможность сторонам спора в защищенном пространстве беседы совместно работать над решением своих проблем. Благодаря технике медиации, конструктивное разрешение конфликта возможно

даже когда стороны находятся в очевидном тупике или вовсе не разговаривают друг с другом в силу эмоциональной напряженности отношений. При медиации стороны рассчитывают на равные права, а также на них возлагаются равные обязанности.

Медиация совмещает в себе конфликтологию, право и психологию. Она является необходимым институтом, так как это современный способ урегулирования споров, конфликтов между гражданами. В кризисных условиях медиация позволит сторонам спора максимально быстро осознать свои реальные интересы, сократить время судебных слушаний и финансовые затраты на ведение процесса. Обращаясь за помощью к медиатору, граждане смогут повысить свое качество жизни.

Медиативный процесс, кроме разрешения конфликта, способен обучать моделям успешной коммуникации и взаимодействия в стиле сотрудничества. Стороны конфликта, участвуя в процессе медиации, иногда впервые в жизни получают возможность прикоснуться к опыту отношений, основанных на достоинстве и взаимоуважении.

Принятое судом решение может удовлетворить только одну из спорящих сторон, и то не всегда в полном объеме, а разрешение спора посредством медиации удовлетворяет интересы каждой из сторон. Основная цель медиации – примирение конфликтующих сторон. Решение, которое принимают стороны в результате медиации, всегда вырабатывается на основе их мнения. Это решение отражает интересы спорящих, опирается на закон и принимается в соответствии с законом, а значит, оно всегда будет являться исполнимым и жизнеспособным. Медиация ускоряет процесс поиска решения, который будет взаимно удовлетворять обе стороны. Развитие медиации должно соответствовать принципам данного института.

Необходимыми условиями проведения процедуры медиации являются добровольное участие в ней сторон спора, их готовность включиться в процесс поиска путей его урегулирования, а также отказ от обращения к другим способам разрешения споров на время проведения процедуры медиации. Процедура медиации может применяться в различных сферах — для урегулирования как гражданских, семейных, трудовых споров, так и споров, выходящих за пределы чисто юридических коллизий (политических и социальных, напри-

мер, так называемых соседских конфликтов).

Благодаря медиации не наказываются виновный, а достигаются внутреннее согласие и гармония, сохраняются партнерские и иные отношения. Конфиденциальность является одним из преимуществ медиации по сравнению с разбирательством дела в суде. Как правило, соблюдение тайны информации, связанной с примирительной процедурой, имеет большое значение для ее участников.

Медиация успешно интегрировалась в правовые системы большинства развитых стран

мира, а также продолжает закреплять свои позиции на законодательном уровне. Кроме того, зарубежная, российская и казахская практика внесудебного урегулирования споров показывает, что за медиацией есть большое будущее. Медиация является насущной потребностью современного цивилизованного общества. Необходимо всегда выявлять конкретные проблемы и искать пути их решения с целью совершенствования законодательства о медиации. Также не забывать об апробации законов, прежде чем их применять.

#### Список использованных источников:

1. Давыденко Д.Л. Посредничество по урегулированию коммерческих споров. М., 2006.
2. Аллаhverдова О.В., Иванова Е.Н. История развития медиации // Вестник Санкт-Петербургского университета. Серия 6. Вып. 2. Часть II. СПб., 2007. - С. 73.
3. Медиация: о чем говорит зарубежный опыт // [https://www.norma.uz/nashi\\_obzori/mediaciya\\_o\\_chem\\_govorit\\_zarubejnnyu\\_opyt](https://www.norma.uz/nashi_obzori/mediaciya_o_chem_govorit_zarubejnnyu_opyt) (дата обращения 25.03.2018).
4. Закон Кыргызской Республики «О медиации» от 28 июля 2017 года № 161 // <http://cbd.minjust.gov.kg/act/view/ru-ru/111668>.
5. Зайганова С.К., Носырева Е.И. Развитие медиации в России: теория, практика. М., 2012. – С. 3-5.
6. Лукьяновская О. В., Мельниченко Р. Г. Основы юридической конфликтологии и медиации // <https://megaobuchalka.ru/5/23090.html> (дата обращения 25.03.2018).
7. Закон Республики Казахстан «О медиации» от 28 января 2011 года № 401-IV // [http://online.zakon.kz/Document/?doc\\_id=30927376#pos=0;0](http://online.zakon.kz/Document/?doc_id=30927376#pos=0;0).
8. Фирсова А.А. Проблемы и перспективы развития института медиации в России // Современный юрист.-2016.-№ 1. - С. 103-112.
9. Каратаев И.А. Актуальные проблемы процедуры медиации в России и пути их решения // Актуальные проблемы права: материалы V Междунар. науч. конф. – М.: Буки-Веди, 2016. – С. 74-77.

#### References:

1. Davydenko D.L. Posrednichestvo po uregulirovaniyu kommercheskikh sporov. M., 2006.
2. Allakhverdova O.V., Ivanova Ye.N. Istoriya razvitiya mediatsii // Vestnik Sankt-Peterburgskogo universiteta. Seriya 6. Vyp. 2. Chast II. SPb., 2007. - S. 73.
3. Mediatsiya: o chem govorit zarubezhny opyt // [https://www.norma.uz/nashi\\_obzori/mediaciya\\_o\\_chem\\_govorit\\_zarubejnnyu\\_opyt](https://www.norma.uz/nashi_obzori/mediaciya_o_chem_govorit_zarubejnnyu_opyt) (data obrashcheniya 25.03.2018).
4. Zakon Kyrgyzskoy Respubliki «O mediatsii» ot 28 iyulya 2017 goda № 161 // <http://cbd.minjust.gov.kg/act/view/ru-ru/111668>.
5. Zayganova S.K., Nosyreva Ye.I. Razvitiye mediatsii v Rossii: teoriya, praktika. M., 2012. – S. 3-5.
6. Lukyanovskaya O. V., Melnichenko R. G. Osnovy yuridicheskoy konfliktologii i mediatsii // <https://megaobuchalka.ru/5/23090.html> (data obrashcheniya 25.03.2018).
7. Zakon Respubliki Kazakhstan «O mediatsii» ot 28 yanvarya 2011 goda № 401-IV // [http://online.zakon.kz/Document/?doc\\_id=30927376#pos=0;0](http://online.zakon.kz/Document/?doc_id=30927376#pos=0;0).
8. Firsova A.A. Problemy i perspektivy razvitiya instituta mediatsii v Rossii // Sovremenny yurist.-2016.-№ 1. - S. 103-112.
9. Karatayev I.A. Aktualnye problemy protsedury mediatsii v Rossii i puti ikh resheniya // Aktualnye problemy prava: materialy V Mezhdunar. nauch. konf. – М.: Buki-Vedi, 2016. – S. 74-77.

УДК 349.2

**Зарина Вадимовна Дзейтова<sup>1</sup>**  
<sup>1</sup>Студентка 2 курса Высшей школы права  
 «Әділет» Каспийского общественного университета,  
 Республика Казахстан, г. Алматы

## ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ ТРУДОВЫХ ОТНОШЕНИЙ ИНОСТРАННОЙ РАБОЧЕЙ СИЛЫ В РЕСПУБЛИКЕ КАЗАХСТАН

### Аннотация

В данной работе освещены наиболее распространенные проблемы в правовом регулировании иностранной рабочей силы, а также способы решения этих проблем.

**Ключевые слова:** иностранная рабочая сила, трудовая миграция, внутренний рынок рабочей силы, миграционный процесс.

**Зарина Вадимовна Дзейтова<sup>1</sup>**  
<sup>1</sup>Каспий қоғамдық университетінің  
 "Әділет" Жоғары құқық мектебінің студенті,  
 Қазақстан Республикасы, Алматы қ.

### КАЗАҚСТАН РЕСПУБЛИКАСЫНДАҒЫ ШЕТЕЛДІК ЖҰМЫС КҮШІНІҢ ЕҢБЕК ҚАТЫНАСТАРЫН ҚҰҚЫҚТЫҚ РЕТТЕУ

### Аңдатпа

Бұл жұмыста шетелдік жұмыс күшін құқықтық реттеудегі Қазақстан Республикасындағы ең көп тараған мәселелер мен олардың шешу жолдары қамтылған.

**Түйінді сөздер:** шетелдік жұмыс күші, еңбек көші-қоны, ішкі еңбек нарығы, көші-қон процесі.

**Zarina Vadimovna Dzeitova<sup>1</sup>**  
<sup>1</sup>Student of the Higher School of Law «Adilet»,  
 Caspian Public University  
 Republic of Kazakhstan, Almaty

### JURIDICAL REGULATION OF FOREIGN WORKERS EMPLOYMENT IN REPUBLIC OF KAZAKHSTAN

### Annotation

Most famous problems in legal regulation of employment relations in Kazakhstan and solutions.

**Keywords:** foreign workers, labor migration, domestic labor market, internal labor migration, external labor migration.

#### Введение

Международная миграция населения приобретает в последние годы все более масштабный характер. Согласно оценкам специалистов, примерно к 2020 г. 200 млн. человек во всем мире будут жить и обеспечивать свое существование в странах, гражданами которых они не являются [1]. Перемещение населения в таком количестве влечет за собой серьезные социально-экономические и политические последствия, как для стран проис-

хождения мигрантов, так и для государств их пребывания.

Трудовая миграция, как явление, известна более тысячи лет. Она беспрестанно изменялась в связи с тем, что менялся общественный строй, а, следовательно, и мировоззрение людей. И во все времена этот процесс нуждался в управлении и контроле. В наши дни это – вполне сформировавшийся процесс, занимающий важное место в жизни практически каждой страны.

Длительное пребывание иностранцев отражается на темпах экономического роста, состоянии платежного баланса, внутривнутриполитическом положении, приросте населения, тенденциях развития национальных культур, межгосударственных отношениях.

Проблема трудовой миграции всегда была актуальной, а для нашей страны за последние годы стала еще актуальнее. У многих есть возможность беспрепятственного въезда на территорию иностранных государств. По большей части люди выезжают на территорию другой страны в попытках найти временную или более высокооплачиваемую работу.

Мировой опыт свидетельствует, что трудовая миграция обеспечивает несомненные преимущества как принимающим рабочую силу странам, так и поставляющим ее. Но она способна породить и острые социально-экономические проблемы для стран, участвующих в миграционном процессе.

Сущность, причины, основные черты и динамика привлечения иностранной рабочей силы

Под иностранной рабочей силой понимаются иностранцы и лица без гражданства:

привлекаемые работодателем для осуществления трудовой деятельности на территории Республики Казахстан;

сезонные иностранные работники;

трудоустраивающиеся самостоятельно;

временно переводимые в рамках корпоративного перевода.

Иностранным работником считается иммигрант, прибывший или привлекаемый работодателем для осуществления трудовой деятельности на территории Республики Казахстан (подпункт 10) пункта 2 Правил установления квоты на привлечение иностранной рабочей силы в Республику Казахстан) [17].

Казахстан привлекает внимание многих иностранных инвесторов. Выход на рынок Казахстана часто сопряжен с созданием на его территории дочерних компаний иностранных организаций и, как следует из практики, ввозом иностранных работников, которые призваны осуществлять руководство по ведению бизнеса.

Ближайшие 10 лет Казахстан планирует до 50% иностранной рабочей силы заменить отечественными специалистами, но на данный момент в РК ежегодно находят работу несколько десятков тысяч зарубежных граждан [2]. Так, только в 2016г. было привлечено

около 36 тысяч иностранцев (по состоянию на 18.03.2018г.). Основными странами, из которых прибывают иностранные работники являются Китай, Турция, Узбекистан, Великобритания и Индия.

Потребность в иностранной рабочей силе связана с существующим рядом проблем, начиная с низкого качества рабочей силы и заканчивая ее дефицитом в связи с неблагоприятной демографической ситуацией 90-х годов прошлого столетия.

Факторы, влияющие на миграционный процесс

На сегодня миграционную ситуацию в Казахстане характеризуют следующие факторы:

Экономическая необходимость и демографический прогноз. По данным Минтруда, потребность экономики Казахстана в рабочей силе будет увеличиваться на 60 тыс. человек ежегодно [3]. И это только в специалистах среднего и высшего звена, занятых в индустриальном инновационном производстве.

Региональная миграция. Факторы, способствующие росту числа мигрантов из других стран ЦА в Казахстан, сосредоточены в сфере нерешенности социально-экономических проблем в соседних странах-донорах: имеется избыток трудовых ресурсов при нехватке рабочих мест и низком прожиточном уровне.

Адаптация мигрантов в Казахстане. Иммигрантам предоставлена возможность регистрации, однако процедура обретения законного статуса для пребывания на территории РК и, в особенности, продления временного вида на жительство продолжает содержать серьезные пробелы, допускающие возможность чиновничьей коррупции. Сохраняется проблема легализации и социально-экономической адаптации оралманов, прибывших по программе возвращения казахов на историческую родину.

Внешняя миграция. В результате осуществления российской государственной программы по возвращению соотечественников происходит отток русскоговорящего населения, имеющего высшее образование, высокую рабочую квалификацию, что только увеличивает нехватку квалифицированных специалистов.

Вместо выехавших в Россию высококлассных специалистов приезжают чернорабочие, рабочие низкой квалификации из стран ЦА, не имеющие высшего или специального образования. Процесс нелегального трудоустройства сопровождается нарушением трудовых и со-



циальных прав самих иммигрантов. Возрастает количество криминальных правонарушений. Нелегальные иммигранты, не владеющие казахским или русским языками, попадают в руки перекупщиков «рабочей силы».

Потенциально непредсказуем рост миграции населения, связанный с неблагоприятной экологической обстановкой, нехваткой питьевой воды, стихийными бедствиями (экологическая миграция). Техногенные катастрофы, природные катаклизмы способны вызывать экстренное массовое переселение людей.

Немаловажным фактором, сопутствующим трудовой миграции, становятся денежные переводы. С одной стороны, это — один из результатов миграции, позитивно сказывающийся на благосостоянии стран-доноров. Для новых независимых государств Восточной Европы и Центральной Азии денежные поступления от мигрантов являются значительным источником внешних доходов, служащим своего рода социальным амортизатором, защищающим эти страны от экономических и политических потрясений.

Национальное законодательство и международные регуляции по вопросам привлечения иностранной рабочей силы

Национальное законодательство

Нормативно-правовая база по привлечению иностранной рабочей силы и пребывания иностранных граждан на территории Казахстана в целом сформирована. Она состоит из:

Закона о миграции [4];

Правил привлечения ИРС [5];

Правил въезда [6];

Правил регистрации [7];

Стандарта по регистрации [8] и др.;

Постановлений Правительства [9] [10];

Приказа Министра здравоохранения и социального развития РК [11].

Несмотря на то, что в стране имеется необходимая правовая база, которая определяет статус иностранцев в ней, вопросы их правового положения все еще остаются открытыми, что говорит о необходимости дальнейшего совершенствования нормативно-правовой среды в РК. Требуется внесения изменений существующий нормативный материал о правовом положении иностранных граждан. К сожалению, действующая система правовых регуляций в сфере привлечения иностранной рабочей силы не всегда позволяет успешно «вписать» в установленные законодательством рамки интересы иностранных инвесторов и привлекае-

мых ими иностранных специалистов.

В РК не раз предпринимались шаги, направленные на упрощение и более четкое правовое закрепление порядка оформления въезда в РК и выезда из РК как иностранцев, так и граждан РК, а также на расширение возможностей встреч на основе семейных связей, безвизовых поездок, выдачи многократных въездных-выездных виз, упрощения таможенных формальностей и т.д. Но проблемы остались.

Проблемы законодательства Республики Казахстан в области трудовой иммиграции. Правовое регулирование проблем привлечения иностранной рабочей силы

Трудовая миграция, в том числе, нелегальная, связана с тяжелой социально-экономической ситуацией в местах исхода трудовых мигрантов.

Трудовая иммиграция в Казахстан содержит такие отрицательные моменты, как:

- оказание сильного давления на внутренней рынок рабочей силы и ухудшении качества его структуры;

- дисбаланс ценовой конъюнктуры на рынке труда, выражающийся в снижении стоимости труда (в основном, неквалифицированной рабочей силы), что, в свою очередь, препятствует заинтересованности местной рабочей силы в трудоустройстве;

- рост теневой экономики;

- отток из РК валюты (денежные переводы мигрантов на родину);

- рост социальной напряженности (по межэтнической линии, в результате конкуренции за рабочие места, и т. д.);

- увеличение маргинальной компоненты населения городов;

- усиление давления на рынок жилья (в частности, арендного);

- увеличение неучтенной нагрузки на бюджет и сферы обеспечения жизнедеятельности в регионах-реципиентах;

- потенциальный рост криминогенной угрозы [13].

Положения, приводимые Сейлехановым Ербулатом Турановичем в своей статье в 2009г., актуальны и на сегодняшний день.

Тревожным фактором для обеспечения безопасности выступает концентрация трудовых мигрантов на юге Казахстана. Уже сегодня южные области РК испытывают большую социальную перегрузку. Почти 1/3 населения страны проживает в Алматинской области, а также в орошаемых районах Жамбылской и

Южно-Казахстанской областей. В последние годы именно в южной части РК расселяется основная масса внутренних экологических мигрантов из зоны Приаралья, и практически все прибывающие в страну репатрианты. Соответственно, неконтролируемый приток нелегальных мигрантов увеличивает конкуренцию на рынках труда, жилья и вызывает недовольство местных жителей.

Основной целью в рамках регулирования миграционных процессов в Казахстане остается обеспечение устойчивого социально-экономического и демографического развития страны, укрепление национальной безопасности и удовлетворение потребностей растущей казахстанской экономики в трудовых ресурсах. Для этого необходим эффективный контроль над миграционными потоками, рациональное размещение мигрантов по территории страны, реализация их интеллектуального и трудового потенциала, защищенность казахстанского рынка труда и прав мигрантов.

В этой связи, перед РК стоит задача преодоления стихийного характера миграции; снижение ее объемов; пресечение нелегальной миграции; создание системы управления миграционными потоками в интересах развития казахстанского государства и общества.

В одной из статей, указанных на официальном сайте указывается перечень предложений по совершенствованию системы и решению проблем, связанных с трудовой миграцией в РК:

1. В ТК РК внести нормы, обязывающие иностранные компании хранить в личных делах оригиналы дипломов об образовании иностранных граждан с приложениями к нему;

2. Внести дополнения обязывающие компании привлекающие ИРС предоставлять на заседание комиссии оригиналы дипломов об образовании привлекаемых граждан.

3. Усилить ответственность за использование копий документов, достоверность которых не подтверждается оригиналами либо иными подтверждающими документами, с применением в отношении физического лица и юридического лица в качестве основной меры взыскания штрафа и в качестве дополнительного изъятие всех разрешений, лицензий полученных на основании данных копий этих документов, а также признанием недействительными всех сделок и договоров, в том числе трудовых с взысканием всех полученных доходов в пользу государства.

4. Дополнить КоАП РК статьей, предусматривающей ответственность за не обеспечения сохранности дипломов об образовании привлеченного специалиста ИРС в личном деле.

5. При привлечении ИРС необходимо законодательно закрепить необходимость учитывать мировой рейтинг образовательного учреждения, который окончил привлекаемый работник.

6. Ограничить привлечение в качестве иностранной рабочей силы в РК иностранных граждан на специальности по гуманитарным направлениям.

7. При Министерстве труда и социальной защиты РК создать Департамент по трудовой миграции и предоставить более широкие права по защите интересов казахстанских работников.

8. Ограничить привлечение по деловым визам консультантов и оплачивать их расходы за счет средств приглашающей компании[15].

Первые 5 пунктов решили бы проблему с: использованием некоторыми иностранными специалистами поддельных документов об образовании и опыте;

подменой казахстанских работников иностранными работниками низкой или равной квалификации в интересах иностранных компаний;

необоснованно высокими заработными платами привлеченных иностранных работников и политикой иностранных компаний по привлечению на руководящие должности исключительно иностранцев.

Пункт 6 охватывает проблему привлечения иностранной рабочей силы в РК по гуманитарным профессиям, что лишает граждан РК возможности устроится на данную работу ввиду недостаточной квалификации и которым для улучшения каких-то качеств гуманитарного специалиста достаточно повысить его квалификацию путем направления за счет компании в учебное заведение.

Последние два пункта содержат идею всесторонней защиты интересов РК и в особенности интересов ее граждан в плане трудовых отношений.

Данный список содержит, пусть и не исчерпывающий перечень решения имеющихся проблем, но по крайней мере он является справедливым и дает возможность урегулировать некоторые основные вопросы трудовой миграции населения.

**Заключение**

В заключении можно сделать вывод, о том что миграция оказывает существенное влияние на социально-экономическое развитие. Современное положение требует четкой миграционной политики на уровне страны, а также отлаженной системы управления миграционными процессами. Одним из возможных направлений совершенствования системы управления миграцией может стать предварительная корректировка бюджета края с учетом социально-экономических последствий миграции.

Все вышеуказанное позволяет сделать некоторые выводы:

1. Миграционные процессы при снижении их масштабов определяют в современных условиях прирост численности населения и являются крайне разнообразными по социальному, этническому, демографическому составу мигрантов.

2. Миграционные потоки в различной степени влияют на социальное и экономическое положение и отдельные элементы его социальной инфраструктуры. 3. Система управления миграцией сводится сегодня к фиксации прибывающих мигрантов и принятию ограничительных актов. При этом не просчитываются последствия различных видов миграции.

**Список использованных источников:**

1. Вишневская В.С., Астапенко С.С. Международная миграция рабочей силы в современной мировой экономике// Современные аспекты экономики. 2006.№ 8-С.41
2. Рынок иностранной рабочей силы в Казахстане в ожидании либерализации // <https://primeminister.kz/ru/news/13/rynok-inostranoj-rabochej-sily-v-kazahstane-v-ozhidanii-liberalizatsii.-> 2015г.
3. Министр труда Казахстана: Потребность в рабочей силе в республике // <https://regnum.ru/news/838881.html.-> 2007
4. Закон Республики Казахстан от 22 июля 2011 года № 477-IV "О миграции населения" // <http://adilet.zan.kz/rus/docs/Z1100000477> (по состоянию на 18.03.2018г.)
5. Приказ и.о. Министра здравоохранения и социального развития Республики Казахстан от 27 июня 2016 года № 559 " Об утверждении Правил и условий выдачи и (или) продления разрешений работодателям на привлечение иностранной рабочей силы, а также осуществления внутрикорпоративного перевода" // <http://adilet.zan.kz/rus/docs/V1600014170> (по состоянию на 18.03.2018г.)
6. Постановление Правительства Республики Казахстан от 21 января 2012 года № 148 "Об утверждении Правил въезда и пребывания иммигрантов в Республике Казахстан, а также их выезда из Республики Казахстан и Правил осуществления миграционного контроля, а также учета иностранцев и лиц без гражданства, незаконно пересекающих Государственную границу Республики Казахстан, незаконно пребывающих на территории Республики Казахстан, а также лиц, которым запрещен въезд на территорию Республики Казахстан" // <http://adilet.zan.kz/rus/docs/P1200000148> (по состоянию на 18.03.2018г.)
7. Совместный приказ и.о. Министра иностранных дел Республики Казахстан от 24 ноября 2016 года № 11-1-2/555и Министра внутренних дел Республики Казахстан от 28 ноября 2016 года № 1100 "Об утверждении Правил оформления приглашений, согласования приглашений на въезд иностранцев и лиц без гражданства в Республику Казахстан, выдачи, аннулирования, восстановления виз Республики Казахстан, а также продления и сокращения сроков их действия" // [http://online.zakon.kz/Document/?doc\\_id=39387873#pos=1;-161](http://online.zakon.kz/Document/?doc_id=39387873#pos=1;-161) (по состоянию на 18.03.2018г.)
8. Приказ Министра внутренних дел Республики Казахстан от 6 апреля 2015 года № 303. Зарегистрирован в Министерстве юстиции Республики Казахстан 21 мая 2015 года № 11106 "Об утверждении стандарта государственной услуги "Регистрация иностранцев и лиц без гражданства, временно пребывающих в Республике Казахстан" // <http://adilet.zan.kz/rus/docs/V1500011106> (по состоянию на 18.03.2018г.)
9. Постановление Правительства Республики Казахстан от 18 августа 2016 года № 459 «Об установлении ставок сбора за выдачу и (или) продление разрешения на привлечение иностранной рабочей силы в Республику Казахстан» // [www.online.zakon.kz](http://www.online.zakon.kz) (по состоянию на 18.03.2018г.).
10. Постановление Правительства Республики Казахстан от 29 декабря 2016 года № 898 «Об

- установлении квоты на привлечение иностранной рабочей силы для осуществления трудовой деятельности на территории Республики Казахстан на 2017 год»// [www.online.zakon.kz](http://www.online.zakon.kz) (по состоянию на 18.03.2018г.)
11. Приказ и.о. Министра здравоохранения и социального развития Республики Казахстан от 27 июня 2016 года № 559 «Об утверждении Правил и условий выдачи и (или) продления разрешений работодателям на привлечение иностранной рабочей силы, а также осуществления внутрикорпоративного перевода» // [www.online.zakon.kz](http://www.online.zakon.kz) (по состоянию на 18.03.2018г.) .
  12. Министр труда Казахстана: Потребность в рабочей силе в республике // <https://regnum.ru/news/838881.html>.- 2007
  13. Туранович Е.С. "ПРОБЛЕМЫ ВНУТРЕННЕЙ И ВНЕШНЕЙ МИГРАЦИИ В РЕСПУБЛИКЕ КАЗАХСТАН: АНАЛИЗ СОСТОЯНИЯ И ПРОГНОЗЫ" // Analytic.- 2009.- №4
  14. Население. Миграция населения // Агентство по статистике Республики Казахстан. – [www.stat.kz](http://www.stat.kz).
  15. Проблемы законодательства Республики Казахстан в области привлечения иностранной рабочей силы. Предпосылки и рекомендации для его совершенствования // <http://www.zakon.kz/4623170-problemy-zakonodatelstva-respubliki.html>.- 2014г.
  16. Ю. Чумаченко Правовые проблемы при найме иностранных специалистов в Казахстане и пути их устранения // Юрист.- 2013.- №7
  17. Постановление Правительства Республики Казахстан от 15 декабря 2016 года № 802 "Об утверждении Правил установления квоты на привлечение иностранной рабочей силы в Республику Казахстан и ее распределение между регионами Республики Казахстан, определении перечней отраслей экономики, в рамках которых осуществляется внутрикорпоративный перевод, и лиц, для осуществления трудовой деятельности которых не требуется разрешения местных исполнительных органов на привлечение иностранной рабочей силы, и признании утратившими силу некоторых решений Правительства Республики Казахстан" // <http://adilet.zan.kz/rus/docs/P1600000802> (по состоянию на 18.03.2018г.).

#### References:

1. Vishnevskaya V.S.. Astapenko S.S. Mezhdunarodnaya migratsiya rabochey sily v sovremennoy mirovoy ekonomike// *Sovremennyye aspekty ekonomiki*. 2006.№ 8-S.41
2. Rynok inostrannoy rabochey sily v Kazakhstane v ozhidanii liberalizatsii // <https://primeminister.kz/ru/news/13/rynok-inostranoj-rabochej-sily-v-kazahstane-v-ozhidanii-liberalizatsii>.- 2015g.
3. Ministr truda Kazakhstana: Potrebnost v rabochey sile v respublike // <https://regnum.ru/news/838881.html>.- 2007
4. Zakon Respubliki Kazakhstan ot 22 iyulya 2011 goda № 477-IV "O migratsii naseleniya" // <http://adilet.zan.kz/rus/docs/Z1100000477> (po sostoyaniyu na 18.03.2018g.)
5. Prikaz i.o. Ministra zdravookhraneniya i sotsialnogo razvitiya Respubliki Kazakhstan ot 27 iyunya 2016 goda № 559 " Ob utverzhdenii Pravil i usloviy vydachi i (ili) prodleniya razresheniya rabotodatel'nyam na privlecheniye inostrannoy rabochey sily. a takzhe osushchestvleniya vnutrikorporativnogo perevoda" // <http://adilet.zan.kz/rus/docs/V1600014170> (po sostoyaniyu na 18.03.2018g.)
6. Postanovleniye Pravitelstva Respubliki Kazakhstan ot 21 yanvarya 2012 goda № 148 "Ob utverzhdenii Pravil vyezda i prebyvaniya immigrantov v Respublike Kazakhstan. a takzhe ikh vyezda iz Respubliki Kazakhstan i Pravil osushchestvleniya migratsionnogo kontrolya. a takzhe ucheta inostrantsev i lits bez grazhdanstva. nezakonno peresekayushchikh Gosudarstvennyu granitsu Respubliki Kazakhstan. nezakonno prebyvayushchikh na territorii Respubliki Kazakhstan. a takzhe lits. kotorym zapreshchen vyezd na territoriyu Respubliki Kazakhstan" // <http://adilet.zan.kz/rus/docs/P1200000148> (po sostoyaniyu na 18.03.2018g.)
7. Sovmestnyy prikaz i.o. Ministra inostrannykh del Respubliki Kazakhstan ot 24 noyabrya 2016 goda № 11-1-2/555i Ministra vnutrennikh del Respubliki Kazakhstan ot 28 noyabrya 2016 goda № 1100 "Ob utverzhdenii Pravil oformleniya priglasheiy. soglasovaniya priglasheiy na vyezd inostrantsev i lits bez grazhdanstva v Respubliku Kazakhstan. vydachi. annullirovaniya. vosstanovleniya viz Respubliki Kazakhstan. a takzhe prodleniya i sokrashcheniya srokov ikh

- deystviya" // [http://online.zakon.kz/Document/?doc\\_id=39387873#pos=1;-161](http://online.zakon.kz/Document/?doc_id=39387873#pos=1;-161) (po sostoyaniyu na 18.03.2018g.)
8. Prikaz Ministra vnutrennikh del Respubliki Kazakhstan ot 6 aprelya 2015 goda № 303. Zaregistrirovano v Ministerstve yustitsii Respubliki Kazakhstan 21 maya 2015 goda № 11106 "Ob utverzhdenii standarta gosudarstvennoy uslugi "Registratsiya inostrantsev i lits bez grazhdanstva. vremenno prebyvayushchikh v Respublike Kazakhstan" // <http://adilet.zan.kz/rus/docs/V1500011106> (po sostoyaniyu na 18.03.2018g.)
  9. Postanovleniye Pravitelstva Respubliki Kazakhstan ot 18 avgusta 2016 goda № 459 «Ob ustanovlenii stavok sbora za vydachu i (ili) prodleniye razresheniya na privilecheniye inostrannoy rabochey sily v Respubliku Kazakhstan» // [www.online.zakon.kz](http://www.online.zakon.kz) (po sostoyaniyu na 18.03.2018g.).
  10. Postanovleniye Pravitelstva Respubliki Kazakhstan ot 29 dekabrya 2016 goda № 898 «Ob ustanovlenii kvoty na privilecheniye inostrannoy rabochey sily dlya osushchestvleniya trudovoy deyatel'nosti na territorii Respubliki Kazakhstan na 2017 god» // [www.online.zakon.kz](http://www.online.zakon.kz) (po sostoyaniyu na 18.03.2018g.)
  11. Prikaz i.o. Ministra zdravookhraneniya i sotsialnogo razvitiya Respubliki Kazakhstan ot 27 iyunya 2016 goda № 559 «Ob utverzhdenii Pravil i usloviy vydachi i (ili) prodleniya razresheniy rabotodatel'nyam na privilecheniye inostrannoy rabochey sily. a takzhe osushchestvleniya vnutrikorporativnogo perevoda» // [www.online.zakon.kz](http://www.online.zakon.kz) (po sostoyaniyu na 18.03.2018g.) .
  12. Ministr truda Kazakhstana: Potrebnost v rabochey sile v respublike // <https://regnum.ru/news/838881.html>.- 2007
  13. Turanovich E.S. "PROBLEMY Vnutrenney i Vneshney Migratsii v Respublike Kazakhstan: ANALIZ SOSTOYANIYA I PROGNOZY" // Analytic.- 2009.- №4
  14. Naseleniye. Migratsiya naseleniya // Agentstvo po statistike Respubliki Kazakhstan. – [www.stat.kz](http://www.stat.kz).
  15. Problemy zakonodatelstva Respubliki Kazakhstan v oblasti privilecheniya inostrannoy rabochey sily. Predposylki i rekomendatsii dlya ego sovershenstvovaniya // <http://www.zakon.kz/4623170-problemy-zakonodatelstva-respubliki.html>.- 2014g.
  16. Yu. Chumachenko Pravovyye problemy pri nayme inostrannykh spetsialistov v Kazakhstane i puti ikh ustraneniya // Yurist.- 2013.- №7
  17. Postanovleniye Pravitelstva Respubliki Kazakhstan ot 15 dekabrya 2016 goda № 802 "Ob utverzhdenii Pravil ustanovleniya kvoty na privilecheniye inostrannoy rabochey sily v Respubliku Kazakhstan i eye raspredeleniye mezhduraznykh regionami Respubliki Kazakhstan. opredelenii perechney otrasley ekonomiki. v ramkakh kotorykh osushchestvlyayetsya vnutrikorporativnyy perevod. i lits. dlya osushchestvleniya trudovoy deyatel'nosti kotorykh ne trebuyetsya razresheniya mestnykh ispolnitelnykh organov na privilecheniye inostrannoy rabochey sily. i priznanii utrativshimi silu nekotorykh resheniy Pravitelstva Respubliki Kazakhstan" // <http://adilet.zan.kz/rus/docs/P1600000802> (po sostoyaniyu na 18.03.2018g.).

УДК 347.725

**Манас Багдатович Ережепов<sup>1</sup>**  
<sup>1</sup>Студент 3 курса Высшей Школы Права  
 АО «Университет КАЗГЮУ»  
 Республика Казахстан, г.Астана

## АКТУАЛЬНЫЕ ПРОБЛЕМЫ УПРАВЛЕНИЯ АКЦИОНЕРНЫМ ОБЩЕСТВОМ И ЗАЩИТА ПРАВ АКЦИОНЕРОВ ОБЩЕСТВА ОТ АФФИЛИРОВАННЫХ ЛИЦ

### Аннотация

Одной из самых распространенных и эффективных организационно-правовых форм осуществления предпринимательской деятельности в мировой экономической практике является

акционерное общество. В статье раскрываются теоретические и практические проблемы компетенций общего собрания и совета директоров, а также защита прав общества от миноритарных акционеров, являющиеся аффилированными лицами других акционерных обществ.

**Ключевые слова:** акционерное общество, акционер, миноритарный, защита, совет директоров, общее собрание, Россия, Кыргызстан, общество, юридическое лицо.

**Манас Багдатович Ережепов<sup>1</sup>**

**<sup>1</sup>АҚ «ҚазГЗУ Университетінің»**

**Жоғарғы Құқық Мектебінің 3 курс студенті**

**Қазақстан Республикасы, Астана қ.**

## **АКЦИОНЕРЛІК ҚОҒАМДЫ БАСҚАРУ ЖӘНЕ АКЦИОНЕРЛЕРДІҢ ҚҰҚЫҚТАРЫН АФФИЛИРЛЕНГЕН ТҰЛҒАЛАРДАН ҚОРҒАУДЫҢ ӨЗЕКТІ МӘСЕЛЕЛЕРІ**

### **Аңдатпа**

Әлемдік экономикалық тәжірибеде кәсіпкерлік қызметті жүзеге асырудың кең таралған және тиімді ұйымдастырушылық-құқықтық нысандарының бірі акционерлік қоғам болып табылады. Мақала жалпы жиналыстың және директорлар кеңесі құзыретінің теориялық және практикалық мәселелерін, сондай-ақ басқа акционерлік қоғамдардың аффилирленген тұлғалары болып табылатын миноритарлық акционерлерден компанияның құқықтарын қорғауды көрсетеді.

**Түйінді сөздер:** акционерлік қоғам, акционер, миноритарлық акционер, қорғау, директорлар кеңесі, акционерлердің жалпы жиналысы, Ресей, Қырғыстан, заңды тұлға.

**Manas Bagdatovich Yerezhepov<sup>1</sup>**

**<sup>1</sup>3-year student of the Graduate School of Law**

**KAZGUU University**

**Republic of Kazakhstan, Astana**

## **ACTUAL PROBLEMS OF JOINT-STOCK COMPANY MANAGEMENT AND PROTECTION OF SHAREHOLDERS' RIGHTS OF THE COMPANY FROM AFFILIATED PERSONS**

### **Annotation**

One of the most common and effective organizational and legal forms of carrying out entrepreneurial activities in the world economic practice is a joint stock company. The article reveals the theoretical and practical problems of the competencies of the general meeting and the board of directors, as well as the protection of the rights of the company from minority shareholders, who are affiliated persons of other joint-stock companies.

**Keywords:** stock company, shareholder, minority, protection, board of directors, general meeting, Russia, Kyrgyzstan, society, legal entity.

В последние годы в Казахстане наблюдается повышение интереса к проблемам корпоративного управления и к поиску наиболее эффективных путей их правового регулирования. Одной из основных задач, которая стоит перед Республикой Казахстан, является обеспечение условий для экономического развития, выбора соответствующей формы юридического лица с целью осуществления крупного предпринимательства, основанного на объединении капиталов и привлечении инвестиций. В мировой экономической практике одной из наиболее эффективных организационно-правовых форм

юридических лиц, созданных для осуществления предпринимательской деятельности, является акционерное общество. Появление таких обществ было продиктовано объективным процессом развития производительных сил, необходимостью объединения капиталов для осуществления совместной широкомасштабной деятельности [1].

В настоящий момент в Республике Казахстан в различных сферах предпринимательской деятельности распространены акционерные общества, в их деятельности существуют множество проблем с управлением, взаимо-

действием органов управления, что вызывает необходимость более последовательной и четкой правовой регламентации данных отношений. Справедливо считается, что от управления корпорацией во многом зависит ее судьба. Если оно осуществляется недолжным образом, то корпорация обанкротится, если же ведется качественно - корпорация будет процветать. Для осуществления управления в любой корпорации создаются специальные органы. Она может состоять из трех и даже из четырех звеньев: общее собрание акционеров, совет директоров, руководители структурных подразделений [2].

Согласно ст. 35 Закона РК «Об акционерных обществах» от 13 мая 2003 года (далее - Закон об акционерном обществе), общее собрание акционеров является его высшим органом. В Законе об акционерном обществе детально регламентированы правила работы этого органа: годовых и внеочередных собраний, сроки проведения. В течение последнего десятилетия в акционерное законодательство Республики Казахстан были внесены некоторые положения, отвечающие наиболее прогрессивным международным стандартам корпоративного управления. Наряду с этим, нельзя отрицать и тот факт, что законодательство, регулирующее деятельность акционерных обществ, характеризуется рядом несовершенств в части регламентации корпоративного управления. Значимыми вопросами практики являются:

- защита прав акционерного общества от миноритарных акционеров, являющихся аффилированными лицами других акционерных обществ.
- соотношение компетенции общего собрания и совета директоров;

По мнению ряда ученых, вышеуказанная проблема заключается в наделении общего собрания полномочиями отменять решение совета директоров по вопросам, касающимся внутренней деятельности акционерного общества. Так, в соответствии с п.4 ст.36 Закона об акционерных обществах, общее собрание акционеров вправе отменить любое решение иных органов общества по вопросам, относящимся к внутренней деятельности общества, если иное не установлено уставом. Как отмечает Ф.С. Карагусов, акционеры имеют статус коллективного субъекта инвестиций в капитал акционерного общества, обладающего строго определенным комплексом прав в отношении этого акционерного общества. Второй аспект заключается в отчуждении акционеров от непосредственного управления акционерным обществом [3]. Исходя из вышеизложенно-

го, определенная законом правовая норма, по нашему мнению, противоречит принципу корпоративного управления, заключающемуся в необходимости отделения участия в корпорации от управления ею. Более того, современные источники теории корпоративного права оценивают делегирование совету директоров управленческих полномочий, в частности, права принимать фундаментальные решения, как одну из четырех основных характеристик, присущих корпорации, наряду с самостоятельной правосубъектностью, ограниченной ответственностью акционеров, и разделением на доли уставного капитала [4]. Несмотря на это, законодатель предоставляет общему собранию такие полномочия. На наш взгляд, норма может вызвать негативные правовые и экономические последствия:

Во-первых, совет директоров как орган управления, ответственный за деятельность общества, осознавая характер принятого решения и вероятность отмены, может принять решение в интересах отдельных акционеров. Во-вторых, как правило, решения могут быть приняты в отношении одного акционера - мажоритарного акционера. Это, в свою очередь, противоречит таким принципам современного корпоративного управления, как независимость органа управления, принципу самостоятельности. Сохранение такого регулирования ограничивает перспективы повышения уровня корпоративной культуры, обеспечения ответственности управления обществом и увеличивает основания для корпоративных споров. В-третьих, совет директоров, в соответствии с Законом об акционерном обществе, не вправе принимать решения, противоречащие решению общего собрания акционеров. На наш взгляд, данная норма не соответствует самому статусу совета директоров [5]. Директора имеют обязанности по отношению к компании, но не по отношению акционерам или кредиторам. В этот круг обязанностей директоров следующие:

- действовать в рамках своих полномочий;
- способствовать успеху корпорации;
- проявлять независимое суждение при принятии решений
- проявлять разумную тщательность, навыки и осторожность
- предотвращать конфликт интересов [6].

Если же директора при принятии решения не будут проявлять независимое суждение, разумную тщательность, то ответственность за решение лежит на совете директоров. В соответствии со ст. 63 Закона РК Об акционерных обществах, должностные лица общества несут ответственность, установленную законами Республики Казахстан, перед обществом и акционерами за вред, причиненный их действиями и (или) бездействием, и за убытки, понесенные обществом [7].

Мы считаем, что принятие такого решения считается оправданным в тех случаях, когда директор действует самостоятельно и независимо, основываясь на своих профессиональных навыках. Только в этом случае мы можем утверждать о правомерности возложенных на членов совета обязанностей по возмещению вреда. Важно также отметить, что со своей стороны, акционер не отвечает по обязательствам общества и несет риск убытков, связанных с его деятельностью, в пределах стоимости принадлежащих ему акций, в то время как директора по обязательствам, возникшим в рамках ответственности, всем своим имуществом. Применяя метод сравнительного анализа, рассмотрим законодательство РФ, Кыргызстана, регулирующее деятельность акционерных обществ. Статья 48 Федерального Закона РФ «Об акционерных обществах» предусматривает, что «общее собрание акционеров не вправе рассматривать и принимать решения, не отнесенные к его компетенции» [8]., часть 1 статьи 38 Закона Кыргызской Республики также устанавливает такую норму: «Общее собрание акционеров не вправе принимать решения по вопросам, отнесенным настоящим Законом к компетенции других органов управления общества, за исключением случаев, установленных настоящим Законом [9]. Рассмотрим вторую проблему. Закон об акционерных обществах определяет, что акционер - это лицо, являющееся собственником акции. В зависимости от количества акций, которыми владеет акционер, их можно классифицировать на миноритарных и крупных акционеров. В соответствии с пунктом 17 статьи 1 Закона об акционерных обществах, миноритарный акционер — акционер, которому принадлежат менее десяти процентов голосующих акций акционерного общества. Зарубежная практика показывает, что права акционеров в акционерном обществе могут

быть надлежаще защищены при соблюдении: условий эффективного раскрытия информации, условий эффективной работы органов управления акционерного общества. Принципиальной предпосылкой действительного осуществления прав акционера считается их обеспечение необходимой информацией о правах и механизмах реализации данных прав и принятии определенных решений [10]. Следует отметить то, что законодательство не только признает право акционера на получение информации, но и закрепляет правовой механизм его осуществления, в том числе право на судебную защиту. Рассмотрим один пример. В соответствии с п.3 ст. 14 Закона об акционерных обществах, акционер общества имеет право получать информацию о деятельности общества, в том числе знакомиться с финансовой отчетностью общества, в порядке, определенном общим собранием акционеров или уставом общества. Предоставление такого права может негативно сказаться на акционерное общество [11]. Так, ТОО «TranzitPlus» является миноритарным акционером АО «Dostyk» и по совместительству аффилированной компанией АО «Bayterek», АО «Dostyk» и АО «Bayterek» являются прямыми конкурентами. ТОО «TranzitPlus», используя законодательно закрепленное право, обратилось к АО «Dostyk», с требованием предоставить информацию о деятельности общества, также внутренние документы. АО «Dostyk» представляя возможные убытки попадания такой информации к АО «Bayterek» отказало в предоставлении запрашиваемых документов. Используя возможность судебной защиты, ТОО «TranzitPlus» обратилось в суд. Суд удовлетворил в полном объеме иски о требованиях [11]. В заключение мы можем сделать следующий вывод:

1) закрепление в акционерном законодательстве РК правовых норм, дающих общему собранию акционеров право отменять решения совета директоров и запрещающих принимать решения, противоречащие решениям общего собрания акционеров, создает как для акционерного общества, так и для должностных лиц высокие имущественные риски, которые могут негативно отразиться в корпоративном управлении ею.

2) приведенный пример с миноритарным акционером, являющимся аффилированным лицом другого акционерного общества, подталкивает нас к выводу, что необходимо



внести дополнения в пп.3 п.1 ст. 14 Закона об акционерных обществах не распространять право предоставления внутренней документации, на акционеров являющихся аффилированными лицами других акционерных обществ. Пример Закона РФ, наглядно отра-

жает такое ограничение. Законодатель, на наш взгляд, должен провести комплексную реформу по вопросам корпоративного управления, и как следствие данной реформы, должны быть исключены вышеуказанные права.

**Список использованных источников:**

1. Вопросы управления акционерным обществом // Правовая реформа в Казахстане. – 2001. – Алматы.
2. Кашанина Т.В. Корпоративное право: «Юрайт», - 2015. – С.139.
3. Карагусов Ф.С. Проблемные вопросы законодательства об акционерных обществах // Семинар-совещание «Актуальные вопросы гражданского, трудового и корпоративного права Республики Казахстан».-2015.- г. Астана,
4. The Anatomy of Corporate law,- 2009.- Р. 5, С.12-14.
5. Карагусов Ф.С. Основы корпоративного права и корпоративного законодательства Республики Казахстан. Издание второе дополненное. Алматы: Издательство «Бастау»,- 2011. С. 228
6. Minority shareholders: Law, Practice, and Procedure , Oxford University Press, - 2011
7. Закон «Об акционерных обществах» от 13 мая 2003 года №415
8. Федеральный Закон РФ «Об акционерных обществах» от 26.12.1995 N 208-ФЗ
9. Закон Кыргызской Республики «Об акционерных обществах» от 13 августа 2004 года N 128
10. Правовое регулирование взаимодействия между акционерным обществом и акционерами // Вестник КазНУ.- 2010.- Алматы.
11. Баженов М.В. Совершенствование законодательства Республики Казахстан в области частного права // Закон.КЗ.- 2015.

**References:**

1. Voprosy upravleniya aktsionernym obshchestvom // Pravovaya reforma v Kazakhstane. – 2001. – Almaty.
2. Kashanina T.V. Korporativnoye pravo: «Yurayt», - 2015. – S.139.
3. Karagusov F.S. Problemnye voprosy zakonodatelstva ob aktsionernykh obshchestvakh // Seminar-soveshchaniye «Aktualnye voprosy grazhdanskogo, trudovogo i korporativnogo prava Respubliki Kazakhstan».-2015.- g. Astana,
4. The Anatomy of Corporate law,- 2009.- R. 5, S.12-14.
5. Karagusov F.S. Osnovy korporativnogo prava i korporativnogo zakonodatelstva Respubliki Kazakhstan. Izdaniye vtroye dopolnennoye. Almaty: Izdatelstvo «Bastau»,- 2011. S. 228
6. Minority shareholders: Law, Practice, and Procedure , Oxford University Press, - 2011
7. Zakon «Ob aktsionernykh obshchestvakh» ot 13 maya 2003 goda №415
8. Federalny Zakon RF «Ob aktsionernykh obshchestvakh» ot 26.12.1995 N 208-FZ
9. Zakon Kyrgyzskoy Respubliki «Ob aktsionernykh obshchestvakh» ot 13 avgusta 2004 goda N 128
10. Pravovoye regulirovaniye vzaimodeystviya mezhdru aktsionernym obshchestvom i aktsionerami // Vestnik KazNU.- 2010.- Almaty.
11. Bazhenov M.V. Sovershenstvovaniye zakonodatelstva Respubliki Kazakhstan v oblasti chastnogo prava // Zakon.KZ.- 2015.

УДК 349.2, 343.2:331(574)

**Лунара Ерқанатқызы<sup>1</sup>****<sup>1</sup>Д.А.Қонаев атындағы Еуразиялық Заң Академиясының 2 курс студенті  
Қазақстан Республикасы, Алматы қ.****Ғылыми жетекші:***Тасыбаева С.К.  
аға оқытушы, құқық магистрі***ЖЕКЕ ЕҢБЕК ДАУЛАРЫН ҚАРАУ МӘСЕЛЕЛЕРІ****Аңдатпа**

Тақырыптың өзектілігі еңбек дауларын қарастыру мен шешу барысында жұмысшы мен жұмыс беруші арасында пайда болған қоғамдық қатынастар болып табылады. Қазақстан Республикасында нарықтық қатынастардың орнатылуына байланысты жұмысшылар мен жұмыс берушілерге, билік құрылымдарының өкілдеріне еңбек саласындағы қолданыстағы өзекті заңнаманы білуі маңызды, себебі, еңбек даулары біздің экономикалық және әлеуметтік өміріміздің ажырамас бөлігі. Жеке еңбек дауы дегеніміз – бұл жеке еңбек дауларын қарастыру бойынша органдарға мәлімденген, еңбек заңнамасы мен еңбек құқығы нормаларынан тұратын басқа да нормативтік құқықтық актілерді, ұжымдық шарттарды, келісімдерді, еңбек шарттарын (соның ішінде жеке еңбек жағдайларын бекіту немесе өзгерту туралы) қолдану мәселелері бойынша жұмыс беруші мен жұмыскердің арасындағы реттелмеген қайшылықтар. Қазіргі тұрақсыз уақытта еңбек дауларының заңды, сапалы және уақытылы шешілуін, кемшіліктерді жою үшін жұмыскер өз құқықтарын белсенді қорғау қажет.

**Түйінді сөздер:** еңбек, жеке еңбек дауы, кодекс, жұмыскер, жұмыс беруші, заң, келісім комиссиясы, сот, еңбек субъектілері, құқықтық қатынас.

**Лунара Ерқанатқызы<sup>1</sup>****<sup>1</sup>Студентка 2-го курса Евразийской юридической академии имени Д.А. Кунаева  
Республика Казахстан, г.Алматы****ПРОБЛЕМЫ РАССМОТРЕНИЯ ИНДИВИДУАЛЬНЫХ ТРУДОВЫХ СПОРОВ****Аннотация**

Актуальность темы в ходе рассмотрения и разрешения трудовых споров являются общественные отношения, возникающие между работодателями и работниками. В связи с установлением рыночных отношений в Республике Казахстан, работодателей и работников, представителей властных структур, действующих в сфере труда, знание законодательства актуальна, так как трудовые споры, неотъемлемая часть нашей экономической и социальной жизни. Индивидуальный трудовой спор – это заявленная в органы по рассмотрению индивидуальных трудовых споров, трудового законодательства и других нормативных правовых актов, содержащих нормы трудового права, коллективных договоров, соглашений, трудовых договоров (, в том числе физических утверждения или об изменении условий труда) по вопросам применения, не урегулированные разногласия между работодателем и работником. В настоящее время, работник должен уметь активно защитить свои права для качественного и своевременного решения, и для устранения недостатков у нестабильных, юридических трудовых споров.

**Ключевые слова:** труд, индивидуальный трудовой спор, кодекс, работник, работодатель, закон, согласительная комиссия, суд, трудовые субъекты, правовое отношение.

**Lunara Erkanatkyzy<sup>1</sup>****<sup>1</sup> 2 nd year student of the Eurasian Academy of Law named after DA Kunayev,  
Republic of Kazakhstan, Almaty**

## CONSIDERATION OF PERSONAL LABOR DISPUTES

## Annotation

Relevance of the topic: in the course of consideration and resolution of labor disputes are social relations that arise between employers and employees. In connection with the establishment of market relations in the Republic of Kazakhstan, employers and employees, representatives of power structures operating in the field of labor, knowledge of the law is relevant, as labor disputes, an integral part of our economic and social life. An individual labor dispute is a dispute submitted to the bodies for consideration of individual labor disputes, labor legislation and other normative legal acts containing norms of labor law, collective agreements, labor agreements (, including physical approval or change of working conditions) on the issues of application, not settled disagreements between the employer and the employee. Currently, the employee must be able to actively protect their rights for quality and timely solutions, and to address the shortcomings unstable, legal labor disputes.

**Keywords:** work, individual labor dispute, code, employee, employer, law, conciliation commission, court, labor subjects, legal relationship.

Қазақстан Республикасында нарықтық қатынастардың орнатылуына байланысты жұмысшылар мен жұмыс берушілерге, билік құрылымдарының өкілдеріне еңбек саласындағы қолданыстағы өзекті заңнаманы білуі маңызды, себебі, еңбек даулары біздің экономикалық және әлеуметтік өміріміздің ажырамас бөлігі болып табылады.

Қазақстан Республикасының Президенті Н.Ә. Назарбаев «Қазақстанның әлеуметтік жаңғыртылуы: Жалпыға ортақ еңбек қоғамына қарай 20 қадам» бағдарламасында былай деп айтқан: «Бүгінгі күні Қазақстанда еңбек даулары мен жанжалдарын реттеу, ескеру және алдын алу тетіктері жақсы дами алмай отыр. Әрине, мүлдем кикілжіңсіз қоғам болмайды, бірақ біз мұндай тәуекелдерді барынша азайтуға ұмтылуға міндеттіміз». /1/

Қазақстан азаматтарының еңбек құқықтары мен заңды мүдделерін жүзеге асыру мәселелерін шешу өзектілігі әрқашан мемлекет пен қоғамның назарында болды, себебі, бұл құқықтар мен мүдделер әлеуметтік сипатқа ие, осы саладағы құқықтық қатынастар әмбебап реттеуді талап ететін, ерекше әлеуметтік байланыстар болып табылады.

Қазақстан Республикасының Еңбек Кодексі қоғамдық өмірдің еңбек саласындағы қатынастарды реттеу үшін жаңа құқықтық негіз берді. Қазақстан Республикасының Еңбек Кодексі Қазақстан Республикасындағы еңбек қатынастарын реттейтін негізгі заң болып табылады, сондықтан да Еңбек Кодексі жиі өзгертулерге ұшырайды. Заңнаманың негізгі ережелері әрбір жалдамалы жұмысшы мен жұмыс берушінің мүдделерін қозғайды.

2016 жылдың 1 қаңтарынан Қазақстанда жаңа Еңбек Кодексі қолданысқа енгізілді.

Оның қабылдануымен жеке еңбек дауларын қарастыру мен шешу тәртібі өзгеріске ұшырады. Новеллалар дауларды сотқа дейін келісу комиссияларымен қарастыруды императивті бекітілуіне әкеледі. /2/

Тақырыптың объектісі еңбек дауларын қарастыру мен шешу барысында жұмысшы мен жұмыс беруші арасында пайда болған қоғамдық қатынастар болып табылады.

Тақырыптың пәніне еңбек дауларын шешу барысында туындаған мәселелер жатады.

Тақырыптың мақсаты мен міндеттері. Зерттеудің мақсаты жұмысшы мен жұмыс беруші арасында пайда болатын дауларды шешу тәртібінің теоретикалық және тәжірибелік мәселелері болып табылады.

Аталған мақсатқа сәйкес келесідей міндеттерді шешу қажет:

еңбек дауының түсінігін, оның пәнін, тараптары мен түрлерін қарастыру;

еңбек дауларын қарастыруды реттейтін нормативтік актілерді анықтау;

еңбек дауларын шешу ерекшеліктерін анықтау;

шет мемлекеттердің құқығында еңбек дауларын қарастыру ерекшеліктерін ашу.

Жеке еңбек дауларының түсінігі және түрлері

Жеке еңбек дауы дегеніміз – бұл жеке еңбек дауларын қарастыру бойынша органдарға мәлімденген, еңбек заңнамасы мен еңбек құқығы нормаларынан тұратын басқа да нормативтік құқықтық актілерді, ұжымдық шарттарды, келісімдерді, еңбек шарттарын (соның ішінде жеке еңбек жағдайларын бекіту немесе өзгерту туралы) қолдану мәселелері бойынша жұмыс беруші мен жұмыскердің арасындағы реттелмеген қайшылықтар.

Жеке еңбек дауы деп жұмыс беруші мен осы жұмыс берушімен бұрын еңбек қатынастарда болған тұлғаның арасындағы дау танылады.

Кез келген қайшылық жеке еңбек дауы деп танылмайды, тек қана тікелей келісім сөздері процесінде тараптармен реттелмеген және осыған байланысты оларды қарастыруға белгілі құзыреттілік берілген, сәйкес органның қаралуына берілген дау ғана.

Жеке еңбек дауының ерекшеліктері болып табылатын қайшылықтар:

а) реттелуге келмеген;

б) еңбек заңнамасымен басқадан нормативтік құқықтық актілерді қолдану мәселелері бойынша;

в) жеке еңбек дауларын қарастыру бойынша органға мәлімденгендер.

Аталғандардың үйлесуі ғана белгілі даудың жеке еңбек дауы деп бекітуге мүмкіндік береді. Оларды қарастыру ҚР ЕК 159-161 бб. көрсетілген ережелер бойынша жүргізіледі. /2/

Анықтаманы қорытындылай, жеке еңбек дауының субъектілері тек жұмыс беруші мен жеке қызметкер ғана емес, сонымен қатар әлі де қызметкер емес немесе сол кезде қызметкер болып табылмайтын тұлғалар. Бұл, мысалы, бір жағынан жұмыс беруші және екінші жағынан еңбек шартына отыруға ықылас танытқан тұлғалар арасындағы дауларға қатысты. Еңбек шартына тұруға дейін жұмыс берушімен еңбек қатынастарына тұру ынтасы бар тұлға жұмысшы болып табылмаса да, бұл оған жеке еңбек дауының тарабы болуға кедергі келтірмейді. Осылай, белгілі себептермен жұмыстан шығарылғанымен келіспесе, жұмыскер, яғни еңбек құқық қатынастарының субъектісі болып табылмаса да, сотқа оны жұмысқа қалпына келтіру туралы өтінішпен өтінген жағдайда жеке еңбек дауының тарабы болып табылады.

Тараптардың құқықтары мен міндеттерін қамтитын келісімдер және келісімшарттар бірінші кезекте еңбек дауларды алдын алуы болуы тиіс. Әлеуметтік серіктестер даулардың алдын алу және реттеу жөніндегі бірлескен жұмысты күшейтуі керек. Бұл жұмыс еңбек қатынастары субъектілерінің мүдделерін барынша есепке алу, заңдылықты сақтау және әлеуметтік әділеттілікті қамтамасыз ету қағидаттары бойынша жүргізілуге тиіс.

Жеке еңбек дауларының туындау себептері.

Құқықтық сауаттылықтың жетіспеушілігі.

Бірінші кезекте еңбек қатынастарын жетілдіру жөніндегі жұмыстардың маңызды бөлігі бұл әлеуметтік-еңбек қатынастарының барлық субъектілерінің құқықтық сауаттылығын арттыру болып табылады. Осының негізінде еңбек заңнамасына, конфликтология негіздеріне оқыту қажет. Қазақстан Республикасының Кәсіптік одақтар федерациясы өзінің оқу-әдістемелік орталығының базасында жыл сайын кәсіподақ ұйымдарының 2 мыңнан аса тәрағаларын оқытады. Оқыту жүйесінде еңбек қатынастары механизмдерінің өзін өзгерту керек. Егер бір тарап еңбек заңнамасы негіздерін оқыса, ал екінші тарап – оқымаса, онда олардың арасында сұхбат болмайды. Дәл сондықтан жалпыға бірдей құқықтық міндетті оқу шеңберінде барлығын оқыту керек. Осымен байланысты Республикалық үш жақты комиссияның мәжілісінде хаттамалық шешім қабылданған болатын: жұмыс берушілерді оқыту үшін әлеуметтік-саяси зерттеулер және технологиялар орталықтарын құрудың оңды тәжірибелерін зерделеу (Қарағанды облысының үлгісі бойынша). Осылайша, жұмыс берушілер де білім беру процесіне тартылатын болады. Қазақстан Республикасы Үкіметінің қаулысымен бекітілген жалпыға бірдей құқықтық оқуды ұйымдастыру жөніндегі шаралар жоспарына сәйкес, жұмыскерлердің барлығы еңбек заңнамасының негіздеріне оқытылуға тиіс.

Еңбек ақы төлеудегі сәйкессіздік. Қазіргі уақытта заңнамалық деңгейде еңбек дауларына қатысты мәселелер бойынша түзетулер енгізу керек. Оларға: уақытылы индексациялау; жалақыны арттыру; зейнетақымен қамсыздандыру мәселелері жатады. Кәсіподақтар федерациясы бірқатар жылдар бойына ерікті кәсіптік зейнетақы жарналарын міндетті етіп істеуді ұсынып келеді, өйткені бұл норма ұсынымды сипатта және жұмыс берушілер оны орындамайды. Сондай-ақ бүгінгі еңбек даулары себептерінің бірі жалақы төлемеу болып табылады. Өңірлік үшжақты комиссиялар жұмыстарының қорытындылары бойынша жалақыны кешіктіргені және төлемегені үшін жұмыс берушінің жауапкершілігін арттыру туралы шешім қабылдауы керек. Республикада, сондай-ақ реттеуді қажет ететін сала ішінде, шетелдік және қазақстандық жұмыскерлердің еңбегіне ақы төлеуде едәуір сәйкессіздік байқалуда. 2014 жылдың 16 ақпанында Ақтөбе облысының үшжақты комиссиясының

кезектен тыс мәжілісінде «Батыс-мұнай» ЖШС (қазақстандық және қытай жұмысшылары арасындағы еңбек ақы айырмасы 15%-ды құрайды) және "Н-Техсервис" ЖШС (қытай жағынан директордың орынбасары 900 000 теңге, ал осындай лауазымдағы қазақстандық жұмыскер – 350 000 теңге алады) кәсіпорындарында сәйкессіздік еңбек ақы төлеумәселелері қаралды. Жұмыс берушілердің түсініктері бойынша сәйкессіздік себебі жауапкершілік деңгейінде және жұмыстың көптігі көлемінде жасалады. Сонымен бірге, мемлекеттік еңбек инспекторларының тексеру сәтінде штат кестесі, функционалдық міндеттер және лауазымдық нұсқаулықтар болмаған. Қазақстан Республикасы Президентінің тапсырмасына сәйкес еңбек ақы төлеудегі сәйкессіздікті қысқарту бойынша жалпы амалдар мен нақты ұсыныстар әзірлеу керек.

Еңбек жағдайы. Еңбек жағдайы – маңызды мәселе. Жұмыскерлердің төмен біліктілігі мен кәсіпорындарда кәсіптік кадрларды даярлаудың жоқтығы өндірістегі жазатайым жағдайлардың себептері болып табылады. Жазатайым жағдайлардың негізгі себептерінің ішінде еңбекті дұрыс ұйымдастырмау, жұмыстар жүргізу кезінде қауіпсіздік техникасының қарапайым нормаларын білмеу және сақтамау, сондай-ақ еңбек және өндірістік тәртіпті бұзу бар. Қазіргі уақытта кәсіподақтар алдында әр түрлі экономика салаларындағы ұйымдарда еңбек қауіпсіздігі және еңбекті қорғау саласында қоғамдық инспекторлар жұмысын белсендіру және жетілдіру міндеті тұр. Қазіргі уақытта ұжымдық еңбек дауларының туындау тәуекелі аймағында кен-металлургия, құрылыс, мұнай, көмір саласының кәсіпорындары бұрынғыдай қалып отыр. Еңбек құқықтарын бұзу мәселелері бойынша жергілікті атқарушы органдармен, прокуратурамен, мемлекеттік еңбек инспекторларымен өзара әрекеттесуді күшейту керек. /3/

Қазақстан Республикасында нарықтық қатынастардың орнатылуына байланысты жұмысшылар мен жұмыс берушілерге, билік құрылымдарының өкілдеріне еңбек саласындағы қолданыстағы өзекті заңнаманы білуі маңызды, себебі, еңбек даулары біздің экономикалық және әлеуметтік өміріміздің ажырамас бөлігі болып табылады.

Қазақстан Республикасының Еңбек Кодексі бойынша, егер жұмыскер жұмыс берушімен (жалдаушымен) тікелей келісім жолымен

қайшылықтарды реттей алмаған жағдайда даулар еңбек даулары бойынша комиссияның қаралуы тиіс.

Кез келген ұйымда-жұмыс берушіде өзінің жұмыскерлерімен еңбек қатынастарын қолдау процесінде еңбек дауларының пайда болу тәуекелі пайда болады. Мұндай еңбек даулары жеке де, ұжымдық та бола алады.

Еңбек қатынастары саласындағы пайда болатын қайшылықтардың болуы неге байланысты? Мұнда фактілерді әр түрлі бағалау, жұмыскердің нақты субъективті еңбек құқықтарымен байланысты фактілерге жұмыскер мен жұмыс берушінің (жалдаушының) әр түрлі қатынасы орын алады.

Егер тараптар өздігінен олардың арасындағы қайшылықтарды бітістірсе, еңбеу дауы пайда болмайды. Қайшылық еңбек дауына ауысады, егер, мүдделі тарап заңмен дауды қарастыруы тиіс органға өз шағымдарын қанағаттандыру мен екі тарап үшін міндетті шешім шығару туралы өтінішпен өтінсе. Жұмыс берушімен өзінің қайшылықтарын реттемеген мүдделі жұмыскер жоғары тұрған әкімшілік органға, еңбеу даулары бойынша комиссияға өтінішпен өтінуі мүмкін.

Тараптар арасында қайшылықтарды реттеу кезінде процессуалдық құқық қатынастар пайда болмайды. Еңбек дауларын қарастыру процесінде белгілі құқықтар мен міндеттер орын алады: куәларды шақыруға құқық, дәлелдемелерді талап ету құқығы, қабылданған шешімге шағымдануға құқық, еңбек дауын шешуші органның отырысына келуге міндеттілігі және өзінің пайымдауларын негіздеуде дәлелдемелерді ұсыну. Осы құқықтар мен міндеттермен байланысты әрекеттер белгілі процессуалдық тәртіпте жасалынады.

Қазақстан Республикасындағы еңбек дауларын қарау тәртібі: еңбектік құқықтық қатынастардың реттелуі, нормативтік құқықтық базасының жай-күйі

Жұмыскер мен жұмыс берушінің арасындағы қайшылықтарды шешуде екі кезеңді ажыратады:

1) келісу комиссиясында, тараптардың екі жақты келісімімен тікелей келісім сөздері;

2) сотта еңбек дауларын қарастыру.

Жеке даулар келісу комиссиясымен жұмыскердің штаттық, уақытша, қосымша жұмыс істеушілікпен, оның кәсіподаққа мүшелігіне қарамастан қарастырылады.

Келісу комиссиясы ұйымдарда жұмыскерлер өкілдерінің және жұмыс беруші өкілдерінің тең санынан ұйымдастырылады. Өкілдердің саны мен комиссияның әрекет ету мерзімі жұмыскерлер мен жұмыс берушілер өкілдерінің келісім бойынша орнатылады. Келісу комиссияның қызметі мен ұйымдастырудың көптеген мәселелері жұмыс берушінің актілерімен қосымша реттеуліні қажет етеді. Осы мақсатпен ұйымдарда келісу комиссия туралы ереже құрылуы мүмкін, онда оны құру мен қызметінің қағидалары, оны қалыптастыру тәртібі, сандық құрамы, өкілеттіктердің мерзімі, құзыреттіліктері, төраға мен хатшыны сайлау тәртібі, жұмыс тәртібі, шешімді шығару мен оны шағымдану тәртібі, комиссияның кәсіподақ жұмысына қатысу нысандары мен басқа сұрақтар бекітіледі. Келісу комиссия еңбек дауларын қарастыру бойынша міндетті бастапқы органдар болып табылады.

Жұмыскерлердің өкілдері ұйымның жалпы жиналысымен сайланады, ал жұмыс берушінің өкілдері ұйымның басшысымен бекітіледі. Жұмыс беруші мен еңбек ұжымы комиссия құрамынан сенімді ақтамаған өздерінің өкілдерін кері шақыртып алуға және тараптармен келісілген мерзімге жаңа өкілдерін бекітуге (сайлауға) құқылы.

Келісу комиссиясында қарастыруға тиесілі жеке еңбек дауларының пәні жұмыскердің пікірінше, еңбек заңнамасын, еңбек туралы басқа нормативтік құқықтық актілерді, ұжымдық келісім, шартты, еңбек шартын қолдану кезінде, яғни осы актілерді орындамау немесе тиесілі емес орындау кезінде бұзылған құқықтары мен заңи мүдделері. Жалпылама түрде келістіруше комиссиялар келесі мәселелер бойынша дауларды қарастырады: ауыстыру мен жұмыстан шығару; еңбекті төлеу; жұмыс уақыты мен демалыс уақытының кепілдемелері мен өтемақылары; тәртіптік және материалдық жауапкершілік; еңбекті қорғау және тағы басқа.

Келісу комиссия еңбек дауын өтініш берген күннен бастап он бес жұмыс күні мерзімде қарастыру қажет. Дау өтінішті берген жұмысшының қатысуымен қарастырылады. Жұмыскердің қатысуынсыз дауды қарастыру тек қана жазбаша өтініштің негізінде жол беріледі. Егер жұмыскер жиналысқа келмесе, онда өтінішті қарау кейінге қалдырылады. Белгілі себептерсіз жұмыскердің қайталама келмеуі кезінде келісу комиссия осы өтінішті

қараудан шығару туралы шешім шығара алады, жұмыскер өтінішті қайта беруге құқылы. Егер келісу комиссия еңбек дауын үш күндік мерзімде қарастырмаса, мүдделі жұмыскер сотқа жүгінуге құқылы. Ерекше жағдайларға жатады, егер, келісу комиссия мүдделі қызметкердің жиналыста қатысуынсыз және оның қатысуынсыз жазбаша өтінішпен дауды қарастыра алмаса, келісу комиссия өзінің отырыстарына мамандарды, ұйымдардаға жұмыскерлер, жұмыскерлер өкілдерін, куәларды шақыруға құқылы. Бұл тұлғалар отырысқа дау тараптарының өтінішхаты бойынша да, келісу комиссиясының өзінің ұсыныс бойынша да шақыртып алуға болады. Отырысқа шақырылған куәлар, мамандар, сарапшылар мен басқа тұлғалар келмеген жағдайда, келісу комиссия оларға ешқандай бұлтартпау шараларын қолдануға құқығы жоқ.

Шетелде еңбек дауларын құқықтық реттеу мәселелері

Бірқатар мемлекеттерде құқықтар туралы даулар жалпы соттарда қарастырылады. Мысалы, Италияда еңбек дауларын жалпы соттар қарастырады, бірақ басқа істерге қарағанда жылдамдатылған процедура негізінде және еңбек даулары бойынша ерекше құзыреттілікке ие. Құқықтар туралы дауларды шешудің ең дамыған тетігі сот процедуралары болып табылады. Еңбек соттарының жүйесі Франция, Германия, Испания, Финляндия, Бразилия және тағы басқа мемлекеттерде қолданылады. Еңбек мәселелері бойынша юрисдикция жиі еңбек және жай соттар арасында бөлінеді. Осылай, Германияда еңбек соттары құқықтар туралы жеке де, ұжымдық та дауларға қатысты ерекше юрисдикцияға ие. Ұлыбританияда құқықтар туралы даулар заңнамаға байланысты (дискриминацияға байланысты даулар) пайда болады, өнеркәсіптік (еңбек) трибуналдарының ерекше юрисдикциясына түседі, ал жалдау туралы жеке шарттармен туындаған құқықтар туралы даулар жалпы соттарда қарастырылады. Францияда еңбек соттары тек қана жеке дауларды қарастыра алады, оларға ұжымдық келісім-шарттардың ережелерін талқылау мен қолдану туралы дайлар жатқызылады. Заңнаманы бұзғандығы туралы істер жалпы соттарда қарастырылады. Солтүстік Еуропа мемлекеттерінде еңбек соттарының юрисдикциясы ұжымдық шарт тараптары арасындағы құқықтар туралы ұжымдық дауларға таралады. Көптеген мемлекеттерде (Герания, Швеция,

Мексика және т.б.) еңбек соттары үш жақты органдар (жұмысшылар-жұмыс берушілер – мемлекет) болып табылады, ал Францияда – ек жақты (жұмысшылар – жұмыс берушілер). Жұмысшылар мен жұмыс берушілерден өкілдік ететін осындай соттардың мүшелері еңбек қатынастары саласындағы басым тәжірибеге ие. Кейбір мемлекеттерде жұмысшылар мен жұмыс берушілердің өкілдері оппонет ролін (тараптардың өкілдері) болып табылады, бірақ мемлекеттердің көбісінде олар жеке, тәуелсіз болуы қажет. Мысалы, мұндай жағдай Германия, Ұлыбритания, Швеция мемлекеттерінде. Ұлыбританиядағы еңбек даулары жалпы юрисдикциялы соттармен, сонымен қатар еңбек дауларын қарастыру үшін құрылған арнайы органдармен қарастырылады. Мұндай органдар Орталық төрелік комитет пен өнеркәсіптік трибунал болып табылады. Орталық төрелік комитет 1975 жылы тұрақты қолдаыстағы төрелік орган ретінде Өнеркәсіптік төрелік пен Өнеркәсіптік соттың мирасқоры ретінде құрылған. Өзінің қызметін Комитет Корона атынан жүзеге асырады, бірақ, 1975 ж. «Еңбек қатынастарын қорғау туралы» Заңының негізінде тәуелсіз орган болып ешқандай министрге бағынбайды. /4/

Комитет құрамына екі, үш немесе одан да көп бөлімшелер құрылуы мүмкін, олардың әрқайсысы еңбек дауын жеке қарастыруға құқылы. Англия, Уэльс пен Шотландияның өнеркәсіптік трибуналдары «Трибуналдар мен тергеу туралы» Заңмен құрылған. Оның құрамына еңбек министрімен берілген тұлғалар тізімінен лорд-канцлермен тағайындалған үш мүше кіреді. Өнеркәсіптік трибуналдар жүйесін лорд-канцлермен тағайындалған президент басқарады. 7 жылдан кем емес заңи жұмыста өтілімі бар тұлғалар тізімінен жекелеген трибуналдардың төрағалары тағайындалады.

Шет мемлекеттерде ұжымдық еңбек даулары келісу, татуластырушы-аралық процедуралар арқылы жүзеге асырылады. Бұл процедураның төрт өзіндік түрі бар:

- 1) тараптардың келіссөздері;
- 2) татуласу (делдалдылық);
- 3) еңбек төрелігі (арбитражы);

4) даудың жағдайын тергеп-тексеретін және шешім ұсынатын комиссия жұмысы.

Қазіргі таңда адам құқықтарының мәселерінде маңыздысы – олардың теориялық әзірленуі мен заңнамалық бекітілуі емес, ең алдымен, адамның құқықтарын әлеуметтік-экономикалық жүзеге асыру тетіктерін, салда-

рын, кепілдіктерін, қажетті жағдайларын құру болып табылады. Азаматтардың құқықтарына қатысты тікелей құқық бұзушылықтарды, олардың себептерін жою мен озбырлық пен теріс пайдаланушылық жолында тосқауыл қою, билік тарапынан олардың қорғанысы мен қорғалуын нығайту маңызды болып табылады.

Еңбек саласында құқық бұзушылықтардың себептері аз емес. Олардың біреуі – қорғаныс тетіктері мен қатаң процедуралар жүйесінің жоқтығы. Заң әдебиеттерінде субъективтік құқықтарды қорғау мен олардың қорғанысы ажыратылады. Кейбір авторлар еңбек заңнамасында да, ғылымда да еңбек құқықтарын қорғау мәселесі құрастырылмаған деп есептейді. Шынында да, еңбек заңнамасы еңбек саласындағы құқықтарды қорғау тәсілдерін атап өтпейді. Алайда, бұл олардың жоқтығын білдірмейді. Осылай, еңбек құқықтарын қорғау тәсілдеріне жұмысқа қалпына келтіру, ереуілді жариялау мен тағы басқаларды жатқызуға болады.

Қалыптасқан экономикалық жағдайында жұмыскерлер жұмыс берушімен ашық дауға түсуге, өзінің құқықтарын қорғау тәуекеліне бел бұмайды. Жұмыс берушіге өтінішпен шағымдану жұмысты жоғалтуды білдіреді. Сондықтан да жәбірленушіге дауға түскенше, заңмен бекітілген құқықтарды жүзеге асырудан бас тарту ыңғайлы болады.

Заңнаманың, соның ішінде процестік пен еңбек заңнамаларының тұрақты жетілдіруіне байланысты, еңбек құқық қатынастарынан туындайтын, істерді қарастыру мен шешудің қалыптасқан құқықтық тетігінің болуы аса маңызды. Мұнымен еңбек құқық қатынастарынан пайда болатын істерді қарастыру мен шешу ерекшеліктеріне қатысты мәселелерді мұқият зерттеу қажеттілігі түсіндіріледі.

Жұмыскерлердің еңбек құқықтарын қорғау бұл жұмыскердің қалыпты жұмыс істеуіне кедергі келтіретін, оның құқықтарын тану немесе қалпына келтіру, сонымен қатар жұмыс берушіні оған жүктелген міндеттерді орындауға мәжбүрлеу мақсатымен, жұмыс берушінің оған жүктелген міндеттерін немесе әрекеттерін орындамағаны үшін заң нормаларымен рұқсат етілген құқықтық құралдарды қолдануда көрініс тапқан, жұмыскер (тікелей немесе өкіл арқылы) мен оған мүдделі органдармен заң бекітілген тәртіпте жүзеге асырылатын құқықты жүзеге асыру қызметі.

Бүгінгі таңда еңбек даулары бойынша комиссиялар келесі себептер бойынша сотқа дейінгі жеке еңбек дауларын қарастырудың органының рөлін орындай алмайды. Біріншіден, еңбек дауларының басым бөлігі сот тәртібінде қарастырылуға жатады, сот негізгі еңбек дауларын қорғау бойынша баламасыз және жалғыз орган болып табылады. Екіншіден, көптеген ұйымдарда еңбек даулары бойынша комиссиялар осындай органның құрылу қажеттілігі болмағандықтан және жұмыскер мен жұмыс беруші бастама көрсетпегендіктен құрылмаған. Үшіншіден, еңбек даулары бойынша комиссия мүшелерінің біліксіздігі үлкен рөл ойнайды. Олар жиі арнайы білім мен заңи тәжірибенің жоқтығынан, қажетті дайындықтың болмауынан күрделі материалдық және процестік құқық мәселелерін шеше алмайды. Төртіншіден, еңбек даулары бойынша комиссиямен қабылданған шешімдер жұмыс берушімен өз еркі бойынша орындалмайды, себебі, комиссия авторитетті орган болып табылмайды, а сот орындаушы-приставтар әр түрлі себептер бойынша мәжбүрлі түрде комиссия шешімін орындатуға келіспейді.

Қазіргі таңда заңи дәрежеде сотқа дейінгі жеке еңбек дауларын қарастыру органының орнына тұрақты әрекет ететін еңбек соттарын енгізу жөн.

Еңбек даулары бойынша комиссия қызметінің кемшіліктері Қазақстан Республикасында сотқа дейін жеке еңбек дауларын шешу нәтижесіз болып табылатындығын және толық көлемде қолданылмайтындығын рәсімдейді. Мұндай жағдай, еуропалық тәжірибені ескере отырып отандық тәжірибеге татуластыру, делдалдық жән еңбек төрелігі

сияқты сотқа дейінгі еңбек дауларын қарастыру тәсілдерін қолдануға жағымды сілтемелер жасайды.

Еңбек құқық қатынастарының субъектілерінің – жұмыскерлер мен жұмыс берушілердің даулы өзара әрекетінің құқықтық реттеу кемшіліктері туралы көп айтылған. Дегенмен, ереуілдер туралы заңның заңи күшін жоғалтуына қарамастан, оның негізгі ережелері ҚР Еңбек Кодексіне толығымен енгізілді. Бұл тәжірибеде жұмыс берушілердің өкілдерінің алдында өзекті, алайда ескі мәселелер туындайтындығын білдіреді.

Еңбек дауларын шешу тәртібін жетілдіру мақсатында келесі ұсыныстарды ұсынамын:

Біріншіден, мамандандырылған еңбек соттарын құру.

Екіншіден, Еңбек процестік кодексін қабылдау.

Мамандандырылған еңбек юстициясын құрудың негізгі дәлелі ретінде қазіргі таңдағы еңбек құқық қатынастары саласындағы сот қорғанысының процессуалдық нысаны мен қолданыстағы жүйесі еңбек дауларын қарастыру сапасы мен жүйелілігі талаптарынан артта қалғандығын айтуға болады, осы дауларды шешу кезінде еңбек құқығының барлық қағидалары есепке алынып, өз қолданылуын табу керек. Еңбек соттарын құрудың пайдасын көптеген шет мемлекеттерінде олардың позитивті қызмет ету тәжірибесі рәсімдейді, бұл мемлекеттерде мамандандырылған еңбек соттары жеке еңбек дауларын нәтижелі шешеді. Қазіргі тұрақсыз уақытта еңбек дауларының заңды, сапалы және уақытылы шешілуін, кемшіліктерді жою үшін жұмыскер өз құқықтарын белсенді қорғау қажет.

#### Пайдаланылған қайнар көздерінің тізімі:

1. Қазақстан Республикасының Президенті Н.Ә. Назарбаев «Қазақстанның әлеуметтік жаңғыртылуы: Жалпыға ортақ еңбек қоғамына қарай 20 қадам» бағдарламасы, [http://www.akorda.kz/kz/events/akorda\\_news/press\\_conferences/memleket-basshysynyn-ult-zhospariy-kazakstandyk-armanga-bastaityn-zhol-makalasy](http://www.akorda.kz/kz/events/akorda_news/press_conferences/memleket-basshysynyn-ult-zhospariy-kazakstandyk-armanga-bastaityn-zhol-makalasy)
2. Қазақстан Республикасының Еңбек Кодексі. - 2015 ж. 23 қарашадағы № 414-V ҚРЗ
3. Сайт Издательство «Молодой учёный». , Пименова В. В. ' Государственная поддержка малого предпринимательства в Евразийском экономическом союзе (на примере Российской Федерации и Республики Казахстан)' <<https://moluch.ru/conf/econ/archive/172/9746/>> (2016)
4. Әділет министрлігі. Жеке еңбек дауларын қарау тәртібі қандай? <http://www.adilet.gov.kz/kk/faq/zheke-enbek-daularyn-karau-trtibi-kanday>
5. Киселев, И.Я. Трудовое право России и зарубежных стран. - М.: Эксмо. - 2005. - 405 б.,



**References:**

1. Қазақстан Республикасының Президенті Н.Ә. Назарбаев «Қазақстанның әлеуметтік зhaңғыртылуы: Zhalпыға ортақ еңбек қоғамына қарай 20 қадам» бағдарламасы, [http://www.akorda.kz/kz/events/akorda\\_news/press\\_conferences/memleket-basshysynyn-ult-zhospary-kazakstandyk-armanga-bastaityn-zhol-makalasy](http://www.akorda.kz/kz/events/akorda_news/press_conferences/memleket-basshysynyn-ult-zhospary-kazakstandyk-armanga-bastaityn-zhol-makalasy)
2. Қазақстан Республикасының Үеңбек Кодексі. - 2015 zh. 23 қарашадағы № 414-V ҚРЗ
3. Sayt Izdatelstvo «Molodoy uchyony», Pimenova V. V. ' Gosudarstvennaya podderzhka malogo predprinimatelstva v Yevrazyskom ekonomicheskom soyuze (na primere Rossyskoy Federatsii i Respubliki Kazakhstan)' <<https://moluch.ru/conf/econ/archive/172/9746/>> (2016)
4. Adilet ministrliги. Zheke еңбек daularын қарau tәrtibi қандау? <http://www.adilet.gov.kz/kk/faq/zheke-enbek-daularyn-karau-trtibi-kanday>
5. Kiselev, I.Ya. Trudovoye pravo Rossii i zarubezhnykh stran. - M.: Eksmo. - 2005. - 405 b.,

УДК 373.1

**Шернияз Жалғасбекұлы<sup>1</sup>**

**<sup>1</sup>Қорқыт Ата атындағы Қызылорда мемлекеттік университеті,  
«Филология, тарих және құқық» факультетінің 1курс студенті  
Қазақстан Республикасы, Қызылорда қ.**

*Ғылыми жетекші:*

*Санязова Е.К*

## **Жастар бойында Қазақстандық патриотизмді қалыптастыру мәселелері**

### **Аңдатпа**

Мақала ішінде патриотизм түсінігі, жастар арасында патриотизм сезімін нығайту жолдары мен өзекті мәселелері қарастырылды. Конституцияны құрметтеу мәселесіне назар аударылды.

**Түйінді сөздер:** патриотизм, жастар, конституция, сана-сезім, сана, халық, құрмет.

**Шернияз Жалғасбекұлы<sup>1</sup>**

**<sup>1</sup>Студент 1 курса факультета «Филология, история и право»  
Кызылординского государственного университета  
имени Коркыт ата Республика Казахстан, г. Кызылорда**

### **ПРОБЛЕМЫ СТАНОВЛЕНИЯ КАЗАХСТАНСКОГО ПАТРИОТИЗМА СРЕДИ МОЛОДЕЖИ**

#### **Аннотация**

В статье рассмотрены понятия патриотизм, пути укрепления чувства патриотизма среди молодежи и актуальные вопросы. Обращается внимание на проблему уважения Конституции.

**Ключевые слова:** патриотизм, молодежь, конституция, чувство, сознание, народ, уважение.

**Sherniyaz Zhalgasbekuly<sup>1</sup>**

**<sup>1</sup>1th course student of the faculty «Philology, History and Law" of the  
Kyzylorda State University named after Korkyt ata,  
Republic of Kazakhstan, Kyzylorda**

### **THE PROBLEMS OF THE FORMATION OF KAZAKHSTAN'S PATRIOTISM AMONG YOUNG PEOPLE**

### Annotation

The article examines the concepts of patriotism, ways to strengthen the sense of patriotism among young people, and acute questions. Attention is drawn to the problem of respect for the Constitution.

**Keywords:** patriotism, youth, constitution, feeling, consciousness, people, respect.

Тәуелсіздігімізді жариялап, туымызды тау басыны тіккелі, мінекей шерек ғасырдан аса уақыт жүзі болды. Қазақтың таңы арайланып атып, күні күлімдей батқан осындай уақытта еліміздің бағындырған белесімен алған асуы аз болған жоқ. Қаймана қазақ бірліктің озық үлгісін көрсетті, айбарлы арыстан болып ақырды, ауызын айға білеген қасқырдай қайқая қарсы тұрды, тулады, тырмысты, Тәңірі берген тәуелсіздігіне жетті. Көш алды арланша жорып отыратын кемеңгерін іздеді, көшбасшысымен көрікті келешектен үміт етті. Аяғына әзер тұрып өз алдына ел боламын деп, қадамын қаз-қаз басқан жас Қазақстан үшін бұл мұрат-мақсаты оңай болмады. Тек қана тұмысынан тұрпаты төзімді халық болып тәуелсіздігін мәңгілікке айналдыруды арман қылды. Сондай да қиын-қыстау заманда Қазақ халқы үшін халықтық егемендікті, мемлекеттік тәуелсіздікті, білікті басқаруды, тілің тануды, президенті басшы деп білуді, тентегін тезге салатын тәртіпті тиянақтау керек болды. Бұл тұста Қазақстан Республикасының Президентіміздің бастамасымен референдум арқылы қазақ халқы Ата Заңды қабылдауды жөн көрді. Білікті басшы, білімді азамат ретінде өзін таныта білген Елбасымыз Нұрсұлтан Назарбаев Әбішұлының бұл бастамасына біреулер «бәлкім болып қалар» деген ниет танытса, енді екінші біреулер болашағына үмітпен қарады. Қасымның қасқа жолынан құралып, Тәукенің Жеті жарғысынан түзілген Ата заңымыз 1993 жылы 23 қантарда XII шақырылған Қазақстан Жоғары Кеңесінің IX сессиясында қабылданды. Кіріспесін кірістірді, төрт бөлімге бөлді, жиырма бір тарауға тізді, жүз отыз бір бап қылып бекітті. Қазақ пен заң ұғымы егіз іспеттес, айтқанынан айнымай, тектілігінен таймаған халық тарихында сонау жазылмаған дала заңы, хан-билердің қылды қақ айырған билігі, 1926 жылғы Қазақ АКСР Конституциясы, 1937 де қабылданып, 1978 де дүзеу көрген Қазақ КСР Конституциясы және бертіндегі 1993 де қабылданып 1995 те өзгертілген заңдар жиынтығы бар. Қай-қайсысы болмасын ел мұратына құрылып, тентегін тезге салу мақсатында қабылданды.

Азаматын ұлықтаған, батырын ұмытпаған

қайсар қазақтың бүгінгі ұрпағымыз. Сондай батыр, ел тарихында қаталдығымен, заңға адалдығымен атын алтын әріппен қалдырған Бауыржан Момышұлыдан қалған бір сөз бар: «Тәртіпке бағынған құл болмайды», - дейді [1, 32б.]. Өлім уын шашқан аждаһар майдан даласында осындай данылықты көрсеткен бабамыздың бүгінгі ұрпақтары заң атаулыны жиіркене қарап, тәртіпке түкірі сөйлегендей болуы тәнге басылған өшпес таңба іспеттес. Айта берсен «ай, қап» дейтін тұстар таусылар емес, осы тұста Конституциялық патриотизм жетіспей тұрғаны тайға басқан таңбадай белгілі. Бұған дәлел қоғамдағы іс-әрекеттер, бұзылған бап, орындалмаған заң, қорланған рәміз атаулы, бәрі-бәрі сөзімді қуаттайды. Латынның «constitutio» сөзінен «құрылым» болып аударылып құралған Конституцияға деген құрметті қалыптастыру үшін «патриотизм» ұғымын ұрпақ санасына ұғындырған ұтымды шешім сірә. «Патриотизм» грек тілінен тікелей аудармалағанда «patris» отан, атамекен болады екен, қысқаша түсіндірмесіне келсек отанға деген, туған жерге деген құштарлық, махаббат нәм сүйіспеншілік. Н.Г.Чернышевский айтқан мынандай тәмсіл бар, «Өз Отанына салқын қанды адам бүкіл адамзатқа да опа бермейді» [2, 78б.] Конституцияны құрметтеп, заңды орындап Отанына деген сүйіспеншілік танытпағанның бәрін опа бермейтіндер деп, «опасыз» статусын беруден аулақпыз. Елбасымыз Отанға патриотизм тұрғысынан былай дейді: «Әрбір адам біздің мемлекетімізге, оның бай да даңқты тарихына, оның болашағына өзінің қатыссты екеніне мақтанышпен сезіне алатындай іс-қимыл жүйесіне талдап жасауы қажет. Елдің проблемалары да, келешегі де барлық адамға жақын әрі түсінікті болуы тиіс. Әрбір адам бала кезінен Қазақстан – менің Отаным, оның мен үшін жауапты екені сияқты мен де ол үшін жауаптымын деген қарапайым ойды бойына сіңіріп өсетіндей істеген жөн». Осы секілді конституцияға деген терең түсінік, керемет құрмет керек секілді. Конституциялық патриотизм бастамасы, оны құрметтеу, Конституциямен танысудан басталса керек. Бұл бір жерде Қазақстан Республикасы Конституциялық Кеңесінің атқарып отырған

жастардың құқықтық мәдениетін арттыру шаралары ауыз толтырып айтарлықтай жәйттер тізбегі.

Тоқсан ауыз сөздің тобықтай түйінің айтар болсам, бойында патриотизм сезімі мен белсенді азаматтық ұстанымы бар жастардың ортасын қалыптастыра алсақ, әлем болып күресіп отырған проблемалардың шешімі өзі-ақ қазақ елің іздеп келер еді, мәселен сыбайластық жемқорлық, парақорлы қоғам, қатыгез адамдар тобыры, зорлық-зомбылық сынды түрлі ақуалдар шешімін таба аламыз. Себебі, Қазақстан Республикасы Конституциясы бұл мәселелерді қамтиды. Конституциясына деген патриотизм, Отанына, туған жеріне деген патриотизм сезімі, қозғаушы күш болып саналатын жастарды гүлденген Қазақстан жолына қызмет жасауға шақырамын.

Тағдыр таразысының қалай қарай ауатыны – бесіктің қалай тербелетіне байланысты дегендей, бүгінгі ұрпақ ертең мемлекеттің тұтқасын ұстар бір азамат. Сондықтан да білім алушы жастар Отанға деген сүйіспеншілік, патриотизм танымының заңдылықтарын игеру

тиіс. Осыған орай ел президенті Н.Ә.Назарбаев «Бұл дүниеде біздің бір ғана Отанымыз бар, ол біздің – тәуелсіз Қазақстан. Жастар туған мемлекетімізді баянды етуге, қуатын арттыруға, оның игілігіне қызмет етуге парыздар» деген екен. Ол үшін әрбір жас еліміздің тұтастығын, жеріміздің бүтіндігін, халқымыздың жарастығын аман сақтай білу қаншалықты үлкен тарихи жауапкершілік екенін жан жақты сезіну керек». Жігері жалын боп жанып, өрелі өрге талпынған бүгінгі белсенді жастар мемлекет еңсесінің биік тұғырының берік қалануына сүбелі үлес қосып жатса, қазақтығы қанында азаматтығы жанында буырқанған бөрі тәңірлі еліміздің рухының мықты екендігінің айғағы емес пе? Меже биік, межеден табылу – абырой. Ендеше, Жастар-қоғамымыздың жүрек дүрсілі, өзегі. Есігінен енді аттап отырған жаңа ғасырда ұлтымыздың өсуі де, өшуі де жастарға тікелей байланысты. Құқығымызды білу, елбасы Н.Ә.Назарбаевтың дамыған отыз мемлекет қатарына кірудегі талаптардың бір бөлшегі ретінде қарастырсамыз. Ендеше, заңды білу-заман талабы!

#### Пайдаланылған қайнар көздерінің тізімі:

1. Бабаев С., Оңалбек Ж. Жалпы педагогика. – Алматы, 2005. -228 б.
2. Қоянбаев Ж., Қоянбаев Р «Педагогика». – Алматы, 2002. -192 б.

#### References:

1. Babayev S., Oñalbek Zh. Zhalpy pedagogika. –Almaty, 2005. -228 b.
2. Қоғанбайев Zh., Қоғанбайев R «Pedagogika». –Almaty, 2002. -192 b.

УДК 347.254

**Динмухамед Жангали<sup>1</sup>**  
**<sup>1</sup>Студент Высшей школы права «Әділет»**  
**Каспийского общественного университета**  
**Республика Казахстан, г. Алматы**

## **ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ ОБЕСПЕЧЕНИЯ ЖИЛЬЕМ ВОЕННОСЛУЖАЩИХ РЕСПУБЛИКИ КАЗАХСТАН**

#### **Аннотация**

Данная статья посвящена правовому регулированию обеспечения жильем военнослужащих Республики Казахстан, более подробно рассмотрены основания и порядок обеспечения жильем военнослужащих Республики Казахстан, а также конституционные гарантии жилищных прав граждан Республики Казахстан.

**Ключевые слова:** жилищное право, жилищный фонд, жилищные выплаты, государственный жилищный фонд, личный специальный счет, служебное жилье, жилище, военнослужащий.

Діңмұхамед Жаңғали<sup>1</sup>

<sup>1</sup>Каспий қоғамдық университетінің  
«Әділет» жоғары құқық мектебінің студенті  
Қазақстан Республикасы, Алматы қ.

## ҚАЗАҚСТАН РЕСПУБЛИКАСЫНЫҢ ӘСКЕРИ ҚЫЗМЕТШІЛЕРДІ ТҰРҒЫН ҮЙМЕН ҚАМТАМАСЫЗ ЕТУДІ ҚҰҚЫҚТЫҚ РЕТТЕУ

### Аңдатпа

Бұл мақала Қазақстан Республикасының әскери қызметшілерді тұрғын үймен қамтамасыз етуді құқықтық реттелуіне арналған, Қазақстан Республикасының әскери қызметшілерді тұрғын үймен қамтамасыз етудің негіздері мен тәртібі егжей-тегжейлі қаралды, сондай-ақ Қазақстан Республикасының азаматтардың тұрғын үй құқықтарының конституциялық кепілдіктері қарастырылған.

**Түйінді сөздер:** тұрғын үй құқығы, тұрғын үй қоры, тұрғын үй төлемдері, мемлекеттік тұрғын үй қоры, тұрғын үй шоты, қызметтік үй, тұрғын үй, әскери қызметкер.

Dinmukhamed Zhangali<sup>1</sup>

<sup>1</sup>Student of the Higher School of Law «Adilet»,  
Caspian Public University  
The Republic of Kazakhstan, Almaty

## LEGAL REGULATION OF HOUSING PROVISION FOR SERVICEMEN OF THE REPUBLIC OF KAZAKHSTAN

### Annotation

This article is devoted to legal regulation of providing housing for servicemen of the Republic of Kazakhstan, the grounds and procedure for providing housing for servicemen of the Republic of Kazakhstan, as well as constitutional guarantees of housing rights of citizens of the Republic of Kazakhstan, are considered in more detail.

**Keywords:** housing law, housing fund, housing payments, state housing fund, personal special account, service housing, housing, serviceman.

В конце XX века Казахстан последним вышел из состава СССР и, таким образом, возвратил свою независимость. В тот момент перед страной стояло множество вызовов и задач, решение которых кардинально изменили жизнь бывшей постсоветской республики. Требовалось немедленное проведение сложных социально-политических и экономических реформ, направленных на последовательный переход от административно-командных отношений к рыночным. Это в свою очередь определило необходимость проведения реформы и в жилищной сфере. В основе этой реформы лежал поэтапный переход от абсолютного государственного управления и регулирования жилищной сферы к свободному и конкурентоспособному рынку жилья.

Согласно статье 1 Конституции Республика Казахстан утверждает себя социальным государством, что означает принятие всех мер государством для решения социальных про-

блем, сглаживания социальных различий и помощи нуждающимся. Общеизвестным является факт, что жилищная проблема была и остается одной из актуальных проблем в Казахстане. Жилище представляет собой одну из основных составляющих достойного жизненного уровня. Оно является необходимым условием жизни человека. Социальная значимость определяется тем, что жилище – это семейный очаг, место, где пребывает человек, где проходит его досуг и отдых, где он ведет домашнее хозяйство и т. д. Вопрос об обеспечении жильем граждан отведен в пункте 2 статьи 25 Конституции, в котором сказано: «В Республике Казахстан создаются условия для обеспечения граждан жильем.» [1]. «Однако до сих пор остаются не решенными следующие проблемные вопросы:

- проблема обеспечения доступным жильем граждан с разным уровнем дохода, снижение объемов жилищного строительства;

- невыполнение государством своих обязательств по обеспечению жильем определенных категорий граждан;

- необходимость обеспечения устойчивого функционирования жилищного сектора, которое позволит удовлетворять жилищные потребности населения без существенного участия государства и привлечения значительной части бюджетных средств;

- ограничение «жилищной нагрузки» на местные органы управления;

- кризисное состояние объектов и сетей жилищного-коммунального хозяйства и неэффективное управление им;» [2, с. 4].

Программы социально-экономических реформ в Республике Казахстан определяют, что целью жилищной политики на современном этапе является обеспечение доступности улучшения жилищных условий для семей со скромным и средним достатком, сохранение бесплатного предоставления жилья малоимущим гражданам, военнослужащим и членам их семей.

«На сегодняшний день расширяются способы обеспечения граждан жильем. Прежний порядок обеспечения жильем граждан главным образом за счет государственного жилищного фонда стал малоэффективен ввиду отсутствия средств на новое строительство и на покрытие расходов, связанных с эксплуатацией и ремонтом жилищного фонда. Для эффективного функционирования рыночного механизма необходимо было значительно расширить количество частных собственников жилья. Если ранее (в советский период) все жилье предоставлялось только государством, то в настоящее время государство обеспечивает жильем в основном малоимущих и иных, указанных в законе, граждан. Сегодня появились возможности приобрести гражданам жилье путем индивидуального строительства, кроме того, жилые дома и квартиры можно приобрести с использованием кредитов.» [3].

Важную роль в жилищно-правовом регулировании имеют конституционные гарантии жилищных прав граждан. В числе таких гарантий следует назвать конституционные принципы. На мой взгляд центральное место среди этих принципов занимают принцип «неприкосновенности жилища» и «обеспечения граждан жилищем». Первый принцип обеспечивает абсолютное право граждан, связанное с их имущественным правом на жилище. Этот принцип закреплен в пункте 1 статьи 25 Конституции:

«1. Жилище неприкосновенно. Не допускается лишение жилища, иначе как по решению суда. Проникновение в жилище, производство его осмотра и обыска допускаются лишь в случаях и в порядке, установленных законом.» [1]. Данное положение означает, что ни гражданин РК, ни иностранец, ни лицо без гражданства на территории РК не могут быть произвольно лишены жилого помещения. Принцип «обеспечения граждан жилищем» выражается в том, что в республике создаются условия для обеспечения граждан жилищем (п. 2 ст. 25 Конституции РК). Количество и размеры жилищ, находящихся в собственности граждан, не ограничивается. Указанным в законодательстве категориям граждан, нуждающимся в улучшении жилищных условий, жилище предоставляется из государственного жилищного фонда в соответствии с установленными нормами (п. 2 ст. 25 Конституции РК).

Ряд жилищных прав человека регламентируется международными актами, влияющими на правовое регулирование жилищных отношений в РК. Так, пункт 1 статьи 25 Всеобщей декларации прав человека гласит: «1. Каждый человек имеет право на такой жизненный уровень, включая пищу, одежду, жилище, медицинский уход и необходимое социальное обслуживание, который необходим для поддержания здоровья и благосостояния его самого и его семьи, и право на обеспечение на случай безработицы, болезни, инвалидности, вдовства, наступления старости или иного случая утраты средств к существованию по не зависящим от него обстоятельствам.» [4]. Согласно статье 12 Всеобщей декларации прав человека: «Никто не может подвергаться... произвольным посягательствам на неприкосновенность его жилища» [4]. А пункт 1 статьи 11 Международного пакта об экономических, социальных и культурных правах гласит: «1. Участвующие в настоящем Пакте государства признают право каждого на достаточный жизненный уровень для него и его семьи, включающий достаточное питание, одежду и жилище, и на непрерывное улучшение условий жизни. Государства-участники примут надлежащие меры к обеспечению осуществления этого права, признавая важное значение в этом отношении международного сотрудничества, основанного на свободном согласии.» [5].

Военнослужащие относятся к той категории граждан, которым государство гарантирует предоставление жилых помещений. Правовое

регулирование жилищных правоотношений с участием военнослужащих осуществляется в соответствии с Главой 13-1 «Особенности регулирования жилищных отношений с участием сотрудников специальных государственных органов и военнослужащих» Закона РК «О жилищных отношениях», Главой 8 «Социальное обеспечение военнослужащих» Закона РК «О воинской службе и статусе военнослужащих», а также другими законодательными и иными нормативными правовыми актами, которые устанавливают конкретные формы реализации гарантий по удостоверению данной категории граждан жильем. Военнослужащие - граждане Республики Казахстан, состоящие на воинской службе в Вооруженных Силах, других войсках и воинских формированиях (статья 1 Закона РК «О воинской службе и статусе военнослужащих»). Статус военнослужащего включает общие права, свободы и обязанности военнослужащего как гражданина Республики Казахстан с установленными законами изъятиями и ограничениями, а также его права, обязанности и ответственность, обусловленные особенностями воинской службы. Подпункт 7 пункта 1 статьи 6 Закона РК «О воинской службе и статусе военнослужащих» закрепляет важное положение о том, что военнослужащие имеют право на обеспечение жильем в период прохождения воинской службы, тем самым относя их к числу лиц, имеющих право на бесплатное получение жилья. Пункт 42 статьи 2 Закона РК «О жилищных отношениях» гласит, что «жилое помещение (квартира) - отдельное помещение, предназначенное и используемое для постоянного проживания, включающее как жилую площадь, так и нежилую площадь жилища.» [6].

В соответствии с жилищным законодательством жилищный фонд в зависимости от формы собственности подразделяется на частный и государственный жилищный фонд. «Государственный жилищный фонд включает: а) жилища, находящиеся в ведении местных исполнительных органов, закрепленные за специальным государственным учреждением по предоставлению жилищ в пользование (коммунальный жилищный фонд); б) жилища, находящиеся в ведении государственного предприятия (жилищный фонд государственного предприятия); в) жилища, находящиеся в ведении государственных учреждений, за исключением специального государственного учреждения по предоставлению жилищ в пользование

(жилищный фонд государственного учреждения).» [2, с. 96]. Нуждающиеся в жилье военнослужащие и члены их семей обеспечиваются на период прохождения воинской службы служебным жильем из жилищного фонда государственных учреждений Вооруженных Сил, других войск и воинских формирований в соответствии с Правилами обеспечения жильем военнослужащих. В соответствии со статьей 101-10 Закона РК «О жилищных отношениях» к членам семьи военнослужащего относятся супруга или супругу, совместный или одного из супругов ребенок (дети), совместный или одного из супругов ребенок (дети) старше семнадцати лет, ставший инвалидом до достижения им (ими) возраста семнадцати лет.

Пункт 11 главы 2 Правил обеспечения служебным жилищем военнослужащих, исчисления размера, назначения, перерасчета, осуществления, прекращения, приостановления и возобновления жилищных выплат гласит: «11. Реализация права на жилище военнослужащими (за исключением военнослужащих Службы государственной охраны Республики Казахстан, военнослужащих срочной службы, курсантов и кадетов военных учебных заведений, военнообязанных, призванных на воинские сборы) и членами их семей ..... осуществляется со дня признания их нуждающимися в жилище путем предоставления служебного жилища или перечисления на их личный специальный счет жилищных выплат.» [7]. Личный специальный счет - текущий банковский счет, открываемый военнослужащими в банке второго уровня для зачисления жилищных выплат и осуществления платежей на установленные цели. Жилищные выплаты - дифференцированные по регионам и составу семьи деньги, выплачиваемые в виде специального денежного обеспечения получателям жилищных выплат за счет бюджетных средств взамен предоставления служебного жилища. Размер жилищных выплат определяется путем умножения стоимости аренды одного квадратного метра жилища в соответствующем регионе Республики Казахстан на площадь жилища. Площадь жилища определяется из расчета восемнадцать квадратных метров полезной площади на каждого члена семьи, включая самого военнослужащего. Эти выплаты производятся государственным учреждением Вооруженных Сил, других войск и воинских формирований, в котором военнослужащий проходит воинскую службу, в месячный срок со дня их назначе-

ния. Получатель жилищных выплат использует имеющиеся на личном специальном счете деньги в целях:

- 1) приобретения в собственность жилища, в том числе с рассрочкой платежей или использованием ипотечного кредита (займа);
- 2) оплаты аренды жилища или оплаты аренды жилища с последующим выкупом;
- 3) погашения ранее полученного ипотечного кредита (займа);
- 4) уплаты взносов при долевом участии в жилищном строительстве;
- 5) уплаты взносов при участии в жилищном и жилищно-строительном кооперативе;
- 6) пополнения накоплений в виде жилищных строительных сбережений;
- 7) улучшения жилищных условий.

Согласно пункту 1 статьи 101-3 Законом РК «О жилищных отношениях» военнослужащие (за исключением военнослужащих срочной службы, курсантов и кадетов военных учебных заведений, военнообязанных, призванных на воинские сборы) признаются нуждающимися в жилище в случаях, если:

- 1) они не имеют жилища на праве собственности в данном населенном пункте, при этом наличие доли менее пятидесяти процентов в жилище не учитывается;
- 2) они не имеют в постоянном пользовании жилища, полученного из государственного жилищного фонда, в данном населенном пункте;
- 3) жилище, в котором они проживают, не отвечает установленным санитарно-эпидемиологическим и техническим требованиям;
- 4) в составе семьи имеются больные, страдающие тяжелыми формами некоторых хронических заболеваний (по списку заболеваний, утвержденному Правительством Республики Казахстан), при которых совместное проживание с ними в одном помещении (квартире) становится невозможным.

Для признания нуждающимся в жилище военнослужащим подается рапорт на имя председателя жилищной комиссии. К рапорту прилагается целый ряд документов, например, справка с места службы с указанием сведений о составе семьи, копии документов, удостоверяющих личность военнослужащего и членов его семьи, справка с места работы супруга (супруга) со сведениями о получении жилища из государственного жилищного фонда и другие. Признание военнослужащих и членов их семей нуждающимися в жилище осуществляет-

ся решением жилищной комиссии не позднее тридцати календарных дней со дня регистрации рапорта. О принятом решении военнослужащие извещаются в письменном виде.

«Учет военнослужащих и членов их семей, нуждающихся в жилье, осуществляется структурными подразделениями Вооруженных Сил, других войск и воинских формирований РК, на которые возложены функции по учету служебных жилищ.» [2, с. 280]. Очередность устанавливается по спискам, составляемым по дате регистрации рапорта о признании нуждающимся в жилище.

После принятия Закона РК от 12 декабря 2017 года «О внесении изменений и дополнений в некоторые законодательные акты Республики Казахстан по вопросам жилищных отношений» всех военнослужащих разделили на три категории для приобретения жилья. К первой категории относятся военнослужащие, имеющие выслугу менее десяти лет: им, предоставляется служебное жильё только на период воинской службы, а в случае его отсутствия выплачивается целевая компенсация за аренду жилья. Вторая категория – лица с выслугой от десяти до 15 лет: им предоставляется жильё с правом приватизации по остаточной стоимости. Третья категория – прослужившие более 15 лет, им предоставляется служебное жильё с правом безвозмездной приватизации после 20 лет выслуги. В случае, когда служебное жильё не подлежит приватизации, право безвозмездной приватизации жилища заменяется выплатой единовременной денежной компенсации. Размер денежной компенсации определяется путем умножения стоимости одного квадратного метра продажи нового жилища в среднем по республике на площадь жилища из расчета восемнадцать квадратных метров полезной площади на каждого члена семьи, включая самого военнослужащего, за минусом суммы ранее осуществленных жилищных выплат. Согласно пункту 5 статьи 101-2 Закона РК «О жилищных отношениях» военнослужащие, признанные нуждающимися в жилище, но не обеспеченные им в срок до 1 января 2018 года, при увольнении с воинской службы (за исключением случаев увольнения по отрицательным мотивам) получают жилищные выплаты за весь период службы со дня признания их нуждающимися в жилище. Военнослужащим, проживавшим до 1 января 2018 года в служебном жилище, находящемся на территории закрытых и обособленных во-

енных городков, пограничных застав и иных закрытых объектов и (или) в общежитии, при увольнении с воинской службы (за исключением случаев увольнения по отрицательным мотивам) жилищные выплаты осуществляются за весь период проживания в указанном жилище в размере пятидесяти процентов от размера жилищных выплат.

Военнослужащим при увольнении с воинской службы по причине увечья (ранения, травмы, контузии) или заболевания, полученного в период прохождения воинской службы, по которому военно-врачебной комиссией военнослужащий признан не годным к воинской службе с исключением с воинского учета, жилищные выплаты перечисляются в виде единовременной денежной компенсации. Размер единовременной денежной компенсации определяется путем умножения нормы полезной площади, соответствующей на момент его увольнения составу семьи, на цену одного квадратного метра продажи нового жилища в соответствующем регионе Республики Казахстан, в котором военнослужащий проходил воинскую службу. Жилищные выплаты не выплачиваются в случаях, если в установленном законодательством Республики Казахстан порядке доказано, что увечье (ранение, травма, контузия) или заболевание наступило при совершении военнослужащим противоправных действий или по причине алкогольного, наркотического, психотропного, токсикоманического опьянения (их аналогов) или причинения себе какого-либо телесного повреждения (членовредительства) или иного вреда своему здоровью. Члены семьи военнослужащего, погибшего (умершего) при прохождении воинской службы, не могут быть выселены из занимаемого жилища без предоставления другого жилища на безвозмездной основе.

Сегодня для обеспечения жильем военнослужащих АО «Жилищный строительный сберегательный банк Казахстана» (ЖССБ) был разработан новый проект «Военный». Проект был запущен 1 января 2018 года. Данный проект позволяет военнослужащим приобрести жилье на выгодных условиях. Основным параметром заключается в том, что система жилищ-

ных строительных сбережений, подразумевает накопление 50% от стоимости квартиры. Однако военнослужащим, которые получают жилищные выплаты, должны сейчас арендовать либо сразу стать собственником жилья. Проект подразумевает предварительный заем, где первоначальный взнос составляет от 0 до 30%. Жилищный заем выдается под 5%, а предварительный заем - от 6,9% до 7,8%, в зависимости от ставки, по которой будет привлечение средств из ЕНПФ. Срок кредита – до 15 лет. В 2018 году планируется охватить кредитованием 11 000 военнослужащих, а затем в течение последующих 15 лет – 60 000. Для приобретения жилья через систему ЖССБ военнослужащий не потратит ни копейки собственных средств. Ипотеку будет выплачивать государство. Военнослужащему не придется скитаться по съемным квартирам. Жилье будет выдано согласно очереди на приобретение квартиры по решению жилищной комиссии. Размер жилищной выплаты зависит от региональной дифференциации, то есть берется ставка арендного платежа по городам Астана, Алматы и всем регионам из Комитета по статистике Министерства национальной экономики, умножается еще на количество детей, то есть например капитан может получать жилищную выплату больше, чем полковник, потому что в его семье 3 или 4 ребенка, чем семья полковника, у которого 1 ребенок.

Подводя итоги, следует заметить, что несмотря на сохранение проблемных вопросов в жилищной сфере, государством делается максимум усилий для улучшения положения в этом направлении. И это правильно, потому что в жизни каждого человека проблема жилья является одной из самых важных. Ни один человек не может обходиться без жилья. Удовлетворение в потребности

в жилье существует с самого рождения человека и сохраняется на всем протяжении жизни, носит постоянный характер. Поэтому проведение жилищной реформы, появление рынка жилья являются теми факторами, от которых в немалой степени зависит развитие государства, повышение уровня жизни каждого человека.

#### Список использованных источников:

1. Конституция Республики Казахстан // [http://www.akorda.kz/ru/official\\_documents/constitution](http://www.akorda.kz/ru/official_documents/constitution) (по состоянию на 27.03.2018 г.)
2. Уварова Н.В. Жилищное право Республики Казахстан: Курс лекций. – Алматы: НИЦ КОУ, 2013. – 308 с.



3. Кусаинова А.К. Жилищное право: Учебное пособие. – Алматы: Юридическая литература, 2008. – 138 с.
4. Всеобщая декларация прав человека от 10 декабря 1948 года // [http://www.un.org/ru/documents/decl\\_conv/declarations/declhr.shtml](http://www.un.org/ru/documents/decl_conv/declarations/declhr.shtml)
5. Международный пакт об экономических, социальных и культурных правах от 16 декабря 1966 года // [http://www.un.org/ru/documents/decl\\_conv/conventions/pactecon.shtml](http://www.un.org/ru/documents/decl_conv/conventions/pactecon.shtml)
6. Закон Республики Казахстан от 16 апреля 1997 года № 94-І «О жилищных отношениях» // [https://online.zakon.kz/document/?doc\\_id=1007658#pos=3;-94&sdoc\\_params=text%3D%25D1%2581%25D0%25BB%25D1%2583%25D0%25B6%25D0%25B5%25D0%25B1%25D0%25BD%25D0%25BE%25D0%25B5%2520%25D0%25B6%25D0%25B8%25D0%25BB%25D0%25B8%25D1%2589%25D0%25B5%26mode%3Dindoc%26topic\\_id%3D1007658%26spos%3D1%26tSynonym%3D0%26tShort%3D1%26tSuffix%3D1&sdoc\\_pos=11](https://online.zakon.kz/document/?doc_id=1007658#pos=3;-94&sdoc_params=text%3D%25D1%2581%25D0%25BB%25D1%2583%25D0%25B6%25D0%25B5%25D0%25B1%25D0%25BD%25D0%25BE%25D0%25B5%2520%25D0%25B6%25D0%25B8%25D0%25BB%25D0%25B8%25D1%2589%25D0%25B5%26mode%3Dindoc%26topic_id%3D1007658%26spos%3D1%26tSynonym%3D0%26tShort%3D1%26tSuffix%3D1&sdoc_pos=11) (по состоянию на 01.01.2018 г.)
7. Постановление Правительства Республики Казахстан от 12 февраля 2018 года № 49 «Об утверждении Правил обеспечения служебным жилищем военнослужащих, исчисления размера, назначения, перерасчета, осуществления, прекращения, приостановления и возобновления жилищных выплат» // <http://adilet.zan.kz/rus/docs/P1800000049> (по состоянию на 27.03.2018 г.)

**References:**

1. Konstitutsiya Respubliki Kazakhstan // [http://www.akorda.kz/ru/official\\_documents/constitution](http://www.akorda.kz/ru/official_documents/constitution) (po sostoyaniyu na 27.03.2018 g.)
2. Uvarova N.V. Zhilishchnoye pravo Respubliki Kazakhstan: Kurs lektsy. – Алматы: NITs KOU, 2013. – 308 s.
3. Kusainova A.K. Zhilishchnoye pravo: Uchebnoye posobiye. – Алматы: Yuridicheskaya literatura, 2008. – 138 s.
4. Vseobshchaya deklaratsiya prav cheloveka ot 10 dekabrya 1948 goda // [http://www.un.org/ru/documents/decl\\_conv/declarations/declhr.shtml](http://www.un.org/ru/documents/decl_conv/declarations/declhr.shtml)
5. Mezhdunarodny pakt ob ekonomicheskikh, sotsialnykh i kulturnykh pravakh ot 16 dekabrya 1966 goda // [http://www.un.org/ru/documents/decl\\_conv/conventions/pactecon.shtml](http://www.un.org/ru/documents/decl_conv/conventions/pactecon.shtml)
6. Zakon Respubliki Kazakhstan ot 16 aprelya 1997 goda № 94-І «O zhilishchnykh otnosheniyakh» // [https://online.zakon.kz/document/?doc\\_id=1007658#pos=3;-94&sdoc\\_params=text%3D%25D1%2581%25D0%25BB%25D1%2583%25D0%25B6%25D0%25B5%25D0%25B1%25D0%25BD%25D0%25BE%25D0%25B5%2520%25D0%25B6%25D0%25B8%25D0%25BB%25D0%25B8%25D1%2589%25D0%25B5%26mode%3Dindoc%26topic\\_id%3D1007658%26spos%3D1%26tSynonym%3D0%26tShort%3D1%26tSuffix%3D1&sdoc\\_pos=11](https://online.zakon.kz/document/?doc_id=1007658#pos=3;-94&sdoc_params=text%3D%25D1%2581%25D0%25BB%25D1%2583%25D0%25B6%25D0%25B5%25D0%25B1%25D0%25BD%25D0%25BE%25D0%25B5%2520%25D0%25B6%25D0%25B8%25D0%25BB%25D0%25B8%25D1%2589%25D0%25B5%26mode%3Dindoc%26topic_id%3D1007658%26spos%3D1%26tSynonym%3D0%26tShort%3D1%26tSuffix%3D1&sdoc_pos=11) (po sostoyaniyu na 01.01.2018 g.)
7. Postanovleniye Pravitelstva Respubliki Kazakhstan ot 12 fevralya 2018 goda № 49 «Ob utverzhdenii Pravil obespecheniya sluzhebnykh zhilishchem voyennosluzhashchikh, ischisleniya razmera, naznacheniya, pererascheta, osushchestvleniya, prekrashcheniya, priostanovleniya i vozobnovleniya zhilishchnykh vyplat» // <http://adilet.zan.kz/rus/docs/P1800000049> (po sostoyaniyu na 27.03.2018 g.)

УДК 347.51

**Исламбек Темирланович Женисханов<sup>1</sup>**  
<sup>1</sup>Студент Высшей школы права «Әділет»  
 Каспийского общественного университета  
 Республика Казахстан, г. Алматы

**РАЗНОВИДНОСТИ ВНЕДОГОВОРНЫХ ОБЯЗАТЕЛЬСТВ  
 И ОСОБЕННОСТИ ИХ РЕГУЛИРОВАНИЯ**

### Аннотация

Данная статья посвящена разновидностям внедоговорных обязательств и особенностям их регулирования; рассмотрены основания возникновения, изменения и прекращения гражданских прав и обязанностей; отличия внедоговорных обязательств от договорных; общие положения об обязательствах, применимые к внедоговорным обязательствам; участники внедоговорных обязательств; основные функции внедоговорных обязательств и внедоговорной ответственности; виды внедоговорных обязательств; основания ответственности за причинение вреда; основания возникновения и особенности отдельных разновидностей внедоговорных обязательств.

**Ключевые слова:** обязательство, внедоговорные обязательства, деликтные обязательства, деликт, вред, генеральный деликт, неосновательное обогащение, возмещение вреда, односторонние действия, действия в чужом интересе без поручения.

Исламбек Темирланович Женисханов<sup>1</sup>

<sup>1</sup>Каспий қоғамдық университетінің «Әділет» Жоғары құқық мектебінің  
2 курс студенті  
Қазақстан Республикасы, Алматы қ.

### ШАРТТАН ТЫС ТУЫНДАЙТЫН МІНДЕТТЕМЕЛЕРДІҢ ТҮРЛЕРІ ЖӘНЕ ОЛАРДЫ РЕТТЕУ ЕРЕКШЕЛІКТЕРІ

#### Аңдатпа

Осы мақала шарттан тыс туындайтын міндеттемелерге және олардың реттеудің ерекшеліктеріне арналады; азаматтық құқықтар мен міндеттер пайда болу, өзгеру мен тоқтату негіздері; келісім шарттан тыс міндеттемелер және шарттық міндеттемелердің арасындағы айырмашылықтар, шарттан тыс міндеттемелерге қолданыла алатын міндеттемелер жайлы жалпы ережелер; шарттан тыс туындайтын міндеттемелерге қатысушылар, шарттан тыс туындайтын міндеттемелердің және шарттан тыс жауапкершіліктің негізгі функциялары; шарттан тыс туындайтын міндеттемелердің түрлері; зиянды келтіру үшін жауапкершілік негіздері; шарттан тыс туындайтын міндеттемелердің бөлек түрлерінің туындау негіздері мен ерекшеліктері қарастырылған.

**Түйінді сөздер:** міндеттеме, шарттан тыс міндеттемелер, деликтілік міндеттемелер, деликт, зиян, бас деликт, негізсіз баю, зиянды өтеу, біржақты әрекеттер, басқаның мүддесіне тапсырмалық іс-әрекет жасау.

Islambek Temirlanovich Zheniskhanov<sup>1</sup>

<sup>1</sup>Second year student of the Higher School of Law «Adilet»,  
Caspian Public University  
Republic of Kazakhstan, Almaty c.

### TYPES OF NON-CONTRACTUAL OBLIGATIONS AND PECULIARITIES OF THEIR REGULATION

#### Annotation

This article is devoted to non-contractual obligations and peculiarities of their regulation; grounds for the appearance, change and termination of civil rights and responsibilities; differences between non-contractual obligations and contractual obligations; general provisions on obligations applicable to non-contractual obligations; participants of extra-contractual obligations of the state; the main functions of non-contractual obligations and non-contractual liability; types of non-contractual obligations; the grounds for liability for causing harm; foundations occurrence and peculiarities of certain varieties of non-contractual obligations are examined.

**Keywords:** obligation, extra-contractual obligations, tort obligations, tort, harm, general tort, unfounded enrichment, compensation for harm, unilateral actions, actions in someone else's interest without commission.

Одним из оснований возникновения, изменения и прекращения гражданских прав и обязанностей является причинение вреда другому лицу, а равно неосновательное приобретение или сбережение имущества за счет другого лица (неосновательное обогащение), в соответствии с пп.6 ст.7 ГК РК Общая часть[1].

В науке гражданского права широко распространено деление обязательств на две группы: договорные и внедоговорные. Это деление проводится по признаку оснований возникновения обязательств: договорные возникают главным образом из договоров, т.е. по соглашению сторон, а внедоговорные — из оснований, предусмотренных законом. Названные группы обязательств имеют значительное сходство, что позволило выделить в законе общие положения об обязательствах, которые применимы при наличии предусмотренных в них условий и к договорным, и к внедоговорным обязательствам. Вместе с тем между договорными и внедоговорными обязательствами существуют различия, определяющие их самостоятельное значение и место в системе обязательственного права.

Во-первых, внедоговорные обязательства отличаются от договорных по характеру имущественных отношений, лежащих в их основе.

Во-вторых, внедоговорные обязательства отличаются от договорных по основаниям их возникновения: они возникают не по воле, а преимущественно вопреки воле их участников, в силу юридических фактов, указанных в законе. Чаще всего они возникают из неправомерных действий, но основанием их возникновения могут быть и действия правомерные, если они совершены ошибочно. Более того, такие обязательства могут возникать и при намеренном совершении правомерных, но вредоносных действий.

Сложность исследования внедоговорных обязательств обусловлена спецификой правовой природы данного вида обязательств, их разнородностью. Наибольшее внимание традиционно отдано деликтным обязательствам, как центральному виду внедоговорных обязательств.

В настоящее время в праве Республики Казахстан происходят значительные изменения, которые затрагивают нормативно-правовое регулирование внедоговорных обязательств.

Как мы можем заметить, термин «обязательство» берёт своё начало с Римского права и с того времени не изменился. Следователь-

но, общие положения об обязательствах применимы и к внедоговорным обязательствам. Однако по отношению к внедоговорным обязательствам не применяются нормы ст. 284 ГК («Исполнение взаимных обязанностей»), так как во внедоговорных обязательствах нет взаимных встречных обязанностей. Обязательство в данном случае одностороннее, т. е. кредитор не обязан делать встречное исполнение, он должен просто принять уплачиваемую сумму.

Как и в договорных обязательствах участниками внедоговорных обязательств являются должник и кредитор. Должник обязан совершить определенные действия (воздержаться от их совершения), а кредитор вправе требовать от должника выполнения его обязанностей. Предметом данных обязательств является, как правило, компенсация вреда, причиненного должнику, выраженная в материальной форме[2].

Основными функциями внедоговорных обязательств и внедоговорной ответственности являются охранительная, компенсационная (восстановительная) и предупредительно-воспитательная (превентивная).

Как известно, основными функциями гражданского права и, соответственно, его институтов являются регулятивная и охранительная.

Внедоговорным обязательствам и внедоговорной ответственности присуща главным образом охранительная функция. Она заключается в том, что внедоговорные обязательства предназначены служить обеспечению прав и интересов субъектов гражданского права от различных нарушений и защищать эти права и интересы в случаях, когда их нарушение произошло. С учетом указанного назначения внедоговорных обязательств в науке гражданского права их принято относить к числу охранительных обязательств.

Представляется, что в понятии «охранительные обязательства» соединяются фактически две функции – охраны и защиты прав и интересов. Поэтому надо признать не совсем корректным наименование «охранительные обязательства», поскольку понятия «охрана» и «защита» не совпадают по содержанию. Охрана представляет собой систему мер, которые предназначены для того, чтобы не допустить нарушений прав и интересов участников гражданских правоотношений, а защита вступает в действие, когда нарушение прав и интересов уже произошло. В сущности, обязательства, которые именуют охранительными,

предстают перед нами как «охранительно-защитительные». Вместе с тем необходимо отметить, что признаки охранительных имеются и в договорных обязательствах, в особенности в правилах об ответственности за неисполнение или ненадлежащее исполнение сторонами своих договорных обязанностей. Однако во внедоговорных обязательствах их охранительная и защитительная направленность существенно отличается тем, что она составляет сущность этих обязательств.

Таким образом, охранительная функция характерна не только для внедоговорных обязательств, но именно в этих обязательствах она находит наиболее полное проявление. Это относится как к деликтным обязательствам, так и к обязательствам из неосновательного обогащения.

Компенсационная (восстановительная) функция заключается в решении задачи устранения отрицательных имущественных последствий, возникших вследствие противоправных действий лица (повреждение, порча, уничтожение имущества другого субъекта права, причинение смерти, вреда здоровью и т. д.) либо в результате ошибочной передачи другому лицу денег, иных ценностей, вещей.

Устранение указанных последствий происходит путем возмещения причиненного вреда, а в случае неосновательного обогащения – путем возврата потерпевшему имущества, неосновательно приобретенного или сбереженного другим лицом. В результате происходит восстановление (компенсация) имущественной сферы потерпевшего.

Согласно специальным нормам ГК компенсации подлежит и причиненный лицу моральный вред.

Предупредительно-воспитательная (превентивная) функция. Внедоговорные обязательства, как было отмечено, связаны с аномальными явлениями, влекущими отвлечение участников имущественных отношений от нормальной жизнедеятельности и причинение им непредвиденных забот и имущественных потерь. Поэтому одна из задач института внедоговорных обязательств заключается в том, чтобы воздействовать на участников имущественных отношений в целях стимулирования их к сокращению отмеченных аномальных явлений, в том числе сокращению гражданских правонарушений. Воспитательное, превентивное значение имеет сам факт существования норм о внедоговорных обязательствах и деликтной

ответственности, которые потерпевший от правонарушения или собственной ошибки может использовать с целью защиты своих прав и интересов. В то же время потенциальные правонарушители, зная о возможных последствиях причинения вреда или удержания неосновательно приобретенного или сбереженного имущества, побуждаются к корректировке своего поведения и тем самым избегают имущественных потерь и иных невыгодных последствий, связанных с требованиями потерпевших[3].

Виды внедоговорных обязательств:

- обязательства из причинения вреда (деликтные обязательства);

Эти обязательства занимают наряду с договорными обязательствами основное место в системе гражданско-правовых обязательств; им принадлежит главное значение в ряду внедоговорных обязательств. Содержанием деликтных обязательств является ответственность причинителя вреда. Поэтому и в законодательстве, и в литературе понятия «деликтное обязательство» и «ответственность за вред» (т. е. деликтная ответственность) употребляются чаще всего как однозначные;

- обязательства из неосновательного обогащения (кондикционные обязательства), т. е. приобретения или сбережения имущества одним лицом за счет другого без необходимых юридических оснований;

- обязательства из односторонних действий[4].

Обязательства, возникающие вследствие причинения вреда (деликтные обязательства) относятся к числу традиционных институтов гражданского законодательства. В прежнем ГК КазССР глава "Обязательства, возникающие вследствие причинения вреда" относилась к числу достаточно объемных и состояла из 33 статей (443-465). Но, несмотря на упомянутую объемность, названная глава в ГК КазССР внутренней рубрикации подвергнута не была.

В Гражданском кодексе нормы, посвященные обязательствам вследствие причинения вреда, систематизированы. Они разбиты на четыре параграфа:

- общие основания ответственности за причинение вреда (§1);

- возмещение вреда, причиненного жизни или здоровью граждан (§2);

- возмещение вреда, причиненного вследствие недостатков товаров, работ или услуг (§3);

- компенсация морального вреда (§4) [5].

Основаниями ответственности за причинение вреда являются:

- а) вред;
- б) противоправность поведения причинителя вреда;
- в) причинная связь между противоправным поведением и вредом;
- г) вина причинителя вреда.

Согласно гражданскому законодательству необходимо доказывать вину причинителя вреда, а также причинную связь между этими обстоятельствами.

Деликтное обязательство – обязательство вследствие причинения вреда при котором лицо обязано возместить в полном объеме вред, причиненный личности или имуществу гражданина, имуществу юридического лица.

По общему правилу, деликтные обязательства возникают, если потерпевший и причинитель не состоят между собой в договорных отношениях, а если и состоят, то причиненный вред является результатом действий, не связанных с нарушением существующих договорных обязательств. Кроме этого, как правило, нарушаются абсолютные права потерпевшего.

Основанием возникновения деликтных обязательств является факт причинения вреда другому лицу. Поэтому рассматриваемые обязательства, являясь по своей юридической природе охранительными, представляют собой правовую форму реализации гражданско-правовой ответственности, к которой привлекается причинитель вреда, обязанный возместить все понесенные потерпевшим убытки в соответствии с принципом полного возмещения вреда.

Обязательства вследствие причинения вреда направлены на восстановление имущественного положения потерпевшего, которое существовало до причинения вреда[6].

Таким образом, деликтное обязательство является простым односторонним обязательством, то есть у потерпевшего есть только права - право требовать возмещения вреда, а у причинителя вреда - обязанность по его возмещению; возникает в результате нарушения абсолютных прав; носит внедоговорный характер; является охранительным правоотношением[7].

В законодательстве выделяются общие положения о деликте и виды деликтных обязательств. Общее правило, устанавливающее обязанность по возмещению вреда, называют генеральным деликтом, в соответствии с которым противоправность действия и виновность

причинителя вреда презюмируются.

В ст. 953 ГК раскрываются основные признаки и основания возникновения обязательства.

Основаниями возникновения обязательства являются:

- 1) приобретение или сбережение имущества одним лицом за счет уменьшения имущества другого лица;
- 2) отсутствие или последующее отпадение правовых оснований;
- 3) отсутствие у неосновательного приобретателя умысла приобрести или сберечь чужое имущество.

Обязательство вследствие неосновательно-го обогащения может возникнуть в результате действий неосновательного приобретателя (например, присвоение найденных денег), потерпевшего (например, ошибочная оплата чужого долга), или третьего лица (например, железная дорога выдала груз не тому грузополучателю). В последнем случае обязательство возникает между законным грузополучателем и неосновательным приобретателем, но возникает оно в результате действий третьего лица - железной дороги. В отдельных случаях обязательство может быть результатом не действия, а события (например, строительные материалы организации в результате наводнения перемещались с аналогичными материалами других организаций).

Имущество, неосновательно приобретенное или сбереженное, должно быть, по общему правилу, возвращено неосновательным приобретателем. В то же время в статье 960 ГК указывается, что не подлежит возврату в качестве неосновательного обогащения:

- 1) имущество, переданное во исполнение обязательства до наступления срока исполнения, если обязательством не предусмотрено иное;
- 2) имущество, переданное во исполнение обязательства по истечении срока исковой давности;
- 3) денежные суммы и иное имущество, предоставленные гражданину, при отсутствии недобросовестности с его стороны, в качестве средств для существования (заработная плата, авторское вознаграждение, возмещение вреда жизни или здоровью, пенсия, алименты и т.п.) и использованные приобретателем;
- 4) денежные суммы и иное имущество, предоставленные во исполнение несуществующего обязательства, если приобретатель докажет, что лицо, требующее возврата имущества, зна-

ло об отсутствии обязательства либо предоставило имущество в целях благотворительности.

Если исходить из содержания рассматриваемых обязательств, можно говорить о двух основных разновидностях:

1) приобретение или сбережение имущества при отсутствии основания (например, исполнение обязанности не тому лицу, переплата или повторная оплата при расчетах и т.п.);

2) отпадение ранее имевшегося правового основания (например, получение имущества по завещанию, которое впоследствии было признано недействительным).

Из содержания обязательства вследствие неосновательного обогащения вытекают основные принципы отграничения его от обязательства, возникающего вследствие причинения вреда. Если для последнего характерна противоправность действий причинителя, то действия неосновательного приобретателя часто бывают правомерными. Ответственность за причинение вреда наступает, как правило, при наличии вины, в то время, как в действиях неосновательного приобретателя не должно быть умысла на неосновательное приобретение. Различен и объем возмещения: при деликтных исках полностью возмещается причиненный ущерб, при исках из неосновательного обогащения (нередко их называют кондикционными исками) возвращается только то имущество, которое было неосновательно приобретено или сбережено. Необходимо отличать обязательства вследствие неосновательного обогащения и от других смежных правоотношений. В частности, поскольку эти обязательства являются внедоговорными, при неисполнении должником договорной обязанности нет оснований для предъявления кондикционного иска. В данном случае отсутствует приобретение или сбережение имущества, договорная обязанность подлжит исполнению.

По виндикационному иску истребуется индивидуально-определенная вещь, принадлежащая истцу на праве собственности, хозяйственного ведения или оперативного управления; по кондикционному иску истребуется имущество, обладающее родовыми признаками, которое не может быть обособлено от другого имущества ответчика.

Действия в чужом интересе без поручения возникают стихийно, чаще всего по моральным соображениям в целях предотвращения (или хотя бы уменьшения) вреда, угрожающего

имущественным интересам лиц, которые временно отсутствуют либо по иным причинам не могут сами позаботиться об охране своих интересов (например, во время пожара вынесение имущества из квартиры и спасание детей). Иногда в интересах другого лица совершаются не только фактические действия, но и юридические действия, например, на рынке вместо соседа, который из-за невыносимой зубной боли вынужден был на некоторое время оставить свой товар и отлучиться, вы продаете его вещи по весьма выгодной цене. Лицо, действующее в чужом интересе без соответствующего поручения, приобретает право на то, чтобы были возмещены ему понесенные им расходы или выплачено вознаграждение за его действия, но лишь тогда, когда имеется ряд установленных законом условий. Во-первых, действия в интересах другого лица предпринимаются по собственной инициативе лица, совершающего такие действия, т.е. отсутствует заранее обещанное согласие заинтересованного лица на совершение определенного рода действий или указание на совершение этих действий, как например, в договоре поручения. Во-вторых, действия в чужом интересе должны совершаться, исходя из очевидной выгоды или пользы и действительных или вероятных намерений заинтересованного лица, с необходимой по обстоятельствам дела заботливостью и осмотрительностью (п.1 ст.855 ГК). В-третьих, действия в интересах других лиц не порождают обязательства в случаях совершения их лицами, являющимися представителями государственных органов, для которых такие действия являются одной из целей их деятельности (п.2 ст.855 ГК). Например, если пожарник спасет дорогую антикварную картину при пожаре, то его действия нельзя квалифицировать как действия в чужом интересе без поручения.

Обязательным условием действия в чужом интересе без поручения также является уведомление заинтересованного лица о действиях в его интересе. Лицо, действующее в чужом интересе, обязано при первой возможности сообщить о совершении действий в его интересах заинтересованному лицу. Кроме того, лицо, действующее в чужих интересах, обязано выждать в течение разумного срока решения об одобрении или неодобрении предпринятых действий, причем ожидание не должно повлечь серьезного ущерба для заинтересованного лица (п.1 ст.856 ГК). Естественно, не

требуется специального сообщения заинтересованному лицу о действиях в его интересе, если он находится при их совершении.

Причем не имеет значения, получено одобрение в устной форме или письменной.

Отличительной особенностью совершения действий в чужом интересе без поручения является обязательность предоставления отчета с указанием полученных доходов, понесенных расходов и иных убытков лицом, осуществляющим эти действия, лицу, в интересах которого оно действовало (ст.864 ГК) [8].

Подводя итоги, можно сказать, что случаи, связанные с внедоговорными обязательствами, очень остро стоят и наносят людям существенный вред. Сейчас очень много происходит случаев внедоговорных обязательств.

На наш взгляд, тема данной работы имеет очень большое значение в гражданском законодательстве, и по сей день не потеряла своей актуальности. Настоящая тема для нас очень интересна и в будущем нами будет изучена подробнее.

#### Список использованных источников:

1. Гражданский кодекс Республики Беларусь Общая часть от 27 декабря 1994 года
2. Учебник: Гражданское право. Лекция 22. внедоговорные обязательства. <http://uchebnik.biz/book/1210-grazhdanskoe-pravo/24-lekciya-22-vnedogovornye-obyazatelstva.html>
3. § 1. Понятие, виды и функции внедоговорных обязательств. <http://udik.com.ua/books/book-1755/chapter-68725/>
4. Внедоговорные обязательства. <http://www.grandars.ru/college/pravovedenie/vnedogovornye-obyazatelstva.html>
5. Гражданский кодекс Республики Беларусь Особенная часть от 1 июля 1999 года.
6. Обязательства вследствие причинения вреда: понятие, признаки, элементы, условия возникновения. <https://students-library.com/library/read/24393-obazatelstva-vsledstvie-pricinienia-vreda-ponatie-priznaki-elementy-uslovia-vozniknovenia>
7. Внедоговорные обязательства по законодательству Республики Казахстан. Сулейменов М.К. <https://www.zakon.kz/4861849-vnedogovornye-objazatelstva-po.html>
8. Комментарий к Гражданскому кодексу Республики Казахстан (Особенная часть).

#### References:

1. Grazhdansky kodeks Respubliki Obshchaya chast ot 27 dekabrya 1994 goda
2. Uchebnik: Grazhdanskoye pravo. Lektsiya 22. vnedogovornye obyazatelstva. <http://uchebnik.biz/book/1210-grazhdanskoe-pravo/24-lekciya-22-vnedogovornye-obyazatelstva.html>
3. § 1. Ponyatiye, vidy i funktsii vnedogovornykh obyazatelstv. <http://udik.com.ua/books/book-1755/chapter-68725/>
4. Vnedogovornye obyazatelstva. <http://www.grandars.ru/college/pravovedenie/vnedogovornye-obyazatelstva.html>
5. Grazhdansky kodeks Respubliki Osobennaya chast ot 1 iyulya 1999 goda.
6. Obyazatelstva vsledstviye prichineniya vreda: ponyatiye, priznaki, elementy, usloviya vozniknoveniya. <https://students-library.com/library/read/24393-obazatelstva-vsledstvie-pricinienia-vreda-ponatie-priznaki-elementy-uslovia-vozniknovenia>
7. Vnedogovornye obyazatelstva po zakonodatelstvu Respubliki Kazakhstan. Suleymenov M.K. <https://www.zakon.kz/4861849-vnedogovornye-objazatelstva-po.html>
8. Kommentary k Grazhdanskomu kodeksu Respubliki Kazakhstan (Osobennaya chast).

УДК 347.2/.3

**Илья Игоревич Журба<sup>1</sup>**  
**<sup>1</sup>Студент 2 курса**  
**факультета подготовки специалистов для судебной системы**  
**Ростовского филиала ФГБОУВО**  
**«Российский государственный университет правосудия»**  
**Российская Федерация, г.Ростов-на-Дону**

## О СПОСОБАХ ЗАЩИТЫ ЧЕСТИ, ДОСТОИНСТВА И ДЕЛОВОЙ РЕПУТАЦИИ

### Аннотация

Данная статья посвящена защите чести, достоинства и деловой репутации, более подробно рассмотрены существующие проблемы, касающиеся защиты чести, достоинства и деловой репутации.

**Ключевые слова:** гражданское право, честь, достоинство, деловая репутация, защита прав, проблемы защиты, общественные отношения, гражданско-правовые отношения, судебная практика.

**Илья Игоревич Журба<sup>1</sup>**

**<sup>1</sup>«Ресей сот төрелігі мемлекеттік университеті» ФМУБУВО**  
**Ростов филиалы сот жүйесі бойынша мамандарды даярлау факультетінің 2 курс студенті**  
**Ресей Федерациясы, Дондағы Ростов қ.**

### АР-ОЖДАН, ҚАДІР-ҚАСИЕТТІ ЖӘНЕ ІСКЕРЛІК БЕДЕЛДІ ҚОРҒАУ ТӘСІЛДЕРІ ТУРАЛЫ

#### Аңдатпа

Бұл мақала ар-намысты, қадір-қасиетті және іскерлік беделді қорғауға арналған, ар-намысты, қадір-қасиетті және іскерлік беделді қорғауға қатысты мәселелер толығырақ қарастырады.

**Түйінді сөздер:** азаматтық құқық, ар-намысы, абыройы, іскерлік бедел, құқықтарды қорғау, қорғау мәселелері, қоғамдық қатынастар, азаматтық-құқықтық қатынастар, сот тәжірибесі.

**Ilya Igorevich Zhurba<sup>1</sup>**

**<sup>1</sup>2nd year student**  
**faculty of training specialists for the judiciary**  
**Rostov branch of FGBUOVO**  
**«Russian State University of Justice»**  
**Russian Federation, Rostov-on-Don**

### ABOUT WAYS OF PROTECTION OF HONOR, DIGNITY AND BUSINESS REPUTATION

#### Annotation

This article is devoted to the protection of honor, dignity and business reputation, the existing problems concerning the protection of honor, dignity and business reputation are examined in more detail.

**Keywords:** civil law, honor, dignity, business reputation, protection of rights, protection issues, public relations, civil-law relations, judicial practice.

В современных условиях защита прав человека все более очевидно становится одной из доминант общественного прогресса, основой

которого является общечеловеческий интерес, приоритет общечеловеческих ценностей. Подлинный прогресс невозможен без должного



обеспечения прав и свобод человека, в том числе права на честь, достоинство и деловую репутацию. Институт защиты чести, достоинства и деловой репутации начал развиваться, эффективно и действенно применяться только после принятия Конституции РФ в 1993 г., то есть сравнительно недавно, а с 1 октября 2013 г. подвергся обновлению, в частности, путем введения дополнительных способов защиты этих нематериальных благ [1].

Понятия "честь", "достоинство", "репутация" обозначают категории нравственности, находящиеся в тесной связи друг с другом. Различия между ними сводятся только к субъективному или объективному подходу при оценке этих качеств.

Честь – объективная, социальная оценка личности, её моральных и иных качеств определяющая отношение общества к гражданину или юридическому лицу.

Достоинство - внутренняя самооценка личности, осознание ею своих личных качеств, способностей, мировоззрения, выполненного долга и своего общественного значения. Самооценка должна основываться на социально-значимых критериях оценки моральных и иных качеств личности. Достоинство определяет субъективную оценку личности.

Категории чести и достоинства определяют отношение к человеку как высшей общественной ценности.

Неразрывно с честью и достоинством стоит и такое понятие, как репутация. При этом, если представление о достоинстве личности исходит из принципа равенства всех людей в моральном отношении и их самооценки, то понятием чести, наоборот, дифференцировано оценивает людей, что тем или иным образом находит отражение в их репутации. Следует заметить, что понятие репутации в известном смысле совпадает с понятием чести в ее внешнем, объективном значении.

Деловая репутация представляет собой частный случай репутации вообще и является собой сложившееся мнение о качествах (достоинствах и недостатках) коллектива, организации, предприятия, учреждения, конкретного физического лица в сфере делового оборота, в том числе в сфере предпринимательства.

Вопрос о чести, достоинстве и деловой репутации — это, прежде всего, вопрос о правах человека, об их реальном обеспечении. Гражданско-правовое понятие и толкование этих категорий предполагает наличие право-

вой нормы, отражающей эти блага. Статья 150 Гражданского кодекса Российской Федерации устанавливает право на честь, достоинство и деловую репутацию, это право относится к гражданским неимущественным правам, статья 152 Гражданского кодекса Российской Федерации устанавливает формы и способы защиты чести, достоинства и деловой репутации [2].

Право на честь и достоинство следует рассматривать как особое субъективное право, ибо его сущность заключается в праве каждого гражданина на неприкосновенность его чести и достоинства и в возможности требовать от всех других физических и юридических лиц воздержания от нарушения этого права. Честь и достоинство — это личные права человека, существующие постоянно, независимо от того, будут ли они нарушены. В момент нарушения возникает лишь необходимость защиты этого права, а не само право.

Нарушение права на честь, достоинство и деловую репутацию возможно в следующих вариантах: 1) распространенные сведения являются утверждением о фактах, порочащих лицо, и не соответствуют действительности; 2) распространенные сведения являются оценочным суждением, мнением, убеждением, которые носят оскорбительный характер.

Для каждого из этих случаев по-разному определяются предмет и субъект доказывания юридически важных для решения дела обстоятельств, а также способы защиты гражданского права.

При диффамации (данный термин используется Европейским Судом по правам человека в значении «распространения не соответствующих действительности порочащих сведений» [3]) возможно применение специальных способов защиты гражданских прав: опровержения распространенных порочащих сведений (п.1 ст. 152 ГК РФ), опубликования ответа (п.2 ст. 152 ГК РФ), удаления соответствующей информации (п.4 ст. 152 ГК РФ). Применяются и общие способы защиты гражданских прав: компенсация морального вреда (по требованиям физических лиц) и возмещение убытков, которые причинены распространением порочащих сведений (п. 9 ст. 152 ГК РФ).

Для использования указанных способов защиты истец обязан доказать факт распространения сведений лицом, к которому предъявлен иск, и порочащий характер этих сведений, ложность распространенных ответчиком све-

дений презюмируется (бремя доказывания ответственности действительности распространенных им сведений лежит на ответчике) [4].

Указанная презумпция проистекает из гражданско-правовой презумпции виновности правонарушителя и, несомненно, необходима для эффективной защиты чести, достоинства и деловой репутации. Потерпевший не должен оправдываться, «отбиваться» от каждого ложного обвинения. Однако на практике применение ее иногда имеет и отрицательные для общества последствия. Так, в последнее время распространена практика признания отзывов, размещенных на интернет-порталах потребителей, диффамацией и удаления их из сети «Интернет» (См., например, Решение Арбитражного суда Московской области от 21.09.2017 по делу N А41-57438/2017; Решение Арбитражного суда г.Москвы от 16.10.2017 по делу N А40-171073/2017; Решение Арбитражного суда г. Санкт-Петербурга и Ленинградской области от 29.05.2017 по делу N А56-89394/2016). Причем рассматриваются такие дела в упрощенном порядке (в порядке главы 27 АПК РФ), без установления и вызова авторов отзывов и без участия самих отзывиков. Для этого заявители указывают на невозможность установления лица, распространившего порочащие сведения (его анонимность). Поскольку ответчики в судебном заседании отсутствуют, опровергнуть презумпцию ложности распространенных сведений некому, и суд автоматически признает отзывы ложными. В данном случае рассматриваемый способ защиты гражданских прав превращается в способ борьбы недобросовестных предпринимателей с недобросовестными потребителями из товаров (работ, услуг).

Второй случай не относится к диффамации, поскольку достоянием общественности становятся здесь не утверждения о фактах, а лишь субъективное мнение ответчика в отношении истца. Однако противоправным такое поведение делает оскорбительный характер выражения мнения. Поэтому важнейшей задачей в данном случае является установление содержания понятия «оскорбительный характер».

Е. Гаврилов считает, что «оскорбительный характер мнения не может являться условием для защиты чести, достоинства и деловой репутации по правилам ст. 152 ГК РФ». Аргументирует свою позицию данный автор тем, что категорию «оскорбительный характер» считает более свойственной не гражданскому,

а административному и уголовному законодательствам (например, ст. 5.61 КоАП РФ и ст. 297, 319, 336 УК РФ соответственно). При этом он отмечает, что «целью судебного разбирательства является установление определенного факта, а при оскорблении речь идет не о факте, а о форме, в которую облечено определенное обстоятельство, безразлично, является оно фактом или вымыслом» [5, с.4].

Тем не менее, сама форма выражения такого мнения способна унижить честь, достоинство и деловую репутацию истца и причинить ему физические и нравственные страдания. Соответственно, к данному нарушению прав ответчика может быть применен такой способ защиты как компенсация морального вреда [3, абз.6 п.9], и невозможно применение опровержения порочащих сведений, поскольку такие сведения не были сообщены общественности.

При отсутствии оскорбительного характера высказанного мнения применение каких-либо способов защиты становится невозможным. Примером такой ситуации является дело, рассмотренное Волгодонским районным судом. В суд обратились граждане К.А.Г. и И.А.Г. с требованием к городской газете ООО «Вечерний Волгодонск» выплатить компенсацию морального вреда и опровергнуть информацию, которая содержалась в их опубликованной статье «Все тайное когда-нибудь становится явным», поскольку данная статья, якобы, причинила вред их деловой репутации, а также доставила им, их родным и близким нравственные страдания. Представитель газеты К.О.П. утверждал, что статья являлась дискуссионным материалом, содержала оценочные суждения отдельных лиц, которые были основаны на конкретных фактах, достоверность чего не оспаривалась. Суд в своём решении полностью отказал в удовлетворении исковых требований истцов [6].

Следует обратить внимание, однако, на разъяснение Пленума Верховного Суда РФ, содержащееся в абз. 5 п. 9 постановления № 3: «лицо, которое полагает, что высказанное оценочное суждение или мнение, распространенное в средствах массовой информации, затрагивает его права и законные интересы, может использовать предоставленное ему пунктом 3 статьи 152 Гражданского кодекса Российской Федерации и статьей 46 Закона Российской Федерации "О средствах массовой информации" право на ответ, комментарий, реплику в

том же средстве массовой информации в целях обоснования несостоятельности распространённых суждений, предложив их иную оценку».

Указанное право на ответ, по нашему мнению, представляет собой обеспечительный способ защиты гражданских прав, применяемый в отсутствие правонарушения, позволяющий оперативно пресечь развитие неблагоприятных для лица последствий высказанного оценочного мнения. Данные последствия могут быть представлять особую опасность для лица, если отрицательное оценочное суждение высказано, например, известным лицом или в популярном источнике массовой информации, что способно придать высказанной информации «особый вес».

Зачастую граждане при такого рода нарушениях требуют также от своего обидчика принести им извинения за причинённые оскорбления и нанесённый моральный вред. В качестве примера можно привести решение Волгодонского районного суда от 25 марта 2010 года №2-788, в котором суд установил, что гражданки С.Е.Е. и Г.М.Г обратились в суд с иском к Ф.Л.П. указав, что 15.12.2009г. в автобусе, развозящем их после работы, в присутствии множества лиц, сотрудников атомной станции, ответчица оскорбляла их. На просьбы прекратить оскорбления не реагировала, продолжала называть неприличными словами. С целью защиты от подобных высказываний в свой адрес, они обратились к начальнику подразделения С.Ш.К. с просьбой принять меры в отношении Ф.Л.П. Однако, даже в присутствии начальника, ответчик продолжила оскорбления, от публичного извинения отказалась. Оскорбление в присутствии свидетелей, рас-

пространение не порочащих сведений, задела честь, достоинство истцов, причинило им нравственные страдания. С.Е.Е. и Г.М.Г просили суд обязать Ф.Л.П принести письменные извинения, а также выплатить компенсацию морального вреда. Суд отказал в принесении извинений, но удовлетворил требование в компенсации морального вреда [7]. Судебная практика в этой части является единообразной благодаря разъяснению Пленума Верховного Суда РФ, который в Постановлении N 3 подтвердил, что требование об извинении не может быть удовлетворено судом, поскольку «извинение как способ судебной защиты чести, достоинства и деловой репутации статьей 152 Гражданского кодекса Российской Федерации и другими нормами законодательства не предусмотрено [3, п.18].

В то же время часто оно является принципиально важным для истца. Поэтому в научной литературе высказываются мнения о необходимости закрепления такого способа защиты гражданских прав в законодательстве [8, с. 10, 23]. Лично я склонен считать, что извинения нельзя добиться правовыми средствами, поскольку извинение относится больше к категории морали, нежели права, оно имеет значение только тогда, когда человек сам желает его принести, то есть делает это осознанно и добровольно. Также можно указать на практические трудности, которые бы возникли при реализации такого способа защиты поскольку вред чести, достоинству и деловой репутации зачастую наносится публично, логично будет приносить извинения тоже публично при тех же субъектах, но это вряд ли всегда представляется возможным.

#### Список использованных источников:

1. Федеральный закон от 2 июля 2013 г. N 142-ФЗ "О внесении изменений в подраздел 3 раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации"//СЗ РФ. 2013. № 27. Ст. 3434.
2. "Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая)" от 30.11.1994 N 51-ФЗ (ред. от 29.12.2017)
3. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 24 февраля 2005 г. N 3 "О судебной практике по делам о защите чести и достоинства граждан, а также деловой репутации граждан и юридических лиц"// БВС РФ. 2005. № 4.
4. Обзор практики рассмотрения судами дел по спорам о защите чести, достоинства и деловой репутации, утв. Президиумом Верховного Суда Российской Федерации 16 марта 2016 г. // БВС РФ. 2016. № 10.
5. Гаврилов Е. Об оскорбительном характере мнения // ЭЖ-Юрист. 2017. N 30.
6. Решение Волгодонского районного суда от 1 марта 2011 года № 2-116 // URL: [https://volgodonskoy-ros.sudrf.ru/modules.php?name=sud\\_delo&srv\\_num=1&name\\_op=case&case\\_](https://volgodonskoy-ros.sudrf.ru/modules.php?name=sud_delo&srv_num=1&name_op=case&case_)

- id=416483496&delo\_id=1540005 (дата обращения 11.03.2018)
7. РосПравосудие [Электронный ресурс]. -Режим доступа: судебная практика <https://rospravosudie.com/court-volgodonskoj-rajonnyj-sud-rostovskaya-oblast-s/act-104113131/> (дата обращения 11.03.2018)
  8. Чорновол О.Е. Обязательства по компенсации морального вреда в российском гражданском праве: автореф. дисс. ... канд. юрид. наук. - Екатеринбург, 2011. С. 10, 23; Гаврилов Е.В. Принесение извинения как способ защиты чести, достоинства и деловой репутации // "Законодательство и экономика", 2012, N 7.
  9. Решение Арбитражного суда Московской области от 21.09.2017 по делу N А41-57438/2017// СПС Гарант
  10. Решение Арбитражного суда г.Москвы от 16.10.2017 по делу N А40-171073/2017 // СПС Гарант
  11. Решение Арбитражного суда г. Санкт-Петербурга и Ленинградской области от 29.05.2017 по делу N А56-89394/2016 // СПС Гарант
  12. Решение Арбитражного суда г.Москвы от 15.05.2017 по делу N А40-255374/2016 // СПС Гарант

#### References:

1. Federalny zakon ot 2 iyulya 2013 g. N 142-FZ "O vnesenii izmeneniy v podrazdel 3 razdela I chasti pervoy Grazhdanskogo kodeksa Rossyskoy Federatsii"//SZ RF. 2013. № 27. St. 3434.
2. "Grazhdansky kodeks Rossyskoy Federatsii (chast pervaya)" ot 30.11.1994 N 51-FZ (red. ot 29.12.2017)
3. Postanovleniye Plenuma Verkhovnogo Suda RF ot 24 fevralya 2005 g. N 3 "O sudebnoy praktike po delam o zashchite chesti i dostoinstva grazhdan, a takzhe delovoy reputatsii grazhdan i yuridicheskikh lits"// BVS RF. 2005. № 4.
4. Obzor praktiki rassmotreniya sudami del po sporam o zashchite chesti, dostoinstva i delovoy reputatsii, utv. Prezidiumom Verkhovnogo Suda Rossyskoy Federatsii 16 marta 2016 g. // BVS RF. 2016. № 10.
5. Gavrilov Ye. Ob oskorbitelnom kharaktere mneniya // EZh-Yurist. 2017. N 30.
6. Resheniye Volgodonskogo rayonnogo suda ot 1 marta 2011 goda № 2-116 // URL: [https://volgodonskoy--ros.sudrf.ru/modules.php?name=sud\\_delo&srv\\_num=1&name\\_op=case&case\\_id=416483496&delo\\_id=1540005](https://volgodonskoy--ros.sudrf.ru/modules.php?name=sud_delo&srv_num=1&name_op=case&case_id=416483496&delo_id=1540005) (data obrashcheniya 11.03.2018)
7. RosPravosudiye [Elektronnyy resurs]. -Rezhim dostupa: sudebnaya praktika <https://rospravosudie.com/court-volgodonskoj-rajonnyj-sud-rostovskaya-oblast-s/act-104113131/> (data obrashcheniya 11.03.2018)
8. Chornovol O.E. Obyazatelstva po kompensatsii moral'nogo vreda v rossyskom grazhdanskom prave: avtoref. diss. .... kand. yurid. nauk. - Yekaterinburg, 2011. S. 10, 23; Gavrilov Ye.V. Prineseniye izvinieniya kak sposob zashchity chesti, dostoinstva i delovoy reputatsii // "Zakonodatelstvo i ekonomika", 2012, N 7.
9. Resheniye Arbitrazhnogo suda Moskovskoy oblasti ot 21.09.2017 po delu N А41-57438/2017// СПС Гарант
10. Resheniye Arbitrazhnogo suda g.Moskvy ot 16.10.2017 po delu N А40-171073/2017 // СПС Гарант
11. Resheniye Arbitrazhnogo suda g. Sankt-Peterburga i Leningradskoy oblasti ot 29.05.2017 po delu N А56-89394/2016 // СПС Гарант
12. Resheniye Arbitrazhnogo suda g.Moskvy ot 15.05.2017 po delu N А40-255374/2016 // СПС Гарант

УДК 347.633

**Зумрад Закировна Зайнутдинова<sup>1</sup>**

**<sup>1</sup>Студентка Российско-Таджикского (Славянского) университета  
Республика Таджикистан, г. Душанбе**

## **ПРОБЛЕМЫ ПРОЦЕДУРЫ УСЫНОВЛЕНИЯ (УДОЧЕРЕНИЯ) В РЕСПУБЛИКЕ ТАДЖИКИСТАН**

### **Аннотация**

В данной статье рассматриваются общие понятия усыновления, а также рассматриваются основные аспекты процедуры усыновления в сравнительно-правовой форме по законодательству Республики Таджикистан и международными странами на примере Германии.

**Ключевые слова:** усыновление (удочерение), семейное право, процедура усыновления, проблемы усыновления.

**Зумрад Закировна Зайнутдинова<sup>1</sup>**

**<sup>1</sup>Ресей-Тәжікстан (Славян) университетінің студенті  
Тәжікстан Республикасы, Душанбе қ.**

## **ТӘЖІКСТАН РЕСПУБЛИКАСЫНДА АСЫРАУҒА АЛУ РӘСІМІНІҢ МӘСЕЛЕЛЕРІ**

### **Аңдатпа**

Аталған мақалада асырауға алудың жалпы мәселелері, сондай-ақ Тәжікстан Республикасы мен Германия мысалында халықаралық елдердің заңнамасы бойынша салыстырмалы-құқықтықнысанында асырауға алу рәсімінің негізгі аспектілері бөлек қарастырылады.

**Түйінді сөздер:** асырауға алу, отбасы құқығы, асырауға алу рәсімі, асырауға алу мәселелері.

**Zumrad Zakirovna Zaynutdinova<sup>1</sup>**

**<sup>1</sup>Student of the Russian- Tajik (Slavonic) university  
Republic of Tajikistan, Dushanbe**

## **PROBLEMS OF THE ADOPTION PROCEDURE IN THE REPUBLIC OF TAJIKISTAN**

### **Annotation**

In this article, the general concepts of adoption are considered, and the main aspects of the adoption procedure in comparative legal form under the legislation of the Republic of Tajikistan and international countries are examined on the example of Germany.

**Keywords:** adoption, family law, adoption procedure, adoption problems.

Усыновление как форма устройства детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, является одной из самых приоритетных во всех странах мира. Нет ничего ценнее для каждого ребенка, как обретение семьи. С давних времен обществу было известно понятие усыновления (удочерения). Однако, в документальном виде реализация данных действий возникла не сразу. В связи с этим и возникла необходимость формирования института усыновления (удочерения) во всех странах мира.

Усыновление (удочерение) — форма семейного воспитания детей, лишённых родительской опеки, с установлением между усыновленным и усыновителем правовых (личных и имущественных) отношений, существующих между родителями и детьми. Иными словами под усыновлением (удочерением) следует понимать юридический акт, в результате которого между усыновителем и его родственниками, с одной стороны, и усыновленным ребенком - с другой, возникают такие же права и обязанности, как между роди-

телями и детьми, а также их родственниками по происхождению

Усыновление является самой предпочтительной формой семейного воспитания детей, оставшихся без попечения родителей.

Исходя из истории, следует отметить что по свидетельству К.П. Победоносцева, усыновление как юридическое учреждение «принялось особенно в германском праве». Первыми практикующими представителями данной формы семейного воспитания детей являлись европейские страны. Примером является форма искусственного сообщения родительских прав, которая образовалась в Германии и получила название *Einkindschaft* (присоединение детей, *unio prolium*). В начале XIX в. Франция включила возможность усыновления в свой Гражданский кодекс, после чего усыновление получило распространение во всем западном мире. Затем, позднее понятие усыновления (удочерения), а также его применение на практике получило возможность и в странах Азии. Азиатские страны ввели усыновление в свое законодательство в XIX и XX вв., причем в большинстве стран усыновление рассматривалось как помощь именно ребенку, и потому правовые связи между ребенком и семьей его происхождения сохранялись, несмотря на усыновление (простое усыновление).

Сегодня, однако, большинство стран благоволят к полному усыновлению (*adoption plena*), т.е. к усыновлению, которое влечет не только полную интеграцию ребенка в новую семью, но и прерывает все правовые связи с семьей происхождения (биологической семьей).

Усыновление (удочерение) в Республике Таджикистан регулируется нормами семейного законодательства Республики Таджикистан. В Главе 19, статьях с 126 по 146 регулируются все вопросы, связанные с порядком усыновления (удочерения) детей, оставшихся без попечения родителей. А именно: Допущение к усыновлению (ст.125), порядок усыновления (126), отношение лиц, имеющих право быть усыновителями (ст.127), согласие родителей на усыновление ребенка (ст.129), мнение усыновляемого ребенка на усыновление (ст. 132) и т.д.

Рассмотрим основные аспекты усыновления (удочерения) в сравнительно-правовой форме на примере законодательства Республики Таджикистан и Федеративной Республики Германии.

В ст. 6 ч. 1 Конституции (Основного закона) Германии говорится, что брак и семья находятся под особой защитой государства, что является аналогичным с понятием о защите брака в Республике Таджикистан ст.1 Семейного Кодекса Республики Таджикистан.

В ФРГ понятие «семья» охватывает отношения между родителями и их детьми. Это следует понимать, прежде всего, как конституционную «гарантию института» и как выражение основополагающей ценности, записанных в публичном и частном праве. В соответствии с ч. 2 ст. 6 Конституции (Основного закона) Германии забота и воспитание детей являются естественным правом и первичной обязанностью родителей. В законодательных источниках РТ отсутствует толкование понятия «семья», однако ст.2 СК РТ раскрывает отношения, регулируемые законодательством РТ о семье.

Основным источником семейного законодательства Германии является четвертая книга Гражданского кодекса, состоящая из четырех глав. Первые три & это «Гражданский брак», «Семейные отношения» и «Опека», а в Республике Таджикистан основным источником семейного законодательства является Семейный Кодекс РТ.

Цель усыновления в Германии определена в ст. 1741 Гражданского уложения Германии: «Усыновление ребенка допустимо, если оно служит его благу, и следует ожидать, что между усыновителем и ребенком возникнут отношения, характерные для родителей и их детей» (*Die Annahme als Kind ist zulässig wenn sie dem Wohl des Kindes dient und zu erwarten ist dass zwischen dem Annehmenden und dem Kind ein Eltern&Kind&Verhältnis entsteht* ). [6]

Таджикистан в свою очередь целью усыновления (удочерения) считает помощь, оказываемую ребенку на получение возможности жить в семье, а также помощь обрести полную семью супругам, не имеющих возможность иметь детей. В Германии усыновить ребенка супруги могут только вместе.

Имеются лишь немногочисленные исключения из общего правила. Также при выполнении определенных предпосылок возможно усыновление детей и одинокими людьми. Хотя статистика и утверждает, что подобного практически не происходит. В свою очередь Таджикистан допускает усыновление ребенка как супругами вместе, так одинокими людьми. Существует лишь исключение в том, что лица, не состоящие между собой в браке, не могут

совместно усыновить одного и того же ребенка.

Следующей отличительной особенностью является возраст усыновителей. Возраст усыновителей в Германии не должен быть менее 21 года для женщин и 25 – для мужчин. Одинокие усыновители не могут быть моложе 25 лет. Верхней границы не существует. В свою очередь Таджикистан допускает усыновление лицами, достигшими совершеннолетнего возраста, т.е. 18 лет как по отношению к мужчинам, так и по отношению к женщинам. Возраст совершеннолетия также относится и к одиноким усыновителям.

В Германии в 2001 г. вместе с введением в действие института зарегистрированного партнерства (в рамках которого однополые партнеры наделялись далеко не всеми правами, доступными гетеросексуальным супругам, к примеру, отсутствовала возможность внутрисемейного усыновления) однополым парам, воспитывающим детей, стала доступна специфическая форма опеки. Биологический родитель может заключить со своим партнером соглашение о родительских правах, в котором определяется, каким образом будут решаться вопросы повседневной жизни ребенка. В экстраординарных случаях (непосредственная опасность для жизни ребенка) партнер может принимать самостоятельно «все законные меры, необходимые для благополучия ребенка», с незамедлительным уведомлением об этом биологического родителя. Кроме того, в 2004 г. в законодательство были внесены изменения [6] расширяющие перечень прав, доступных однополым партнерам, в том числе в части, касающейся внутрисемейного усыновления. Что же касается Республики Таджикистан, она категорически запрещает любые формы усыновления (удочерения) детей, а также установления опеки и попечительства над детьми среди однополых партнеров, а также лиц, заключивших однополые браки. Также следует отметить, что в нашей стране однополые браки запрещены, в сравнении с европейскими странами.

Таким образом, сравнив некоторые аспекты правового регулирования усыновления (удочерения) в Республике Таджикистан и Германии можно сделать вывод о том, что как в Германии, так и в Таджикистане постепенно происходит все большее сближение семьи основанной на усыновлении. Ранее это сближение в основном происходило за счет приближения

правового регулирования отношений между усыновленными и усыновителями к правовому регулированию отношений между родителями и детьми, а само усыновление конструировалось по модели кровнородственной семьи. В настоящее время правовые основания отношений между родителями и детьми все более приближаются к правовым основаниям усыновления. Но, несмотря ни на что, усыновление является наилучшим видом семейного воспитания детей, поскольку тогда дети оказываются в условиях, наиболее схожих с тем, которые складываются в семье, основанной на родстве. Однако следует отметить, что Республика Таджикистан внесла поправки в закон «О государственной регистрации актов гражданского состояния», запрещающие браки между близкими родственниками, которые влекут за собой положительные итоги как с медицинской точки зрения, так и с нравственной.

Проведенное нами исследование процедуры усыновления по законодательству зарубежных стран в лице Германии в сравнении с законодательством Республики Таджикистан позволило сформулировать ряд концептуально важных выводов.

В отличие от зарубежных стран в Республике Таджикистан отмечается большее количество детских домов. При этом воспитанниками указанных учреждений являются преимущественно дети подросткового возраста и дети-инвалиды, другими словами, не совсем «востребованная» на родине категория кандидатов в усыновляемые. Причин тому несколько: с одной стороны, социально-психологическая настроенность нашего общества, а с другой весьма слабая государственная поддержка лиц, взявших на воспитание детей-инвалидов. Если сравнивать с законодательством зарубежных стран, то, к примеру, в Германии родители, усыновившие ребенка, освобождаются от большей части налогового бремени и получают солидные ежемесячные выплаты. Кроме того, в США, Канаде, Италии, Испании, Германии и Франции осталось незначительное количество государственных детских домов, что значительно отличается от положения Таджикистана. На практике нашей страны частных детских домов не существует. Обусловлено это тем, что в зарубежных странах, преимущественно Дальнего Зарубежья, широкое распространение получили более выгодные для детей формы: патронатная семья, семейный детдом и т.п., дающие малышу ощущение не госучреждения, а насто-

ящей семьи. Думается, данная полезная практика могла бы быть воспринята и в Республике Таджикистан. Также хотелось бы отметить возрастные категории, по достижению которых, лицо в праве усыновить (удочерить) ребенка. Такой практикой пользуется Германия, Таджикистан же в свою очередь данных оговорок не имеет. На мой взгляд, данная практика также могла бы быть воспринята и нашим государством. Хотелось бы обосновать свое предложение тем, что на сегодняшний день не каждое лицо по достижению 18-го возраста в силах отвечать за каждый свой поступок здраво и с полной ответственностью, а усыновление (удочерение) ребенка в свою очередь это большая ответственность со стороны усыновителя т.к. данное лицо усыновляя ребенка в дальнейшем и определяет его судьбу в новой семье.

В подавляющем большинстве зарубежных стран на законодательном уровне разрешено усыновлять детей однополым родителям (к

примеру, Нидерланды). Подобные нормативные положения в законодательстве Республике Таджикистан категорически отсутствуют, что обусловлено особенностями таджикской культуры и таджикского национального менталитета. В данном случае я полностью согласна с законодательством нашей республики, в связи с тем, что, исходя из моральной точки зрения, ребенок, с момента появления на свет, нуждается в воспитании матери, в лице женщины и отца, в лице мужчины. Однако однополые браки категорически не соответствуют этому главному эталону семьи. Иными словами, усыновляя ребенка, однополая семья не сможет воспроизвести всю атмосферу и эмоциональный характер, которые сможет дать полноценная разнополая семья, а это, к сожалению, в дальнейшем может сказаться на ребенке по психологическим факторам, которые могут повлечь тяжелые медицинские последствия.

#### Список использованных источников:

1. Конституция Республики Таджикистан от 6 ноября 1994 г. [Электронный ресурс]. – Режим доступа: <http://www.president.tj/ru/taxonomy/term/5/112> (дата обращения: 15.02.2018).
2. Гражданский кодекс Республики Таджикистан: ч. 2 от 11 декабря 1999 года // Ахбори Маджлиси Оли Республики Таджикистан, 1999 год, № 12., ст. 323, 2012 г., № 7., ст. 699; 2013 г., № 7, ст. 505.
3. Семейный Кодекс Республики Таджикистан от 25.03.2011г. [Электронный ресурс]. – Режим доступа: <http://www.asia-realty.ru/co-zakon-tajikistan.php?id=324> (дата обращения: 18.02.2018).
4. Процедура усыновления по законодательству зарубежных стран: монография / Е. В. Буянова. – Оренбург: ООО ИПК «Уни& верситет», 2013. – 247 с.
5. Новостные каналы. [Электронный ресурс]. – Режим доступа: <https://ru.sputnik-tj.com/society/20151022/1017214707.html> <https://news.tj/ru/news/osobennosti-natsionalnogo-usynovleniya> (дата обращения: 18.02.2018).
6. Gesetz zur Uberarbeitung des Lebenspartnerschaftsrechts vom 15. Dezember 2004 // [Электронный ресурс]. – Режим доступа: <http://www.bmj.bund.de> (дата обращения: 18.02.2018).

#### References:

1. Konstitutsiya Respubliki Tadjhikistan ot 6 noyabrya 1994 g. [Elektronny resurs]. – Rezhim dostupa: <http://www.president.tj/ru/taxonomy/term/5/112> (data obrashcheniya: 15.02.2018).
2. Grazhdansky kodeks Respubliki Tadjhikistan: ch. 2 ot 11 dekabrya 1999 goda // Akhbori Madzhlisi Oli Respubliki Tadjhikistan, 1999 god, № 12., st. 323, 2012 g., № 7., st. 699; 2013 g., № 7, st. 505.
3. Semeyny Kodeks Respubliki Tadjhikistan ot 25.03.2011g. [Elektronny resurs]. – Rezhim dostupa: <http://www.asia-realty.ru/co-zakon-tajikistan.php?id=324> (data obrashcheniya: 18.02.2018).
4. Protsedura usynovleniya po zakonodatelstvu zarubezhnykh stran: monografiya / Ye. V. Buyanova. – Orenburg: ООО ИПК «Уни& верситет», 2013. – 247 с.
5. Novostnye kanaly. [Elektronny resurs]. – Rezhim dostupa: <https://ru.sputnik-tj.com/society/20151022/1017214707.html> <https://news.tj/ru/news/osobennosti-natsionalnogo-usynovleniya> (data obrashcheniya: 18.02.2018).
6. Gesetz zur Uberarbeitung des Lebenspartnerschaftsrechts vom 15. Dezember 2004 // [Elektronny resurs]. – Rezhim dostupa: <http://www.bmj.bund.de> (data obrashcheniya: 18.02.2018).



УДК 347.457

**Константин Сергеевич Зиновьев <sup>1</sup>**

**<sup>1</sup> Соискатель Института философии и права Новосибирского национального исследовательского государственного университета  
Российская Федерация, г. Новосибирск**

**Научный руководитель:**

*Лисица В.Н.,  
д.ю.н., профессор*

## **О ПРАВОВОМ РЕГУЛИРОВАНИИ ОПЕРАЦИЙ ХЕДЖИРОВАНИЯ НА РЫНКЕ ЦЕННЫХ БУМАГ**

### **Аннотация**

Данная статья посвящена правовому анализу операций по хеджированию на рынке ценных бумаг согласно законодательству Российской Федерации. В ходе анализа автором произведена сравнительная характеристика отношений по хеджированию со сходными отношениями в российском праве.

**Ключевые слова:** гражданское право, ценные бумаги, хеджирование, устранение рисков, страхование, мотивы и цели сделки, операции с ценными бумагами.

**Константин Сергеевич Зиновьев <sup>1</sup>**

**<sup>1</sup>Новосібір ұлттық зерттеу мемлекеттік университетінің Философия және құқық институтының ізденушісі  
Ресей Федерациясы, Новосібір қ.**

### **БАҒАЛЫ ҚАҒАЗДАР НАРЫҒЫНДА ХЕДЖИРЛЕУ ОПЕРАЦИЯЛАРЫН ҚҰҚЫҚТЫҚ РЕТТЕУ ТУРАЛЫ**

### **Аңдатпа**

Бұл мақала Ресей Федерациясы заңнамасына сәйкес бағалы қағаздар нарығында хеджирлеу операцияларына құқықтық талдау жүргізуге арналған. Талдау барысында автормен хеджирлеу қарым-қатынастары мен ресей құқығындағы ұқсас қарым-қатынастарына салыстырмалы сипаттамасы келтірілген.

**Түйінді сөздер:** азаматтық құқық, бағалы қағаздар, хеджирлеу, тәуекелдерін жою, сақтандыру, мәміле себептері мен мақсаты, бағалы қағаздармен операциялары.

**Konstantin Sergeevich Zinovev <sup>1</sup>**

**<sup>1</sup>Aspirant Institute of Philosophy and law of the Novosibirsk State University  
Russian Federation, Novosibirsk**

### **ON THE LEGAL REGULATION OF HEDGING OPERATIONS IN THE SECURITIES MARKET**

This article is devoted to the legal analysis of hedging operations on the securities market in accordance with the legislation of the Russian Federation. In the course of the analysis, the author compares the characteristics of hedging relationships with similar relationships in Russian law.

**Keywords:** civil law, securities, hedging, risk elimination, insurance, motives and objectives of the transaction, operations with securities.

Легальное определение хеджирования было введено в Налоговый кодекс РФ в 2001 [1] году, одновременно с принятием новой

главы посвящённой налогу на прибыль.

В уточнённом к настоящему времени виде, в ст. 301 НК РФ, под операциями хеджиро-

вания понимаются операции (совокупность операций) с производными финансовыми инструментами (в том числе разных видов), совершаемые в целях уменьшения (компенсации) неблагоприятных для налогоплательщика последствий (полностью или частично), обусловленных возникновением убытка, недолучением прибыли, уменьшением выручки, уменьшением рыночной стоимости имущества, включая имущественные права (права требования), увеличением обязательств налогоплательщика вследствие изменения цены, процентной ставки, валютного курса, в том числе курса иностранной валюты к валюте Российской Федерации, или иного показателя (совокупности показателей) объекта (объектов) хеджирования.

Любопытно, что больше ни в каком нормативном акте нет попыток дать легальное определение хеджированию. Есть множество актов, регулирующих порядок осуществления и учёта операций по хеджированию [2], а вот определения – нет.

Данный термин активно используется в экономической, налоговой литературе и различных бухгалтерских стандартах.

С чем же связано существование такого явления как хеджирование?

С точки зрения мотивов (причин) их заключения, все сделки, связанные с куплей-продажей ценных бумаг, можно разделить на следующие виды:

- обычные сделки;
- спекулятивные сделки;
- сделки по хеджированию.

Обычная сделка заключается в связи с необходимостью приобрести ценные бумаги для получения тех благ, которые они непосредственно предоставляют. Например, лицо приобретает вексель, чтобы получить по нему платеж или обменять как имущество на иные необходимые блага.

Спекулятивная сделка, совершается исключительно для получения прибыли от дальнейшей перепродажи ценной бумаги. Покупателю всё равно, что именно он покупает: главное, что бы имелась возможность через некоторое время продать бумагу дороже цены приобретения. Здесь благом является предполагаемая разница (прибыль) между ценой покупки и ценой продажи. Сама ценная бумага, как и удостоверяемые ею права, не представляет никакого интереса.

Сделки по хеджированию (от англ. hedge

— страховка, гарантия) заключаются для исключения убытков, которые могут произойти при приобретении рискованных ценных бумаг или производных финансовых инструментов. Причиной таких сделок является не желание получить прибыль, а желание избежать убытков.

Обратите внимание, что основанием указанной классификации является именно мотив, а не цель заключения сделок.

Осознанное стремление к удовлетворению своих жизненных потребностей приводит к совершению тех или иных действий под тем или иным мотивом для достижения той или иной цели. Прежде чем совершить желаемое действие, человек обдумывает различные способы и формы своего предстоящего поведения, выбирает наиболее подходящий, по его мнению, вариант и принимает окончательное решение, пытается исполнить его. Воля составляет необходимую предпосылку возникновения права как совокупности обязательных норм поведения, как средство возникновения, изменения и прекращения правоотношения [3, с.23].

Прежде чем совершить желаемое действие, человек обдумывает различные способы и формы своего предстоящего поведения, выбирает наиболее подходящий, по его мнению, вариант и принимает окончательное решение, пытается исполнить его [3, с.23].

При этом не следует забывать, что мотивы совершения сделки, от наличия которых зависит ее юридическая природа, являются так называемым основанием сделки (*causa*). Основания имеют юридическую силу независимо от того, получили ли они прямое непосредственное выражение в сделке, за исключением случаев, предусмотренных законом. Все другие мотивы, не влияющие на юридическую природу сделки, могут иметь правовое значение лишь в той мере и в тех случаях, в какой и когда это определено самой сделкой [4, с.269].

При этом, безусловно, приходится отделять мотив сделок и цель их совершения [5, с.211].

Мотивы сделки, которые являются лишь осознанной потребностью субъектов гражданских правоотношений.... так как по общему правилу "мотивы лишь побуждают субъектов к совершению сделки и не служат ее правовым компонентом" Важным является также и то, к каким правовым (т.е. правовая цель и правовой результат сделки) и имущественным (социально-экономическая цель сделки) результатам заинтересованная сторона стремилась и чего ожидала [6, с. 342- 343].

Именно по этой причине, исходя из непосредственных условий сделки трудно, а иногда и не возможно установить мотивы её заключения. Например, при приобретении государственной облигации покупатель может желать получить по ней деньги и проценты (обычная сделка), либо выгодно перепродать за большую стоимость (спекулятивная сделка), либо покрыть предполагаемые убытки в результате сделок с высокорисковыми бумагами за счет гарантированного дохода по государственным ценным бумагам (так называемое «межотраслевое» хеджирование).

Операции по хеджированию также могут например заключаться в заключении опционных договоров по продаже только что купленных ценных бумаг по цене их приобретения (на случай если вместо роста своей цены они наоборот упадут в цене); в заключении договоров в виде дефолтных свопов (договор, предусматривающий обязанность стороны или сторон договора периодически и (или) одновременно уплачивать денежные суммы в зависимости от наступления обстоятельства, являющегося кредитным или иным событием) [7].

До этого мы говорили о хеджировании как о сделках (комплексе сделок). Однако ст. 301 НК РФ указывает на «операции хеджирования». Каково же соотношение терминов «сделка» и «операция»?

Федеральный закон «О рынке ценных бумаг» неоднократно упоминает оба термина, однако, если понятие сделки раскрыто в ст.153 ГК РФ, то понятие операции остаётся загадкой. Из смысла ФЗ «О рынке ценных бумаг» и принятых на основании его нормативных актов, видно, что иногда эти понятия используются как синонимы, а иногда как видовое и родовое, причём, в зависимости от ситуации каждое из этих понятий может быть родовым по отношению к другому.

«Операция» происходит от латинского слова *operatio* - действие. Сделками признаются действия граждан и юридических лиц, направленные на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей (ст.153 ГК РФ). Получается, что лексически определения совпадают.

Полагаем, что в настоящее время Верховный Суд РФ окончательно ответил на этот вопрос существенно расширив понятие сделки и указав, что сделкой является волеизъявление, направленное на установление, изменение

или прекращение гражданских прав и обязанностей (например, гражданско-правовой договор, выдача доверенности, признание долга, заявление о зачете, односторонний отказ от исполнения обязательства, согласие физического или юридического лица на совершение сделки) [8]. Таким образом, в настоящее время, понятие «операции» и «сделки», применительно к хеджированию также совпадают.

Как следует из легального определения хеджирования, оно направлено на уменьшения (компенсации) неблагоприятных последствий (полностью или частично), обусловленных возникновением убытка, недополучением прибыли, уменьшением выручки, уменьшением рыночной стоимости имущества, включая имущественные права (права требования) вследствие изменения цены, процентной ставки или иного показателя (совокупности показателей) объекта (объектов) хеджирования.

Иными словами, перед нами не что иное как фактическое определение риска. Риск - это всегда опасность возникновения неблагоприятных последствий (имущественного или личного характера), относительно которых неизвестно, наступят они или нет. Под несением риска понимается установленная законом или договором обязанность принять на себя случайные убытки, возникшие в имущественной сфере данного лица или других лиц [9, с.55].

При этом, наряду с риском ... ухудшения проданной вещи (в том числе ухудшения такой её характеристики как цена – К.З.) существует также риск исполнения. Риском исполнения является опасность наступления невозможности исполнения обязательства [10, с. 41, 44].

Негативные последствия именно этих рисков позволяет исключить или минимизировать хеджирование.

Однако, нужно помнить, что риск в гражданском праве не связан с прибылью сторон договора. Его содержание образует возможность ухудшения имущественной сферы лица в результате утраты имущества в той или иной форме [11, с. 15].

Таким образом, под риском нельзя понимать неполучение прибыли и хеджирование защищает его субъекта только от реального ущерба.

Отсюда мы видим что хеджирование по своей сущности максимально близко приближается к такому институту как страхование.

Как отмечал В.И.Серебровский, деятельность человека как в сфере частногохозяйствен-

ной, так и народнохозяйственной находится постоянно под угрозой различных опасностей. Борьба с угрожающими человеку и его хозяйству опасностями издавна ведётся или путём предупреждения опасностей (дома строятся из огнеупорных материалов и т.п.), или путём подавления возникших опасностей (организация пожарного дела). Кроме этих средств борьбы с опасностями человечество выработало ещё одно средство - страхование [12, с. 275-276].

Ни высокая культура, ни улучшенная организация общественных сил не в состоянии устранить тех печальных последствий, которые наступают для того или иного частного хозяйства, застигнутого несчастным случаем. Как бы ни было поставлено хозяйство, примитивно или культурно, оно всегда находится под страхом угрожающих ему тех или иных опасностей. Освободиться от этого страха – значит приобрести новую экономическую силу [13, с. 313-314].

Выработано три метода создания страховых продуктов – страхование (коммерческое страхование), взаимное страхование и самострахование.

Сущность страхования заключается в том, что ущерб, который данное хозяйство могут понести от известной опасности, распределяется между несколькими хозяйствами или группами людей, находящимися в более или менее одинаковых условиях по отношению к наступлению той же опасности. Этот результат достигается тем, что те лица, которым угрожает какая-нибудь опасность, делают на случай наступления определенной опасности известные денежные отчисления (взносы), из которых постепенно составляется тот фонд, из которого впоследствии выплачивается вознаграждение потерпевшему.

Таким образом, вред, который отдельное лицо понесло от известной опасности, падает на него не целиком, а только в меньшей части (в сумме сделанных взносов), в большей же части возмещается другими лицами. При этом, воля этих лиц также направлена на погашение причинённого вреда и именно погашение предполагаемого вреда является предметом страхования. В хеджировании вторая сторона, как правило, вообще не догадывается о мотивах поведения своего контрагента. А если и догадывается то такой мотив не является существенным элементом договора, направленного на хеджирование.

Можно предположить, что описанный выше

дефлотный своп отвечает признакам страхования. Однако, в отличие от страхования он не направлен на погашение убытков (выплаты по нему не зависят от размера и характера убытков). При наступлении случая, указанного в дефлотном свопе происходит выплата суммы ни как не привязанная к размеру ущерба. Именно по этому критерию и различаются договоры страхования и пари. В страховании при наступлении страхового случая возмещаются убытки, а при пари (к которым относится и дефлотный своп) при наступлении обусловленного события происходит выплата денежной суммы, никак не связанной с наличием или размером убытков.

Не является ли хеджирование разновидностью самострахования?

Торговое (коммерческое) страхование есть договор, предполагающий соглашение двух лиц. По этому признаку торговое страхование отличается от самострахования, так как соглашение с самим собою не имеет юридического значения [14, с. 221].

При самостраховании носитель хозяйственной деятельности - владелец известного количества ... имущественных объектов отчисляет сам себе ежегодно часть своих доходов в особый страховой капитал, предназначенный для возмещения потерь в ценности указанных объектов от несчастных случайностей. То возмещение ущерба, которое при страховании происходит за счет ряда хозяйств, при самостраховании осуществляется за счет одного хозяйства [12, с. 275-276].

Самострахование (резервирование средств), как способ снижения отрицательных последствий наступления рисков событий, состоит в том, что предприниматель создает обособленные фонды возмещения убытков за счет части собственных оборотных средств. Как правило, такой способ снижения рисков предпринимателя выбирается в случаях, когда, по его мнению, затраты на резервирование средств меньше, чем стоимость страховых взносов при страховании [15, с. 384].

Как правило, договорный риск невозможно устранить полностью либо эта задача требует от лица несоизмеримо больших затрат в сравнении с отведенным ущербом. В такой ситуации сторона, склонная избегать риска (risk averse), может принять меры управления "оставшимся" договорным риском путем его страхования, "самострахования" за счет образования резервного фонда на случай возник-

новения убытков по отдельным договорным связям либо хеджирования путем заключения опционных, форвардных договоров и т.п. [11, с. 56].

Таким образом, хеджирование не подходит ни под страхование не под самострахование.

Однако не стоит полагать, что в праве минимизация рисков допускается только посредством страхования. В настоящее время эту функцию вполне выполняет факультативное обязательство (ст.308.2 ГК РФ). Причины, по которой должник выговаривает себе право на факультативное предоставление, - вероятная будущая затруднительность или невозможность исполнения обязательства. Таким образом, условие о праве факультативного предоставления выполняет страховую, или, по современной биржевой терминологии, хеджирующую функцию.[16, с. 46]

Получается, что хеджирование является самостоятельным явлением, наряду со страхованием, направленное на устранение неблагоприятных последствий, которые могут быть вызваны возникновением убытков.

Под убытками в том числе понимаются те расходы, которые лицо, чье право нарушено, произвело или должно будет произвести для восстановления нарушенного права. Поскольку с помощью хеджирования происходит защита от возникновения убытков не является ли оно способом защиты нарушенных прав?

Из перечня способов защиты прав, указанных в ст. 12 ГК РФ, к понятию хеджирования казалось бы ближе всего понятие самозащиты прав.

Самозащита основывается на конституционном положении о том, что "каждый вправе защищать свои права и свободы всеми способами, не запрещенными законом" (ч. 2 ст. 45 Конституции РФ).

В настоящее время в цивилистической науке под самозащитой гражданских прав понимаются допускаемые законом или договором действия самого управомоченного лица (физического или юридического), направленные на защиту своих субъективных гражданских прав от наличного нарушения либо его реальной угрозы, на обеспечение неприкосновенности права, пресечение нарушения и ликвидацию последствий такого нарушения и совершаемые без вмешательства иных субъектов защиты [17, с. 30].

Указанный способ защиты вызывает неоднозначную оценку в научной среде. Часть

ученых полагают, что самозащита относится не к способу, а к форме защиты. Эти ученые полагают, что существуют следующие формы защиты гражданских прав: 1) государственная, включающая судебную и административную формы защиты; 2) защита с помощью нотариальных, адвокатских органов, третейских судов, общественных правозащитных организаций; 3) самозащита.

Таким образом, самозащита является не способом, а формой защиты прав.

Лицо, право которого нарушено, может прибегнуть к его самозащите, соответствующей способу и характеру нарушения. По смыслу статей 1 и 14 ГК РФ самозащита гражданских прав может выражаться, в том числе, в воздействии лица на свое собственное или находящееся в его законном владении имущество. Самозащита может заключаться также в воздействии на имущество правонарушителя, в том случае если она обладает признаками необходимой обороны (статья 1066 ГК РФ) или совершена в состоянии крайней необходимости (статья 1067 ГК РФ) .[18].

Для характеристики различных мер гражданско-правовой защиты права используется понятие "способ защиты гражданского права". Такой способ включает в себя закрепленную или санкционированную законом правоохранительную меру, посредством которой производится устранение нарушения права и воздействие на правонарушителя [19, с. 410].

Таким образом, самозащита представляет из себя форму защиты прав, в рамках которой могут использоваться различные способы. Но при этом характерным условием самозащиты и способов защиты прав, предусмотренных ст. 12 ГК РФ будет наличие правонарушения как противоправного действия иного субъекта в отношении имущественных и иных прав потерпевшего.

Риски, в отношении которых применяется хеджирование не связаны ни с чьей противоправной деятельностью, а вызваны лишь негативными последствиями, явившимися результатом объективных экономических процессов. Эти риски не подходят и под определение «форс-мажора». В силу п.3 ст. 401 ГК РФ для признания обстоятельства непреодолимой силой необходимо, чтобы оно носило чрезвычайный и непредотвратимый при данных условиях характер. Требование чрезвычайности подразумевает исключительность рас-

смастриваемого обстоятельства, наступление которого не является обычным в конкретных условиях.

Риски возникновения убытков, описанные в ст. 301 НК РФ, относятся к обычным предпринимательским рискам и не могут рассматриваться как обстоятельства непреодолимой силы.

Иногда хеджирование рассматривается как особая экономическая деятельность, являющаяся вспомогательной деятельностью по отношению к основной, чаще всего предпринимательской деятельности [20, с. 41]. Действительно, но он не как не регулируется никакими правовыми механизмами в отличии от предпринимательской.

Хеджирование также не может рассматриваться в качестве разновидности предпринимательской деятельности, поскольку не направлено на получение прибыли.

Исходя из изложенного, хеджирование не возможно отнести не к одной из известных гражданско-правовых конструкций. Более того, хеджирование (в отличии от страхования или минимизации рисков в факультативных обязательствах) не возможно выявить при анализе условий договоров.

Единственное, где можно было бы напрямую использовать понятие хеджирования – это ситуация, связанная с формированием воли при заключении сделки. Однако, исходя из содержания ч.3 ст. 178 ГК РФ («Недействительность сделки, совершенной под влиянием существенного заблуждения»), заблуждение относительно мотивов сделки не является достаточно существенным для признания сделки недействительной.

Таким образом, гражданско-правовое регулирование хеджирования как особых операций (сделок) не возможно.

Единственной целью выделения хеджирования как особого явления в праве, являются особые налоговые последствия сделок, заключаемых с таким мотивом. Возможность придания значительного характера мотиву сделок характерна для налогового права, где, в соответствии с ч.1 ст. 54.1 НК РФ, налоговая ответственность возникает при уменьшение налогоплательщиком налоговой базы и (или) суммы подлежащего уплате налога в результате искажения сведений о фактах хозяйственной жизни (совокупности таких фактов). При этом под искажением понимается создание схемы "дробления бизнеса", направленной на неправомерное применение специальных режимов налогообложения; совершение действий, направленных на искусственное создание условий по использованию пониженных налоговых ставок, налоговых льгот, освобождения от налогообложения; создание схемы, направленной на неправомерное применение норм международных соглашений об избежании двойного налогообложения; нереальность исполнения сделки (операции) сторонами (отсутствие факта ее совершения) [21].

То же самое касается операций хеджирования, при наличии которых возможно уменьшение налогооблагаемой базы (ст. 304 НК РФ), поскольку такие операции направлены не на получение прибыли, а на устранение возможных негативных последствий финансовых рисков.

#### Список использованных источников:

1. О внесении изменений и дополнений в часть вторую Налогового кодекса Российской Федерации и некоторые другие акты законодательства Российской Федерации о налогах и сборах, а также о признании утратившими силу отдельных актов (положений актов) законодательства Российской Федерации о налогах и сборах: федеральный закон от 06 авг. 2001 № 110-ФЗ // Собр. законодательства РФ. – 2001. № 33. - ст. 3413.
2. Международный стандарт финансовой отчетности (IFRS) 9. Финансовые инструменты. (введен в действие на территории Российской Федерации Приказом Минфина России от 27 июня 2016 № 98н) // Официальный интернет-портал правовой информации <http://www.pravo.gov.ru>, 18.07.2016.
3. Новицкий И.Б. Сделки. Исковая давность. Курс советского гражданского права. М., 1954. 248 с.
4. Иоффе О.С. Избранные труды: В 4 т. СПб., 2004. Т. 2: Советское гражданское право. 511 с.
5. Скловский К.И. Повседневная цивилистика. М.: Статут, 2017. 288 с.
6. Российское гражданское право: Учебник: В 2 т. Т. I: Общая часть. Вещное право. Наследственное право. Интеллектуальные права. Личные неимущественные права / Отв. ред.

- Е.А. Суханов. 4-е изд., стер. М.: Статут, 2015. 948 с.
7. О видах производных финансовых инструментов: Указания Банка России от 16 февр..2015 № 3565-У // Вестник Банка России. – 2015. - № 28.
  8. О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации: Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 23 июня 2015 г. № 25 // Бюлл. Верховного Суда РФ. – 2015. - № 8.
  9. Собчак А.А. О некоторых спорных вопросах общей теории правовой ответственности // Правоведение. - 1968.- № 1.
  10. Хаскельберг Б.Л. Риск случайной гибели проданной вещи // Ученые записки Томского государственного университета им. В.В. Куйбышева. Томск: Изд-во Том. ун-та, 1954. N 23. С. 41, 44.
  11. Архипов Д.А. Распределение договорных рисков в гражданском праве. Экономико-правовое исследование. М.: Статут, 2012. 112 с.
  12. Серебровский В.И. Очерки советского страхового права // Избранные труды. М.: Статут, 1997. 567 с.
  13. Г.Ф.Шершеневич. Курс торгового права т.II . Товар. Торговые сделки. – М.: «Статут». 2003. 554с.
  14. Г.Ф.Шершеневич. Учебник торгового права. М.:Фирма «СПАРК», 1994, 335 с..
  15. Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации" (постатейный). отв. ред. В.М. Лебедев. М.:Юрайт, 2013. 579 с.
  16. Белов В.А. Факультативные обязательства // Вестник гражданского права. - 2011. - № 3.
  17. . Басин Ю.Г. Основы гражданского законодательства о защите субъективных гражданских прав. Проблемы применения Основ гражданского законодательства и Основ гражданского судопроизводства Союза ССР и союзных республик. Саратов, 1971. 37 с.
  18. О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации: Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 23 июня.2015 № 25 // Бюлл. Верховного Суда РФ. – 2015. - № 8.
  19. Гражданское право: Учебник. В 2 т. / Отв. ред. Е.А. Суханов. 2-е изд., перераб. и доп. М.: БЕК, 1998. Т. 1. 816 с.
  20. Долганин А.А. К вопросу о понятии хеджирования в российской правовой доктрине // Гражданское право. - 2016.- № 6.
  21. О рекомендациях по применению положений статьи 54.1 Налогового кодекса Российской Федерации: письмо ФНС России от 31.10.2017 N ЕД-4-9/22123@// СПМ Консультант Плюс

#### References:

1. О внесении изменений и дополнений в часть вторую Налогового кодекса Российской Федерации и некоторые другие акты законодательства Российской Федерации о налогах и сборах, а также о признании утратившими силу отдельных актов (положений актов) законодательства Российской Федерации о налогах и сборах: федеральный закон от 06 авг..2001 № 110-FZ // Собр. законодательства РФ. – 2001. № 33. - ст. 3413.
2. Mezhdunarodny standart finansovoy otchetnosti (IFRS) 9. Finansovye instrumenty. (vveden v deystviye na territorii Rossyskoy Federatsii Prikazom Minfina Rossii ot 27 iyunya 2016 № 98n) // Ofitsialny internet-portal pravovoy informatsii <http://www.pravo.gov.ru>, 18.07.2016.
3. Novitsky I.B. Sdelki. Iskovaya davnost. Kurs sovetskogo grazhdanskogo prava. M., 1954. 248 s.
4. Ioffe O.S. Izbrannye trudy: V 4 t. SPb., 2004. T. 2: Sovetskoye grazhdanskoye pravo. 511 s.
5. Sklovsky K.I. Povsednevnyaya tsivilistika. M.: Statut, 2017. 288 s.
6. Rossyskoye grazhdanskoye pravo: Uchebnik: V 2 t. T. I: Obshchaya chast. Veshchnoye pravo. Nasledstvennoye pravo. Intellektualnye prava. Lichnye neimushchestvennyye prava / Отв. ред. Ye.A. Sukhanov. 4-е изд., стер. М.: Статут, 2015. 948 с.
7. О видах производных финансовых инструментов: Указания Банка России от 16 февр..2015 № 3565-У // Вестник Банка России. – 2015. - № 28.
8. О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса

- Rossyskoy Federatsii: Postanovleniya Plenuma Verkhovnogo Suda RF ot 23 iyunya 2015 g. № 25 // Byull. Verkhovnogo Suda RF. – 2015. - № 8.
9. Sobchak A.A. O nekotorykh spornykh voprosakh obshchey teorii pravovoy otvetstvennosti // Pravovedeniye. - 1968.- № 1.
  10. Khaskelberg B.L. Risk sluchaynoy gibeli prodannoy veshchi // Uchenye zapiski Tomskogo gosudarstvennogo universiteta im. V.V. Kuybysheva. Tomsk: Izd-vo Tom. un-ta, 1954. N 23. S. 41, 44.
  11. Arkhipov D.A. Raspredeleniye dogovornykh riskov v grazhdanskom prave. Ekonomiko-pravovoye issledovaniye. M.: Statut, 2012. 112 s.
  12. Serebrovsky V.I. Ocherki sovetskogo strakhovogo prava // Izbrannye trudy. M.: Statut, 1997. 567 s.
  13. G.F.Shershenevich. Kurs torgovogo prava t.II . Tovar. Torgovye sdelki. – M.: «Statut». 2003. 554s.
  14. G.F.Shershenevich. Uchebnik torgovogo prava. M.:Firma «SPARK», 1994, 335 s..
  15. . Kommentary k Ugolovnomu kodeksu Rossyskoy Federatsii" (postateyny). otv. red. V.M. Lebedev. M.:Yurayt, 2013. 579 s.
  16. Belov V.A. Fakultativnye obyazatelstva // Vestnik grazhdanskogo prava. - 2011. - № 3.
  17. Basin Yu.G. Osnovy grazhdanskogo zakonodatelstva o zashchite subyektivnykh grazhdanskikh prav. Problemy primeneniya Osnov grazhdanskogo zakonodatelstva i Osnov grazhdanskogo sudoproizvodstva Soyuza SSR i soyuznykh respublik. Saratov, 1971. 37 s.
  18. O primeneniі sudami nekotorykh polozheny razdela I chasti pervoy Grazhdanskogo kodeksa Rossyskoy Federatsii: Postanovleniye Plenuma Verkhovnogo Suda RF ot 23 iyunya.2015 № 25 // Byull. Verkhovnogo Suda RF. – 2015. - № 8.
  19. Grazhdanskoye pravo: Uchebnik. V 2 t. / Otv. red. Ye.A. Sukhanov. 2-e izd., pererab. i dop. M.: BEK, 1998. T. 1. 816 s.
  20. Dolganin A.A. K voprosu o ponyatii khedzhirovaniya v rossyskoy pravovoy doktrine // Grazhdanskoye pravo. - 2016.- № 6.
  21. O rekomendatsiyakh po primeneniyu polozheny statyi 54.1 Nalogovogo kodeksa Rossyskoy Federatsii: pismo FNS Rossii ot 31.10.2017 N YeD-4-9/22123@// SPM Konsultant Plyus

УДК 347

**Ольга Андреевна Зыкова<sup>1</sup>**

**<sup>1</sup>Соискатель ученой степени кандидата юридических наук  
Новосибирского государственного университета  
Российская Федерация, г. Новосибирск**

## **АМНИСТИЯ КАПИТАЛОВ: РОССИЙСКИЙ ОПЫТ 2016 ГОДА И ПЕРСПЕКТИВЫ РЕАЛИЗАЦИИ В 2018 ГОДУ**

### **Аннотация**

В данной статье анализируется эффективность предыдущей амнистии капиталов, реализующейся в 2016 году. Амнистия капиталов рассматривается как один из способов репатриации зарубежного капитала. В данной статье автором проанализированы основные положения Федерального закона от 08 июня 2015 г № 140-ФЗ «О добровольном декларировании физическими лицами активов и счетов (вкладов) в банках и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации», а также Федерального закона от 19 февраля 2018 г. №33-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О добровольном декларировании физическими лицами активов и счетов (вкладов) в банках и о внесении изменений в отдельные законода-



тельные акты Российской Федерации». Рассматриваются основные цели и задачи нового закона, предусматривающего масштабную амнистию капиталов, и перспективы его реализации.

**Ключевые слова:** амнистия капиталов, отток капитала, добровольное декларирование активов, контролируемые иностранные компании, репатриация капитала, освобождение от налоговой ответственности.

Ольга Андреевна Зыкова<sup>1</sup>

<sup>1</sup>Новосібір мемлекеттік университетінің заң ғылымдар  
кандидаты ғылыми дәрежесін ізденушісі  
Ресей Федерациясы, Новосібір қ.

## КАПИТАЛДАР РАҚЫМШЫЛЫҒЫ, 2016 ЖЫЛҒЫ РЕСЕЙЛІК ТӘЖІРИБЕСІ ЖӘНЕ 2018 ЖЫЛЫ ЖҮЗЕГЕ АСЫРУ ПЕРСПЕКТИВАЛАРЫ

### Аңдатпа

Аталған мақалада 2016 жылы жүзеге асырылған бұрынғы капиталдар рақымшылығының тиімділігі талданады. Капиталдар рақымшылығы шетел капиталдарды репатриация тәсілдерінің бірі ретінде қарастырылады. Аталған мақалада автор 2015 ж. 08 маусымдағы № 140-ФЗ «Жеке тұлғалармен өз еркімен банктердегі активтер мен есептерін (салымдарын) декларациялау және Ресей Федерацияның бөлек заңнамалық актілерге өзгертулер енгізу туралы» Федералды заңның, сондай-ақ 2018 жылғы 19 ақпандағы №33-ФЗ «Жеке тұлғалармен өз еркімен банктердегі активтер мен есептерін (салымдарын) декларациялау және Ресей Федерацияның бөлек заңнамалық актілерге өзгертулер енгізу туралы» Федералды заңның негізгі ережелеріне талдау жүргізеді. Кең капиталдар рақымшылығын көздейтін жаңа заңның негізгі мақсаттары және оны жүзеге асыру перспективалары қарастырылады.

**Түйінді сөздер:** капиталдар амнистиясы, капиталдың жылыстауы, активтерін өз еркімен декларациялау, бақыланатын шетел компаниялар, капитал репатриациясы, салық жауапкершілігінен босату.

Olga Andreevna Zykova<sup>1</sup>

<sup>1</sup>Applicant for the scientific degree of candidate of law  
of Novosibirsk State University  
Russian Federation, Novosibirsk

## AMNESTY CAPITAL: RUSSIAN EXPERIENCE IN 2016 AND PROSPECTS FOR IMPLEMENTATION IN 2018

### Annotation

This article analyzes the effectiveness of the previous amnesty of capital, implemented in 2016. Amnesty of capital is considered as one of the ways of repatriation of foreign capital. In this article, the main provisions of the Federal Law No. 140-FZ of June 8, 2015 "On the voluntary declaration of physical assets and accounts (deposits) in banks and on the introduction of amendments to certain legislative acts of the Russian Federation", as well as the Federal Law of February 19 2018 No. 33-FZ "On Amendments to the Federal Law" On the Voluntary Declaration of Physical Assets and Accounts (Deposits) in Banks and on Amending Certain Legislative Acts of the Russian Federation ". The main goals and tasks of the new law, providing for a large-scale amnesty of capital, and prospects for its implementation

**Keywords:** amnesty of capital, capital outflow, voluntary declaration of assets, controlled foreign companies, repatriation of capital, exemption from tax liability.

Отток капитала из России за рубеж на сегодняшний момент является наиболее популярной и в тоже время проблематичной стороной экономического сектора нашей страны. Имен-

но поэтому из года в год Российское законодательство терпит поправки, изменения и корректировки, преследую за собой единственную цель - остановка и дальнейшее предотвраще-

ние ухода капитала из Российской Федерации. Общим положительным результатом в данной сфере стало то, что намерения государства по урегулированию проблем деофшоризации стали подкрепляться конкретными действиями со стороны государственных структур.

Большая часть российского бизнеса использует привилегии офшорных зон в своей предпринимательской деятельности. Более того, немалая доля предприятий являются по сути российскими резидентами, которые прямо или косвенно взаимосвязаны с офшорными компаниями.

04 декабря 2014 года во время проведения ежегодного Послания Президента РФ Федеральному Собранию В.В. Путин акцентировал свое внимание на проведение полной амнистии капиталов, возвращающихся в Россию. В своей речи Президент РФ изначально выделил основную структуру и систему подобного мероприятия. А именно:

- постоянное присутствие гарантированных правовых условий, при которых объектом амнистии будут выступать все без исключения средства, независимо от их происхождения;

- полное отсутствие обязанности предоставлять какую-либо информацию и какие-либо разъяснения государственным уполномоченным органам относительно ведения предпринимательской деятельности посредством использования офшорных организаций;

- гарантированная дальнейшая безынициативность со стороны налоговых и правоохранительных органов в части проведения каких-либо расследований и преследований;

- единичная практика применения амнистии;

- основная цель, преследуемая правительством при проведении амнистии – легализация денежных средств, имущества, но никак не фискальная задача;

- отсутствие дискриминации среди желающих воспользоваться правом льготных условий для бизнеса, открытый характер субъектного состава;

- вероятность легализации не только зарубежного имущества, но также и имущества, территориально расположенного в отечественной юрисдикции;

- личная проверка Президентом РФ реализации амнистии, дальнейший анализ итогов ее проведения, а также контроль за возможными нарушениями, возникшими при проведении рассматриваемого мероприятия [1. С 5-7].

Таким образом, в 2015 году вступил в силу Федеральный закон от 24 ноября 2014 года №376-ФЗ "О внесении изменений в части первую и вторую Налогового кодекса Российской Федерации (в части налогообложения прибыли контролируемых иностранных компаний и доходов иностранных организаций)" (далее – Закон от 24 ноября 2014 года №376-ФЗ), направленный против сокрытия доходов российских предприятий, формально принадлежащих компаниям, находящимся в офшорных зонах [2]. Согласно этому закону с 1 января 2015 года гражданам Российской Федерации прописана обязанность декларировать свое непосредственное участие в иностранном бизнесе и выплачивать в дальнейшем налоги с дохода, полученного в результате своей деятельности. Следует сделать вывод, что Закон от 24 ноября 2014 года №376-ФЗ является основной мотивацией дальнейшего создания законодательных «льгот» для российских предпринимателей, решивших афишировать свою причастность к контролируемой иностранной компании и размер данной взаимосвязи в виде получаемого дохода. В результате был принят первый закон об амнистии капиталов - Федеральный закон от 08 июня 2015 г. № 140-ФЗ "О добровольном декларировании физическими лицами активов и счетов (вкладов) в банках и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» (далее Закон от 08 июня 2015 г. №140-ФЗ) [3]. Согласно ему, любой гражданин Российской Федерации мог путем подачи декларации в ФНС России предоставить данные о принадлежащем ему имуществе и счетах в иностранных банках, минуя при этом какие-либо дополнительные платежи и налоги. Платой за эту информацию выступает освобождение от уголовной, административной и налоговой ответственности, сформированной в результате приобретения и использования таких счетов и активов. Задекларировать можно было недвижимое имущество, транспортное средство, акции и доли участия в контролируемых иностранных компаниях. Денежные средства в этот список не входят (таким образом в информации о банковском счете не нужно было указывать сумму денег на нем). Затронув количественные показатели, можно резюмировать, что результаты амнистии, проведенной в 2016 году, действительно несущественны. К концу 2015 года предпринимательским сектором было подано лишь 200 деклараций, после чего амнистию

продлили еще на полгода, в итоге Федеральная налоговая служба получила чуть больше деклараций. По итогу всего возможностью подать декларации по состоянию на 31 января воспользовались 7200 человек. «Чтобы узнать, сколько средств было продекларировано, нужно вскрыть декларации, но этого не может сделать никто, потому что это было бы обманом тех людей, которые реализовали своё право на подачу декларации. На этот вопрос не может ответить ни один человек, включая руководителя ФНС», — отметил глава Комитета Госдумы по бюджету и налогам — А.М. Макаров [4].

В конце декабря 2017 года президент Российской Федерации — В.В. Путин, предложил возобновить практику применения амнистии капиталов, которая в июне 2015 года уже была регламентирована российским законодательством путем принятия Закона от 08 июня 2015 г. №140-ФЗ.

30 января 2018 года законопроект об амнистии капиталов был внесен в Государственную Думу. После быстротечного рассмотрения Государственной Думой законопроекта во всех трех чтениях, дальнейшего его одобрения Советом Федерации и последующего подписания Президентом РФ 19 февраля 2018 г. был обнародован и опубликован официальный текст Федерального закон от 19.02.2018 № 33-ФЗ "О внесении изменений в Федеральный закон "О добровольном декларировании физическими лицами активов и счетов (вкладов) в банках и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации" (далее — Закон от 19 февраля 2018 г. №33-ФЗ) [5].

Принимая во внимание наличие опыта применения института амнистии капиталов 2016 года и наличие ряда корректировок в законодательстве, регулирующем амнистию 2018 года хочется задать вопрос: «Будет ли новая амнистия успешнее прошлой?». Разумеется, делать какие-либо поспешные выводы очень рано, но на сегодняшний день можно посмотреть на те процессы, которые происходили в 2015–2016 годах. Следует провести подробную правовую характеристику изменений, регламентирующих первый этап «амнистии капиталов», в дальнейшем прописанных в Законе от 19 февраля 2018 г. №33-ФЗ

Какие изменения претерпело законодательство об амнистии капитала в 2018 году, путем принятия Закона от 19 февраля 2018 г. №33-ФЗ? В общей своей массе новый закон продлевает действие прошлого. Однако ряд

элементов амнистии капиталов, как гражданского правоотношения, прописан четче и понятней.

Одним из существенных нововведений, предложенных Законом от 19 февраля 2018 г. №33-ФЗ является продление срока "безналоговой ликвидации" контролируемых иностранных компаний. Функционирующие ранее нормы предусматривали освобождение контролируемых лиц - российских налоговых резидентов от налога на "ликвидационные дивиденды" (превышение стоимости получаемого при ликвидации имущества над стоимостью вклада в ликвидируемую компанию) в том случае, если прекращение деятельности контролируемой иностранной компании осуществлялось в срок до 31 декабря 2017 года. «Во многих юрисдикциях весьма сложная процедура ликвидации. В частности, мы столкнулись с тем, что на Кипре местные госорганы были завалены заявлениями от российских резидентов, которые хотели ликвидировать там свои компании. И если российские резиденты — физические лица пожелали в прошлом году ликвидировать свою компанию, то просто не успевали это сделать в срок до 31 декабря 2017 года. В связи с этим продление срока «льготной ликвидации» до 1 марта 2019 года — это очень важное решение», — отметил Председатель экспертного совета комитета Государственной Думы по бюджету и налогам Российской Федерации М.Ю. Орлов, принимающий непосредственное участие в обсуждениях закона. Помимо этого, «безналоговая ликвидация» контролируемой иностранной компании охватывает свое действие не только на имущество и имущественные права, как это было ранее в 2015 году, но также и на денежные средства. Помимо этого, норма подвергается принципу обратной силы. Это означает, что теоретически ею могут воспользоваться и декларанты предыдущей амнистии, если такие денежные средства были получены ими после 1 января 2016 года. Такое решение является справедливым, поскольку лица, воспользовавшиеся привилегиями амнистии ранее, не должны быть в худшем положении, чем те, кто не прибегнул к ней первый раз.

Следует отметить, что законопроект об амнистии капиталов 2018 года изначально был составлен с учетом предложений бизнес-сообществ, которые были оговорены на встрече В.В. Путина в Кремле с представителями российских деловых кругов и объединений,

проходившей 21 декабря 2017 года. В частности, предпринимателям в соответствии с новым законодательством, дана возможность задекларировать не только открытые и действующие банковские счета, как это было предусмотрено пунктом 3 части 1 статьи 3 Закона от 08 июня 2015 г. №140-ФЗ, но и также уже закрытые счета и компании. Отныне в декларации можно будет прописать счета и вклады в зарубежных банках, открытые по состоянию на 1 января 2018 года, а также зарубежные счета, открытые до 1 января 2018 года и закрытые на дату подачи декларации. Данное нововведение позволит расширить круг лиц, желающих воспользоваться льготными условиями амнистии 2018 года.

В Законе от 19 февраля 2018 г. №33-ФЗ также прописано освобождение от штрафов за нарушение сроков подачи уведомлений о контролируемой иностранной компании при условии одновременной подачи этих уведомлений со специальной декларацией о зарубежных активах и счетах. Ранее спецдекларацию можно было подать исключительно в налоговый орган по месту жительства или пребывания. В новом этапе амнистии декларацию можно предоставить в любой налоговый орган, наиболее удобный для заявителя по принципу территориальной расположенности. Помимо этого, законом предусмотрено право на повторную подачу специальной декларации для тех, кто уже предоставлял свой отчет во время первого этапа декларирования, причем такая новая декларация не должна считаться уточненной по отношению к первоначальной. «Другими словами, для предыдущих участников амнистии появляется возможность дополнительно задекларировать свои активы, которые по каким-то причинам не были ими указаны в первоначальной декларации», — объясняет М. Ю. Орлов с позиции Общественного омбудсмена по налогам при Уполномоченном по защите прав предпринимателей при Президенте РФ [6].

Подведя итоги правового анализа законодательных поправок относительно второго этапа амнистии капиталов, следует ответить на главный вопрос, сформировавшийся еще при написании законопроекта Закона от 19 февраля 2018 г. №33-ФЗ. Будут ли результаты второго этапа более продуктивными и масштабными в сравнении с первым этапом?

По мнению М. Ю. Орлова, продление действия амнистии на налоговые периоды 2017-го

и 2018 годов, за которые надо отчитаться до 2019 года, скорее, нужно считать не дополнительной льготой, а "исправлением ошибок предыдущего законодательства" [7].

Рассуждая об ожидаемых результатах второго этапа амнистии капиталов, министр финансов Российской Федерации А.Г. Силуанов резюмировал: «Все условия для декларирования, возврата капиталов в нашу страну есть, и мы надеемся, что эти ресурсы вернуться в экономику России и будут здесь работать. Вопрос доверия - а вдруг информация о наших зарегистрированных компаниях, счетах попадет в СМИ, нас начнет кошмарить правоохранительная система. Этого не произошло. У нас уже есть опыт, есть положительные результаты, есть проблемы с нашим бизнесом за рубежом, переводите деньги сюда, декларируйте то, что у вас там зарегистрировано, работайте в России. Это основная наша задача» [8. С 4-5].

После проведения предыдущей амнистии произошли масштабные изменения в международном налогообложении. Российское правительство 28 апреля 2016 года приняло решение присоединиться к международному соглашению, дающему возможность странам-участникам в автоматическом режиме обмениваться информацией о финансовых операциях физических лиц и компаний [9. С. 22-23]. В реальности автоматический обмен информацией предусматривает получение налоговыми органами сведений относительно российских налогоплательщиков, имеющих прямое или косвенное отношение к оффшорным организациям. При этом информация должна поступать в совокупности от иностранных банков, страховых организаций, депозитариев и прочих структур. Данные, подлежащие обмену включают в себя информацию относительно открытых и закрытых зарубежных счетов наших резидентов, движения денежных средств по таким счетам. Все подобные действия указывают на то, что сектор бизнеса не имеет возможности каким-либо образом скрыть свои доходы налоговых органов Российской Федерации. Во время проведения Форума Организации экономического сотрудничества и развития Россией было подписано международное Соглашение об автоматическом обмене информации, в соответствии с которым с 01 января 2018 года такой приоритет использования оффшорных зон в предпринимательской деятельности аннулировался. Стоит отметить, что Россия стала 71-ой страной в списке госу-

дарств, готовых подобным образом развивать политику деофшоризации [10. С. 314]. Таким образом с 2018 года Россия получает информацию об иностранных счетах налоговых резидентов от зарубежных налоговых органов. Сведения содержат в себе данные о всех инвестиционных доходах, также о дивидендах, выплатах от страховой деятельности, от операций с финансовыми активами. Россия в свою очередь также обязана предоставлять информацию относительно иностранных налоговых резидентов в соответствующие органы [11].

Именно поэтому, можно сделать вывод, что представителям Российского бизнеса выгоднее сэкономить и воспользоваться всеми привилегиями амнистии и безналоговой ликвидации, чем ждать момента, пока представители ФНС России получают информацию своими уже законными силами и начнут выписывать штрафы.

Один из соавторов проекта, П.В. Крашениников, подчеркнул, что «амнистия капиталов хоть название и условное, но поправка в Уголовный кодекс говорит о том, что возврат этих капиталов преследоваться не будет. Хочется добавить, что сейчас самое время возвращаться» [12].

Однако, возможно стоит согласиться с мнением Д.В. Гололобова, высказанным еще перед проведением первого этапа амнистии капиталов. «Амнистия капиталов — краеугольный камень деофшоризации. Значительная, если не основная часть капиталов, находящихся в офшорных структурах и не раскрытых тем или иным образом до настоящего времени, имеют сомнительное, а то и попросту криминальное происхождение. Без разбирательств с темным

прошлым «деофшоризировать» что-либо бессмысленно. А ситуация с амнистией капиталов предельно запутанна. Уже обсуждалось несколько ее проектов, варианты амнистии меняются от «бесплатной» с правом декларировать какой угодно капитал, подлежащий амнистии, до налогооблагаемой, с обязанностью декларировать полную структуру своих активов. И если при первом варианте еще, наверное, найдется кто-то, кто добровольно решится на подобную амнистию, то при втором придется амнистировать в таком же режиме, в каком изымали «Башнефть» у Евтушенкова.

И даже самая мягкая амнистия, при которой будут даны «железные» обещания не трогать тех, чьи деяния войдут в список амнистируемых преступлений, имеет такие подводные камни, что она изначально недееспособна. Например, в российской правоприменительной практике фактически невозможно «чистое» уклонение от уплаты налогов: оно всегда сопровождается деяниями, которые могут быть расценены как хищения, отмывание денежных средств, взятки и так далее. На них амнистию распространять никто не будет, как и на другие преступления, непосредственно не связанные с «основным» амнистируемым деянием.

А это означает, что даже если к самому хозяину средств вроде бы прийти нельзя, то выяснить у сотрудников налоговой инспекции, которая его проверяла много лет, как у него такой «привар», не обложенный налогами, образовался — никаких проблем. И тогда для владельца капитала возможны другие неприятные сценарии, вплоть до признания его руководителем «преступного сообщества» [13. С.5].

#### Список использованных источников:

1. Соловьев И.Н. Амнистия капиталов. 2-е издание. М.: Проспект, 2016. 160 с.
2. О внесении изменений в части первую и вторую Налогового кодекса Российской Федерации (в части налогообложения прибыли контролируемых иностранных компаний и доходов иностранных организаций): федер. закон РФ от 24 нояб. 2014 г. № 376-ФЗ // Российская газета. 2014. № 272. 28 нояб.
3. О добровольном декларировании физическими лицами имущества и счетов (вкладов) в банках: федер. закон от 08.06.2015 № 140-ФЗ: принят Гос. Думой РФ 22.05.2015 г. // Собрание законодательства Российской Федерации. 2015. № 24. Ст. 3367.
4. Макаров А.М. Амнистией капитала воспользовались 7200 человек // Парламентская газета. 2017. № 48 [2819].
5. О внесении изменений в Федеральный закон «О добровольном декларировании физическими лицами активов и счетов (вкладов) в банках и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации»: федер. закон РФ от 19 февр. 2018 г. № 33-ФЗ // Справочно-правовая система «Консультант Плюс»
6. В круге втором. Семь вопросов о новой налоговой амнистии // РБК. 2018. 31 янв. № 018 (2742) (0102)

7. Эксперты о продлении амнистии капиталов в России: более четкие критерии и стимулы [Электронный ресурс] // Newsru.com. 2018. 01 февр. URL: <https://www.newsru.com/finance/01feb2018/newanmst.html> (дата обращения: 14.02.2018).
8. Амнистия капиталов пройдет с марта по декабрь 2018 года // Ведомости. 2018. 17 янв.
9. Авдокушин Е. Ф., Васильева Н. А. Особенности проведения экономической амнистии капиталов в России в 2015-2016 гг. // Наука, образование и культура. 2016. №5 (8). С. 18-24.
10. Гидирим В.А. Основы международного корпоративного налогообложения. М.: Человек слова, 2017. 714 с.
11. О внесении изменений в часть первую Налогового кодекса Российской Федерации в связи с реализацией международного автоматического обмена информацией и документацией по международным группам компаний: федер. закон РФ от 27 нояб. 2017 г. № 340-ФЗ // Российская газета. 2017. № 7439 (273). 01 дек.
12. Совет Думы принял решение по законопроекту об «амнистии капиталов» [Электронный ресурс] // Информ-24. 2018. 31 янв. URL: <http://inform-24.com/14723-sovet-dumy-prinyal-reshenie-po-zakonoproektu-ob-amnistii-kapitalov-fotoreportazh.html> (дата обращения: 14.02.2018).
13. Гололобов Д.В. Не ждите амнистии: какие варианты есть у владельцев офшорных капиталов // РБК. 2015. 27 марта. № 53 (2070).

#### References:

1. Solovyev I.N. Amnistiya kapitalov. 2-e izdaniye. M.: Prospekt, 2016. 160 s.
2. O vnesenii izmeneniy v chasti pervuyu i vtoruyu Nalogovogo kodeksa Rossyskoy Federatsii (v chasti nalogooblozheniya pribyli kontroliruyemykh inostrannykh kompaniy i dokhodov inostrannykh organizatsiy): feder. zakon RF ot 24 noyab. 2014 g. № 376-FZ // Rossyskaya gazeta. 2014. № 272. 28 noyab.
3. O dobrovolnom deklarirovanii fizicheskimi litsami imushchestva i schetov (vkladov) v bankakh: feder. zakon ot 08.06.2015 № 140-FZ: prinyat Gos. Dumoy RF 22.05.2015 g. // Sobraniye zakonodatelstva Rossyskoy Federatsii. 2015. № 24. St. 3367.
4. Makarov A.M. Amnistiye kapitala vospolzovalis 7200 chelovek // Parlamentskaya gazeta. 2017. № 48 [2819].
5. O vnesenii izmeneniy v Federalny zakon «O dobrovolnom deklarirovanii fizicheskimi litsami aktivov i schetov (vkladov) v bankakh i o vnesenii izmeneniy v otdelnye zakonodatelnye akty Rossyskoy Federatsii»: feder. zakon RF ot 19 fevr. 2018 g. № 33-FZ // Spravochno-pravovaya sistema «Konsultant Plyus»
6. V krugе vtorom. Sem voprosov o novoy nalogovoy amnistii // RBK. 2018. 31 yanv. № 018 (2742) (0102)
7. Eksperty o prodlenii amnistii kapitalov v Rossii: boleye chetkiye kriterii i stimuly [Elektronnyy resurs] // Newsru.com. 2018. 01 fevr. URL: <https://www.newsru.com/finance/01feb2018/newanmst.html> (data obrashcheniya: 14.02.2018).
8. Amnistiya kapitalov proydet s marta po dekabr 2018 goda // Vedomosti. 2018. 17 yanv.
9. Avdokushin Ye. F., Vasilyeva N. A. Osobennosti provedeniya ekonomicheskoy amnistii kapitalov v Rossii v 2015-2016 gg. // Nauka, obrazovaniye i kultura. 2016. №5 (8). С. 18-24.
10. Gidirim V.A. Osnovy mezhdunarodnogo korporativnogo nalogooblozheniya. M.: Chelovek slova, 2017. 714 s.
11. O vnesenii izmeneniy v chast pervuyu Nalogovogo kodeksa Rossyskoy Federatsii v svyazi s realizatsiyey mezhdunarodnogo avtomaticheskogo obmena informatsiyey i dokumentatsiyey po mezhdunarodnym gruppam kompaniy: feder. zakon RF ot 27 noyab. 2017 g. № 340-FZ // Rossyskaya gazeta. 2017. № 7439 (273). 01 dek.
12. Sovet Dumy prinyal resheniye po zakonoprojektu ob «amnistii kapitalov» [Elektronnyy resurs] // Inform-24. 2018. 31 yanv. URL: <http://inform-24.com/14723-sovet-dumy-prinyal-reshenie-po-zakonoproektu-ob-amnistii-kapitalov-fotoreportazh.html> (data obrashcheniya: 14.02.2018).
13. Gololobov D.V. Ne zhdite amnistii: kakiye varianty est u vladeltsev ofshornykh kapitalov // RBK. 2015. 27 marta. № 53 (2070).

УДК 347.65/.68

**Гүлжазира Ақтөреқызы Ильясова<sup>1</sup>****<sup>1</sup>Заң ғылымдарының кандидаты, профессор, Академик Е.А. Бөкетов атындағы Қарағанды мемлекеттік университеті, Қазақстан Республикасы, Қарағанды қ.****Айгерім Нұрболатқызы Сералиева<sup>1</sup>****<sup>1</sup> Академик Е.А. Бөкетов атындағы Қарағанды мемлекеттік университетінің магистранты  
Қазақстан Республикасы, Қарағанды қ.**

## **ӨСИЕТ БОЙЫНША МҰРАГЕРЛІКТІ ҚҰҚЫҚТЫҚ РЕТТЕУДІҢ КЕЙБІР МӘСЕЛЕЛЕРІ: ШЕТЕЛДЕРДІҢ ТӘЖІРИБЕСІ**

### **Аңдатпа**

Мақалада азаматтық құқықтағы мәміле ретіндегі өсиеттің ұғымы мен құқықтық табиғаты қарастырылып, өсиет еркіндігі қағидасының ұғымы ашылады. Өсиеттің түрлері мен нысандары, оның мазмұны туралы ережелерді реттейтін ұлттық және шетелдік азаматтық заңнамалардағы нормаларға салыстырмалы-құқықтық талдау жүргізілген. Шетелдерде жасалатын өсиеттердің мазмұнын зерттей келе, авторлар қазіргі шетелдік азаматтық заңнамалардағы ерлі-зайыптылардың, балалардың міндетті үлеске құқықтары туралы нормаларын ұлттық заңнамаға имплементациялаудың мүмкіндіктері туралы атап көрсетеді.

**Түйінді сөздер:** мұрагерлік, өсиеттің құқықтық табиғаты, өсиеттің нысаны, өсиеттің жарамдылығы, міндетті үлес, шетел азаматтық заңнамасы.

**Гүльжазира Актуреевна Ильясова<sup>1</sup>****<sup>1</sup>Кандидат юридических наук, профессор,  
Карагандинский государственный университет  
им. академика Е.А. Букетова,  
Республика Казахстан, г. Караганда****Айгерим Нұрболатовна Сералиева<sup>2</sup>****<sup>2</sup>Магистрант Карагандинского государственного университета им. академика Е.А. Букетова  
Республика Казахстан, г. Караганда**

## **НЕКОТОРЫЕ ПРОБЛЕМЫ ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ НАСЛЕДОВАНИЯ ПО ЗАВЕЩАНИЮ: ОПЫТ ЗАРУБЕЖНЫХ СТРАН**

### **Аннотация**

В статье рассматриваются понятие и правовая природа завещания как сделки в гражданском праве, раскрывается понятие принципа свободы завещания. Проведен сравнительно-правовой анализ норм, регулирующих положения о видах и формах завещания, его содержания в национальном и зарубежном гражданских законодательствах. Исследовав содержание завещаний, заключаемых в зарубежных странах, авторы отметили возможности имплементации некоторых норм современного гражданского законодательства зарубежных стран о правах на обязательную долю супругов, детей.

**Ключевые слова:** наследование, правовая природа завещания, формы завещания, действительность завещания, обязательная доля, зарубежное гражданское законодательство.

Gulzhazira Aktureevna Ilyassova<sup>1</sup>

<sup>1</sup>Candidate of law, Professor, Ye.A. Buketov Karaganda State University,  
Republic of Kazakhstan, Karaganda

Aygerim Nurbolatovna Seraileva<sup>1</sup>

<sup>1</sup> Graduate student, Ye.A. Buketov Karaganda State University,  
Republic of Kazakhstan, Karaganda

## SOME PROBLEMS OF LEGAL REGULATION OF INHERITANCE UNDER THE WILL: THE EXPERIENCE OF FOREIGN COUNTRIES

### Annotation

The article deals with the concept and legal nature of the will as a transaction in civil law, the concept of the freedom of will is disclosed. A comparative legal analysis of the norms regulating the provisions on the types and forms of the will and its contents in national and foreign civil laws is carried out. Studying the contents of wills, concluded in foreign countries, the authors noted the possibility of implementing some norms of modern civil legislation of foreign countries on the rights to the compulsory share of spouses, children.

**Keywords:** inheritance, the legal nature of the will, the form of bequest, the validity of the lawsuit, the compulsory share, foreign civil law.

Мұрагерлік институтының қалыптасуы мен дамуы көне заманнан бері жүріп жатқан үрдіс деп айтуға болады. Рим құқығынан бастау алған мұрагерлік құқығы институтының мазмұны заманауи талаптарға сай заңнамалардың дамуымен, сот тәжірибесінің және құқықтық доктринадағы талдаулардың нәтижелерін ескеріп өзгеріп отырды, бүгінгі күні әлі де даму үрдісі жүргізіліп жатыр. Қоғам өмірінің мұқтаждығы мұрагерлік қатынастарды реттеудің көптеген құқықтық тетіктерін туындатты.

Мұрагерліктің бір негізі ретінде өсиет танылатыны белгілі. ҚР АҚ-нің 1046-бабының 1-бөлімі бойынша, «азаматтың ол қайтыс болған жағдайда өзіне тиесілі мүлікке билік ету жөнінде өз ықтиярын білдіруі өсиет болып танылады».

Өсиет бойынша мұрагерлік дегеніміз мұралық құқық қабылдаушылық бойынша мұра қалдырушының құқықтары мен міндеттерінің өсиетте көрсетілген тұлғаларға ауысуы.

Өсиет бойынша мұрагерлікті Қазақстан Республикасында азаматтық-құқықтық реттеудің келесі ерекше белгілерін атап көрсетуге болады:

1) Қазақстан азаматтық құқығы доктринасы бойынша, өсиетте мұра қалдырушы біржақты ерік білдіретін болғандықтан, өсиет мұра ашылған соң құқықтар мен міндеттерді туындататын біржақты мәміле деп танылады.

Заң әдебиетінде өсиеттің құқықтық

табиғатына қатысты әртүрлі пікірлер айтылды. Мәселен, В.И. Серебровский «Өсиет тек қана бір тұлғамен жасалуы тиіс. сол себепті, мәселен, әкесі мен анасы бір өсиетпен некеде иеленген жалпы бірлескен мүлкін балаларына мұраға қалдыра алмайды. Олардың әрқайсысы дара өсиет жасау арқылы жалпы мүліктегі үлесіне билік ете алады» деп атап көрсетеді [1, б.117]. Кеңес кезеңіндегі авторлардың көпшілігі өсиет жеке сипатқа ие болғандықтан, ерлі-зайыптылардың арасында бірлескен өсиет жасасу мүмкін емес деп пайымдайды. Соңғы кездері бұл көзқарас өзгере бастағанын аңғарамыз. Мәселен, авторлар О.Е. Блинков, Е.С. Кафарова ТМД және алыс шетелдерде көпжақты өсиеттердің жасалуына назар аударады [2, б.31; 3]. Бұл көпжақты өсиет пен мұрагерлік шарттың кейбір елдерде кеңінен қолданылатынын және заңдармен құқықтық реттелуін растайды.

2) Өсиетті мұра қалдырушы өзі жасауға тиіс. Өкіл арқылы жасауға жол берілмейді. Сондықтан өсиетті толық әрекет қабілеттілігі бар азамат жасай алады.

3) Өсиетке өсиет қалдырушының өзі қол қоюы қажет. Өсиет қалдырушы өсиетті өзі жазады немесе өсиет қалдырушының айтуымен куәнің қатысуы арқылы нотариус жазуға тиіс. Егер өсиет қалдырушы дене кемістіктеріне, науқастығына немесе сауатсыздығына байланысты өсиетке өзі қол қоя алмаса, оның өтініші бойынша оған нотариустың немесе өсиетті куәландырушы басқа адамның қатысуымен



өсиет қалдырушының өсиетке өзі қол қоя алмауының себебін көрсете отырып, басқа азаматтың қол қоюы мүмкін (1050-бап).

4) Өсиеттің нысаны – жазбаша, нотариатта куәландырылуға жатады (1050-бап). Міндетті түрде жасалған жері, күні және уақыты көрсетілуі тиіс.

Нотариатта куәландырылған өсиеттерге теңестіріледі: ауруханалардың, санаторийлердің, өзге де емдеу-алдын алу мекемелерінің бас дәрігерлері және кезекші дәрігерлері, сондай-ақ қарттар мен мүгедектерге арналған үйлердің директорлары, бас дәрігерлері куәландырған өсиеттері; госпитальдардың, санаторийлердің және басқа да әскери-емдеу мекемелерінің бастықтары, олардың медицина бөлімі жөніндегі орынбасарлары, аға және кезекші дәрігерлері куәландырған өсиеттері; кемелердің капитандары куәландырған өсиеттері; экспедициялардың бастықтары куәландырған өсиеттері; әскери бөлімдердің, құрамалардың, мекемелер мен оқу орындарының командирлері (бастықтары) куәландырған өсиеттері; басбостандығынан айыру орындарының бастықтары куәландырған өсиеттері.

5) Өсиет жеке сипатқа ие.

Азамат өзінің барлық мүлкін немесе оның бір бөлігін заң бойынша мұрагерлер тобына кіретін де, кірмейтін де бір не бірнеше адамға, сондай-ақ заңды тұлғаларға және мемлекетке өсиет етіп қалдыра алады. Өсиет қалдырушы себебін түсіндірместен заң бойынша мұрагерлердің біреуін, бірнешеуін немесе барлығын мұрадан айыруға құқылы (1046-бап).

Өсиет қалдырушы өсиеттің мазмұнын өз еркімен айқындайды. Мұра қалдырушы өзінің кез келген мүлкі, оның ішінде болашақта сатып алуы мүмкін мүлкі туралы да өкім бар өсиет жасауға құқылы – бұл өсиет құпиясы болып табылады.

Нотариустың, өсиетті куәландыратын басқа адамның, куәлардың, сондай-ақ өсиет қалдырушының орнына өсиетке қол қоятын азаматтың мұра ашылғанға дейін өсиеттің мазмұнына, оның жасалуына, күші жойылуына немесе өзгертілуіне қатысты мәліметтерді жария етуге құқығы жоқ (1054-бап).

ҚР АҚ азаматқа құпия өсиет қалдыру құқығын береді, яғни нотариусқа өсиеттің мазмұнын жарияламай, куәландыру. Құпия өсиет өсиет қалдырушының өз қолымен

жазылуға және қолы қойылуға, екі куәның және нотариустың қатысуымен куәлар қол қоятын конвертке салынып, желімденуге тиіс. Куәлар қол қойған конверт куәлардың және нотариустың қатысуымен, нотариус куәландырып қол қоятын басқа конвертке салынып желімденеді (1051-баптың 4-бөлімі).

Мұрагерлік құқық теориясында ұжымдық өсиет қалдыру туралы мәселе даулы болып табылады. Егер қазақстандық азаматтық заңнама өсиеттің жеке сипатын қарастырса (өсиетті өсиет қалдырушы өзі жасауы тиіс, өкіл арқылы өсиет жасауға жол берілмейді), кейбір шетелдердің заңнамалары көпжақты өсиет жасасуға жол береді (Әзірбайжан, Латвия, Түркменстан, Украина, АҚШ, Германия және т.б.).

Ұжымдық өсиеттің екі түрі жасалады: бірлескен өсиет (бірнеше тұлғалардың еркін білдіреді), өзара өсиет (өзара мұрагерлік туралы қарсы міндеттеме қабылдау). Мәселен, Түркменстан Азаматтық кодексінде ерлі-зайыптыларға бірлескен өсиет жасасуға айрықша құқық беріледі: «Тек қана ерлі-зайыптылар өзара мұрагерлік туралы бірлескен өсиет жасаса алады, кейін ерлі-зайыптылардың тірі кезінде біреуінің талабы бойынша күші жойылуы мүмкін» деп атап көрсетілген (1106-бап) [4].

Мәселен, Германия азаматтық заңнамасы ерлі-зайыптылардың жалпы ортақ өсиет қалдыру құқығын қарастырады (§ 2265, Германия азаматтық ережесі, 1899 ж.) [5, б.737]. Жалпы ортақ өсиетті ерлі-зайыптының біреуі жасай алады, ал екіншісі бірлескен өтінішке дастасы мен жасалған жерін көрсете отырып, қол қояды (§ 2266). Егер ерлі-зайыптылар ортақ өсиетте бір-бірін мұрагер ретінде көрсеткен болса, онда соңғысы қайтыс болған соң олардың жалпы мұралық мүлкі олардың мұрагері - үшінші тұлғаға беріледі. Жалпы ортақ өсиеттің күші ресми сақтауға берілген мекемеден алу туралы ортақ өтініш беру арқылы жойылады (§§ 2256, 2272).

Украина Азаматтық кодексі жалпы бірлескен меншіктегі мүлкіне қатысты ерлі-зайыптыларға бірлескен өсиет жасау құқығын береді. (Украина АҚ-нің 1243-бабы) [6]. Бірлескен өсиет бойынша ерлі-зайыптының біреуі қайтыс болған соң жалпы бірлескен меншіктегі үлесі екіншісіне ауысады. Соңғысы қайтыс болған жағдайда мұрагерлік құқығы ерлі-зайыптылардың өсиетте көрсетілген тұлғаға ауысады. Ерлі-зайыптының біреуі қайтыс болған

жағдайда нотариус өсиетте көрсетілген мүлікті иеліктен шығаруға тиым салады. Тірі кезінде ғана бірлескен өсиеттен бас тартуға болады, мұндай бас тарту нотариаттық куәландыруға жатады.

Латвия мұрагерлік құқығында көпжақты өсиет жасасу құқығын бекітеді. Екі немесе одан да көп тұлғалар өзара бірінен соң бірін мұрагер ретінде тағайындай алады (Латвия Республикасы азаматтық заңының 604-бабы) [7]. Өзара өсиет, егер оның мазмұнында қарама-қайшылық айқындалса, мұрагерлік шарт болып есептелмейді, сол себепті әрбір өсиет қалдырушымен біржақты трәтіппен күші жойылуы мүмкін (606-бап).

Бірлескен өсиет жасасу дамыған шет мемлекеттерде де кеңінен қолданылады. Мәселен, бірлескен өсиет - Германияда, АҚШ-та жасалатын болса, мұрагерлік шарттар – Францияда, Германияда, Швейцарияда жасалады.

Ағылшын-американдық мұрагерлік құқық бойынша бірлескен, өзара өсиет жасасу құқығы қарастырылған. Мәселен, ерлі-зайыптылардың арасында немесе іскерлік серіктестер арасында кәсіпкерлік қызметтің мүліктерін бір серіктестен екіншісіне қайтыс болған жағдайда өсиет бойынша мұрагерлікке беруді қарастыра алады.

Бірлескен өсиет Германияда тек қана ерлі-зайыптылармен жасалады, ал Францияда екі немесе бірнеше тұлғалардың өсиет жасау арқылы бір актіде ерік білдіруі, соның ішінде бір бірінің немесе үшінші тұлғаның пайдасына өсиет жасауына тиым салынған (Франция Азаматтық кодексінің 968-бабы) [8].

Көпжақты өсиетті мұрагерлік шарттан ажырату қажет. Мұрагерлік шарт бойынша тек қана екі әрекет қабілеттілігі бар тараптардың қатысуымен, жеке жасалып, нотариуспен куәландырылады (§ 2274 Германия азаматтық ережесі). Мұрагерлік шартта әрбір тарап қайтыс болған жағдайда шартқа сай билік етуді білдіре алады: мұрагерлерін тағайындауға, міндет жүктеуге құқылы (§ 2276 п.2).

Германияда және Швейцарияда азаматтық заңдар бойынша мұра қалдырушының қайтыс болуынан кейін мүліктеріне құқығы ауысатын тұлғалармен келісімі - мұрагерлік шарттарды реттейді. Германия Азаматтық ережесінде мұрагерлік шартта көрсетілуге тиісті жағдайларының тізімі белгіленген: мұрагерді тағайындау; өсиеттік бас тарту; жүктеу. Мұрагерлік шарт тек жария нысанда жасалады (§ 2276 Германия Азаматтық ережесі; Швейца-

рия Азаматтық кодексінің 512-бабы) [9].

Мұрагерлік шартқа өгерістер енгізу тәртібі күрделі, себебі шарттың жағдайларын өзгерту, немесе жою тек қана оның қатысушыларының келісімімен жүзеге асырылады, ал өсиет қалдырушы қайтыс болған соң ол мүлдем мүмкін емес. Францияда ерлі-зайыптылардың мұрагерлік құқықтары неке шартының пәні болуы да мүмкін, мұндай мәміле мұрагерлік туралы заңның ережелерін өзгерте не жоя алмайды (Франция Азаматтық кодексінің 1389-бабы) [8].

Өсиетті жасасу нысаны әр елдің заңдарында әртүрлі қарастырылған. Көпшілік елдерде өсиеттің балама нысандарын қарастырады: өз қолымен жазылатын жай жазбаша; құпия; жария; куәлармен куәландырылған өсиет; ауызша.

Өз қолымен жазылатын өсиетті толығымен өсиет қалдырушы өзі жазады, датасы көрсетіле отырып, қолын қояды (Мәселен, Франция, Германияда).

Құпия өсиет өсиет қалдырушының өзімен жасалып, конвертке салынып, желімделінеді және куәлардың қатысуымен нотариусқа табысталады.

Жария деп лауазымды тұлғалардың (нотариустың, судьяның) және куәлардың қатысуымен жасалған соң өсиет нотариусқа немесе басқа лауазымды тұлғаға сақтауға беріледі (Мәселен, Францияда және Германияда нотариусқа өсиеттің мазмұны жариялана отырып табысталады).

Куәлардың куәландыруымен жасалған өсиет, өсиет қалдырушының өзі немесе оның көрсетуі бойынша басқа тұлға қол қойған соң, өсиет қалдырушының қатысуымен кемінде екі куәгермен куәландырылады. Мұндай нысан Англияда өсиеттің жалғыз нысаны ретінде қарастырылған [10].

Мысалы, Израильде төрт түрлі нысан: жай жазбаша, куәлардың қатысуымен, билік өкілінің қатысуымен, ауызша (Мұрагерлік туралы заңның 18-бабы) [11].

Жай жазбаша өсиеттің шарттары (қолы, датасы) сақталмаған жағдайда, егер сот өсиеттің түпнұсқалығына күмәнді болмаса, өсиет қалдырушының шын мәнінде ерік білдіргені расталса, сонда мұндай өсиетті жарамды деп тани алады (25-бап). Жай жазбаша өсиет жасау куәлардың айғағы мен нотариаттық куәландыруын қажет етпейді.

Өсиет куәлардың қатысуымен жасалуы мүмкін, бұндайда бес талап орындалуы тиіс:

1) Өсиет жазбаша нысанда жасалуы тиіс;  
2) Өсиет қалдырушы екі куәнің қатысуымен бұл құжат - өсиет болып табылады деп жариялауы тиіс;

3) Өсиетке өсиет қалдырушының өзі қол қоюы тиіс (өсиеттің әрбір бетіне қойылады);

4) Екі куә сол сәтте өсиетке қол қойып, жазбаша куәландыру жазбасын жазады (өсиет қалдырушының өтінішін естігендері, бұл құжат өсиет болып табылатыны туралы, өсиет қалдырушының қол қойғанын көргендері туралы жазба);

5) Өсиетте жасалу датасы өсиет қалдырушымен және екі куәгермен әр бетте жазылуы тиіс (20-бап).

Бұндай өсиет нотариаттық куәландыруға жатпайды. Сонымен қатар, өсиет қалдырушы мазмұнын жарияламай жабық өсиет жасауға да құқылы.

Билік өкілінің (судья, мұралық істер бойынша тіркеуші, дін сотының мүшесі, нотариус) қатысуымен өсиет жасау үшін келесі алты талапты орындау қажет:

1) Өсиет өсиет қалдырушының өзімен немесе оның өтінуімен кез келген тұлғамен, не билік өкілімен жазылып, билік өкіліне табысталуы тиіс;

2) Өсиетті өсиет қалдырушының алдында билік өкілі толық оқып шығуы тиіс;

3) Өсиет қалдырушы бұл құжат оның өсиеті екендігін жариялауы тиіс;

4) Билік өкілі өсиетте куәландыру жазбасын жазады;

5) Егер өсиет жазылған тілді өсиет қалдырушы білмейтін болса, онда оның мазмұны ол білетін тілге аударылуы тиіс және мазмұны оқылуы тиіс. Бұл туралы аудармашы жазбаша куәландыру жазады;

6) Өсиет қалдырушы өсиетті жеке өзі билік өкілінің қатысуымен оқып шығуға құқылы.

Мұрагерлік туралы заңның 23-бабы бойынша, өсиет ауызша нысанда жасалуы мүмкін, бірақ егер заңда көрсетілген екі мән-жайдың біреуі туындағанда жол беріледі. Бірінші мән-жай - өсиет қалдырушы өлім алдында жатқанда; екіншісі - өсиет қалдырушының өміріне қауіп төндірген төтенше жағдай туындағанда (мәселен, майданда әскери тапсырманы орындаушы әскери қызметкерге).

Ауызша өсиет жарамды болуы үшін келесідей бес талап орындалуы тиіс:

1) Өсиет ауызша екі куәгердің қатысуымен жариялануы тиіс;

2) Өсиет қалдырушының айтқан өсиеті

куәгерлермен хаттамаға жазылып, онда өсиет жасауға себеп болған мән-жайлар баяндалады, датасы көрсетіледі;

3) Хаттамаға екі куәгер қол қояды;

4) Хаттама екі куәгермен тікелей мұралық істер бойынша тіркеушіге сақтауға беріледі;

5) Айтылған өсиеттің хаттамаға жазылуы, қол қойылуы және оны сақтауға табыстау куәгерлермен дереу жүзеге асырылуы тиіс.

Ауызша өсиетке қатысты үш маңызды шартқа назар аудару қажет:

1) Заңның 35-бабы бойынша, ауызша өсиет куәгер болған тұлғаға немесе оның зайыбына қатысты жасалуы мүмкін.

2) Ауызша өсиет жасау нотариаттық куәландыруды қажет етпейді;

3) Ауызша өсиеттің күші жойылады, егер төтенше мән-жай болған соң бір ай мерзім өтісімен өсиет қалдырушы тірі қалған болса.

Сонымен қатар, АҚШ-та айрықша жағдайда, өсиет қалдырушының өлімі сөзсіз болған жағдайларда, ауызша өсиет қалдыру құқығы беріледі.

Германияда өсиеттің екі түрлі нысаны қарастырылған: өз қолымен жазылған және қолы қойылған өсиет; нотариуспен жасалған және куәландырылған өсиет. Бірақ, тәжірибеде өз қолымен жазылған өсиеттің кейбір кемшілік тұстары да кездеседі: өсиет қалдырушы көп жағдайда біртекті өз еркін білдіре бермейді, соның салдарынан, өсиет қалдырушы қайтыс болған соң даулар туындайды; екіншіден, мұрагерлер мүлікке билек ету құқығын мұраға құқық туралы куәлік (Erbsschein) алған соң ғана жүзеге асыра алады. Куәлікті алу үшін сотқа жолдану қажет, мұндай куәлікті алу құны нотариустың қызмет ақысынан да біршама қымбат. Ал нотариуспен куәландырылған өсиет мұрагерлікке қатысты даудың алдын алуға мүмкіндік беріп, өсиет қалдырушының еркін нақтылайды; өсиет Орталық реестрде тіркеледі; жылжымайтын мүлікті мұраға иеленгенде меншік иелерінің кітабына (Grundbuchamt) меншік иесін енгізу үшін қажетті жағдайды туындатады [12].

Мұндай екі түрлі нысан: өз қолымен жазылған және нотариуста жасалған өсиеттің нысандары Болгарияның мұрагерлік туралы заңмен де қарастырылған (23-бап) [13].

ҚР АҚ-нің 1046-бабының 2-бөліміне сәйкес, азамат өзінің барлық мүлкін немесе оның бір бөлігін заң бойынша мұрагерлер тобына кіретін де, кірмейтін де бір не бірнеше адамға, сондай-ақ заңды тұлғаларға және мемлекетке

өсиет етіп қалдыра алады. Шетелдерде өсиет еркіндігі қағидасы бойынша мұра қалдырушы өсиетте мұрагері ретінде кез келген тұлғаны көрсете алады. Бірақ, кейбір елдерде өсиетте мұрагер ретінде жеке тұлға, мемлекет, заңды тұлғадан басқа, жануарлар да көрсетілетін жағдайлар да кездеседі.

Көпшілік елдерде заңдармен мұра қалдырушының отбасының кейбір мүшелерінің мүліктік мүдделеріне кепілдік берілген. Яғни, ата-аналарына, жұбайына, балаларына қатысты міндетті үлесті қарастырады. Мәселен, Францияда - «еркін үлес», деген ұғымдармен бір балаға – мұраның 1/2 үлесі, екі балаға 1/3 үлесі, үш және төрт балаға 1/4 үлесі қарастырылған, ал Жапонияда, Италияда - «резерв жүйесі» деп аталатын міндетті үлес қарастырылған [10].

АҚШ-тың штаттарының көпшілігінде өсиет қалдырушының өз мүлкіне билік ету еркіндігі шектеледі: кәмелетке толмаған балаларына және жұбайына қатысты міндетті үлестері қарастырылған. Мәселен, жұбайының мүддесін қорғау мақсатында «жесір үлесі» (dower) қарастырылса, балаларға «қол сұғылмайтын үлес» (indefeasible share); ерлі-зайыптылардың жалпы мүлкі (community property); үй және отбасылық жәрдемақы (homestead and family allowances) деп қарастырылған. Бұндай қол сұғылмайтын үлес жұбайына, балаларына өсиет қалдырушының мүлкінің белгілі бір бөлігін және нақты ақша сомасын иеленуіне кепілдік береді [9].

ҚР АҚ-нің 1056-бабы бойынша өсиет жарамсыз деп танылады:

- өсиет жасау нысаны бұзылса;
- мәміленің жарамсыздығы туралы ережелер бұзылғанда.

Ал Германияда жұбайының пайдасына жасалған өсиет неке бұзылған жағдайда жарамсыз деп танылады. АҚШ-тың штаттарында (Оңтүстік Дакота, Монтана, Массачусетс, Мэн, Калифорния) өсиет қалдырушы өсиет жасаған соң некеге тұратын болса, онда өсиеттің дереу күшін жояды. Кейбір штаттарда өсиеттің күші жойылады, егер осы некеде бала туған болса да. Неке бұзу бұрын жасалған өсиеттегі көрсетілген бұрынғы жұбайына қатысты жағдайлардың күшін жояды. Англияда өсиет қалдырушы некеге тұрған кезде күшін жояды, егер әрине онда алдағы некеге тұру жағдайы ескерілмеген болса [9].

Сонымен, өсиет бойынша мұрагерлікті

құқықтық реттеу бойынша келесі қорытындылар жасалады:

1. ҚР Азаматтық кодексі өсиетті біржақты мәміле ретінде таниды. Өсиет жасау үшін бір тұлғаның (өсиет қалдырушының) ерік білдіруі жеткілікті.

2. Заң әдебиеттерінде өсиеттің құқықтық табиғатына қатысты бірнеше пікірлер айтылған. ҚР азаматтық заңнамасы бойынша өсиетті толық әрекет қабілеттілігі бар азамат жасайды. Ал шетелдік азаматтық заңдар екі (ерлі-зайыптылардың) бірлескен өсиет немесе бірнеше тұлғалардың (серіктестердің) өзара өсиет жасасу, өсиет туралы шарт жасасу құқықтарын қарастырады. Сондықтан, ұлттық заңнамада ерлі-зайыптылардың бірлескен өсиет жасасу мүмкіндігін қарастырған жөн деп санаймыз. Бұндай пікір, шетелдердің заңнамалық ретету тәжірибесіне негізделеді, екінші жағынан, өсиет қалдырушының жалпы бірлескен мүліктегі үлесін мұрагерлікке басқа тұлғаға қалдыруы, тәжірибеде, әсіресе, некеде бірлесіп иеленген жылжымайтын мүлкі – жалғыз тұрғын үйіне қатысты екінші жұбайының билік ету құқығын шектейді, яғни тұрғын үйінен айырылуға әкеледі. Сол себепті екінші жұбайдың құқығын қорғау мақсатында бірлескен өсиет жасау оның үлесінің иеліктен шығарылуына жол ермеудің кепілі болар еді.

3. ҚР АҚ-нің 1050-бабы өсиеттің бір ғана нысаны – жазбаша, нотариаттық нысанын қарастырады. Шетелдерде өсиеттің балама нысандарын қарастырады: өз қолымен жазылатын жазбаша нысан; құпия; жария; куәлармен куәландырылған өсиет; ауызша. ҚР АҚ-де нотариаттық куәландырумен бірге, жай жазбаша нысанда өсиет жасау құқығын да қарастырған жөн деп санаймыз. Өсиет конвертке салынып, нотариусқа сақтауға берілуі тиіс.

4. Көпшілік елдерде заңдармен мұра қалдырушының отбасының мүшелерінің мүліктік мүдделеріне кепілдік беретін белгілі бір мөлшерде міндетті үлесті қарастырады және олар әртүрлі атауларға ие. Осы орайда АҚШ-тың тәжірибесі қызығушылық тудырады: «жесір үлесі» (dower), балалардың «қол сұғылмайтын үлесі» (indefeasible share); ерлі-зайыптылардың жалпы мүлкі (community property); үй және отбасылық жәрдемақы (homestead and family allowances) деп қарастырылған. «Қол сұғылмайтын үлес» жұбайына, кәмелетке толмаған балаларына өсиет қалдырушының мүлкінің белгілі бір

бөлігін және нақты ақша сомасын иеленуіне кепілдік береді. Сондықтан, бұндай заманауи шетелдік азаматтық заңнаманың ережелерін ұлттық азаматтық заңнамаға имплементациялау әбден мүмкін деп айта аламыз.

**Пайдаланылған қайнар көздерінің тізімі:**

1. Серебровский, В.И. Очерки советского наследственного права – М.:Академия наук СССР, 1953. – 240 с.
2. Блинков, О.Е. Общие тенденции развития наследственного права государств – участников Содружества Независимых Государств и Балтии: автореферат. – М.: «Северный город-7», 2009. – 57 с.
3. Кафарова Е.С. Завещание как сделка в гражданском праве // [http://media.miu.by/files/store/items/uses/xix/mim\\_uses\\_xix\\_05020.pdf](http://media.miu.by/files/store/items/uses/xix/mim_uses_xix_05020.pdf)
4. Гражданский кодекс Туркменистана от 17.07.1998 года №294-1 // [http://online.zakon.kz/Document/?doc\\_id=31295232](http://online.zakon.kz/Document/?doc_id=31295232)
5. Гражданское уложение Германии. Вводный закон к Гражданскому уложению: Перевод с немецкого / Науч. ред.: Елисеев Н.Г., Маковский А.Л., Яковлева Т.Ф.; Введ.: Бергманн В. - М.: Волтерс Клувер, 2004. – 816 с.
6. Гражданский кодекс Украины от 16 января 2003 года № 435-IV (с изменениями и дополнениями по состоянию на 03.10.2017 г.) // [http://online.zakon.kz/Document/?doc\\_id=30418568#pos=0;0](http://online.zakon.kz/Document/?doc_id=30418568#pos=0;0)
7. Гражданский закон Латвийской Республики от 28.01.1937 г. // <http://ipravo.info/latvia1/laws4/025-2.htm>
8. Гражданский кодекс Франции 1804 г. // <http://pandia.ru/text/80/144/6678.php>
9. Особенности заграничного наследования по завещанию // [https://vuzlit.ru/1369595/osobennosti\\_zagranichnogo\\_nasledovaniya\\_zaveschaniyu](https://vuzlit.ru/1369595/osobennosti_zagranichnogo_nasledovaniya_zaveschaniyu) Гражданский кодекс Франции 1804 г. // <http://pandia.ru/text/80/144/6678.php>
10. Договор как основание наследования в зарубежном наследственном праве // <http://stylopedia.ru/2xba77.html>
11. Институт завещания в Израиле // <http://www.jourclub.ru/31/157/3/>
12. Составление завещания // <http://www.ruspravo.de/saveshanie.html>
13. Закон Республики Болгария «О наследстве» от 29.01.1949 г. // [https://www.bulgar.in/laws-of-bulgaria-in-russian-language/?ELEMENT\\_ID=604](https://www.bulgar.in/laws-of-bulgaria-in-russian-language/?ELEMENT_ID=604)

**References:**

1. Serebrovsky, V.I. Ocherki sovetskogo nasledstvennogo prava – M.:Akademiya nauk SSSR, 1953. – 240 s.
2. Blinkov, O.E. Obshchiye tendentsii razvitiya nasledstvennogo prava gosudarstv – uchastnikov Sodruzhestva Nezavisimykh Gosudarstv i Baltii: avtoreferat. – M.: «Severnyy gorod-7», 2009. – 57 s.
3. Kafarova Ye.S. Zaveschaniye kak sdelka v grazhdanskom prave // [http://media.miu.by/files/store/items/uses/xix/mim\\_uses\\_xix\\_05020.pdf](http://media.miu.by/files/store/items/uses/xix/mim_uses_xix_05020.pdf)
4. Grazhdansky kodeks Turkmenistana ot 17.07.1998 goda №294-1 // [http://online.zakon.kz/Document/?doc\\_id=31295232](http://online.zakon.kz/Document/?doc_id=31295232)
5. Grazhdanskoye ulozheniye Germanii. Vvodny zakon k Grazhdanskomu ulozheniyu: Perevod s nemetskogo / Nauch. red.: Yeliseyev N.G., Makovsky A.L., Yakovleva T.F.; Vved.: Bergmann V. - M.: Volters Kluver, 2004. – 816 s.
6. Grazhdansky kodeks Ukrainy ot 16 yanvarya 2003 goda № 435-IV (s izmeneniyami i dopolneniyami po sostoyaniyu na 03.10.2017 g.) // [http://online.zakon.kz/Document/?doc\\_id=30418568#pos=0;0](http://online.zakon.kz/Document/?doc_id=30418568#pos=0;0)
7. Grazhdansky zakon Latvyskoy Respubliki ot 28.01.1937 g. // <http://ipravo.info/latvia1/laws4/025-2.htm>
8. Grazhdansky kodeks Frantsii 1804 g. // <http://pandia.ru/text/80/144/6678.php>
9. Osobennosti zagranichnogo nasledovaniya po zaveschaniyu // [https://vuzlit.ru/1369595/osobennosti\\_zagranichnogo\\_nasledovaniya\\_zaveschaniyu](https://vuzlit.ru/1369595/osobennosti_zagranichnogo_nasledovaniya_zaveschaniyu) Grazhdansky kodeks Frantsii 1804 g. // <http://pandia.ru/text/80/144/6678.php>

10. Dogovor kak osnovaniye nasledovaniya v zarubezhnom nasledstvennom prave // <http://stydopedia.ru/2xba77.html>
11. Institut zaveshchaniya v Izraile // <http://www.jourclub.ru/31/157/3/>
12. Sostavleniye zaveshchaniya // <http://www.ruspravo.de/saveshanie.html>
13. Zakon Respubliki Bolgariya «O nasledstve» ot 29.01.1949 g. // [https://www.bulgar.in/laws-of-bulgaria-in-russian-language/?ELEMENT\\_ID=604](https://www.bulgar.in/laws-of-bulgaria-in-russian-language/?ELEMENT_ID=604)

УДК 347.155

**Фарух Хамитович Иминов<sup>1</sup>**

**<sup>1</sup>Студент 2 курса Высшей школы права «Әділет»  
Каспийского общественного университета  
Республика Казахстан, г. Алматы**

## **ГРАЖДАНСКАЯ ДЕЕСПОСОБНОСТЬ. ПРИСТРАСТИЕ К АЗАРТНЫМ ИГРАМ, КАК ОСНОВАНИЕ ОГРАНИЧЕНИЯ ДЕЕСПОСОБНОСТИ**

### **Аннотация**

Данная статья посвящена такой теме, как ограничение дееспособности, ввиду пристрастия к азартным играм, подробно рассмотрены такие вопросы, как понятие дееспособности, основания ограничения дееспособности, частичная и полная дееспособность.

**Ключевые слова:** гражданская дееспособность, ограничение дееспособности, мелкая бытовая сделка, оспоримая сделка, ничтожная сделка, малолетние, пристрастие к азартным играм, злоупотребление спиртными напитками или наркотическими веществами.

**Фарух Хамитович Иминов<sup>1</sup>**

**<sup>1</sup>Каспий қоғамдық университетінің «Әділет»  
Жоғары құқық мектебінің 2 курстағы студенті  
Қазақстан Республикасы, Алматы қ.**

## **АЗАМАТТЫҚ ӘРЕКЕТ ҚАБІЛЕТТІЛІК. ҚҰМАР ОЙЫНДАРҒА САЛЫНУ ӘРЕКЕТ ҚАБІЛЕТТІЛІКТІ ШЕКТЕУДІҢ НЕГІЗГІ РЕТІНДЕ**

### **Аңдатпа**

Бұл мақала құмар ойындарға салыну жағдайда әрекет қабілеттілігін шектеуге арналған, әрекет қабілеттілігінің ұғымы, әрекет қабілеттілігін шектеу негіздері, ішінара және толық әрекет қабілеттілігі туралы сұрақтар жан-жақты қарастырылған.

**Түйінді сөздер:** азаматтық әрекет қабілеттілік, әрекет қабілеттілігін шектеу, тұрмыстық ұсақ мәміле, дауланатын мәліме, маңызсыз мәліме, жас балалар, құмар ойындарға салыну, спирт ішімдіктеріне немесе есірткі заттарға салыну.

**Farukh Iminov<sup>1</sup>**

**<sup>1</sup>Second year student of the Higher School of Law «Adilet»,  
Caspian Public University  
The Republic of Kazakhstan, Almaty**

## **CIVIL CAPACITY. ADDICTION TO GAMBLING, AS THE BASIS FOR THE LIMITATION OF LEGAL CAPACITY**

### **Annotation**

This article is devoted to such a topic as the limitation of legal capacity, due to addiction to gambling, such matters as the concept of legal capacity, the basis of the limitation of legal capacity, partial and full legal capacity are considered in detail.

**Keywords:** civil capacity, limitation of legal capacity, small household transaction, disputable transaction, void transaction, minors, addiction to gambling, abuse of alcohol or drugs.

Важность такой составной части правосубъектности лица, как дееспособность нельзя переоценить. Не зря изучая каждую отрасль права, как учебную дисциплину, так или иначе, затрагивается вопрос дееспособности граждан: понятие, ограничение, полная и частичная дееспособность. В данной работе мы рассмотрим все эти пункты, но хотим уделить особое внимание именно такому вопросу, как ограничение дееспособности.

Прежде чем начать рассуждать на данную тему, следует дать определение гражданской дееспособности. Согласно пункту 1 статьи 17 гражданского кодекса РК, дееспособность – это способность гражданина своими действиями приобретать и осуществлять гражданские права, создавать для себя гражданские обязанности и исполнять их. Дееспособность позволяет быть в полной мере субъектом правоотношений. К примеру, наличие данной способности у лица позволяет ему самостоятельно заключать договоры, отвечать за причиненный вред, исполнять принятые обязательства и отвечать за их исполнение. В отличие от правоспособности, которая возникает у всех физических лиц в равной степени с момента рождения, *“дееспособность не может быть у всех одинаковой, потому что психическая, умственная и физическая зрелость человека находятся в последовательной зависимости от возраста и других факторов”* [3, С. 90]. Поэтому законодательством предусмотрены определенные ограничения и исключения, касающиеся дееспособности. По общему правилу, гражданская дееспособность возникает у лица в 18 лет. Но это было бы глупо со стороны государства полностью лишить индивидов, не достигших 18 летнего возраста, способности заключать какие-либо сделки, устраиваться на работу, распоряжаться своими заработками и т.д. В таком случае, несовершеннолетние не могли бы даже сходить в магазин и купить домой булку хлеба, т.е. быть участниками сделки. Поэтому существует деление граждан на группы, в зависимости от их дееспособности. Первая группа- несовершеннолетние до 14 лет, вторая – несовершеннолетние от 14 до 18 лет, ну и 3 группа - лица обладающие полной дееспособностью, т.е. достигшие 18 летнего возраста. Если говорить о лицах возраста до 14 лет, то по общему правилу, они не имеют право со-

вершать сделки- от их имени сделки совершаются законными представителями ( к примеру родителями или опекунами). Но большинство спросит: “как же так? Ведь мы не раз видели, как ребенок, явно не достигший 14 летнего возраста ходит самостоятельно в магазин и покупает продукты, или же оплачивает за проезд в автобусе т.е. заключает договор”. На этот счет, законодателем предусмотрена определенная норма, которая говорит нам о том, что несовершеннолетние до 14 лет вправе совершать соответствующие их возрасту мелкие бытовые сделки, исполняемые при самом их совершении. В первую очередь следует обратить внимание на то, что такое мелкая бытовая сделка. В данном случае следует понимать сделки, направленные на удовлетворение обычных потребностей малолетнего и на **незначительную денежную сумму**. Существуют определенные условия, которым должны соответствовать данные сделки. Во-первых, сделка должна соответствовать возрасту несовершеннолетнего. Т.е. он должен осознавать значимость совершаемой сделки. Это относится, в первую очередь, к детям до 3 или 4 летнего возраста, которые в силу этого условия вряд ли смогут совершать сделки. Так как осознание сделки зависит от уровня психического развития ребенка. Это очень важно подчеркнуть, так как у нас в законодательстве нет нижнего предела дееспособности несовершеннолетних до 14 лет. Во-вторых, она должна удовлетворять обычные потребности ребенка. В-третьих, сделка должна исполняться при её совершении, т.е. та же консенсуальная сделка купли-продажи должна быть исполнена одновременно двумя сторонами. В-четвертых, сделка должна быть заключена на мелкую сумму.

Говоря о мелкой сумме сделки, законодатель не называет определенную сумму, которую принято было бы считать мелкой. Это связано с тем, что такие понятия как незначительная или мелкая сумма оценочные. Поэтому это должно решаться в каждом отдельном случае, в зависимости от возраста ребенка, материального состояния его семьи, вида сделки и т.д.

Объяснить, чем обоснована данная норма, можно на обычном примере. Несовершеннолетний, в возрасте 12 лет, возвращался домой неся всю зарплату родителей, которые ему ска-

зали снять с карточки. По дороге, заметив магазин игрушек, решил в него зайти. Продавец, увидев большие деньги в руках ребенка, решил воспользоваться его легкомысленностью в силу определенного возраста, и всяческими методами уговорил ребенка купить огромное количество различных товаров на всю имеющуюся сумму. Что впоследствии значительно отразилось на материальном положении семьи, которая может смело идти к продавцу или в суд и требовать реституции по ничтожной сделке.

Родители ребенка, не будь данной нормы в законодательстве, оказались бы просто беззащитными. Поэтому очень важно обращать внимание на характер сделки, которую совершает ребенок и её размер.

Граждане следующей группы, а именно лица от 14 до 18 лет, уже имеют больше возможностей для участия в различных сделках и гражданских правоотношениях. Физические лица данной группы, не говоря уже о наличии такой возможности, как совершать мелкие бытовые сделки, имеют право сами заключать и обычные сделки с согласия их законных представителей. Стоит обратить внимание, что когда мы говорили про 1 группу граждан, то сделки совершались не малолетними гражданами, а их законными представителями, а в этом случае, сделки совершают сами подростки, только с **согласия** законных представителей. Несовершеннолетние самостоятельно несут ответственность по сделкам, несут ответственность за вред, причиненный их действиями, по правилам гражданского кодекса.

Зачем вообще нужны такие ограничения, введенные законодательством? Основная цель это охрана законных прав и интересов несовершеннолетних и их семей. То есть, если сделка совершена 15 летним подростком без согласия его родителей, и если родителей не устраивает данная сделка, которая, по их мнению, ставит в невыгодное положение их ребенка, то они вправе обратиться в суд и требовать о признании данной сделки недействительной (оспоримая сделка). Так охраняются и права несовершеннолетнего и права его семьи, так как его сделка может отразиться на их имущественном положении.

Теперь мы плавно перешли к полностью дееспособным гражданам, и здесь уже стоит поговорить об ограничении дееспособности. Законодатель дает основания для ограничения дееспособности в статье 27 ГК, а именно *“ограничение вследствие злоупотребления*

*спиртными напитками или наркотическими веществами, которое ставит семью гражданина в тяжелое материальное положение”*. Последствием ограничения дееспособности лица является то, что оно должно будет заключать сделки, получать заработок, пенсию и иные доходы и распоряжаться ими только с согласия его попечителя, оно будет способно совершать мелкие бытовые сделки самостоятельно, а иные сделки также с согласия попечителя. Здесь отчетливо виден объект защиты законодателя. Ограничение дееспособности призвано защищать права и интересы семьи лица, которого ограничили в дееспособности. К примеру, если индивид, зависим от наркотиков, то он готов пойти на все, ради того, чтобы купить себе еще одну дозу. Он становится уязвим перед любым человеком, который путем всяческих манипуляций, может заставить его отдать всю зарплату за какие-нибудь наркотики, или вовсе подарить машину, что может ставить в очень тяжелое материальное положение его семью. Поэтому законодатель и предусматривает в основном имущественную защиту семьи ограниченного в дееспособности лица, от его самих же действия.

Также стоит обратить внимание, что существуют два обязательных критерия, для ограничения в дееспособности, которые применяются в совокупности. 1- это злоупотребление спиртными напитками или наркотическими веществами, 2 – это должно ставить его семью в тяжелое материальное положение. То есть лицо, если даже обменяло свою машину на спиртной напиток, но это не ставит его семью в тяжелое материальное положение, его нельзя будет ограничить в дееспособности. Или другой пример, если индивид очень богат, и тратит огромное количество денег на наркотики, но это никак не отражается на имущественном благополучии его семьи, суд не может ограничить его в дееспособности.

Теперь хотелось бы обратить особое внимание на такой вопрос, как ограничение дееспособности, вследствие пристрастия к азартным играм, которое в законодательстве у нас не предусмотрено. Ведь это также делает людей зависимыми и уязвимыми перед злоумышленниками и это также может ставить семью азартного человека в тяжелое имущественное положение. И я бы даже сказал, что проблемы, связанные с азартными играми намного чаще встречаются, чем с алкоголем и наркотическими веществами, даже среди молодежи.



К примеру, лицо берет свои ежемесячные заработки и все тратит на игры в карты (покер, ази), игровые автоматы или же находит себе подпольный казино, в которых так все организовано, что прямо на месте заключают сделки и продают имущество. Данная проблема скоро начнет приобретать массовый характер, особенно учитывая то, что появились всякого рода онлайн казино (jocasino.com) или же онлайн покер и т.д.

В наше время, мы бы даже сказали, время активного развития спорта и интереса к нему (особенно имущественного), проблемы, связанные с картами и казино, отходят на второй план. И на их место приходят ставки на спорт. К примеру, ПАРИ-МАТЧ, 1xbet.com, Olimp, Profit в данном случае можно привести массу примеров. Ставки на футбол, на теннис, на бокс все это понемногу делает людей зависимыми. И тут безобидная ставка на 200 тенге может перерасти на миллионы или больше. Почему же здесь законодатель не предусматривает определенные меры защиты имущественных интересов семьи - не понятно.

Так, в статье 30 гражданского кодекса РФ, пристрастие к азартным играм является достаточным основанием для ограничения в дееспособности: *“Гражданин, который вследствие пристрастия к азартным играм, злоупотребления спиртными напитками или наркотическими средствами ставит свою семью в тяжелое материальное положение, может быть ограничен судом в дееспособности”* [2. Ст.30]

Российский законодатель предвидел нарастающую проблему, связанную с азартными играми, и предпринял определенные меры по её решению.

Не говоря уже о современных странах, можно привести в пример и Древний Рим,

в котором гражданина могли ограничить в дееспособности (сoput) ввиду его расточительства. Под расточительством понималось и пристрастие к азартным играм. Так, даже если в Древнем Риме была предусмотрена данная защита со стороны закона, почему у нас её нет?

Но нельзя говорить о том, что наше государство вообще оставляет без внимания и какого-либо правового регулирования деятельность граждан, связанную с азартными играми. Так, к примеру, ст. 444 Кодекса Республики Казахстан об административных правонарушениях предусматривает определенные санкции, вроде

*“Участие в азартных играх (на деньги, вещи и иные ценности) в неотведенных для этого местах, а равно принятие ставок на спортивные и иные состязания лицами, не имеющими на то специального разрешения, - влекут штраф на физических лиц в размере двухсот месячных расчетных показателей с конфискацией игральные принадлежности, денег, вещей и иных ценностей.”*

Но здесь опять-таки не учитываются интересы семьи “игроков”, мало того, что он может тратить огромные деньги семьи на игры, еще и административный штраф будет уплачивать.

Нельзя недооценивать такую проблему, как пристрастие к азартным играм. Особенно в наше время, время новых технологий и свободного доступа к интернету почти для каждого. Жертвой в данной ситуации может оказаться любой из нас, ведь для того, чтобы принять участие в ставках, в азартных играх и т.д. сейчас достаточно всего лишь кликнуть пару раз мышкой, и вы уже “in game”. Поэтому данный вопрос не следует оставлять без внимания и стоит предпринять определенные меры со стороны нашего законодателя.

#### Список использованных источников:

1. Гражданский кодекс Республики Казахстан (общая часть) от 27 декабря 1994 года.
2. Гражданский кодекс Российской Федерации
3. Гражданское право. Общая часть. Курс лекций. “Нур-пресс” – Алматы, 2006. – 722с. Под редакцией доктора юридических наук, профессора А.Г.Диденко.
4. Кодекс Республики Казахстан об административных правонарушениях от 5 июля 2014 года

#### References:

1. Grazhdansky kodeks Respubliki Kazakhstan (obshchaya chast) ot 27 dekabrya 1994 goda.
2. Grazhdansky kodeks Rossyskoy Federatsii
3. Grazhdanskoye pravo. Obshchaya chast. Kurs lektsy. “Nur-press” – Almaty, 2006. – 722s. Pod redaktsiyey doktora yuridicheskikh nauk, professora A.G.Didenko.
4. Kodeks Respubliki Kazakhstan ob administrativnykh pravonarusheniyakh ot 5 iyulya 2014 goda

УДК 347.752

**Елжан Маратұлы Қабышев<sup>1</sup>**<sup>1</sup>Студент 2 курса

Евразийской юридической академии им. Д.А. Кунаева

Республика Казахстан, г. Алматы

## **ВИРТУАЛЬНЫЕ ВАЛЮТЫ, ОСНОВАННЫЕ НА МЕТОДАХ КРИПТОГРАФИИ В РЕСПУБЛИКЕ КАЗАХСТАН: ЗА И ПРОТИВ**

### **Аннотация**

В данной научной статье исследованы актуальные проблемы правового режима и правового регулирования виртуальных валют, основанных на криптографических методах в Республике Казахстан.

**Ключевые слова:** криптовалюта, крипторынок, криптоплатформа, виртуальная валюта, токен, блокчейн, криптография, майнинг, виртуальная собственность, интеллектуальная собственность, имущественные блага.

**Елжан Маратұлы Қабышев<sup>1</sup>**<sup>1</sup>Д.А. Қонаев атындағы Еуразиялық заң академиясының

2 курс студенті

Қазақстан Республикасы, Алматы

### **РЕСПУБЛИКАСЫНДА КРИПТОГРАФИЯЛЫҚ ӘДІСТЕРГЕ НЕГІЗДЕЛГЕН ВИРТУАЛДЫ ВАЛЮТАЛАР: ЖАҚТАУШЫЛАР ЖӘНЕ ҚАРСЫЛАР**

### **Аңдатпа**

Бұл ғылыми мақалада Қазақстан Республикасында криптографиялық әдістерге негізделген виртуалды валюталардың құқықтық режимі және құқықтық реттеудің өзекті мәселелері зерттелген.

**Түйінді сөздер:** криптовалюта, криптонарық, криптоплатформа, виртуалды валюта, токен, блокчейн, криптография, майнинг, виртуалды меншік, зияткерлік меншік, мүліктік игіліктер.

**Elzhan Maratuly Kabyshev<sup>1</sup>**<sup>1</sup>Student of 2 course of

Eurasian law academy after named D.A. Kunaev

Republic of Kazakhstan, Almaty

### **VIRTUAL CURRENCIES BASED ON METHODS OF CRYPTOGRAPHY IN THE REPUBLIC OF KAZAKHSTAN: PRO AND CON**

### **Annotation**

This scientific article is devoted to the consideration of actual problems of the legal regime and legal regulation of virtual currencies, based on cryptographic methods in the Republic of Kazakhstan.

**Keywords:** cryptocurrency, cryptomarket, cryptoplatform, virtual currency, token, blockchain, cryptography, mining, virtual property, intellectual property, property benefits.

На сегодняшний день тема цифровых (электронных) валют, основанных на криптографических методах, довольно популярна. На различных новостных ресурсах, в Ваших лентах

новостей в социальных сетях хотя бы раз появлялась реклама ресурса, связанного с данной темой. Многими людьми тема криптовалют ассоциируется с финансовой пирамидой.

Следует отметить, что очень много ресурсов таковыми являются, что уже говорить о том, что большинство криптовалют, а их сейчас более чем 2300, созданы с мошенническим умыслом. Лишь малое количество созданы в соответствии с их первоначальными целями. Соответственно, для правовой защиты людей, которые вложились или намерены вложиться в еще не до конца исследованный рынок, государство просто обязано создать нормативно-правовую базу, так как основной функцией государства является охрана прав и свобод человека и гражданина. И в связи с этим возникает резонный вопрос, применимо ли вообще государственное регулирование к рынку, который не относится к какому-либо национальному государству, является международным и децентрализованным, где существует принцип анонимности и конфиденциальности между пользователями ресурса? Возможна ли реализация правового регулирования? Каков правовой режим криптовалют? В настоящей статье мы постараемся по возможности дать ответы на поставленные вопросы.

Цель научного исследования: на основе изучения и анализа материалов в области цифровых валют, основанных на криптографических методах, литературы, интернет-источников преследуется цель определить сущность, правовой режим криптовалют в зарубежных государствах и Республике Казахстан, сформулировать предложения о применимости государственного регулирования в области виртуальных валют.

Тематика, на наш взгляд является актуальной, так как в это время возможно рождается новая платежная система, которая будет гораздо безопасней, удобней, технологичней, которой будут пользоваться все люди повсеместно чем та, которой мы сейчас пользуемся. Изучение связанных с криптовалютами вопросов очень важно, так как, например, технология криптографии, которая является основной технологией криптовалют, внедряется в те вещи, о которых Вы могли и не знать, но пользуетесь почти каждый день – это мессенджер WhatsApp. Сообщения в WhatsApp передаются путем сквозного шифрования и не дают доступ к Вашим криптографическим ключам третьим лицам.

Действующее национальное законодательство Республики Казахстан не регулирует отношения между участниками крипторынка в связи с новыми инновационными техноло-

гиями (современная криптография, как новейшие методы шифрования; blockchain, как вид транзакции; mining, как вид деятельности для добычи токенов и др.). На наш взгляд, применение аналогии закона или аналогии права для общественных отношений, связанных с криптовалютами, возможно, но будет не эффективно, вследствие все возрастающего интереса публики к данной теме, популяризации ее в средствах массовой информации и также введении даже национальных криптовалют в некоторых государствах приведет в итоге к конфликту интересов в спорных ситуациях между субъектами рынка. Поэтому государству необходимо обратить внимание и начать исследовать цифровые валюты, основанные на вышеуказанных технологиях, и уже в дальнейшем на основе собранных данных принять нормативно-правовые акты для регулирования связанных с ними общественных отношений.

#### 1. ИСТОРИЯ ПОЯВЛЕНИЯ И ПРИНЦИПЫ РАБОТЫ КРИПТОВАЛЮТ.

Цифровые (или электронные) деньги – это аналог наличных денег, использующих современные технологии для проведения безналичных транзакции (переводов) с другими лицами посредством третьих лиц (банков) или же без них.

Появлению криптовалют предшествовал ряд масштабных исследований в области шифрованных транзакций. Так, в 1983 году у Дэвида Чаума (David Chaum), сотрудника факультета вычислительной техники Калифорнийского университета, появилась идея реализации и повсеместного пользования в электронных деньгах методов работы криптографии для совершения анонимных платежей между субъектами рынка. Идея Дэвида Чаума состояла в системе «blind signature», т.е. «слепой подписи». Под «слепой подписью» понимается двухключевая криптосистема, которая позволяет осуществить подписание электронного документа таким образом, чтобы подписывающая сторона не имела доступа к информации, содержащейся в подписываемом ею документе.

Прообраз механизма создания самой криптовалюты в 1997 году изобрел британец Адам Бэк. Он предложил использовать систему защиты от спама Hashcash, при которой отправитель совершает множество длительных по времени операций, а получатель очень быстро проверяет их подлинность. Годом позже исследователь Ник Сабо начал работу над децентра-

лизованной денежной системой BitGold. По его словам, электронные деньги избавили бы пользователей от множества угроз, в том числе кражи, подделки и даже инфляции. Сабо работал над своим проектом до 2005 года, но так и не смог обеспечить его запуск [1].

Впервые термин «криптовалюта» начал использоваться после появления платёжной системы «Bitcoin», которая была разработана в 2009 году человеком или же группой лиц под псевдонимом Сатоши Накамото. Биткоин – это первая в мире децентрализованная цифровая валюта. Стоил он на тот момент 5 центов за единицу.

Основные преимущества биткоина: децентрализация, анонимность, безопасность.

Но помимо биткоина есть и другие альткоины. Их становится с каждым днем больше, на 10 марта 2018 года их более, чем 2300 [2]. Каждый коин индивидуален, имеет какие-нибудь особенности, чтобы выделиться среди других конкурентов. К примеру, у Ethereum, которая появилась в 2015 году, есть возможность включать в блокчейн не только статичную информацию о проведенных платежах, но и интерактивные объекты — смарт-контракты, — которые работают по запрограммированным правилам.

Криптовалюта базируется на различных технологиях, без которых она имела бы иное представление или работала бы по-другому или же вообще не работала бы вовсе. Основные технологии это:

➤ **Blockchain** (цепочка блоков) – публичная база с информацией обо всех транзакциях с виртуальными деньгами. Состоит из цепи блоков, каждый из которых хранит:

- 1) информацию о предыдущем блоке;
- 2) историю новых транзакций.

➤ **Мастер ноды** – кошельки, которые выполняют функцию обслуживания сети, например, обеспечивая анонимность или подтверждение транзакций.

➤ **Mining** – процесс записи транзакций с криптовалютами в блокчейн, общедоступную базу данных по всем операциям, отвечает за подтверждение транзакции.

## 2. ПРАВОВОЙ РЕЖИМ КРИПТОВАЛЮТ

В Республике Казахстан правовой режим криптовалют на данный момент (по крайней мере, написание данной работы) не определен. Но в последнее время становится очевидным, что уже Казахстан пошел по пути России.

К примеру, по словам руководителя отдела разъяснения налогового законодательства ДГД по Алматы Нуржана Бейсебаева, граждане Казахстана, получающие доходы из иностранных источников, в том числе путем добычи и реализации на иностранных биржах криптовалюты, обязаны платить налоги. Он пояснил, что майнерам необходимо самостоятельно производить исчисление и уплату индивидуального подоходного налога. Налог взимается по ставке в 10 процентов, сравним как с индивидуальным подоходным налогом [3]. Но есть одно «но». Каким образом можно вычислить лицо, занимающееся майнингом? Вопрос остается еще открытым. Думаем, что вышесказанные слова не соответствуют действительности со стороны чиновника ДГД г. Алматы, если коины до сих пор не признаны Республикой Казахстан и, к слову, совсем недавно Национальный Банк Республики Казахстан в лице начальника управления Департамента платежных систем Национального Банка Алина Имангазина высказала следующее: «Единственным законным платежным средством на территории Казахстана является тенге. В этой связи криптовалюты не могут использоваться как средство платежа на территории страны» [4]. Предполагаем, что это поспешный вывод Национального Банка, который полностью не исследовал данную тему.

Применение понятия «деньги» и «валютные ценности», согласно ст. ст. 127, 128 Гражданского Кодекса Республики Казахстан (Общая часть) [5, ст. 127, 128], к криптовалюте не применимо, так как деньги и валютные ценности эмитируются государством, в случае с криптовалютами новые токены появляются благодаря майнингу.

Применение понятия «финансовый инструмент» в соответствии с § 1-1 Гражданского Кодекса к криптовалюте тоже невозможно. Наличие криптовалюты не предоставляет в результате операций финансовый актив у одной организации и финансовое обязательство или долевого инструмента у другой стороны [5, ст. 128-1, 128-6].

«Ценная бумага» тоже не применима, в силу требований в части наличия обязательных реквизитов ценных бумаг (наименование, серия, номер, срок обращения, номинальная стоимость и т.д.), представляющих собой обязательственные права. Является документом, его форма и содержания подчиняется требованиям законодательства. Облигация при вы-

пуске имеет срок обращения (криптовалюты не ограничены в сроке). Акция выпускается акционерным обществом и удостоверяет права на участие в управлении акционерным обществом, получение дивиденда по ней и части имущества акционерного общества при его ликвидации [5, ст. 129-140].

Если хранить денежные средства в банках, то возникает право требования. В случае с криптовалютой, то право требовать не получится, так как нет способа верификации, нельзя их унаследовать, не ясно применение понятия бесхозность вещи, клад.

И на данный момент, какой конкретно характер объекта гражданских прав имеют криптовалюты пока не ясно. В этой связи, принимая во внимание, что по опыту восточноазиатских стран, как Япония, Корея, возможно ввести новый институт собственности – виртуальная собственность, считаем, что нет никаких сомнений в том, что криптовалюты это объект гражданских прав, а именно имущественные блага. Как и относящиеся к имущественным благам такие понятия как деньги, иностранная валюта, финансовые инструменты, имеющие формально определенные понятия, ее признаки, формы, особенности, должно быть и формально определено понятие «виртуальной собственности» законодателем, ее признаки, особенности, содержание для внедрения в Гражданский Кодекс.

Следует отметить также и мнение профессора Школы права Университета штата Индиана, Джозуа Фэйрфелда, что виртуальная собственность также играет важную роль в финансовых учреждениях - банковский счет может быть одной из самых ранних форм виртуальной собственности [6]. Вполне вероятно, что криптовалюты являются следующей вехой развития в данном направлении. И введение данного института остается делом времени [7].

Являются ли криптовалюты интеллектуальной собственностью? Данное понятие возможно применить, в силу того, некоторые технологии, на которой будет основана криптовалюта, являются запатентованными. К примеру, швейцарская компания «Agora», аккредитованная Национальной избирательной комиссией Сьерра-Леоне, применила технологию блокчейн на прошедших 7 марта президентских выборах в Сьерра-Леоне [8] и полное открытие хранилища открытого исходного кода не будет в силу запатентованных технологии, так как это является объектом интеллектуаль-

ной собственности.

Совсем недавно, 6 декабря 2017 года в Москве прошла конференция «Криптовалюта и другие продукты технологии блокчейн как объекты интеллектуальной собственности», где приняли участие Внешэкономбанк, НИТУ МИСИС [9] при информационной поддержке ИД «Коммерсантъ», юридическая компания Тарло&Партнеры, Роспатент и член наблюдательного совета Ethereum, где выступил руководитель Федеральной службы по интеллектуальной собственности Григорий Ивлиев и заявил: «К нам приходят заявки на товарные знаки, промышленные образцы, регистрацию программ ЭВМ, двадцать одна заявка на изобретения в сфере, которые непосредственно касаются технологии блокчейн. У нас уже стадия непосредственного рассмотрения этих вопросов <...> Мы сейчас видим много проблем. Из тех же двадцати одной заявки, по восьми уже отказали и только по одной заявке выдали патент» [10].

Подходит также понятие «изобретение» - это признаваемое техническое решение, являющееся новым, имеющее изобретательский уровень и промышленно применимое [11].

Вместе с тем, криптовалюты обладают платежной функцией, что в принципе соответствует природе денег. Криптовалюты как новый объект гражданских прав, которые являются идеальным объектом интеллектуальной собственности, а с другой стороны выполняет платежную функцию подобно деньгам.

В Российской Федерации летом 2017 года Октябрьский районный суд г. Санкт-Петербург вынес решение о блокировке сорока биткоин-сайтов [12]. В решение суда сказано: «Указанная криптовалюта не обеспечена реальной стоимостью, не содержит информации о ее держателях (все ее использование анонимно). Оборот биткоинов обеспечивают организации и предприниматели, осуществляющие прием криптовалюты в качестве средства платежа за оказанные услуги или предоставленный товар, либо трейдеры, обменивающие их на различные валюты (рубли, доллары США, евро и т.д.) на онлайн-биржах. Отсутствие в системах криптовалюты или отмена несанкционированной транзакций, а фактическое нахождение криптовалюты вне правового поля не предоставляет возможность реализации правовых механизмов обеспечения исполнения обязательств сторонами сделки. При этом биткоины в силу децентрализации не имеют субъекта, обеспе-

чивающего их условную платежеспособность». Данная позиция весьма странная, в силу того, что идет бурное обсуждение о введении национальной криптовалюты – крипторубля, законопроект о регулировании криптовалют и признание майнинга предпринимательской деятельностью.

### 3. ПРОБЛЕМЫ ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ КРИПТОВАЛЮТ. СПОСОБЫ РАЗРЕШЕНИЯ ДАННОГО ВОПРОСА.

Уже из вышесказанного можно сделать вывод, что нет четкой позиции со стороны государства. Одни государственные чиновники говорят, что должны быть уплачены налоги с дохода криптовалют, другие, что они являются нелегитимны.

На наш взгляд РК необходимо, поддержать (избрать) такой путь, какой вектор развития выгоден и государству, и пользователям. Нужно прийти к консенсусу в данном вопросе.

Очень выгодно поступил президент Республики Беларусь Александр Лукашенко, который подписал Декрет «О развитии цифровой экономики» 21 декабря 2017 года [13]. По его словам, данный документ создает беспрецедентные условия для развития IT-отрасли и дает серьезные конкурентные преимущества стране в создании цифровой экономики XXI века. Что самое важное, данный декрет дает право юридическим и физическим лицам хранить токены в виртуальных кошельках, приобретать, пользоваться, отчуждать токены, а также у физических лиц токены не подлежат декларированию.

С 2005 года действует Парк высоких технологий [14] и в рамках данного парка будут регулироваться отношения операторов криптовалютных платформ, майнеров, физических и юридических лиц, имеющими токены. В Парке высоких технологий зарегистрированы в качестве резидентов более 180 IT-компаний. Резиденты Парка высоких технологий освобождаются от всех корпоративных налогов, включая налог на добавленную стоимость и налог на прибыль.

В связи с таким подходом, что есть налоговые льготы таким компаниям, граждане Республики Беларусь имеют возможность участвовать в IT-проектах любой сложности, проходят обучение в многомиллиардных корпорациях как **IBM, Microsoft, Novell**. Они становятся высококвалифицированными IT-специалистами.

Таким образом, Александр Лукашенко, видя выгоду в новых технологиях криптовалют и блокчейна, намеревается превратить Беларусь

в авангард цифровой экономики, в государство с высокими инновационными технологиями не только на постсоветском пространстве, но и во всем мире. Уже многие миллионеры, которые разбогатели благодаря криптовалютам, заинтересовались налоговым резидентством в Беларуси, ведь они не облагаются налогами до 2023 года, с учетом некоторых особенностей.

Считаем, что Республика Казахстан, не видя огромный потенциал IT-технологии, технологии блокчейн, криптографии, лишь только ориентируется по большей части на сырьевой сектор и банковский сектор экономики, что на наш взгляд является неправильным.

Из-за зависимости экономики от нефтяного сектора, тенге зависит от цен на черное золото. Национальный Банк констатирует этот факт: «Значительное снижение цены на нефть в январе 2016 года до уровня 27 долларов США за баррель стало причиной ослабления курса тенге до исторически минимального значения в 383,91 тенге за доллар США» [15].

Такое положение дел будет длиться не всегда. Если государство не найдет новых способов для поднятия национальной экономики, не будет вводить льготные системы налогообложения новых видов деятельности, то уже скоро можно увидеть, что Республика Казахстан будет на краю динамично развивающегося мира.

Предполагаем, что правовое регулирование криптовалют возможно в нашем государстве путем признания его платежным средством. Вопрос налогообложения транзакции между пользователями криптовалют можно решить путем изменения технологии блокчейн, т.е. как на примере криптовалюты Zcash, пользователь может сделать платеж не только анонимным, но и публичным. То есть, предполагаем, что для полноценного регулирования, все государства, тем или иным образом, подержавшие институт криптовалют, должны проявить консолидацию в данном вопросе и иметь общие цели, т.е. на основе гипотетического международного договора о торговле виртуальными деньгами, заключенное между государствами, где формально должны быть определены правила о приобретении, пользовании и отчуждении криптовалют физическими и юридическими лицами, создаются уже национальные законы, берущие общие правила данного международного договора, в странах, которые могли бы урегулировать данный вопрос максимально корректно с правовой

точки зрения.

Вопрос регулирования стоит остро в связи с тем, что в Республике Казахстан рекламируются торговли криптовалютами компанией *Forex Club International Limited*, открылись заведения как «*CryptoWalCoin*». Что насчет второго, то данная компания ведет свою деятельность в виде букмекерской конторы, что означает что это игорное заведение, в котором заключается на добровольной основе пари между организатором игорного заведения и участниками [16]. Следует отметить, что при посещении данного заведения, можно встретить лишь компьютеры, где предустановлен софт, специально созданный для букмекерских контор. То есть фактически, баннерная реклама «*CryptoWalCoin*» несут заведомо ложную информацию относительно своих услуг.

На наш взгляд, мы можем перенять опыт Республики Беларусь, где в рамках Парка высоких технологий будут регулироваться отношения в области правового регулирования между субъектами пользователями токенов. В Республике Казахстан по типу белорусского Парка высоких технологий существовал свой аналог (стоит подметить, что государство образовало специальную экономическую зону на два года раньше, чем в Беларуси, на основании Указа Президента) [17]. Но, к сожалению, парк не оправдал возложенных на него ожиданий. В СЭЗ ПИТ [18] сменилось 13 управляющих руководителей [19], налоговыми преференциями воспользовалось малое количество компаний (за 2013 год лишь только 19 компании). На смену двух законов о специальных экономических зонах, где не было существенного развития в направлении **IT-технологий**, был принят новый закон [20]. Также, в связи с ростом инновационных технологий в мире и учетом совершенных ошибок, был издан закон об инновационном кластере «Парк инновационных технологий» [21], для возрождения сферы IT-технологий в Республике Казахстан. Мы видим вариант развития криптовалют в Казахстане, как и в Беларуси, это регулирование рынка виртуальных валют, требующее издание специального закона, происходило бы в рамках Парка инновационных технологий.

Относительно анонимности при транзакциях, переводе токенов, то должен быть правовой механизм со стороны государства, чтобы пользователь при платежах за некоторые товары и услуги (список которых исчерпывающий) был включен не анонимный режим, а режим,

при котором возможно было бы увидеть его персональные данные только со стороны государства, а не третьих лиц, при разрешении какого-либо вопроса или спора, и при раскрытии получателя или отправителя токенов приходило бы уведомление данным лицам. В данном случае, возможно злоупотребление правом со стороны государства, в части скрытного просмотра персональных данных без ведома осматриваемого лица, и в связи с этим должна быть предусмотрена повышенная ответственность государственных органов, должностных лиц при выявлении данных правонарушений. Для пресечения несанкционированного вторжения мы предлагаем концепцию, основанной на мониторинге за уполномоченными государственными органами в области регулирования виртуальных валют по типу функции надзора у прокуратуры за государственными органами, только в режиме онлайн.

#### ЗАКЛЮЧЕНИЕ.

Тема настоящей научно-исследовательской статьи сложна в части не только неопределенного регулирования виртуальных денег, но и сложности новейших технологий.

Подводя итог, хочется подчеркнуть, что признание виртуальных валют как платежное средство зависит от степени развития государства. Высокоразвитые государства стремятся урегулировать виртуальные валюты и связанные с ней технологии, взяв его под контроль и обложив налогами (как мы писали выше у каждого государства свои методы регулирования, налогообложения). Что насчет невысокоразвитых государств, имеющих слабую экономику, низкий уровень сферы IT-технологий и ориентированных по большей части на сырьевой сектор экономики вероятнее всего не готовы к внедрению криптовалют в экономику своих стран в силу недостаточности ресурсов для его введения и малой численности высококвалифицированных специалистов в области IT-технологий.

Все же, к какому виду прав относятся криптовалюты? Ведь некоторые технологии, на которых основаны криптовалюты, являются запатентованными, но и в то же время криптовалюты могут осуществлять такую же функцию, какую выполняют функцию и фиатные деньги – функцию платежа за товары, работы, услуги. Также, обычные деньги могут быть материальными и дематериальными, как и криптовалюты, только в виде записей по банковским счетам.

Криптовалюты являются довольно обсуждаемой темой. Так, из вышеописанного можно подвести вывод, что они, безусловно, являются имущественным благом. Криптовалюты выполняют платежную функцию, как деньги, они могут быть изобретением (если совокупность технологий, на котором основаны криптовалюты, могут быть изобретением, которые подлежат правовой охране).

Можем предположить, что виртуальная собственность, если законодатель введет новый институт в Гражданский Кодекс Республики Казахстан, будет иметь сходные понятия с других объектов гражданских прав. Виртуальная собственность вполне может иметь черты денег, интеллектуальной собственности. Мы предполагаем, что не только криптовалюты

и связанной с ними технологии будут частью виртуальной собственности, но и, к примеру, виртуальные вещи в играх, где пользователь тратит реальные деньги на покупку этих вещей, URL (от англ. Uniform Resource Locator — указатель размещения сайта в интернете), веб-сайты и другое.

По нашему мнению, криптовалюты являются перспективной технологией, и остается дело за законодателями, как они будут относиться к данной теме, какой изберут подход для регулирования. Если государство изберет наиболее оптимальный вариант регулирования с налоговыми преференциями, то, мы считаем, данный подход действительно успешным, так как все же в рассматриваемой теме больше преимуществ, нежели недостатков.

#### Список использованных источников:

1. Маритн О'Райли, 'Таинственное исчезновение Сатоши Накамото, основателя и Создателя Биткойна', Huffpost (6 декабря 2017 г.), <[https://www.huffingtonpost.com/martin-oaleary/the-mysterious-disappearance\\_2\\_b\\_7217206.html](https://www.huffingtonpost.com/martin-oaleary/the-mysterious-disappearance_2_b_7217206.html)>, дата обращения 20 февраля 2018 г.
2. На данные 10 марта 2018 г. – общее количество всех криптовалют равно 2355, <<https://bitmakler.com/kriptoaluta>>, дата обращения 10 марта 2018 г.
3. Алишер Ахметов, 'Майнеры криптовалюты обязаны платить налоги - ДГД Алматы', Tengrinews(Алматы, 11 июля 2017 г.), <<https://tengrinews.kz/markets/mayneryi-kriptoalyutyiyobyazanyiplatitnalogi-dgd-almaty-322096/>>, дата обращения 27 февраля 2018 г.
4. Информационное сообщение, Национальный Банк Казахстана, 14 февраля 2018 года, с. 1
5. Гражданский кодекс Республики Казахстан, Общая часть, (принят Верховным Советом Республики Казахстан 27 декабря 1994 года, с изменениями и дополнениями по состоянию на 01.01.2018 г.), ст. ст. 127, 128, 128-1, 128-6, 129-140.
6. Джошуа Фэйрфелд, 'Виртуальная собственность', Школа права Университета штата Индиана (2005 г.), с. 1057, <<https://www.repository.law.indiana.edu/cgi/viewcontent.cgi?article=2787&context=facpub>>, дата обращения 28 марта 2018 г.
7. Шарапова Р.А., Губайдуллина Э.Х., 'Виртуальная собственность» как объект гражданских прав', Чебоксары (26 мая 2017 г.).
8. Итоговые результаты президентских выборов в Сьерра-Леоне в западном районе Фритаун, <<https://agora.vote/sierraleone2018/results>>, дата обращения 26 марта 2018 г.
9. Федеральное государственное автономное образовательное учреждение высшего образования «Национальный исследовательский технологический университет „МИСиС“»
10. 'Криптовалюта и другие продукты технологии блокчейн как объекты интеллектуальной собственности', газета Коммерсант (6 декабря 2017 г.), <<https://www.kommersant.ru/doc/3473179>>, дата обращения 27 марта 2018 г.
11. п. 2 ст. 991 Гражданский кодекс Республики Казахстан от 1 июля 1999 года № 409-І (Особенная часть) (принят Парламентом Республики Казахстана 01.07.1999 г., с изменениями и дополнениями по состоянию на 01.01.2018 г.)
12. <<https://roskomsvoboda.org/30746/>>, дата обращения 28 марта 2018 г.
13. Декрет №8 «О развитии цифровой экономики» (подписан президентом Республики Беларусь 21 декабря 2017 г.), вступит в силу 28 марта 2018 г.
14. Данная особая экономическая зона создана на основе Декрета № 12 «О Парке высоких технологий» (подписан президентом Республики Беларусь 22 сентября 2005 г., с изменениями и дополнениями по состоянию на 06.11.2014 г.).
15. 'Отчет Национально Банка Республики Казахстан за 2016 год', (2017 г.) с. 20 <<http://www>



- nationalbank.kz/cont/%D0%93%D0%9E\_16\_%D1%80%D1%83%D1%81%D1%81%D1%81%D0%BA.pdf>дата посещения 10 марта 2018 г.
16. п. 3 ст. 1 Закона Республики Казахстан от 12 января 2007 года № 219-III «Об игорном бизнесе» (принят Парламентом Республики Казахстан от 12.01.2007 г. № 219-III, с изменениями и дополнениями по состоянию на 25.12.2017 г.)
  17. Указ Президента Республики Казахстан от 18 августа 2003 года № 1166 «О создании специальной экономической зоны «Парк инновационных технологий» (с изменениями и дополнениями по состоянию на 25.11.2016 г.).
  18. Специальная экономическая зона Парк инновационных технологий.
  19. Депутатский запрос депутата Мажилиса Парламента Республики Казахстан С. Сейдуманова, от 25 июня 2014 г., с. 3.
  20. Закон Республики Казахстан от 21 июля 2011 года № 469-IV «О специальных экономических зонах в Республике Казахстан» (принят Парламентом Республики Казахстан № 469-IV 21.07.2011 г., с изменениями и дополнениями по состоянию на 01.01.2018 г.).
  21. Закон Республики Казахстан от 10 июня 2014 года № 207-V «Об инновационном кластере «Парк инновационных технологий» (принят Парламентом Республики Казахстан от 10.06.2014 г. № 207-V, с изменениями и дополнениями по состоянию на 03.07.2017 г.).

#### References:

1. Maritn O'Rayli, 'Tainstvennoye ischeznoveniye Satoshi Nakamoto, osnovatelya i Sozdatelya Bitkoyna', Huffpost (6 dekabrya 2017 g.), <[https://www.huffingtonpost.com/martin-oaleary/the-mysterious-disappeara\\_2\\_b\\_7217206.html](https://www.huffingtonpost.com/martin-oaleary/the-mysterious-disappeara_2_b_7217206.html)>, data obrashcheniya 20 fevralya 2018 g.
2. Na dannye 10 marta 2018 g. – obshcheye kolichestvo vseh kriptovalyut ravno 2355, <<https://bitmakler.com/kriptovaluta>>, data obrashcheniya 10 marta 2018 g.
3. Alisher Akhmetov, 'Maynery kriptovalyuty obyazany platit nalogi - DGD Almaty', Tengrinews (Almaty, 11 iyulya 2017 g.), <<https://tengrinews.kz/markets/mayneryi-kriptovalyutyi-obyazanyi-platit-nalogi-dgd-almaty-322096/>>, data obrashcheniya 27 fevralya 2018 g.
4. Informatsionnoye soobshcheniye, Natsionalny Bank Kazakhstana, 14 fevralya 2018 goda, s. 1
5. Grazhdansky kodeks Respubliki Kazakhstan, Obshchaya chast, (prinyat Verkhovnym Sovetom Respubliki Kazakhstan 27 dekabrya 1994 goda, s izmeneniyami i dopolneniyami po sostoyaniyu na 01.01.2018 g.), st. st. 127, 128,128-1, 128-6,129-140.
6. Dzhoshua Feyrfeld, 'Virtualnaya sobstvennost', Shkola prava Universiteta shtata Indiana (2005 g.), s. 1057, <<https://www.repository.law.indiana.edu/cgi/viewcontent.cgi?article=2787&context=facpub>>, data obrashcheniya 28 marta 2018 g.
7. Sharapova R.A., Gubaydullina E.Kh., 'Virtualnaya sobstvennost' kak obyekt grazhdanskikh prav', Cheboksary (26 maya 2017 g.).
8. Itogovye rezultaty prezidentskikh vyborov v Syerra-Leone v zapadnom rayone Fritaun, <<https://agora.vote/sierraleone2018/results>>, data obrashcheniya 26 marta 2018 g.
9. Federalnoye gosudarstvennoye avtonomnoye obrazovatelnoye uchrezhdeniye vysshego obrazovaniya «Natsionalny issledovatel'skiy tekhnologicheskiy universitet „MISIS“»
10. 'Kriptovalyuta i drugiye produkty tekhnologii blokcheyn kak obyekty intellektualnoy sobstvennosti', gazeta Kommersant (6 dekabrya 2017 g.), <<https://www.kommersant.ru/doc/3473179>>, data obrashcheniya 27 marta 2018 g.
11. п. 2 ст. 991 Grazhdansky kodeks Respubliki Kazakhstan ot 1 iyulya 1999 goda № 409-I (Osobennaya chast) (prinyat Parlamentom Respubliki Kazakhstana 01.07.1999 g., s izmeneniyami i dopolneniyami po sostoyaniyu na 01.01.2018 g.)
12. <<https://roskomsvoboda.org/30746/>>, data obrashcheniya 28 marta 2018 g.
13. Dekret №8 «O razvitiy tsifrovoy ekonomiki» (podpisan prezidentom Respubliki Belarus 21 dekabrya 2017 g.), vstupit v silu 28 marta 2018 g.
14. Dannaya osobaya ekonomicheskaya zona sozdana na osnove Dekreta № 12 «O Parke vysokikh tekhnology» (podpisan prezidentom Respubliki Belarus 22 sentyabrya 2005 g., s izmeneniyami i dopolneniyami po sostoyaniyu na 06.11.2014 g.).
15. 'Otchet Natsionalno Banka Respubliki Kazakhstan za 2016 god', (2017 g.) s. 20<[http://www.nationalbank.kz/cont/%D0%93%D0%9E\\_16\\_%D1%80%D1%83%D1%81%D1%81%D1%81%D0%BA.pdf](http://www.nationalbank.kz/cont/%D0%93%D0%9E_16_%D1%80%D1%83%D1%81%D1%81%D1%81%D0%BA.pdf)>

- %BA.pdf>data poseshcheniya 10 marta 2018 g.
16. p. 3 st. 1 Zakona Respubliki Kazakhstan ot 12 yanvarya 2007 goda № 219-III «Ob igornom biznese» (prinyat Parlamentom Respubliki Kazakhstan ot 12.01.2007 g. № 219-III, s izmeneniyami i dopolneniyami po sostoyaniyu na 25.12.2017 g.)
  17. Ukaz Prezidenta Respubliki Kazakhstan ot 18 avgusta 2003 goda № 1166 «O sozdanii spetsialnoy ekonomicheskoy zony «Park innovatsionnykh tekhnology» (s izmeneniyami i dopolneniyami po sostoyaniyu na 25.11.2016 g.).
  18. Spetsialnaya ekonomicheskaya zona Park innovatsionnykh tekhnology.
  19. Deputatsky zapros deputata Mazhilisa Parlamenta Respubliki Kazakhstan S. Seydumanova, ot 25 iyunya 2014 g., s. 3.
  20. Zakon Respubliki Kazakhstan ot 21 iyulya 2011 goda № 469-IV «O spetsialnykh ekonomicheskikh zonakh v Respublike Kazakhstan» (prinyat Parlamentom Respubliki Kazakhstan № 469-IV 21.07.2011 g., s izmeneniyami i dopolneniyami po sostoyaniyu na 01.01.2018 g.).
  21. Zakon Respubliki Kazakhstan ot 10 iyunya 2014 goda № 207-V «Ob innovatsionnom klastere «Park innovatsionnykh tekhnology» (prinyat Parlamentom Respubliki Kazakhstan ot 10.06.2014 g. № 207-V, s izmeneniyami i dopolneniyami po sostoyaniyu na 03.07.2017 g.).

УДК 340.2

**Вероника Витальевна Кан<sup>1</sup>**  
**<sup>1</sup>Студентка 3 курса колледжа «Әділет»**  
**Каспийского общественного университета**  
**Республика Казахстан, г. Алматы**

*Научный руководитель:*  
*Испаева Ш.С.*  
*преподаватель высшей категории*  
*специальных дисциплин*  
*колледжа «Әділет»*

## ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ ТРУДА И ЗАНЯТОСТИ НАСЕЛЕНИЯ

### Аннотация

В данной статье рассматриваются актуальные вопросы по регулированию труда, проблемы занятости населения, а также способы их решения.

**Ключевые слова:** рынок труда, занятость населения, «Дорожная карта занятости 2020», профессиональные компетенции, дуальное обучение, профессиональные стандарты.

**Вероника Витальевна Кан<sup>1</sup>**  
**<sup>1</sup>Каспий қоғамдық университеті «Әділет» колледжінің 3 курс студенті**  
**Қазақстан Республикасы, Алматы қ.**

### ЕҢБЕК ЖӘНЕ ХАЛЫҚТЫ ЖҰМЫСПЕН ҚАМТУДЫ ҚҰҚЫҚТЫҚ РЕТТЕУ

#### Аңдатпа

Осы мақалада еңбекті реттеу, халықты жұмыспен қамту мәселелері, сондай-ақ оны шешу жолдары туралы өзекті мәселелер қаралды.

**Түйінді сөздер:** еңбек нарығы, халықты жұмыспен қамту, «Жұмыспен қамту 2020 жол картасы», кәсіби құзыреттілік, қосарлы оқыту, кәсіби стандарттар.

**Veronika Vitalievna Kan<sup>1</sup>**

**<sup>1</sup>3-year student  
of the college "Adilet"  
of The Caspian Public University  
Republic of Kazakhstan, Almaty**

**LEGAL REGULATION OF LABOR AND EMPLOYMENT OF THE POPULATION**

**Annotation**

In this article, topical issues on labor regulation, employment problems of the population, as well as ways to solve them, are considered.

**Keywords:** labor market, employment of population, "Employment road map 2020", professional competences, dual training, professional standards.

На протяжении всего времени трудовая деятельность является одной из самых основных ресурсов человечества. Труд – деятельность человека, направленная на создание материальных, духовных и других ценностей, необходимых для жизни людей.

Для начала проанализируем изменения в институте труда на сегодняшний день. В настоящее время рынок труда изменяется очень быстро, происходят изменения, нововведения, многие профессии исчезают и появляются ещё больше новых специальностей. Почему же исчезают профессии, которые на протяжении многих лет имели высококвалифицированных специалистов и имели успех в своей деятельности? Все просто, в связи с изменениями рынка труда, данные профессии стали не востребованы. В свою очередь, новые профессии появляются по закону «спроса и предложения». Наше общество движется вперед и меняется с огромной скоростью. Ценности и ресурсы, которые являлись основными пару десятков лет назад уже отходят на второй или даже третий план, т.е. изменяются жизненные условия общества, постоянно происходит прогресс в сферах промышленности, технологии, промышленности и многих других.

Рынок труда – это система экономических отношений по поводу купли-продажи рабочей силы как товара. От рынка труда зависит ситуация в трудовой деятельности страны: престиж высококвалифицированного труда, цена рабочего места, требования к работникам и качество их труда. Итак, рынок труда является одним из важнейших регуляторов труда.

Следующим регулятором, рассмотрим нормативно-правовую базу и уполномоченные органы по труду. Конституция РК, как основной закон государства содержит общие идеи правового регулирования труда. Согласно ст. 24 Конституции РК, «Каждый имеет право на свободу труда, свободный выбор рода дея-

тельности и профессии. Каждый имеет право на условия труда, отвечающие требованиям безопасности и гигиены, вознаграждения за труд без какой-либо дискриминации, а также на социальную защиту от безработицы».

Один из основных источников трудового права – Трудовой кодекс от 23 ноября 2015 года, который заменил Трудовой кодекс от 15 мая 2007 года. Данный кодификационный нормативный правовой акт рассматривает все положения трудовой деятельности. А именно: основные положения трудового законодательства, государственное регулирование в области трудовых отношений, субъекты, трудовые правоотношения, условия труда, гарантии и компенсации работника и т.д.

Закон «О занятости населения» от 6 апреля 2016 года рассматривает такие темы трудовых правоотношений, как безработица, занятость населения, государственные меры по содействию занятости населения и др.

Орган по регулированию труда является Министерство труда и социальной защиты населения РК. Данный орган был создан в соответствии с Указом Президента РК от 25 января 2017 года. В данном Министерстве существуют комитет по миграции и комитет по контролю и социальной защиты. За время своей деятельности Министерство труда и социальной защиты населения достигло многих результатов. Такие как:

1) проект «Өрлеу» - программа, которая предусматривает предоставление денежной помощи малообеспеченным гражданам, с условием заключения социального контракта и участия в активных мерах занятости и социальной адаптации.

2) конкурс «Еңбек жолы», который определяет лучшие трудовые династии и работников производств. Данный конкурс способствует

повышению статуса «Человека труда» в обществе и стимулирования производительности труда.

3) проект «Развитие трудовых навыков и стимулирование рабочих мест». Проект имеет цель поддержки сбалансированного и всестороннего экономического роста. Нарращивание потенциала среднесрочного и долгосрочного развития во многом зависит от создания высококвалифицированного человеческого капитала.

4) электронная биржа труда РК, в которой консолидируется вся информация о вакансиях и лицах, ищущих работу [1]. Не выходя из дома человек, сможет пройти тесты профориентации, узнать про учебные курсы, меры государственной поддержки и найти интересную работу. Трудовые книжки тоже будут переводить в электронный формат.

В связи со всем вышеперечисленным, можно сделать вывод, что в нашей стране прилагают много усилий для регулирования труда населения. Для примера приведем статистику обращения граждан по данным программам. На 1 марта 2017 года обратились за участием в программе развития занятости и массового предпринимательства 58 531 человек, из них 49 538 человек включены в состав участников программ. В 2017 году в г. Алматы было создано 77 594 рабочих мест, однако этого недостаточно, так как в нашем городе развита безработица. Подходя к этой проблеме, совместно рассмотрим и занятость населения.

Почему же в странах, городах возникает безработица? Возможно из-за того, что на данной территории не хватает рабочих мест или же требования к сотрудникам слишком завышены, многие работают «на самих себя», так же влияет и состав населения, т.е. процент нетрудоспособных категорий лиц (подростки, пенсионеры). Конечно в каждой стране разные причины, но безработица существует всегда и везде. Если же безработицы не будет вовсе, то это приведет к низкой производительности, инфляции спроса труда и другие неприятности в экономике.

На 1 октября 2017 года в Казахстане на учете в органах занятости состояло 128,8 тыс. человек, из них 61,9 тыс. человек (48,1%) из сельской местности. В числе безработных 64,1 тыс. человек (49,8%) женщины, 38,3 тыс. человек (29,7%) молодежь в возрасте от 16-29 лет, 26,4 тыс. (20,5%) мужчин [2]. По статистике видно, что безработных женщин как минимум больше чем мужчин. Это объясняется тем, что

в таких отраслях как нефтегазовая, горнодобывающая, строительная и на иных тяжелых работах женщины не могут работать, что значительно сокращает шансы на трудоустройство. Что касается молодежи, то это зависит от обучения, родителей либо от их инициативы. Родители, боясь, что работа отвлекает и мешает обучению, не дают согласия на работу своим детям. Работодателям нужны уже опытные работники, не многим хочется брать к себе на работу неопытного новичка и обучать его азам работы. Однако постепенно работодатели сотрудничают со многими ВУЗами, колледжами, университетами для предоставления базы практик, стажировок, в некоторых случаях и официального трудоустройства. Для студентов это прекрасная возможность найти свое рабочее место, а если нет, то хотя бы узнать свою профессию на практике, в жизни и применить свои теоретические знания, полученные в учебных заведениях, развить навыки и умения, получить опыт в разных отраслях своей специализации.

Для студентов существует отличная программа «Дорожная карта занятости 2020». Данная программа предоставляет рабочие места именно для молодежи, которая закончила средне-специальные и высшие учебные заведения. Для них проблема трудоустройства на первом месте, за исключением тех, кто в процессе обучения смог уже официально трудоустроиться. Именно для этой программы была разработана «Молодежная практика», которая уже хорошо развита у молодежи. Суть данной практики заключается в том, что органы занятости населения договариваются с работодателями о приеме молодежи на временные рабочие места, в качестве внештатных сотрудников, где желающие получают навыки в сфере своей специальности полгода и получают заработную плату от Программы. Хорошими перспективами в данной ситуации является: получение навыков на практике, заработной платы, возможность дальнейшего трудоустройства, зачисление данной работы в трудовой стаж. За период с 2011-2016 г.г. 91 тыс. выпускников воспользовались данной возможностью, из которых 64% после «молодежной практики» трудоустроились на постоянные рабочие места в тех же компаниях где и проходили практику. Центр занятости населения развивает данную программу путем увеличения размеров заработной платы с 18 до 25 МРП (с 43 290 до 60 125 тенге в месяц – на 2018 год).

Официальные данные по безработице публикуют Агентство РК по статистике совместно с Министерством труда и социальной защиты населения. Анализ происходит путем выборочного обследования семей (в месяц около 50 тыс.). В идеале статистика безработных должна основываться на обращениях за пособиями по безработице, однако не все знают о такой возможности, что также является проблемой.

На сегодняшний день в проблему занятости населения входит высокий отбор сотрудников в любой сфере трудовой деятельности. На дворе XXI век – это век прогресса, век стремительного развития в области информационных технологий. Он требует невероятно быстрого и ускоренного развития страны и всего человечества. Люди должны «идти в ногу со временем», но так ли это просто? Конечно, нет! Как уже отмечалось ранее нам нужно изменяться, чтобы быть востребованным не только на работе, но и успевать в жизни. Многим людям трудно меняться, «выходить из зоны комфорта», кто-то консервативно относится к жизни и придерживается старому, не признавая новое. Такие причины также могут являться отрицательной стороной занятости населения РК. Сравним показатели занятого и безработного населения 2017 и 2018 годов. В декабре 2017 года 8530,8 тыс. человек – занятого населения, 439 тысяч безработных. В январе 2018 года 8505,2 тыс. человек – занятого населения и 440,3 тыс. человек безработных. Обратим внимание, что с января 2018 года по февраль 2018 года произошли изменения не в лучшую сторону. В феврале 2018 года занятое население составило 8496,7 тыс. человек, а безработных – 440,7 тыс. человек [3]. Конечно, разница не так велика, однако она все же существует. Это наглядный пример того, что проблемы трудовой деятельности одни из самых важных не только в экономике каждого государства, но и в жизни почти каждого человека.

Человеческий капитал – это основа модернизации. Ключевым приоритетом образовательных программ должно стать развитие способности к постоянной адаптации к изменениям и усвоению новых знаний[4]. Важно обеспечить эффективность работы рынка труда, чтобы каждый смог реализовать свой потенциал. Необходимо разработать современные профессиональные стандарты для всех профессий с учетом международных требований и цифровых навыков. В данной разработке должны участвовать работодатели и биз-

несмены, которые четко знают, что требуется работникам для получения рабочего места, т.е. какие знания, навыки и профессиональные компетенции должны быть у работников. Тем самым, исходя, из требований профессиональных стандартов нужно разработать новые образовательные программы (учебные планы). По советам и указаниям работодателей необходимо создать учебные программы так, чтобы молодые специалисты (выпускники организаций технического и профессионального образования) смогли уже войти в рабочую сферу своей профессии без каких-либо проблем.

В условиях глобализации в каждой стране существует «система труда и занятости» с одной стороны и «система образования и профессиональной подготовки» с другой стороны. Данные системы постоянно взаимосвязаны между собой при трудовых отношениях. В Германии для 25 000 различных профессий нет 25 000 однозначных профессионально-технических и теоретических программ обучения, т.е. в Германии к каждой профессии существует своя исключительная образовательная программа. Каждая профессионально-техническая и теоретическая программа обучения профессии основана или разработана предварительно определенного профессионального стандарта [5]. Следовательно, при разработке учебных планов и дидактических принципов существует тесная связь между профессиональными стандартами и профессионально-техническими и теоретическими программами.

На примере Германии можно также разработать новые программы профессионального обучения совместно с работодателями. Для реализации данного проекта можно создать отдельный сертификационный Центр, который будет заниматься составлением и обновлением профессиональных компетенций для каждого вида и типа профессий. Данные компетенции будут иметь вид карточек. «Профессиональные карточки» будут содержать все знания, навыки и умения для трудоустройства для каждой профессии. В сертификационном Центре обязательно должны быть лица, знающие рынок труда это могут быть как работодатели, непосредственно участвующие в сфере труда, так и профессиональные союзы, крупные компании, корпорации и представители системы образования. За исключением составления «профессиональных карточек», сертификационный Центр либо иной уполномоченный орган должны анализировать рынок труда и

выявлять наиболее нужные профессии, прогнозировать появление новых и исчезновение (не востребованность) старых.

Высшие, профессионально-технические учебные заведения обязаны выдавать не только диплом, но и подготовить высококвалифицированных специалистов, уже готовых к работе в сфере своей профессии. Важнейшим шагом для достижения такого результата будет являться применение дуальной системы обучения. Огромным плюсом данной системы является закрепление теоретических знаний и возможность их применения на практике в реальной жизни. Благодаря дуальной системе «система труда и занятости» и «система образования и профессиональной подготовки» тесно переплетаются между собой и происходит усовершенствование рынка труда, выпускаются уже готовые специалисты, предоставляются гораздо большее количество рабочих мест выпускникам и иные возможности развития рынка труда.

Для сокращения уровня безработицы я предлагаю следующие варианты. С моей точки зрения, проблемы занятости населения нужно

решать при обучении будущих работников и профилактики настоящих специалистов в любой сфере труда, начиная от шахтеров и заканчивая юристами.

1) информировать население обо всех путях трудоустройства по самым доступным источникам информации (ярмарки вакансий, электронная биржа труда).

2) Создать Центр по разработке профессиональных стандартов (карточки профессии) с указанием профессиональных компетенций.

3) расширять границы правовых возможностей всего населения.

Подводя итог, хочу сказать, что актуальные проблемы занятости населения достаточно решаемы для стабилизации и уменьшения безработицы, трудовых споров. Однако государству нужно передать людям все пути решения их трудовых проблем, а людям принять и действовать, потому что государство либо работодатель не должны все делать сами, нынешние и будущие работники обязаны сами, по своей инициативе участвовать в трудовой деятельности. Как говорится, «под лежащий камень вода не течет».

#### Список использованных источников:

1. «Проекты Министерства труда и соц. защиты населения РК» [Электронный ресурс].- 2017. (дата обращения 23.03.2018 г.) //(https://www.enbek.gov.kz)
2. «Безработица в РК» [Электронный ресурс].- 2015. (дата обращения 23.03.2018 г.)// (http://www.kazportal.kz)
3. «Основные индикаторы рынка труда по месяцам 2010-2018 г.г. (оценочные данные)» [Электронный ресурс] - отчет 2010г.
4. Послание Президента Республики Казахстан Н.А. Назарбаева к народу Казахстана от 10 января 2018 года «Новые возможности развития в условиях четвертой промышленной революции» [Электронный ресурс]//www.akorda.kz
5. А.Вилли Петерсен/ Маик Йепсен Подход и опыт разработки профессиональных стандартов в Германии// Доклад. – 2015.

#### References:

1. «Proyekty Ministerstva truda i sots. zashchity naseleniya RK» [Elektronnyy resurs].- 2017. (data obrashcheniya 23.03.2018 g.) //(https://www.enbek.gov.kz)
2. «Bezrobotitsa v RK» [Elektronnyy resurs].- 2015. (data obrashcheniya 23.03.2018 g.)// (http://www.kazportal.kz)
3. «Osnovnye indikatory rynka truda po mesyatsam 2010-2018 g.g. (otsenochnye dannye)» [Elektronnyy resurs] - otchet 2010g.
4. Poslaniye Prezidenta Respubliki Kazakhstan N.A. Nazarbayeva k narodu Kazakhstana ot 10 yanvarya 2018 goda «Novye vozmozhnosti razvitiya v usloviyakh chetvertoy promyshlennoy revolyutsii» [Elektronnyy resurs]//www.akorda.kz
5. A.Villi Petersen/ Maik Yepsen Podkhod i opyt razrabotki professionalnykh standartov v Germanii// Doklad. – 2015.

УДК 347.15/.18

**Анель Кенесбек<sup>1</sup>**

**<sup>1</sup>Студентка 2 курса колледжа «Әділет»  
Каспийского общественного университета  
Республика Казахстан, г. Алматы**

*Научный руководитель:  
Нурдаuletova Л.М.  
Преподаватель I категории  
специальных дисциплин*

## **ФИЗИЧЕСКИЕ ЛИЦА КАК СУБЪЕКТЫ ГРАЖДАНСКОГО ПРАВА**

### **Аннотация**

В данной статье рассматриваются вопросы правового положения субъектов гражданского права. Определяются особенности правового статуса физических лиц.

**Ключевые слова:** правосубъектность, правоспособность, дееспособность.

**Анель Кенесбек<sup>1</sup>**

**<sup>1</sup>Каспий қоғамдық университеті «Әділет» колледжінің 3 курс студенті  
Қазақстан Республикасы, Алматы қ.**

### **ЖЕКЕ ТҰЛҒАЛАР АЗАМАТТЫҚ ҚҰҚЫҚТЫҢ СУБЪЕКТИЛЕРІ РЕТІНДЕ**

#### **Аңдатпа**

Бұл мақала азаматтық құқық субъектілерінің құқықтық мәртебесіне қатысты мәселелер қарастырылады. Жеке тұлғалардың құқықтық мәртебесінің ерекшеліктері анықталады.

**Түйінді сөздер:** құқықсубъектілік, құқық қабілеттілік, әрекет қабілеттілік.

**Anel Kenesbek<sup>1</sup>**

**<sup>1</sup>2-year student  
of the "Adilet" college  
of the Caspian Public University  
Republic of Kazakhstan, Almaty**

### **PHYSICAL PERSONS AS SUBJECTS OF CIVIL LAW**

#### **Annotation**

This article deals with the legal status of civil law subjects. Specific features of the legal status of individuals are determined.

**Keywords:** legal personality, legal capacity, legal capacity.

Физические лица - это один из видов субъектов гражданского права. Учение о физических лицах было развито с момента возникновения римского частного права. В соответствии с Гражданским Кодексом гл.2 содержит нормы о гражданах РК и других физических лицах, а также – о юридических лицах.

В соответствии со ст. 12 ГК РК [1] под физическими лицами понимаются граждане Республики Казахстан, граждане других государств,

а так же лица без гражданства. Таким образом, под физическими лицами подразумеваются не просто люди, а индивиды, имеющие определенное общественное положение, определенный социальный статус в широком смысле этого слово, иначе говоря, индивиды в определенном социальном качестве, а не просто люди как при родные существа в своих естественных, биологических проявлениях. Человек с момента рождения представляет

собой и биологическое, и общественное существо, поскольку с этого момента он включается в систему общественных отношений. В соответствии со ст 13 и 14 ГК РК правоспособность иметь гражданские права и нести обязанности (гражданская правоспособность) признается в равной мере за всеми гражданами. Правоспособность гражданина возникает в момент его рождения и прекращается смертью. Таким образом, гражданская правоспособность гражданина «предвосхищает» и «опережает» его гражданскую дееспособность, что составляет особенность гражданской правосубъектности граждан. Правоспособность гражданина как абстрактная возможность обладания правами и обязанностями в отличие от дееспособности не сопряжена с совершением волевых действий. Правоспособный гражданин вполне может быть недееспособным, т.е. неспособным к самостоятельному совершению волевых действий. Значение правоспособности состоит в том, что она обеспечивает абстрактную возможность самого существования прав и обязанностей для последующей их реализации в целях удовлетворения потребностей гражданина [3, с.140]. Гражданин может иметь на праве собственности имущество, в том числе иностранную валюту, как в пределах Республики Казахстан, так и за ее границами; наследовать и завещать имущество; свободно передвигаться по территории республики и возвращаться на ее территорию; заниматься любой не запрещенной законодательными актами деятельностью; создавать юридические лица самостоятельно или с другими гражданами и юридическими лицами; совершать любые не запрещенные законодательными актами сделки и участвовать в обязательствах; иметь право интеллектуальной собственности на изобретения, произведения науки, литературы и искусства, иные результаты интеллектуальной деятельности; требовать возмещения материального и морального вреда; иметь другие имущественные и личные неимущественные права.

Любой гражданин, являющийся субъектом гражданского права должен иметь имя, место жительства, обладать правоспособностью и дееспособностью для защиты собственных прав и интересов, а так же для совершения различного рода сделок. Важнейшим признаком или свойством физического лица является его правосубъектность, под которой понимается единство правоспособности и дееспособности субъекта права.

Но для физического лица, кроме правосубъектности, характерны и индивидуализирующие его признаки, в частности имя и место жительства. Право на имя является одним из личных неимущественных прав гражданина. Под именем гражданина в гражданском праве понимается его фамилия, имя и отчество, за исключением национальных обычаев. В соответствии со статьей 15 п.1 ГК РК гражданин приобретает и осуществляет права и обязанности под своим именем, которое включает фамилию и имя, а так же по желанию отчество. При этом имя, получаемое гражданином при рождении, в установленном порядке регистрируется в актах гражданского состояния. Иногда гражданин может использовать псевдоним, т.е. вымышленное имя, но только в случаях и порядке, оговоренных законодательством. Так же законом предусмотрен порядок смены гражданином своего имени п.4 ГК РК. Наряду с именем, другим индивидуализирующим гражданина признаком является его место жительства, которое позволяет более точно конкретизировать гражданина как субъекта гражданского права. Местом жительства гражданина является место ст.16 п.1. Местом жительства признается тот населенный пункт, где гражданин постоянно или преимущественно проживает. Местом жительства лиц, не достигших четырнадцати лет (малолетних), или граждан, находящихся под опекой, признается место жительства их законных представителей п.2. В п.3 сказано гражданин имеет юридический адрес, используемый в отношениях с физическими и юридическими лицами, а так же государством. Юридическим адресом гражданина признается место его регистрации. Порядок регистрации граждан определяется Правительством Республики Казахстан. Частичная правоспособность возникает у гражданина при его рождении и утрачивается в момент его смерти. Правоспособность гражданина подразумевает под собой возможность совершения различного рода сделок, не противоречащих законодательству, обладать имущественными и не имущественными правами, наследовать и завещать имущество и т.д.

Дееспособность гражданина включает в себя способность гражданина распоряжаться своими гражданскими правами. Полная дееспособность наступает у гражданина в день его совершеннолетия с достижением возраста 18 лет. В кодексе «О браке (супружестве)



и семье» предусмотрены случаи вступления в брак до достижения совершеннолетия, при этом гражданин приобретает досрочно полную дееспособность в момент заключения брака и сохраняется в случае его расторжения. При достижении шестнадцатилетнего возраста гражданин может с согласия его родителей или опекунов стать полностью дееспособным. Такое решение принимается органами опеки и попечительства или судом. После эмансипации несовершеннолетнего его родители или опекуны перестают нести за него ответственность. В результате психического расстройства, признанного в установленном законом порядке, гражданин может быть признан не дееспособным, после чего над ним устанавливается опека. С этого момента, он не может самостоятельно совершать какие либо сделки, а так же отвечать по своим обязательствам. Материалистический подход к изучению правовых явлений является единственно верным теоретически и безусловно оправдал себя на практике [2,с.101]. Гражданский кодекс Республики Казахстан, раскрывает понятие физического лица. **Физическое лицо** – это гражданин или лицо без гражданства обладающее совокупностью определённых прав и обязанностей. В момент смерти человек прекращает свое существование и как биологическое, и как общественное существо. Исходя из этого и следует понимать положение Конституции Республики Казахстан о прирожденных правах человека. Здесь имеется в виду не естественный, а общественный человек, а прирожденные права- это права, возникшие с момента рождения человека как общественного, а не биологического существа. Насколько известно, ни один из современных авторов не сумел убедительно доказать ошибочность подобных взглядов на понятие идеального. Субъект права или лицо- это олицетворенное общественное отношение, а еще точнее, олицетворенное правоотношение. Субъект права, который использует свою праводееспособность, позволяет субъекту права стать участником определенного правоотношения. Иностранцы граждане и лица без гражданства пользуются равной с гражданами правоспособностью. В случае ограничения казахских граждан в правоспособности на территории государства, на территории Казахстана вводятся ответные ограничения в отношении граждан этого государства. Прежде всего закон исключает любые юридические возможности эксплуатации человека человеком. Объекты

исключительной собственности государства, граждане не могут ограничить себя в правоспособности, сделки. В отличие от правоспособности, дееспособность почти всегда возникает по достижении определенного возраста, который предусмотрен законом. Дееспособность гражданина может быть ограничена судом по заявлению членов его семьи, если его злоупотребление спиртными напитками или наркотическими средствами ставит семью в тяжелое материальное положение. Гражданская правосубъектность включает в себя правоспособность и дееспособность. Это мнение разделяет большинство авторов. Отождествление правоспособности и правосубъектности, как это делают некоторые авторы, едва ли обосновано. Как признание гражданина бесвестно пропавшим, так и объявление его умершим осуществляются в судебном порядке на основе заявления заинтересованных лиц. Несовершеннолетний, достигший шестнадцати лет, может быть объявлен полностью недееспособным, если он работает по трудовому договору или с согласия его законных представителей занимается предпринимательской деятельностью ст 22.п.1.ГК РК.

Для чего вообще возникает и существует правосубъектность?

Во-первых, правосубъектность нужна как право на участие в конкретных правоотношениях .

Во-вторых, существование правосубъектности как особого института гражданского права объективно обусловлено необходимостью дифференциации возможностей и пределов включения людей, как общественных существ, в правовые отношения. Так вот, правосубъектность представляет собой объективное, юридическое свойство людей.

Если обратить внимание на то, что есть правосубъектность отдельных индивидов как их общее юридическое свойство. Это свойство принадлежит не некоему лишь мыслимому, существующему только в понятии обобщенному лицу, как иногда полагают в современной юридической литературе, а представляет собой общее свойство, присущее каждому отдельному субъекту.

Вопрос об условиях реализации правоспособности физических лиц почти не затрагивался в юридической литературе. Между тем реализовать правоспособность физического лица без наличия определенных условий нельзя. Но это не означает отсутствие равной правоспо-

способности граждан или наличие динамической правоспособности. Соответственно условия реализации правоспособности граждан можно подразделить на общие и особенные [2, с.120].

Наличие общих условий необходимо для реализации правоспособности во всех случаях. Особенности условия способствуют реализации правоспособности в определенных, предусмотренных законодательством случаях. В Конституции закреплена равная правоспособность всех граждан.

Из вышесказанного следует, что лишение правоспособности, как и дееспособности, во-

обще недопустимо. Субъект, не имеющий гражданской правоспособности, вообще не может быть субъектом гражданского права. По Конституции права и свободы человека и гражданина могут быть ограничены только законом и лишь в той мере, в какой это необходимо для защиты конституционного строя, охраны общественного порядка, прав и свобод человека, здоровья и нравственности населения. Гражданская правосубъектность и образующие её компоненты неразрывно связаны с гражданином, поэтому они неотчуждаемы.

#### Список использованных источников:

1. Гражданский кодекс Республики Казахстан от 27 декабря 1994 года № 23-24 (Общая часть) (с изменениями и дополнениями по состоянию на 01.01.2018 г.) [Электронный ресурс] // zakon.kz.
2. Сулейменов М.К. Субъекты гражданского права. Алматы, НИИ частного права КазГЮУ, 2004.
3. Абрамова Е.Н., Аверченко Н.Н., Байгушева Ю.В. Гражданское право: учебник / под ред. А.П.Сергеева. - М.: ТК Велби, 2009. - 140 с.

#### References:

1. Grazhdansky kodeks Respubliki Kazakhstan ot 27 dekabrya 1994 goda № 23-24 (Obshchaya chast) (s izmeneniyami i dopolneniyami po sostoyaniyu na 01.01.2018 g.) [Elektronnyy resurs] // zakon.kz.
2. Suleymenov M.K. Subyekty grazhdanskogo prava. Almaty, NII chastnogo prava KazGYU, 2004.
3. Abramova Ye.N., Averchenko N.N., Baygusheva Yu.V. Grazhdanskoye pravo: uchebnyk / pod red. A.P.Sergeyeva. - M.: TK Velbi, 2009. - 140 s.

УДК 347.51

**Фируз Мусоевич Киёмов<sup>1</sup>**

**<sup>1</sup>Магистрант Российско-Таджикского (Славянского) университета  
Республика Таджикистан, г. Душанбе**

## **ПРАВОВАЯ ПРИРОДА ГРАЖДАНСКО-ПРАВОВОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТИ В ОТНОШЕНИЯХ С УЧАСТИЕМ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЕЙ**

#### Аннотация

В данной статье рассматривается понятие ответственности предпринимателей в области гражданских правоотношений, выявляются особенности такой ответственности.

**Ключевые слова:** гражданско-правовая ответственность, предпринимательская деятельность, юридическая ответственность, особенности гражданской ответственности.

**Фируз Мусоевич Киёмов<sup>1</sup>**

**<sup>1</sup>Ресей-Тәжікстан (Славян) университетінің магистранты  
Тәжікстан Республикасы, Душанбе қ.**

**КӘСІПКЕРЛЕР ҚАТЫСУЫМЕН ҚАТЫНАСТАРДАҒЫ АЗАМАТТЫҚ-ҚҰҚЫҚТЫҚ  
ЖАУАПКЕРШІЛІКТІҢ ҚҰҚЫҚТЫҚ ТАБИҒАТЫ**

### Аңдатпа

Аталған мақалада азаматтық құқықтық қатынастар аясында кәсіпкерлердің жауапкершілігі түсінігі қарастырылады, осындай жауапкершілік ерекшеліктері анықталады.

**Түйінді сөздер:** азаматтық құқықтық жауапкершілік, кәсіпкерлік қызмет, заңды жауапкершілік, азаматтық жауапкершілік ерекшеліктері.

**Firuz Musoevich Kiyomov<sup>1</sup>**

**<sup>1</sup>Master of Russian-Tajik (Slavonic) university  
Republic of Tajikistan, Dushanbe**

## THE LEGAL NATURE OF CIVIL LEGAL RESPONSIBILITY IN RELATIONS WITH THE PARTICIPATION OF ENTREPRENEURS

### Annotation

This article examines the notion of the responsibility of entrepreneurs in the field of civil legal relations, identifies the specifics of this responsibility.

**Keywords:** civil-law responsibility, entrepreneurial activity, legal responsibility, features of civil liability.

Институт юридической ответственности является наглядным показателем воплощения прав и свобод человека в обществе. Он выступает мерилем обеспечения справедливости и гуманизма, посредством чего можно судить о степени цивилизованности и культуры государства.

Вопросы о сущности и правовой природе юридической ответственности, ее закрепление в законодательстве и особенности реализации в правоприменительной деятельности являются предметом дискуссии различных школ и направлений юридической науки. Термин «юридическая ответственность» представляется как наиболее «трансцендентной категорией отечественной юриспруденции» [3, 4], что отражает его многогранность и многозначность.

В научной и учебной литературе под юридической ответственностью традиционно понимается разновидность социальной ответственности — предусмотренная правовыми нормами обязанность субъекта права претерпевать неблагоприятные для него последствия правонарушения [5, 248].

Юридическая ответственность устанавливается и определяется правовыми нормами, тем самым характеризуя правовую сторону действий (бездействий) гражданина, органа государства, организации, их отношения к требованиям правовых норм. Юридическая ответственность возникает лишь за совершенное правонарушение, и для ее возникновения необходимы определенные условия - все элементы его состава:

- объект правонарушения (охраняемые правом общественные отношения, которым наносится ущерб);

- объективная сторона правонарушения (элементы, характеризующие правонарушение как определенный акт внешнего проявления в объективной действительности: а) противоправное деяние в форме активного либо пассивного поведения; б) вредные последствия этого деяния; в) причинная связь между противоправным деянием и его вредными последствиями);

- субъект правонарушения (лицо, совершившее правонарушение);

- субъективная сторона правонарушения (умышленная или неосторожная вина).

Институт юридической ответственности действует в различных отраслях права – уголовная, гражданская, административная и т.д. В каждой из этих областей он имеет свои особенности применения и реализации.

В случае нарушения норма права предприниматели, как и иные субъекты правоотношений, могут быть привлечены к различным видам ответственности, в частности и гражданско-правовой.

Так, понятие гражданско-правовой ответственности возникло в результате одной из возможных классификаций юридической ответственности, а именно - из наиболее традиционного деления в зависимости от характера (вида) правонарушения. Ответственность по гражданскому праву — это один из видов юридической ответственности наряду с ад-

министративной, дисциплинарной, уголовной ответственностью. Поэтому не вызывает сомнений наличие у гражданско-правовой ответственности общих черт с юридической ответственностью, а также собственных специфических черт по отношению к иным видам такой ответственности.

Понятие и сущность гражданско-правовой ответственности долгие годы выступает дискуссионным вопросом в науке гражданского права, чем и объясняется множественность точек зрения относительно данной категории. В настоящее время выработаны множества определений гражданско-правовой ответственности, которые в значительной степени дополняют друг друга. Однако общим для всех позиций ученых является то, что гражданско-правовая ответственность определяется обычно как ответственность, устанавливаемая в основном нормами гражданского права. При этом ученые чаще всего указывают на то, что гражданско-правовая ответственность характеризуется, прежде всего, как санкция, носящая имущественный характер. В частности, С.П. Гришаев суть гражданско-правовой ответственности видит в возложении на правонарушителя обязанности претерпеть неблагоприятные имущественные последствия в виде безвозмездного умаления его имущественной сферы [2, 480]. Здесь автор рассматривает гражданско-правовую ответственность как имущественную санкцию. Но следует подчеркнуть, что не всякая санкция – это гражданско-правовая ответственность. Здесь следует согласиться с Е.А. Сухановым, что не всякую меру государственно-принудительного воздействия, имеющую имущественное содержание, можно рассматривать как меру гражданско-правовой ответственности. Автор далее отмечает, что, например, реституция как последствие признания сделки недействительной или понуждение к исполнению заключенного договора не могут считаться мерами имущественной ответственности, поскольку по общему правилу не влекут никаких неблагоприятных имущественных последствий для правонарушителей [1, 484].

Следовательно, гражданско-правовая ответственность - это не просто санкция за правонарушение, а такая санкция, которая влечет определенные лишения имущественного или личного характера. Наряду с этим, гражданско-правовая ответственность характеризуется как компенсационная, когда одной из сторон ком-

пенсируются понесенные ею убытки. Одновременно гражданско-правовая ответственность является восстановительной ответственностью, поскольку посредством этого вида ответственности нередко восстанавливаются нарушенные права, а также восстанавливается нарушенное правовое положение субъектов.

Особенность гражданско-правовой ответственности проявляется в следующем:

- имеет нормативную основу, т.е. устанавливается нормами гражданского права, и распространяется на все регулируемые гражданским правом правоотношения;
- носит имущественный характер и характеризуется наличием дополнительных имущественных последствий на стороне правонарушителя.
- выполняет обычно компенсационную функцию;
- наступает в результате совершения гражданского правонарушения. Это один из квалифицирующих признаков такой ответственности, позволяющих выделить её среди других видов юридической ответственности.
- наступает только перед потерпевшим, а не перед государством (сторона, нарушившая обязательство или причинившая ущерб другой стороне, может самостоятельно возместить убытки в случае согласия потерпевшей стороны, то есть принудительные меры в процессе реализации гражданско-правовой ответственности нередко отступают на второй план, часто носят вспомогательный характер);
- является неотвратимой, т.е. за любое, даже незначительное гражданское правонарушение, будет применяться соответствующая мера ответственности с учетом характера совершенного правонарушения;
- предусматривает презумпцию «виновности» правонарушителя, который должен доказать, что в данном случае имелись обстоятельства непреодолимой силы либо вина потерпевшего;
- предполагает наступления ответственности без вины, когда лицо несет гражданско-правовую ответственность за вред, причиненный в результате случайного стечения обстоятельств, то есть таких, которые нельзя предотвратить в силу невозможности предвидения [6, 241]. Однако не всеми признаётся существование в гражданском праве такой ответственности.

Так, О.А. Красавчиков полагал, что, если нет вины, то нет и ответственности. Последняя по-

зация не согласуется с нормами гражданского кодекса об ответственности независимо от вины. В том числе с известной ещё советской цивилистике без виновной ответственности за причиненный источником повышенной опасности вред.

9) принуждение при гражданско-правовой ответственности обладает особым характером. О.С. Иоффе справедливо отметил специфический характер принуждения при гражданско-правовой ответственности, предполагающий возможность говорить о такой ответственности даже тогда, когда правонарушитель добровольно устранил последствия совершенного им правонарушения «в силу одной лишь возможности принуждения» [4, 32].

Некоторые авторы отмечают также гибкость, универсальность гражданско-правовой ответственности и то обстоятельство, что в

данной сфере законодателем наиболее часто предусматриваются случаи освобождения от юридической ответственности [7, 421].

Таким образом, гражданско-правовая ответственность — это особая разновидность юридической ответственности, применяемая на основании гражданского правонарушения и обеспеченная государственным принуждением, когда противоправное поведение правонарушителя не только осуждается государством и обществом, но и влечет для правонарушителя дополнительные неблагоприятные имущественные последствия. За однотипные правонарушения к различным участникам гражданского оборота применяются равные по объему меры ответственности. Гражданско-правовая ответственность реализуется в рамках особого, гражданского охранительного правоотношения.

#### Список использованных источников:

1. Гражданское право (общая часть): учебник: в 4 т. / под ред. Е.А. Суханова. - М.: Волтерс Клуверс, 2008. Т.1. – 496 с.
2. Гражданское право: учебник / под ред. С.П. Гришаева. - М.: Юристъ, 1998. – 484 с.
3. Демин А.В. Налоговая ответственность: проблема правовой идентификации // Хозяйство и право. - 2000. - № 6. (приложение). – 59 с.
4. Иоффе О.С. Ответственность по советскому гражданскому праву. - Л.: Изд-во Ленингр. ун-та, 1955. – 309 с.
5. Марченко М.Н. Проблемы общей теории государства и права: учебник: в 2 т. – М.: Проспект, 2017. – 648 с.
6. Морозова Л.А. Теория государства и права: учебник. - М.: Норма: ИНФРА-М, 2014. - 464 с.
7. Радько Т.Н. Проблемы теории государства и права. М.: Проспект, 2015. – 608 с.

#### References:

1. Grazhdanskoye pravo (obshchaya chast): uchebnik: v 4 t. / pod red. Ye.A. Sukhanova. - M.: Volters Kluvers, 2008. T.1. – 496 s.
2. Grazhdanskoye pravo: uchebnik / pod red. S.P. Grishayeva. - M.: Yurist, 1998. – 484 s.
3. Demin A.V. Nalogovaya otvetstvennost: problema pravovoy identifikatsii // Khozyaystvo i pravo. - 2000. - № 6. (prilozheniye). – 59 s.
4. Ioffe O.S. Otvetstvennost po sovetскому grazhdanskomu pravu. - L.: Izd-vo Leningr. un-ta, 1955. – 309 s.
5. Marchenko M.N. Problemy obshchey teorii gosudarstva i prava: uchebnik: v 2 t. – M.: Prospekt, 2017. – 648 s.
6. Morozova L.A. Teoriya gosudarstva i prava: uchebnik. - M.: Norma: INFRA-M, 2014. - 464 s.
7. Radko T.N. Problemy teorii gosudarstva i prava. M.: Prospekt, 2015. – 608 s.

УДК 347.191.4

**Роман Александрович Кадаков<sup>1</sup>**  
**<sup>1</sup>Студент 3 курса колледжа «Әділет»**  
**Каспийского общественного университета**  
**Республика Казахстан, г. Алматы**

*Научный руководитель:*

*Жабиев Р.Б.*

*преподаватель специальных дисциплин*  
*колледжа «Әділет»*

## **ПРЕДСТАВИТЕЛЬСТВО**

### **Аннотация**

В данной статье рассматриваются основные понятия, порядок заключения и правовое регулирование представительства в РК, некоторые аспекты нотариального удостоверения доверенностей.

**Ключевые слова:** представительство, доверенность, правопреемство, представитель, представляемый, доверитель, доверенный.

**Роман Александрович Кадаков<sup>1</sup>**

**<sup>1</sup>Каспий қоғамдық университеті «Әділет» колледжінің 3 курс студенті**  
**Қазақстан Республикасы, Алматы қ.**

### **ӨКІЛДІК**

#### **Аңдатпа**

Бұл мақалада Қазақстан Республикасында өкілдік етудің негізгі тұжырымдамалары, рәсімдеу және құқықтық реттеу және сенімхаттардың нотариалды куәландырылуының кейбір аспектілері қарастырылады.

**Түйінді сөздер:** өкілдік, сенімхат, мұрагерлік, өкілдік, сенімгерлік басқарушы.

**Roman Alexandrovich Kadakov<sup>1</sup>**

**<sup>1</sup>3-year student of the «Adilet» college**  
**of the Caspian Public University**  
**Republic of Kazakhstan, Almaty**

## **REPRESENTATION**

### **Annotation**

In this article the main concepts and procedure for concluding and legal regulation of representation in the RK, certain aspects of notarization of powers of attorney.

**Keywords:** representation, power of attorney, succession, representative, trustee, entrusted.

**Представительство** - это правоотношение, в соответствии с которым одно лицо (представитель) на основании имеющегося у него полномочия выступает от имени другого (представляемого), непосредственно создавая (изменяя, прекращая) для него права и обязанности. Представитель может совершать от имени представляемого различные сделки (купли-продажи, найма, обмена жилой площади и т.п.).

Через представителей могут совершаться и иные юридические действия - предъявление претензии, получение заработной платы, посылки и т.п. Не допускается совершение через представителя таких действий, которые по своему характеру могут совершаться только лично (например, оформление завещания, усыновление). В порядке представительства не могут совершаться действия, не имеющие непосредственно юридического значения (фактические

действия, например выполнение работы).

Полномочие представителя может основываться на доверенности, законе (например, право родителей выступать от имени своих несовершеннолетних детей, опекунов - от имени подотчетных в качестве из законных представителей), административном акте (например, приказ о назначении на должность продавца, кассира, приемщика багажа и т.п., полномочия, которых явствуют из обстановки, в которой они действуют).

Юридическая природа данного понятия получила в литературе различные оценки. Одни учёные рассматривают полномочие представителя как особое субъективное право, которому не соответствует чья-либо конкретная обязанность [3, с.228], либо противостоит обязанность представляемого принять на себя все юридические последствия действий представителя. По мнению Рясенцева В.А., полномочие есть проявление гражданской правоспособности. В свою очередь Иоффе О.С. полагает, что полномочие является юридическим фактом, определяющим границы присоединения к правоспособности представляемого дееспособности представителя. Каждая из этих позиций имеет как позитивные, так и уязвимые стороны, в силу чего вопрос о юридической природе полномочия продолжает оставаться дискуссионным [5, с.529]

С помощью представительства могут осуществляться не только имущественные, но и некоторые личные неимущественные права. Так, автор изобретения может через представителя оформить и подать заявку на получение патента.

О представительстве в гражданском процессе можно сказать, что его сущность, его задачи и представление практике его применения имеют важное значение в полной цепи осуществления гражданско-процессуального права.

В Древнем Риме договор поручения (mandatum) состоял в том, что одно лицо (доверитель, мандант) поручало, а другое лицо (мандатарий, поверенный) безвозмездно принимало на себя исполнение каких-либо действий. Предмет поручения могли составлять как юридические действия (выполнение процессуальных действий, совершение сделок), так и услуги фактического характера (в источниках приводятся в качестве примеров безвозмездная починка, отделка платья и других определенных действий). Углубленное раз-

витие институт представительства получил в XIX–XX веках в связи с усложнением правоотношений вообще и гражданско-правовых в частности.

Само слово представительство (англ. representation) - правоотношение, в соответствии с которым одно лицо (представитель) на основании имеющегося у него полномочия выступает от имени другого (представляемого), непосредственно создавая (изменяя, прекращая) для него права и обязанности.

Актуальность данной работы заключается в том, что представительство и доверенность в гражданском праве имеет немаловажное значение. В жизни могут сложиться различные ситуации, когда невозможно самому представлять свои интересы, в силу каких-то обстоятельств (например, по болезни или отъезду или просто недостаточных знаний), и тогда имеет смысл прибегнуть к помощи представителя.

Полномочие — право выступать представителем другого лица, совершать юридически значимые действия для него.

Полномочия представителя могут явствовать из обстановки, в которой он действует. Это касается работников (продавцов, кассиров и т.п.), которые совершают ограниченный круг сделок от имени организации в определенном месте.

Предметом представительства являются юридические действия, в частности сделки.

Субъективные гражданские права и обязанности могут осуществляться не самими управомоченными и обязанными лицами, а их представителями (за исключением случаев, когда в силу указаний закона и самой сущности прав и обязанностей они могут осуществляться и исполняться только лично их носителями). Использование представительства как способа осуществления прав и исполнения обязанностей диктуется причинами юридического и фактического порядка.

Возникновение у представителя необходимого полномочия закон связывает прежде всего с волеизъявлением представляемого, а также с другими юридическими фактами, специально указанными в законе. Полномочие представителя представляет собой один из наиболее оригинальных правовых феноменов. Оно дает возможность представителю совершать юридические действия от имени представляемого с непосредственным изменением правовой сферы последнего полно-

мочия представителя могут основываться на доверенности, административном акте или законе. Объем и характер полномочий представителя, а также условия их осуществления прямо зависят от лежащих в основе представительства юридических фактов. Соответственно различаются виды представительства:

- по доверенности или договору;
- основанное на административном акте;
- в силу закона.

Доверенность - письменное уполномочие, выдаваемое одним лицом другому лицу для представительства перед третьими лицами.

«Доверенностью признается письменное уполномочие, выдаваемое одним лицом другому лицу для представительства перед третьими лицами. Письменное уполномочие на совершение сделки представителем может быть представлено представляемым непосредственно соответствующему третьему лицу».

Чаще всего доверенность выдается для подтверждения полномочий добровольного представительства. Однако если само добровольное представительство имеет в основе договор между представляемым и представителем, то выдача доверенности по своей юридической природе представляет собой одностороннюю сделку, совершаемую по единоличному усмотрению представляемого. Иными словами, для выдачи доверенности и приобретения ею юридической силы не требуется согласие представителя. Это и понятно, так как возникающие у представителя полномочия не затрагивают его собственных гражданских прав, но дают ему право действовать от имени и в интересах представляемого.

В отличие от договора, регулирующего внутренние отношения между представителем и представляемым, доверенность призвана обеспечить внешний эффект представительства, а именно установить правовую связь между представляемым и третьим лицом посредством действий представителя. Знакомая с доверенностью, третьи лица, которым она собственно и адресуется, узнают, какими полномочиями обладает представитель.

Доверенность оформляется в строго определенных случаях и обязательно в письменной форме. Устная форма доверенности не допускается.

Однако бывают случаи, когда письменные доверенности, особым образом оформлен-

ные, способны заменить собой требуемое законом нотариальное удостоверение. Такие случаи связаны с особым положением, в котором оказались представляемые.

В этот перечень согласно ГК РК входят:

1) Доверенности лиц, которые находятся на излечении в госпиталях, санаториях и других военно-лечебных учреждениях. Такую сделку должен удостоверить начальник учреждения, его заместитель по медицинской части либо старший или дежурный врач.

2) Доверенности военнослужащих, удостоверяемые командиром (начальником) воинской части, соединения, учреждения или военно-учебного заведения. В таком же порядке могут быть удостоверены теми же лицами доверенности рабочих и служащих, членов их семей и членов семей военнослужащих при условии, если часть, соединение, учреждение или военно-учебное заведение расположены в местности, где отсутствуют нотариальные конторы (нотариус и другие органы, в функции которых входит совершение нотариальных действий).

3) Доверенности лиц, которые находятся в местах лишения свободы (имеются в виду заключенные), могут быть удостоверены начальником соответствующего места лишения свободы.

4) Доверенности совершеннолетних дееспособных граждан, которые находятся в учреждениях социальной защиты населения - домах для престарелых, инвалидов и т.д., эти доверенности должны быть удостоверены администрацией учреждения или руководителем либо заместителем соответствующего органа.

Выдача доверенности по своей правовой природе представляет собой одностороннюю сделку. По общему правилу доверенность должна облекаться в простую письменную форму. В настоящее время нотариальная форма доверенностей требуется лишь в случаях, прямо предусмотренных законом. При этом удостоверение доверенностей остается одним из востребованных действий в нотариальной практике.

Как свидетельствует статистика, в среднем около 20-25 процентов от общего количества нотариальных действий составляет удостоверение доверенностей. К сожалению, следует отметить отсутствие единства практики среди нотариусов в решении ряда, казалось бы,



принципиальных вопросов, связанных как с субъектным составом, так и содержанием доверенностей как таковых [4, с. 63].

Закон РК «О нотариате» предусматривает возможность удостоверения доверенностей на имя и от имени нескольких лиц. Однако на практике постоянно возникает вопрос о допустимости такого удостоверения. Одни нотариусы считают такого рода практику допустимой, ссылаясь на вышеуказанную норму Закона РК «О нотариате», другие ставят под сомнение саму такую возможность, исходя ГК РК, согласно которому доверенностью признается письменное уполномочие одного лица (доверителя) для представительства от его имени, выдаваемое им другому лицу (поверенному). Гражданский кодекс не предполагает множественности субъектов (доверителей и поверенных), исходя из личных, доверительных отношений между указанными субъектами, руководствуясь правовой природой доверенности как односторонней сделки, множественность доверителей, полагаем, исключает указанный признак доверенности. С другой стороны, Закон РК «О нотариате» прямо предусматривает множественность субъектов доверенности, соответственно нотариус не вправе отказать в совершении данного вида нотариального действия. Выбирая приоритет юридической силы, в данном аспекте следует руководствоваться не приоритетом нормативного правового акта специального характера над актом общего действия, а пунктом 2 статьи 3 ГК РК, в соответствии с которым в случае противоречия норм гражданского права, содержащихся в актах законодательства Республики Казахстан, положениям Гражданского кодекса РК применяются положения кодекса. Нормы гражданского права, содержащиеся в законодательстве Республики Казахстан и противоречащие нормам Гражданского кодекса РК, могут применяться только после внесения в кодекс соответствующих изменений [4, с. 214].

Таким образом, следуя букве закона, формальное решение обозначенной проблемы уже представляет для нотариусов особую сложность в случае, когда несколько лиц обратились за удостоверением доверенности.

Поставленная проблема усугубляется наличием в законодательстве правовых возможностей возникновения отношений, основанных на доверенности с множественным субъектным составом. Так, например, согласно ГПК РК, регламентирующей вопросы процессуального

соучастия, соистцы и соответчики могут поручить ведение дела соответственно одному из соистцов или соответчиков. В силу положений ГПК РК такого рода поручение оформляется доверенностью. Множественность доверителей может иметь место в случае, когда группа лиц рассматривается субъектом правоотношений, например, члены семьи при реализации прав на социальное обеспечение, при приватизации жилища и др. Множественность поверенных, как правило, имеет место при единстве объекта отношений поручения, это, например, транспортное средство, на практике около пятидесяти процентов доверенностей на управление, распоряжение транспортом удостоверяются на имя нескольких лиц. В связи с чем формальный подход не позволяет однозначно решить вопрос о возможности нотариального удостоверения рассматриваемой доверенности.

Кроме теоретических проблем, нотариального удостоверения и последующей реализации доверенности с множественным субъектным составом возникает целый ряд вопросов практического характера. Последовательно остановимся на них. Во-первых, удостоверяя доверенность от имени нескольких лиц, остается открытым вопрос о количестве экземпляров доверенности. С учетом положений Закона РК «О нотариате», «Правил совершения нотариальных действий нотариусами» количество экземпляров документов, в которых излагается содержание сделки, определяется лицами, обратившимися за совершением нотариального действия, но не должно быть менее двух экземпляров, один из которых остается в делах нотариуса.

Судебной практике известны случаи, когда последствия прекращения доверенности не подлежали применению из-за того, что представляемый не совершил необходимых действий по уведомлению представителя и третьих лиц. В одном из случаев суд первой инстанции пришел к выводу о том, что соглашение было подписано от имени представляемого лицом, не имевшим на то полномочий, поскольку выданная этому лицу доверенность была позже аннулирована, а со стороны представляемого одобрения сделки не последовало. В то же время суд не проверил, производились ли действия со стороны представляемого по извещению представителя и третьего лица (контрагента по соглашению) об отзыве доверенности.

На мой взгляд, представительство в граждан-

ском праве имеет немаловажное значение. В жизни могут сложиться различные ситуации, когда невозможно самому представлять свои интересы, в силу каких-то обстоятельств (например по болезни или отъезду или просто недостаточных знаний), и тогда имеет смысл прибегнуть к помощи представителя.

Некоторыми теоретиками выделяются законное представительство, в котором представительские отношения возникают по прямому указанию закона и добровольное представительство, возникающее по воле представляемого, который определяет полномочия и фигуру представителя.

Доверенностью, которая чаще всего выдаётся для подтверждения полномочий добровольного представительства, является письменное уполномочие, выдаваемое одним лицом другому для представительства перед третьими лицами.

Юридические последствия действий, совершенных представителем, возникают для представляемого при условии, что они совершены в пределах предоставленного ему полномочия. Однако если представляемый впоследствии одобрит действия представителя, выходящие за пределы полномочия, они также создают для представляемого права и обязанности.

Цель представительства - совершение представителем юридических действий, устанавливающих, изменяющих или прекращающих права и обязанности у представляемого. Среди данных действий наибольшее значение имеют двусторонние и односторонние сделки. Немаловажную роль играют и иные юридические действия: приемка продукции, составление актов о недостатках товаров, предъявление претензий и исков и т.д.

Институт представительства наиболее полно урегулирован в нашем законодательстве и оно имеет важное значение в жизни общества.

Возникновение у представителя необходимого полномочия закон связывает прежде всего с волеизъявлением представляемого, а также с другими юридическими фактами, специально указанными в законе. Полномочие представителя представляет собой один из наиболее оригинальных правовых феноменов. Оно дает возможность представителю совершать юридические действия от имени представляемого с непосредственным изменением правовой сферы последнего.

Различают виды представительств: по доверенности или договору; основанное на административном акте; в силу закона.

Различают два основных вида представительства:

Законное – представительство, основанное на законе, называется обязательным, так как оно возникает независимо от воли представляемого. Законными представителями являются родители, усыновители, опекуны.

Добровольное – представительство, основанное на доверенности, так как доверенность является односторонней сделкой, совершаемой представляемым по его усмотрению. «Доверенностью признается письменное уполномочие, выдаваемое одним лицом другому лицу для представительства перед третьими лицами. Письменное уполномочие на совершение сделки представителем может быть представлено представляемым непосредственно соответствующему третьему лицу».

Гражданский кодекс устанавливает предельный срок доверенности, который составляет три года. Доверенность, выданная на больший срок, будет действительна только в течение трех лет.

На основе вышеизложенного можно сказать, что представительство в гражданском праве имеет немаловажное значение. В жизни могут сложиться различные ситуации, когда невозможно самому представлять свои интересы, в силу каких-то обстоятельств (например, по болезни или отъезду или просто недостаточных знаний), и тогда имеет смысл прибегнуть к помощи представителя. Поэтому цель представительства - совершение представителем юридических действий, устанавливающих, изменяющих или прекращающих права и обязанности у представляемого.

Доверенность прекращается вследствие истечения срока доверенности, отзыва доверенности представляемым или отказа от неё представителем, прекращения юридического лица, от имени которого или которому выдана доверенность, а также в случае смерти представляемого или представителя.

Институт представительства, в противоположность многим институтам гражданского права, отличается по преимуществу космополитическим характером, объясняемым однородностью потребностей, вызвавших этот институт в современном гражданском обороте.

**Список использованных источников:**

1. Гражданский кодекс Республики Казахстан (особенная часть) – от 1 июля 1999 г. № 409-І (с изменениями и дополнениями по состоянию на 12.12.2017 г.) [Электронный ресурс]// zakon.kz
2. Закон Республики Казахстан «О нотариате» от 14 июля 1997 г. (с изменениями и дополнениями на 25.12.2017г.) [Электронный ресурс]// zakon.kz
3. Советское гражданское право/ отв.ред.В.А. Рясенцев. В 2 ч. М., 1986.Ч.1 С.228.
4. Гражданское право. Учебник для вузов (академический курс). Отв. ред.: М.К. Сулейменов, Ю.Г. Басин – Алматы. 2000. – С. 90.
5. Абрамова Е.Н., Аверченко Н.Н., Байгушева Ю.В. Гражданское право Учебник/ под.ред. А.П.Сергеева. - М.:ТК Велби,2009.- 529 с.

**References:**

1. Grazhdansky kodeks Respubliki Kazakhstan (osobennaya chast) – ot 1 iyulya 1999 g. № 409-І (s izmeneniyami i dopolneniyami po sostoyaniyu na 12.12.2017 g.) [Elektronny resurs]// zakon.kz
2. Zakon Respubliki Kazakhstan «O notariate» ot 14 iyulya 1997 g. (s izmeneniyami i dopolneniyami na 25.12.2017g.) [Elektronny resurs]// zakon.kz
3. Sovetskoye grazhdanskoye pravo/ otv.red.V.A. Ryasentsev. V 2 ch. M., 1986.Ch.1 S.228.
4. Grazhdanskoye pravo. Uchebnik dlya vuzov (akademichesky kurs). Otv. red.: M.K. Suleymenov, Yu.G. Basin – Almaty. 2000. – S. 90.
5. Abramova Ye.N., Averchenko N.N., Baygusheva Yu.V. Grazhdanskoye pravo Uchebnik/ pod.red. A.P.Sergeyeva. - M.:TK Velbi,2009.- 529 s.

УДК 347.1

**Семён Евгеньевич Кольцов<sup>1</sup>**

**Юрий Юрьевич Молоков<sup>1</sup>**

**<sup>1</sup>Студенты Новосибирского национального исследовательского  
государственного университета  
Российская Федерация, г. Новосибирск**

## **ПРАВОВЫЕ АСПЕКТЫ ЗАЩИТЫ ДЕЛОВОЙ РЕПУТАЦИИ**

**Аннотация**

Данная статья посвящена правовым аспектам защиты деловой репутации, рассмотрены основные проблемные аспекты, разобраны узловые проблемы защиты деловой репутации и предложен механизм оценки ущерба.

**Ключевые слова:** деловая репутация, организация, предприятие, финансовая сфера, недобросовестная конкуренция, нематериальное благо, СМИ, сеть Интернет, правовой базис, гражданско-правовая защита.

**Семён Евгеньевич Кольцов<sup>1</sup>**

**Юрий Юрьевич Молоков<sup>1</sup>**

**<sup>1</sup>Новосібір ұлттық зерттеу мемлекеттік университетінің студенттері  
Ресей Федерациясы, Новосібір қ.**

### **ІСКЕРЛІК БЕДЕЛІН ҚОРҒАУДЫҢ ҚҰҚЫҚТЫҚ АСПЕКТІЛЕРІ**

**Аңдатпа**

Аталған мақала іскерлік беделін қорғаудың құқықтық аспектілеріне арналған, негізгі өзекті аспектілер қарастырылды, іскерлік беделін қорғау мәселелері бөлек қарастырылып, келтірілген нұқсанды бағалау механизмі ұсынылды.

**Түйінді сөздер:** іскерлік бедел, ұйым, кәсіпорын, қаржылық сфера, жосықсыз бәсекелестік, материалды емес игілік, БАҚ, Ғаламтор, құқықтық базис, азаматтық-құқықтық қорғау.

Semyon Koltsov<sup>1</sup>

Yurij Molokov<sup>1</sup>

<sup>1</sup>Students of Novosibirsk National Research State University  
Russian Federation, Novosibirsk

## LEGAL ASPECTS OF PROTECTION OF BUSINESS REPUTATION

### Annotation

This article is devoted to legal aspects of protection of business reputation, the basic problem aspects, nodal problems of protection of business reputation are considered and analyzed in more details and the mechanism of damage assessment is offered.

**Keywords:** business reputation, organization, enterprise, financial sphere, unfair competition, non-material benefit, mass media, Internet, legal basis, civil protection.

Во все времена люди ценили чистую репутацию. Именно на поддержание чистой деловой репутации крупные бренды и лидирующие корпорации затрачивают колоссальные финансовые и материальные ресурсы, отстаивают и защищают её в суде. Деловая репутация — это в первую очередь нематериальное благо, сущность которого заключается в оценке деятельности конкретного лица с точки зрения его деловых качеств. С точки зрения права деловая репутация является общественной оценкой предпринимательских качеств субъекта. Деловая репутация является основой построения деловых отношений, заключения предпринимательских сделок, в том числе и на международном уровне. В понятие деловой репутации предприятия входят такие институты как квалификация руководства соответствующей организации, бренд, имидж, способность организации налаживать контакты с общественностью и партнёрами, успешность в финансовой сфере, способность к привлечению региональных и международных инвестиций, возможность реализовать лидерство в соответствующей отрасли и вести предпринимательскую деятельность, как на внутреннем, так и на внешнем рынке.

Деловая репутация зарабатывается годами образцовой деятельности, что, безусловно, свидетельствует о высокой ценности данного блага для субъектов предпринимательской деятельности. В условиях современного мира деловая репутация может быть испорчена в результате использования другими субъектами инструментов недобросовестной конкуренции [1, с.3]. В качестве таких инструментов зачастую применяются материалы, порочащие деловую

репутацию и публикуемые в СМИ, некорректные сравнения и введение потребителей в заблуждение при проведении рекламных кампаний, распространение ложной информации на собраниях акционеров.

Вопрос о том, что же делать лицам, деловая репутация которых оказалась испорченной ввиду незаконных действий недобросовестных конкурентов, является дискуссионным по сей день. Очевидное решение о защите деловой репутации собственными силами организации по сути своей является наименее продуктивным ввиду высокой вероятности потратить большое количество материальных ресурсов, так и не вернув репутацию в полном объёме, а порой и усугубив ситуацию.

Защита деловой репутации должна осуществляться в рамках правового поля в соответствии с действующим законодательством, предусматривающим как гражданско-правовые, так и уголовно-правовые средства [6, с.1]. Ввиду распространённости и дискуссионности вопроса о защите деловой репутации, актуальность данной темы обусловлена следующим:

Во-первых, в современных реалиях необходимо проработать правовые аспекты механизма защиты деловой репутации, так как в условиях информационного общества количество способов донести информацию возрастает и появляется необходимость ограничения распространения недостоверных или порочащих репутацию сведений.

Во-вторых, при неуклонно растущем на территории стран СНГ количестве дискредитирующей организации информации требуется гарантия защиты нарушенных прав, компен-

сации вреда и возмещения понесённых убытков.

В-третьих, деловая репутация обладает большой нематериальной ценностью, из-за чего проблема её защиты особенно обострена и требует обсуждения.

Важно отметить, что деловая репутация — частный случай репутации и является мнением о качествах конкретного коллектива, предприятия, организации, учреждения, конкретного физического лица в сфере делового оборота, предпринимательства. Носителем деловой репутации может быть индивидуальный субъект: гражданин-предприниматель и гражданин, который работает по договору. В таком случае важна известность работника, его репутация как специалиста в определённой отрасли. Так же к субъектам деловой репутации относятся юридические лица. Репутация физического или юридического лица в деловой сфере является одним из основных условий его успешности и востребованности. Суть понятия деловая репутация заключается в том, что она связана непосредственно с осуществлением предпринимательской деятельности субъектом, свидетельствует о его деловых качествах. Сегодня деловая репутация приобретает особое значение ввиду того, что она является определяющим звеном осуществления предпринимательской деятельности в условиях рыночной экономики. Право субъекта на защиту чести, достоинства и деловой репутации является основой, особым правовым базисом защиты деловой репутации от посягательств[3]. Российское законодательство предусматривает применение норм о защите деловой репутации граждан к аналогичному процессу в отношении юридических лиц[4]. При защите интересов граждан-предпринимателей необходимо иметь в виду относимость граждан к той или иной общности по национальному, политическому, религиозному признаку. Однако требование защиты репутации может быть направлено только на личность и её честь, и достоинство, а не в отношении достоинства и чести данной общности в целом.

Отдельным проблемным аспектом защиты деловой репутации является сложность ограничения деловой репутации от других нематериальных благ: жизнь, здоровье, достоинство личности, личная неприкосновенность, неприкосновенность частной жизни, имя, авторство и прочие. Особенность защиты перечисленных нематериальных благ состоит в специальной охране неприкосновенности данных благ

ввиду возможности причинения морального вреда в случае их распространения в качестве сведений, даже в том случае, когда эти сведения соответствуют действительности и не порочат деловую репутацию. Законодательно закреплена норма, в соответствие с которой организация или гражданин, в отношении которого в средствах массовой информации распространяются сведения, которые не соответствуют действительности либо порочат честь, достоинство и деловую репутацию субъекта, имеет право на опровержение и ответ в том же средстве массовой информации. Право на ответ реализуется в случае, когда в сведениях, предоставленных СМИ, отсутствуют признаки, дающие право на опровержение[10]. В процессе разрешения споров о распространении информации о частной жизни гражданина необходимо иметь ввиду, что при опубликовании достоверных сведений о частной жизни гражданина без его согласия, на лицо, распространившее данные сведения, может быть возложена обязанность компенсировать моральный вред, причинённый данным распространением информации. Таким образом, в законодательстве Российской Федерации предусмотрены различные основания для возникновения права на защиту деловой репутации[7].

Основным проблемным аспектом защиты деловой репутации является оценка морального вреда. Как было указано выше, деловая репутация — нематериальное благо, присущее как физическому, так и юридическому лицу. По своей сути деловая репутация может быть как положительной, так и отрицательной, но в данном случае речь идёт о защите положительно оцененной деловой репутации. Необходимо понимать, что деловая репутация неразрывно связана не только с правами конкретного субъекта, но и с его успешностью в рамках предпринимательской деятельности, соответственно, порча деловой репутации влечёт за собой не только нарушение прав, но и финансовые убытки, существенно влияющие на экономическую стабильность и позицию на рынке. Сложности с оценкой ущерба, нанесённого деловой репутации в том или ином случае, заключаются в том, что соответствующая оценка может быть произведена только при продаже предприятия. Российское законодательство не имеет нормы, решающей вопрос об оценке ущерба без прохождения соответствующим предприятием процедуры продажи. Гражданин, честь, достоинство и деловая репутация которого пострадали в результате

опубликования порочащих сведений, имеет право не только на опровержение соответствующих сведений, но и на возмещение убытков и морального вреда, причинённого данным распространением. В таком случае суд определяет размер компенсации морального вреда виновной стороной в денежном выражении.

Для физических лиц деловая репутация является ключевым элементом трудовых отношений, так как является отражением профессиональных качеств работника. В условиях рыночной экономики возрастает актуальность поддержания деловой репутации субъекта на высоком уровне, так как мнение об организации или человеке в обществе существенно влияет на его финансовое благополучие.

Особое внимание современных правоведов привлекает вопрос защиты деловой репутации в сети Интернет. Многообразие, простота и доступность инструментов сети Интернет предоставляет широкие возможности недобросовестным субъектам вести борьбу на рынке незаконными методами. Способов испортить репутацию конкурента с использованием сети Интернет множество: ложные новости, недостоверные комментарии, подделанные фотографии, массовые рассылки сообщений в социальных сетях и прочее. Использование сети Интернет как площадки для распространения фальсифицированных сведений резко возросло за последние годы. Многие организации дискредитируются конкурентами при помощи ложных отзывов покупателей, опубликования информации о качестве товара, не соответствующей действительности, а так же в результате некорректных сравнений товаров[9]. Результатом таких действий является потеря потенциальных клиентов, падение курса акций, утрата деловых связей с партнёрами и снижение экономического потенциала данной организации. При рассмотрении соответствующих дел суд обращает внимание, был ли зарегистрирован в качестве средства массовой информации источник опубликова-

ния сведений, порочащих деловую репутацию организации[2]. В таком случае в отношении источника применяется соответствующее законодательство о СМИ[5]. Однако отсутствие регистрации в качестве СМИ не освобождает субъекта, опубликовавшего соответствующую информацию от ответственности[8].

При применении гражданско-правового и уголовно-правового способов защиты деловой репутации необходимо обратить внимание на разницу в объёме защиты, предоставляемой данными способами. Гражданско-правовая защита деловой репутации работает по отношению к гражданам и организациям, а распространённые сведения должны быть порочащими и не соответствующими действительности. Уголовно-правовой способ защиты применяется только по отношению к гражданам, однако ответственность наступает и за публикации или донесение до общественности сведений иным образом в оскорбительной форме. Опровержение сведений, порочащих честь, достоинство и деловую репутацию возможно при наличии трёх условий:

Сведения распространены

Сведения не соответствуют действительности

Сведения порочат честь, достоинство и деловую репутацию

Таким образом, в современном законодательстве актуальна проблема защиты деловой репутации. В данной статье были рассмотрены некоторые аспекты защиты деловой репутации, разобраны их особенности. В современных правовых системах стран СНГ имеются предпосылки к развитию механизма оценки деловой репутации и понесённого ею вреда. В будущем возможно совершенствование законодательства, создание специальных систем и методов, позволяющих определить материальный эквивалент деловой репутации, что, несомненно, будет способствовать развитию института защиты деловой репутации.

#### Список использованных источников:

1. Иваненко Ю.Г. Деловая репутация юридических лиц и ее правовая защита // Законодательство. - 2000. - №10.
2. Информационное письмо Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ от 23 сентября 1999 г. № 46 «Обзор практики разрешения арбитражными судами споров, связанных с защитой деловой репутации» // Вестник Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации. - 1999г. - №11.
3. Конвенция о защите прав человека и основных свобод ETS N 005. Рим, 04.11.1950 (с изм. и доп. от 21.09.2015, 20.12.2016, 01.01.2016, 06.11.2015, 11.05.2014). // СЗ РФ. 2015. N 2. Ст. 163.

4. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 10 октября 2003 г. № 5 «О применении судами общей юрисдикции общепризнанных принципов и норм международного права и международных договоров Российской Федерации» // Бюллетень Верховного Суда Российской Федерации. - 2003г. - №12.
5. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 24 февраля 2005 г. №3 «О судебной практике по делам о защите чести и достоинства граждан, а также деловой репутации граждан и юридических лиц»
6. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 31 октября 1995 г. № 8 «О некоторых вопросах применения судами Конституции Российской Федерации при осуществлении правосудия» // Бюллетень Верховного Суда Российской Федерации. - 1996г. - №2. - С.1.
7. Постановление Федерального арбитражного суда Московского округа от 22 октября 2003 г. № КГ-А40/7686-03
8. Постановление Федерального арбитражного суда Московского округа от 2 июня 2003 г. № КГ-А41/3503-03
9. Федеральный закон от 13.03.2013 N 38-ФЗ "О рекламе" (ред. от 03.02.15) // СЗ РФ. 2013. N 12. Ст. 1232.
10. Федеральный закон от 27.07. 2015 N 149-ФЗ "Об информации, информационных технологиях и о защите информации" (ред. от 21.07.2014) // СЗ РФ. 2015. N 31 (ч. I). Ст. 3448.

#### References:

1. Ivanenko Yu.G. Delovaya reputatsiya yuridicheskikh lits i eye pravovaya zashchita // Zakonodatelstvo. - 2000. - №10.
2. Informatsionnoye pismo Prezidiuma Vysshego Arbitrazhnogo Suda RF ot 23 sentyabrya 1999 g. № 46 «Obzor praktiki razresheniya arbitrazhnymi sudami sporov, svyazannykh s zashchitoy delovoy reputatsii» // Vestnik Vysshego Arbitrazhnogo Suda Rossyskoy Federatsii. - 1999g. - №11.
3. Konventsiya o zashchite prav cheloveka i osnovnykh svobod ETS N 005. Rim, 04.11.1950 (s izm. i dop. ot 21.09.2015, 20.12.2016, 01.01.2016, 06.11.2015, 11.05.2014). // SZ RF. 2015. N 2. St. 163.
4. Postanovleniye Plenuma Verkhovnogo Suda RF ot 10 oktyabrya 2003 g. № 5 «O primeneniі sudami obshchey yurisdiktsii obshchepriznannykh printsipov i norm mezhdunarodnogo prava i mezhdunarodnykh dogovorov Rossyskoy Federatsii» // Byulleten Verkhovnogo Suda Rossyskoy Federatsii. - 2003g. - №12.
5. Postanovleniye Plenuma Verkhovnogo Suda RF ot 24 fevralya 2005 g. №3 «O sudebnoy praktike po delam o zashchite chesti i dostoinstva grazhdan, a takzhe delovoy reputatsii grazhdan i yuridicheskikh lits»
6. Postanovleniye Plenuma Verkhovnogo Suda RF ot 31 oktyabrya 1995 g. № 8 «O nekotorykh voprosakh primeneniya sudami Konstitutsii Rossyskoy Federatsii pri osushchestvlenii pravosudiya» // Byulleten Verkhovnogo Suda Rossyskoy Federatsii. - 1996g. - №2. - S.1.
7. Postanovleniye Federalnogo arbitrazhnogo suda Moskovskogo okruga ot 22 oktyabrya 2003 g. № KG-A40/7686-03
8. Postanovleniye Federalnogo arbitrazhnogo suda Moskovskogo okruga ot 2 iyunya 2003 g. № KG-A41/3503-03
9. Federalny zakon ot 13.03.2013 N 38-FZ "O reklame" (red. ot 03.02.15) // SZ RF. 2013. N 12. St. 1232.
10. Federalny zakon ot 27.07. 2015 N 149-FZ "Ob informatsii, informatsionnykh tekhnologiyakh i o zashchite informatsii" (red. ot 21.07.2014) // SZ RF. 2015. N 31 (ch. I). St. 3448

УДК 347.1

Жандос Саматулы Кулмуханов<sup>1</sup>  
<sup>1</sup>Магистрант Университета КазГЮУ  
Республика Казахстан, г. Астана

## ЛИЧНЫЕ НЕИМУЩЕСТВЕННЫЕ ПРАВА ГРАЖДАН НА ЗАЩИТУ ПЕРСОНАЛЬНЫХ ДАННЫХ В УСЛОВИЯХ РАЗВИТИЯ ИНФОРМАЦИОННО-КОММУНИКАЦИОННЫХ ТЕХНОЛОГИЙ

### Аннотация

Данная статья посвящена правовой природе личных неимущественных прав, подробно рассмотрены законы о защите персональных данных в условиях информационно-коммуникационных технологий.

**Ключевые слова:** персональные данные, информация, защита персональных данных, гражданское право, век информационно-коммуникационных технологий.

Жандос Саматулы Кулмуханов<sup>1</sup>  
<sup>1</sup>КазГЗУ Университетінің магистранты  
Қазақстан Республикасы, Астана қ.

## АҚПАРАТТЫҚ ЖӘНЕ КОММУНИКАЦИЯЛЫҚ ТЕХНОЛОГИЯЛАРДЫҢ ДАМУ КЕЗЕҢІНДЕГІ ЖЕКЕ МӘЛІМЕТТЕРДІ ҚОРҒАУДАҒЫ АЗАМАТТАРДЫҢ ЖЕКЕ МЕНШІК ҚҰҚЫҒЫ

### Аңдатпа

Бұл мақала жеке мүліктік емес құқықтардың құқықтық сипатына арналған, ақпараттық-коммуникациялық технологиялар жағдайында жеке деректерді қорғау туралы заңдар толығымен қарастырылады.

**Түйінді сөздер:** жеке деректер, ақпарат, жеке деректерді қорғау, азаматтық құқық, ақпараттық-коммуникациялық технологиялар кезеңі.

Zhandos Samatuly Kulmukhanov<sup>1</sup>  
<sup>1</sup>Master of the KAZGUU University  
Republic of Kazakhstan, Astana

## PERSONAL NON-PROPERTY RIGHTS OF CITIZENS TO PROTECT PERSONAL DATA IN THE CONDITIONS OF PROGRESS OF INFORMATION AND COMMUNICATION TECHNOLOGIES

### Annotation

This article is devoted to the legal nature of personal non-property rights, detailed laws on the protection of personal data in the context of information and communication technology.

**Keywords:** personal data, information, protection of personal data, civil law, the age of information and communication technologies.

В условиях продолжающегося стремительного развития информационно-коммуникационных технологий, в том числе повсеместного распространения сети Интернет, бурного роста популярности социальных сетей, возникают новые угрозы для личности в связи с обработкой персональных данных. По этой причине данные сами по себе приобретают высокую ценность. И чем больше цена

полезной информации, тем выше ее сохранность. В список таких данных входят персональные данные гражданина. Согласно п.2 ст.1 Закона Республики Казахстан «О персональных данных и их защите» персональные данные – сведения, относящиеся к определенному или определяемому на их основании субъекту персональных данных, зафиксированные на электронном, бумажном и (или) ином матери-



альном носителе [1]. Например: паспортные данные, финансовые ведомости, медицинские карты, год рождения, биометрия, другая идентификационная информация личного характера. Современный уровень развития информационных технологий позволяет аккумулировать гигантские массивы персональных данных, обрабатывать их, создавая из разрозненных отдельных персональных данных целые личностные профили. Все труднее становится обеспечивать конфиденциальность персональных данных. Так, по экспертным оценкам, в общем количестве утечек конфиденциальной информации абсолютное большинство составляют утечки персональных данных. При этом важно отметить, что опасности, связанные с обработкой персональных данных, в настоящее время исходят не только со стороны государства, которое обладает необходимыми средствами (как техническими, так и финансовыми) для обработки персональных данных всех своих граждан, но и со стороны частных лиц. Согласно ст. 6 Закону РК «О персональных данных и их защите» персональные данные по доступности подразделяются на общедоступные и ограниченного доступа. Общедоступные персональные данные это – персональные данные, доступ к которым является свободным с согласия субъекта или на которые в соответствии с законодательством Республики Казахстан не распространяются требования соблюдения конфиденциальности. В общедоступные источники персональных данных (адресные книги, списки и другое информационное обеспечение) с письменного согласия физического лица могут включаться его фамилия, имя, отчество, год и место рождения, адрес и абонентский номер. В целях информационного обеспечения населения используются общедоступные источники персональных данных (в том числе биографические справочники, телефонные, адресные книги, общедоступные электронные информационные ресурсы, средства массовой информации). Персональные данные ограниченного доступа - персональные данные, доступ к которым ограничен законодательством Республики Казахстан. В группу такой информации входят данные удостоверения личности, индивидуальный идентификационный номер (ИИН), личные телефоны, адрес местожительства, национальность, место работы, условия трудового договора.

Государство обеспечивает защиту персональных данных по Закону РК «О персональ-

ных данных и их защите» в главе 3 Защита персональных данных. Ниже указаны пункты статей за нарушение закона:

Кодексом об административных правонарушениях устанавливается ответственность за незаконный сбор и/или обработку персональных данных (часть 1 ст. 79); несоблюдение собственником, оператором или третьим лицом мер по защите персональных данных и эти же деяния, но повлекшие утерю, незаконный сбор и/или обработку персональных данных (части 2 и 3 ст. 79); неосуществление или ненадлежащее осуществление собственником или владельцем информационных систем, содержащих персональные данные, мер по их защите (часть 1 ст. 641) [2].

Что касается уголовной ответственности, то в соответствии с казахстанским Уголовным кодексом она наступает за причинение существенного вреда правам и законным интересам лица в результате незаконных сбора и/или обработки персональных данных (ст. 147) и неправомерное распространение электронных информационных ресурсов, содержащих персональные данные граждан или иные сведения, доступ к которым ограничен законами Республики Казахстан или их собственником или владельцем (ст. 211) [3].

Информационные технологии стали неотъемлемой частью жизни человека, что требует нового подхода к защите информации, а также защите от информации. Значительный прогресс в развитии ИКТ и средств, формирующих информационное пространство, устанавливает обязанность государства создавать эффективные механизмы правовой защиты данной отрасли. Казахстан в этом смысле чрезвычайно уязвимая страна, поскольку является одним из тех развивающихся государств, которые перешли в информационную эру, не завершив стадии развития аграрного и индустриального общества. Поэтому в нашей стране очевидный парадокс – дефицит технологий при их избыточности. Например, только 56,4% жителей села являются пользователями Интернета [4]. Это объясняется тем, что малонаселенные пункты РК все еще нуждаются в проведении телефонной связи и сети интернет. Несмотря на эти данные, в нашей стране интернет-технологии играют все большую роль в экономике и государственном управлении – в режим онлайн переходят тендерная система закупок, бизнес-процессы, государственные услуги, а также огромный массив личных данных граждан.

Эти и другие компоненты нуждаются в защите. Для того чтобы понимать степень уязвимости информационной безопасности в Казахстане, нужно проанализировать ряд аспектов. В первую очередь, выясним понятие информационной безопасности: информационную безопасность следует рассматривать как состояние защищенности информационного пространства Республики Казахстан. Также это защита прав и интересов человека и гражданина, общества и государства в информационной сфере от реальных и потенциальных угроз, когда обеспечивается устойчивое развитие и информационная независимость страны. Правовое обеспечение состояния защищенности и деятельности по противодействию и предотвращению угроз является основным условием деятельности современного государства.

Несмотря на вышеуказанные законы и статьи, в интернете можно найти большую часть информации о человеке, зная лишь его ФИО.

На сегодняшний день защита персональных данных в Республике Казахстан занимает особенное место в век информационно-коммуникационных технологий. Однако можно сделать вывод, что текущее законодательство имеет ряд недочетов в регулировании института личных неимущественных прав. Ввиду широкого применения и использования представителями государственных органов и иных организаций электронных и других информационных систем, которые запрашивают в целях идентификации личные данные граждан – пользователей таких систем, существует необходимость разработки подробной модели по защите прав личности.

#### Список использованных источников:

1. Закон Республики Казахстан «О персональных данных и их защите» (с изменениями и дополнениями по состоянию на 11.07.2017 г.)
2. Гражданский Кодекс (с изменениями и дополнениями по состоянию на 01.07.2017 г.)
3. Уголовный Кодекс РК (с изменениями и дополнениями по состоянию на 09.01.2018 г.)
4. Повышая качество, устраняя неравенство, 28.10.2014 – <http://www.kazpravda.kz/articles/view/povishaya-kachestvoustranyaya-neravenstvo>

#### References:

1. Zakon Respubliki Kazakhstan «O personalnykh dannykh i ikh zashchite» (s izmeneniyami i dopolneniyami po sostoyaniyu na 11.07.2017 g.)
2. Grazhdansky Kodeks (s izmeneniyami i dopolneniyami po sostoyaniyu na 01.07.2017 g.)
3. Ugolovny Kodeks RK (s izmeneniyami i dopolneniyami po sostoyaniyu na 09.01.2018 g.)
4. Povyshaya kachestvo, ustranyaya neravenstvo, 28.10.2014 – <http://www.kazpravda.kz/articles/view/povishaya-kachestvoustranyaya-neravenstvo>

УДК 347.627

**Айдана Курышпанбетқызы<sup>1</sup>**

**<sup>1</sup>Каспий қоғамдық университеті «Әділет» колледж студенті  
Қазақстан Республикасы, Алматы қ.**

## **ҚАЗІРГІ КЕЗЕҢДЕГІ АЖЫРАСУ МӘСЕЛЕСІНІҢ КЕЙБІР ҚҰҚЫҚТЫҚ АСПЕКТІЛЕРІ**

#### **Аңдатпа**

Мақалада заманауи қоғамдағы ажырасудың әлеуметтік-психологиялық феномені ретінде сипатталады.

**Түйінді сөздер:** отбасы, ажырасу, себептері мен ажырасуы салдары, неке, балалар, ажырасу динамикасы

Айдана Курышпанбетқызы<sup>1</sup>

<sup>1</sup>Студент колледжа «Әділет» Каспийского общественного университета  
Республика Казахстан, г. Алматы

## НЕКОТОРЫЕ ПРАВОВЫЕ АСПЕКТЫ ПРОБЛЕМЫ РАЗВОДА В СОВРЕМЕННЫЙ ПЕРИОД

### Аннотация

Представлена характеристика развода как социально-психологического феномена в современном обществе.

**Ключевые слова:** семья, развод, причины и последствия развода, брак, дети, динамика разводов.

Aidana Kuryspanbet<sup>1</sup>

<sup>1</sup>Student of the College "Adilet",  
Caspian Public University  
Republic of Kazakhstan, Almaty

## SOME LEGAL ASPECTS OF THE DIVORCE ISSUE AT THE PRESENT STAGE

### Annotation

The characteristics of divorce as a socio-psychological phenomenon in modern society are presented.

**Keywords:** family, divorce, causes and consequences of divorce, marriage, children, dynamics of divorce

Елімізде бүгін үйленіп, ертең ажырасумен аяқталатын отбасылар саны артып барды. Неке бұзу алдыңғы жылдарға қарағанда бірнеше пайызға өскені байқалады. Біздің елімізде ажырасу, яғни некені бұзу оңай болғаныма? Ажырасуға интернет арқылы өтініш беру, қабылдау, қарау дегеніміз, неке бұзу процесін жеңілдеткеніміз емеспе. Бүгінгі таңда, азаматтардың некесін бұзу ҚР «Неке (ерлі - зайыптылық) және отбасы» туралы Кодексіне сәйкес жүргізіледі. Аталған Кодекстің 16 бап 1 т. көрсетілгендей «Неке (ерлі-зайыптылық) ерлі-зайыптылардың біреуінің немесе екеуінің өтініші бойынша оны бұзу жолымен, сондай-ақ сот әрекетке қабілетсіз деп таныған жұбайының қорғаншысының өтініші бойынша тоқтатылуы мүмкін». 17 баптың 1 т. «Кәмелетке толмаған ортақ балалары жоқ ерлі зайыптылардың өзара келісімі кезінде және бір-біріне мүлктік және өзге талаптары болмаған кезде неке (ерлі-зайыптылық) тіркеуші органдарда бұзылатын болады», деп көрсеткен. Осы Кодексте де, Қазақстан Республикасының өзге заңнамаларында да неке бұзған азаматтарға қатысты жауаптылық көзделмеген. «Неке қию – отбасын (отау) құру», отбасы мүшелерін ерлі – зайыптылар, болған жағдайда олардың балалары құрайды. Бұлардың әрбірі жеке тұлға, ендеше ерлі – зайыптылардың некесін бұзғанда

әрбірінің тағдыры ескеріліп, жеке тұлға ретінде қаралуы қажет. Кешегі күні бірін-бірі жақсы көріп, өмірде кездесетін қиындықтар мен қуаныштарын бірге бөлеміз деп отау құрған азаматтардың бүгінде ажырасуы екеуінің келісімімен (біреуі келіспеуі мүмкін) болуы мүмкін бе? Ажырасуға екеудің біреуі себепкер болуы әбден ықтимал, екіншісі амалы таусылып келісімін береді. Ал ажырасқаннан кейін екінші тұлғаның тағдыры не болады? Бір-біріне бауыр басып қалған ері немесе зайыбынан айырылуы, оның басына қара түнек орнатпайма, осыдан суицид, маскүнемдік, өшігіп қылмысқа да баруы, т.б тағдыр талқысының жетегінде кете барады. Ерлі – зайыптылардың некесінен ортақ кәмелетке толмаған балалары болған жағдайда, олардың тағдыры, ертеңі бұлыңғыр. Біздің мемлекетімізде сот практикасында балаларды көп жағдайда анасының тәрбиесінде қалдырады. Жақсы, анасы балаларының барлық жағдайын жасады делік, әкесінің тарапынан да қаржылай көмек беріп, аптасына немесе айына (сот шешіміне орай) 1-2 рет кездесіп жүрер. Бірақ ол баланың психологиялық, рухани жарымжан сезінуінен құтқарадыма. Ал, енді кәмелетке толмаған балаларын күтіп бағуға әкесінен алимент өндіріп ала-алмай, анасының жалғыз табысы тамақтан ауыспай, балаларының басқа

қажеттіліктерін орындай алмаса, мұндай сәтсіз (жартылай) отбасы балаларының тағдыры не болмақ. Отбасындағы жоқшылық пен тапшылық балаларды қоғамдағы сан түрлі қылмыстық әрекеттерге апаратыны белгілі (ұрлық, зорлау, тонаушылық, шарап ішу т.б). **ҚР Конституциясының 36 бап. 1. Қазақстан Республикасын қорғау** – оның әрбір азаматының қасиетті парызы және міндеті - деп айтылған, ал өзінің шағын отбасына ойран салып, әйелін тірі жесір, балаларын тірі жетім еткен азаматтардан не күтеміз... Сондықтан отбасын бұзу қылмыс деп қаралып жаза тағайындалуы қажет.

Тағы айта кететін жайт, некені бұзу дегеніміз жоғарыда байқағанымыздай, бір отбасын бұзу деген сөз, дәлірек айтқанда сол мемлекетті бұзу. Ол мемлекеттің ішіндегі қалыптасқан өз заңдары мен міндеттері барлығы бұзылады.

Некені бұзған кезде сот татуласу мерзімін ұсынады.

Сол мерзімде екі жақ татуласып үлгермесе, бұзуға тура келеді.

Ата-анасы некесін бұзған кезде баланың көз қарасымен, сезімімен санаспайды.

**Бұл жағдай қаншалықты баланың психикасына ауыр тиетінін білмейді, ерлі-зайыптылар өздерінің тек қана өз қамдарын ойлайтын сияқты.**

Сотқа арыз жазғанның өзінде мінезіміз келіспеді деп жазады.

Қанша жыл отбасы болып, мінезіміз келіспеді деу ұят нәрсе.

Сондықтан бірінші орында баланың толық жанұяда өсу құқығына нұқсан келеді. Толық емес жанұяда өскен бала қоғамға ренжүлі, өміріне ешқашан сенімді емес, жасқаншақ, адамға тура қарап жауап бере алмайтын бала болып өседі.

Мынандай гүлденген заманда қоғамымыз болашаққа қорықынышпен емес, көздерінде от жанып тұрған, өмірге деген құлышысы зор ұрпақ тәрбилеуіміз керек.

2015 жылмен 2018 аралығында некені бұзу көбейіп кетті және бұл үлкен мәселеге немесе нақтырақ **айтқанда қоғамдағы жанды ауырта**тын кеселге айналғанын және бұл мәселеге өте үлкен мән беру керек деп ойлаймын.

Қазақстан Республикасының Неке (ерлі-зайыптылық) және отбасы туралы заңын қарастырсақ, ерлі-зайыптылар некеге отырған кезде некелік келісім-шартқа отырса, ол келісім шартта ерлі-зайыптылардың міндеттері мен құқықтары және баланың құқықтары

қарастырылған болса деп ойлаймын. Келісім-шартағы көрсетілген міндеттері мен құқықтары орындалып, бірақ ешбір себепсіз ерлі-зайыптылардың **біреуі некені бұзуға ниеттен**се, келесі ұсынамын.

Қазақстан Республикасының неке-отбасы заңнамасындағы 20-бабына өзгерту немесе толықтыру енгізсе. Егерде ерлі-зайыптылардың біреуі некені бұзуға қарсы болса, сот ерлі-зайыптылардың қайсысы некені бұзуға арыз берген болса, сол жақты үлкен айыппұл төлеуге мәжбүрлеу керек.

Тек қана, солай біз некені бұзуды бірнеше пайызға төмендете аламыз және бұл балалар құқығын **қорғауға да көмегі тиеді деп ойлай**мын.

Сондай-ақ, ҚР Қылмыстық Кодексіне өзгерістер **енгізілсін: Ерекше бөлім, 2 тарау, Отбасына және кәмелетке толмағандарға қарсы қылмыстар.**

136-бап. мынадай редакцияда жазылсын: Некені (ерлі - зайыптылықты) бұзу.

Некені (ерлі-зайыптылықты) бұзу – бес жүзден бір мың айлық есептік көрсеткішке дейінгі мөлшерде айыппұл салуға, не үш жылға дейінгі мерзімге бас бостандығын шектеуге жазаланады.

136-1 баппен **толықтырылсын. Балаларын немесе еңбекке жарамсыз ата-анасын асырауға арналған қаражатты төлеуден әдейі жалтару**

1. Ата-ананың сот шешімі бойынша кәмелетке толмаған балаларын, сол сияқты он сегіз жасқа толған еңбекке жарамсыз балаларын асырауға арналған қаражатты төлеуден үш айдан астам әдейі жалтаруы - айлық есептік көрсеткіштің екі жүзден бес жүзге дейінгі мөлшерінде немесе сотталған адамның жалақысының немесе екі айдан бес айға дейінгі кезеңде тапқан өзге де табысының мөлшерінде айыппұл салуға, не жүз жиырмадан жүз сексен сағатқа дейінгі мерзімге қоғамдық жұмыстарға тартуға не екі жылға дейінгі мерзімге түзеу жұмыстарына, не екі жылға дейінгі мерзімге бас бостандығын шектеуге, не алты айға дейінгі мерзімге қамауға, не екі жылға дейінгі мерзімге бас бостандығынан айыруға жазаланады.

2. Кәмелетке толған еңбекке жарамды адамның сот шешімі бойынша өзінің еңбекке жарамсыз ата-анасын асырауға арналған қаражатты төлеуден үш айдан астам әдейі жалтаруы - айлық есептік көрсеткіштің екі жүзден бес жүзге дейінгі мөлшерінде немесе сотталған адамның жалақысының немесе екі

айдан бес айға дейінгі кезеңде тапқан өзге де табысының мөлшерінде айыппұл салуға, не жүз жиырмадан жүз сексен сағатқа дейінгі мерзімге қоғамдық жұмыстарға тартуға не екі жылға дейінгі мерзімге түзеу жұмыстарына, не екі жылға дейінгі мерзімге бас бостандығын шектеуге, не алты айға дейінгі мерзімге қамауға, не екі жылға дейінгі мерзімге бас бостандығынан айыруға жазаланады.

Неліктен өзгерту қажет: Ұл - қыздарымыз бүгін танысып, ертең үйленуден бас тарта бастайды. Үйлену оңай – ажырасу қиын болатындықтан, ерлі – зайыптылардың алдында отбасының маңыздылығы артады. ҚР Конституциясында 27 б. 2 бөлігінде «балаларына қамқорлық жасау және оларды тәрбиелеу – ата – ананың етене құқығы әрі міндеті» деп, отбасының міндеті нақты көрсетілген. «Отан – отбасынан басталады» дегендей әрбір отбасы мемлекетіміздің түп негізі, бір бөлшегі. Баланың

жеке басының қалыптасуы, ақыл – ойы, ар – намысы, мәдениеттілігі, жақындарына деген сүйіспеншілігі ата – анасының ыстық сезімінен бастау алады. Отбасы – тәрбие баспалдағы. Олай болса, шаңырақ шайқалмасын, отанымыздың түп негізін сақтайық.

Бұл елімізге не береді? Отанымыздың тұғыры мықты болуы үшін, отбасымыз да мықты болуы керек. Елдігіміздің ертеңі – бүгінгі бала, өскелең ұрпақ. Бақытты отбасында тәрбиеленген дені-сау, мәдениетті, білімді, ұлтжанды ұрпағымыз ғана елдің бірлігін, елдігін сақтай алады.

Өмір тек қана ұрыс-керіс, жан-жалдан тұрмайды ғой, сонымен қатар қуаныш та көп болу керек емес пе?

Өмірдің гүлдері балалар туралы көп ойлап, олардың да сезімдерімен, көзқарастарымен санасып отырсақ, отбасының шырқы бұзылмас деп ойлаймын.

#### Пайдаланылған қайнар көздерінің тізімі:

1. Альмуханова Ш. К. Неке бұзу – қылмыс [электронды ресурс] // <https://www.zakon.kz>
2. Айтжан Б.Е. Ажырасу – қайғылы оқиға // Көзқарас газеті 2001 ж.
3. Мурзахметова М. А. Неке дегеніміз ол бір кішкентай мемлекеттің пайда болуы [электронды ресурс] // <https://www.zakon.kz>

#### References:

1. Almkhanova Sh. K. Neke bұzu – қylmys [elektrondy resurs] // <https://www.zakon.kz>
2. Aytzhan B.E. Azhyrasu – қауғыly оқиға // Көзқарас газеті 2001 ж.
3. Murzakmetova M. A. Neke degenimiz ol bir kishkentay memlekettiң payda boluy [elektrondy resurs] // <https://www.zakon.kz>

УДК 347.132.6

Акмарал Куспанова<sup>1</sup>

<sup>1</sup>Магистрант Высшей школы права АО "Университет КАЗГЮУ"  
Республика Казахстан, г. Астана

*Научный руководитель:*

*Горстка О.М.,*

*старший преподаватель кафедры Гражданского, предпринимательского и гражданско-процессуального права, магистр юриспруденции, АО «Университет КАЗГЮУ»*

## СДЕЛКИ С ПОРОКАМИ ВОЛИ

### Аннотация

В статье рассматриваются особенности недействительных сделок по ст. 159 ГК РК, именуемые в науке гражданского права как сделки с пороками воли. Основанием признания сделки недействительной по мотивам нарушения свободы волеизъявления и соответствия волеизъ-

явления внутреннему содержанию являются: совершение сделки под влиянием заблуждения, угрозы, обмана, насилия, вследствие стечения тяжелых обстоятельств на крайне невыгодных для себя условиях, чем другая сторона воспользовалась и путем злонамеренного соглашения представителя одной стороны с другой стороной. В отличие от других пороков имеют более сложную структуру отношений, вызванную активным поведением участников сделки.

**Ключевые слова:** порок воли, обман и заблуждение, судебная практика, недействительность сделки

Акмарал Куспанова<sup>1</sup>

<sup>1</sup>АҚ "КАЗГЮУ Университеті" Жоғары Құқық мектебінің магистранты  
Қазақстан Республикасы, Астана қ.

### ЕРІКТІҢ ЫҚПАЛЫ БҰЗЫЛҒАН МӘМІЛЕЛЕР

#### Аңдатпа

Мақалада ҚР Азаматтық кодексінің 159 бабында көрсетілген мәмілердің еріктің бұзылу салдарынан жарамсыздығы туралы мәселе қарастырылады. Жарамсыз болып табылу негізі: алдау, зорлық, қорқыту ықпалымен, жаңылысу салдарынан және бір тарап өкілінің екінші тараппен зұлымдық ниетте келісуі нәтижесінде жарамсыз деп танылады. Басқа негіздерден айырмашылығы мәміле қатысушылардың белсенді мінез-туындаған неғұрлым күрделі қарым-қатынас болып табылады.

**Түйінді сөздер:** еріксіз, алдау және жаңылысу, сот тәжірибесі, мәміленің жарамсыздығы

Akmaral Kuspanova<sup>1</sup>

<sup>1</sup>master of the Graduate School of Law JSC "KAZGUU University"  
Republic of Kazakhstan, Astana

### TRANSACTIONS WITH DEFECTS OF WILL

#### Annotation

The article deals with the peculiarities of invalid transactions under art. 159 Civil Code of the Republic of Kazakhstan, referred to in the science of civil law as a transaction with defects of will. The basis for the invalidity of transactions with defects of will are: the influence of misguidance, the influence of fraud, violence, or threat and a result of a malicious collusion of the representative of one party with the other party. Unlike other defects have a more complex relationship structure, caused by the active behavior of the participants in the transaction.

**Keywords:** defect of will, fraud and misguidance, trial practice, the invalidity of transactions

Основанием признания сделки недействительной по мотивам нарушения свободы волеизъявления и соответствия волеизъявления внутреннему содержанию являются: совершение сделки под влиянием заблуждения, угрозы, обмана, насилия, вследствие стечения тяжелых обстоятельств на крайне невыгодных для себя условиях, чем другая сторона воспользовалась и путем злонамеренного соглашения представителя одной стороны с другой стороной. В отличие от других пороков (форма, законность условий сделки и сделкоспособность участников сделки) имеют более сложную структуру отношений, вызванную активным поведением участников сделки.

Эта группа сделок связана с отсутствием

или неправильным формированием внутренней воли лица, совершающего сделку, т.е. с нарушением юридически значимой воли лица, совершающего волеизъявление в качестве стороны сделки, или с нарушением воли. Тем самым, вновь приобрела актуальность для совершенствования правовой системы в связи с принятием Концепции правовой политики на период с 2010 до 2020 года, утвержденной Указом Президента № 858 от 24 августа 2009 года, также Нормативного постановления № 6 от 7 июля 2016 года «О некоторых вопросах недействительности сделок и применения судами последствий их недействительности». Данное нормативное постановление стало основой и фундаментом для принятия Закона

РК от 27 февраля 2017 года № 49-VI, «О внесении изменений и дополнений в некоторые законодательные акты по вопросам совершенствования гражданского законодательства»[1, с. 1].

Законами Республики Казахстан от 02.03.1998 г. №211-1, от 12.01.2007 г. №225-III, от 25.03.2011 г. №421-IV в Гражданский Кодекс РК были внесены значительные изменения. К таким изменениям, в том числе, относятся поправки пункта 10 статьи 159 ГК РК, посвященной основаниям недействительности сделок с пороками воли. В связи с этим предоставляется актуальным проанализировать пункты 8,9 и 10 статьи 159 Гражданского Кодекса РК, затрагивающие одно из оснований признания недействительных сделок и применения их последствий судебной практикой Республики Казахстан.

По мнению Н.Д. Шестакова и М.К. Сулейменова, применяемые для принуждения к заключению сделки, обман, угроза и насилие, как средства принуждения, либо побуждения лица к совершению сделки умышленно ведут к заблуждению одной стороной сделки другую. Угрозой принуждения лица к совершению невыгодной сделки является формой психического воздействия, применяемого с целью добиться желаемого, в котором заинтересован угрожающий. В отличие от угрозы, насилие является формой физического воздействия на участника сделки со стороны контрагента или выгодоприобретателя по сделке. При этом необходимо, чтобы контрагент либо сам оказывал такое воздействие, либо знал об этом и использовал это обстоятельство в своих интересах[2, с. 162].

Обман может заключаться в совершении активных действий, например, утверждение о несуществующих качествах вещи, предоставление фальшивых документов и другие, либо в сознательном бездействии, когда одни участник сделки, понимая, что другой ошибся, использует эту ошибку в своих интересах. Например, гражданин А действуя по прямому умыслу, путем обмана и злоупотребления доверием, убеждает заключить договор о полном расчете на покупку имущества гражданина В. Получив правоустанавливающие документы на объект недвижимости, продает недвижимость третьим лицам, подделав и используя доверенность от имени гражданина В на право распоряжения имуществом. Вырученные от сделки, похищенные денежные средства гражданин А тратит на собственные нужды, причинив ущерб гражда-

нину В в крупной сумме денежных средств[3, с. 185]. Тем самым, вызванные обманом побуждения к совершению сделки могут привести к привлечению обманщика к ответственности за мошенничество. Привлечение к уголовной ответственности может сочетаться с признанием сделки недействительной по правилам статьи 159 ГК РК[4, с. 662].

Правом на предъявление иска о признании сделки, совершенной под влиянием обмана, недействительной обладает только потерпевший, т.е. сторона сделки, в отношении которой был совершен обман. Правовым последствием совершения сделки, заключенной под влиянием обмана, выступает односторонняя реституция с применением конфискационных мер в отношении недобросовестной стороны. Кроме того, потерпевшему возмещается другой стороной причиненный ему реальный ущерб. Односторонняя реституция, конфискационные санкции, а также возмещение реального ущерба подлежат применению лишь в случаях, когда хотя бы одна из сторон начала исполнять сделку. Если к реальному исполнению сделки не приступила ни одна из ее сторон, то указанные меры не применяются[5, с. 2].

Ученые-юристы понимают под заблуждением такие действия, когда воля определяется на основании ложного представления о предмете; когда мотив воли несомненно существует, неверны лишь пределы ее или побочные обстоятельства[6, с. 207]. По мнению российского ученого О.В. Гутникова, воля субъекта при совершении сделки под влиянием заблуждения соответствует его волеизъявлению, однако формирование этой воли происходит под воздействием неправильных представлений об обстоятельствах, имеющих значение для заключения сделки[7, с. 159].

Сделка, совершенная под влиянием заблуждения, имеет ряд специфических особенностей, по поводу которых в теории гражданского права и правоприменительной практике возникают дискуссии. Во-первых, сторона в сделке может и не подозревать, что сторона выражает не ту волю, которую бы он выразил без заблуждения. Во-вторых, обстоятельства, которые вызвали заблуждение у стороны в сделке, должны иметь существенное значение. В-третьих, бремя доказывания лежит на стороне, действовавшей под влиянием заблуждения.

Относительно перечисленных особенностей, когда заблуждение открылось после заключения договора, может возникнуть тре-

бование с той стороны, для которой оно не выгодно, о признании недействительным соглашения или об исправлении его. Также есть случаи, в коих было бы несправедливо признать в полной силе обязательное отношение, основанное на явном недоразумении, и утвердить действительность такого определения воли, явно несознательного. В таких случаях справедливость требует восстановить стороны в прежнее состояние, или признать соглашение недействительным, или уравнивать, где возможно, непостоянное отношение соответствующую расценкой взаимных прав и обязанностей[8, с. 163]. По мнению А.А. Киселева, «если в такой ситуации встать на защиту заблуждающейся стороны, то ущемленными окажутся интересы добросовестного контрагента, вступающего в сделку, совершенно не подозревая о том, что другая сторона ошибается и выражает не ту волю, которая могла бы быть выражена при нормальном стечении обстоятельств. Признание сделки недействительной в данном случае будет явно несправедливым»[9, с. 85].

В судебной практике имеют место случаи применения оценок совокупности собранных и исследованных в судебном заседании доказательств в соответствии с требованиями норм Гражданско-процессуального законодательства, суд считает достаточными для установления истины по делу и приходит к выводу для отказа, либо удовлетворения иска. Каждому доказательству, согласно ст. 77 ГПК РК, судом дается оценка с точки зрения относимости, допустимости, достоверности, а всем собранным доказательствам в совокупности – достаточности для разрешения гражданского дела. В

соответствии со ст. 16 ГПК РК судья оценивает доказательства по своему внутреннему убеждению.

Проанализировав судебную практику по отказу в удовлетворении исковых требований о признании сделок недействительными на основании обмана и введения в заблуждение, можно увидеть следующую закономерность. Суд о признании договоров недействительными, отказывает по основаниям: а) в ходе судебного разбирательства и исследования доказательств доводы истцов не были подтверждены и были полностью опровергнуты; б) в соответствии со ст. 65 ГПК РК каждая сторона должна доказывать те обстоятельства, на которые она ссылается как на основание своих требований и возражений. Вопреки требованиям названной нормы процессуального права суду не были представлены достоверные, допустимые доказательства о незаконности совершенных сделок и влекущие их недействительность на основании ст. 159 ГК РК; в) документы не свидетельствуют об обоснованности заявленных истцами требований[3, с. 238].

Отсюда следует, что в удовлетворении исковых требований в случаях дефекта воли при заключении сделок, защита частных интересов в соответствии со ст.16 ГПК РК основывается по большей части на внутреннем убеждении судьи. Анализ теории гражданского права и правоприменительной практики по спорам о признании сделок недействительными накопили необходимый материал для совершенствования института сделок в гражданском обороте, а в частности по признанию сделок с пороками воли недействительными.

#### Список использованных источников:

1. Как признаются сделки недействительными и применение последствий их недействительности // <https://www.zakon.kz/4876696-kak-priznayutsya-sdelki.html>
2. Шестакова Н.Д. Недействительность сделок. Санк-Петербург, 2008
3. Акты местных судебных органов Республики Казахстан. Улгі. Сборник судебных актов по недействительным сделкам. Алматы, 2016
4. Сулейменов М.К.Гражданское право. Том 1. Общая часть. Алматы, 2013.
5. Невидимов ГА. Консультации по правовым вопросам // <http://www.help-advocate.ru>
6. Растеряев Н. Недействительность юридических сделок по русскому праву. Часть общая и особенная: Догматическое исследование. Санк-Петербург, 1900 // <https://naukaprava.ru/catalog/297/982/16125>
7. Гутников О.В. Недействительные сделки в гражданском праве (теория и практика оспаривания). Москва, 2007
8. Победеносцев К.П. Курс гражданского права. Том 3. Москва, 2003
9. Киселев А.А. Недействительность сделок с пороками воли. Монография. Москва, 2003



**References:**

1. Kak priznayutsya sdelki nedeystvitelnymi i primeneniye posledstvy ikh nedeystvitelnosti // <https://www.zakon.kz/4876696-kak-priznayutsya-sdelki.html>
2. Shestakova N.D. Nedeystvitelnost sdelok. Sank-Peterburg, 2008
3. Akty mestnykh sudebnykh organov Respubliki Kazakhstan. Ylgi. Sbornik sudebnykh aktov po nedeystvitelnym sdelkam. Almaty, 2016
4. Suleymenov M.K. Grazhdanskoye pravo. Tom 1. Obshchaya chast. Almaty, 2013.
5. Nevidimov GA. Konsultatsii po pravovym voprosam // <http://www.help-advocate.ru>
6. Rasteryaev N. Nedeystvitelnost yuridicheskikh sdelok po russkomu pravu. Chast obshchaya i osobennaya: Dogmaticeskoye issledovaniye. Sank-Peterburg, 1900 // <https://naukaprava.ru/catalog/297/982/16125>
7. Gutnikov O.V. Nedeystvitelnye sdelki v grazhdanskom prave (teoriya i praktika osparivaniya). Moskva, 2007
8. Pobedenostsev K.P. Kurs grazhdanskogo prava. Tom 3. Moskva, 2003
9. Kiselev A.A. Nedeystvitelnost sdelok s porokami voli. Monografiya. Moskva, 2003

УДК 347.23

**Надежда Витальевна Лаптева<sup>1</sup>**

**<sup>1</sup> Студент (Бакалавр) Волго-Вятского института (филиала)  
Московского государственного юридического университета  
им. О.Е. Кутафина (МГЮА) Российская Федерация, г. Киров**

*Научный руководитель*

*Караваев Н.В.,*

*доцент кафедры гражданского права и процесса,*

*к.ю.н., доцент*

## **НАЦИОНАЛИЗАЦИЯ КАК СПОСОБ ПРИОБРЕТЕНИЯ (ПРЕКРАЩЕНИЯ) ПРАВА СОБСТВЕННОСТИ: СРАВНИТЕЛЬНО-ПРАВОВОЙ АСПЕКТ**

### **Аннотация**

В рамках данной статьи автором было исследовано понятие национализации как способа приобретения (прекращения) права собственности в России, США, странах Западной Европы и в Украине. Рассмотрен генезис национализации, начиная с дореволюционного периода и заканчивая современностью. Помимо рассмотрения теоретического основания национализации в указанные периоды были рассмотрены особенности его правового регулирования, а также дан сравнительный анализ соответствующего национального и зарубежного законодательства. При изучении национализации были рассмотрены его признаки и особенности, а также определены основные виды.

**Ключевые слова:** национализация, частная собственность, государство, сравнение, зарубежный опыт.

**Надежда Витальевна Лаптева <sup>1</sup>**

**<sup>1</sup>О.Е. Кутафин атындағы Мәскеу Мемлекеттік заң Университетінің (ММЗА) Волго-Вятск  
институтының (филиал) бакалавры,  
Ресей Федерациясы, Киров қ.**

**ҰЛТТАНДЫРУ МЕН ШІК ҚҰҚЫҒЫН ИЕЛЕНУ (ТОҚТАТУ) ТӘСІЛІ РЕТІНДЕ:  
САЛЫСТЫРМАЛЫ-ҚҰҚЫҚТЫҚ АСПЕКТ**

### Аңдатпа

Осы мақала шеңберінде автор Ресейде, АҚШ, Батыс Еуропа елдері мен Украинада меншік құқығын иелену (тоқтату) тәсілі ретінде ұлттандыру түсінігін зерттеді. Ұлттандыру генезисі төңкеріске дейінгі сәттен бастап, қазіргі кеземен аяқтап, қарастырылды. Ұлттандырудың аталған кезендерде теориялық негіздеумен қатар оны құқықтық реттеу ерекшеліктері қарастырылды, тиісті ұлттық пен шетел заңнамаға салыстырмалы алдау өткізілді. Ұлттандыруды зерттеген кезде оның белгілер мен ерекшеліктер қарастырылып, оның негізгі түрлері анықталды.

**Түйінді сөздер:** ұлттандыру, жеке меншік, мемлекет, салыстыру, шетел тәжірибесі.

**Nadezhda Vitalievna Lapteva<sup>1</sup>**

**<sup>1</sup>Bachelor of the Volga-Vyatka Institute (branch) of the Moscow State Law University named after O.E. Cuthafina (MSAL)  
Russian Federation, Kirov**

## **NATIONALIZATION AS A WAY TO ACQUIRE (TERMINATE) PROPERTY RIGHTS: COMPARATIVE LEGAL ASPECT**

### **Annotation**

In the framework of this article, the authors were investigated the concept of nationalization as a way of acquiring (terminating) property rights in Russia, the USA, Western Europe and Ukraine. The genesis of nationalization was considered, beginning with the pre-revolutionary period and ending with modernity. In addition to examining the theoretical basis of nationalization during these periods, the peculiarities of its legal regulation were considered, and a comparative analysis of the relevant national and foreign legislation was given. In studying nationalization, its features and peculiarities were examined, and the main species were identified.

**Keywords:** nationalization, private property, state, comparison, foreign experience

Принцип защиты частной собственности - это специальный принцип международно-правовой защиты прав человека, основное содержание которого состоит в следующем: государства обязаны уважать право частной собственности как собственных граждан и юридических лиц, так и иностранцев, а также апатридов. Государство обязано предоставлять гарантии защиты частной собственности от неправомерных посягательств всем лицам, которые находятся под его юрисдикцией. Лишение или ограничение государством права собственности частных лиц должно происходить только в порядке, предусмотренном законом, и только в целях общественной необходимости. В случае если лишение права собственности не связано с наказанием за совершенное правонарушение, государство должно решить вопрос о выплате справедливой компенсации бывшему собственнику. Основной интерес для нас представляет институт национализации, поскольку именно национализация частной собственности, в особенности собственности иностранцев, стала предметом межгосударственных отношений и тем самым оказалась в сфере международного публичного права.

Понятие национализации является доста-

точно непонятным для большинства граждан, так и недостаточно раскрытым в юридической науке.

Если обратить внимание на начало XX в. (дореволюционный период), то там можно встретить работы, посвященные национализации в гражданском праве, в которых изучали правовую природу этого понятия, выдвигалось его гражданско-правовое определение. Представители юридической мысли дореволюционной эпохи считали национализацию «жизненным» институтом. Важность национализации они связывали со значением идеи общественного интереса. Представители правовой мысли считали, что частная собственность приводит к развитию индивидуализма, который возвышается над идеей общественного интереса. Национализация же призвана примирить общественные интересы и интересы собственников. М.В. Венецианов писал, что без национализации собственность стала бы проклятием общества. Национализация, по мнению большинства – эффективное средство примирения господствующей системы права с новыми условиями.

Ученые считали, что в национализации закрепились гарантии от государственного про-

извола, именно национализация обеспечивала и интересы частных лиц.

В дореволюционный период национализацию определяли, как право государственной власти принудительно отчуждать недвижимость и неразрывно связанные с ними другие имущественные права. К составляющим понятия национализации относились:

- цели;
- субъекты принятия решения;
- юридическая природа [8].

Объединяющим критерием национализации была общепольность.

Субъектами национализации считали административные власти.

Относительно юридической природы национализации, то мнения ученых расходились, поскольку были разные подходы:

- 1) отстаивали гражданско-правовой характер национализации;
- 2) публично-правовой;
- 3) смешанной природе.

В советский период не было весомых работ в отношении понятия национализации. Категория «национализация» не употреблялась ни в Основах гражданского законодательства, ни в Гражданском кодексе РСФСР. В учебных пособиях изучаемое понятие упоминалось как один из способов возникновения права государственной собственности.

В начале 1960-х гг. о понятии национализации писал Я.Ф. Миколенко, который связывал данное понятие с такими элементами:

- с установлением государственной собственности на определенную категорию объектов;
- с недопущением частной собственности на такого рода объекты.

Таким образом, с его точки зрения, национализация равнялась установлению монопольного права государства на соответствующие объекты. Под «национализацией» Я.Ф. Миколенко понимал «такое мероприятие общего характера, которое является неотъемлемой составной частью экономического строя, устанавливается навсегда и для всех субъектов имущественных отношений в данном обществе».

Я.Ф. Миколенко считал, что национализация может быть произведена как путем безвозмездной передачи государству имущества, так и путем полного или частичного его выкупа.

В 1970-е гг. вопросу национализации была

посвящена диссертационная работа Р.О. Халфиной, в которой рассматривались правовые вопросы национализации иностранной собственности.

Конец XX в. и начало XXI в. в Российской Федерации проходят под активным проведением приватизации, поэтому вопросы национализации становятся неактуальными. Если некоторые диссертационные работы и направлены на ее исследование, то сосредотачивают свои взгляды, в основном, на международно-правовой точке зрения.

В большинстве современных юридических работ национализация рассматривается как одна из необходимых процедур, которая не получила должного регулирования на государственном уровне. Например, Л. В. Щенникова пишет, что «национализация объективно необходима уже только потому, что является понятием, парным с приватизацией», «институт национализации нормальный, так как регулирует «нормальные экономические отношения» и необходим для обеспечения поступательного экономического развития страны» [8].

В. С. Белых в части своих работ призывает «не бояться национализации», более активно ее проводить, в том числе отнимать имущество у «неэффективных собственников».

В современной научной литературе существует несколько подходов к пониманию понятия национализации:

1) Институт национализации нормальный, так как он регулирует «нормальные экономические отношения». Исходя из этого национализация необходима для обеспечения поступательного экономического развития государства;

2) институт национализации предоставляет возможность преодолеть индивидуализм некоторых участников гражданско-правовых отношений и реализовать идею общественного интереса;

3) институт национализации можно считать частным, так как он гарантирует защиту интересов частных лиц;

4) национализация представляет собой вещно-правовой институт, которые не опосредует куплю-продажу и не есть по своей сути обязательством из состояния;

5) суть процесса национализации заключается в прекращении права частной собственности и возникновения права публичной собственности;

6) принудительность и возмездность –

основные черты национализации.

Основанием для проведения национализации должен быть государственно-властный акт, который необходимо принимать исходя из действующего в стране законодательства о национализации.

Таким образом, после проведения анализа позиций разных авторов относительно понятия «национализация» можно сделать вывод, что национализация в гражданском праве – это принудительное прекращение права частной собственности и возникновения права публичной собственности на имущественные комплексы на основании государственного властного акта [8].

Если провести исторический анализ национализации, то можно сказать, что во все времена она была эффективным инструментом политической власти. В зависимости от целей власти, она становилась как революционным лозунгом, так и волшебным рецептом достижения процветания, рассматривалась как единственный вариант восстановления разрушенной войной экономики, называлась источником пополнения государственного бюджета в периоды экономических кризисов. В тоже время, национализация, часто была всего лишь законной формой передела собственности.

Национализацию как обращение имущества в собственность государства следует отличать от конфискации, т.е. от его безвозмездного изъятия у собственника по решению суда в виде санкции за совершение преступления или административного правонарушения. Таким образом, конфискация - мера наказания, а не инструмент экономической политики. При обстоятельствах, носящих чрезвычайный характер (при наступлении стихийных бедствий, авариях, эпидемиях и т.п.), имущество в интересах общества и по решению компетентных государственных органов может быть изъято у собственника в порядке и на условиях, установленных законом, с выплатой ему стоимости имущества. В этом случае происходит реквизиция, а не национализация имущества. В соответствии с гражданским правом (например, п. 3 ст. 242 ГК РФ) лицо, имущество которого реквизировано, вправе при прекращении действия чрезвычайных обстоятельств, в связи с которыми произведена реквизиция, требовать по суду возврата ему сохранившегося имущества [1].

Статья 235 ГК РФ определяет понятие национализации, однако не раскрывает его основ-

ных черт. Более детально данное понятие анализируется в экономических науках.

Национализация характерна для любого государства, поскольку рано или поздно процессы приватизации меняются на процессы национализации.

Цели национализации:

- сохранение предприятий, а также других объектов, относящихся к производственной и социальной сфере, которые имеют стратегическое значение для обеспечения национальной государственной безопасности страны;
- обеспечение экологической безопасности страны;
- защита граждан страны от ряда злоупотреблений, к которым может привести нахождение в частной собственности естественных монополий;
- проведение существенной перестройки народного хозяйства страны;
- недопущение незаконного перевода прибыли за границу;
- установление контроля за использованием финансовых ресурсов, которыми располагают банки и иные учреждения кредитно-финансовой сферы страны;
- обеспечение реализации социально-экономических целей, которые были намечены национальным планом.

Существует два способа национализации:

1) Принудительный – используется при отчуждении имущества, которое находится в собственности граждан или юридических лиц в пользу государства с возмещением стоимости такого имущества и других убытков, в порядке, который установлен законами страны (ст. 239-243 ГК РФ). Такой способ национализации может применяться и без возмещения в виде наказания. Пример – Франция 1945 год, национализация заводов «Рено», как наказание за сотрудничество с фашистскими властями;

Случаи принудительного изъятия имущества и передачи его государству должны быть регламентированы законом (например, статьи ГК РФ 239 «Отчуждение недвижимого имущества в связи с изъятием участка, на котором оно находится», 240 «Выкуп бесхозяйственно содержимых культурных ценностей» и др.). При этом, как это предусмотрено ст. 306 ГК РФ, в случае принятия Российской Федерацией закона, прекращающего право собственности, убытки, причиненные собственнику в результате принятия этого акта, в том числе стоимость имущества, возмещаются государством, а все

споры о возмещении убытков разрешаются судом. Национализация может осуществляться путем полного или частичного выкупа, а также через безвозмездное изъятие имущества у их собственников. Безвозмездная экспроприация государством частной собственности стала экономическим и политическим кошмаром российской истории XX в. Произведенная в результате захвата большевиками власти в России национализация земли, банков и банковских капиталов, транспорта, объектов недвижимости, крупной промышленности, внешней торговли привела к созданию экономической системы советского государства. Так называемый социалистический экономический уклад сначала в РСФСР, а затем в СССР формировался под лозунгом «экспроприация экспроприаторов». Безвозмездная и принудительная национализация присутствует также в новейшей истории ряда зарубежных стран (национализация в Великобритании в 1940-е гг., национализация предприятий, принадлежавших коллаборационистам во Франции, национализация в государствах социалистического лагеря, национализация Суэцкого канала правительством Египта, национализация американских предприятий на Кубе, нефтедобывающих в Мексике и Венесуэле и т.д.). Распад мировой колониальной системы сделал национализацию актуальной международно-правовой проблемой. Право государства на национализацию было подтверждено рядом резолюций Генеральной Ассамблеи ООН. Так, в принятой в 1962 г. резолюции «Неотъемлемый суверенитет над естественными ресурсами» содержалось положение о том, что компенсация за национализированное имущество может предоставляться только в том случае, если это предусматривается действующим законодательством государства, осуществившего национализацию. Искажение понятия национализации, ошибочное отождествление в обывательском правосознании национализации с безвозмездной экспроприацией приводят к недооценке значения этого института для реализации государственной экономической политики [6].

2) Добровольный – по инициативе граждан и юридических лиц, которые являются собственниками имущества.

Объекты национализации делятся на две группы:

- частные предприятия, которые подлежат национализации;

- предприятия, которые были приватизированы ранее, а теперь подлежат возврату в собственность государства.

Размеры компенсации со стороны государства определяются исходя из рыночной стоимости имущества, а также убытков, которые могут возникнуть у собственника в результате проведения национализации. При этом учитываются суммы, которые были фактически уплачены новым владельцем во время приватизации (для второго вида объектов приватизации) при обязательном учете официального коэффициента уровня инфляции.

В тоже время, закон предусматривает и безвозмездное принудительное изъятие имущества у собственника по его долгам, отчуждение имущества, которое не может принадлежать собственнику в силу закона, конфискация.

Главным основанием, по которому может происходить изъятие имущества, п.2 ст. 235 ГК РФ называет обращение взыскания на имущество по обязательствам. Такое взыскание, как правило, производится на основе решения суда.

Другой порядок обращения может быть предусмотрен законом или договором.

В законе обращено внимание на момент прекращения права собственности в связи с изъятием имущества, на которое обеспечивается взыскание. Как правило, это момент совпадает с моментом возникновения права собственности на изъятое имущество у другого лица, к которому и переходит это имущество.

Однако, при обращении взыскания, необходимо учитывать перечень имущества граждан, на которое нельзя обратить взыскание согласно п.2 ст. 235 ГК РФ, а также необходимо учитывать очередность удовлетворения претензий и другие правила, которые установлены в гражданском и гражданско-процессуальном законодательстве.

Национализация имущества гарантируется тем, что, ее целями могут быть только публичные интересы, причем такие публичные интересы, удовлетворение которых невозможно иначе, как путем национализации (например сохранение объектов производственной и социальной сферы, имеющих стратегическое значение для национальной безопасности государства; обеспечение экологической безопасности; осуществление структурной перестройки народного хозяйства; защита потребителей от злоупотреблений, к которым может привести нахождение естественных монопо-

лий в частной собственности и т.д.).

Необходимо отметить, что в каждой отдельно взятой стране осуществление процесса национализации определяется внутренним правом этой страны. Каждое государство устанавливает свои правила национализации. Но, в тоже время, можно выделить и общие для всех черты национализации:

1) процесс национализации может проводить только государственная власть, посредством издания акта.

2) национализация носит общественный характер;

3) не есть наказанием, но имеет принудительный характер, так как нет возможности у собственника оспорить акт национализации;

4) национализация может проводится как в отношении собственности российских физлиц и юридических лиц, так и иностранных;

5) лишь государство имеет право устанавливать размер компенсации, отсюда следует, что национализация носит возмездный характер;

6) национализация имеет экстерриториальный характер, т.е., государство, которое осуществило национализацию, признается за границей собственником имущества не только того, что находится на ее территории, но и на территории иностранного государства.

При рассмотрении судами споров, которые касаются национализации, применяются законы государства, которое осуществило национализацию[6].

В соответствии с ФЗ «Об иностранных инвестициях в РФ» от 9 июля 1999 года, имущество иностранного инвестора или коммерческой организации с иностранными инвестициями не подлежат принудительному изъятию, в том числе национализации, за исключением тех случаев, которые установлены федеральным законом или международным договором Российской Федерации.

В случае осуществления национализации иностранному инвестору возмещается стоимость имущества, которое национализируется, а также связанные с этим убытки

Экономическая политика развитых государств при выходе из финансового кризиса 2007-2008 гг. красноречиво свидетельствует о необходимости усиления государственного присутствия в экономике и финансовом секторе. Данная ситуация наблюдалась в последнее время во многих странах (General Motors, USAgrouр Вапк в США, Commerzbank в Германии, Королевский Банк Шотландии (KBS) в Ве-

ликобритании и т.д.).

И национализация, и приватизация не содержат в себе ничего чрезвычайного, если они осуществляются законно - в соответствии с установленными законом процедурами и на основе равноценной и справедливой компенсации. Законодательное регулирование национализации превращает ее из атрибута чрезвычайного положения в легальный и эффективно действующий в экстремальных условиях инструмент экономической политики. Поэтому законодательная база является основной гарантией законности приватизации.

Если проанализировать зарубежный опыт национализации, то можно отметить, что для стран англосаксонской системы права характерно принятие общего закона о национализации. Как правило, в этом законе предусмотрен порядок, процедуры процесса национализации. Уже на основе такого закона принимают нормативные правовые акты, касающиеся национализации конкретных объектов собственности.

Правовую базу национализации в Великобритании составляют:

- Акт о национализации угольной промышленности;

- Акт о транспорте;

- акт о национализации железной и стальной промышленности.

В указанных актах содержатся положения относительно утверждения государственных органов управления, описан порядок национализации, выплата компенсаций. Приложения к актам содержали перечень национализированного имущества.

Одним из примеров финансовой национализации в США можно считать акцию по изъятию золота у населения США в 1933 году. Во время Великой депрессии 5 апреля 1933 года Франклином Рузвельтом был издан Указ № 6102 о фактической конфискации у населения и организаций золота, находящегося в слитках и монетах. Все находящиеся на территории США физические и юридические лица (в том числе иностранные граждане и компании, хранящие золото на территории США), за редким исключением, были обязаны до 1 мая 1933 года обменять золото на бумажные деньги по цене \$20,66 за тройскую унцию в любом банке на территории США, имеющем право принимать золото.

Также признавались незаконными все сделки, так или иначе совершавшиеся с использо-

ванием золота.

После изъятия золото направлялось в национальное хранилище золота Форт Нокс Федеральной резервной системы, строительство которого было завершено к концу 1936 года. После окончания сбора золота его официальная цена была резко поднята до \$35 за унцию.

Целью Указа Рузвельт назвал облегчение критического положения в банковской отрасли, а также предотвращение панического вывоза золота за рубеж.

Национализацию в странах континентальной правовой системы рассмотрим на примере Франции. В этой стране за последние 60 лет было проведено три крупные национализации

- военной промышленности и железных дорог – в период между двумя мировыми войнами;

- национализация Французского банка, предприятий угольной, газовой промышленности и др. – после Второй мировой войны;

- 36 банков и множество крупных монополий – в период президентства Ф. Миттерана. В следствии проведения в половину увеличился государственный сектор экономики.

Именно в этот период был разработан и принят закон о национализации. В нем были определены базовые принципы, формы контроля, управления в национализированных секторах экономики.

Таким образом, мы видим, что в европейских странах национализация не является исключением из правил, но есть четко разработанная нормативная база, которая регулирует этот процесс. Можно выделить гарантии национализации, которые закреплены в европейском правовом поле:

- проведение национализации только на основе закона;

- лишь в общественных интересах;

- обязательная выплата компенсации собственнику;

- обеспечен судебный порядок возмещения стоимости имущества при появлении любых спорных ситуаций.

Заслуживает внимание также правовое развитие института национализации в Украине.

Одним из этапов применения национализации был этап национализации банков, начавшейся в 2008 году. Так в 2009 г. был национализирован Укргазбанк. С момента национализации в его капитал было внесено 9,3 млрд грн. В последствии в июне 2015 года к нему был

присоединён тогда еще неплатёжеспособный банк «Киев». В 2016 году Укргазбанк стал одним из пятерки лидеров по объёму активов.

Также национализации подвергся «Родовид банк». В него влили порядка 12,35 млрд грн. Однако, к февралю 2016 года он был признан неплатёжеспособным, вследствие чего началась его постепенная ликвидация.

Национализация в Украине также коснулась и промышленных предприятий. Одним из таких примеров является вопрос деприватизации комбината "Криворожсталь", который до этого был приватизирован президентом Ющенко. После этого на несколько лет власть о комбинате практически забыла, но в июне 2013 г. два депутата-коммуниста зарегистрировали законопроект "О возвращении в госсобственность целостного имущественного комплекса ПАО "АрселорМиттал Кривой Рог", однако, это ни к чему не привело.

В июне 2015 г., был завершён процесс национализации Запорожского алюминиевого комбината, который до этого принадлежал российскому холдингу "РусАл" Олега Дерипаски. На данный момент контрольный пакет акций составляет 68,01% от общего количества, и зачислен на счет Фонда государственного имущества Украины. Это стало возможно после того, как 11 марта Верховный суд подтвердил законность требований о возвращении государству акций предприятия в связи с невыполнением инвестором своих обязательств.

Также можно привести примеры, так называемой, малой национализации. Так, решением от 15 сентября 2016 г. Львовский апелляционный административный суд национализировал в пользу Ивано-Франковского облсовета пансионат "Гута", который принадлежал "Роснефти". Ранее Ивано-Франковский окружной административный суд принял решение в пользу "Роснефти", однако апелляционный отменил это решение и закрыл производство по делу.

25 мая 2014 г. Хозяйственный суд Киева вернул в госсобственность 135 га земли, на которой расположена бывшая резиденция Виктора Януковича "Межигорье".

В российской юридической науке только начинают появляться монографические исследования, посвященные правовым аспектам национализации. Однако развитие правовой доктрины национализации объективно тормозится отсутствием законодательной базы, с помощью которой процедура национализации

могла бы состояться. Что же касается действующего российского позитивного права, относящегося к национализации, то в нем, кроме уже упомянутой нормы Гражданского кодекса РФ, можно отыскать лишь несколько фрагментарных упоминаний о национализации, безусловно, не позволяющих выстроить целостную систему правового регулирования этого института. В этой связи следует прежде всего упомянуть Федеральный закон от 8 января 1998 г. № 10-ФЗ «О государственном регулировании развития авиации», одна из статей которого (ст. 13) непосредственно посвящена национализация в области развития авиации: «Государство в целях обеспечения своих интересов в области развития авиации вправе на основании Федерального закона национализировать (обратить в государственную собственность) имущество, находящееся в собственности физических и юридических лиц». Однако и здесь законодатель отсылает к не принятому до сих пор закону о национализации [2]. Таким образом, норма ст. 13 Закона о государственном регулировании развития авиации в настоящее время применена быть не может. Норма, предусматривающая гарантию компенсации при национализации и реквизиции имущества иностранного инвестора или коммерческой организации с иностранными инвестициями, содержится в ст. 8 Федерального закона от 9 июля 1999 г. № 160-ФЗ «Об иностранных инвестициях в Российской Федерации»: «Имущество иностранного инвестора или коммерческой организации с иностранными инвестициями не подлежит принудительному изъятию, в том числе национализации, реквизиции, за исключением случаев и по основаниям, которые установлены федеральным законом или международным договором Российской Федерации» [3]. При этом в той же статье уточняется, что при национализации иностранному инвестору возмещаются стоимость национализируемого имущества и другие убытки, а все споры о возмещении убытков разрешаются в порядке, предусмотренном ст. 10 Федерального закона «Об иностранных инвестициях в Российской Федерации».

Скорее всего, данная статья, не касаясь процедур и механизма национализации, обращена «вовне» - к иностранному инвестору, выступая одной из необходимых гарантий «благоприятного инвестиционного климата» в государстве, имеющем печальную историю экспроприации иностранных инвестиций. Аналогичная норма содержалась и в двух ранее

действовавших законах, регулировавших иностранные инвестиции (ст. 10 Основ законодательства об иностранных инвестициях в СССР от 5 июля 1991 г. № 2302-1147, ст. 7 Закона РСФСР от 4 июля 1991 № 1545-1 «Об иностранных инвестициях в РСФСР» [148]). В нескольких федеральных законах содержится упоминание о национализации при регулировании гражданско-правовых отношений в связи с возможной национализацией имущества (ст. 27.3 Федерального закона от 22 апреля 1996 г. № 39ФЗ «О рынке ценных бумаг», ст. 41 Федерального закона от 16 июля 1998 г. № 102ФЗ «Об ипотеке (залоге недвижимости)» [150], ст. 11 Федерального закона от 11 ноября 2003 г. № 152-ФЗ «Об ипотечных ценных бумагах» [151] и т.д.). Заслуживают упоминания и несколько законодательных актов, в которых содержатся нормы, запрещающие возврат, возмещение или компенсацию ранее национализированного имущества. Так, в ЗК РФ, в ст. 25, посвященной основаниям возникновения прав на землю, установлено, что не подлежат возврату земельные участки, не подлежит возмещению или компенсации стоимость земельных участков, которые были национализированы до 1 января 1991 г. в соответствии с законодательством, действовавшим на момент национализации земельных участков. В ст. 16.1 Закона РФ от 18 октября 1991 г. № 1761-1 «О реабилитации жертв политических репрессий» закрепляется право реабилитированных лиц на возвращение конфискованного в связи с репрессиями имущества, либо на возмещение его стоимости, но при этом особо оговаривается, что реабилитированные лица не вправе требовать возврата, возмещения или компенсации имущества (в том числе жилых домов), национализированного (муниципализированного) в соответствии с законодательством, действовавшим на момент конфискации, изъятия, выхода имущества из владения иным путем. Неожиданный выход на проблематику национализации получило российское законодательство о приватизации жилья, после того, как в нем в 2002 г. появилась норма (ст. 9.1154 Закона РФ от 4 июля 1991 г. № 1541-1 «О приватизации жилищного фонда в Российской Федерации»), в соответствии с которой граждане, приватизировавшие жилые помещения, являющиеся для них единственным местом на праве собственности и свободные от обязательств жилые помещения в государственную или муниципальную собственность, а соответствующие органы исполнительной



власти, органы местного самоуправления или уполномоченные ими лица обязаны принять их в собственность и заключить договоры социального найма жилых помещений с этими гражданами. Не принятый до сих пор закон о национализации должен четко регламентировать процедуры национализации (издание акта о национализации, опись национализируемого имущества, его оценка, возможность ареста имущества, выплата возмещения и т.д.), а пока в отсутствие «профильного» закона, отдельные процедурные вопросы регулируются «непрофильными» законами. Например, в ст. 8 Федерального закона от 29 июля 1998 г. № 135-ФЗ «Об оценочной деятельности в Российской Федерации» установлен обязательный характер оценки объектов, подлежащих национализации, а в ст. 53 Федерального закона от 10 января 2002 г. № 7-ФЗ «Об охране окружающей среды» закреплено требование проведения мероприятий по охране окружающей среды и возмещения вреда окружающей среде при национализации имущества. Однако в отсутствие закона о национализации упомянутые нормы, затрагивающие процедурные аспекты национализации, не имеют никакого практического значения. Законодательный вакуум не способен поставить запретительный шлагбаум на пути национализации в России. Однако происходит она чаще всего через покупку долей предприятий по гражданско-

правовым договорам и приобретает характер национализации де-факто [6].

При отсутствии законодательной базы фактически осуществляемая в России национализация предстает как передача контроля над компанией государству через покупку пакета акций (пакет в 25% акций позволяет блокировать неприемлемые корпоративные решения, а пакет в 50% обеспечивает полный контроль государства над компанией). При этом непосредственными приобретателями пакетов акций частных компаний становятся чаще всего крупные государственные предприятия (Газпром, Роснефть, РЖД) и их дочерние компании; значительно реже - субъекты региональной и муниципальной публичной власти. Российская модель национализации де-факто связана с долгосрочной государственной политикой, нацеленной на усиление влияния государства в определенных секторах экономики, таких как железнодорожный и трубопроводный транспорт, нефте- и газодобыча, связь, атомная энергетика, финансовый сектор, СМИ и др. Усиление государственного присутствия в этих отраслях, по замыслу тех, кто формирует и реализует долгосрочную политику, должно содействовать модернизации инфраструктуры, диверсификации экономики за счет привлечения инвестиций в высокотехнологичные отрасли и развитию инноваций.

#### Список использованных источников:

1. . Гражданский кодекс Российской Федерации от 30.10. 1994 с дополнениями и изменениями [Электронный ресурс]// Режим доступа: [http://www.consultant.ru/document/cons\\_doc\\_LAW\\_5142/](http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_5142/)
2. Федеральный закон от 8 января 1998 г. № 10-ФЗ «О государственном регулировании развития авиации» // <http://base.garant.ru/175962/>
3. . Федерального закона от 9 июля 1999 г. № 160-ФЗ «Об иностранных инвестициях в Российской Федерации»// [http://www.consultant.ru/document/cons\\_doc\\_LAW\\_16283/](http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_16283/)
4. Аленкина Н.Б. Спорные вопросы применения норм гражданского права о национализации. / Н.Б. Аленкина // Спорные вопросы применения норм гражданского права о национализации // Вестник КРСУ. – 2013. – т. 13. - №1. – С. 23-27.
5. Данельян А. А. Проблемы национализации и экспроприации иностранной собственности в международном праве. / А.А. Данельян // Юрист. — 2014. — № 6. – С. 4 – 11.
6. Карпов М.Ю. Национализация: тенденции развития доктрины и законодательства. / М.Ю. Карпов // Вестник МГЮА. – 2016. - №5. – С. 133-145.
7. Коновалов А. И. Национализация имущества: перспективы правового регулирования // Российская юстиция. - 2012. - № 3.–С. 11-19.
8. Щенникова Л. В. Гражданско-правовая наука о национализации. / Л.В. Щенникова // Вестник Пермского университета. Юридические науки. - 2012. - № 4. – С. 32-38.

#### References:

1. Grazhdansky kodeks Rossyskoy Federatsii ot 30.10. 1994 s dopolneniyami i izmeneniyami [Elektronny resurs]// Rezhim dostupa: [http://www.consultant.ru/document/cons\\_doc\\_LAW\\_5142/](http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_5142/)

2. Federalny zakon ot 8 yanvarya 1998 g. № 10-FZ «O gosudarstvennom regulirovanii razvitiya aviatsii» // <http://base.garant.ru/175962/>
3. Federalnogo zakona ot 9 iyulya 1999 g. № 160-FZ «Ob inostrannykh investitsiyakh v Rossyskoy Federatsii» // [http://www.consultant.ru/document/cons\\_doc\\_LAW\\_16283/](http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_16283/)
4. Alenkina N.B. Spornye voprosy primeneniya norm grazhdanskogo prava o natsionalizatsii. / N.B. Alenkina // Spornye voprosy primeneniya norm grazhdanskogo prava o natsionalizatsii // Vestnik KRSU. – 2013. – t. 13. – №1. – S. 23-27.
5. Danelyan A. A. Problemy natsionalizatsii i ekspropriatsii inostrannoy sobstvennosti v mezhdunarodnom prave. / A.A. Danelyan // Yurist. — 2014. — № 6. — S. 4 – 11.
6. Karpov M.Yu. Natsionalizatsiya: tendentsii razvitiya doktriny i zakonodatelstva. / M.Yu. Karpov // Vestnik MGYuA. – 2016. – №5. – S. 133-145.
7. Konovalov A. I. Natsionalizatsiya imushchestva: perspektivy pravovogo regulirovaniya // Rossyskaya yustitsiya. - 2012. - № 3.–S. 11-19.
8. Shchennikova L. V. Grazhdansko-pravovaya nauka o natsionalizatsii. / L.V. Shchennikova // Vestnik Permskogo universiteta. Yuridicheskiye nauki. - 2012. - № 4. – S. 32-38.

УДК 349.2

**Мария Леонидовна Малева<sup>1</sup>**

**<sup>1</sup>Студентка 4 курса**

**Волго-Вятского института (филиала) ФГБОУ ВО  
«Московский государственный юридический университет  
имени О. Е. Кутафина (МГЮА)»,  
Российская Федерация, г. Киров**

## **ОГРАНИЧЕНИЕ ИСПОЛЬЗОВАНИЯ ТРУДА ЖЕНЩИН В РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ**

### **Аннотация**

На данном этапе развития в трудовой деятельности государство наделило равным объемом прав, как мужчин, так и женщин. Запрет дискриминации, в том числе в сфере труда, является общепризнанным принципом права и получил свое закрепление как на международном уровне, так и на уровне Российской Федерации. Однако, в силу физиологии женщины государство устанавливает ограничения на определенные виды работ при трудоустройстве женщин.

**Ключевые слова:** государство, дискриминация, принципы права, равные возможности, трудовое законодательство, дифференциация правового регулирования труда, судебная практика.

**Мария Леонидовна Малева<sup>1</sup>**

**<sup>1</sup> ЖБ ФМББМ «О.Е. Кутафин атындағы Мәскеу мемлекеттік заң университетінің (ММЗА)»  
Волго-Вятск институтының (филиал) 4 курс студенті  
Ресей Федерациясы, Киров қ.**

### **РЕСЕЙ ФЕДЕРАЦИЯСЫНДА ӘЙЕЛДЕР ЕҢБЕГІН ПАЙДАЛАНУДЫ ШЕКТЕУ**

#### **Аңдатпа**

Дамудың осы сатысында еңбек қызметінде мемлекет әйелдер мен еркектерге құқықтардың тең көлемін берді. Кемсітушілікке тыйым салу, соның ішінде еңбек аясында, құқықтың жалпы танылған қағидасы болып табылады және халықаралық деңгейде де, Ресей Федерациясының деңгейінде бекітілді. Бірақ, әйел физиологиясына байланысты мемлекет кейбір жұмыс түрлеріне әйелдердің жұмыспен қамтуда шектеулер қояды.

**Түйінді сөздер:** мемлекет, кемсітушілік, құқық қағидалары, тең мүмкіндіктер, еңбек заңнамасы, еңбекті құқықтық реттеудегі дифференциациясы, сот тәжірибесі.

Maria Leonidovna Maleva<sup>1</sup>

<sup>1</sup>Student of the Volgo-Vyatsky Institute (branch) of Moscow State University of Law named after O.E. Kutafin (MSLA), Russian Federation, Kirov

## LIMITATION OF USING WOMEN'S WORK IN THE RUSSIAN FEDERATION

### Annotation

At this stage of development in the labor activity the state had endowed equal rights, both men and women. The prohibition of discrimination, including in the sphere of labor, is a generally recognized principle of law and has been consolidated both at the international level and at the level of the Russian Federation. However, due to the physiology of women, the state establishes restrictions on certain types of work in the employment of women.

**Keywords:** state, discrimination, principles of law, equal opportunities, labor legislation, differentiation of the legal regulation of labor, practice of the courts.

На протяжении многих лет женщина была хранительницей домашнего очага и обладала меньшим объемом прав по сравнению с мужчинами. Время идет, роль и статус женщины повысились. Государство наделило равным объемом прав, как мужчин, так и женщин. В настоящее время мужчины и женщины имеют равные права и свободы и равные возможности для их реализации. Запрет дискриминации, в том числе в сфере труда, является общепризнанным принципом права и получил свое закрепление как на международном уровне, так и на уровне Российской Федерации (далее - РФ).

В высшем законодательном акте страны, в Конституции Российской Федерации (далее - Конституция РФ), в ст. 37 закреплено, что труд свободен, каждый имеет право свободно распоряжаться своими способностями к труду, выбирать род деятельности и профессию, а также каждый имеет право на труд в условиях, отвечающих требованиям безопасности и гигиены, на вознаграждение за труд без какой бы то ни было дискриминации и не ниже установленного федеральным законом минимального размера оплаты труда, а также право на защиту от безработицы [1, ст. 37].

Законодательство о труде уделяет значительное внимание вопросам обеспечения равных возможностей при получении работы и реализации трудовой функции, недопущения дискриминации в трудовых отношениях. Так, в соответствии со ст. 3 Трудового Кодекса Российской Федерации (далее - ТК РФ) никто не может быть ограничен в трудовых правах и свободах или получать какие-либо преимущества независимо от пола, расы, цвета кожи,

национальности, языка, происхождения, имущественного, социального и должностного положения, возраста, места жительства, отношения к религии, политических убеждений, принадлежности или непринадлежности к общественным объединениям, а также от других обстоятельств, не связанных с деловыми качествами работника [2, ст. 3]. Внимание российского законодателя к этим вопросам обусловлено тем, что принцип недопущения дискриминации служит правовой гарантией конституционного равенства граждан.

Вместе с тем в трудовые отношения вступает огромное число совершенно разных людей, их труд применяется в различных отраслях экономики, в разнообразных условиях, как климатических, так и производственных. В связи с этим и трудовое право должно регулировать трудовые отношения, складывающиеся в различных условиях, связанные с особенностями производства и характером выполняемой работы, климатическими и территориальными особенностями и, наконец, особенностями самого работника [3, с. 5].

Для того чтобы учесть эти особенности и обеспечить равенство прав работников в сфере труда и занятий, предусмотренное Конституцией РФ и ТК РФ, и необходимо дифференцированное регулирование трудовых отношений, то есть принятие специальных норм, регулирующих особенности трудовых отношений, складывающихся в различных отраслях экономики, у отдельных категорий работников. При этом такое регулирование не рассматривается как дискриминация [3, с. 6].

В исследовании Международного бюро труда (МБТ) отмечается: дискриминация в

труде остается, к сожалению, повседневной реальностью для сотен миллионов людей во всем мире, даже в странах, где у женщин такой же уровень образования, как и у мужчин, или даже выше. Промышленное развитие, ориентированное на экспорт, открыло женщинам доступ ко многим профессиям. Однако неравенство все еще сохраняется в отношении оплаты труда, служебного положения и роста. Имеющиеся данные указывают, что, по всей видимости, профессиональная сегрегация сохраняется и в новых сферах труда, связанных с информационными технологиями и коммуникациями, которые ранее провозглашались зонами равного обращения и возможностей для женщин [4, с. 25].

В данном случае, стоит уточнить, что следует понимать под термином «дискриминация» в трудовом законодательстве. Дискриминацию надо отличать от дифференциации правового регулирования труда. Так, не являются дискриминацией различия, исключения, предпочтения и ограничения при приеме на работу, которые определяются свойственными данному виду труда требованиями либо обусловлены особой заботой государства о лицах, нуждающихся в повышенной социальной и правовой защите (женщины и лица с семейными обязанностями, несовершеннолетние, инвалиды и др.) [5, с. 275]. Под термином «дискриминация» Пленум Верховного Суда Российской Федерации закрепляет различие, исключение или предпочтение, имеющее своим результатом ликвидацию или нарушение равенства возможностей в осуществлении трудовых прав и свобод или получение каких-либо преимуществ в зависимости от любых обстоятельств, не связанных с деловыми качествами работника [6, п. 3].

Вместе с тем нужно констатировать существование особенностей в различиях между мужчинами и женщинами, которые носят не юридический характер, а связаны с физиологией женщины. В силу этого женщина в чем-то может быть ограничена, например, в допуске к определенным профессиям.

Прием на работу граждан осуществляется путем заключения трудового договора. Согласно ст. 56 ТК РФ трудовым договором признается соглашение между работодателем и работником, в соответствии с которым работодатель обязуется предоставить работнику работу по обусловленной трудовой функции, обеспечить

условия труда, предусмотренные трудовым законодательством и иными нормативными правовыми актами, содержащими нормы трудового права, коллективным договором, соглашениями, локальными нормативными актами и данным соглашением, своевременно и в полном размере выплачивать работнику заработную плату, а работник обязуется лично выполнять определенную этим соглашением трудовую функцию в интересах, под управлением и контролем работодателя, соблюдать правила внутреннего трудового распорядка, действующие у данного работодателя [2, ст. 56].

Порядок заключения трудового договора с женщинами не отличается от общеустановленного. Тем не менее, при заключении трудового договора с женщиной следует иметь в виду, что труд женщин в отдельных случаях имеет свои особенности, установленные нормативными актами РФ, которые необходимо учитывать при согласовании условий труда работника.

Так, ст. 253 ТК РФ предусматривает ограничения использования труда женщин на работах с вредными и (или) опасными условиями труда, а также на подземных работах, т.е. в условиях, оказывающих неблагоприятное влияние на женский организм, установленные в целях защиты здоровья женщины от воздействия вредных и (или) опасных производственных факторов [2, ст. 253]. Под вредными и опасными условиями труда следует понимать совокупность факторов производственной среды и трудового процесса, воздействие которых на работника может привести к его заболеванию и (или) травме.

Перечни производств, работ и должностей с вредными и (или) опасными условиями труда, на которых ограничивается применение труда женщин, и предельно допустимые нормы нагрузок для женщин при подъеме и перемещении тяжестей вручную утверждается в порядке, установленном Правительством РФ № 162 «Об утверждении перечня тяжелых работ и работ с вредными или опасными условиями труда, при выполнении которых запрещается применение труда женщин» с учетом мнения Российской трехсторонней комиссии по регулированию социально-трудовых отношений.

Вместе с тем следует иметь в виду, что есть исключения. Женщины могут выполнять подземные работы в горнодобывающей промышленности и на строительстве подземных, если

они занимают руководящие посты и не выполняют физической работы; занятые санитарным и бытовым обслуживанием; проходящие курс обучения и допущенными к стажировке в подземных частях организации; женщины, которые должны спускаться время от времени в подземные части организации для выполнения работ нефизического характера [7]. А также во время участия женщины-спортсмена в спортивных мероприятиях превышение предельных норм нагрузок при подъеме и перемещении тяжестей вручную допускается, если это необходимо в соответствии с планом подготовки к спортивным соревнованиям и применяемые нагрузки не запрещены им по состоянию здоровья в соответствии с медицинским заключением [2, ст. 348.8].

Отказ в заключении трудового договора с женщиной на выполнение работ, указанных в Постановлении Правительства № 162 «Об утверждении перечня тяжелых работ и работ с вредными или опасными условиями труда, при выполнении которых запрещается применение труда женщин» является законным. Данное ограничение направлено прежде всего на то, чтобы защитить организм женщины от воздействия вредных факторов, в том числе с учетом их возможного негативного влияния на репродуктивную функцию женского организма.

В судебной практике имеются несколько примеров обращения женщин, получивших отказ при приеме на желаемую работу за разрешением вопроса в Верховный Суд Российской Федерации (далее - Верховный суд РФ), Конституционный суд Российской Федерации (далее - Конституционный суд РФ) и Комитет ООН.

Попытки оспорить установленный в статье 253 ТК РФ запрет предпринимались дважды. В 2009 г. Анна Клевец, которой было отказано в зачислении на курсы по обучению на помощника машиниста поезда метрополитена, обжаловала соответствующий пункт Постановления Правительства Российской Федерации от 25 февраля 2000 г. № 162 в Верховный Суд РФ. Отказав в удовлетворении требований, Верховный Суд РФ указал, что такой запрет обусловлен «особенностями женского организма» и преследует цель создания условий для обеспечения «фактического равноправия женщин с мужчинами» введением «специальных правил охраны труда женщин, льгот и допол-

нительных гарантий их трудовых прав». При этом Верховный Суд отверг аргумент о дискриминационном характере запрета, поскольку он вызван «заботой государства о женщинах, нуждающихся в повышенной по сравнению с мужчинами социальной и правовой защите». В обоснование своего вывода Верховный Суд РФ сослался на положения Конвенции № 111 МОТ «Относительно дискриминации в области труда и занятий» от 25 июня 1958 г., которая не относит к дискриминации всякое различие, исключение или предпочтение, основанные на специфических требованиях, связанных с определенной работой, а также на положения Декларации ООН «О ликвидации дискриминации в отношении женщин» от 7 ноября 1967 г., согласно которой меры, принятые для защиты женщин на определенных видах работы с учетом физиологических особенностей их организма, не должны считаться дискриминационными [8].

В последующем А. Клевец обратилась с жалобой в Конституционный Суд РФ, оспаривая конституционность статьи 253 ТК РФ. Отказавшись признать дискриминационный характер установленного в этой статье запрета. Конституционный Суд РФ в целом повторил логику аргументации Верховного Суда РФ, основанную на идее о защите женщин от вредных профессий. Конституционный Суд РФ объяснил это тем, что реализация принципа юридического равенства не может осуществляться без учета общепризнанной социальной роли женщины в продолжении рода, что обязывает государство устанавливать дополнительные гарантии для женщин, в том числе в сфере трудовых отношений, направленные на охрану материнства. При этом психофизиологические особенности организма работающих приняты во внимание при установлении определенных ограничений для применения труда женщин, введенных в связи с необходимостью их особой защиты от вредных производственных факторов, негативно воздействующих на женский организм, прежде всего на репродуктивную функцию [9, с. 41].

В 2016 г. Комитет ООН по ликвидации дискриминации в отношении женщин вынес решение (соображения) по первому делу против России («Светлана Медведева против России»).

В 2005 г. Светлана Медведева закончила речной техникум по специальности судоводителя

в Самарской области, после чего устроилась в речное пассажирское предприятие матросом, а через несколько лет получила должность механика и первого штурмана. Когда в 2012 г. она решила стать капитаном (мотористом-рулевым), предприятие сначала одобрило ее кандидатуру, однако позднее ей было отказано в трудоустройстве, так как выбранная ею профессия входит в список запрещенных для женщин. Заявительница оспорила отказ в трудоустройстве в суде, добиваясь понуждения компании создать ей безопасные условия труда. Отказывая в удовлетворении ее требований, суды ссылались на то, что установленное ограничение защищает саму заявительницу от вредного воздействия производственных факторов, при этом работодатель не обязан создавать безопасные условия труда каждый раз, когда на работу устраивается женщина.

Однако, решение, которое вынес Комитет ООН противоречит позиции Конституционного Суда РФ. В своем решении Комитет потребовал от российских властей предоставить заявительнице необходимую компенсацию, а также обеспечить содействие заявительнице в доступе к работе в соответствии с её квалификацией. Помимо исправления индивидуальной ситуации заявительницы, Комитет указал также общие меры, которые должны быть приняты российскими властями.

В деле Медведевой нет прямого противоречия позиции Комитета ООН положениям российской Конституции. С учетом этого представляется, что позиция Комитета по ликвидации дискриминации в отношении женщин в решении по делу Светланы Медведевой не исключает его реализацию в правовой системе России, но, безусловно, требует признания приоритета конвенционных обязательств перед соответствующими положениями трудового законодательства. Важную роль в этом процессе играет Конституционный Суд РФ,

который не раз признавал возможность прогрессивного толкования Конституции и изменения собственных правовых позиций в свете «современных стандартов прав человека». Это будет способствовать продолжению конструктивного взаимодействия и взаимоуважительного диалога с международными контрольными институтами прав человека, важность которых уже подчеркнул Конституционный Суд РФ, имея право последнего слова в аналогичном диалоге за собой [9, с. 43].

Таким образом, положения ТК РФ направлены исключительно на создание привилегий для женщин в сфере трудовых отношений и непосредственно связаны с осуществлением ими детородных функций и последующим воспитанием детей. В своем содержании они корреспондируют с положениями Конвенции МОТ № 103 «Относительно охраны материнства» и положениями Конвенции и Декларации «О ликвидации всех форм дискриминации в отношении женщин» и не могут рассматриваться в качестве дискриминационных [10, с. 15].

Подводя итог вышесказанному, следует отметить, что использования своих способностей к трудовой деятельности предоставлено Конституцией РФ каждому вне зависимости от пола. На некоторые виды профессий закреплены ограничения при приеме на работу женщин. Разграничение сферы мужского и женского труда обусловлено необходимостью учета общепризнанной социальной функции женщины по деторождению. Поэтому существование особенностей при приеме на работу женщин носит прежде всего не юридический характер, а связаны с физиологией женщины. Законодательство о труде уделяет значительное внимание вопросам обеспечения равных возможностей при получении работы и реализации трудовой функции как мужчинам, так и женщинам, тем самым, не допуская дискриминации в трудовых отношениях.

#### Список использованных источников:

1. Конституция Российской Федерации от 12 декабря 1993 г. (с учетом поправок, внесенных Законами РФ о поправках к Конституции РФ от 30.12.2008 № 6-ФКЗ, от 30.12.2008 № 7-ФКЗ, от 05.02.2014 № 2-ФКЗ, от 21.07.2014 № 11-ФКЗ) // СЗ РФ. 2014. № 31. Ст. 4398.
2. Трудовой кодекс Российской Федерации от 30.12.2001 № 197-ФЗ (ред. от 05.02.2018) // Российская газета. 2001. № 256.
3. Особенности правового регулирования трудовых отношений отдельных категорий работников: научно-практическое пособие / Е.Г. Азарова, М.А. Бочарникова, Л.А. Егошина и др.; отв. ред. Т.Ю. Коршунова. М.: Институт законодательства и сравнительного правоведения при Правительстве РФ, 2015. — 400 с.
4. Петров А.Я. Гарантии женщинам, лицам с семейными обязанностями при приеме на ра-

- боту, переводе и увольнении // Законодательство и экономика. — 2015. — № 1. — С. 25 - 33.
5. Гусов К.Н., Толкунова В.Н. Трудовое право России: Учеб.— М.: ТК Велби, Изд-воПро - спект, 2004. — 496 с.
  6. Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 17.03.2004 № 2 (ред. от 24.11.2015) «О применении судами Российской Федерации Трудового кодекса Российской Федерации» // Российская газета. 2006. № 297.
  7. Постановление Правительства РФ от 25.02.2000 № 162 «Об утверждении перечня тяжелых работ и работ с вредными или опасными условиями труда, при выполнении которых запрещается применение труда женщин» // Собрание законодательства РФ. 2000. № 10. Ст. 1130.
  8. Решение Верховного Суда РФ от 02.03.2009 № ГКПИ09-36 <Об отказе в удовлетворении заявления о признании недействующим в части пункта 374 раздела XXX Перечня тяжелых работ и работ с вредными или опасными условиями труда, при выполнении которых запрещается применение труда женщин, утв. Постановлением Правительства РФ от 25.02.2000 №162> // СПС «КонсультантПлюс».
  9. Бартенев Д.Г. Запрещенные профессии для женщин: новый повод для диалога Конституционного Суда России и Комитета ООН? // Международное правосудие. — 2016. — № 3. — С. 37 - 47.
  10. Максимов А.А. Некоторые проблемы конституционно-правового обеспечения равенства прав и свобод мужчин и женщин в сфере труда // Трудовое право в России и за рубежом. — 2016. — № 1. — С. 13 - 16.

#### References:

1. Konstitutsiya Rossyskoy Federatsii ot 12 dekabrya 1993 g. (s uchetom popravok, vnesennykh Zakonami RF o popravkakh k Konstitutsii RF ot 30.12.2008 № 6-FKZ, ot 30.12.2008 № 7-FKZ, ot 05.02.2014 № 2-FKZ, ot 21.07.2014 № 11-FKZ) // SZ RF. 2014. № 31. St. 4398.
2. Trudovoy kodeks Rossyskoy Federatsii ot 30.12.2001 № 197-FZ (red. ot 05.02.2018) // Rossyskaya gazeta. 2001. № 256.
3. Osobennosti pravovogo regulirovaniya trudovykh otnosheny otdelnykh kategory rabotnikov: nauchno-prakticheskoye posobiye / Ye.G. Azarova, M.A. Bocharnikova, L.A. Yegoshina i dr.; otv. red. T.Yu. Korshunova. M.: Institut zakonodatelstva i sravnitel'nogo pravovedeniya pri Pravitelstve RF, 2015. — 400 s.
4. Petrov A.Ya. Garantii zhenshchinam, litsam s semeynymi obyazannostyami pri priyeme na rabotu, perevode i uvolnenii // Zakonodatelstvo i ekonomika. — 2015. — № 1. — S. 25 - 33.
5. Gusov K.N., Tolkunova V.N. Trudovoye pravo Rossii: Ucheb.— М.: ТК Велби, Изд-воПро - спект, 2004. — 496 с.
6. Postanovleniya Plenuma Verkhovnogo Suda RF ot 17.03.2004 № 2 (red. ot 24.11.2015) «O primenenii sudami Rossyskoy Federatsii Trudovogo kodeksa Rossyskoy Federatsii» // Rossyskaya gazeta. 2006. № 297.
7. Postanovleniye Pravitelstva RF ot 25.02.2000 № 162 «Ob utverzhdanii perechnya tyazhelykh rabot i rabot s vrednymi ili opasnymi usloviyami truda, pri vypolnenii kotorykh zapreshchayetsya primeneniye truda zhenshchin» // Sobraniye zakonodatelstva RF. 2000. № 10. St. 1130.
8. Resheniye Verkhovnogo Suda RF ot 02.03.2009 № GKPI09-36 <Ob otkaze v udovletvorenii zayavleniya o priznanii nedeystvuyushchim v chasti punkta 374 razдела XXX Perechnya tyazhelykh rabot i rabot s vrednymi ili opasnymi usloviyami truda, pri vypolnenii kotorykh zapreshchayetsya primeneniye truda zhenshchin, utv. Postanovleniyem Pravitelstva RF ot 25.02.2000 №162> // SPS «KonsultantPlyus».
9. Bartenev D.G. Zapreshchennyye professii dlya zhenshchin: novyy povod dlya dialoga Konstitutsionnogo Suda Rossii i Komiteta OON? // Mezhdunarodnoye pravosudiye. — 2016. — № 3. — S. 37 - 47.
10. Maksimov A.A. Nekotorye problemy konstitutsionno-pravovogo obespecheniya ravenstva prav i svobod muzhchin i zhenshchin v sfere truda // Trudovoye pravo v Rossii i za rubezhom. — 2016. — № 1. — S. 13 - 16.

УДК 347.133

**Айша Арманқызы Маутхан<sup>1</sup>****<sup>1</sup>Студентка 2 курса****Казахского Национального Университета имени аль-Фараби****Республика Казахстан, г. Алматы****Научный руководитель***Омарова А.Б.,**к.ю.н., и.о. профессора**КазНУ имени аль-Фараби*

## **АКТУАЛЬНЫЕ ВОПРОСЫ ЗАЩИТЫ ПРАВ ПОТРЕБИТЕЛЕЙ В РЕСПУБЛИКЕ КАЗАХСТАН**

### **Аннотация**

Даная статья посвящена актуальным вопросам защиты прав потребителей, рассмотрены вопросы истории происхождения данной группы прав, указаны способы, с помощью которых гражданин может защитить свои права, показан зарубежный опыт, затронуты проблемы в Казахстане и предложены пути их решения.

**Ключевые слова:** потребитель, права потребителей, правонарушения, товар, работа, услуга, общественные объединения, информация о товаре, моральная компенсация.

**Айша Арманқызы Маутхан<sup>1</sup>****<sup>1</sup>Әл-Фараби атындағы ҚазҰУ****екінші курс студенті****Қазақстан Республикасы, Алматы қ.**

### **ҚАЗАҚСТАН РЕСПУБЛИКАСЫ ТҰТЫНУШЫЛАРДЫҢ ҚҰҚЫҚТАРЫН ҚОРҒАУДЫҢ ӨЗЕКТІ МӘСЕЛЕЛЕРІ**

### **Аңдатпа**

Бұл мақала тұтынушылардың құқықтарын қорғаудың өзекті мәселелеріне арналған, осы құқықтар топтың пайда болу тарихы мәселелері, азаматтардың өз құқықтарын қорғай алатын тәсілдері, халықаралық тәжірибе қарастырылды.

**Түйінді сөздер:** тұтынушы, тұтынушылар құқықтары, құқық бұзушылықтар, тауарлары, жұмыстары, қызмет, қоғамдық бірлестіктер, өнім туралы ақпарат, моральдық өтемақы

**Aisha Armankyzy Mautkhan<sup>1</sup>****<sup>1</sup>Second year student****Kazakh National University named after al-Farabi****Republic of Kazakhstan, Almaty c.**

### **ACTUAL ISSUES OF PROTECTION OF CONSUMERS RIGHTS IN THE REPUBLIC OF KAZAKHSTAN**

### **Annotation**

This article is devoted to topical issues of consumer protection, issues of the history of the origin of this group of rights are discussed, the ways by which a citizen can protect his rights are indicated, foreign experience is shown, problems in Kazakhstan are touched and ways of their solution are suggested.

**Keywords:** consumer, consumer rights, offenses, goods, work, service, public associations, information about the goods, moral compensation



Каждый день мы вступаем в гражданско-правовые отношения, сами того не осознавая. Приобретая вещи повседневного быта, становимся стороной договора, именуемой покупателем или заказчиком в случае договора бытового подряда или возмездного оказания услуг.

По договору розничной купли-продажи продавец, осуществляющий предпринимательскую деятельность по продаже товаров, обязуется передать покупателю товары, обычно предназначенные для личного, семейного, домашнего или иного использования, не связанного с предпринимательской деятельностью.

По договору бытового подряда подрядчик, осуществляющий предпринимательскую деятельность, обязуется выполнить по заданию гражданина-заказчика определенную работу, предназначенную удовлетворить бытовые или другие личные потребности заказчика, а заказчик обязуется принять результаты работы и оплатить ее.

По договору возмездного оказания услуг исполнитель обязуется по заданию заказчика оказать услуги (совершить определенные действия или осуществить определенную деятельность), а заказчик обязуется оплатить эти услуги [1].

Помимо мер гражданско-правовой защиты, предусмотренных гражданским кодексом, законодательство наделяет покупателя и заказчика определенным кругом прав в качестве потребителя.

В соответствии с Законом «О защите прав потребителей» от 4 мая 2010 года потребитель - физическое лицо, имеющее намерение заказать или приобрести либо заказывающее, приобретающее и (или) использующее товар (работу, услугу) исключительно для личного, семейного, домашнего или иного использования, не связанного с предпринимательской деятельностью [2].

Элементы защиты прав потребителей встречаются уже в Законах Хаммурапи (XVIII в. до н. э.). Однако в отдельную группу эти нормы стали выделять относительно недавно.

15 марта 1962 года в США президент Джон Кеннеди ввел «Билль о правах потребителя». Этот документ установил, что потребительская общественность имеет право на защиту, информацию, выбор и, кроме того, она имеет право на то, чтобы быть выслушанной. Эта дата теперь ежегодно отмечается как Всемирный день защиты прав потребителей. Джон

Кеннеди произнес в Конгрессе США речь, в которой он впервые охарактеризовал понятие «потребитель» и назвал шесть основных прав потребителя: право на информацию; право на безопасность; право на выбор; право быть услышанным; право на возмещение ущерба; право на потребительское образование. Всемирная организация союзов потребителей (Consumer International — CI) дополнила список прав потребителей дополнительными двумя пунктами: право на удовлетворение базовых потребностей, право на здоровую окружающую среду.

Постепенно соответствующие законы о защите прав потребителей были приняты в большом количестве стран в том числе и в Республике Казахстан [3].

Законодательство Республики Казахстан о защите прав потребителей основывается на Конституции Республики Казахстан и состоит из Гражданского кодекса Республики Казахстан, Закона «О защите прав потребителей», Постановления Верховного Суда «О практике применения судами законодательства о защите прав потребителей» и т.д.

Всего за 2016 год в уполномоченный орган поступило 12789 обращений, из них: 3814 - письменных обращений, 8303 - на «горячую» линию, 672 - на интернет – ресурсы. В разрезе сфер деятельности наибольшее количество обращений приходится на сферу розничной торговли - 1288 (34%), затем общественного питания - 656 (17%), услуг в сфере жилищно-коммунального хозяйства (ЖКХ) - 488 (13%), бытового обслуживания - 364 (10%) [4]. Как видно из приведенной статистики нарушение прав потребителей имеет место быть в нашей жизни.

Обращения по наиболее значимым сферам потребительского рынка и услуг, в основном, касаются следующих вопросов:

в сфере розничной торговли – на предоставление некачественного товара, отказ в обмене или возврате товаров, несоответствие требованиям безопасности товара;

в сфере жилищно-коммунального хозяйства – жалобы, связанные с некачественными услугами по водоснабжению, теплоснабжению, электроснабжению, неисполнением председателями кооперативов собственников квартир своих обязанностей;

в сфере общественного питания – наибольшее количество жалоб составляют вопросы, связанные с выявлением нарушений в сфере

санитарно-эпидемиологического благополучия населения, с некачественными продуктами питания;

в сфере бытовых услуг – обращения поступают по некачественному ремонту и изготовлению мебели, некачественному обслуживанию парикмахерских и косметических салонов, по ремонту автомобилей, деятельности СТО.

Для защиты своих прав потребитель может обратиться:

□ с досудебным письменным заявлением к продавцу (исполнителю), нарушившему право; в уполномоченные государственные органы с жалобой на незаконные действия продавца (исполнителя);

□ в общество защиты прав потребителей;

□ в суд с исковым заявлением.

□ досудебное разрешение потребительских споров [3].

Европейская система защиты прав потребителей на сегодняшний день является самой совершенной. Потребитель знает достоверную необходимую ему информацию по тому или иному продукту, а в случае нарушения своих прав знает, куда можно обратиться. Так в Германии действует Федеральное объединение центров защиты прав потребителя (Verbraucherzentrale Bundesverband, vzbv). Членами Федерального объединения являются еще 25 отраслевых организаций. Например, Pro Bahn - представляет интересы пассажиров немецкой железной дороги, а Mieterbund - отстаивает права квартиросъемщиков. При этом Государственное участие в защите прав потребителя не ограничивается разработкой соответствующих законов: две трети финансирования Федеральное объединение получает из государственной казны. Предлагаем создать систему подобных организаций, финансируемых за счет местных и республиканских бюджетов. Это позволит людям беспрепятственно получать юридическую помощь, бесплатно проводить необходимые им экспертизы, отстаивать свои права потребителя.

Вопрос о размере компенсации морального вреда волнует как отечественных, так и зарубежных юристов. Тариф на моральные страдания в Казахстане не установлен. Поэтому, сколько стоит понесенный человеком моральный вред, отечественные судьи оценивают буквально наугад. Тогда как во многих странах для этого разработаны и успешно применяются сводные таблицы, шкалы и даже

балльные системы, которые и позволяют пострадавшим рассчитывать на выигрыш многомиллионных исков. У нас же самое большее, на что может рассчитывать человек, например отравившийся продуктами, - 30 тысяч тенге. А вот чиновник за потерянную репутацию может заработать и миллион. Суммы моральных компенсаций разнятся значительно, потому что каждый судья сегодня считает по-своему. Российский Верховный суд разрабатывает таблицы для расчета выплат за причинение морального вреда, между тем в Великобритании и США подобные усредненные показатели используются уже много лет [5]. Мы считаем, что подобная мировая практика могла бы стать отличным решением для вопроса о размере моральной компенсации.

Одной из проблем так же является фактическая незащищенность потребителей за пределами крупных городов. Сегодня защитой прав потребителей в Казахстане де-факто занимаются только общественные организации, которые, безусловно, не имеют достаточной организационной базы для защиты всех 16 млн. потребителей Казахстана. Активная деятельность таких организаций в основном ведется только в Алматы, Астане и отдельных областных центрах. Защиту прав потребителей проживающих в сельской местности не в состоянии обеспечить ни одна из них.

Закон «О защите прав потребителей» наделяет потребителя правом на **получение информации о товаре (работе, услуге), а также о продавце (изготовителе, исполнителе).** Однако такое положение часто нарушается. Кристин Фрончак, пресс-секретарь Федерального объединения центров защиты прав потребителей, отметил, что большую часть деятельности vzbv занимает консультация и информирование потребителей [6]. На сайте центра представлена информация в разделах строительство и покупка жилья, финансы и страхование, здоровье и питание, энергетика и торговля. Так же независимо от центра vzbv свою деятельность по информированию граждан осуществляет фонд, проводящий независимое тестирование товаров и услуг Stiftung Warentest. Stiftung Warentest ежемесячно дает оценки самым разным товарам. За 43 года существования организация протестировала все, что только можно найти в продаже: от супов быстрого приготовления, до телевизоров. На результаты тестов ориентируется жители Германии, которые ценят качество и не хотят

покупать товары, цены которых не соответствуют внутреннему содержанию продукта. По результатам проведенных тестов некоторые товары могут быть даже изъяты из продажи в связи с их опасностью для здоровья потре-

бителя. Казахстану следует больше внимания уделять информированию граждан, ведь это является хорошей мерой по предупреждению дальнейших правонарушений.

**Список использованных источников:**

1. Гражданский Кодекс Республики Казахстан (Общая и особенная части) от от 1 июля 1999 года № 409-І / Алматы.: Издательство «ЮРИСТ», - 2017г.
2. Закон Республики Казахстан «О защите прав потребителей» от 4 мая 2010 года №274-ІV [https://online.zakon.kz/document/?doc\\_id=30661723&doc\\_id2=30768099#pos=3;-108-&pos2=1;-140](https://online.zakon.kz/document/?doc_id=30661723&doc_id2=30768099#pos=3;-108-&pos2=1;-140)
3. Омаров Н. «Защита прав потребителей в Республике Казахстан» / Алматы: Вестник КазНПУ-2013г./ <https://articlekz.com/article/10296>
4. Годовой отчет о состоянии защиты прав потребителей в Республике Казахстан за 2016 год/ <http://www.economy.gov.kz/ru/pages/godovoy-otchet-o-sostoyanii-zashchity-prav-potrebiteley-v-respublike-kazahstan-za-2016-god>
5. Николенко Виктория «Сумма морального ущерба в Казахстане напрямую зависит от человеческих качеств судьи»/ <https://www.zakon.kz/118627-summa-moralnogo-ushherba-v-kazakhstane.html>
6. Солонарь О. «Как защищены в Германии права потребителей» / <http://www.dw.com/ru/kak-zashchishcheny-v-germanii-prava-potrebiteley/a-2452241>

**References:**

1. Grazhdansky Kodeks Respubliki Kazakhstan (Obshchaya i osobennaya chasti) ot ot 1 iyulya 1999 goda № 409-І /Almaty.: Izdatelstvo «YuRIST», - 2017g.
2. Zakon Respubliki Kazakhstan «O zashchite prav potrebiteley» ot 4 maya 2010 goda №274-IV [https://online.zakon.kz/document/?doc\\_id=30661723&doc\\_id2=30768099#pos=3;-108-&pos2=1;-140](https://online.zakon.kz/document/?doc_id=30661723&doc_id2=30768099#pos=3;-108-&pos2=1;-140)
3. Omarov N. «Zashchita prav potrebiteley v Respublike Kazakhstan»/ Almaty: Vestnik KazNPU-2013g./ <https://articlekz.com/article/10296>
4. Godovoy otchet o sostoyanii zashchity prav potrebiteley v Respublike Kazakhstan za 2016 god/ <http://www.economy.gov.kz/ru/pages/godovoy-otchet-o-sostoyanii-zashchity-prav-potrebiteley-v-respublike-kazahstan-za-2016-god>
5. Nikolenko Viktoriya «Summa moralnogo ushcherba v Kazakhstane napryamuyu zavisit ot chelovecheskikh kachestv sudyi»/ <https://www.zakon.kz/118627-summa-moralnogo-ushherba-v-kazakhstane.html>
6. Solonar O. «Kak zashchishcheny v Germanii prava potrebiteley» / <http://www.dw.com/ru/kak-zashchishcheny-v-germanii-prava-potrebiteley/a-2452241>

УДК 347

**Анастасия Владимировна Мирских<sup>1</sup>**

**<sup>1</sup>Магистрант Волго-Вятского института (филиала)  
Университета имени О.Е.Кутафина (МГЮА),  
Российская Федерация, г. Киров**

**ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ ОБЯЗАТЕЛЬНОГО АУДИТА В  
РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ И РЕСПУБЛИКЕ КАЗАХСТАН:  
СРАВНИТЕЛЬНАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА**

**Аннотация**

В данной статье рассматривается правовое регулирование обязательного аудита в Российской Федерации и в Республике Казахстан. Проанализированные основные нормативные акты, регулирующие обязательный аудит в Российской Федерации и Республике Казахстан. Выявлены основные сходства и отличия регулирования обязательного аудита.

**Ключевые слова:** аудит, обязательный аудит, нормативно-правовое регулирование, характеристика, нормативно-правовые акты.

**Анастасия Владимировна Мирских<sup>1</sup>**

**<sup>1</sup>О.Е. Кутафин атындағы Университетінің (ММЗА) Волго-Вятск институтының (филиал)**

**магистранты,**

**Ресей Федерациясы, Киров қ.**

**РЕСЕЙ ФЕДЕРАЦИЯСЫ МЕН ҚАЗАҚСТАН РЕСПУБЛИКАСЫНДА МІНДЕТТІ АУДИТТІ  
ҚҰҚЫҚТЫҚ РЕТТЕУ: САЛЫСТЫРМАЛЫ СИПАТТАМА**

**Аңдатпа**

Аталған мақалада Ресей Федерациясы мен Қазақстан Республикасында міндетті аудитті құқықтық реттеу қарастырылады. Ресей Федерациясы мен Қазақстан Республикасында міндетті аудитті реттейтін негізгі нормативтік құқықтық актілерге талдау жүргізілді. Міндетті аудиттің негізгі ұқсастықтар мен айырмашылықтар анықталды.

**Түйінді сөздер:** аудит, міндетті аудит, нормативті-құқықтық реттеу, сипаттама, нормативті-құқықтық актілер.

**Anastasia Vladimirovna Mirskikh<sup>1</sup>**

**<sup>1</sup>Masters of the Volgo-Vyatka Institute (branch)**

**Kutafin Moscow State Law University (MSAL)**

**Russian Federation, Kirov**

**LEGAL REGULATION OF THE OBLIGATORY AUDIT IN THE RUSSIAN FEDERATION AND IN THE  
REPUBLIC OF KAZAKHSTAN:  
COMPARATIVE CHARACTERISTIC**

**Annotation**

This article deals with the legal regulation of compulsory audit in the Russian Federation and in the Republic of Kazakhstan. Analyzed the main regulatory acts regulating compulsory audit in the Russian Federation and the Republic of Kazakhstan. The main similarities and differences in the regulation of compulsory audit have been revealed.

**Keywords:** audit, compulsory audit, regulatory and legal regulation, characteristics, normative legal acts.

Основным нормативно правовым актом регулирующий обязательный аудит является Федеральный закон от 30 декабря 2008 г. №307-ФЗ « Об аудиторской деятельности» (далее – Закон РФ об аудите).

Помимо Федерального закона обязательный аудит осуществляется в соответствии с Гражданским кодексом, Федеральным законом от 26.12.1995 г. №208-ФЗ «Об акционерных обществах» и другие специализированные федеральные законы, а также принимаемые в соответствии с ними иными нормативно-правовых актов.

В соответствии со статьей 7 Закона РФ об аудите, аудиторская деятельность осуществляется в соответствии с международными стандартами аудит, а также со стандартами аудиторской деятельности саморегулируемых организаций аудиторов. [2,ст.7 ]

В Республике Казахстан обязательный аудит регулируется Законом Республики Казахстан от 20 ноября 1998 года № 304 «Об аудиторской деятельности» (далее - Закон РК об аудите).

Исходя из статьи 2 Закона РК об аудите правовое регулирование обязательного аудита состоит из Закона и иных правовых актов, а

также международные договоры, если в них установлены иные правила, чем те, которые содержит законодательство Республики Казахстан об аудиторской деятельности.[1, ст.2]

Под аудитом в соответствии с подпунктом 3 статьи 1 Закон РК об аудите, понимается проверка в целях выражения независимого мнения о финансовой отчетности и прочей информации, связанной с финансовой отчетностью, в соответствии с законодательством Республики Казахстан.

Закон РФ об аудите под аудитом понимается независимая проверка бухгалтерской (финансовой) отчетности аудируемого лица в целях выражения мнения о достоверности такой отчетности. [2, ст.1]

В том и другом законе можно выделить общее понимание аудита как независимая проверка финансовой отчетности организации. В Законе РФ об аудите также помимо независимости аудитора и его мнения, также законодатель закрепил, что главной целью аудита является проверка достоверности и соответствие бухгалтерской отчетности законодательству, в отличие от Закона РК об аудите в котором сказано лишь о проверке информации связанной с финансовой отчетности на соответствии с законодательством Республики Казахстан.

В пункте 1 статьи 3 Закона РК об аудите, аудиторской деятельностью имеет право заниматься аудиторская организация, имеющая лицензию, в отличие от Закона РФ об аудите, аудиторской деятельностью имеют право заниматься коммерческие организации, являющиеся членами саморегулируемых организаций аудиторов, а также индивидуальные аудиторы. По моему мнению, что лицензирование аудиторской деятельности нужно закрепить и в Законе РФ об аудите, так как данный вид деятельности должен быть под контролем государства, а не только саморегулируемых организаций.

В том и другом Законе об аудите выделяют аудит обязательный и инициативный, также в обоих законах нет нормативного определения обязательного аудита.

Под обязательным аудитом понимается ежегодная обязательная аудиторская проверка ведения бухгалтерского учета и финансовой (бухгалтерской) отчетности организации и индивидуального предпринимательства. [3, стр.476]

В статье 5 Закона РФ об аудите закреплены случаи проведения обязательного аудита,

помимо перечня случаев проведения обязательного аудита является не закрытым.

Так обязательный аудит проводится в случае если:

1.если организация имеет организационно-правовую форму акционерного общества;

2. если ценные бумаги организации допущены к организованным торгам;

3.если организация является кредитной организацией, бюро кредитных историй, организацией, являющейся профессиональным участником рынка ценных бумаг, страховой организацией, клиринговой организацией, обществом взаимного страхования, организатором торговли, негосударственным пенсионным или иным фондом, акционерным инвестиционным фондом, управляющей компанией акционерного инвестиционного фонда, паевого инвестиционного фонда или негосударственного пенсионного фонда (за исключением государственных внебюджетных фондов);

4.если объем выручки от продажи продукции (продажи товаров, выполнения работ, оказания услуг) организации (за исключением органов государственной власти, органов местного самоуправления, государственных и муниципальных учреждений, государственных и муниципальных унитарных предприятий, сельскохозяйственных кооперативов, союзов этих кооперативов) за предшествующий отчетному год превышает 400 миллионов рублей или сумма активов бухгалтерского баланса по состоянию на конец предшествующего отчетному года превышает 60 миллионов рублей;

5.если организация (за исключением органа государственной власти, органа местного самоуправления, государственного внебюджетного фонда, а также государственного и муниципального учреждения) представляет и (или) раскрывает годовую сводную (консолидированную) бухгалтерскую (финансовую) отчетность;

6.в иных случаях, установленных федеральными законами.[2, ст.5]

К иным случаям проведения обязательного аудита является проведения ежегодного аудита в микрофинансовых компаниях в соответствии со статьей 15 Федеральный закон от 02.07.2010 N 151-ФЗ "О микрофинансовой деятельности и микрофинансовых организациях", единый институт развития в жилищной сфере, статья 26 Федеральный закон от

14.11.2002 N 161-ФЗ "О государственных и муниципальных унитарных предприятиях" и т.д.

В Законе РК об аудите статья 5 закреплены следующие случаи проведения обязательного аудита:

акционерные общества;

государственные предприятия на праве хозяйственного ведения с наблюдательным советом в сферах образования и здравоохранения;

страховые (перестраховочные) организации, страховые холдинги и организации, в которых страховая (перестраховочная) организация и (или) страховой холдинг являются крупными участниками, страховой брокер;

единый накопительный пенсионный фонд и управляющие инвестиционным портфелем;

крупные участники управляющего инвестиционным портфелем;

недропользователи;

банки, банковские холдинги и организации, в которых банк и (или) банковский холдинг являются крупными участниками;

организации гражданской авиации, за исключением авиакомпаний, осуществляющих авиационные работы по перечню, определяемому Правительством Республики Казахстан;

хлебоприемные предприятия;

фонд гарантирования страховых выплат;

фонд социального медицинского страхования;

юридические лица Республики Казахстан, заключившие контракт на осуществление инвестиций, предусматривающий инвестиционные преференции;

хлопкоперерабатывающие организации;

специальные финансовые компании в соответствии с Законом Республики Казахстан "О проектом финансировании и секьюритизации";

застройщики и уполномоченные компании в соответствии с Законом Республики Казахстан "О долевом участии в жилищном строительстве";

расчетно-финансовый центр по поддержке возобновляемых источников энергии в соответствии с Законом Республики Казахстан "О поддержке использования возобновляемых источников энергии";

уполномоченные экономические операторы в соответствии с Кодексом Республики Казахстан "О таможенном регулировании в Республике Казахстан";

товарищества с ограниченной ответственностью:

1) в его составе имеются участники (учредите-

ли), владеющие менее десяти процентами долей участия в уставном капитале;

2) среднегодовая численность работников более двухсот пятидесяти человек и (или) среднегодовой доход свыше трехмиллионнократного месячного расчетного показателя, установленного законом о республиканском бюджете и действующего на 1 января соответствующего финансового года.[1, ст.5]

Как видно из выше сказанного в Законе РК об аудите закреплен более полный список случаев проведения обязательного аудита, в отличие от Закона РФ об аудите в отличие от Закона РФ об аудите, Закон РК об аудите имеет много отсылочных статей, отсылающих к другим федеральным законам.

Также анализирую данные статьи Законов об аудите можно выделить общие случаи проведения обязательного аудита, ими являются акционерные общества, страховые организации, инвестиционные фонды. Есть случаи, проведения обязательного аудита которых нет в Законе РФ об аудите, к примеру, проведения аудита в хлопкоперерабатывающие организации, фонд социального медицинского страхования, недропользователи, хлебоприемные предприятия.

В соответствии с частью 2 статьи 5 Законе РК об аудите закреплено, что обязательный аудит проводится ежегодно, в отличие от Закона РК об аудите.

В Законе РК об аудите зафиксировано, организации, для которых аудит является обязательным и которые в соответствии с законодательством Республики Казахстан публикуют в периодических печатных изданиях годовую финансовую отчетность, обязаны публиковать вместе с годовой финансовой отчетностью и аудиторский отчет.[1,ст.5]

Данной нормы в Законе РФ об аудите нет, результат аудиторской проверки вносится в Единый федеральный реестр сведений о фактах деятельности юридических лиц. Норму можно закрепить и в Законе РФ об аудите, данная норма позволить обеспечить прозрачность деятельности юридического лица.

Можно отметить, в Республике Казахстан аудит находится под контролем государства, в отличие от Российской Федерации, которая минимально вторгается в деятельность, как аудиторов, так и аудиторских фирм.

Подводя итог выше сказанного можно сказать, что Федеральный закон от 30 декабря 2008 г. №307-ФЗ « Об аудиторской деятельности» и

Законом Республики Казахстан от 20 ноября 1998 года № 304 «Об аудиторской деятельности» имеет много общих норм, так и нормы отличительные, которых нет в другом законе.

Из каждого закона можно подчеркнуть, то, что позволить усовершенствовать обязательный аудит, как в Российской Федерации, так и в Республике Казахстан.

**Список использованных источников:**

1. Закон Республики Казахстан от 20 ноября 1998 года № 304 «Об аудиторской деятельности» // "Казахстанская правда", от 24.11.98г., N 220;
2. Федеральный закон от 07.08.2001 № 119-ФЗ «Об аудиторской деятельности» // СЗ РФ, 13.08.2001, № 33 (часть I), ст. 3422;
3. Предпринимательское право/ отв.ред. И.В.Ершова, Г.Д.Отнюкова: учебник для бакалавров.- Москва: Проспект, 2016.-624с.

**References:**

1. Zakon Respubliki Kazakhstan ot 20 noyabrya 1998 goda № 304 «Ob auditorskoy deyatel'nosti» // "Kazakhstanskaya pravda", ot 24.11.98g., N 220;
2. Federalny zakon ot 07.08.2001 № 119-FZ «Ob auditorskoy deyatel'nosti» // SZ RF, 13.08.2001, № 33 (chast I), st. 3422;
3. Predprinimatelskoye pravo/ otv.red. I.V.Ershova, G.D.Otnyukova: uchebnik dlya bakalavrov.- Moskva: Prospekt, 2016.-624s.

УДК 347.633

**Жанагуль Мирханова<sup>1</sup>**

**<sup>1</sup>Студентка 2 курса Актюбинского регионального государственного университета им. К. Жубанова  
Республика Казахстан, г. Актөбе**

*Научный руководитель:*

*Бекбауова Айгуль Амангельдовна*

**АКТУАЛЬНЫЕ ПРОБЛЕМЫ ИНСТИТУТА УСЫНОВЛЕНИЯ  
В РЕСПУБЛИКЕ КАЗАХСТАН**

**Аннотация**

В данной статье рассматриваются вопросы, касающиеся порядка и условий усыновления в Республике Казахстан, и возникающие при этом проблемы процедуры усыновления.

**Ключевые слова:** семейное право, усыновление, международное усыновление, регистрация усыновления (удочерения).

**Жанагуль Мирханова<sup>1</sup>**

**<sup>1</sup>Ақтөбе өңірлік мемлекеттік университетінің 2 курс студенті  
Қазақстан Республикасы, Ақтөбе қ.**

**ҚАЗАҚСТАН РЕСПУБЛИКАСЫНДА БАЛА АСЫРАП АЛУ ИНСТИТУТТЫҢ ӨЗЕКТІ МӘСЕЛЕЛЕРІ**

**Аңдатпа**

Бұл мақалада Қазақстан Республикасында бала асырап алудың тәртібі мен шарттары, сондай-ақ бала асырап алу институтындағы өзекті мәселелері талқыланады.

**Түйінді сөздер:** отбасы құқығы, бала асырап алу, халықаралық бала асырап алу, асырап алуының тіркелуі.

Zhanagul Mirkhanova<sup>1</sup>

<sup>1</sup>2-year student of the Aktobe Regional State University named after. K.Zhubanov  
Republic of Kazakhstan, Aktobe c.

## ACTUAL PROBLEMS OF THE INSTITUTE FOR ADOPTION IN THE REPUBLIC OF KAZAKHSTAN

### Annotation

This article discusses issues related to the order and conditions of adoption in the Republic of Kazakhstan, and the resulting adoption problems.

**Keywords:** family law, adoption, international adoption, registration of adoption.

Семейное законодательство Республики Казахстан основано, прежде всего, на положениях Конституции 1995 года, статьей 27 которой обеспечивается конституционно-правовая защита брака и конституционные права и обязанности родителей и детей.

Брачно-семейное законодательство регулирует имущественные и личные неимущественные отношения между членами семьи: супругами, родителями, детьми и другими родственниками; устанавливает условия и порядок вступления в брак, прекращения брака и признания его недействительным; определяет формы и порядок устройства в семью детей-сирот, детей, оставшихся без попечения родителей; регулирует порядок государственной регистрации актов гражданского состояния; определяет функции государственных органов, осуществляющих государственную регистрацию актов гражданского состояния.

Основным актом семейного законодательства является Кодекс Республики Казахстан «О браке (супружестве) и семье» (далее – Кодекс о браке), который был принят 26 декабря 2011 года и заменил собой ранее действовавший Закон «О браке и семье» от 17 декабря 1998 года.

Законодательство республики не ограничивается положениями Кодекса о браке и включает в себя иные нормативные правовые акты, среди наиболее значимых из которых следует назвать Законы «О правах ребенка», «О детских деревнях семейного типа и домах юношества», «О профилактике правонарушений среди несовершеннолетних и предупреждении детской безнадзорности и беспризорности», а также Указ Президента Республики Казахстан от 2 апреля 1996 г. «О порядке решения вопросов, связанных с написанием фамилий и отчеств лиц казахской национальности».

В Гражданском кодексе РК и Кодексе о браке строго установлены пределы распространения гражданского законодательства на

семейно-брачные отношения, в соответствии с которыми в Казахстане действует принцип субсидиарного применения гражданского законодательства к семейным отношениям.

Следует отметить, что Республика Казахстан является полноценной участницей мирового сообщества, а отечественный законодатель в регулировании семейных отношений всегда стремился обеспечить соответствие национального законодательства общепризнанным нормам и принципам международного права. В этой связи, проведение анализа источников действующего семейного права в Казахстане будет неполным без указания того обстоятельства, что Казахстаном ратифицировано значительное количество международных договоров, регулирующих брачно-семейные отношения, а нормы национального семейного законодательства приведены в соответствие с положениями таких международных договоров.

Так, Казахстан, учитывая приоритет общепризнанных принципов международного права, еще 8 июня 1994 г. ратифицировал Конвенцию о правах ребенка, тем самым приняв на себя международные обязательства по приведению своего законодательства в соответствие с конвенцией. Наряду с этим Казахстан присоединился к Конвенциям о гражданстве замужней женщины, о взыскании за границей алиментов, о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам и др.

Также необходимо подчеркнуть, что Законом Республики Казахстан от 12 марта 2010 года ратифицирована Гагская Конвенция о защите детей и сотрудничестве в отношении иностранного усыновления.

Казахстан всегда уделял пристальное внимание проблемам усыновления казахстанских детей иностранными гражданами, в связи с чем подготовка к ратификации указанной конвенции велась еще с 2005 года. С принятием



Кодекса о браке, положения национального законодательства были приведены в соответствие с правилами Гагской конвенции, в результате чего в Казахстане были во многом усовершенствованы механизмы усыновления детей – граждан РК иностранными усыновителями. В частности, теперь казахстанские власти получили возможность запрашивать в других странах информацию об усыновленных из Казахстана детях и таким образом осуществлять контроль за их жизнью.

Охрана прав и защита законных интересов детей, в том числе детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, является одним из основных приоритетов политики нашего государства. Сегодня в Республике Казахстан создана необходимая нормативная правовая база в области защиты прав детей этой категории. Согласно действующему законодательству каждый ребенок имеет право жить и воспитываться в семье. Семья является основной ячейкой общества, именно в семье человек получает первое материнское тепло, любовь, постигает навыки человеческого общения, усваивает язык, культуру, традиции своего народа, мировоззренческие и религиозные установки, то есть все то, что делает человека членом данного конкретного общества и одновременно частью цивилизации, учит его жить в этом мире. В связи с этим усилия государства должны быть направлены на укрепление семейных устоев, на обеспечение возможности каждого ребенка воспитываться в семье. [1;66]

Несомненно, наиболее приоритетной формой устройства детей, оставшихся без попечения родителей, является усыновление (удочерение). Дети рассматриваются как самостоятельные личности, имеющие с момента рождения определенные права.

Одно из самых важных из них – право жить и воспитываться в семье. Согласно законодательства гражданские дела об усыновлении (удочерении) ребенка рассматривают Специализированные межрайонные суды по делам несовершеннолетних, но в случае заявления ходатайства законных представителей несовершеннолетнего дела, отнесенные к подсудности специализированного межрайонного суда по делам несовершеннолетних, могут рассматриваться районным и приравненным к нему судом.

Развитие современного мирового сообще-

ства, делающее прозрачными границы между государствами, свобода общения между людьми разных стран, национальностей, этнических групп приводит к росту интереса и к нашей стране, в том числе в вопросах международного усыновления. За девять месяцев 2012 года в Северо-Казахстанской области усыновлено (удочерено) 72 ребенка, из них иностранными гражданами усыновлено 38 детей. Усыновителями являются граждане США, Канады, Германии, Испании и ближнего зарубежья. Приоритет в вопросах усыновления (удочерения) отдается гражданам Республики Казахстан, которые имеют право усыновить (удочерить) ребенка с момента определения его статуса в качестве оставшегося без попечения родителей.

Международное усыновление, как один из способов защиты права ребенка на воспитание в семье, получило развитие и в Казахстане. Усыновление (удочерение) иностранцами детей, оставшихся без попечения родителей, допускается только в тех случаях, если не представляется возможным передать этих детей на воспитание казахстанским гражданам, постоянно проживающим на территории Казахстана, либо на усыновление (удочерение) родственникам детей независимо от гражданства. Усыновление (удочерение) допускается в отношении несовершеннолетних детей только в их интересах.

Усыновление (удочерение) производится судом по заявлению лиц (лица), желающих усыновить (удочерить) ребенка. Рассмотрение дел об усыновлении (удочерении) ребенка производится судом в порядке особого производства по правилам, предусмотренным гражданским процессуальным законодательством.

Дела об усыновлении (удочерении) детей рассматриваются судом с участием органов опеки и попечительства.

Права и обязанности усыновителя (удочерителя) и усыновленного (удочеренного) ребенка возникают со дня вступления в законную силу решения суда об усыновлении (удочерении) ребенка.

Суд обязан в течение трех дней со дня вступления в законную силу решения суда об усыновлении (удочерении) ребенка направить выписку из этого решения в орган записи актов гражданского состояния и в орган опеки и попечительства по месту вынесения решения.

Регистрация усыновления (удочерения)

производится по заявлению усыновителей (удочерителей) или одного из них, либо их представителем по доверенности, оформленной соответствующим образом. Заявление о регистрации усыновления (удочерения) должно быть сделано в письменной форме на бланке установленного образца.

При регистрации усыновления (удочерения) заявителем должны быть представлены: копия вступившего в законную силу решения суда об усыновлении (удочерении), заверенная подписью судьи и печатью суда, свидетельство о рождении усыновленного (удочеренной), документы, удостоверяющие личность усыновителей (удочерителей), и свидетельство о заключении брака (если усыновители (удочерители) состоят в браке).

Необходимо обратить внимание, что усыновление или удочерение - вопросы крайне деликатные и вызывают наибольший отклик в сердцах людей. Поэтому особенно важно, чтобы вся процедура по переходу детей в новые семьи происходила в строгом соответствии с требованиями законодательства, а главное - с учетом прав и интересов детей.

Другим немаловажным вектором развития современного семейно-брачного законодательства является гендерная политика государства, заключающаяся в законодательном установлении принципов и норм, касающиеся создания условий для гендерного равенства во всех сферах государственной и общественной жизни, в том числе и семейно-брачных отношениях.

С момента введения судебного порядка установления усыновления прошло четырнадцать лет. За это время судами было рассмотрено значительное количество дел об усыновлении. Верховный Суд РК принял Нормативное постановление от 22.12.2000 г. № 17 «О некоторых вопросах применения судами законодательства о браке и семье при рассмотрении дел об усыновлении (удочерении) детей», содержащее руководящие разъяснения по этим вопросам.[2;5]

В первую очередь следует сказать о необходимости существования самого института усыновления. Тем более, что в литературе высказано мнение: разрешить усыновлять можно только родственников и детей супруга. Все прочие случаи усыновления объявляются не соответствующими интересам ребенка, поскольку чужие по крови люди никогда не смо-

гут заменить ребенку родителей. Необходимо расширить иные формы воспитания детей в семье, в частности тех из них, которые подразумевают договорные отношения, поскольку в этом случае возможно конкретизировать права и обязанности приемных родителей, а также обязанности органов опеки и попечительства по отношению к приемной семье.

В Казахстане, по разным данным, от десяти до восемнадцати тысячи детей, оставшихся без попечения родителей. Но отнюдь не все эти дети сироты. Родные матери и отцы порой не только не протягивают руку помощи, но, напротив, поднимают руку на ребенка. Подтверждение тому - печальная статистика. В 2011 году более 96 тыс. детей, воспитывающихся в различных типах государственных учреждений, имели живых родителей, которые уклонялись от воспитания, были лишены родительских прав, находились в местах лишения свободы. Многие дети поступают в государственные учреждения ослабленными, имеют серьезные патологии. За время пребывания в государственных учреждениях почти каждому третьему ребенку оформляется инвалидность. Эти факты свидетельствуют о необходимости в первоочередном порядке принимать меры к укреплению семьи.

Следовательно, институт усыновления как способ обеспечения права детей жить и воспитываться в семье необходим. Поэтому перейдем к анализу процессуальных проблем, возникающих при рассмотрении дел об установлении усыновления.

Большинство дел об усыновлении - это усыновление пасынков и падчериц мачехами и отчимами (60-64 процента от общего числа усыновлений). Изучая судебную практику судов Акмолинской области, обнаружена следующая ситуация, несмотря на то, что на территории Бурабайского района Акмолинской области района находится Дом малютки, в 2011 году было вынесено 32 решения об установлении усыновления. Из них трое детей усыновлены из Дома малютки и четверо - ближайшими родственниками. Из 25 дел, по которым в 2012 г. было вынесено решение об установлении усыновления, 24 случая - усыновление пасынков и падчериц. [3]

Как правило, сама постановка вопроса об усыновлении ребенка в какой-то мере свидетельствует о сформировавшейся благоприятной для него семейной среде и соответствии

усыновления его интересам. Проживание с ребенком одного из родителей - важная гарантия защиты интересов ребенка. Однако нельзя согласиться с мнением, что оформление правовой связи в рассматриваемом случае не нуждается в государственной санкции в виде судебного решения, а для ее оформления достаточно административного акта.

Общепризнанно, что судебная форма защиты права - наиболее совершенная, обеспечивающая соблюдение прав и законных интересов гражданина. При рассмотрении дел об усыновлении должны соблюдаться не только права и интересы усыновляемого, но и усыновителей, родителей. Статья 4 ГПК РК в качестве задачи гражданского судопроизводства провозглашает в том числе и защиту оспариваемых прав граждан. При усыновлении родители утрачивают права и обязанности по отношению к ребенку. Иными словами, их родительские права оспариваются усыновителями. В ряде случаев родители дают согласие на усыновление своего ребенка. Но иногда они отстаивают свое родительское право.[4]

Таким образом, если для установления усыновления пасынков и падчериц будет установлен административный порядок, а для остальных случаев усыновления - судебный, то родители усыновляемых пасынков (падчериц) окажутся в худшей ситуации, чем родители остальных усыновляемых. Они будут лишены возможности использовать те способы охраны родительского права, которые предоставляются при рассмотрении дела в судебном порядке. Это недопустимо, так как противоречит принципу равенства граждан, закрепленному в ч. 1 ст. 14 Конституции Республики Казахстан.

В соответствии со ст. 64 ГПК РК суд определяет предмет доказывания по делу. Сюда входят обстоятельства, установить которые необходимо для всех дел об усыновлении. [5;56] Кроме того, следует выяснить и иные обстоятельства в зависимости от особенностей дела. Общие вопросы предмета доказывания в большинстве случаев выясняются полно по всем делам об усыновлении, а особые обстоятельства того или иного дела учитываются не всегда. В литературе высказано мнение о том, что в целях сохранения тайны усыновления применять правило о сохранении правовой связи между усыновляемым и его бабушкой (дедушкой), предусмотренное п. 4 ст. 97 КоБС, возможно только, если ребенку уже исполни-

лось десять лет или если усыновитель не ходатайствует об изменении фамилии, имени и отчества ребенка. В первом случае должно быть получено согласие ребенка на усыновление и, следовательно, оно не будет для него тайной. Во втором - очевидно, что рано или поздно усыновленный задастся вопросом о том, почему у него фамилия, отличная от фамилии усыновителя, и отчество не по имени последнего.

При формальном соблюдении требования о необходимости предоставления документа, подтверждающего право пользования жилым помещением или право собственности на него, основания проживания в реально занимаемых помещениях не проверяются. Безусловно, вопрос об обеспечении жилой площадью остро стоит перед большинством казахстанских граждан. Сведено к минимуму бесплатное выделение жилья, приобретение квартиры или дома за свой счет под силу далеко не каждой семье. Очевидно, что суды учитывают сложившуюся ситуацию в этой сфере, участвующую практику найма жилья у физических лиц без юридического оформления таких отношений и не требуют подтверждения правового основания пользования фактически занимаемым жилым помещением.

Неоднозначно требование об обеспечении жильем усыновителя при рассмотрении дел об усыновлении пасынков и падчериц. Ясно, что даже при отказе в установлении усыновления по причине отсутствия у усыновителя жилого помещения, отвечающего санитарным и техническим требованиям, дети не перестанут проживать со своими отчимами (мачехами) в таких условиях. Видимо, выходом из ситуации, когда суды вынуждены игнорировать требования закона о наличии у усыновителя-отчима (усыновительницы-мачехи) жилья, а следовательно, нарушать его, станет внесение изменений в КоБС, позволяющих усыновлять пасынков (падчериц) независимо от размера жилой площади, занимаемой семьей.

В соответствии с гражданско-процессуальным законодательством Республики Казахстан иностранные граждане, желающие усыновить ребенка, являющегося гражданином РК, подают заявление об усыновлении в соответствующий суд РК по месту жительства (нахождения) ребенка. При этом закон не делает исключения для иностранных граждан, постоянно проживающих на территории Казахстана. Представляется, следует

внести изменение в законодательство, позволяющее иностранным гражданам, постоянно проживающим на территории Казахстана, обращаться с заявлением об усыновлении своих пасынков (падчериц) в районные суды. В этих случаях нет необходимости получать разрешение компетентного органа иностранного государства на въезд усыновляемого ребенка и его постоянное место жительства (ч. 3 ст. 87 КоБС). Медицинское освидетельствование усыновитель проходит на территории РК, справка с места работы и документ, подтверждающий право пользования жилым помещением, также должны быть получены на территории Казахстана в порядке, установленном для усыновителей - казахстанских граждан. [6;42]

На практике наблюдается тенденция рассмотрения дел об усыновлении в исковом порядке, в то время как КоБС и ГПК РК предусматривают, что они рассматриваются в порядке особого производства. В изученных нами делах не было выявлено случаев применения процессуальных норм, противоречащих порядку рассмотрения дел особого производства. Но в материалах некоторых из них родители усыновляемого ребенка именовались ответчиками, решение, вынесенное без участия родителей, называлось заочным. Такие ошибки

свидетельствуют о неверном использовании процессуальной терминологии. Вопрос о возможности рассмотрения дел об усыновлении в исковом порядке заслуживает, по нашему мнению, внимания и самостоятельного исследования. В соответствии с требованием ст. 298 ГПК РК в случае возникновения спора о праве, подведомственного судам, суд должен оставить заявление без рассмотрения и разъяснить заинтересованным лицам, что они вправе предъявить иск. Таким образом, спор о родительском праве возникает в случае, когда родители (один из родителей) возражают против усыновления, а усыновитель настаивает на этом. Однако в законодательстве не предусмотрено рассмотрение дел об усыновлении в исковом порядке.

В литературе высказывались и другие предложения по совершенствованию порядка установления усыновления. Так, предлагалось установить обязательное коллегиальное рассмотрение этой категории дел. Это предложение заслуживает пристального внимания законодателя. Соответствующее изменение законодательства повысило бы гарантии соблюдения прав детей и иных лиц, участвующих в делах об установлении усыновления.

#### Список использованных источников:

1. Беспалов Ю. Усыновление как способ защиты прав ребенка // Российская юстиция.1997. № 7. -66 с.
2. Нормативное постановление Верховного суда РК «О некоторых вопросах применения судами законодательства о браке и семье при рассмотрении дел об усыновлении (удочерении) детей» от 22.12.2000 г. (с изм. от 25.12.2006 г., 22.12.2008 г.) // СПС ЮРИСТ. -5 с.
3. В судах Республики Казахстан рассмотрено почти 4 тысячи дел об усыновлении.// [http://tengrinews.kz/kazakhstan\\_news/v-sudah-kazahstana-rassmotreno-pochti-4-tyisyachi-del-ob-usynovlenii-215129](http://tengrinews.kz/kazakhstan_news/v-sudah-kazahstana-rassmotreno-pochti-4-tyisyachi-del-ob-usynovlenii-215129).
4. Постановление Правительства Республики Казахстан от 30 марта 2012 года № 380 «Об утверждении Правил передачи детей, являющихся гражданами Республики Казахстан, на усыновление // Казахстанская правда от 10 апреля 2012 г. № 95-96 (26914-26915).
5. Гражданский процессуальный кодекс Республики Казахстан от 31 октября 2015 г. № 377-V ЗРК// <http://adilet.zan.kz/rus/docs/K15000003775>. Постановление Правительства Республики Казахстан от 30 марта 2012 года № 382 «Об утверждении Правил осуществления функций государства по опеке и попечительству» // Zakon.kz. -56 с.
6. Кодекс Республики Казахстан «О браке (супружестве) и семье» от 26 декабря 2011 года № 518-IV // «Казахстанская правда» от 7 января 2012 года № 6-7 (26825-26826). (с изменениями и дополнениями на 11.07.2017 г.) -42 с.

#### References:

1. Bespalov Yu. Usynovleniye kak sposob zashchity prav rebenka // Rossyskaya yustitsiya.1997. № 7. -66 s.
2. Normativnoye postanovleniye Verkhovnogo suda RK «O nekotorykh voprosakh primeneniya

- sudami zakonodatelstva o brake i semye pri rassmotrenii del ob usynovlenii (udocherenii) detey» ot 22.12.2000 g. (s izm. ot 25.12.2006 g., 22.12.2008 g.) // SPS YuRIST. -5 s.
3. V sudakh Respubliki Kazakhstan rassmotreno pochti 4 tysyachi del ob usynovlenii.// [http://tengrinews.kz/kazakhstan\\_news/v-sudah-kazahstana-rassmotreno-pochti-4-tyisyachi-del-ob-usynovlenii-215129](http://tengrinews.kz/kazakhstan_news/v-sudah-kazahstana-rassmotreno-pochti-4-tyisyachi-del-ob-usynovlenii-215129).
  4. Postanovleniye Pravitelstva Respubliki Kazakhstan ot 30 marta 2012 goda № 380 «Ob utverzhdenii Pravil peredachi detey, yavlyayushchikhsya grazhdanami Respubliki Kazakhstan, na usynovleniye // Kazakhstanskaya pravda ot 10 aprelya 2012 g. № 95-96 (26914-26915).
  5. Grazhdansky protsessualny kodeks Respubliki Kazakhstan ot 31 oktyabrya 2015 g. № 377-V ZRK// <http://adilet.zan.kz/rus/docs/K15000003775>. Postanovleniye Pravitelstva Respubliki Kazakhstan ot 30 marta 2012 goda № 382 «Ob utverzhdenii Pravil osushchestvleniya funktsy gosudarstva po opeke i popечitelstvu» // Zakon.kz. -56 s.
  6. Kodeks Respubliki Kazakhstan «O brake (supruzhestve) i semye» ot 26 dekabrya 2011 goda № 518-IV // «Kazakhstanskaya pravda» ot 7 yanvarya 2012 goda № 6-7 (26825-26826). (s izmeneniyami i dopolneniyami na 11.07.2017 g.) -42 s.

УДК 347

**Аржан Молдабаев<sup>1</sup>****<sup>1</sup>Магистрант Высшей школы права «Әділет»  
Каспийского общественного университета  
Республика Казахстан, г.Алматы**

## ЦИФРОВИЗАЦИЯ ГРАЖДАНСКОГО ПРАВА

### Аннотация

В данной статье рассматривается влияние цифровых технологий на юридическую деятельность, а также анализируются необходимость внедрения новых институтов гражданского права. В работе также представляется краткий анализ по **Legal Tech продуктам и последствия применения** данных технологических решений в юридической сфере.

**Ключевые слова:** право, информационные технологии, автоматизация права, Legal Tech, блокчейн, смарт-контракты.

**Аржан Молдабаев<sup>1</sup>****<sup>1</sup>Каспий қоғамдық университетінің  
«Әділет» Жоғары құқық мектебінің магистранты  
Қазақстан Республикасы, Алматы қ.**

### АЗАМАТТЫҚ ҚҰҚЫҚТЫ ЦИФРЛАНДЫРУ

#### Аңдатпа

Бұл мақалада цифрлық технологиялардың құқықтық қызметке әсері, сондай-ақ жаңа азаматтық-құқықтық институттарды енгізу қажеттілігі қарастырылады. Және де Legal Tech өнімдері мен технологиялық шешімдерін заң саласында қолдану салдары бойынша қысқаша талдау ұсынылады.

**Түйінді сөздер:** құқық, ақпараттық технологиялар, заңдарды автоматтандыру, Legal Tech, блокчейн, ақылды келісімшарттар.

**Arzhan Moldabayev<sup>1</sup>****<sup>1</sup>Graduate student of the Higher School of Law «Adilet»,  
Caspian Public University  
Republic of Kazakhstan, Almaty**

## DIGITALIZATION OF CIVIL LAW

## Annotation

This article examines the impact of digital technologies on legal activities and also contains analyses of importance to implement new civil law institutions. The paper also presents a brief review of Legal Tech products and the implications of applying these technological solutions in the legal field.

**Keywords:** law, information technology, legal automation, Legal Tech, blocking, smart contracts.

Статья посвящена 95-летию со дня рождения доктора юридических наук Юрия Григорьевича Басина.

На сегодняшний день в условиях глобальной конкуренции и всемирной цифровизации, законодательству, в частности, и гражданскому праву предстоит очередной удар, но на этот раз мы будем к нему готовы. Как и двадцать лет назад, со времен зарождения интернета, общество находится на этапе переходного периода. Страна претерпевает быстрые перемены в государственной, предпринимательской, социальной сферах. Как отмечают ученые-цивилисты «Гражданский кодекс есть «экономическая конституция». Собственно, именно отношением к Гражданскому кодексу во многом определяется уровень развития той или иной страны на пути построения правового государства и проведения экономических реформ». [1]

Цифровая гонка, охватившая мир заставляет действовать на опережение, уже сегодня в рамках развития программы «Цифровой Казахстан» определены основные векторы развития и применения цифровых технологий.

Программа, которая будет реализована в период 2018-2022 годы, обеспечит дополнительный импульс для технологической модернизации флагманских отраслей страны и сформирует условия для масштабного и долгосрочного роста производительности труда.

Внедрение новых технологий в юридическую деятельность с каждым годом все больше и больше набирает обороты. Беря свои истоки с начала 2000-х годов, в США начали появляться компании, инициативно внедряющие и продвигающие информационные технологии для решения юридических задач.[2] Уже тогда зарождается термин LegalTech (от англ. Legal Technology, то есть информационные технологии в юридической деятельности), однако на тот момент под Legal Tech понимали в основном, информационно-технологическое обслуживание именно профессиональной юридической деятельности. Тем не менее, беря во внимание ажиотаж вокруг блокчейна, криптовалют,

искусственного интеллекта, нейронных сетей, назрела революция на рынке Legal Tech.

И одним из первых Legal Tech-продуктов новой формации, расширивший аудиторию потребителей, является стартап, на тот момент 18-летнего студента Стэнфордского Университета, Джошуа Бродера, он создал чат бота, который помогает автовладельцам автоматически составлять и отправлять апелляцию на полученную квитанцию о штрафе.

На сегодняшний день, этот проект сэкономил рядовым пользователям более 11 миллионов долларов США и ведет разработки по расширению своего функционала, в вопросах выселение или лишение недвижимой собственности. Также чат бот стал решать вопросы, связанные с компенсацией за задержку авиарейсов и поездов и со страхованием на случай неплатежеспособности. С такими стартапами, ориентированных на потребителей юридических услуг, произошло второе рождение LegalTech.

Таким образом, выделяют два основных пути при разработке Legal Tech продуктов в зависимости от субъекта – это внешние и внутренние. Внешние рассчитаны на обычного пользователя, которым необходимо решить какую-либо юридическую проблему быстро и недорого. Внутренние – это Tech in Legal – различные технологии, которые помогают уже самим юристам автоматизировать различные юридические задачи. Например, это платформы для учета своих судебных дел, CRM-системы, электронный документооборот и прочее. По своей сути, юристы весьма консервативны им нужно прийти к технологии, понять ее, довериться. Пока что юристы доверяют больше бумажной папке, нежели облачному хранилищу данных. [3]

На этот счет, интересная мысль высказывалась заведующим кафедрой НИУ ВШЭ, ранее занимавший пост Председателя Высшего Арбитражного Совета РФ, Антона Иванова:

*«В последнее время много говорят о новых технологиях: смарт-контракты, криптовалюты, блокчейн, искусственный интеллект,*

*нейронные сети, роботы-юристы. Все это кажется таким свежим и необычным; раздаются разговоры об отмирании права. Но принципиально нового в юриспруденции очень мало. Вот и идея машинизации довольно стара, она восходит к эпохе Возрождения, когда люди стали мечтать о замене человека машиной, начали создавать автоматы и механически копировать изображения. Все, что мы видим в машинизации права, это последовательно нарастающие автоматические действия. Но где новое качество? Что такого произошло сейчас, что не просто увеличило на один-два шага число автоматических действий? Вот для меня главная проблема. В 1920-ые годы коммунистические юристы тогда выступили с лозунгом отмирания права как буржуазного пережитка. Как тогда, так и сейчас адепты новых тенденций склонны преувеличивать влияние технических отношений на право и общество. Право быстро измениться не может – должны пройти десятилетия, пока люди свыкнутся с новыми явлениями, а пока искусственный интеллект воспринимается ими как нечто странное и несерьезное» [4]*

Тем не менее, рассматривая Legal Tech в США, то за 2017 год в стартапы Legal Tech инвесторы вложили более \$306 млн. [5] Так, например, 21 апреля пройдет финальный раунд первого в истории Global Legal Hackathon, основной целью которого является развитие технологических решений для совершенствования правовой индустрии во всем мире. В финальном раунде сразятся 14 команд, каждая из которых представит уникальный продукт в сфере LegalTech.

При этом стоит отметить, что при в ведении бизнеса во главу угла, необходимо ставить эффективность. И действительно, для потребителя не имеет значения, в какой высотке у вас офис и как долго вы практикуете юридическую деятельность. Для потребителя важно эффективным и желательно, не дорогим способом, решить свой юридический вопрос. На данный момент происходит так называемая «уберизация» рынка юридических услуг. Так, например, у американской международной компании Uber, являясь самым крупным таксопарком мира – в собственности, нет ни одного собственного такси. У другой американской компании Airbnb, самой крупной компании по организации ночлега – нет ни одного собственного гостиничного номера. Столетний

опыт «Марриотта» ничего не значит для потребителя, если за половину стоимости его номера можно переночевать в квартире. Технологии не собираются убивать ваш бизнес. Они нейтральные. Вы определяете, являются ли технологии вашим другом или врагом. Чем скорее вы начнете использовать их, тем более вероятно, что ваша компания и вы как профессиональный юрист, выживете в этом жестоком мире глобальной конкуренции. [6]

Действительно, чтобы быть в числе лидеров необходимо следовать современным технологическим трендам. Ни для кого не секрет, что нынешняя ситуация в Казахстане с применением технологий и использование технологического прогресса в юридической практике находится в зародыше. Если брать во внимание Россию, то нынешний этап развития характеризуется завершением «конфетно-букетного» периода, в нашем же случае это лишь «первое знакомство». [7] Буквально недавно, 26 марта 2018 года в государственную Думу был внесен законопроект «О внесении изменений в части первую, вторую и четвертую Гражданского кодекса Российской Федерации». [8]

Одно из главных базовых юридических понятий, описываемых в законопроекте, — «цифровое право». Авторы проекта предлагают использовать его вместо уже ставшего распространенным термина «токен». «Цифровое право» по своей юридической сущности схоже с ценной бумагой: так же удостоверяет право на объекты гражданских прав, в частности, на иное имущество (по аналогии безналичным денежным средствам и бездокументарным ценным бумагам). Удостоверение же это выражается в наборе некоей цифровой информации, например, цифровом коде. В отношении цифрового права действуют правила, сходные с правилами, описанными для объектов гражданского права. Также законопроект определяет правила совершения сделок с цифровыми правами. Фактически он приравнивает смарт-контракты (в документе названы «самоисполняемыми сделками») к простой письменной форме сделки. «Для целей исполнения сделок с цифровыми правами вводится правило: факт совершенного компьютерной программой исполнения сделки не оспаривается», — отмечается в пояснительной записке к документу. Это правило будет действовать всегда за исключением тех случаев, когда фальсифицируется сама программа. [9]

Смарт контракт – это набор обязательств, указанных в цифровой форме, включая протоколы, в которых стороны выполняют эти обязательства. [10] Такое определение, одним из первых, еще в 1996 году, дал Ник Сабо. Но на тот момент ни экономические, ни технические реалии не позволяли реализовать их в той мере, в которой это возможно сейчас. Поэтому он приводит пример торгового автомата для напитков как нечто, отражающее характеристики смарт-контракта. Во время произведения платежа в вендинговый аппарат, запускается необратимый процесс действий. Денежные средства остаются в аппарате и подается напиток. При этом транзакция не может быть остановлена, после того, как вы положили деньги. Также деньги не могут быть возвращены при подаче напитка. Условия данной транзакции в некотором смысле встроены в аппаратные средства и в программное обеспечение, которое запускает машину.

На данном этапе "умные" контракты вызывают огромное количество вопросов с точки зрения возможности их применения в контексте существующего права. Основная проблема заключается в том, что концепция "умных" контрактов зародилась в параллельной, технической реальности, без оглядки на какие-либо правовые аспекты, подобно тому, как в свое время зарождался сам Интернет. Поэтому принципы, лежащие в основе "умных" контрактов, отличаются от принципов права: компьютеру безразличны категории законности, добра и справедливости, для компьютера главнее принципы определенности и исполнимости.

В "умном" контракте воля сторон выражается единожды: в момент его заключения. Впоследствии компьютерная программа сама исполнит все запрограммированные условия такого контракта. Никаких действий по исполнению договора, никаких дополнительных распорядительных сделок от сторон договора не требуется. Это означает исчезновение понятия "обязательство" в том смысле, как оно понимается еще со времен римского права. В соответствии со ст. 268 ГК РК "В силу обязательства одно лицо (должник) обязано совершить в пользу другого лица (кредитора) определенное действие, как-то: передать имущество, выполнить работу, уплатить деньги и так далее либо воздержаться от определенного действия, а кредитор имеет право требовать от должника исполнения его обязанности. Кредитор обязан

принять от должника исполнение". Поскольку одним из ключевых элементов обязательства является его направленность в будущее и последующие волевые действия (бездействие) обязанного лица по его исполнению, в ситуации, когда соответствующие условия исполняются самим компьютером, утрачивает значение и само понятие "обязательство". В "умном" контракте имеет значение поведение компьютера, а не поведение должника, которое является ядром понятия "обязательство". [11]

Одной из самых интересных и обсуждаемых тем в сфере LegalTech – это возможности применения технологии нейросетей. Простым языком, нейросеть – это обучаемая компьютерная программа, работающая по принципу человеческого мозга. Но есть определенные препятствия для четкого утвердительного ответа на вопрос, насколько нейросеть будет успешно справляться с работой юриста. Искусственный интеллект в праве в настоящее время – прежде всего нейросети и машинное обучение.

Основное препятствие – отсутствие правильно размеченных данных, на основе которых можно было бы обучить искусственный интеллект. Для того, чтобы нейросеть давала высокую точность ответов на задаваемые ей вопросы, она должна быть обучена на качественной большой базе данных из предметной области.

Тем не менее, искусственный интеллект уже делает определенные успехи. Американская компания LawGeex провела соревнование между юристами и искусственным интеллектом. В проведенном тесте участвовало 20 юристов из компаний Goldman Sachs, Cisco, и юридических фирм Alston & Bird и K&L Gates. В рамках теста предлагалось проанализировать 5 типовых соглашений о неразглашении информации. Люди и искусственный интеллект получили четыре часа на чтение контрактов и идентификацию более 30 терминов и проблемных мест. Ни юристы, ни искусственный интеллект ранее не видели данные соглашения. Результаты теста были впечатляющими. Точность результатов искусственного интеллекта сервиса LawGeex составила 94%, в то время как средний показатель по юристам был 85%. Особенно поражает количество времени, которое понадобилось для прохождения теста: юристу в среднем понадобилось 92 минуты, чтоб проанализировать все 5 договоров, когда



AI потратил на все всего лишь 26 секунд. Отмечу, что такие высокие показатели работы робота-юриста от LawGeex были достигнуты после трех лет обучения нейросети. [12]

В заключении хотелось бы привести цитату главы нашего государства, который отметил важность цифровизации страны: «Хочу, чтобы все поняли, что цифровизация – это не цель, это средство достижения аб-

солютного преимущества нашего, которое дает глобальная конкуренция. Без этого уважающая себя страна не может жить нормально. Нет конкуренции, отстанем и будем глотать пыль впереди идущих государств. Получить резкий рост прибыли, производительность и капитализацию – вот в чем дело. Вот это дает цифровая экономика». [13]

#### Список использованных источников:

1. Очередной удар по Гражданскому Кодексу. На этот раз нокаутирующий (М.К. Сулейменов, Ю.Г. Басин, Б.В. Покровский) URL: [https://online.zakon.kz/Document/?doc\\_id=30002466#pos=1;-118](https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=30002466#pos=1;-118)
2. Legal Tech and other smart contracts: what future for legal automation? (Romain Keppen) URL: <http://parisinnovationreview.com/articles-en/what-future-for-legal-automation>
3. Автоматизация права: сможет ли искусственный интеллект справиться с юридическими задачами? (Андрей Хорошилов) URL: [https://zakon.ru/blog/2018/03/20/avtomatizatsiya\\_prava\\_smozhet\\_li\\_iskusstvennyj\\_intellekt\\_spravitsya\\_s\\_yuridicheskimi\\_zadachami](https://zakon.ru/blog/2018/03/20/avtomatizatsiya_prava_smozhet_li_iskusstvennyj_intellekt_spravitsya_s_yuridicheskimi_zadachami)
4. Новые технологии и право: корни LegalTech нашли в эпохе Возрождения (Дмитрий Мунгалов). Цитата Антона Иванова. URL: <http://sk.ru/news/b/articles/archive/2017/12/04/novye-tehnologii-i-pravo-korni-legaltech-nashli-v-epohe-vozhrozhdeniya.aspx>
5. Legal Tech Startup Financings Take Off As Automation Hits White-Collar Industries URL: <https://www.cbinsights.com/research/legal-tech-funding-white-collar-automation/>
6. Legal Tech. Революция уже началась (Holger Zschehyge) URL: <http://legalinsight.ru/legal-tech-revolyuciya-uje-nachalas/>
7. Конфетно-букетный период закончился URL: <https://www.kommersant.ru/doc/3427999?query=legaltech>
8. URL: <http://sozd.parlament.gov.ru/bill/424632-7>
9. У населения появится «цифровое право» (Мария Сарычева) URL: <https://www.kommersant.ru/doc/3585420>
10. Nick Szabo, Smart Contracts: Building Blocks for Digital Markets, 1996
11. Договорное право 2.0. Умные контракты как начало конца классического договорного права. (Савельев А.И.)
12. Автоматизация права: сможет ли искусственный интеллект справиться с юридическими задачами? Там же
13. Совещание по вопросам цифровизации. Цитата Н.А. Назарбаева. URL: <https://www.nitec.kz/story/soveschanie-po-voprosam-tsifrovizatsii>

#### References:

1. Ocherednoy udar po Grazhdanskomu Kodeksu. Na etot raz nokautiruyushchy (M.K.Suleymenov, Yu.G. Basin, B.V.Pokrovsky) URL: [https://online.zakon.kz/Document/?doc\\_id=30002466#pos=1;-118](https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=30002466#pos=1;-118)
2. Legal Tech and other smart contracts: what future for legal automation? (Romain Keppen) URL: <http://parisinnovationreview.com/articles-en/what-future-for-legal-automation>
3. Avtomatizatsiya prava: smozhet li iskusstvenny intellekt spravitsya s yuridicheskimi zadachami? (Andrey Khoroshilov) URL: [https://zakon.ru/blog/2018/03/20/avtomatizatsiya\\_prava\\_smozhet\\_li\\_iskusstvennyj\\_intellekt\\_spravitsya\\_s\\_yuridicheskimi\\_zadachami](https://zakon.ru/blog/2018/03/20/avtomatizatsiya_prava_smozhet_li_iskusstvennyj_intellekt_spravitsya_s_yuridicheskimi_zadachami)
4. Novye tekhnologii i pravo: korni LegalTech nashli v epokhe Vozrozhdeniya (Dmitry Mungalov). Tsitata Antona Ivanova. URL: <http://sk.ru/news/b/articles/archive/2017/12/04/novye-tehnologii-i-pravo-korni-legaltech-nashli-v-epohe-vozhrozhdeniya.aspx>
5. Legal Tech Startup Financings Take Off As Automation Hits White-Collar Industries URL: <https://www.cbinsights.com/research/legal-tech-funding-white-collar-automation/>

6. Legal Tech. Revolyutsiya uzhe nachalas (Holger Zschebye) URL: <http://legalinsight.ru/legal-tech-revolyuciya-uje-nachalas/>
7. Konfetno-buketny period zakonchilsya URL: <https://www.kommersant.ru/doc/3427999?query=legaltech>
8. URL: <http://sozd.parlament.gov.ru/bill/424632-7>
9. U naseleniya poyavitsya «tsifrovoye pravo» (Mariya Sarycheva) URL: <https://www.kommersant.ru/doc/3585420>
10. Nick Szabo, Smart Contracts: Building Blocks for Digital Markets, 1996
11. Dogovornoye pravo 2.0. Umnye kontrakty kak nachalo kontsa klassicheskogo dogovornogo prava. (Savelyev A.I.)
12. Avtomatizatsiya prava: smozhet li iskusstvenny intellekt spravitsya s yuridicheskimi zadachami? Tam zhe
13. Soveshchaniye po voprosam tsifrovizatsii. Tsitata N.A. Nazarbayeva. URL: <https://www.nitec.kz/story/soveshanie-po-voprosam-tsifrovizatsii>

УДК 347.65/.68

**Галия Молдахметова<sup>1</sup>**

**<sup>1</sup>Студент 3-го курса Высшей школы права**

**АО «Университет КАЗГЮУ»**

**Республика Казахстан, г.Астана**

## **ОСОБЕННОСТИ РЕАЛИЗАЦИИ НАСЛЕДНИКАМИ АВТОРСКИХ ПРАВ НАСЛЕДОДАТЕЛЯ**

Данная статья посвящена проблемам и пробелам законодательства Республики Казахстан по вопросам регулирования наследования в авторском праве и реализации наследниками авторских прав наследодателя.

**Ключевые слова:** авторское право, автор, наследодатель, наследник, наследование, наследственная масса, право на обнародование, вымороченное имущество, личные неимущественные права.

**Галия Молдахметова<sup>1</sup>**

**<sup>1</sup>«КАЗГЗУ Университеті» АҚ**

**Жоғары құқық мектебінің 3 курс студенті**

**Қазақстан Республикасы, Астана қ.**

### **МҰРАГЕРЛЕРДІҢ МҰРАГЕРЛІКТЕРГІ АВТОРЛЫҚ ҚҰҚЫҚТАРЫН ЖҮЗЕГЕ АСЫРУ ЕРЕКШЕЛІКТЕРІ**

Аталған мақала Қазақстан Республикасының авторлық құқықтағы мұрагерлік қатынастарын реттеу және мұрагерлердің мұрагерліктергі авторлық құқықтарын жүзеге асыру туралы мәселелерге арналған.

**Түйінді сөздер:** авторлық құқық, автор, мұрагерлік, мұрагер, мұра қалдырушы, мұра массасы (көлемі), жариялау құқығы меншікке мүліктік құқық, жеке мүліктік емес құқықтар.

**Galiya Moldakhmetova<sup>1</sup>**

**<sup>1</sup>3rd course student of Higher school of law**

**JSC "KAZGUU University»**

**Republic of Kazakhstan, Astana**

### **FEATURES OF REALIZATION OF THE HEIRS COPYRIGHT OF THE TESTATOR**

**Annotation**

This article is devoted to the problems and gaps in the legislation of the Republic of Kazakhstan on the regulation of inheritance in copyright and the realisation of copyright heirs of the testator.

**Keywords:** copyright, author, the testator, heir, inheritance, the hereditary mass, the right of disclosure, *vymorozhennoe* property and personal non-property rights.

На сегодняшний день одним из наиболее спорных вопросов в сфере гражданского и наследственного права являются вопросы наследования прав интеллектуальной собственности. В соответствии со статьей 961 ГК РК (далее – ГК РК) объектами права интеллектуальной собственности являются:

- 1) результаты интеллектуальной творческой деятельности;
- 2) средства индивидуализации участников гражданского оборота, товаров, работ или услуг [1, ст.961].

*Актуальность данной темы обуславливается наличием авторских прав наследодателя в составе наследственной массы.*

Согласно статье 1040 ГК РК в состав наследства могут входить не только имущество, но также и имущественные блага и права, среди которых важное место занимают имущественные права автора. Исключительное право - имущественное право автора и (или) иного правообладателя осуществлять, разрешать и запрещать использование произведения и (или) объекта смежных прав любым способом в течение установленного срока [2, п.7 ст.2]. Исключительные права автора на использование произведения означают право осуществлять, разрешать или запрещать осуществление следующих действий:

- 1) воспроизводить произведение (право на воспроизведение);
- 2) распространять оригинал или экземпляры произведения любым способом: продавать, менять, сдавать в прокат (внаем), совершать иные операции, в том числе в открытой информационно-коммуникационной сети (право на распространение);
- 3) публично показывать произведение (право на публичный показ);
- 4) публично исполнять произведение (право на публичное исполнение);
- 5) публично сообщать произведение для всеобщего сведения, включая сообщение в эфир или по кабелю (право на публичное сообщение);

б) передавать произведение в эфир (транслировать по радио и телевидению), в том числе передавать по кабелю или спутниковой свя-

зи (право на сообщение в эфир);

7) переводить произведение (право на перевод);

8) переделывать, аранжировать или другим образом перерабатывать произведение (право на переработку);

9) практически реализовать градостроительный, архитектурный, дизайнерский проект;

10) осуществлять иные, не противоречащие законодательным актам, действия [1, п.2 ст.978].

В соответствии с пунктом 1, 2 ст. 30 Закона Республики Казахстан от 10 июня 1996 года «Об авторском праве и смежных правах» (далее – Закон об авторском праве) авторские права передаются по авторским договорам и в порядке наследования по закону и по завещанию [2, п.1,2 ст.30].

При передаче прав в порядке наследования к наследникам переходят лишь имущественные (исключительные) и неисключительные права автора, личные неимущественные права автора являются неотчуждаемыми, они не могут передаваться по наследству. Однако, наследники автора могут осуществлять охрану личных неимущественных прав автора. По общему правилу авторское право существует при жизни автора и после его смерти семьдесят лет [1, п.1 ст.982], тем самым правомочие наследников по осуществлению авторских прав ограничено временем. При передаче прав по завещанию автор (завещатель) имеет право указать определенного субъекта на которого он возлагает охрану своих личных неимущественных прав после его смерти.

В соответствии со ст. 15 Закона об авторском праве к личным неимущественным правам автора относятся: право на неприкосновенность произведения, право признаваться автором данного произведения, право на псевдоним или на анонимное опубликование и право на обнародование. В соответствии с п. 2 ст. 1040 ГК РК указанные права не входят в состав наследства, однако в соответствии с п. 3 той же статьи они могут осуществляться и защищаться наследниками. В данной части наблюдается определенная коллизия, которая заключается

в том, что согласно пункту 5 статьи 982 наследники могут обнародовать ранее неопубликованное произведение автора (наследодателя) в течение 30 лет, но данная норма является своеобразным противоречием указывающим на то, что право обнародования – это личное неимущественное право автора, а данные права являются не отчуждаемыми. Автор (наследодатель) имеет право прямо установить в завещании запрет на обнародование произведения, которое не было ранее опубликовано. А если автор перед смертью в завещании не устанавливал запрет на обнародование, но и не давал согласия? Исходя из данной статьи, можно ли теперь считать право на обнародование личным неимущественным правом, не передаваемым по наследству? Право на обнародование тесно связано такими личными неимущественными правами автора как право на имя, право на защиту репутации, которые в дальнейшем после смерти автора подлежат охране со стороны наследников или если наследников нет (либо они отказались от наследства, либо наследодатель лишил их наследства по средству завещания) имущество наследодателя, в том числе и авторские права признаются выморочным.

Некоторые ученые-юристы считают, что невозможность наследования права на обнародование приводит к невозможности наследования и имущественных прав автора, неразрывно связанных с правом на обнародование. Поскольку право на авторство, имя, и репутацию по наследству не переходят (пункт 3 статьи 30 Закона), следует сделать вывод, что авторское право на неопубликованное произведение, в отношении которого автором не было принято решение о возможности его обнародования, по наследству вообще не переходят. По наследству переходит лишь та вещь (материальный носитель), в которой оказалось выражено произведение. Последующее распоряжение этой вещью со стороны наследников возможно, но лишь как ее собственника (передача вещи по договору купли-продажи, дарения и т.д.), а не как обладателя авторского права на произведение (т.е. заключать авторский договор наследник в этом случае не вправе) [3, с.62-64].

Помимо всего возникают проблемы на практике в связи с включением имущественных прав автора в наследственную массу. Как известно, для включения имущества, имущественных прав и обязанностей в состав наслед-

ства необходимо предоставление нотариусу по месту открытия наследства правоустанавливающих документов. В соответствие со ст. Закона об авторском праве для возникновения авторского права и его защиты нет необходимости в регистрации произведения. Регистрация осуществляется на добровольной основе и его отсутствие не является основанием для отказа в охране или защите авторских прав. В связи с этим не все авторы регистрируют права на свои произведения в Комитете по правам интеллектуальной собственности Министерства Юстиции Республики Казахстан. Тем самым, при открытии наследства не всегда наследникам удается представить свидетельство о регистрации, как правоустанавливающий документ для включения имущественных прав автора в состав наследства. Помимо этого действующее законодательство не раскрывает, какие именно документы в данном случае могут являться правоустанавливающими. Достаточно ли представление рукописи произведения, на котором указано имя автора, или же произведение должно быть опубликовано? Более того, как подтвердить факт авторства в случае, если автор публиковался под псевдонимом или анонимно, или на тех же условиях не публиковал произведения, и оно не было обнародовано? Ответов на данные вопросы нет ни в Законе о нотариате [4, глава 9], ни в Законе об авторском праве, ни в Правилах совершения нотариальных действий нотариусами [5, п.22]. Тем самым, необходима регламентация указанных вопросов.

Подводя итоги, хотелось бы отметить, что законодательство Республики Казахстан в сфере наследования авторских прав не является совершенным. В специальных законах имеются несколько неточностей и противоречий, которые были затронуты в основной части статьи.

Закон об авторском праве содержит в себе отсылочные нормы на ГК РК, который также не в полной мере содержит в себе толкование норм перехода авторского права по наследству. Хотелось бы отметить, что нормы с личными неимущественными правами автора и неотчуждаемости данных прав являются спорными, т.к. вопросы обнародования произведений после смерти в большей степени являются правомочием наследников, а не охраной личных неимущественных прав автора, но законодатель не указывает на это. Исходя из этого, для разрешения существующих коллизий в специальном законодательстве и устранения

пробелов, мы предлагаем следующее:

1) пункт 4 статьи 1040 ГК РК дополнить следующей редакцией: **«при наследовании прав на необнародованное произведение в состав наследство включается право на обнародование, реализуемое наследником в сроки, установленные законодательными актами»;**

2) п. 22 Приказа Министра юстиции Республики Казахстан от 31 января 2012 года № 31 «Об утверждении Правил совершения нотариальных действий нотариусами» изложить в следующей редакции: **«в подтверждение права наследования, права на обнародование необнародованного произведения на-**

**следодателя, права собственности, удостоверения фактов нахождения гражданина в живых и в определенном месте, передачи заявления физических и юридических лиц другим физическим и юридическим лицам, принятия на хранение документов выдаются соответствующие свидетельства».**

3) В Приказ Министра юстиции Республики Казахстан от 31 января 2012 года № 31 «Об утверждении Правил совершения нотариальных действий нотариусами» дополнить пунктом 133-1, устанавливающим особенности нотариального производства при наследовании авторских прав.

#### Список использованных источников:

1. Гражданский Кодекс Республики Казахстан от 1 июля 1999 года № 409-І (Особенная часть) (с изменениями и дополнениями по состоянию на 01.01.2018 г.) URL: [https://online.zakon.kz/Document/?doc\\_id=1013880](https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=1013880)
2. Закон Республики Казахстан от 10 июня 1996 года «Об авторском праве и смежных правах» URL: [https://online.zakon.kz/Document/?doc\\_id=1005798](https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=1005798)
3. Бабаджанян Е.Л. Некоторые вопросы реализации права на обнародование произведений как личного неимущественного права автора // Правовая реформа в Казахстане. – 2009. – № 1(45). – С. 62-64.
4. Закон Республики Казахстан от 14 июля 1997 года № 155-І «О нотариате» URL: [https://online.zakon.kz/Document/?doc\\_id=1008028](https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=1008028)
5. Приказ Министра юстиции Республики Казахстан от 31 января 2012 года № 31. Зарегистрирован в Министерстве юстиции Республики Казахстан 28 февраля 2012 года № 7447 «Об утверждении Правил совершения нотариальных действий нотариусами» URL: <http://adilet.zan.kz/rus/docs/V1200007447>

#### References:

1. Grazhdansky Kodeks Respubliki Kazakhstan ot 1 iyulya 1999 goda № 409-І (Osobennaya chast) (s izmeneniyami i dopolneniyami po sostoyaniyu na 01.01.2018 g.) URL: [https://online.zakon.kz/Document/?doc\\_id=1013880](https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=1013880)
2. Zakon Respubliki Kazakhstan ot 10 iyunya 1996 goda «Ob avtorskom prave i smezhnykh pravakh» URL: [https://online.zakon.kz/Document/?doc\\_id=1005798](https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=1005798)
3. Babadzhanyan Ye.L. Nekotorye voprosy realizatsii prava na obnarodovaniye proizvedeny kak lichnogo neimushchestvennogo prava avtora // Pravovaya reforma v Kazakhstane. – 2009. – № 1(45). – S. 62-64.
4. Zakon Respubliki Kazakhstan ot 14 iyulya 1997 goda № 155-І «O notariate» URL: [https://online.zakon.kz/Document/?doc\\_id=1008028](https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=1008028)
5. Prikaz Ministra yustitsii Respubliki Kazakhstan ot 31 yanvarya 2012 goda № 31. Zaregistrovan v Ministerstve yustitsii Respubliki Kazakhstan 28 fevralya 2012 goda № 7447 «Ob utverzhdenii Pravil soversheniya notarialnykh deystvy notariusami» URL: <http://adilet.zan.kz/rus/docs/V1200007447>

**Алина Мосур<sup>1</sup>**  
**<sup>1</sup>Студентка 3 курса колледжа «Әділет»**  
**Каспийского общественного университета,**  
**Республика Казахстан, г.Алматы**

*Научный руководитель:*  
*Жевлакова Ю.А.*  
*преподаватель специальных дисциплин*  
*колледжа «Әділет»*

## **ПРАВО ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ СОБСТВЕННОСТИ**

### **Аннотация**

Данная статья посвящена праву интеллектуальной собственности. Наука, культура и техника могут динамично развиваться только при наличии соответствующих условий, включая необходимую правовую защиту и оценку интеллектуальной собственности.

**Ключевые слова:** Интеллект, познание, интеллектуальная собственность, изобретение, промышленный образец, товарный знак.

**Алина Мосур<sup>1</sup>**  
**<sup>1</sup>Каспий қоғамдық университетінің «Әділет» колледждің 3 курс студенті**  
**Қазақстан Республикасы, Алматы қ.**

### **ИНТЕЛЛЕКТУАЛДЫ МЕНШІК ҚҰҚЫҒЫ**

#### **Аңдатпа**

Аталған мақала интеллектуалды меншік құқығына арналған. Ғылым, мәдениет, техника динамикалы тұрғыдан дами алады, егер де тиісті жағдайлар, соның ішінде интеллектуалды меншікті қажетті құқықтық қорғау мен бағалау қамтамасыз етілетін болса.

**Түйінді сөздер:** сана, тану, интеллектуалды меншік, өнертабыс, өндіріс үлгісі, тауар белгісі.

**Alina Mosur<sup>1</sup>**  
**<sup>1</sup>3-year student**  
**of the "Adilet" college**  
**of The Caspian Public University**  
**Republic of Kazakhstan, Almaty**

### **INTELLECTUAL PROPERTY RIGHT**

#### **Annotation**

This article is devoted to intellectual property law. Science, culture and technology can dynamically develop only if appropriate conditions exist, including the necessary legal protection and assessment of intellectual property.

**Keywords:** Intellect, cognition, intellectual property, invention, industrial design, trademark.

В современном мире достаточно остро проявляется проблема по использованию и охране интеллектуальной собственности, в связи с этим разрабатываются и постоянно совершенствуются законы по использованию и охране интеллектуальной собственности. Однако ум-

ственная деятельность людей довольно разнообразна, даже слишком, и в связи с этим появляется необходимость её классификации, невозможно перечислить все результаты интеллектуальной деятельности человека, но их можно классифицировать таким образом, что-

бы охватить большинство практически важных результатов по существу во всех областях человеческой деятельности

Данная статья посвящена праву интеллектуальной собственности. Как вы уже успели осознать, она является очень важной и актуальной. Одним из главных показателей цивилизованного общества во все времена было и продолжает оставаться то, какое внимание уделяется в нем развитию науки, культуры и техники. От того, насколько значителен интеллектуальный потенциал общества и уровень его культурного развития, зависит, в конечном счете, и успех решения стоящих перед ним экономических проблем. В свою очередь наука, культура и техника могут динамично развиваться только при наличии соответствующих условий, включая необходимую правовую защиту и оценку интеллектуальной собственности.

Общество с трудом способно представить экономический оборот без объектов интеллектуальной собственности. Огромная часть среди исследователей считает, что современная экономика куда больше внедрит роли инноваций, чем роли производства, а информация, проявленная в интеллектуальной собственности, становится важнейшим фактором производства – наряду с землей трудом и капиталом.

Интеллектуальная собственность действует как объект в совершенно различных сделках – начиная с классической купли-продажи и обычных авторских или лицензионных договоров, продолжая вкладами в уставный капитал и коммерческим договором. В сегодняшнее время стоит рассматривать интеллектуальную собственность не иначе как серьезное оружие в конкурентной борьбе, а не второстепенный продукт, получаемый при разработке изделия иного вида. Важен положительный отклик при решении задачи по привлечению инновационной технологии для повышения конкурентоспособности производимой на ее основе продукции.

Отличительной, и можно сказать, специфической, чертой человека, выделяющей его среди иных живых существ, населяющих нашу параллель реальности, является его способность к мышлению, его интеллектуальная деятельность. Разберем, какой же смысл заключен в этом значительном слове – «интеллект».

Интеллект - система познавательных способностей индивида, который проявляется в легкости научения, способности быстро и лег-

ко приобретать новые знания и умения, в способности применять знания в нестандартной ситуации, в умении адаптироваться в среде, в творчестве. Высший уровень развития интеллекта определяется по уровню развития мышления, рассматриваемого в единстве с другими познавательными процессами – восприятием, памятью, речью.

От лат. *intellectus* – разумение, познание. В истории философии понятие «интеллекта» встречается главным образом в идеалистических системах для обозначения "чистой", активной силы мышления, принципиально отличающейся своим творческим характером от пассивных чувственных форм познания. Эта сила, или способность, трактовалась как исключительная особенность, характеризующая разумное существо, человека. В идеалистических системах психологии «интеллект» как особая разумная способность обычно противопоставлялся двум другим силам души – чувству и воле [2].

Термин "интеллектуальная собственность" применяется в правовой доктрине развитых стран и в международно-правовых соглашениях, однако внутреннее законодательство большинства зарубежных стран не содержит понятия интеллектуальной собственности.

«Появление термина «интеллектуальная собственность» обычно связывается с французским законодательством конца XVIII века. В то время большое распространение получает теория естественного права, которая именно в трудах французских просветителей (Вольтер, Дидро, Руссо и др.) находит наиболее последовательное развитие. Теория естественного права и явилась идеологической основой для появления нового правового института - института правовой охраны результатов интеллектуальной деятельности.»[3,с.163].

Мыслители того времени считали, что творец, создавший произведение искусства или изобретение приобретает на результат своей творческой деятельности право, аналогичное праву собственности, которое возникает у создателей материальных вещей. Такое право естественно по своей природе и существует независимо от его признания со стороны государства. «Выбор в конце VIII в. именно теории права интеллектуальной собственности в определенной мере был обусловлен некоторыми историческими особенностями. В частности, любое новое монопольное право напоминало буржуазии привилегии, выдачу которых коро-

левская власть во Франции активно использовала для получения дохода. В то же время право собственности выглядело основой нового общества; это было право, которое обеспечивало буржуа возможность эффективной хозяйственной деятельности». В конце того же XVIII века во французском законодательстве появляются понятия литературной (художественной) и промышленной собственности.

Так же теория интеллектуальной собственности получила значительное развитие в законах некоторых штатов США под влиянием идей французских просветителей. Так, в законе штата Массачусетс 1789 г. указывалось: «нет собственности, принадлежавшей человеку более, чем та, которая является результатом его умственного труда». Аналогичные конструкции были закреплены так же в законодательстве Саксонии, Пруссии, Дании, Норвегии и ряда других стран.

Одними из первых актов, с которыми исследователи связывают появление права интеллектуальной собственности, были Статут Королевы Анны (1710 г.), запрещавший тиражирование произведения без согласия автора, и французский Патентный закон (1791 г.).

Впервые на международном нормативном уровне термин «интеллектуальная собственность» был закреплён в 1967 г. в Стокгольмской конвенции, учредившей ВОИС - Всемирную организацию интеллектуальной собственности. Согласно положениям данной Конвенции (ст. 2 п. VIII) под интеллектуальной собственностью понимаются права, относящиеся к: литературным, художественным и научным произведениям; исполнительской деятельности артистов, звукозаписи, радио - и телевизионным передачам; изобретениям во всех областях человеческой деятельности; научным открытиям; промышленным образцам; товарным знакам, знакам обслуживания, фирменным наименованиям и коммерческим обозначениям; защите против недобросовестной конкуренции, а также все другие права, относящиеся к интеллектуальной деятельности в производственной, научной, литературной и художественной областях [3, с.29].

Термин «интеллектуальная собственность» вошел в научный оборот и законодательство Республики Казахстан в начале 90-х годов. Охрана объектов интеллектуальной собственности - изобретений, полезных моделей, промышленных образцов и товарных знаков - новая область государственного регулирования

независимого Казахстана. Интеллектуальной собственностью, в соответствии со статьей 125 ГК Республики Казахстан, признается исключительное право гражданина или юридического лица на результаты интеллектуальной творческой деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридического лица, продукции физического или юридического лица, выполняемых ими работ или услуг (фирменное наименование, товарный знак, знак обслуживания и т.п.). Использование результатов интеллектуальной творческой деятельности и средств индивидуализации, которые могут быть объектом исключительных прав (интеллектуальной собственности), может осуществляться третьими лицами только с согласия правообладателя.

Право интеллектуальной собственности - это совокупность гражданско-правовых норм, регулирующих отношения, связанные с творческой деятельностью. При этом гражданское право не регулирует непосредственно саму творческую деятельность, ибо процесс творчества остается за пределами действия его норм. Функции гражданского права заключаются в признании авторства на уже созданные результаты творческой деятельности, установлении их правового режима, моральном и материальном стимулировании и защите прав авторов и иных лиц, имеющих авторские права [1].

Иными словами, интеллектуальная собственность - собирательное понятие, включающее права, которыми регулируются отношения, складывающиеся в процессе создания продуктов интеллектуального труда, обмена ими и их использования. Говоря другими словами, интеллектуальная собственность представляет собой исключительные права на результаты интеллектуальной и творческой деятельности в любой области.

Интеллектуальная собственность тесно связана с результатами творческой деятельности людей. Лица, чей труд воплощен в охраняемом результате, осознают, что интеллектуальная собственность - это привилегия, исключительное право, предоставляющее им возможность получить некоторую совокупность материальных и нематериальных благ при помощи продукта собственного труда. Предприниматели же видят интеллектуальную собственность, как часть своего имущества, свои нематериальные активы, которые он использует в предпринимательской деятельности с целями из-



влечения прибыли. Потребитель (физическое лицо, использующее охраняемый результат интеллектуальной деятельности в целях личного потребления) видит интеллектуальную собственность как некоторое нематериальное представление в виде блага (продукта чужого труда), которое он использует для удовлетворения своих потребностей.

Интеллектуальная собственность удобно разделяется на три уровня:

К первому относятся: объекты авторского права и смежные права – произведения науки, музыки, литературы, живописи и других видов искусства, исполнения, фонограммы, сообщения в эфире произведений.

Ко второму уровню можно отнести промышленную собственность – изобретения, промышленные образцы, полезные модели, селекционные достижения, товарные знаки, знаки обслуживания, коммерческие обозначения, секретные продукты производства (ноу-хау), фирменные наименования, наименования мест происхождения товаров.

К третьему относятся утилиты и программы для ЭВМ, базы данных и внутренняя типология интегральных микросхем.

Особенно ценны объекты интеллектуальной собственности, которые могут быть широко представлены в предпринимательском коммерческом обороте. К ним можно отнести: товарные знаки, промышленные образцы, полезные модели, секретные продукты производства, программы для ЭВМ.

Авторские, изобретательские и подобные им права обычно называют исключительными, т.е. абсолютными субъективными правами, обеспечивающими их носителям правомочия на совершение различных действий с одновременным запрещением всем другим лицам совершать указанные действия.

Исключительные авторские и подобные им права (право на изобретение, промышленный образец, рационализаторское предложение и т.д.) возникли как реакция права на массовое применение товарно-денежных отношений в духовной сфере, что позволяет ставить знак равенства между исключительным правом и правом собственности.

Однако интеллектуальная собственность имеет свою существенную специфику, заключающуюся в нематериальной природе объектов права интеллектуальной собственности, творческом характере труда по их созданию, т.е. это институт собственности на нематери-

альные блага его субъектов. И здесь не совсем применима классическая триада правомочий собственника, осуществляющего обычные имущественные права, поскольку, отчуждая, например, объект, своей интеллектуальной собственности, его создатель не лишается тем самым всяких прав на него, а приобретатель не получает возможности по своему усмотрению изменять этот объект и вообще считать его исключительно своим. Тем более что, в собственность других лиц переходят, как правило, не объекты права интеллектуальной собственности, а материальные носители научно-технических идей и художественных образов (конкретные картины, издания, техническая документация).

Таким образом, сущность права интеллектуальной собственности заключается в нематериальной природе ее объектов.

Содержание права интеллектуальной собственности составляют личные неимущественные (духовная собственность) и связанные с ними имущественные права ее субъектов. Специфика содержания права интеллектуальной собственности состоит в двуединой структуре и в том, что здесь имущественные права не просто связаны с неимущественными, они исходят от неимущественных прав и основываются на духовной собственности создателей.

Объектом субъективного гражданского права является «всякая материальная или нематериальная субстанция (благо), имманентные свойства которой определяют природу, содержание и динамику соответствующего субъективного гражданского права, а также создают возможность удовлетворения законных интересов лица-носителя, данного субъективного гражданского права». При этом следует иметь в виду, что понятие объекта прав «будучи теоретической абстракцией самого высокого порядка представляет собой продукт научного познания закономерностей построения и функционирования юридических (нормативных) систем, эмпирические корни которых лежат в имущественных и социальных благах, составляющих экономическую и духовную основу существования человека и общества».

Объекты интеллектуальной собственности - нематериальные результаты интеллектуальной (мыслительной) деятельности человека, либо приравненные к таким результатам средства индивидуализации, имеющие информационную природу, в отношении которых уста-

новлен особый правовой режим их использования.

В науке гражданского права выделяют следующие свойства объектов интеллектуальной собственности: возможность многократного использования; неисчерпаемость при потреблении; сохранение информации у передающего ее субъекта; способность к сохранению, накоплению, интегрированию.

Отмеченные признаки обусловили необходимость установления для объектов интеллектуальной собственности особого правового режима в виде закрепления за обладателем исключительных и иных субъективных прав на объект, отличных от традиционного вещного права собственности. Существо и особенности того или иного объекта исключительных прав изначально определяют основные черты его правового режима так же внутри института интеллектуальных прав. От объекта зависят в первую очередь основания и способы установления исключительного права, определение первоначального обладателя исключительного права, фактические возможности и способы их юридического обеспечения за правообладателем в рамках принадлежащего ему субъективного исключительного права, способы осуществления и защиты исключительного права и т.д.

Классификация объектов интеллектуальной собственности:

В зависимости от системы правовой охраны (института правовой охраны) выделяют:

объекты авторских прав (произведения литературы, науки, искусства); объекты смежных прав (исполнения, постановки, фонограммы, сообщения передач вещания, произведения);

объекты патентных прав (изобретения, полезные модели, промышленные образцы); средства индивидуализации товаров, работ, услуг, предприятий и субъектов гражданского оборота (товарные знаки, знаки обслуживания, наименования мест происхождения товаров, фирменные наименования, коммерческие обозначения); нетрадиционные объекты (селекционные достижения, ноу-хау) [4, с.29,47].

Сегодня область распространения интеллектуальной собственности – не только и не столько личное потребление, а, прежде всего,

общественное производство. Любое предприятие как имущественный комплекс, включает в себя две группы элементов – материальные и нематериальные активы. По некоторым данным, доля нематериальных активов в стоимости активов крупнейших компаний мира составляет от 30 до 60%, и эта величина имеет устойчивую тенденцию к росту.

В условиях современной рыночной экономики в Казахстане все более важным элементом становятся такие важные объекты собственности, как фирменные наименования, товарные знаки, знаки обслуживания и наименования мест происхождения товаров. Создание равных условий хозяйствования для различных типов товаровладельцев, внедрение конкурентных начал в их деятельность и повышение ответственности за ее результаты, необходимость насыщения рынка товарами и услугами обуславливает объективную потребность в оценке и защите объектов интеллектуальной собственности средств индивидуализации.

Таким образом, в экономических и политических условиях развития Казахстана все большую роль играют процессы, происходящие в ключевой сфере – интеллектуальной. Как известно, эта сфера относится к главным ресурсам государства, его научно-техническому потенциалу, который, в конечном итоге, и определит судьбу и результат осуществляемых экономических преобразований.

Возможность определения и установления стоимости интеллектуального продукта, в том числе изобретения, условий его распространения, осуществления и реализации объективно позволяет приравнять такой продукт к товару и, следовательно, определить круг лиц, обладающих правами владения, распоряжения и использования этого изобретения. Восприятие интеллектуального продукта (изобретения) как категории собственности, введение специального ее обозначения в мировой практике как промышленной собственности, понимание необходимости ее охраны и защиты стало значительным шагом в развитии общества, позволило законодательно регулировать правоотношения, связанные с созданием, правовой охраной и использованием изобретений и других интеллектуальных продуктов.

#### Список использованных источников:

1. Гражданский кодекс Республики Казахстан от 1 июля 1999 года № 409-І (Особенная часть) (с изменениями и дополнениями по состоянию на 01.01.2018 г.) [Электронный ресурс] // zakon.kz.

2. Национальная философская энциклопедия //электронный носитель.
3. Козырев А.Н. Оценка интеллектуальной собственности. М., Эксмо., 2008.- 29,163С.
4. Рузакова О.А.Право интеллектуальной собственности. Учебно-практическое пособие для ВУЗов. М., 2009.- 29,47С.

**References:**

1. Grazhdansky kodeks Respubliki Kazakhstan ot 1 iyulya 1999 goda № 409-I (Osobennaya chast) (s izmeneniyami i dopolneniyami po sostoyaniyu na 01.01.2018 g. )[Elektronnyy resurs] //zakon.kz.
2. Natsionalnaya filosofskaya entsiklopediya //elektronnyy nositel.
3. Kozhyrev A.N. Otsenka intellektualnoy sobstvennosti. M.:, Eksmo., 2008.- 29,163S.
4. Ruzakova O.A. Pravo intellektualnoy sobstvennosti. Uchebno-prakticheskoye posobiye dlya VUZov. M., 2009.- 29,47S.

УДК 347.1

**Алина Юсуповна Мустафина<sup>1</sup>**

**<sup>1</sup>Магистр второго года обучения юридического факультета  
Российско-Таджикского (Славянского) университета  
Республика Таджикистан, Душанбе**

## **ПРИРОДНЫЕ РЕСУРСЫ КАК ОБЪЕКТЫ ГРАЖДАНСКОГО ПРАВА**

**Аннотация**

Настоящая статья посвящена объектам гражданского права и актуальных проблем соотношения объекта с предметом гражданского права. Делается вывод, что предмет гражданского права отражает совокупность общественных отношений по поводу права пользования, владения и распоряжения объектами гражданских прав

**Ключевые слова:** объект гражданского права, предмет гражданского права, имущественные отношения, природоресурсное право.

**Алина Юсуповна Мустафина<sup>1</sup>**

**<sup>1</sup>Ресей-Тәжікстан (Славян) университетінің заң факультетінің  
екінші жыл оқытудың магистрі,  
Тәжікстан Республикасы, Душанбе**

## **ТАБИҒИ РЕСУРСТАР АЗАМАТТЫҚ ҚҰҚЫҚ ОБЪЕКТИЛЕРІ РЕТІНДЕ**

**Аңдатпа**

Аталған мақала азаматтық құқық объектілері мен азаматтық құқық объектісі мен пән арақатынасының өзекті мәселелеріне арналған. Азаматтық құқық пәні азаматтық құқықтар объектілерін пайдалану, иелену және иелік ету жөнінде қоғамдық қатынастар жиынтығын көрсететіндігі жайлы қорытынды жасалған.

**Түйінді сөздер:** азаматтық құқық объектісі, азаматтық құқық пәні, мүліктік қатынастар, табиғи ресурстық құқық.

**Alina Yusupovna Mustafina<sup>1</sup>**

**<sup>1</sup>Master of the second year of law school  
Russian-Tajik (Slavonic) University  
Republic of Tajikistan, Dushanbe**

### Annotation

This article is devoted to the objects of civil law and actual problems of the correlation of the object with the subject of civil law. It is concluded that the subject of civil law reflects the totality of social relations over the right to use, own and dispose of objects of civil rights.

**Keywords:** object of civil law, subject of civil law, property relations, natural resource law.

Объекты гражданского права наиболее изученная наукой тема [9]. Несмотря на достаточно обильный научно-правовой материал, посвященный объектам гражданского права, все еще актуальными остаются научные споры по следующим вопросам: 1) различия между определениями «объекты гражданского права» и «объекты гражданских прав», 2) сходство между определениями «объект» и «предмет» гражданского права, 3) схожесть и различия в определениях «объект субъективного права» и «объект правоотношения». Все эти вопросы составляют основу для определения общих положений об объекте гражданского права.

При рассмотрении вопроса об объекте гражданского права или гражданских прав следует обратить внимание на то, что данные понятия тесно связаны и часто путаются. Их отличием может стать область их применения. Если объекты гражданского права есть объективно закрепленные в теории определения, отвечающие на вопрос «на что направлено изучение права», то объекты гражданских прав, несомненно, представляются субъективным выражением общественных отношений. В случае применения объектов гражданского права с формулировкой направленности мы можем натолкнуться на схожесть данного понятия с предметом гражданского права. Среди ученых правоведов нет единого мнения относительно предмета гражданского права. По мнению И.А. Зенина предметом гражданского являются имущественные и личные неимущественные отношения [6,21]. Иную позицию представляет В.А. Белов, который рассматривает предмет гражданского права в объективном смысле как «совокупность правовых норм, которая, согласно п.1 и 2 ст. 2 ГК (прим. в данном случае РФ) определяет и регулирует (определяет содержание, охраняет и защищает)» [2,17] ряд вопросов, касающихся правового положения участников гражданского оборота, основания возникновения и порядок осуществления права собственности и других вещных прав, договорные и иные обязательства, другие имущественные и связанные с ними личные неимущественные отношения. Е.А. Суханов к традиционным элементам предмета гражданского

права добавляет частные отношения, возникающие между субъектами частного права [7,34]. Таким образом, мы подчеркиваем дискуссионность данного вопроса и его значимость при включении в него столь широкого круга правоотношений. Именно объемность предмета правового регулирования является главным спорным моментом при изучении объекта гражданского права. К примеру, рассматривая спорность данного вопроса А.П. Сергеев и Ю.К. Толстой полагают, что «необходимо ограничить имущественные отношения от материальных, производственных и экономических» [8.9]. Данное мнение поддерживают также ряд других ученых [3]. Главным доводом от деления материальных, экономических и производственных отношений от имущественных называется объективный характер, т.е. отсутствие возможности правового регулирования данных отношений. Однако, мы полагаем, что человек способен теми или иными способами воздействовать на данного рода отношения замедляя или ускоряя те или экономические или производственные отношения и для этого, чаще всего, используются правовые нормы. Более четкую позицию представляет другая группа ученых, которая полагает, что «понятия производственных, материальных, экономических и имущественных отношений с разных сторон отражают различные свойства одних и тех же общественных отношений с разных сторон отношений, возникающих в процессе производства, распределения, обмена и потребления материальных благ» [10].

Другим спорным моментом ученые называют различность критериев, которые используются для имущественных отношений гражданского права для разграничения имущественных отношений, входящих в отрасли иных правовых семей. С.Н. Братусь специфическим признаком, входящим в предмет гражданского права, видит в самостоятельности субъектов [4, 126-127], С.С. Алексеев усматривает в имущественной распорядительной самостоятельности участников имущественных правоотношений [1,121]. А.В. Дозорцев считает важным критерием признак обособленного в обороте имущества [5,104-108]. Мы увере-

ны, что именно эти важные взгляды вошли в основу современного гражданского законодательства и отразились на положениях норм гражданского права, где важным положением предмета регулирования считается правовое положение участников гражданского оборота, основания возникновения и порядок осуществления права собственности и других вещных

прав, прав на результаты интеллектуальной деятельности, регулирует договорные и иные обязательства, а также другие имущественные и связанные с ними личные неимущественные отношения, основанные на равенстве, автономии воли и имущественной самостоятельности их участников (ст.1 ГК РФ).

**Список использованных источников:**

1. Алексеев С.С. Предмет советского социалистического права // Учен. Труды Свердлов, юрид. ин-та, 1959. Т.1. Сер. "Гражданское право".
2. Белов В.А. Гражданское право: Общая часть: Учебник. – М.: АО «Центр ЮрИнфоР», 2002. 639 с.
3. Братусь С.Н. Предмет и система советского гражданского права. М.: 1963. С.11; Алексеев С.С. Предмет советского социалистического гражданского права. Свердловск, 1959 С.25; Грибанов В.П. К вопросу о понятии права собственности // Вестник Московского университета. Серия: экономика, философия, право. 1959. №3, С.185; Развитие советского гражданского права на современном этапе // Н.С. Малеин, В.П. Мозолин, И.П. Прокопченко и др. / Под ред. В.П. Мозолина. М.: 1986. С.26-30
4. Братусь С.Н. Предмет и система советского гражданского права. М., 1960. - 198 с.
5. Дозорцев А.В. О предмете советского гражданского права // Советское государство и право. 1954. №7.
6. Гражданское право: учебник / И.А. Зенин. – 14-е изд., перераб. и доп. – М.: Издательство Юрайт; ИД Юрайт, 2011 – 663 с.
7. Гражданское право: В 4 т. Том 1. Общая часть: Учебник / Отв. ред. проф. Е.А. Суханов. – 3-е изд., перераб и доп. – М.: Волтерс Клувер, 2005. – 720 с.
8. Гражданское право: учеб.: в 3 т. Т. 1. – 6-е изд., перераб и доп. /Н.Д. Егоров, И.В. Елисеев [и др.]; отв.ред. А.П. Сергеев, Ю.К. Толстой. – М.: Велби, Изд-во Проспект, 2006. – 776 с.
9. Красавчиков О.А. Советская наука гражданского права (понятие, предмет, состав и система) // Учен. Труды Свердлов, юрид. ин-та, 1961. Т.7. Сер. "Гражданское право"; Ровный В.В. Проблемы объекта в гражданском праве: Учебное пособие. Иркутск, 1988; Алексеев С.С. Предмет советского социалистического права // Учен. Труды Свердлов, юрид. ин-та, 1959. Т.1. Сер. "Гражданское право"; Братусь С.Н. Предмет и система советского гражданского права. М., 1960; Генкин Д.М. Предмет советского гражданского права // Сов. государство и право. 1939. №4; Егоров Н.Д. Гражданско-правовое регулирование общественных отношений: единство и дифференциация. Л., 1988; Халфина Р.О. О предмете советского гражданского права // Сов. государство и право. 1954. №8
10. Толстой Ю.К. Понятие права собственности // Проблемы гражданского и административного права / Под ред. Черепихина, О.С. Иоффе, Ю.К. Толстого. Л., 1962 С.143; Егоров Н.Д. Гражданско-правовое регулирование общественных отношений. Л.; 1988. С 3-8

**References:**

1. Alekseyev S.S. Predmet sovetskogo sotsialisticheskogo prava II Uchen. Trudy Sverdlov, yurid. in-ta, 1959. T.I. Ser. "Grazhdanskoye pravo".
2. Belov V.A. Grazhdanskoye pravo: Obshchaya chast: Uchebnik. – M.: AO «Tsentr YurInfoR», 2002. 639 s.
3. Bratus S.N. Predmet i sistema sovetskogo grazhdanskogo prava. M.: 1963. S.11; Alekseyev S.S. Predmet sovetskogo sotsialisticheskogo grazhdanskogo prava. Sverdlovsk, 1959 S.25; Gribanov V.P. K voprosu o ponyatii prava sobstvennosti // Vestnik Moskovskogo universiteta. Seriya: ekonomika, filosofiya, pravo. 1959. №3, S.185; Razvitiye sovetskogo grazhdanskogo prava na sovremennom etape // N.S. Malein, V.P. Mozolin, I.P. Prokopchenko i dr. / Pod red. V.P. Mozolina. M.: 1986. S.26-30

4. Bratus S.N. Predmet i sistema sovetskogo grazhdanskogo prava. M., 1960. - 198 s.
5. Dozortsev A.V. O predmete sovetskogo grazhdanskogo prava // Sovetskoye gosudarstvo i pravo. 1954. №7.
6. Grazhdanskoye pravo: uchebnik / I.A. Zenin. – 14-e izd., pererab. i dop. – M.: Izdatelstvo Yurayt; ID Yurayt, 2011 – 663 s.
7. 7. Grazhdanskoye pravo: V 4 t. Tom 1. Obshchaya chast: Uchebnik / Otv. red. prof. Ye.A. Sukhanov. – 3-e izd., pererab i dop. – M.: Volters Kluver, 2005. – 720 s.
8. Grazhdanskoye pravo: ucheb.: v 3 t. T. 1. – 6-e izd., pererab i dop. /N.D. Yegorov, I.V. Yeliseyev [i dr.]; otv.red. A.P. Sergeyev, Yu.K. Tolstoy. – M.: Velbi, Izd-vo Prospekt, 2006. – 776 s.
9. Krasavchikov O.A. Sovetskaya nauka grazhdanskogo prava (ponyatiye, predmet, sostav i sistema) // Uchen. Trudy Sverdlov, yurid. in-ta, 1961. T.7. Ser. "Grazhdanskoye pravo"; Rovny V.V. Problemy obyekta v grazhdanskom prave: Uchebnoye posobiye. Irkutsk, 1988; Alekseyev S.S. Predmet sovetskogo sotsialisticheskogo prava II Uchen. Trudy Sverdlov, yurid. in-ta, 1959. T.I. Ser. "Grazhdanskoye pravo"; Bratus S.N. Predmet i sistema sovetskogo grazhdanskogo prava. M., 1960; Genkin D.M. Predmet sovetskogo grazhdanskogo prava // Sov. gosudarstvo i pravo. 1939. №4; Yegorov N.D. Grazhdansko-pravovoye regulirovaniye obshchestvennykh otnosheny: edinstvo i differentsiatsiya. L., 1988; Khalfina P.O. O predmete sovetskogo grazhdanskogo prava II Sov. gosudarstvo i pravo. 1954. №8
10. Tolstoy Yu.K. Ponyatiye prava sobstvennosti // Problemy grazhdanskogo i administrativnogo prava / Pod red. Cherepakhina, O.S. Ioffe, Yu.K. Tolstogo. L., 1962 S.143; Yegorov N.D. Grazhdansko-pravovoye regulirovaniye obshchestvennykh otnosheny. L.; 1988. S 3-8

УДК 347.131.2

**Лаура Владиславовна Николаева<sup>1</sup>**

**<sup>1</sup>Студентка 3 курса очной формы обучения юридического факультета  
Северо-Кавказского филиала ФГБОУВО  
«Российский государственный университет правосудия»  
Российская Федерация, Краснодарский край, г. Краснодар**

## **СРОК ИСКОВОЙ ДАВНОСТИ: ТЕОРИЯ И ПРАКТИКА ПРИМЕНЕНИЯ**

### **Аннотация**

В статье рассмотрены особенности и порядок исчисления сроков исковой давности. Уделено внимание сроку исковой давности в субъективном и объективном смысле слова. Уделено внимание особенностям применения сроков исковой давности к дополнительным требованиям.

**Ключевые слова:** исковая давность, общий срок исковой давности, течение, приостановление и восстановление срока исковой давности.

**Лаура Владиславовна Николаева<sup>1</sup>**

**<sup>1</sup>ЖБ ФМББМ «Ресей сот төрелігі мемлекеттік университетінің»  
Солтүстік-Кавказ филиалының заң факультетінің күндізгі бөлімінің 3 курс студенті  
Ресей Федерациясы, Краснодар өлкесі, Краснодар қ.**

### **ТАЛАП ҚОЮ МЕРЗІМІ: ТЕОРИЯ ЖӘНЕ ҚОЛДАНУ ТӘЖІРИБЕСІ**

#### **Аңдатпа**

Мақалада талап қою мерзімін санау ерекшеліктері мен тәртібі қарастырылған. Объективті және субъективті мағынада талап қою мерзіміне назар аударылады. Қосымша талаптарға талап қою мерзімдерін қолдану ерекшеліктеріне назар аударылды.

**Түйінді сөздер:** талап қою мерзімі, талап қою жалпы мерзімі, талап қою мерзімін тоқтата тұру және қалпына келтіру.

Laura Vladislavovna Nikolaeva<sup>1</sup>  
<sup>13</sup>-year student of the full-time course of the Faculty of Law  
 North-Caucasian branch of FGBOUVO  
 «Russian State University of Justice»,  
 Russian Federation, Krasnodar Territory, Krasnodar c.

## THE LIMIT OF LIMITATION OF LIMITATION: THEORY AND PRACTICE OF APPLICATION

### Annotation

In the article features and an order of calculation of terms of limitation of actions are considered. Attention is paid to the limitation period in the subjective and objective sense of the word. Attention is paid to applying the application of the limitation period to additional requirements.

**Keywords:** the statute of limitations, the general limitation period, the course, suspension and restoration of the statute of limitations.

Исковая давность является одним из центральных институтов права. Именно сроком исковой давности определяются временные рамки защиты нарушенного субъективного права в судебном порядке, поскольку, как гласит статья 195 ГК РФ [1], исковой давностью признаётся срок для защиты права по иску лица, право которого нарушено. Поэтому большое значение имеет исследование изменений норм действующего законодательства [2] (далее ФЗ №100-ФЗ), а именно, изменений, связанных с особенностями начала, приостановления течения срока исковой давности.

Положения ГК РФ были скорректированы таким образом, чтобы у участников оборота была большая ясность относительно порядка и особенностей исчисления сроков исковой давности.

Во-первых, как и в ранее действовавшей редакции ГК РФ срок исковой давности составляет три года. Этот срок носит субъективный характер, поскольку его течение начинается со дня, когда лицо узнало или должно было узнать о нарушении своего права и о том, кто является надлежащим ответчиком по иску о защите этого права (ранее начало срока исковой давности не было связано с определением надлежащего ответчика). Кроме субъективного, появился и срок исковой давности объективного характера, составляющий 10 лет. Его появление не случайно. Законодатель посчитал данный срок оптимальным для защиты нарушенного права при, например, совершении сделок третьими лицами, при виндигировании вещи. По мнению законодателя, этот срок является оптимальным для обеспечения стабильности гражданского оборота, а также защиты добросовестных участников правоотношений, которые могут совершать сделки в

отношении предмета спора.

Изначально нормам ФЗ №100-ФЗ законодатель придал обратную силу. Однако Конституционный суд указал на противоречие такого подхода Конституции, в силу чего сначала в законе, а теперь и в разъяснениях высшего суда [4] появились уточнения о том, что правила применяются и к требованиям, возникшим до вступления в силу ФЗ №100-ФЗ. Под действие названного закона подпадают требования, которые появились на основании других, ранее действовавших законов, и которые не истекли 1 сентября 2013 года. Кроме того, у ответчика появилось право заявить о пропуске срока исковой давности на этапе судебных прений.

Во-вторых, ФЗ № 100-ФЗ дополнены положения статьи 202 ГК РФ нормой, согласно которой срок исковой давности приостанавливается при наступлении обстоятельств, указанных в пункте 1 статьи 202 ГК РФ (если предъявлению иска препятствовало чрезвычайное и непредотвратимое при данных условиях обстоятельство, если истец или ответчик находятся в составе Вооружённых сил Российской Федерации, переведённых на военное положение и др.), если они возникли или продолжали существовать в последние шесть месяцев срока исковой давности (если этот срок равен шести месяцам или менее - в течение срока исковой давности).

Практика судов показывает, что требования о восстановлении исковой давности заявляются довольно часто. Аргументы, которые приводятся заявителями в таких случаях разнообразные. Например, когда заявитель указывает на уважительный характер пропуска для защиты нарушенного или оспариваемого права по причине невозможности оспорить незаконно начисленную коммунальным предприятием

сумму долга, в связи с временным отсутствием лица в городе, по месту своего жительства [5, с. 94].

Кроме того, согласно положениям пункта 3 статьи 202 ГК РФ, если стороны прибегли к предусмотренной законом процедуре разрешения спора во внесудебном порядке (включая процедуру медиации, посредничества, досудебную административную процедуру), то течение срока исковой давности приостанавливается на срок, установленный законом для проведения такой процедуры, а при отсутствии такого срока - на шесть месяцев со дня начала процедуры. Данные правила, на наш взгляд, являются положительными, и, непосредственно, способствуют развитию досудебного порядка урегулирования споров.

В-третьих, ФЗ № 100-ФЗ уточнены положения статьи 207 ГК РФ о применении исковой давности и к дополнительным требованиям, наиболее распространённым из которых является требование о взыскании процентов. С истечением срока исковой давности по главному требованию считается истёкшим и срок исковой давности в отношении процентов, в том числе начисленных после истечения срока исковой давности по дополнительному требованию. [4] Кроме того, пункт 2 статьи 207 устанавливает, что в случае пропуска срока на предъявление к исполнению исполнительного документа по главному требованию срок исковой давности по дополнительным требованиям считается истёкшим.

В-четвертых, проблемным остается вопрос о моменте, с которого начинает течь срок исковой давности по виндикационным требованиям. Трудность состоит в том, что на протяжении времени розыска утерянной (похищенной) вещи собственник не может обратиться в суд за защитой нарушенного права, поскольку ответчик ему не известен. При этом факт истечения срока исковой давности служит самостоятельным основанием для отказа в иске, и в этом случае какие-либо другие доводы в обоснование заявленного искового требования не подлежат рассмотрению. Следовательно, возникает вопрос, как определять началь-

ный момент течения срока исковой давности, когда собственник знал о выбытии из своего владения определенной вещи, но не мог установить кто конкретно владеет его вещью и к кому необходимо предъявлять виндикационное требование. Попытка решения указанной проблемы в отношении движимой вещи была предпринята ВАС РФ. Так, в пункте 12 информационного письма от 13 ноября 2008 года № 126 «Обзор судебной практики по некоторым вопросам, связанным с истребованием имущества из чужого незаконного владения» (далее – информационное письмо № 126) суд выразил правовую позицию, в соответствии с которой течение срока исковой давности по иску о виндикации движимого имущества начинается со дня обнаружения этого имущества. [3] Такой подход объясняется тем, что согласно пункту 1 статьи 200 ГК РФ исчисление срока исковой давности начинается с того дня, когда лицо узнало или должно было узнать о факте нарушения своего права. А в силу статьи 195 ГК РФ исковая давность определяется как срок для защиты права по иску лица, право которого нарушено. При этом в рамках искового производства защита права невозможна до тех пор, пока неизвестен нарушитель права – потенциальный ответчик. Следовательно, срок исковой давности по виндикационному требованию начинает течь с момента, когда истец узнал о нахождении спорной вещи.

Учитывая вышеизложенное, хотелось бы отметить, что институт исковой давности, является сложным, при всей кажущейся простоте, институтом, правовая регламентация которого имеет значение не только в свете реформирования гражданского законодательства, но, в первую очередь, в свете меняющихся экономических отношений, усложнения норм права, характера правоотношений. Именно от правильного понимания особенностей порядка исчисления срока исковой давности, порой зависит исход дела. Поэтому и точность формулировок, и особенности исчисления такого рода сроков, данные законодателем и ВС РФ, имеют огромное значение с точки зрения теории и практики применения.

#### Список использованных источников:

1. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.10.94 г. №51-ФЗ (ред. от 29.12.2017 № 459-ФЗ) // СЗ РФ. – 1994. - № 32. – Ст. 3301.
2. Федеральный закон "О внесении изменений в подразделы 4 и 5 раздела I части первой и статью 1153 части третьей Гражданского кодекса Российской Федерации" от 07.05.2013 г. № 100-ФЗ // СЗ РФ. – 2013. - № 19. – Ст. 2327.



3. Информационное письмо ВАС РФ «Обзор судебной практики по некоторым вопросам, связанным с истребованием имущества из чужого незаконного владения» от 13.11.2008 г. № 126 // Вестник ВАС РФ. – 2009. - № 1.
4. Постановление Пленума ВС РФ «О некоторых вопросах, связанных с применением норм Гражданского кодекса об исковой давности» от 29.09.2015 г. № 43 (ред. 07.02.2017 № 6) // Бюллетень ВС РФ. – 2015. - № 12.
5. Орлов А. Судебная практика в разрезе сроков исковой давности // Российская юстиция. - 2015. – С. 94.

**References:**

1. Grazhdansky kodeks Rossyskoy Federatsii (chast pervaya) ot 30.10.94 g. №51-FZ (red. ot 29.12.2017 № 459-FZ) // SZ RF. – 1994. - № 32. – St. 3301.
2. Federalny zakon "O vnesenii izmeneniy v podrazdely 4 i 5 razdela I chasti pervoy i statyu 1153 chasti tretyey Grazhdanskogo kodeksa Rossyskoy Federatsii" ot 07.05.2013 g. № 100-FZ // SZ RF. – 2013. - № 19. – St. 2327.
3. Informatsionnoye pismo VAS RF «Obzor sudebnoy praktiki po nekotorym voprosam, svyazannym s istrebovaniyem imushchestva iz chuzhogo nezakonnogo vladeniya» ot 13.11.2008 g. № 126 // Vestnik VAS RF. – 2009. - № 1.
4. Postanovleniye Plenuma VS RF «O nekotorykh voprosakh, svyazannykh s primeneniym norm Grazhdanskogo kodeksa ob iskovoy davnosti» ot 29.09.2015 g. № 43 (red. 07.02.2017 № 6) // Byulleten VS RF. – 2015. - № 12.
5. Orlov A. Sudebnaya praktika v razreze srokov iskovoy davnosti // Rossyskaya yustitsiya. - 2015. – S. 94.

УДК 347.457

**Роза Нұрлан<sup>1</sup>**

**<sup>1</sup>әл-Фараби атындағы Қазақ ұлттық университетінің магистранты  
Қазақстан Республикасы, Алматы қ.**

**«БАҒАЛЫ ҚАҒАЗДАРҒА ИНВЕСТИЦИЯЛАУ» ТҮСІНІГІН  
АНЫҚТАУДЫҢ КЕЙБІР МӘСЕЛЕЛЕРІ**

**Аңдатпа**

Бұл мақалада инвестицияның түсінігі мен оның түрлері қарастырылған. Инвестицияның Қазақстан Республикасының заңдарында және ғылыми әдебиеттерде берілген анықтамаларына талдау жасалынған.

**Түйінді сөздер:** инвестициялар, бағалы қағаздар, бағалы қағаздар нарығы, инвестициялау, қаржы нарығы, банктік өтімділік, табыстар, акциялар.

**Роза Нұрлан<sup>1</sup>**

**<sup>1</sup>Магистрант Казахского Национального Университета им.аль-Фараби  
Республика Казахстан, г. Алматы**

**НЕКОТОРЫЕ ПРОБЛЕМЫ ОПРЕДЕЛЕНИЯ ПОНЯТИЯ  
«ИНВЕСТИРОВАНИЕ В ЦЕННЫЕ БУМАГИ»**

**Аннотация**

Данная статья рассматривает концепции и их типы. А также в статье проводится анализ понятия «Инвестиции в ценные бумаги».

**Ключевые слова:** инвестиции, ценные бумаги, рынок ценных бумаг, инвестирование, финансовый рынок, банковская ликвидность, прибыль, акции.

Roza Nurlan<sup>1</sup>

<sup>1</sup>Master of Kazakh National University named after al-Farabi  
Republic of Kazakhstan, Almaty

### SOME PROBLEMS OF DEFINITION OF THE CONCEPT OF "INVESTMENT IN SECURITIES"

#### Annotation

This article examines concepts and their types, and also the article analyzes the concept of "Investments in securities".

**Keywords:** investments, securities, securities market, investment, financial market, bank liquidity, profit, shares.

Инвестиция – Қазақстан экономикасының нарықтық экономикаға өтуі кезінде пайда болған жаңа термин. Орталықтандырылған жоспарлау жүйесінің шеңберінде “жалпы капиталдық салынымдар” деген түсінік қолданылатын, осы түсінік бойынша жаңа құрылыс пен қайта өңдеуге, шаруашылық жүргізіп отырған кәсіпорындарының кеңеюі мен техникалық қайта қамтамасыздандырылуына (өндірістік капиталдық салымдар), тұрғын үй мен тұрмыстық – мәдени құрылысқа (өндірістік емес капиталдық салымдар) жұмсалатын барлық қаржылық құралдар түсіндірілетін еді.

“Инвестиция” термині латынның *investire* – “жұмылдыру” сөзінен алынған. Инвестициялар ақша құралдары, мақсатты банкілік салымдар, пайлар, акциялар және де басқа да құнды қағаздар, технологиялар, машиналар, қондырғылар, лицензиялар, соның ішінде тауар белгісіне, пайда табу мақсатында кәсіпкерлік қызмет объектісіне салынатын интеллектуалды бағалықтар, несиелер, кез келген мүлік немесе мүліктік құқықтар ретінде анықталады және осының бәрі – пайда табу мен әлеуметтік жақсы әсерлерге жету мақсатында. Осы тұрғыдан инвестициялық түсінігі нарықтық тәсілге жақын келеді.

Келтірілген анықтамалар нарықтық және жоспарлық жүйелерде инвестицияның мәнін түсінудегі айырмашылықты көрсетеді. Ресурстардың бөлінуі әкімшілік жүйесі жағдайында меншіктің бір түрімен жүзеге асады, ал инвестицияландыруды қаржылық және басқа түрлері бар екені бәрімізге мәлім. Жоспарлық экономика жағдайында инвестициялар ағымдағы шығындардан тек бір уақыттық сипатымен ғана айрықшаланатын залал түрінде көрінеді. Экономика ғылымы мен тәжірибесі капиталдық салынымдар инвестицияның синонимі емес екенін, берілген терминдер ұқсас емес екенін дәлелдеп отыр.

Капиталдық салынымға қарағанда инвестиция түсінігі әлдеқайда кең.

Қазақстан Республикасының “Инвестиция туралы” заңына сәйкес, Инвестициялар – лизинг шартын жасаған кезден бастап қаржы лизингізаттарын, сондай-ақ оларға құқықтарды қоса алғанда, заңды тұлғаның жарғылық капиталына инвестор салатын мүліктің барлық түрлері (жеке тұтынуға арналған тауарлардан басқа) немесе кәсіпкерлік қызмет үшін пайдаланылатын тіркелген активтерді ұлғайту, сондай – ақ концессионердің (құқық мирасқорының) концессия шарты шеңберінде жасаған және алған тіркелген активтері [1]. Инвестиция – бұл ақшаны, оның сақталуына немесе құнының артуына және табыстың оң шамасын қамтамасыз етуге үміт арта отырып, орналастыруға болатын кез келген құрал. Бос ақша құралдары инвестиция болып табылмайды, себебі қолма – қол ақшаның құнын инфляция жеп қоюы мүмкін және ол ешқандай да табыс әкелмейді. Капиталды орналастырудың түрлі факторлармен айрықшаланатын әр түрлі нысандары бар: құнды қағаздар мен жылжымайтын мүлікке; қарыздық міндеттемелерге; опциондар мен акцияларға; шағын немесе үлкен тәуекелмен; қысқа немесе ұзақ мерзімге; тікелей және жанама.

Инвестицияларды мүліктің кез келген түрі деп түсінуге сүйене отырып, инвестициялар ретінде қарастырылуы үшін, ол құндылықтар иеленуге тиіс белгілерді тұжырымдап алған жөн. Инвестициялардың негізгі және айқындаушы белгісі – олардың жеке тұтынуға емес, материалдық немесе рухани игіліктер құруға бағытталуы болып табылады [2, 126.]. Бұл белгі кәсіпкерлік нысандарына немесе қызметтің басқа түрлеріне салынатын инвестициялардың мақсатты жұмсалыуынан көрінеді. Мысалы, егер берілетін тауар құрал –

жабдық немесе инвестициялық қызметті жүзеге асыруға байланысты басқадай қажеттіліктерге арналған материалдар болмаса, шетелдік тауар кредиттері инвестициялар санатынан шығарылуға тиіс; бұл жағдай ресми техникалық қызмет немесе біздің елімізге берілетін гранттар шегінде келіп түсетін қаражаттарға да қатысты.

Келесі белгілер инвестициялардың кәсіпкерлік маңызын ашады – олар, негізінен, пайда (табыс) табу мақсатында салынады және оларды инвестор өз атынан және өзі тәуекелге бара отырып жүзеге асырады. Бұл жерде инвестициялық қызмет, кәсіпкерлік қызмет сияқты, дербестігімен, яғни өз бетінше әрекет ететіндігімен және бастамашылығымен сипатталатынын айрықша атап өту қажет, бірақ қызметтің бұл түрлері бір – бірімен сәйкесуі де, сәйкеспей де мүмкін; тиісінше инвестордың кәсіпкер мәртебесін иеленуі де, иеленбеуі де мүмкін.

Ендігі жерде, инвестициялардың ерекше белгісі – дәстүрлі жіне үйреншікті түсінігінде қысқа мерзімге арналатыны да болғанмен, біржолғы сипатта еместігі мағынасында олардың ұзақ мерзімді болатыны. Уақыттың белгілі бір ұзақтығы инвестицияларды басқадай қаржы құралдарынан ажыратуға болады.

Инвестициялардың әр түрлі түрлерінің ерекшеліктерін анықтаудың және оларды жіктеудің үлкен теориялық және практикалық маңызы бар, өйткені олар инвестициялық қатынастарды реттеуге және инвестициялық заңдарды ары қарай жетілдіруге себеп болады. Инвестицияларды бөлудің әртүрлі негіздері бар. Солардың ең кең тарағанына тоқталатын болсақ, олар төмендегідей:

- 1) инвестициялардың түрлері;
- 2) ақша құралдарын салу объектілері;
- 3) инвестицияландыруға қатысу сипаты;
- 4) инвестицияландыру кезеңі;
- 5) меншік түрлері;
- 6) инвестордың қатысу түрлері;
- 7) тәуекел дәрежесі;
- 8) ұдайы өндіріс түрлері;
- 9) субъектілік белгісі бойынша.

Инвестициялардың түрлерін былайша топтаймыз:

- ақша құралдары, салымдар, пайлар, акциялар және басқа да құнды қағаздар;
- жылжымайтын және жылжымалы мүлік;
- авторлық құқықпен, тәжірибемен және басқа да интеллектуалды құндылықтармен байланысты мүліктік құқықтар;

- жерді, суды, ресурстарды, үйлерді пайдалану құқығы және басқа да мүліктік құқықтар;

- қандай да бір өндірісті (бірақ патенттелген “ноу-хау” емес) ұйымдастыруға қажетті техникалық құжат, дағды, өндірістік тәжірибе ретінде рәсімделген техникалық, технологиялық, коммерциялық сауаттылық. Құралдардың салыну объектілері бойынша:

- нақты инвестициялар немесе құралдардың материалды активтерге салынуы. Нақты инвестициялар – ол нақты активке салынған инвестициялар немесе материалдық өндіріс саласындағы инвестициялар, өйткені олар ғылыми – техникалық прогрестің дамуына, өндірістің тиімділігін көтеруге, құрал – жабдықтарды ауыстыруға және т.б. мақсаттарға бағытталуы мүмкін.

- материалды емес активтер – лицензиялардың, патенттердің, тауар белгісінің құны, жарнамаға және кадрларды дайындауға кеткен шығындар;

- қаржылық инвестициялар немесе түрлі қаржылық құралдарға ақша құралдарының салынуы – депозиттер, құнды қағаздар (оның ішінде мемлекеттік бағалы қағаздарға, корпорациялық бағалы қағаздарға және т.с.с.), банктік салынымдар.

Басқа әдебиеттерде, инвестициялардың мақсатына байланысты деп 2-ге бөліп қарастырады: 1. Капитал тудырушы инвестициялар – ол материалдық және материалдық емес активтерді көбейтуге немесе оның өсіміне бағытталған инвестициялар. Басқаша айтқанда, бұл олардың дәстүрлі түсінігіндегі инвестициялар, өйткені, әдетте, инвестициялар капитал тудырушы болып табылады, яғни пайда немесе табыс табудың тәсілі немесе құралы ретінде қолданылады. 2. Зияткерлік инвестициялар – ол әртүрлі деңгейдегі мамандарды даярлауға, сондай – ақ олардың біліктілігін көтеруге, ғылыми зерттеулер жүргізуге және т.б. мақсаттарға бағытталған инвестициялар. Мысалы, қазіргі кезде зияткерлік инвестициялардың ең көп тараған түрлері жоғары білім алу үшін берілетін мемлекеттік және жеке кредиттер болып табылады. “Зияткерлік инвестициялар” ұғымын “әлеуметтік инвестициялар” ұғымына дейін кеңейтуге болады, өйткені екі жағдайда да инвестициялар нысаны әлеуметтік сала болып шығады және негізгі мақсат ретінде әлеуметтік оң пікірге қол жеткізу көзделеді. (бұл кезде бір мезгілде пайда немес табыс табу

мүмкіндігі де жоққа шығарылмайды).

Инвестициялық процестерге қатысу сипаты бойынша инвестициялар келесі түрлерге бөлінеді:

- тікелей (төте) инвестициялар, бұл кезде инвестицияландыру және ақша құралдарын салу объектісін таңдауда инвестордың тікелей қатысуы қажет етіледі. Сонымен қатар инвестор инвестициялық циклдердің барлық кезеңдеріне тартылады, оның ішінде алдын ала жүретін инвестициялық зерттеулерге, инвестицияландыру объектілерін жобалау мен тұрғызуға, дайын өнім өндірісіне. Халықаралық валюта қорының анықтамасы бойынша, егер акционерлік қоғамның жарғылық капиталының кем дегенде 25%-ы шетел инвестордың меншігінде болса, онда шетелдік инвестициялар төте инвестициялар болып саналады. АҚШ, РФ заңдары бойынша жарғылық капиталдың шетелдік инвесторға тиесілі мөлшері 10% - дан кем емес, ЕО елдерінде – 20 - 25%, Канада, Австралия және Жаңа Зеландия елдерінің заңымен - 50%.

- жанама (қоржындық), бұл ақша құралдарын өз қалауынша, неғұрлым тиімді орналастыратын және аккумуляцияландыратын түрлі қаржылық делдалдар арқылы (инвестициялық қорлар және компаниялар) жүзеге асырады. Мұндай делдалдар инвестицияландыру объектілерін басқаруға қатысады, ал алатын табыстарын клиенттері арасында бөледі. Тұтас басқарылатын құнды қағаздарға салынатын салынымдарды портфельдік деп те атайды.

Инвестицияландырудың кезеңдері бойынша инвестицияларды мынадай 3 түрге бөлуге болады. Олар:

- қысқа мерзімді, ұзақтығы бір жылдан аспайды (қысқа мерзімді депозиттік салымдар, жинақ сертификаттар);

- орташа мерзімді 1 жылдан 5 жылға дейін;

- ұзақ мерзімді 5 жылдан астам.

Мемлекеттік эмиссиялық бағалы қағаздар әрекет ету мерзімі бойынша 1 жылға дейінгі мерзіммен қысқа мерзімді, 1 жылдан 10 жылға дейінгісі орташа мерзімді, ал 10 жылдан астамы ұзақ мерзімді деп сараланады.

Меншік түрлері бойынша инвестициялар мыналарға бөлінеді:

- азаматтардың, мемлекеттік емес меншік нысанындағы кәсіпорындардың, өкіметтік емес ұйымдардың жеке ақша құралдары;

- мемлекеттік (бюджеттік), ол түрлі деңгейдегі кәсіпорындар мен мекемелердің бюджет көздерінен қаржыландырылады.

Мемлекеттік инвестициялардың жеке инвестициялардан айырмашылығы мынада: 1) мемлекеттік инвестициялар көздері бюджеттік қаражат болып табылады; 2) мемлекеттік инвестициялар қайтарымдық және ақылы түрде жүзеге асырылады; 3) мемлекеттік инвестициялароларды берудің негіздемесін және тәртібін мемлекет белгілейтіндігімен сипатталады; 4) мемлекеттік инвестициялардың көлемі мен мөлшері мемлекеттік бюджеттің бекітілуіне байланысты; 5) мемлекеттік инвестициялардың мақсатты пайдаланылуына мемлекет бақылау жасайды; 6) мемлекеттік инвестициялар мемлекеттік қазына мүлкімен қамтамасыз етіледі. Ал, жеке инвестициялардың басты ерекшеліктері мынада: инвестициялардың көздерін, олардың көлемдері мен мөлшерлерін инвестордың өзі белгілейді, ал мемлекет инвестордың құқықтарын мүмкін болатын қолсұғушылықтан, оның ішінде мемлекеттік органдардың да қол сұғуынан қорғауды қамтамасыз етеді. Инвестордың қатысу түріне байланысты:

- қайта құрылып жатқан кәсіпорындарға жартылай қатысу немесе шаруашылық жүргізіп отырған кәсіпорындардың бір бөлігін иелену (шектеулі меншік қоғамына үлестік қатынас);

- инвестор толық иеленетін кәсіпорындарды құру немесе шаруашылық жүргізіп жатқан кәсіпорындарды өз меншігіне алу;

- жылжымалы немесе жылжымайтын мүлікті акция, облигациялар арқылы немесе басқа да құнды қағаздар түріне алу;

- табиғат ресурстарын пайдалануға, жерді пайдалану құқығына, басқа да мүліктік құқықтарға концессия алу.

Тәуекел дәрежесі бойынша:

- тәуекелі аз инвестициялар. Ол белгілі бір табыс табу мүмкіндігінің жоғары дәрежесін негізге ала отырып, қауіпсіз деп танылған инвестициялар, алайда өзінің айрықша кепілділігіне байланысты, инвестициялардың басқа түрлерімен салыстырғанда, олардың табыстылығы төмен (дамыған елдерде бұл – мемлекеттік бағалы қағаздарға, жетекші және беделді компаниялардың акцияларына салынған салымдар).

- тәуекелі жоғары инвестициялар. Ол белгілі бір табыс табу мүмкіндігінің төмен дәрежесін негізге ала отырып, алыпсатарлық

деп танылған инвестициялар. Инвестициялау және алыпсатарлық – бұл, жалпы алғанда, инвестициялық қызметке деген бір–біріне қарама– қайшы екі кереғар түсінік. Халықаралық тәжірибеде олардың арасын ажырату инвестициялық табыстың қаншалықты жорамалды және күтілетін нәтижесіне байланысты болады: инвестициялау барысында сатып алынып жатқан бағалы қағаздардың құны орнықты болып қала береді және олар табыс әкеледі деген толық сенімділік сақталады, ал алып сатарлықта мұндай сенімділік жоқ. Алыпсатарлық инвестицияларды жүзеге асыру барысында тәуекелдік жоғары болып тұрғанда, көбірек табыс табу да көзделеді.

Инвестициялармен байланысты тәуекел немесе белгісіздік дәрежесі, мысалы, уақыт, салыным объектісі сияқты факторларға тәуелді. Инвестицияландыру аяқталғаннан кейінгі кәсіпорынның жұмыс істеу нәтижесінің өзгеруі инвестицияландырудың мерзіміне және жобаның масштабы мен оның мақсаттарына тәуелді, сондықтан қауіптіліктің дәрежесі нарықтың мүмкін болатын әрекетін шеше алмау болып табылады (жаңа өнім түрін құру, өндіріс шығындарын төмендету, сату көлемін кеңейту, мемлекеттік тапсырыстарды орындау және т.б.). Дәрежені бағалау критерийлері мыналар болуы мүмкін:

- барлық пайда сомасын жоғалту мүмкіндігі. Тәуекелдің орын алуы мүмкін;

- жоба іске асқаннан кейін пайданы ғана емес, жалпы есептемелік табысты жоғалту мүмкіндігі. Тәуекел дағдарысты болып табылады;

- барлық активтерді жоғалту мүмкіндігі және инвестордың банкротқа ұшырауы немесе апаттық тәуекел.

Осы тұрғыдан алып қарағанда, егер бағалы қағаздардың қазақстандық нарығы туралы айтсақ, онда қазақстандық кәсіпорындардың бағалы қағаздарына инвестициялар салудың жеткілікті дәрежеде тәуекелді іс екені аңғарылады. Біздің еліміздің азаматтарының отандық қаржы және экономика институттарына деген орнығып қалған сенімсіздігін жою үшін, көп жылдар бойы адалдықпен тер төгіп, қызмет ету керек.

Әлемдік тәжірибеде ғылыми –техникалық зерттеулерге, жаңалық ашуға жіне өнертабыстарға кредит беруге және қаржыландыруға байланысты венчурлік операциялар аса тәуекелді болып саналады.

Тәуекелдіктің жоғары дәрежесіне қарамастан, венчурлік бизнес шетелдік мемлекеттерде, ғылым мен техниканың дамуына септігін тигізеді, бірақ бұл, негізінен, іргелі ғылымның емес, қолданбалы ғылымның дамуын қамтамасыз ететінін айта кету керек.

Ұдайы өндіріс инвестицияның келесі түрлерінің бірінде жүзеге асуы мүмкін:

- жаңа алаңдарда және бастапқыда бекітілген жоба бойынша іске асып жатқан жаңа құрылыстар немесе кәсіпорындардың, ғимараттардың салынуы;

- шаруашылық жүргізіп отырған кәсіпорындардың кеңеюі – өндіріс қуаттылығын арттыру мақсатымен шаруашылық жүргізіп отырған кәсіпорындардың екінші және келесі кезектерін, қосымша өндіріс кешендерін және өндірістерді, жаңа кәсіпорындарды салу немесе қызмет етіп жүрген кәсіпорындарды кеңейту;

- шаруашылық жүргізіп жүрген кәсіпорынды қайтв құру – моральды тұрып қалған және физикалық жағынан тозған қондырғыларды ауыстыру арқылы жаңа өнімнің шығарылуының профилін өзгерту мақсатымен өндірісті толық немесе жартылай қайта жабдықтауды ортақ жоба бойынша жүзеге асыру;

- техникалық қайта қамтамасыздандыру – жекелеген цехтардың, өндірістердің, учаскелердің өндірісінің техникалық – экономикалық деңгейлерін арттыруға бағытталған шара кешендерін жүргізу.

Субъектілік белгісі бойынша инвестиция 2 түрге бөлінеді:

- шетелдік;

- ұлттық [3, 256.] .

Шетелдік және ұлттық инвестицияларға бөлудің жалпыға ортақ белгісі болып мынадай ұстаным танылады: инвестициялар инвестордың елінде немесе басқс бір елде жүзеге асырылады. Екеуінің айырмашылығы олардың құқықтық мәртебесінде. Мысалы: мемлекет жаңа инвестициялық заң қабылдаса, шетелдік инвесторлардың келісімдерінің мерзімі аяқталғанға дейін, олардағы шарттар және қарастырылған жеңілдіктер мен артықшылықтар өзгеріссіз қала береді. Ал, ұлттық инвесторлардікі өзгереді.

Инвестицияның ұсынылған жіктелуі қазіргі заманның инвестициялық жобалау концепцияларын толығырақ түсіну үшін, жүріп жатқан процестерді жан – жақты бағалау үшін қажет. Бұл жерде құқықтық жағынан да аса маңызды болып есептеледі. Оларды айқын

заңдық түрде орнықтыру және икемді қолдану инвестициялық жобалардың тиімділігін республикада қолайлы инвестициялық арттыруға септігін тигізетіні анық. жағдайды орнатуға және жүріп жатқан

**Пайдаланылған қайнар көздерінің тізімі:**

1. ҚР инвестициялар туралы Заңы. 2003 жыл 8 қаңтар, 1-бап.
2. Мороз С.П. Инвестиционное право. -Алматы, ЮРИСТ, 2007. - 12б.
3. Айдарбаев С.Ж. Қазақстан Республикасындағы шетелдік инвестицияларды құқықтық реттеу.-Алматы, 1999.- 25б.

**References:**

1. ҚР investitsiyalar turaly Zaңy. 2003 zhyl 8 қаңтар, 1-бар.
2. Moroz S.P. Investitsionnoye pravo. -Almaty, YuRIST, 2007. - 12b.
3. Aydarbayev S.Zh. Қазақстан Respublikasyndaғы sheteldik investitsiyalardy құқықтық retteu.- Almaty, 1999.- 25b.

УДК 347.62

**Наталья Жанарбековна Омурзакова<sup>1</sup>**  
**<sup>1</sup>Студентка 3 курса колледжа «Әділет»**  
**Каспийского общественного университета**  
**Республика Казахстан, г.Алматы**

*Научный руководитель:*  
*Нурдавлетова Л.М.*  
*преподаватель первой категории*  
*специальных дисциплин*

## **ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ БРАЧНЫХ ОТНОШЕНИЙ В РК**

**Аннотация**

В данной статье рассматриваются вопросы по правовому регулированию института брака в Республике Казахстан, а также основные проблемы данного регулирования.

**Ключевые слова:** брак, семейное право, личные и неимущественные отношения супругов.

**Наталья Жанарбековна Омурзакова<sup>1</sup>**  
**<sup>1</sup>Каспий қоғамдық университеті «Әділет»**  
**колледжінің 3 курс студенті**  
**Қазақстан Республикасы, Алматы қ.**

### **ҚР-ДА НЕКЕЛІК ҚАТЫНАСТАРДЫ ҚҰҚЫҚТЫҚ РЕТТЕУ**

**Аңдатпа**

Осы мақалада Қазақстан Республикасында неке институтының құқықтық реттелуі, сондай-ақ осы реттеудің негізгі мәселелері қарастырылады.

**Түйінді сөздер:** неке, отбасы құқығы, ерлі-зайыптылардың жеке және мүліктік емес қарым-қатынасы.

**Natalya Zhanarbekovna Omurzakova<sup>1</sup>**  
**<sup>1</sup>3-year student of the "Adilet" college**  
**of The Caspian Public University**  
**Republic of Kazakhstan, Almaty**

LEGAL REGULATION OF MARITIME RELATIONS IN RK

Annotation

This article examines the issues of legal regulation of family and marriage relations in the Republic of Kazakhstan, as well as the main problems of this regulation.

**Keywords:** marriage, family law, personal and non-property relations of spouses.

Актуальность, выбранной мною, темы состоит в самом правовом регулировании института брака, точнее, в его слабом воздействии. В нашей стране действует т.н. принцип невмешательства в личные дела супругов, утрирующий само своё существование, как я считаю. На моей практике (в Специализированном межрайонном суде по уголовным делам г. Алматы) данный принцип не раз демонстрировал себя в самом отрицательнейшем цвете (24 марта 2017 г. гражданка М. убила своего мужа в целях самообороны, заявления же о его постоянном садизме в полиции оставались без внимания).

Брак – один из сложнейших и многогранных институтов права в мире. В каждое время, в зависимости от культуры и быта, местоположения государства и развития его истории, религиозного воспитания, институт брака, а также его развитие воспринималось различно, а иногда и совершенно противоречиво. В РК брак (супружество) – это равноправный союз между мужчиной и женщиной, заключенный при свободном и полном согласии сторон в установленном законом Республики Казахстан порядке, с целью создания семьи, порождающий имущественные и личные неимущественные права и обязанности между супругами[1]. Цель заключения брака – создание семьи.

Основная сложность данного института заключается в основном во множественности подходов к нему в различных уголках планеты в зависимости от вероисповедания, либо разных правовых систем: Романо-германская правовая семья (страны континентальной Европы, а также Латинской Америки, некоторые страны Африки и Азии); Англосаксонская правовая семья (Великобритания, США, Канада, Австралия, Новая Зеландия); Религиозно-правовые семьи (мусульманское право, иудейское право, индуистское право); Социалистическая семья (Китай, Вьетнам, КНДР, Куба); Семья обычного права (экваториальная Африка, Мадагаскар).

Например, в странах, исповедующих иудаизм, брак рассматривается как наиболее желательный статус человека и видит в нём социальную институцию, созданную Богом во вре-

мена творения. При этом в его истоках имеют место быть как моногамия, так и полигамия.

Христианство полагает брак богоучреждённым пожизненным союзом мужчины и женщины. Так, Иисус Христос, отвечая (Мф 19.4-6) на вопросы о допустимости развода, цитирует Быт 1.27 и Быт 2.24, после чего утверждает принцип нерасторжимости брака: «посему оставит человек отца и мать и прилепится к жене своей, и будут два одною плотью, так что они уже не двое, но одна плоть. Итак, что Бог сочел, того человек да не разлучает»[3].

Брачные отношения в исламе основаны на принципах гласности (тайнобрачие трактуется как распутство), добровольности и обязательности уплаты мужем подарка (махр). Согласие на брак со стороны законного опекуна (вали) девушки предпочтительно (оговорено в хадисах), но не обязательно.

В буддизме нарушение супружеской верности является нарушением одного из принципов Учения. В то же время брак как таковой является исключительно светским.

Подход к минимальному возрасту, требующемуся для заключения брачного союза, так же бывает самым разнообразным: в некоторых странах он один как для мужского населения, так и для женского, в некоторых странах – разный (как правило, женский брачный возраст в таких случаях достигается раньше мужского), но в большинстве случаев устанавливается нижний порог в 18 лет.

Т. В. Андреева, И. В. Гребенников и В. А. Сысенко выделяют три основные ступени готовности молодёжи к браку:

Физическая зрелость. Принято считать, что наступление брачного возраста означает завершение физического развития человека. И действительно, его рост, масса тела, окружность грудной клетки, мышцы по своим размерам приближаются к их размерам у взрослого человека.

В юношеском возрасте завершается пубертатный период, то есть период полового созревания. Физиологи считают его одним из наиболее ответственных в жизни человека. Это означает способность молодых людей к зача-

тию ребёнка без ущерба для своего здоровья, а для девушки ещё и способность выносить и родить здорового ребёнка. Конечно, половая зрелость — одна из важнейших основ супружества. Но половая зрелость ещё не показатель социальной и психологической готовности к браку. Не означает она и готовности к гармоничной сексуальной жизни в браке. А ведь необходима ещё и этическая, и экономическая готовность к семейной жизни, не обойтись и без овладения азбукой воспитания детей, самовоспитания. Поэтому непросто определить, кто из восемнадцатилетних уже социально и морально готов к браку, а кто ещё смотрит на взрослую жизнь глазами ребёнка.

Социальная зрелость. Среди принятых в обществе показателей социальной готовности к созданию семьи авторы перечисляют следующие: завершение образования, приобретение профессии или продолжение получения высшего образования, начало самостоятельной трудовой деятельности. С этим неразрывно связана социально-экономическая готовность к браку, суть которой состоит в возможности молодых людей самостоятельно материально обеспечить себя и свою семью. Однако часть молодых людей становятся экономически независимыми от родительской семьи в 18-19 лет, а другая часть ещё пять-семь лет пользуется материальной помощью родителей. Это противоречие — серьёзное препятствие на пути упрочнения брачных союзов. Социальная готовность к браку включает осознание молодыми людьми того, что они берут на себя ответственность друг за друга, за семью, за детей.

Этико-психологическая готовность к браку. Ключевой предпосылкой гармонии супружества и прочности семьи является этико-психологическая готовность вступающих в брак. Она включает очень многие факторы, которые взаимодействуют между собой. Юношу или девушку нельзя считать подготовленными к браку, если у них не сформирован идеал современной семьи, если они не имеют ясного представления о том, зачем вступают в брак, чего ждут от семьи, какие семейные отношения хотят построить, какие обязанности на них налагает супружество, родительство. Будущие супруги должны быть готовы к тому, чтобы сознательными совместными усилиями создать благоприятные условия для жизни семьи, для каждого её члена [2, с.38-44].

Все нормы, регулирующие личные не-

мущественные отношения супругов, можно условно подразделить на 3 группы:

- нормы, являющиеся по своей правовой природе нормами конституционного права, закрепляющие право каждого из супругов как человека и гражданина на выбор профессии, рода занятий и места жительства, на основе принципа равноправия женщины с мужчиной, закрепленного Конституции РК;

- нормы, являющиеся по своей правовой природе чисто семейно-правовыми. Они касаются права супругов на выбор фамилии. В ст. 31 кодекс «О браке (супружестве) и семье» РК указано, что при заключении брака супруги могут избрать в качестве общей фамилии фамилию одного из них, либо остаться каждый на своей фамилии, либо, если это не запрещено законодательством РК, присоединить к своей фамилии фамилию другого супруга и именоваться двойной фамилией. Соединение фамилий не допускается, если кто-либо из супругов уже носит двойную фамилию. Вопрос о выборе фамилии при вступлении в брак принадлежит индивидуально каждому из супругов.

- нормы-декларации, лишенные правовых санкций, к числу которых относятся нормы, содержащиеся в кодексе «О браке (супружестве) и семье».

На этих нормах я и хочу акцентировать собственное внимание.

Эти нормы устанавливают равенство супругов в решении вопросов семейной жизни: ведения домашнего хозяйства, воспитания и образования детей, отцовства и материнства. Все эти вопросы супруги должны решать совместно на основе принципа равенства. Если один из супругов узурпирует право решать все эти вопросы, закон не имеет возможности принудительной защиты прав другого супруга, точно так же, как не может заставить кого-либо из супругов прекратить посягательства на конституционные права другого супруга.

К числу норм-деклараций относятся нормы, предусматривающие, что супруги обязаны строить взаимоотношения в семье на основе взаимоуважения и взаимопомощи, содействовать благополучию и укреплению семьи, заботиться о благосостоянии и развитии своих детей.

Отсутствие каких-либо мер пресечения при нарушении данных норм заставляет людей решать их собственными методами, не всегда законными и не всегда действенными. Такие ста-



тьи имеют некое абстрактное явление в нашем законодательстве. Что называется: они как бы есть, но их как бы нет.

Пройдя практику в Специализированном Межрайонном суде г. Алматы по уголовным делам, я отметила, что большинство тяжких преступлений против личности совершаются именно в семье (между супругами, между детьми, между детьми и супругами). Как правило, лицо, подвергшееся сексуальному насилию, старается по возможности скрыть данное правонарушение, боясь возмездия, если же этим лицом является жена, а насильником её собственный муж, то такие дела даже не возбуждают в органах полиции, а проводят профилактические беседы с обидчиком, которые имеют мало влияния на сложившуюся ситуацию.

Немного статистики:

В 102 государствах мира по-прежнему не имеются специальные правовые положения, направленные против домашнего насилия.

2) 25% убийств совершаются в семье.

01.06.2017 г. – гражданка М., на судебном процессе которой я присутствовала, убила собственного мужа на глазах у трехлетнего сына. Было нанесено 6 колото-режущих ран в области груди острием ножниц. В ходе судебного разбирательства было установлено, что гражданка М. неоднократно подвергалась физическому насилию со стороны своего мужа, о чём неоднократно сообщала в полицию. В органах полиции же эту семейную пару уже хорошо знали (они часто проводили профессиональные беседы с мужем подсудимой). Всего за 2 года было более 20 обращений в полицию от гражданки М. по поводу оказания насилия над нею её мужем. Подсудимая признала свою вину, раскаялась, но даже при таком раскладе ей грозит, как минимум, 8 лет лишения свободы.

На вопрос судьи «Что было бы, если бы в тот роковой день вы не убили своего мужа?», подсудимая ответила: «Я была бы сейчас на его месте – в гробу».

26.05.2017 г. – гражданка С., свидетелем судебного процесса которой я также была

в СМУСе, убила своего мужа в ходе словесной перепалки и последующей за ней драки. Муж неоднократно избивал свою жену. Экспертизой зафиксировано 5 ножевых ранений. Женщина попыталась сжечь труп, однако тело плохо горело, вследствие чего она расчленила своего мужа на 6 частей (голова, 2 ноги, 2 руки, туловище), и закопала в горном ущелье неподалёку от собственного дома. Через некоторое время сама пришла с повинной.

12.03.2017 г. – двоюродный брат изнасиловал свою двоюродную сестру.

Таких историй великое множество. Самое прискорбное в них – это недостаточное воздействие закона в семейных отношениях и раскрытие этих правонарушений. При изучении мною судебных дел, не было найдено ни одного дела, в котором раскрытие преступления совершалось исключительно, благодаря фактическому расследованию, смекалке, логики.

Как правило, эти преступники сами приходили сдаваться полиции.

Психическая незрелость субъектов, вступающих в брак, я считаю, основной признак несчастливых семейных отношений. Проблема заключается в субъективности данного критерия у разных субъектов семейных отношений. Одни могут быть готовы к браку в 18 лет, другие не могут таковыми быть и в 30-40. Многие женятся слишком рано и позже жалеют об этом всю жизнь. 72% супругов остаются вместе ради детей.

В целях укрепления брачных отношений супругов можно было бы предпринять следующее:

1. Норму о медицинском прохождении лиц вступающих в брак сделать императивной;
2. Усилить нравственное воспитание подростков не только в учебных заведениях, но, прежде всего дома;
3. Увеличить срок от подачи заявления о заключении брака до регистрации брака, давая больше времени для обдумывания;
4. Наладить порядок рассмотрения заявлений о насилии в семье в правоохранительных органах.

#### Список использованных источников:

1. Кодекс Республики Казахстан «О браке (супружестве) и семье» (с изменениями и дополнениями по состоянию на 11.07.2017 г.) [электронный ресурс]//zakon.kz
2. Потёмкина К.В., Шестеро Ю.В. Психологическая готовность к семейной жизни юношей и девушек студенческого возраста//научно-методический электронный журнал «Концепт». – 2017. – Т.12. – С.38-44.

3. Евангелие от Матфея// <https://biblia.org.ua/bibliya/mf.html>

#### References:

1. Kodeks Respubliki Kazakhstan «O brake (supruzhestve) i semye» (s izmeneniyami i dopolneniyami po sostoyaniyu na 11.07.2017 g.) [elektronny resurs]//zakon.kz
2. Potyomkina K.V., Shestero Yu.V. Psikhologicheskaya gotovnost k semeynoy zhizni yunoshey i devushek studencheskogo vozrasta//nauchno-metodichesky elektronny zhurnal «Kontsept». – 2017. – T.12. – S.38-44.
3. Yevangeliye ot Matfeya// <https://biblia.org.ua/bibliya/mf.html>

УДК 346.545

**Алина Гадилбековна Оразбаева<sup>1</sup>**  
**<sup>1</sup>Слушатель 5 курса**  
**факультета подготовки специалистов**  
**по программам высшего образования**  
**ФГКОУ ВО «Ростовский юридический институт МВД России»**  
**Российская Федерация, г. Ростов-на-Дону**

*Научный руководитель:*

*Пономарева Н.В.,  
Доцент кафедры гражданско-правовых дисциплин  
ФГКОУ ВО «Ростовский юридический институт МВД России», к.ю.н.,*

## **ПРЯМАЯ ДИСКРЕДИТАЦИЯ КОНКУРЕНТА КАК ВИД НЕДОБРОСОВЕСТНОЙ КОНКУРЕНЦИИ**

#### **Аннотация**

В статье рассмотрены понятие недобросовестной конкуренции, его отражение в российском и зарубежном законодательстве и научной литературе. Обращено внимание на прямую дискредитацию. Исследованы виды недобросовестных конкурентных действий и предложено авторское видение перечення недобросовестных конкурентных действий. Предлагаются пути совершенствования законодательства в сфере недобросовестной конкуренции.

**Ключевые слова:** конкуренция, недобросовестная конкуренция, дискредитация, антимонопольный орган, потребитель, предприниматель, предпринимательство, монополистическая деятельность.

**Алина Гадилбековна Оразбаева<sup>1</sup>**

**<sup>1</sup>ЖБ ФМҚБМ «Ресей ІІМ Ростов заң институты» жоғары білім бағдарламалары бойынша мамандарды даярлау факультетінің 5 курс тыңдаушысы**  
**Ресей Федерациясы, Дондағы Ростов**

### **БӘСЕКЕЛЕСТІ ТУРА ДИСКРЕДИТАЦИЯЛАУ ЖОСЫҚСЫЗ БӘСЕКЕЛЕСТІКТІҢ ТҮРІ РЕТІНДЕ**

#### **Аңдатпа**

Мақала ішінде жосықсыз бәсекелестік түсінігі қарастырылып, оның ресейлік пен шетел заңнамасында және ғылым әдебиетінде көрініс табу қарастырылды. Тура дискредитация түсінігіне назар аударылды. Жосықсыз бәсекелес әрекеттер зерттеліп, жосықсыз бәсекелес әрекеттер тізіміне авторлық көзқарас ұсынылды. Жосықсыз бәсекелестік аясындағы заңнаманы жетілдіру жолдары ұсынылады.

**Түйінді сөздер:** бәсекелестік, жосықсыз бәсекелестік, дискредитация, антимонополиялық орган, тұтынушы, кәсіпкер, кәсіпкерлік, монополистік қызмет.

Alina Gadilbekovna Orazbaeva<sup>1</sup>

<sup>1</sup>Student of 5<sup>th</sup> course faculty of specialist training on higher education programs  
FGKOU VO "Rostov Institute of Law of the Ministry of Internal Affairs of Russia"  
Russian Federation, Rostov-on-Don

## DIRECT DISCREDITATION OF THE COMPETITOR AS A TYPE OF UNFEATURE COMPETITION

### Annotation

The article deals with the concept of unfair competition, its reflection in Russian and foreign legislation and scientific literature. Attention is drawn to direct discredit. Kinds of unfair competitive actions are investigated and the author's vision of a list of unscrupulous competitive actions is offered. The ways of improving legislation in the sphere of unfair competition are suggested.

**Keywords:** competition, unfair competition, discrediting, antimonopoly body, consumer, entrepreneur, entrepreneurship, monopolistic activity.

Недобросовестная конкуренция как негативное проявление соперничества субъектов рыночных отношений подвергалась научному обсуждению лишь в ключе ее понимания зарубежным законодательством. Но принятие Закона РСФСР от 22 марта 1991 г. №948-1 «О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках», внесение в него Федеральным законом от 25 мая 1995 г. №83-ФЗ легального определения недобросовестной конкуренции, дальнейшее развитие законодательства о защите конкуренции, а также формирование практики пресечения недобросовестной конкуренции антимонопольным органом РФ дали стимул новой волне научного обсуждения [1]. В связи с этим интересным представляется определить возможные пути законодательно развития в этой сфере.

Так, С.Н. Кондратовская недостатком считает отсутствие в легальном определении недобросовестной конкуренции фигуры потребителя и видит необходимость внесения в данное определение соответствующего дополнения.

Схожего мнения придерживается С.А. Парашук, который, предлагая свое видение легального определения недобросовестной конкуренции, указывает на действия, которые «причиняют или могут причинить имущественный и (или) моральный вред» не только «предпринимателям-конкурентам», но и «потребителям».

Противоположная точка зрения относительно фигуры потребителя при выявлении и пресечении недобросовестной конкуренции предложена И.Я. Хейфецом, который со ссылкой на «германскую доктрину» и «практику» указывает, что «закон о недобросовестной конкуренции в своем основании имеет в виду не ограждение потребителя, а находя-

щихся в конкурентных отношениях торговых промышленных деятелей».

Сходной точки зрения придерживается Э. Маркварт, который, выделяя различное целевое назначение законодательств о защите прав потребителей и о недобросовестной конкуренции, указывает, что последнее направлено «на защиту добросовестной конкуренции, то есть определенного (добросовестного) поведения хозяйствующих субъектов-конкурентов на рынке, а защита потребителей является для этой сферы регулирования лишь «побочным эффектом», но не основной целью».

Соглашаясь с мнениями И.Я. Хейфеца и Э. Маркварта, видится явным тот факт, что законодатель осознанно и обоснованно не включил фигуру потребителя в легальное определение недобросовестной конкуренции, поскольку ключевой целью пресечения актов недобросовестной конкуренции является защита самой конкуренции на том или ином товарном рынке, а не интересов потребителей.

Также активному научному обсуждению подлежит и дальнейшее развитие правового регулирования вопросов недобросовестной конкуренции в законодательстве РФ, оценка целесообразности сосуществования в одном законе двух институтов конкурентного права: института правового регулирования монополистической деятельности и института недобросовестной конкуренции [2].

С.А.Парашук выделяет два направления возможного развития законодательства о недобросовестной конкуренции и указывает, что разработка и принятие специальных нормативных актов о пресечении недобросовестной конкуренции по сравнению с существованием единого нормативного правового акта, охватывающего оба указанных института конку-

рентного права, является более эффективным шагом, что, по его мнению, подтверждается зарубежным опытом.

Сходного мнения придерживается Д.И. Серегин, который видит необходимость внесения изменений и дополнений в целях разделения двух институтов конкурентного права, а также расширения перечня форм недобросовестной конкуренции, что может быть достигнуто лишь принятием отдельного закона о защите от недобросовестной конкуренции, который повысит значимость данного института [3].

Противоположной точки зрения придерживается В.И. Еременко, который считает, что развитие российского законодательства в данной сфере должно идти по пути дополнения существующих видов недобросовестной конкуренции новыми «развернутыми составами правонарушения».

Проанализировав указанные точки зрения, необходимо отметить следующее.

Сосуществование институтов монополистической деятельности и недобросовестной конкуренции в одном законе вполне объяснимо, так как борьба с этими явлениями и составляет предмет регулирования законодательства о защите конкуренции. Дискуссионным представляется и тот факт, что, сосуществуя в одном нормативном правовом акте, данные институты смешиваются, поскольку уж слишком сильны их различия, которые неоднократно анализировались и конкретизировались в научной литературе, в частности А.Н. Варламовой. Думается, что название закона «Федеральный закон о защите конкуренции» и подразумевает наличие в нем правовой регламентации всех правоотношений в данной сфере, что как раз и видится эффективным.

Действующее законодательство не дает конкретного ответа относительно обозначения названия действий хозяйствующих субъектов, квалифицируемых в качестве недобросовестной конкуренции. В статье 14 ФЗ «О защите конкуренции» находится лишь перечень самих действий, на которых налагается запрет [4]. По этой причине существуют разные мнения по этому поводу [5]. Рассмотрим некоторые из них.

Так, например, К.Ю. Тотьев именует действия, указанные в статье 14 ФЗ «О защите конкуренции», формами недобросовестной конкуренции и выделяет при этом три их разновидности.

Схожего взгляда по поводу наименования

указанных действий придерживается М.В. Залеская, которая также использует термин «формы недобросовестной конкуренции».

С.А. Паращук также дает название перечня недобросовестных конкурентных действий, используя при этом термин «формы».

Предшественники современных исследователей недобросовестной конкуренции также применяли для обозначения недобросовестных конкурентных действий различные словосочетания и эпитеты, например "неблаговидные проделки" (В.А. Шретер), "приемы недобросовестной конкуренции" (А.И. Каминка) [6].

По мнению В.Ф. Попондопуло недобросовестные конкурентные действия должны именоваться как "составы недобросовестной конкуренции".

Несмотря на то, что перечень недобросовестных действий в ст. 10 Закона РСФСР "О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках" именовался термином «формы», применение данного термина является некорректным. В данном случае в качестве формы выступает сама недобросовестная конкуренция, наполненная различным содержанием, которое и является видами недобросовестного конкурентного поведения.

Применение к перечню недобросовестных конкурентных действий термина «составы» также является неудачным. В такой ситуации возникнет путаница между самими недобросовестными конкурентными действиями и используемыми в различных отраслях права составами правонарушений или преступлений.

Самым подходящим наименованием перечня недобросовестных конкурентных действий, на наш взгляд, является используемое в ст. 10.bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности выражение "акты недобросовестной конкуренции".

Систематизация актов недобросовестной конкуренции выполняется как на международном, так и на национальных уровнях. На международном уровне классификация актов недобросовестной конкуренции содержится в п. 3 ст. 10.bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности.

Что касается отечественного законодательства, то оно включает в себя открытый перечень актов недобросовестной конкуренции, сформулированных в ст. 14 Федерального закона "О защите конкуренции".

Кроме того, пункт 2 статьи 14 Федерального закона "О защите конкуренции" относит к актам недобросовестной конкуренции вдобавок и действия, связанные с приобретением и использованием исключительного права на средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации продукции, работ или услуг.

Мы предлагаем внести дополнения в Федеральный закон «О защите конкуренции» в целях расширения перечня недобросовестных конкурентных действий, что, на наш взгляд, повысит значимость данного института, а также позволит правоприменителю квалифицировать более широкий перечень действий в качестве недобросовестной конкуренции.

Ст. 14 Закона о защите конкуренции предусматривает перечень недобросовестных конкурентных действий, однако следует отметить, что данный перечень не охватывает все возможные недобросовестные действия конкурентов.

Недобросовестная конкуренция является сложным явлением и пресечение таких действий затруднительно достичь путем введения в федеральный закон лишь двух норм о недобросовестной конкуренции. В данном случае этот вопрос может быть решен путем более подробной детализации проявлений недобросовестной конкуренции [7].

С другой стороны, проявления недобросовестной конкуренции, неохваченные нормой 14 вышеупомянутого ФЗ (такие как дезорганизация работы конкурента, демпинг и другие), могут квалифицироваться в качестве недобросовестной конкуренции на основании самого определения «недобросовестной конкуренции». Однако, в настоящее время не гарантируется эффективная правовая защита от данного явления во всех многообразиях ее проявления [8].

Рассмотрим подробнее недобросовестные действия конкурентов, не охваченные нормой 14 ФЗ «О защите конкуренции».

Первая из них - дезорганизация работы конкурента. Исходя из значения слова «дезорганизация», дезорганизацию работы конкурента можно толковать как нарушение порядка, дисциплины, организованности в работе хозяйствующего субъекта. Всякая дезорганизация деятельности хозяйствующего субъекта ослабляет его конкурентоспособность, а иногда делает вовсе невозможным дальнейшее участие конкурента в борьбе за власть.

Способы достижения дезорганизации работы конкурента могут быть разнообразными, например, хакерство (то есть проникновение в информационные или управляющие компьютерные сети конкурентов с целью их блокирования или организации сбоев в работе), силовые методы воздействия, тайная или явная порча товаров или имущества конкурентов и многое другое [9].

Рассмотрим подробнее применение каждого из перечисленных методов дезорганизации работы конкурента.

Хакерство является одним из самых новейших методов недобросовестной конкуренции, распространение которого связано с началом широкого использования компьютерных технологий в различных отраслях экономики. В настоящее время работа большинства хозяйствующих субъектов немыслима без применения компьютерных технологий. Пользуясь этим, конкуренты стали использовать в своей борьбе хакеров (лиц, проникающих в компьютерные сети конкурентов). Целью хакеров в основном является уничтожение банка данных, организация сбоев в работе, внесение ложных сведений в банк данных и т.д., то есть основное назначение деятельности хакеров можно свести к дезорганизации работы конкурента. Необходимо отметить, что в последнее время широкое распространение в недобросовестной борьбе конкурентов получили специальные программы-вирусы, которые полностью или частично дезорганизуют работу компьютерных систем [10].

Силовыми методами воздействия на конкурентов являются действия, имеющие своей целью заставить конкурента действовать необходимым образом (обычно к ним относятся действия уголовного характера). К этой группе относится широкий перечень действий, например, шантаж, запугивание, угроза насилия над конкурентами и членами его семьи, похищение членов семьи и других лиц, нанесение побоев и физическое устранение конкурентов и т.д.

Следующий метод дезорганизации работы конкурентов - тайная или явная порча товаров или имущества конкурентов. Как правило, данный метод применяется в следующих целях:

- во-первых, при необходимости оттока клиентов или покупателей у конкурентов. Данная цель может быть достигнута путем тайного нанесения порчи товару конкурента. При обнаружении дефекта покупателя всю ответ-

ственность возлагают на производителя. Последствия данного метода могут быть самыми разнообразными - от простой дезорганизации работы хозяйствующего субъекта до полного его банкротства.

- во-вторых, в целях принуждения конкурентов покинуть рынок. В данном случае, в отличие от первой ситуации, используются явные методы по порче или уничтожению имущества (товаров) конкурента.

Следующей формой проявления недобросовестной конкуренции, являющейся не включенной в норму 14 ФЗ «О защите конкуренции» является демпинг (от англ. Dumping- сбрасывание, бросовый экспорт), т.е. продажа своих товаров ниже стоимости с намерением противодействовать конкуренции или подавить ее.

Говоря о демпинге, обычно имеют в виду экспортно-импортные операции иностранных производителей, целью которых является завоевание новых рынков сбыта за счет более низких цен. Однако данное явление используется в конкурентной борьбе как на внешнем, так и на внутреннем рынке.

Демпинг представляет собой продажу товара на внешнем рынке по цене более низкой, чем на внутреннем рынке. Иначе демпинг можно определить как ценовую дискриминацию между национальными рынками. Это определение теоретически охватывает и ситуацию, в которой производитель продает товары на своем национальном рынке по цене ниже, чем за границей, и ситуацию, в которой он продает товары на национальном рынке по цене выше, чем на экспортных рынках.

Экономический смысл данного явления состоит в парадоксе - свою продукцию товаропроизводитель должен продавать по цене ниже себестоимости. На первый взгляд, данное явление не имеет рационального смысла, однако в некоторых случаях и при достаточных финансовых возможностях продажа товара по цене ниже издержек производства целесообразна и представляет собой эффективное средство в борьбе с конкурентами.

Иногда демпинг используется также монополистами для недопущения вхождения на рынок нежелательного конкурента. Поэтому демпинг, точно также как и монополично высокие цены, является эффективным инструментом.

Основная цель демпинга – завоевание новых рынков сбыта, наводнение их своими дешевыми товарами, более конкурентоспособными по сравнению с продукцией других хозяйствующих субъектов.

Однако ее негативным проявлением является недобросовестная конкуренция, которая дезорганизует работу рынка в целом. В результате недобросовестных действий конкурентов сокращается число рабочих мест, наносится ущерб производителям, и это далеко не полный перечень негативных последствий данного явления.

Но необходимо помнить, что пока есть сама конкуренция, будет продолжаться существовать и недобросовестная конкуренция. И задача государства в этой сфере заключается в том, чтобы минимизировать негативные последствия недобросовестной конкуренции.

#### Список использованных источников:

1. Закон РСФСР от 22.03.1991 N 948-1 "О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках" // "Ведомости СНД и ВС РСФСР", 18.04.1991, N 16, ст. 499
2. Касьянов Ю. Проблемы российского антимонопольного законодательства // Законодательство и экономика. 2012. №6
3. Постановление ФАС Северо-Кавказского округа от 20.11.2013 по делу N А53-9255/2013  
Требование: О привлечении к ответственности по ст. 14.10 КоАП РФ за незаконное использование товарного знака
4. Федеральный закон от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции"
5. Сарбаш С. Исполнение обязательств // Хозяйство и право. 2011. № 3.
6. Шретер В. Недобросовестная конкуренция // Сборник статей по гражданскому и торговому праву. Памяти профессора Габриэля Феликсовича Шершеневича. М., 2014.
7. Долгих М.Г. Юридическая природа недобросовестной конкуренции // Законодательство. 2012. №11.
8. Краснова С.А. Определение понятия "добросовестность" в российском гражданском праве // Журнал российского права. 2013. № 3.
9. Постановления Пленума ВАС РФ от 22.12.2011 N 81 "О некоторых вопросах применения

- статьи 333 Гражданского кодекса Российской Федерации", Постановления Президиума ВАС РФ от 14.02.2012 N 12035/11, от 06.09.2011 N 4905/11, от 13.01.2011 N 11680/10
10. Постановление Президиума ВАС РФ от 21.02.2012 N 12499/11.
  11. Закон РСФСР от 22.03.1991 N 948-1 "О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках" // "Ведомости СНД и ВС РСФСР", 18.04.1991, N 16, ст. 499.
  12. О внесении изменений в части первую, вторую, третью и четвертую Гражданского кодекса Российской Федерации, а также в отдельные законодательные акты Российской Федерации [Электронный ресурс]: проект Федерального закона № 47538-6. Доступ из справ.правовой системы «КонсультантПлюс».
  13. Дозорцев В.А. Недобросовестная конкуренция или несправедливая? //Юридический мир. 2011. №4

#### References:

1. Zakon RSFSR ot 22.03.1991 N 948-1 "O konkurentsii i ogranichenii monopolisticheskoy deyatel'nosti na tovarnykh rynkakh" // "Vedomosti SND i VS RSFSR", 18.04.1991, N 16, st. 499
2. Kasyanov Yu. Problemy rossyskogo antimonopol'nogo zakonodatel'stva // Zakonodatel'stvo i ekonomika. 2012. №6
3. Postanovleniye FAS Severo-Kavkazskogo okruga ot 20.11.2013 po delu N A53-9255/2013 Trebovaniye: O privlechenii k otvetstvennosti po st. 14.10 KoAP RF za nezakonnoye ispolzovaniye tovarnogo znaka
4. Federalny zakon ot 26.07.2006 N 135-FZ "O zashchite konkurentsii"
5. Sarbash S. Ispolneniye obyazatelstv // Khozyaystvo i pravo. 2011. № 3.
6. Shreter V. Nedobrosovestnaya konkurentsia // Sbornik statey po grazhdanskomu i torgovomu pravu. Pamyati professora Gabrielya Feliksovicha Shershenevicha. M., 2014.
7. Dolgikh M.G. Yuridicheskaya priroda nedobrosovestnoy konkurentsii // Zakonodatel'stvo. 2012. №11.
8. Krasnova S.A. Opredeleniye ponyatiya "dobrosovestnost" v rossyskom grazhdanskom prave // Zhurnal rossyskogo prava. 2013. № 3.
9. Postanovleniya Plenuma VAS RF ot 22.12.2011 N 81 "O nekotorykh voprosakh primeneniya statyi 333 Grazhdanskogo kodeksa Rossyskoy Federatsii", Postanovleniya Prezidiuma VAS RF ot 14.02.2012 N 12035/11, ot 06.09.2011 N 4905/11, ot 13.01.2011 N 11680/10
10. Postanovleniye Prezidiuma VAS RF ot 21.02.2012 N 12499/11.
11. Zakon RSFSR ot 22.03.1991 N 948-1 "O konkurentsii i ogranichenii monopolisticheskoy deyatel'nosti na tovarnykh rynkakh" // "Vedomosti SND i VS RSFSR", 18.04.1991, N 16, st. 499.
12. O vnesenii izmeneniy v chasti pervuyu, vtoruyu, tretyu i chetvertuyu Grazhdanskogo kodeksa Rossyskoy Federatsii, a takzhe v otdelnye zakonodatelnye акты Rossyskoy Federatsii [Elektronnyy resurs]: proyekt Federalnogo zakona № 47538-6. Dostup iz sprav.ppravovoy sistemy «KonsultantPlyus».
13. Dozortsev V.A. Nedobrosovestnaya konkurentsia ili nespravedlivaya? //Yuridichesky mir. 2011. №4

УДК 347.4

Камила Оспанова<sup>1</sup>  
<sup>1</sup>Студентка 3 курса колледжа «Әділет»  
Каспийского общественного университета  
Республика Казахстан, г. Алматы

*Научный руководитель:*  
Жевлакова Ю.А.  
*Преподаватель специальных дисциплин*

## ДОГОВОР СУРРОГАТНОГО МАТЕРИНСТВА

### Аннотация

В данной статье рассматриваются вопросы правового регулирования суррогатного материнства в РК; правовые последствия договора суррогатного материнства или применения вспомогательных репродуктивных методов и технологий; зарубежная практика суррогатного материнства.

**Ключевые слова:** Суррогатное материнство, ЭКО, вспомогательные репродуктивные технологии, человеческий эмбрион

Камила Оспанова<sup>1</sup>  
<sup>1</sup>Каспий қоғамдық университеті  
«Әділет» колледжінің 3 курс студенті  
Қазақстан Республикасы, Алматы қ.

### СУРРОГАТ АНА БОЛУ ШАРТЫ

#### Аңдатпа

Бұл мақалада ҚР-да суррогат ана болуының құқықтық реттелу мәселелері; суррогат ана келісімшартының құқықтық салдары немесе көмекші репродуктивті әдістер мен технологияларды қолдану; суррогат ана болудың шетелдік тәжірибесі қарастырылады.

**Түйінді сөздер:** суррогат ана, ЭКО, көмекші репродуктивті технологиялар, адам эмбрионы

Kamila Ospanova<sup>1</sup>  
<sup>1</sup>3-year student of the "Adilet" college  
of the Caspian Public University  
Republic of Kazakhstan, Almaty c.

### SURROGATORY MATERNITY AGREEMENT

#### Annotation

This article examines the legal regulation of surrogate motherhood in the Republic of Kazakhstan; legal consequences of the surrogate motherhood contract or the use of assisted reproductive methods and technologies; foreign practice of surrogate motherhood.

**Keywords:** surrogate motherhood, IVF, assisted reproductive technologies, human embryo.

На сегодняшний день в мире имеет место актуальная проблема - человеческое бесплодие. Много людей репродуктивного возраста страдают от неспособности к воспроизводству потомства. Ведь каждому, наверно, хочется иметь ребенка рано или поздно, а при усынов-

лении возникают те или иные проблемы, в том числе нежелание растить чужого ребенка, не каждый может морально себя настроить на это и взять на себя.

Мы живем в мире научно-технического прогресса, где медицинские технологии набирают



обороты и позволяют нам найти решение проблем методами вспомогательных репродуктивных технологий (далее - ВРТ). Большинство вопросов возникает именно с использованием метода суррогатного материнства.

Правовая природа заключения отношений с использованием такого метода вспомогательных репродуктивных технологий как суррогатное материнство имеет особый, специфический характер. Однако за неимением четкого правового регулирования и механизмов реализации, она порождает большое количество дискуссий среди специалистов-юристов. Остро стоит вопрос самого принципа регулирования суррогатного материнства. Мир условно делится на два больших лагеря специалистов, мнения которых относительно регламентации данного вопроса диаметрально противоположны. Зарубежный законодатель, в частности, к примеру, таких штатов как Арканзас и Калифорния, определяет презумпцию возникновения родительских прав у генетических родителей. В Великобритании, напротив, действует принцип, по которому генетические родители юридически становятся таковыми только с согласия суррогатной матери. Единой практики в мире нет. Существует масса сторонников как одного, так и другого подхода в разных странах, в том числе и в Казахстане.

Суррогатное материнство — вспомогательная репродуктивная технология, при применении которой в зачатии и рождении ребёнка участвуют три человека:

1) генетический отец — лицо, предоставившее свою сперму для оплодотворения и согласное после рождения ребёнка взять на себя обязанности отца;

2) генетическая мать — лицо, предоставившее свою яйцеклетку для оплодотворения и согласное после рождения ребёнка взять на себя обязанности матери;

3) суррогатная мать — женщина детородного возраста, согласившаяся на возмездной или безвозмездной основе выносить и родить ребёнка от генетических родителей и не претендующая на роль матери данного ребёнка, хотя это довольно спорный вопрос.

Как утверждают специалисты, в Республике Казахстан по статистике до 15% брачных союзов бездетны, порядка 30% таких пар, а это около 7 тысяч пар в год, нуждаются в применении вспомогательных репродуктивных технологий[4,с.20].

Отцами-основателями ЭКО (экстракор-

поральное оплодотворение) являются два британских исследователя - биолог Роберт Эдвардс (RobertEdwards) и гинеколог Патрик Стептой (PatrickStep toe), которые 25 июля 1978 года «зачали» в пробирке маленькую Луизу Браун (LouiseBrown). Именно этот день, считается профессиональным днем эмбриологов и репродуктологов. В начале 90-х гг. наступает новая эпоха в лечении бесплодия, с помощью клеточного инжиниринга врачи стали активно воздействовать на сам процесс оплодотворения.

Свое начало суррогатное материнство в Казахстане берет в 1998 году, когда был принят Закон «О браке и семье», который дал право на использование данного метода вспомогательных репродуктивных технологий (ВРТ). В Казахстане первый ребенок «из пробирки» родился в 1996 году. Сегодня их число составляет более 12 тыс. и каждый год на тысячу счастливых родителей становится больше. В 1999 году в Центре репродукции человека провели первую программу суррогатного материнства. В 2004 году вышел Закон «О репродуктивных правах граждан и гарантиях их осуществления». В 2009 году - Кодекс «О здоровье народа и системе здравоохранения». В этих документах была заложена правовая основа суррогатного материнства. Однако, как говорят сами специалисты, была необходима четкая регламентация отношений между суррогатной матерью и семейной парой, желающей стать родителями[3].

18 января 2012 года был введён в действие Кодекс Республики Казахстан от 26 декабря 2011 года «О браке (супружестве) и семье»[2].

Кодекс не только регулирует важные для общества брачно-семейные отношения, но и обеспечивает защиту прав и интересов семьи.

Договор суррогатного материнства относится в категории консенсуальных договоров, так как он считается заключенным с момента достижения договоренности между сторонами по всем его существенным условиям. Договор имеет схожие признаки с договором возмездного оказания услуг, предусмотренного Гражданским кодексом Республики Казахстан, по которому исполнитель обязуется по заданию заказчика оказать услуги (совершить определенные действия или осуществить определенную деятельность), а заказчик обязуется оплатить эти услуги.

По мнению Е.С. Митряковой данный договор надо включить в перечень договоров

возмездного оказания услуг. Однако договор суррогатного материнства может иметь и безвозмездный характер (если суррогатной матерью является близкая родственница заказчиков). Поэтому необходимо данный договор выделить в отдельный самостоятельный вид договоров.

Требования, предъявляемые суррогатной матери:

1. Суррогатной матерью могут стать женщины в возрасте от двадцати до тридцати пяти лет, получившие медицинское заключение об удовлетворительном состоянии психического, соматического и репродуктивного здоровья, включая результаты медико-генетического обследования.

2. В случае, если суррогатная мать состоит в зарегистрированном браке, она должна предъявить нотариально удостоверенное заявление супруга о согласии на применение вспомогательных репродуктивных методов и технологий и на заключение договора суррогатного материнства.

Договор суррогатного материнства должен содержать:

- 1) данные супругов (заказчиков) и суррогатной матери;
- 2) порядок и условия оплаты материальных расходов на содержание суррогатной матери;
- 3) права, обязанности и ответственность сторон при неисполнении условий договора;
- 4) размер и порядок компенсаций;
- 5) иные условия, в том числе форс-мажорные обстоятельства.

При заключении договора суррогатного материнства, предметом договора выступает вынашивание ребенка и дальнейшая его передача потенциальным родителям, то есть оказание услуги, за которую суррогатная мать получает по договору вознаграждение.

Говоря о субъектах договора суррогатного материнства нельзя обойти молчанием и вопрос, могут ли этот договор заключать в Казахстане иностранные граждане?

Полагаем, что действующее законодательство нашей страны не создает этому каких-либо препятствий.

Так, согласно пункту 4 статьи 12 Конституции Республики Казахстан «Иностранцы и лица без гражданства пользуются в Республике правами и свободами, а также несут обязанности, установленные для граждан, если иное не предусмотрено Конституцией, законами и международными договорами»[1].

Так можно заключить, что иностранцы вправе быть субъектом договора суррогатного материнства. Однако здесь есть один скрытый вопрос, а разрешает ли страна их гражданства обзаводиться детьми рассматриваемым способом. Например, законодательство Испании, в частности, Инструкция Министерства юстиции Испании о порядке вписания детей, рожденных за рубежом, в рамках программы о замещающей беременности определяет, что родительские права в отношении детей, рожденных путем суррогатного материнства, производятся только на основании решения иностранного суда. Эта мера, принята в целях защиты прав ребенка, роженицы, а также, чтобы исключить случаи скрытой международной торговли детьми. Законодательство Швейцарии, Германии вообще запрещает суррогатное материнство, соответственно регистрацию детей, рожденных от суррогатной матери.

Правовые последствия договора суррогатного материнства или применения вспомогательных репродуктивных методов и технологий:

1. Родителями ребенка, родившегося в результате применения вспомогательных репродуктивных методов и технологий, на основании договора суррогатного материнства признаются супруги (заказчики). Матерью ребенка после его рождения в медицинском свидетельстве о рождении записывается супруга (заказчица), заключившая договор суррогатного материнства.

2. Отказ супругов (заказчиков) от ребенка оформляется в установленном порядке после регистрации его рождения в регистрирующем органе. В случае отказа от ребенка супруги (заказчики), заключившие договор с суррогатной матерью, не вправе требовать от суррогатной матери возмещения материальных расходов. Право материнства по ее желанию остается за суррогатной матерью, а в случае ее отказа ребенок передается на попечение государства. При отказе супругов (заказчиков) от ребенка и при принятии ребенка суррогатной матерью эти лица обязаны выплатить суррогатной матери компенсацию в размере и порядке, которые установлены договором.

3. В случае расторжения брака (супружества) супругов (заказчиков) ответственность за ребенка, родившегося по договору суррогатного материнства, возлагается на обоих супругов (заказчиков). В случае смерти одного из супругов (заказчиков) ответственность за

ребенка, родившегося по договору суррогатного материнства, возлагается на оставшегося в живых. В случае смерти обоих супругов (заказчиков) и отказа их близких родственников усыновить родившегося ребенка по желанию суррогатной матери этот ребенок может быть передан ей, а в случае ее отказа - на попечение государства. Передача ребенка суррогатной матери либо государственным организациям в форме опеки не прекращает его прав как наследника супругов (заказчиков).

4. В случае наступления естественной беременности у суррогатной матери после заключения договора суррогатного материнства договор расторгается с выплатой ею всех расходов, затраченных заказчиками согласно договору суррогатного материнства.

Суррогатное материнство – это явление, связанное с нравственно-этическими и даже философскими вопросами. Поэтому религиозные организации принимают самое активное участие в обсуждении этой проблемы. Причем у разных религий отношение к суррогатному материнству может отличаться. Так, в православии суррогатное материнство неприемлемо во всех случаях, даже если речь идет о предоставлении таких услуг безвозмездно. В исламе запрещены любые связи, кроме связи супругов. Поскольку суррогатное материнство предполагает участие посторонней женщины, для мусульман оно не допустимо. Что касается иудаизма, то он осуждает внебрачные связи, но при этом разрешает альтернативные методы продления рода. В Торе есть история о том, как Рахель (жена Яакова) потеряла надежду родить ребенка и решила воспользоваться помощью другой женщины.

На первый взгляд, существующие нормы правового регулирования договора о суррогатном материнстве не вызывают каких-либо сомнений. Однако, на практике юристы сталкиваются с большим количеством проблем, связанных с правовыми недоработками.

Определение правовой природы самого договора суррогатного материнства. Существуют различные мнения на этот счет. Так, Д.В. Огородов рассматривает договор о суррогатном материнстве как смешанный договор, сочетающий в себе элементы поименованных (купля-продажа, услуги) и непоименованных договоров (договор о вынашивании детей).

О.Ю. Косова считает, что договор о суррогатном материнстве следует отнести к разряду ничтожных сделок, как нарушающий основы

нравственности и правопорядка.

Согласно мнению Е.С. Митряковой, договор о суррогатном материнстве – это договор возмездного оказания услуг, обязанность исполнителя (суррогатной матери) – оказать по заданию заказчиков определенные услуги (вынашивание и рождение ребенка), а обязанность генетических родителей – оплатить эти услуги.

Однако казахстанский законодатель учел этот момент и закрепил пунктом 4 статьи 99 Кодекса Республики Казахстан от 18 сентября 2009 года «О здоровье народа и системе здравоохранения» невозможность рассмотрения человеческого эмбриона как предмета коммерческого договора: «Человеческий эмбрион не может быть получен для коммерческих, военных и промышленных целей».

Проблематика суррогатного материнства

Одним из центральных спорных моментов в настоящее время также является вопрос о возможности оставления ребенка у суррогатной матери.

Пункт 2 статьи 57 Кодекса «О браке (супружестве) и семье» закрепляет, что суррогатная мать не вправе отказаться от передачи рожденного ребенка лицам, заключившим с ней договор, а равно передавать ребенка другим лицам. Придание казахстанским законодателем приоритета интересам биологических родителей, а не суррогатной матери, не признается бесспорным.

До сих пор вопрос о том, кто является родителями ребенка, рожденного суррогатной матерью, в правовой науке остается открытым. Одни придают официальный статус настоящих родителей супругам, предоставившим генетический материал, основываясь на биологическом родстве. Другие отдают предпочтение суррогатной матери, считая, что момент рождения ребенка, независимо от наличия каких-либо соглашений, совпадает с моментом возникновения семейно-правовой связи с ним, которая не должна игнорироваться законом [4, с.20].

Справедливо, что у потенциальных родителей ребенка имеется генетическая связь с данным ребенком, но с суррогатной матерью у ребенка возникает связь биологическая, психологическая, эмоциональная. Законодатель Республики Казахстан четко определил свою позицию о том, что суррогатная мать обязана передать ребенка генетическим родителям. Российский законодатель, к примеру, отдал

предпочтение интересам суррогатной матери, т. е. она должна дать согласие не только при заключении договора о суррогатном материнстве, но также должна подтвердить согласие на запись их в качестве родителей, после рождения ребенка. При отказе от этого подтверждения суррогатная мать вправе сама записать себя в качестве матери рожденного ребенка. Так считают активисты суррогатного материнства во главе с М. В. Антокольской «Поскольку лица, заключившие договор на вынашивание, являются генетическими родителями ребенка, они могут связывать свои надежды и родительские чувства с его появлением на свет. Отказ суррогатной матери от подтверждения согласия на запись их в качестве родителей может причинить им серьезную травму. Суррогатная мать в свою очередь, не являясь генетической матерью, тем не менее имеет с ребенком биологическую связь. В процессе беременности и родов проявляются ее материнские чувства, которые могут полностью изменить ее отношение к ребенку и к заключенному ею соглашению [5, с.195-200].

Но тогда это совершенно не защищает интересы женщины, мечтающей о ребенке, но по состоянию здоровья не способной его родить, да и супружеской пары в целом. Ведь суррогатная мать заключает договор и должна была быть психически подготовленной к своему решению оказания услуги. То есть становясь участником договора о суррогатном материнстве, суррогатная мать вместе с правами принимает на себя ряд гражданско-правовых обязанностей, которые подлежат исполнению, как и в любом другом гражданско-правовом обязательстве. В случае их неисполнения наступает гражданско-правовая ответственность. А значит, биологические родители вправе привлечь суррогатную мать к ответственности по договору в виде возмещения убытков. Именно такой подход, по моему мнению, представляется наиболее правильным и обоснованным.

Право ребенка знать своих родителей.

До принятия Закона о репродуктивных правах граждан право ребенка знать своих родителей уже неоднократно вызывало негодование правоведов в связи с его соотношением с охраняемой законом тайной усыновления. В отношениях, возникающих по поводу применения суррогатного материнства, казахстанский законодатель оставляет право решения вопроса о разглашении ребенку способа его появления на свет за самими родителями, считая любое

вмешательство в межличностные отношения родителей и детей недопустимым.

Судебная практика

О законодательном регулировании и правовых гарантиях соблюдения прав участников данных правоотношений в Казахстане рассказала судья Верховного Суда РК Галя Ак-Куова.

В первую очередь она отметила, что на сегодняшний день как таковой судебной практики рассмотрения дел, связанных с оспариванием договоров суррогатного материнства, в Казахстане не существует. По мнению судьи Верховного Суда, такая ситуация сложилась благодаря качественной работе нотариусов, заключающих договора, не порождающей каких-либо судебных тяжб.

В целом же сегодня в Казахстане создана прочная правовая база для регулирования отношений, связанных с применением новых репродуктивных технологий, в частности суррогатного материнства. В главе 9 Кодекса РК «О браке (супружестве) и семье» подробно регламентированы условия договора о суррогатном материнстве, его письменная, нотариально удостоверенная форма, правовые гарантии оплаты услуг суррогатной матери и передачи рожденного ребенка родителям-заказчикам, а также другие нормы, позволяющие равным образом защитить субъектов отношений, возникающих ввиду использования суррогатного материнства.

Тем не менее, несмотря на создание прочной правовой базы, в процессе применения законодательства на практике возникают некоторые нюансы, затрудняющие работу нотариуса. Галя Ак-Куова привела несколько примеров противоречивости семейного законодательства.

Во-первых, в Кодексе не регламентированы сроки, в соответствии с которыми суррогатная мать должна передать ребенка соответствующим лицам. Во-вторых, законодательно не определено правовое положение супругов-заказчиков и суррогатной матери. Более того, в норме закона речь идет о супругах-заказчиках как о лицах, состоящих в зарегистрированном браке. В то же время отсутствует норма, запрещающая заказчику быть одиноким лицом.

Зарубежная практика суррогатного материнства

Зарубежная практика имеет значительный опыт в применении этого института, хотя и не может характеризоваться как однозначная. И в настоящее время вопрос о суррогатном ма-

теринстве имеет большую актуальность за рубежом.

В некоторых государствах суррогатное материнство полностью запрещено (Франция, Германия). Суррогатное материнство во Франции противозаконно. Преступлением считается любая попытка осуществить искусственное оплодотворение женщины, готовой отказаться от своего ребенка после его рождения (суррогатной матери), или имплантировать ей человеческий эмбрион. Наказание несет врач, но не несут предполагаемые родители или суррогатная мать.

В других государствах запрещены лишь коммерческие соглашения о суррогатном материнстве и не допускается рассмотрение судебных исков по таким соглашениям. К таким государствам относятся: Канада, Израиль, Великобритания, штат Виктория (Австралия), штаты Нью Гемпшир и Вирджиния (США).

Однополым парам придется искать варианты в более лояльных государствах, например, США. Согласно законодательству американского штата Калифорния, суррогатное материнство там не только разрешено, но и приветствуется в качестве способа репродукции в союзах, где причиной бесплодия является гомосексуальность. Хотя такая политика лояльности поддерживается не на всей территории страны.

В настоящее время можно с полной уверенностью говорить о том, что в Республике Казахстан только формируется правовая основа, способная упорядочить отношения по применению новых репродуктивных технологий. Это еще больше осложняется наличием огромного количества споров о гуманности и этичности применения этих методов. Представляется, однако, что при гибком регулировании отношений, возникающих по поводу использования

суррогатного материнства, решение правовых и этических проблем все-таки возможно.

Законодателю следует доработать следующие вопросы правового регулирования договора о суррогатном материнстве в главе 9 Кодекса РК «О браке (супружестве) и семье»:

- во-первых, ничего не сказано о правовых последствиях в случае рождения мертвого ребенка по договору о суррогатном материнстве.

- во-вторых, весьма немаловажным представляется правовая регламентация отказа суррогатной матери выдать ребенка заказчику (родителям).

- в-третьих, в статье 1 названного Кодекса наряду с основными понятиями суррогатного материнства, суррогатной матери, отсутствует определение ребенка, рожденного от суррогатной матери, а также не регламентированы его права и интересы в главе 10 «Права ребенка».

Также Кодекс Республики Казахстан от 18 сентября 2009 года «О здоровье народа и системе здравоохранения» в статье 1 не содержит определения о суррогатном материнстве, суррогатной матери и детях, рожденных от суррогатной матери.

Вопросы совершенствования правового регулирования подобных социальных проблем на сегодняшний день поставлены в разряд важнейших задач Главой нашего государства Нурсултаном Абишевичем Назарбаевым. Президент Республики Казахстан в своем новом Послании народу Казахстана от 27 января 2012 года «Социально-экономическая модернизация – главный вектор развития Казахстана» особо подчеркивает важность правового урегулирования медико-социальных вопросов, таких как, рождаемость и здравоохранение.

#### Список использованных источников:

1. Конституция Республики Казахстан от 30.08.1995 г. (с изменениями и дополнениями по состоянию на 10.03.2017 г.). Алматы, издательство «ЮРИСТ», 2017.
2. Кодекс Республики Казахстан от 26 декабря 2011 года «О браке (супружестве) и семье» (с изменениями и дополнениями по состоянию на 11.07.2017 г.). Алматы, издательство «ЮРИСТ», 2018г.
3. Кодекс Республики Казахстан от 18 сентября 2009 года «О здоровье народа и системе здравоохранения» (с изменениями и дополнениями по состоянию на 09.01.2018 г.). Алматы, издательство «ЮРИСТ», 2018.
4. Славикова Н. Долгожданные дети. // Казахстанский Медицинский Журнал. – 2011 - № 2 (20). С. 20
5. Антокольская М.В. Семейное право. - М., 1996.

## References:

1. Konstitutsiya Respubliki Kazakhstan ot 30.08.1995 g. (s izmeneniyami i dopolneniyami po sostoyaniyu na 10.03.2017 g.). Almaty, izdatelstvo «YuRIST», 2017.
2. Kodeks Respubliki Kazakhstan ot 26 dekabrya 2011 goda «O brake (supruzhestve) i semye» (s izmeneniyami i dopolneniyami po sostoyaniyu na 11.07.2017 g.). Almaty, izdatelstvo «YuRIST», 2018.
3. Kodeks Respubliki Kazakhstan ot 18 sentyabrya 2009 goda «O zdorovye naroda i sisteme zdra-vookhraneniya» (s izmeneniyami i dopolneniyami po so-stoyaniyu na 09.01.2018 g.). Almaty, izdatelstvo «YuRIST», 2018g.
4. Slavikova N. Dolgozhdannye deti.// Kazakhstansky Meditsinsky Zhurnal. – 2011 - № 2 (20). S. 20
5. Antokolskaya M.V. Semeynoye pravo. - M., 1996.

УДК 338.465.4

**Анастасия Андреевна Пантелеева<sup>1</sup>****Анастасия Дмитриевна Шуракова<sup>1</sup>****<sup>1</sup>Студентки 3 курса Волго-Вятского института (филиала)****Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА)****Российская Федерация, г. Киров****Необоснованные перерывы в предоставлении коммунальных услуг: причины, порядок их прекращения, перерасчет оплаты****Аннотация**

Данная статья посвящена причинам необоснованных перерывов в предоставлении коммунальных услуг. Детально рассмотрен вопрос прекращения необоснованных перерывов либо предоставления услуг ненадлежащего качества. Как следствие в статье рассмотрена возможность перерасчета оплаты коммунальных услуг.

**Ключевые слова:** необоснованные перерывы, ненадлежащее качество услуг, коммунальные услуги, перерасчет оплаты, причины, пути решения, ответственность.

**Анастасия Андреевна Пантелеева<sup>1</sup>****Анастасия Дмитриевна Шуракова<sup>1</sup>****<sup>1</sup>О.Е. Кутафин атындағы Университетінің (ММЗА)****Волго-Вятск институтының (филиал) 3 курс студенттері,****Ресей Федерациясы, Киров қ.****КОММУНАЛДЫ ҚЫЗМЕТ КӨРСЕТУДЕ НЕГІЗСІЗ ҮЗІЛІСТЕР: СЕБЕПТЕР, ТОҚТАТУ ТӘРТІБІ, ТӨЛЕМДІ ҚАЙТА ЕСЕПТЕУ****Аңдатпа**

Аталған мақала коммуналды қызмет көрсетуде негізсіз үзілістер себептеріне арналған. Негізсіз үзілістерді немесе тиісті сапасыз қызмет көрсетуді тоқтату мәселесі жан-жақты қарастырылды. Нәтиже ретінде мақалада коммуналды қызмет көрсетуді қайта есептеу мүмкіндігі қарастырылды.

**Түйінді сөздер:** негізсіз үзілістер, қызмет көрсетудің тиісті емес сапасы, коммуналды қызмет көрсету, төлемдерді қайта есептеу, себептер, шешу жолдары, жауапкершілік.

Anastasia Andreyevna Panteleeva<sup>1</sup>

Anastasia Dmitrievna Shurakova<sup>1</sup>

<sup>1</sup>3rd year students of Volga-Vyatka Institute (branch)

University named after O. E. Kutafin (MSAL)

Russian Federation, Kirov

## UNJUSTIFIED INTERRUPTIONS IN THE PROVISION OF PUBLIC SERVICES: REASONS, PROCEDURE FOR THEIR TERMINATION, PAYMENT ALLOCATION

### Annotation

This article is devoted to the reasons of unreasonable breaks in the provision of public services. The issue of termination of unreasonable breaks or provision of services of inadequate quality is considered in detail. As a consequence, the article considers the possibility of recalculation of payment for utilities.

**Keywords:** unreasonable breaks, inadequate quality of services, utilities, recalculation of payment, reasons, ways of decision, responsibility.

На сегодняшний день жилищные споры являются одной из наиболее острых проблем в России. Каждый человек хоть раз сталкивался с некачественным предоставлением коммунальных услуг. Что же делать в такой ситуации, куда пойти и что необходимо требовать? Именно в этой сфере мы попробуем изучить и выявить основные вопросы жилищно-коммунального хозяйства, а также предложим возможные пути решения данной проблемы.

Любой гражданин, независимо от того, является ли он собственником жилья, нанимателем или арендатором, сталкивался с необходимостью оплаты коммунальных услуг. Нормы коммунальных платежей обычно определяются централизованно – на муниципальном уровне, на уровне управляющей компании или на уровне общественных формирований (ТСЖ, ТСН, ЖСК).

При этом есть платежи, оплачиваемые в зависимости от площади квартиры, а есть те, которые зависят от потребления услуги или количества жильцов в квартире. Однако, любой норматив коммунальной услуги может быть перерасчитан.

Когда же перерывы в предоставлении коммунальных услуг являются обоснованными? Законодательно для этого предусмотрены несколько оснований.

Во-первых, перерывы в предоставлении коммунальных услуг допустимы для проведения ремонтных и профилактических работ [4, гл.9].

Ремонтные работы, как правило, в зависимости от периодичности проведения, подразделяются на два вида: текущий ремонт и капитальный. Текущий ремонт здания

включает в себя комплекс строительных и организационно-технических мероприятий с целью устранения неисправностей [7]. Капитальный ремонт состоит в замене и (или) восстановление строительных конструкций объектов капитального строительства или элементов таких конструкций, за исключением несущих строительных конструкций, замене и (или) восстановлении систем инженерно-технического обеспечения и сетей инженерно-технического обеспечения, а также в замене отдельных элементов несущих строительных конструкций на аналогичные или иные улучшающие показатели [2, ст.1 п.14.2].

При этом необходимо отметить, что сроки проведения ремонтных работ установлены законодательством, а также их оплата включена в оплату жилья, поступающей ежемесячно. В необходимых случаях потребители должны быть уведомлены исполнителем о причинах и ожидаемой продолжительности перерыва.

Согласно п.115 Правил предоставления коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах и жилых домов, исполнитель ограничивает или приостанавливает предоставление коммунальных услуг без предварительного уведомления потребителя в следующих случаях:

Возникновения или угрозы возникновения аварийной ситуации в централизованных сетях инженерно-технического обеспечения, по которым осуществляются водо-, тепло-, электро- и газоснабжение;

Возникновения стихийных бедствий и (или) чрезвычайных ситуаций, а также при необходимости их локализации и устранения последствий;

Выявления факта несанкционированного подключения внутриквартирного оборудования потребителя к внутридомовым инженерным системам или централизованным сетям инженерно-технического обеспечения;

Использования потребителем бытовых машин (приборов, оборудования), мощность подключения которых превышает максимально допустимые нагрузки, рассчитанные исполнителем исходя из технических характеристик внутридомовых инженерных систем и доведенные до сведения потребителей;

Получения исполнителем предписания органа, уполномоченного осуществлять государственный контроль и надзор за соответствием внутридомовых инженерных систем и внутриквартирного оборудования установленным требованиям, о необходимости введения ограничения или приостановления предоставления коммунальной услуги, в том числе предписания органа исполнительной власти субъекта Российской Федерации, уполномоченного на осуществление государственного контроля за соответствием качества, объема и порядка предоставления коммунальных услуг установленным требованиям, о неудовлетворительном состоянии внутридомовых инженерных систем (за техническое состояние которых отвечает собственник жилого дома) или внутриквартирного оборудования, угрожающем аварией или создающем угрозу жизни и безопасности граждан [6].

Во-вторых, перерыв в предоставлении коммунальных услуг может быть предусмотрен на межотопительный период для централизованных систем отопления, при этом срок начала отопительного периода устанавливается органами местного самоуправления.

При предоставлении коммунальных услуг с перерывами, превышающими установленную продолжительность, размер платы за каждую коммунальную услугу также подлежит уменьшению в размере не предоставленных коммунальных услуг.

Основным нормативным документом, регулирующим отношения между субъектами процесса обеспечения горячим водоснабжением, является Постановление Правительства РФ «О предоставлении коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах и жилых домов» от 06.05.2011 г. № 354. Согласно данному постановлению, а именно, приложению №1, установлен перечень ситуаций, когда могут быть

отключены коммунальные услуги и продолжительность данных перерывов.

Во-первых, допустимая норма перерыва подачи холодной воды: 8 часов (суммарно) в течение 1 месяца; 4 часа одновременно, при аварии в централизованных сетях холодного водоснабжения в соответствии с требованиями РФ о техническом регулировании [9-10].

Во-вторых, допустимая продолжительность перерыва подачи горячей воды: 8 часов (суммарно) в течение 1 месяца; 4 часа одновременно, а при аварии на тупиковой магистрали – 24 часа, продолжительность перерыва горячего водоснабжения, связанная с ремонтными и профилактическими работами, осуществляется с требованиями законодательства РФ о техническом регулировании [8].

В-третьих, допустимая продолжительность перерыва водоотведения: 8 часов (суммарно) в течение 1 месяца; 4 часа одновременно (в том числе при аварии).

В-четвертых, допустимая продолжительность перерыва газоснабжения: не более 4 часов (суммарно) в течение одного месяца.

В-пятых, допустимая продолжительность перерыва отопления: не более 24 часов (суммарно) в течение одного месяца; не более 16 часов одновременно – при температуре воздуха в жилых помещениях от 12 градусов С до нормативной; не более 8 часов одновременно – при температуре воздуха в жилых помещениях от 10 градусов С до 12 градусов С; не более 4 часов одновременно – при температуре воздуха в жилых помещениях от 8 градусов С до 10 градусов С.

Согласно пункту 157 Правил, установленных Постановлением Правительства от 06.05.2011 года при предоставлении исполнителем потребителю коммунальных услуг ненадлежащего качества и (или) с перерывами, превышающими установленную продолжительность, потребитель вправе потребовать от исполнителя уплаты неустоек (штрафов, пеней) в размере, указанном в Законе Российской Федерации «О защите прав потребителей» [3].

Одним из оснований о возмещении вреда является превышение суммарного времени перерывов в предоставлении коммунальных услуг за расчетный период, установленный Приложением №1 данных правил.

На практике существует немало ситуаций, когда данные перерывы на предоставление коммунальных услуг были значительно превышены.



Так, например, в сентябре 2015 года гражданка П. обратилась в суд с иском о компенсации морального вреда, указывая, что в его квартире отсутствовала горячая вода в продолжительный период времени, что нарушает нормы действующего законодательства, согласно которым в период ежегодных профилактических ремонтов отключение систем горячего водоснабжения не должно превышать 14 суток. Поскольку права истицы, как потребителя, нарушены по вине ответчика, суд удовлетворил требование о компенсации морального вреда, причиненного вследствие отключения горячей воды [12].

Другим же примером является обращение гражданина А. в суд с иском о восстановлении отопления его квартиры. В данном случае отопление отсутствовало в течение всего отопительного периода, что привело к значительному ущербу имуществу гражданина: в квартире появилась сырость, плесень, отстали от стен обои, образовывался водный конденсат, стекающий на пол, что привело к тому, что жилое помещение перестало отвечать требованиям, предъявляемым к жилому помещению. В связи с несогласием МУП о соразмерности возмещения ущерба и морального вреда данное дело дошло до кассационной инстанции, однако суд остался на стороне истца и обязал ответчика восстановить отопление и выплатить денежную компенсацию гражданину [16, с.16].

Что же делать и куда обращаться в случае продолжительных необоснованных перерывов в предоставлении коммунальных услуг, а также неправильного начисления платы за них?

Законодательство Российской Федерации устанавливает безусловную обязанность каждого собственника или нанимателя жилых помещений своевременно и в полном объеме оплачивать предоставленные коммунальные услуги. От управляющей компании или предприятия ЖКХ требуется оказать услуги надлежащего качества и правильно рассчитать сумму платежей.

За организациями, осуществляющими предоставление коммунальных услуг, ведется государственный контроль за качеством и количеством предоставленных услуг (в соответствии со ст.13, ст.20 ЖК РФ). Контроль за соблюдением порядка предоставления коммунальных услуг осуществляется органами исполнительной власти РФ, органами исполни-

тельной власти субъектов РФ и органами местного самоуправления в пределах своей компетенции (в соответствии с п.114 Порядка).

Поэтому, чтобы предотвратить необоснованные отключения и перерывы в предоставлении коммунальных услуг можно обратиться в следующие организации:

- 1) Управляющую компанию
- 2) Контрольно надзорные органы:  
Государственную жилищную инспекцию  
Органы Роспотребнадзора
- 3) Федеральную антимонопольную службу РФ
- 4) Прокуратуру (районную, областную) [13]
- 5) Суд

Данные организации проведут проверку и если выявят нарушения, то привлекут виновных к ответственности в зависимости от того, кто является представителем данных услуг.

Первый вариант – это если Ваш дом обслуживает управляющая компания. В этом случае управляющая компания является исполнителем, и ответственность за предоставление горячего водоснабжения и иных услуг лежит на ней, независимо, производит она или приобретает коммунальные ресурсы. На практике очень часто управляющие компании объясняют отсутствие своей вины, однако согласно Порядку, они являются исполнителем, который отвечает за весь процесс предоставления коммунальных услуг. И отвечать должны именно они.

Кроме этого, исполнитель в соответствии с п.85, п.86 Порядка не может отключать горячую воду потребителям, выполняющим свои обязательства. То есть, если Ваш сосед ненадлежащим образом исполняет свои обязательства (к примеру, не оплачивает вовремя жилищно-коммунальные услуги), то Вам не имеют право отключать горячую воду и ссылаться на данного соседа.

Второй вариант - если у Вас ТСЖ, ЖСК, то ответственность за непредоставление коммунальных услуг лежит также на управляющих компаниях.

Здесь следует учесть Обзор судебной практики Верховного суда РФ за 4 квартал 2006 г. (вопрос 28), где ТСЖ, ЖСК определили как посредника (так как не является непосредственным потребителем) в процессе предоставления коммунальных услуг. Поэтому здесь достаточно сложный вопрос, как позиционировать ТСЖ или ЖСК, и можно ли отключать добросовестных плательщиков в случае задолженно-

сти других жильцов [14].

Третий вариант - если управляющая компания уклоняется от исправления ошибки и настаивает на своей правоте, у жильцов есть возможность обратиться в контрольные и надзорные органы в сфере ЖКХ. К таким органам относятся: государственная жилищная инспекция или органы Роспотребнадзора.

Население может обратиться к специалистам по защите своих жилищных прав.

Если граждан обманывают с расчетом за услуги ЖКЖ (неправильно применяют тариф или льготу), жалобу нужно подавать в Государственную жилищную инспекцию.

Данная инспекция способствует реализации прав граждан на обращение в суд, а также в другие органы власти с помощью подготовки заключений и различных измерений с помощью приборов учета (независимая экспертиза).

Если неправильный расчет был вызван некачественным оказанием услуг, либо УК вообще не предоставляла коммунальные услуги, необходимо привлекать Роспотребнадзор.

Роспотребнадзор и его структурные подразделения также помогают гражданам зафиксировать нарушения (необоснованных перерывов или предоставление некачественных услуг в сфере ЖКХ).

Специалисты Роспотребнадзора разъясняют гражданам законодательство Российской Федерации, практику его применения, а также толкование норм, терминов и понятий [11].

Следующий вариант – это обращение в Федеральную антимонопольную службу и в ее структурные подразделения (далее ФАС РФ).

С 2016 у ФАС появились полномочия по контролю и регулированию в сфере предоставления коммунальных услуг [5]. Они могут требовать устранять нарушения в случае превышения установленных ограничений на повышение тарифов ЖКХ, а также требовать перерасчета суммы за предоставленные услуги ненадлежащего качества.

Одним из вариантов обжалования незаконных перерывов в предоставлении коммунальных услуг является обращение в органы прокуратуры.

Они осуществляют надзор за любыми случаями нарушения закона. Если при расчете было допущено такое нарушение, граждане имеют полное право обратиться в прокуратуру с жалобой или заявлением по поводу ошибок в квитанциях ЖКХ.

Еще одной инстанцией, чтобы оспорить неправомерные действия управляющей компании, является суд. В суде можно обжаловать любые действия предприятий в сфере ЖКХ, однако обязанность доказывания возлагается на истца.

Согласно ст.157 ЖК РФ за непредставление коммунальных услуг предусмотрены такие меры ответственности, как обязанность произведения перерасчета предприятием ЖКХ в случае допущенной ошибки или нарушении требований к качеству оказанных услуг, а также жильцы имеют право на взыскание штрафа за нарушение прав потребителей коммунальных услуг [15].

Так, например, Прокурор Нолинского района обратился в суд с иском в интересах пенсионера Помыткина Л.А., имеющего в общей совместной собственности жилое помещение с супругой Помыткиной Л.А., в котором он проживает, по вопросу законности начисления и взимания платы за отопление.

В обоснование заявленных требований указано, что на основании распоряжения администрации г. Нолинска была разрешена газификация жилого дома. В 2006 году квартира Помыткина полностью перешла на индивидуальное газовое отопление. В указанной квартире, прекращена подача тепловой энергии от центральной системы отопления. В связи с чем, начисление платы за центральное отопление Помыткину Л.А. является незаконным, так как его квартира отключена (отрезана) от системы центрального отопления на основании разрешительных документов в 2006 году, что соответствует требованиям ст. 25 и 26 ЖК РФ.

Суд сделал вывод о том, что переоборудование жилого помещения путем переустройства системы отопления на иной вид отопления является правомерным и порождает правовые последствия в виде освобождения собственника квартиры от обязанности по оплате услуг теплоснабжения.

Основным видом ответственности органов, являющихся исполнителями по представлению коммунальных услуг, является перерасчет платы за данные услуги. Например, перерасчет должен быть при долговременном перерыве в предоставлении любой коммунальной услуге, при условии, что перерыв превышает установленную ЖК РФ продолжительность, а также при оказании поставщиком коммунальной услуги ненадлежащего качества.

В каждом конкретном случае существует

особый порядок оформления перерасчета.

1. В случае, если УК поставляет потребителям коммунальную услугу или услугу, не соответствующую нормативам по такого вида услугам, жилец может потребовать выполнить перерасчет такой услуги или услуг.

Для этого необходимо составить акт о непредоставлении коммунальных услуг или предоставлении коммунальных услуг ненадлежащего качества. Такой акт по заявлению жильца или жильцов должна составить УК. Каждый жилец имеет полное право самостоятельно затребовать составление акта. Если УК отказывается в этом, необходимо обратиться в Жилищную инспекцию.

2. Порядок перерасчета за коммунальные услуги при предоставлении коммунальных услуг ненадлежащего качества и с перерывами, превышающими установленную законом продолжительность, закреплен в Правилах предоставления коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах и жилых домов, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 06.05.2011 № 354.

После составления акта, УК направляет его в «Единый Расчетный Центр». Именно там осуществляется перерасчет. Результаты этого перерасчета должны быть отражены в квитанции на оплату жилого помещения и коммунальных услуг в графе «перерасчеты». При этом расчет величины уменьшения начисления коммунальных услуг производится только на основании адресных данных, ежемесячно получаемых из районных диспетчерских служб коммунальных служб.

Плата за коммунальные услуги при их предоставлении с перерывами, превышающими установленную продолжительность, должна быть уменьшена в порядке, установленном Правительством РФ (ч. 4 ст. 157 ЖК РФ; разд. IX Правил предоставления коммунальных услуг, утв. Постановлением Правительства РФ от 06.05.2011 №354).

Для наглядного и понятного восприятия информации следует привести конкретные примеры того, как рассчитывается плата за коммунальные услуги, предоставленные с перерывами.

Плата за коммунальную услугу за расчетный период (которым является календарный месяц) должна быть уменьшена вплоть до полного освобождения потребителя от оплаты этой коммунальной услуги, если такая комму-

нальная услуга предоставлялась (п. п. 37, 98 Правил; Приложение №1 к Правилам):

- с перерывами, превышающими установленную продолжительность;

- с перерывами для проведения ремонтных и профилактических работ в пределах установленной продолжительности перерывов.

В случае отсутствия коллективного (общедомового), индивидуального или общего (квартирного) прибора учета коммунального ресурса размер платы снижается на величину платы за объем непредоставленной коммунальной услуги (п. 99 Правил). При этом объем непредоставленной коммунальной услуги на общедомовые нужды в многоквартирном доме при отсутствии такого прибора учета рассчитывается исходя из продолжительности непредоставления коммунальной услуги и норматива ее потребления на общедомовые нужды (п. 100 Правил).

При применении двухставочных тарифов плата за коммунальную услугу снижается (п. 102 Правил):

- при проведении ремонтных и профилактических работ, которые влекут перерывы в предоставлении коммунальных услуг и продолжительность таких перерывов не превышает установленную продолжительность,

- только в отношении переменной составляющей платы за коммунальную услугу;

- при предоставлении коммунальной услуги с перерывами, превышающими установленную продолжительность, в том числе в связи с проведением ремонтных и профилактических работ,

- в отношении всех составляющих платы за коммунальную услугу [18, с.26].

На основании ч.1 и 2.3 ст. 161 ЖК РФ управление многоквартирным домом должно обеспечивать благоприятные и безопасные условия проживания граждан, надлежащее содержание общего имущества в многоквартирном доме, решение вопросов пользования указанным имуществом, а также предоставление коммунальных услуг гражданам, проживающим в таком доме; при управлении многоквартирным домом управляющей организацией она несет ответственность за предоставление коммунальных услуг в зависимости от уровня благоустройства данного дома, качество которых должно соответствовать требованиям установленных Правительством Российской Федерации правил предоставления, приостановки и ограничения предоставления комму-

нальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах и жилых домах.

Таким образом, помимо требования уменьшить плату за коммунальные услуги в случае их предоставления с перерывами вы вправе требовать с исполнителя уплаты неустоек (штрафов, пеней) (ч. 4 ст. 157 ЖК РФ; п. п. 150, 157 Правил).

Однако, если перерывы связаны с отсутствием технической возможности оказания соответствующих коммунальных услуг без перерывов, штраф не взимается в течение периода, установленного решением органа госжилнадзора и необходимого для приведения качества коммунальных услуг в соответствие с требованиями законодательства [19, с.49]. Отсутствие технической возможности предоставления коммунальных услуг без перерывов, превышающих установленную продолжительность, определяется решением органа госжилнадзора на основании обращения ресурсоснабжающей организации или лица, отвечающего за содержание общего имущества в многоквар-

тирном доме (ч. 5 ст. 157 ЖК РФ).

Если исполнитель докажет, что нарушение произошло вследствие обстоятельств непреодолимой силы или по вине потребителя, он освобождается от ответственности. При этом к обстоятельствам непреодолимой силы не относятся, в частности, нарушение обязательств со стороны контрагентов исполнителя или действия (бездействие) исполнителя, включая отсутствие у исполнителя необходимых денежных средств (п. 150 Правил) [17, с.18].

Также вы имеете право (ст. ст. 15, 151 ГК РФ; пп. «е» п. 33, п. 149, 151, 155 Правил):

- требовать от исполнителя возмещения убытков и вреда, причиненного жизни, здоровью или имуществу потребителя;

- требовать через суд от исполнителя возмещения морального вреда (физические или нравственные страдания).

Таким образом, за необоснованное непредоставление коммунальных услуг существует ответственность исполнителя в виде перерасчета платы, а также в виде штрафов и пени.

#### Список использованных источников:

1. Жилищный кодекс Российской Федерации от 29.12.2004 №188-ФЗ (ред. от 31.12.2017) (с изм. и доп., вступ. в силу с 11.01.2018) // «Собрание законодательства РФ» от 03.01.2005. №1 (часть 1). ст. 14.
2. «Градостроительный кодекс Российской Федерации» от 29.12.2004 №190-ФЗ (ред. от 31.12.2017) // «Российская газета» от 30.12.2004. №290.
3. Закон РФ от 07.02.1992 №2300-1 (ред. от 01.05.2017) «О защите прав потребителей» // «Собрание законодательства РФ» от 15.01.1996. №3. ст. 140.
4. Постановление Правительства РФ от 06.05.2011 №354 (ред. от 09.09.2017) «О предоставлении коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах и жилых домов» (вместе с «Правилами предоставления коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах и жилых домов») // «Собрание законодательства РФ» от 30.05.2011. №22. ст. 3168.
5. Постановление Правительства РФ от 28 октября 2016 г. № 1098 «О внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации» // URL: <http://static.government.ru/media/files/buacnGLgLq5PgPmHdFHIZxAAg1JBfeCx.pdf> [электронный документ], (дата обращения 27.02.2018)
6. Правила предоставления коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах и жилых домов, утв. Постановлением Правительства №354 // «Российская газета» от 01.06.2011. №116.
7. Правила и нормы эксплуатации жилищного фонда, утвержденные постановлением Госстроя России №170 от 27.09.2003 г. // «Российская газета» от 23.10.2003 №214.
8. Гигиенические требования к обеспечению безопасности систем горячего водоснабжения, утвержденные Постановлением федеральной службы по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека (главного санитарного врача РФ) №20 от 07.04.2009 г.
9. СНиП 2.04.02-84 «Водоснабжение. Наружные сети и сооружения» (утв. Приказом Министерства регионального развития РФ от 29 декабря 2011 г. №635/14) // Электронный фонд правовой и нормативно-технической документации URL: <http://docs.cntd.ru/>

- document/871001008 [электронный документ], (дата обращения 27.02.2018)
10. Перечень национальных стандартов и сводов правил (утв. Распоряжением Правительства РФ от 21 июня 2010 г. №1047-р)
  11. Письмо Роспотребнадзора от 14.11.2012 № 01/12810-12-32 «Об отдельных актуальных аспектах нормативно-правового регулирования жилищных отношений и функциях Роспотребнадзора в сфере ЖКХ» // Законы, кодексы и нормативно-правовые акты российской федерации URL: <http://legalacts.ru/doc/pismo-rosпотреbnadzora-ot-14112012-n-0112810-12-32-ob/> [электронный документ], (дата обращения 19.03.2018)
  12. База судебных и нормативных актов РФ URL: <http://sudact.ru/regular/doc/O9bOIH8PYrV/> [электронный документ], (дата обращения 27.02.2018)
  13. Единый центр жилищно-правовой информации Правоман URL: <http://pravoman.ru/utilities/disputes/kuda-zhalovatsya-na-nepravilnoe-nachislenie/http://77metro.ru/kuda-obrashhatsja-esli-nepravilno-nachislajut-kvartplatu.html> [электронный документ], (дата обращения 27.02.2018)
  14. «Обзор законодательства и судебной практики Верховного Суда Российской Федерации за четвертый квартал 2006 года» (утв. Постановлением Президиума Верховного Суда РФ от 07.03.2007) (ред. от 04.07.2012) // «Журнал руководителя и главного бухгалтера ЖКХ». №6. июнь 2007 (ч. II).
  15. Официальный сайт банка судебных решений РосПравосудие URL: <https://rospravosudie.com/court-volgogradskij-oblastnoj-sud-volgogradskaya-oblast-s/act-107132601/> [электронный документ], (дата обращения 27.02.2018)
  16. Специализированный интернет-журнал «Теория и практика управления многоквартирным домом» URL: <http://domovodstvo.ru/fas2/44E5DE108E6D4A5344257C18003D2D59.html> [электронный документ], (дата обращения 27.02.2018)
  17. Алешина В. Как не платить за некачественные коммунальные услуги // интернет ресурс «Права потребителя» URL: <http://www.azpp.ru/new-issue/kak-ne-platit-za-nekachestvennye-kommunalnye-uslugi/> [электронный документ], (дата обращения 27.02.2018)
  18. Козырева С.Н. Расчеты при ненадлежащем качестве коммунальных услуг // URL: <http://lexandbusiness.ru/view-article.php?id=3812> [электронный документ], (дата обращения 27.02.2018)
  19. Шехтер А.И Защита прав потребителей при оказании коммунальных услуг // URL: <http://lexandbusiness.ru/view-article.php?id=1542> [электронный документ], (дата обращения 27.02.2018)

#### References:

1. Zhilishchny kodeks Rossyskoy Federatsii ot 29.12.2004 №188-FZ (red. ot 31.12.2017) (s izm. i dop., vstup. v silu s 11.01.2018) // «Sobraniye zakonodatelstva RF» ot 03.01.2005. №1 (chast 1). st. 14.
2. «Gradostroitelny kodeks Rossyskoy Federatsii» ot 29.12.2004 №190-FZ (red. ot 31.12.2017) // «Rossyskaya gazeta» ot 30.12.2004. №290.
3. Zakon RF ot 07.02.1992 №2300-1 (red. ot 01.05.2017) «O zashchite prav potrebiteley» // «Sobraniye zakonodatelstva RF» ot 15.01.1996. №3. st. 140.
4. Postanovleniye Pravitelstva RF ot 06.05.2011 №354 (red. ot 09.09.2017) «O predostavlenii kommunalnykh uslug sobstvennikam i polzovatelyam pomeshcheny v mnogokvartirnykh domakh i zhilykh domov» (vmeste s «Pravilami predostavleniya kommunalnykh uslug sobstvennikam i polzovatelyam pomeshcheny v mnogokvartirnykh domakh i zhilykh domov») // «Sobraniye zakonodatelstva RF» ot 30.05.2011. №22. st. 3168.
5. Postanovleniye Pravitelstva RF ot 28 oktyabrya 2016 g. № 1098 «O vnesenii izmeneny v nekotorye akty Pravitelstva Rossyskoy Federatsii» // URL: <http://static.government.ru/media/files/buacnGLgLq5PgPmHdFHiZxAAG1JBfeCx.pdf> [elektronny dokument], (data obrashcheniya 27.02.2018)
6. Pravila predostavleniya kommunalnykh uslug sobstvennikam i polzovatelyam pomeshcheny v mnogokvartirnykh domakh i zhilykh domov, utv. Postanovleniyem Pravitelstva №354 //

- «Rossyskaya gazeta» ot 01.06.2011. №116.
7. Pravila i normy ekspluatatsii zhilishchnogo fonda, utverzhdennye postanovleniyem Goss-troya Rossii №170 ot 27.09.2003 g. // «Rossyskaya gazeta» ot 23.10.2003 №214.
  8. Gigiyenicheskiye trebovaniya k obespecheniyu bezopasnosti sistem goryachego vodosnab-zheniya, utverzhdennye Postanovleniyem federalnoy sluzhby po nadzoru v sfere zashchity prav potrebiteley i blagopoluchiya cheloveka (glavnogo sanitarnogo vracha RF) №20 ot 07.04.2009 g.
  9. SNiP 2.04.02-84 «Vodosnabzheniye. Naruzhnye seti i sooruzheniya» (utv. Prikazom Minister-stva regionalnogo razvitiya RF ot 29 dekabrya 2011 g. №635/14) // Elektronny fond pravovoy i normativno-tekhnicheskoy dokumentatsii URL: <http://docs.cntd.ru/document/871001008> [elektronny dokument], (data obrashcheniya 27.02.2018)
  10. Perechen natsionalnykh standartov i svodov pravil (utv. Rasporyazheniyem Pravitelstva RF ot 21 iyunya 2010 g. №1047-r)
  11. Pismo Rospotrebnadzora ot 14.11.2012 № 01/12810-12-32 «Ob otdelnykh aktualnykh aspektakh normativno-pravovogo regulirovaniya zhilishchnykh otnosheny i funktsiyakh Rospotrebnadzora v sfere ZhKKh» // Zakony, kodeksy i normativno-pravovye akty rossyskoy federatsii URL: <http://legalacts.ru/doc/pismo-rospotrebnadzora-ot-14112012-n-0112810-12-32-ob/> [elektronny dokument], (data obrashcheniya 19.03.2018)
  12. Baza sudebnykh i normativnykh aktov RF URL: <http://sudact.ru/regular/doc/O9bOIHP8PYrV/> [elektronny dokument], (data obrashcheniya 27.02.2018)
  13. Ediny tsentr zhilishchno-pravovoy informatsii Pravoman URL: <http://pravoman.ru/utilities/disputes/kuda-zhalovatsya-na-nepravilnoe-nachislenie/http://77metro.ru/kuda-obrash-hatsja-esli-nepravilno-nachisljajut-kvartplatu.html> [elektronny dokument], (data obrash-cheniya 27.02.2018)
  14. «Obzor zakonodatelstva i sudebnoy praktiki Verkhovnogo Suda Rossyskoy Federatsii za chetverty kvartal 2006 goda» (utv. Postanovleniyem Prezidiuma Verkhovnogo Suda RF ot 07.03.2007) (red. ot 04.07.2012) // «Zhurnal rukovoditelya i glavnogo bukhgaltera ZhKKh». №6. iyun 2007 (ch. II).
  15. Ofitsialny sayt banka sudebnykh resheny RosPravosudiye URL: <https://rospravosudie.com/court-volgogradskij-oblastnoj-sud-volgogradskaya-oblast-s/act-107132601/> [elektronny do-kument], (data obrashcheniya 27.02.2018)
  16. Spetsializirovanny internet-zhurnal «Teoriya i praktika upravleniya mnogokvartirnym do-mom» URL: <http://domovodstvo.ru/fas2/44E5DE108E6D4A5344257C18003D2D59.html> [elektronny dokument], (data obrashcheniya 27.02.2018)
  17. Aleshina V. Kak ne platit za nekachestvennyye kommunalnye uslugi // internet resurs «Prava potrebitelya» URL: <http://www.azpp.ru/new-issue/kak-ne-platit-za-nekachestvennyye-kom-munalnye-uslugi/> [elektronny dokument], (data obrashcheniya 27.02.2018)
  18. Kozyreva S.N. Raschety pri nenadlezhashchem kachestve kommunalnykh uslug // URL: <http://lexandbusiness.ru/view-article.php?id=3812> [elektronny dokument], (data obrash-cheniya 27.02.2018)
  19. Shekhter A.I. Zashchita prav potrebiteley pri okazanii kommunalnykh uslug // URL: <http://lexandbusiness.ru/view-article.php?id=1542> [elektronny dokument], (data obrashcheniya 27.02.2018)

УДК 349.23

**Дарья Анатольевна Правдина<sup>1</sup>**  
**<sup>1</sup>Студентка 3 курса Северо-Кавказского филиала**  
**Российского государственного университета правосудия**  
**Российская Федерация, г. Краснодар**

**Научный руководитель:**  
*Баева Светлана Сергеевна*  
*доцент, кандидат юридических наук*

## **ПРОБЛЕМЫ ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ ЗАРАБОТНОЙ ПЛАТЫ В РОССИИ**

### **Аннотация**

Данная статья посвящена проблемам правового регулирования заработной платы в России, более подробно заработная плата рассмотрена с правовой, экономической и социальной точки зрения, а также ее особенности и специфические формы оплаты в социальной сфере.

**Ключевые слова:** заработная плата, фонд оплаты труда, трудовые отношения, специфические формы оплаты труда, гонорар, роялти, авторский грант.

**Дарья Анатольевна Правдина<sup>1</sup>**

**<sup>1</sup>Ресей мемлекеттік сот төрелігі университетінің 3 курс**  
**Солтүстік-Кавказ филиалының студенті**  
**Ресей Федерациясы, Краснодар қ.**

### **РЕСЕЙДЕ ЖАЛАҚЫНЫ ҚҰҚЫҚТЫҚ РЕТТЕУДІҢ МӘСЕЛЕЛЕРІ**

#### **Аңдатпа**

Аталған мақала Ресейде жалақыны құқықтық реттеу мәселелеріне арналған, нақты жалақы құқықтық, экономикалық, әлеуметтік көзқарас тұрғыдан қарастырылды, сонымен қатар әлеуметтік аясында төлеудің ерекше нысандары мен ерекшеліктеріне назар аударылды.

**Түйінді сөздер:** жалақы, еңбек төлеу қоры, еңбек қатынастары, еңбекке төлеудің ерекше нысандары, гонорар, роялти, авторлық грант.

**Darya Anatolievna Pravdina<sup>1</sup>**

**<sup>1</sup>3-year student North-Caucasian branch**  
**of the «Russian State University of Justice»**  
**Russian Federation, Krasnodar**

### **PROBLEMS OF LEGAL REGULATION OF EARNING COSTS IN RUSSIA**

#### **Annotation**

This article is devoted to the problems of the legal regulation of wages in Russia, in more detail the salary is considered from a legal, economic and social point of view, as well as its features and specific forms of payment in the social sphere.

**Keywords:** salary, payroll, labor relations, specific forms of remuneration, royalty, author's grant.

Заработная плата, с правовой точки зрения является одним из элементов содержания трудового договора. В социально-экономической сфере - это денежное вознаграждение, которое выплачивается работодателем работни-

ку за выполненную им работу, учитывая ее количество (объем), качество и результат. В рыночной экономике заработная плата — это прежде всего цена ресурсов труда, в зависимости от спроса и предложения.

Формирование цены труда не может быть автоматическим, а устанавливается во взаимодействии работодателей и наемных работников, также профсоюзов и других общественных организаций и государства. Это взаимодействие является основой, что указывает на политику трипартизма. Профсоюзы активно отстаивают интересы работников, разрабатывая тарифные соглашения и коллективные договоры на предприятиях. По замечанию П. Самуэльсона, в отличие от повышения цен на кофе, понижение цены труда, даже небольшое, способно вызвать негативную реакцию работников, так как затрагивает жизненные интересы большинства населения. Государство воздействует на цену труда, с помощью таких инструментов как установление минимальных ставок заработной платы, а также ограничений на максимально высокий размер заработной платы [1, с. 39]. И ведет переговоры между представителями работодателей и трудовых коллективов, как следствие политики трипартизма.

Исходя из вышесказанного, заработная плата — это многогранная и сложная экономическая и социальная категория. Она взаимосвязана с ценой, прибылью, доходами, занятостью населения.

Заработная плата является и основной частью личного и семейного дохода. Исходя из экономически активного населения страны, так доля заработной платы нередко достигает 70 - 80%, а доходами работников социальной сферы является 80 - 90%. В России в связи с переходным характером экономики и глубоким социально-экономическим кризисом отмечается тенденция падения доли заработной платы в доходах работников и их семей; к середине 90-х годов — до 40 - 50% от совокупных доходов. Но в настоящее время выросла доля доходов от предпринимательской деятельности (до 65%) и "теневых" операций. Для повышения и стимулирования заработной платы, нужно преодолевать кризисные явления в разных сферах и повышать эффективность труда.

Сущность заработной платы проявляется через ее функции. К ним относятся: воспроизводственная, распределительная и стимулирующая. Так, воспроизводственная функция заработной платы выражается в нормальном воспроизводстве рабочей силы и в удовлетворении как материальных, так и духовных потребностей работника. Для выполнения этой цели устанавливается минимальный размер

заработной платы, который должен быть зафиксирован на уровне прожиточного минимума в социальной сфере, растет доля лиц творческого, квалифицированного труда, где минимальный размер заработной платы должен включать более полное удовлетворение потребностей социальных работников. Распределительная функция заработной платы состоит в обеспечении и распределении рабочей силы по секторам экономики. Реализация данной функции проявляется в соответствующем распределении уровней заработной платы работников по отраслям народного хозяйства, а также профессиям и специальностям. Если повышается или, наоборот, занижается заработная плата в определенных сегментах экономики, это вызывает нежелательные перемещения рабочей силы. Ярким примером является ситуация по оплате труда, которая в настоящее время сложилась в российском здравоохранении, образовании и культуре. Уровень заработной платы на 30 - 40% ниже в этой области, чем в промышленности. Например, в США и странах Западной Европы уровень заработной платы врачей, педагогов превышает оплату труда специалистов технического профиля. Эта статистика также характерна для ФРГ, Франции, Великобритании. Реализация стимулирующей функции заработной платы охватывает аспекты сложности труда, ответственности работы, условий труда, квалификации работников, и ее результатов. Следовательно, механизм реализации этих функций в отдельных сферах отличается многообразием.

Особенности заработной платы определяются прежде всего спецификой правовых, экономических и трудовых отношений. Так в государственном сфере основным источником образования фондов оплаты труда являются бюджеты, охватываемые федеральным и региональным уровнем, а также внебюджетные государственные фонды. Эти платные услуги и доходы организаций являются достаточно ограниченным источником возмещения расходов по оплате труда. Так как закреплен жесткий государственный контроль за расходами фондов заработной платы персонала.

Другая специфика образования фонда оплаты труда в коммерческом секторе. Здесь расходами на оплату труда являются доходы от предпринимательской деятельности, так как труд работников социальной сферы направлен на развитие человеческих способностей. Отсюда вытекают особые требования к лич-



ным качествам работников: уровню культуры и образованности, общительности, моральным и этическим качествам. В связи с этим, результаты труда работников социальной сферы проявляются как действие и полезный эффект. На практике трудно определить качества работников, поэтому работодателям приходится прибегать к косвенным показателям (уровень образования, стаж работы).

В то же время в социальной сфере применяются специфические формы оплаты труда. К ним можно отнести: как гонорар, гранты, почасовая оплата, оплата за совместительство, консультирование и др. Авторский гонорар (от латинского слова *honorarium*) - вознаграждение за услугу. Часто применяется в литературе и искусстве. Гонорары выплачиваются сотрудникам за издание, публикацию, публичное исполнение произведений литературы, науки и искусства [2, с. 122]. Признаками гонорара как формы вознаграждения являются: во-первых, гонорар относят к определенному лицу; во-вторых, выплачивается за результаты творческой работы; в-третьих, является единовременной и разовой выплатой работнику; в-четвертых, условия выплаты гонораров определяются закрепленными правилами и договорами между заказчиками и исполнителями; в-пятых, выплата гонорара может быть произведена наследникам, умершего лица. В качестве примера можно рассмотреть ситуацию, где гонорар за литературные произведения выплачивается автору на основе договора, заключенного между писателем и определенным издательством. В данном случае, размер гонорара зависит от объема произведения (количество печатных листов, книг), а также социальной значимости в данный период и популярности автора. Наиболее распространенная в рыночных условиях модель авторского гонорара — роялти. Она представляет выплату фиксированной части гонорара до публикации произведения и с последующим перечислением оставшейся суммы гонорара по мере осуществления тиража произведения.

Но в зарубежных странах для оплаты труда таких профессий как врачи, юристы размеры и порядок выплаты гонораров регулируется трудовым соглашением сторон.

Авторский грант обычно раскрывается как субсидия, выделяемая государственными и негосударственными организациями на поддержку научно-педагогических коллективов или отдельных лиц, выполняющих разработки

в данной сфере. Гранты, можно рассматривать как эффективный источник заработной платы, поскольку часть грантов направляется на оплату исследовательского и научного труда (как правило, до 60- 65%). Но, с другой стороны, грант сам по себе, является материальным вознаграждением и поощрением сотрудников, которые доказали актуальность и целесообразность своих научных и педагогических проектов на конкурсной основе. Обычно гранты присуждаются коллективам (не более 3-5 человек) или исследователям, победившим в конкурсе по приоритетным направлениям, связанным с развитием рыночных отношений в РФ и преобразованием образовательного процесса.

Оплата за совместительство является дополнительной формой вознаграждения. Совместительство производится в свободное от основной работы время, за пределами фиксированного рабочего времени. В социально-культурных отраслях, оно получило значительное распространение, нежели в отраслях материального производства. Так как более низкий уровень заработной платы в бюджетных организациях, а стремлением работников искусства и культуры выше. Например, формой совместительства является сочетание учебной и научной работы, творческой работы деятелей в театрах, на телевидении, в концертных организациях. В последнее время появились новые формы совместительства — сочетание творческой работы в образовании с предпринимательской деятельностью. Также сняты формальные ограничения совместительства: не требуется специальных разрешений и уведомлений с места основной работы. Но данные заработки должны указываться в налоговых декларациях и подвергаться налогообложению.

Можно сказать, что становлением рыночных отношений в России, как с правовой, так и с экономической стороны будет отказ от командно-административных методов управления оплатой труда и повышение роли рыночных регуляторов цены труда. Также в законодательстве должны быть урегулированы: форма, система оплаты труда, так как в настоящий момент эти условия определяют работодатели из-за рекомендательного характера большинства актов. А вот переход к договорному способу регулирования размера оплаты труда, обеспечение воспроизводственной функции заработной платы на основе многосторон-

ней дифференциации оплаты работы в связи с его настоящих результатов -представляет не- с производительностью и качеством труда, маловажную значимость.

#### Список использованных источников.

1. Самуэльсон П. Э. Экономика. Т.2, гл. 28. – М.: АЛГОН, 1992.- 39 с.
2. Гендлер Г.Х. Стимулирующая роль оплаты труда в социально-культурных отраслях. – М.: Экономика, 1988.- 122 с.

#### References:

1. Samuelson P. E. Ekonomika. T.2, gl. 28. - M.: ALGON, 1992.- 39 s.
2. Gendler G.Kh. Stimuliruyushchaya rol oplaty truda v sotsialno-kulturnykh otraslyakh. ☐ M.: Ekonomika, 1988.- 122 s.

УДК 347.131

**Кирилл Олегович Раевский<sup>1</sup>**

**<sup>1</sup>Студент 2 курса Ростовского филиала**

**Российского государственного университета правосудия,**

**Российская Федерация, г. Ростов–на-Дону**

## ПРОБЛЕМЫ ПРИМЕНЕНИЯ СРОКА ИСКОВОЙ ДАВНОСТИ

#### Аннотация

Данная статья посвящена изучению проблем в определении сроков исковой давности и выявлению проблем теории и практики. Более подробно исследован институт исковой давности, выделены виды сроков исковой давности, а также проанализированы существующие подходы к понятию исковой давности.

**Ключевые слова:** гражданское право, гражданско-правовые отношения, исковая давность, сроки исковой давности, срок, приостановление, перерыв и восстановление.

**Кирилл Олегович Раевский<sup>1</sup>**

**<sup>1</sup>Ресей мемлекеттік сот төрелігі университетінің Ростов филиалының**

**2 курс студенті,**

**Ресей Федерациясы, Дондағы Ростов қ.**

## ТАЛАП ҚОЮ МЕРЗІМІН ҚОЛДАНУ МӘСЕЛЕЛЕРІ

#### Аңдатпа

Аталған мақала талап қою мерзімдерін анықтаудағы мәселелерін зерттеуге және теория және тәжірибе мәселелерін анықтауға арналған. Нақтырақ талап қою институты зерттелген, талап қою мерзімдер түрлері бөліп көрсетілді, сонымен қатар талап қою мерзімдер түсінігіне қатысты түрлі көзқарастар талданды.

**Түйінді сөздер:** азаматтық құқық, азаматтық-құқықтық қатынастар, талап қою, талап қою мерзімдері, мерзім, тоқтата тұру, үзіліс пен қайта қалпына келтіру.

**Kirill Olegovich Raevskiy<sup>1</sup>**

**<sup>1</sup>2nd year Student, Rostov branch**

**Russian Federation, Rostov-on-Don**

## PROBLEMS OF APPLYING THE LIMITATION PERIOD

**Annotation**

This article is devoted to the study of problems in determining the limitation period and identifying the problems of theory and practice. The institute of limitation period is investigated in more detail, the types of limitation period are identified, and the existing approaches to the concept of limitation are analyzed.

**Keywords:** civil law, civil law relations, limitation of actions, limitation period, term, suspension, suspension and restoration.

В соответствии с пунктом 2 ст. 45 Конституции РФ каждый вправе защищать свои права и свободы всеми способами, не запрещенными законом. Согласно пункту 1 ст. 11 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ) защиту нарушенных или оспоренных гражданских прав осуществляет в соответствии с подведомственностью дел, установленной процессуальным законодательством, суд, арбитражный суд или третейский суд.

Однако возможность защиты нарушенного права ограничена определенным сроком, который называется исковой давностью. Важнейшей задачей при его применении является правильное определение начала течения срока и тех обстоятельств, которые способны каким-либо образом повлиять на его истечение. Поскольку исковая давность, прежде всего, выступает разновидностью гражданско-правового срока, правила ее исчисления подчинены общим правилам исчисления сроков, которые закреплены в нормах гражданского законодательства [1, с. 18], однако существуют и специфические особенности. Общее правило закреплено в п. 1 ст. 200 ГК РФ: «если законом не установлено иное, течение срока исковой давности начинается со дня, когда лицо узнало или должно было узнать о нарушении своего права и о том, кто является надлежащим ответчиком по иску о защите этого права» [2, с.258]. Именно этот момент по праву считается тем отправным пунктом, с которого лицо, чье право нарушено может требовать удовлетворения своих притязаний.

Определение момента, когда управомоченное лицо узнало или должно было узнать о нарушении своего права, зависит от фактических обстоятельств конкретного случая и от характера отношений. Когда закон говорит о том, что лицо «должно было знать» о нарушении своего права, он имеет в виду два аспекта. Первый - наличие юридической обязанности к совершению тех или иных действий, совершив которые, лицо узнало бы о нарушении права. Здесь подлежит учету соответствие поведения истца законодательно предписанному стан-

дарту должной заботливости и осмотрительности. Второй аспект - фактический, когда обстоятельства, при которых произошло нарушение, свидетельствуют о том, что любое разумное и осмотрительное лицо, находясь в таких же фактических обстоятельствах, не могло бы не узнать о нарушении своего права.

Если же говорить о договорных отношениях, то там процедура доказывания отсутствует в силу того, что кредитору известно, когда должник не исполнил своего обязательства, а, следовательно, – этим моментом и определяется начало течения срока исковой давности [3, с. 22].

В литературе отмечается, что кроме знания истца о нарушении своего права и о том, кто является надлежащим ответчиком, для предъявления иска необходимо также знание о виде и размере притязания [4, с. 1186]. Это касается, прежде всего, исков о взыскании убытков и тех случаев, когда нарушение порождает отложенные по времени негативные последствия. Например, если нарушение должником обязательства влечет вследствие этого нарушение обязательств кредитора перед своими контрагентами, размер убытков истца оказывается неизвестным до предъявления к нему претензий контрагентом [5, с. 106].

Определенной спецификой обладают случаи определения начала течения срока исковой давности для защиты прав несовершеннолетних и недееспособных. Например, нарушение права младенца законным представителем, согласно п. 2 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 29 сентября 2015 г. N 43 "О некоторых вопросах, связанных с применением норм Гражданского кодекса Российской Федерации об исковой давности", открывает возможность предъявления иска почти через 18 лет, что выходит даже за пределы максимального 10-летнего срока.

Для отдельных правоотношений момент возникновения права на иск может привязываться к иным юридическим фактам. Так, согласно п.3 ст. 797 ГК РФ, «срок исковой давности по требованиям, вытекающим из перевозки

груза, устанавливается в один год с момента, определяемого в соответствии с транспортными уставами и кодексами».

Течение исковой давности может начинаться по окончании срока исполнения. Это характерно для обязательств с определенным сроком исполнения. Если речь идет о тех обязательствах, в которых срок исполнения либо определен моментом востребования, либо не определен вовсе, то начало течения сроков исковой давности в них определяется тем моментом, когда кредитор приобретает право на предъявление требований об исполнении обязательства [6, с. 68].

Уникальные явления представляют собой обязательства, в которых право требования возникает в какой-то определенный момент, то есть не одновременно, а последовательно. Примерами такого явления могут служить начисления пени, а также проценты за пользование чужими денежными средствами. Особенность их заключается в том, что по каждому из них сроки исковой давности начисляются отдельно, то есть с момента возникновения права требования по конкретному нарушению за определенный промежуток времени (п. 25 Постановления Пленума ВС РФ № 43).

Течение исковой давности может изменяться под влиянием определенных обстоятельств, но только таких, которые предусмотрены законом. М.А. Гурвич отмечает, что закон может не считаться с тем, что в некоторых случаях управомоченный субъект как бы он этого не желал, не в состоянии осуществить свои требования [7, с. 39]. Именно поэтому законодатель предусмотрел изменение общего порядка исчисления исковой давности, установив в законодательстве институты приостановления, перерыва и восстановления срока исковой давности.

На практике встречаются случаи, когда истец не мог предъявить иск в установленные законом сроки, по причинам и обстоятельствам, которые не зависели от него. Именно в таких случаях, названных в п.1 ст. 202 ГК РФ, используется возможность, предоставленная законодателем – приостановление срока давности. Оно возможно только в случае, «если указанные обстоятельства возникли или продолжали существовать в последние шесть месяцев срока давности, а если этот срок равен шести месяцам или менее шести месяцев – в течение срока давности». После того, как то обстоятельство, которое повлекло за собой

приостановление срока исковой давности, прекращается, сроки исковой давности возобновляются на шесть месяцев. Одним из оснований для приостановления срока исковой давности является непреодолимая сила, под которой понимают некое особое, а возможно и чрезвычайное обстоятельство, которое воздействовало на субъект права со стороны, по отношению к его деятельности. Обязательным условием является то, что этот субъект не мог предотвратить это обстоятельство при данных жизненных обстоятельствах, объективно сложившихся в процессе жизнедеятельности, а также это обстоятельство не смог бы предотвратить такой же участник гражданского оборота в таких же условиях [8, с. 246].

Кроме приостановления, в нашем законодательстве предусмотрен также перерыв течения срока исковой давности в случае, если ответчик совершил признание долга. Как разъяснил Пленум Верховного Суда РФ, к действиям, свидетельствующим о признании долга в целях перерыва течения срока исковой давности, могут относиться не только непосредственно признание претензии, но и такое изменение договора должником, которое свидетельствует о признании наличия долга, либо просьба должника об отсрочке или о рассрочке платежа; составление акта сверки взаимных расчетов, подписанного уполномоченным лицом.

При множественности в обязательстве могут возникать особенности перерыва исковой давности: при солидарном обязательстве давность прерывается в отношении всех должников, а если обязательство долевое, то давность прерывается только в отношении того должника, к которому предъявлен иск.

Совершение обязанным лицом действий, свидетельствующих о признании долга, после истечения срока исковой давности уже не влечет перерыва. Однако, если такое признание совершено в письменной форме, то на основании ст. ГК РФ срок начинает течь заново (п.2 ст. 206 ГК РФ). Эта норма свидетельствует о том, что субъективное право лица не прекращается с истечением срока исковой давности, а лишь попадает в ситуацию неопределенности: от воли обязанного лица зависит, будет ли оно подлежать судебной защите или нет.

Срок исковой давности не течет, если управомоченное лицо обратилось в суд за защитой своего права (п.1 ст. 204 ГК РФ) Однако, если иск, поданный в суд, оставлен без рассмотрения, то течение срока исковой давности будет

продолжено в общем порядке. При исчислении оставшейся части исковой давности применяется правило, аналогичное закрепленному в п.4 ст. 202 ГК РФ о приостановлении срока: если неистекшая часть срока исковой давности составляет менее шести месяцев, она удлиняется до шести месяцев. Однако с учетом следующей оговорки: срок не удлиняется, если основанием оставления иска без рассмотрения послужили действия (бездействие) истца (п.4 ст. 204 ГК РФ). Такое регулирование обосновано тем, что причинами возобновления течения срока являются не объективные обстоятельства, как при приостановлении срока (ст. 202 ГК РФ), а субъективное (скорее всего, безответственное) отношение управомоченного лица к осуществлению и защите своего права, которое не поощряется законодателем.

Законодательством установлены исключительные случаи, когда пропуск срока исковой давности не является причиной для отказа в защите нарушенного права. Это могут быть лишь обстоятельства, связанные с личностью истца. К числу уважительных причин относятся: тяжелая болезнь истца, подтвержденная выпиской и историей болезни с заключением лечащего врача; беспомощное состояние – оно также требует доказывания в судебном порядке, что на практике часто вызывает трудности. Так, Пленум Верховного Суда РФ приводит следующий пример восстановления срока, когда пропуск срока исковой давности имел место ввиду явно ненадлежащего исполнения законными представителями малолетних детей и недееспособных граждан возложенных на них законодательством полномочий. Заявление о восстановлении срока в этом случае может быть подано самим представляемым или другим уполномоченным лицом в его интересах

(п.2 Постановления ПВС № 43).

Когда речь идет о восстановлении срока исковой давности, можно поддаться заблуждению, что подразумевается возобновление его на новый срок. Это не так. Дело в том, что даже несмотря на то, что срок исковой давности истек, суд тем не менее, учитывая уважительные обстоятельства, предоставляет лицу, пострадавшему от правонарушения, защиту в виде возможности воспользоваться процессом для защиты того права, о наличии которого заявил истец [9, с. 137].

Процедура восстановления срока исковой давности предусмотрена только для граждан и недоступна для юридических лиц. Срок исковой давности, пропущенный юридическим лицом, по требованиям, связанным с осуществлением им предпринимательской деятельности, не подлежит восстановлению независимо от причин его пропуска. Тем не менее, в правильности данной позиции существуют сомнения. Индивидуальный предприниматель, являясь физическим лицом, способен тяжело болеть [10, с. 300]. Особый правовой статус лица, занимающегося предпринимательской деятельностью, тем не менее, не обязывает его иметь представителей его интересов, уполномоченных выступать от его имени в данном случае. Повышенная гражданско-правовая ответственность предпринимателей (независимо от вины) не может быть связана с повышенными требованиями к таким гражданам, предъявляемыми судебной практикой в отношении невозможности восстановления срока исковой давности. Наконец, сама ст. 205 ГК РФ закрепляет право гражданина на восстановление срока исковой давности и не содержит каких-либо исключений.

#### Список использованных источников:

1. Селезнев А.К. Исковая давность в хозяйственных взаимоотношениях социалистических организаций. М.: 1977, С. 18
2. Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации / под ред. Брагинский М.И. М., 1995, С. 258
3. Булавин С.П. Положение исковой давности в гражданском процессе. М.: 2013. С. 22
4. Сделки, представительство, исковая давность: постатейный комментарий к статьям 153–208 Гражданского кодекса Российской Федерации [Электронное издание. Редакция 1.0] / Отв. ред. А.Г. Карапетов. – М.: М-Логос, 2018. С. 1186.
5. Добровольский А.А., Иванова С.А. Основные проблемы исковой формы защиты права. М., 1979, С. 106
6. Кириллова М.Я., Крашенинников П.В.. Сроки в гражданском праве. Исковая давность. М.: 2006 С. 68

7. Гурвич М.А. Право на иск. М.:, 1949, С. 39
8. Грибанов В.П. Осуществление и защита гражданских прав. М.:, 2011. С. 246.
9. Новицкий И.Б. Сделки, исковая давность М.:, 1954, С.137
10. Хлюстов П.В. Энциклопедия правовых позиций Высшего Арбитражного Суда РФ и Судебной коллегии по экономическим спорам Верховного Суда РФ по делам об истребовании имущества из чужого незаконного владения. - М.: "Инфотропик Медиа", 2015. С. 300.

#### References:

1. Seleznev A.K. Iskovaya davnost' v khozyaystvennykh vzaimootnosheniyyakh sotsialisticheskikh organizatsiy. M. : 1977, S. 18
2. Kommentariy k Grazhdanskomu kodeksu Rossiyskoy Federatsii / pod red. Braginskiy M.I. M., 1995, S. 258
3. Bulavin S.P. Polozheniye iskovoy davnosti v grazhdanskom protsesse. M. : 2013. S. 22
4. Sdelki, predstavitel'stvo, iskovaya davnost': postateynny kommentariy k stat'yam 153-208 Grazhdanskoye kodeksa Rossiyskoy Federatsii [Elektronnoye izdaniye. Redaktsiya 1.0] / Otv. red. A.G. Karapet. - M. : M-Logos, 2018. S. 1186.
5. Dobrovolskiy A.A., Ivanova S.A. Osnovnyye problemy iskovoy formy zashchity prava. M., 1979, S. 106
6. Kirillova M.YA., Krashennnikov P.V. .. Sroki v grazhdanskom prave. Iskovaya davnost'. M.:, 2006 S. 68
7. Gurvich M.A. Pravo na isk. M. :., 1949, S. 39
8. Griбанov V.P. Osushchestvleniye i zashchita prav prav. M. : 2011. S. 246.
9. Novitskiy I.B. Sdelki, iskovaya davnost' M. :., 1954, S.137
10. Khlyustov P.V. Entsiklopediya pravovykh polozheniy Vysshego Arbitrazhnogo Suda RF i Sudebnoy kollegii po ekonomicheskim sporam Verkhovnogo Suda RF po delam ob istrebovaniy imushchestva iz chuzhogo nezakonnogo vladeniya. - M. : "Infotropik Media", 2015. S. 300.

УДК 347.635

**Эльвира Рзагазиева<sup>1</sup>**

**<sup>1</sup>Студентка 2 курса Актюбинского регионального государственного  
университета им. К.Жубанова  
Республика Казахстан, г. Актюбе**

**Научный руководитель**

*Бекбауова Айгуль Амангельдовна*

## **ОСОБЕННОСТИ РЕАЛИЗАЦИИ АЛИМЕНТНЫХ ПРАВООТНОШЕНИЙ В РЕСПУБЛИКЕ КАЗАХСТАН**

### **Аннотация**

В данной статье рассматриваются вопросы, касающиеся алиментных правоотношений в Республике Казахстан и особенности реализации алиментных обязательств.

**Ключевые слова:** семейное право, алименты, алиментные обязательства, несовершеннолетние.

**Эльвира Рзагазиева<sup>1</sup>**

**<sup>1</sup>Ақтөбе өңірлік мемлекеттік университетінің 2 курс студенті,  
Қазақстан Республикасы, Ақтөбе қ.**

**ҚАЗАҚСТАН РЕСПУБЛИКАСЫНДА АЛИМЕНТТІ ҚҰҚЫҚТЫҚ ҚАТЫНАСТАРЫН ЖҮЗЕГЕ  
АСЫРУДЫҢ ЕРЕКШЕЛІКТЕРІ**

### Аңдатпа

Бұл мақалада Қазақстан Республикасының алиментті құқықтық қатынастарына байланысты мәселелер және де алиментті міндеттерінің орындалу ерекшеліктері қарастырылады.

**Түйінді сөздер:** отбасы құқығы, алименттер, алимент міндеттемелері, кәмелетке толмағандар.

Elvira Rzagazieva<sup>1</sup>

<sup>1</sup>2-year student of the Aktobe Regional State University named after. K.Zhubanov, Republic of Kazakhstan. Aktobe c.

## THE REALIZATION OF ALIMENTARY LEGAL RELATIONS IN THE REPUBLIC OF KAZAKHSTAN

### Annotation

This article discusses issues related to alimentary legal relations of the Republic of Kazakhstan and specifics of the implementation of maintenance obligations.

**Keywords:** family law, alimony, alimony obligations, minors.

Обязательства родителей содержать своих детей закреплены не только на национальном, но и на международном уровне. Одним из международных актов, которые касаются вопросов социальной защиты ребенка, является Конвенция ООН о правах ребенка 1989 г., принятая Генеральной Ассамблеей ООН 20 ноября 1989 г. [1]

Если родители ребенка разведены, то ребенок имеет право на алименты от того из родителей, который не проживает с ним. Одним из таких фактов, порождающих алиментные права и обязанности, является договор об уплате алиментов между родителями в интересах несовершеннолетних детей. Изучение правового института "алиментных обязательств" является традиционным в науке семейного права, характеризуется существующими фундаментальными теоретическими разработками этого вопроса, правильное понимание и уяснение которых оказывает существенное влияние для правильного применения семейно-правовых норм и реализации субъектом семейно-правовых отношений своих законных прав и обязанностей. Правовое регулирование исполнения исполнительных документов о взыскании алиментов нельзя назвать совершенным. На сегодняшний день существуют как общетеоретические проблемы понимания сущности и правовой природы взыскания алиментов, так и практические противоречия относительно порядка исполнения и принудительного взыскания алиментов, применения мер ответственности за уклонение от уплаты алиментов, бездействий должностных

лиц службы судебных приставов по исполнению исполнительных документов о взыскании алиментов и т.д.

Цель доклада заключается в выявлении существующих разногласий и проблем исполнения исполнительных документов о взыскании алиментов.

В семейном кодексе термин «алименты» употребляется применительно к категориям «помощь», «твердая денежная сумма», «средства на содержание». Представляется, что наиболее верным является определение алиментов как «средств на содержание» в силу прямого указания закона. Алименты представляют собой материальные средства на содержание, которые обязаны предоставлять по закону одни лица другим в силу существующих между ними брачных и иных семейных отношений.

Семейное законодательство, как уже отмечалось, закрепляет презумпцию обязанности содержания (оказания материальной поддержки). Данная обязанность не связывается с судебным решением, а объективно существует в силу родственных связей, и норм закона.

Семейный кодекс связывает возникновение прав и обязанностей супругов (в том числе в сфере алиментных правоотношений) с государственной регистрацией заключения брака в органах загса, прав и обязанностей родителей и детей - с происхождением детей, удостоверенным в установленном законом порядке. Таким образом, алиментное обязательство— объективно существующее обязательство, не связанное с принудительным

судебным решением, возникающее в силу закона, родственных связей.

Семейное законодательство закрепляет два порядка уплаты алиментов: по решению суда и по соглашению сторон. Исполнение алиментной обязанности по решению суда является наиболее актуальным вопросом, поскольку в обществе ответственность за невыполнение своего родительского долга наступает крайне редко, в частности применяются меры только в отношении злостных неплательщиков. Низкий уровень благосостояния значительной части граждан нередко приводит к моральному оправданию родителей, не выполняющих своих обязанностей по отношению к детям. Некоторыми авторами верно отмечается, что особенность этого порядка применительно к взысканию алиментов заключается в необходимости получения взыскателем исполнительного листа, который им впоследствии и предъявляется судебному приставу-исполнителю. [2;23]

Конституция Республики Казахстан провозглашает, что материнство и детство, семья находятся под защитой государства, что забота о детях, их воспитание - равное право и обязанность родителей. Право ребенка жить и воспитываться в семье является одним из основополагающих личных прав несовершеннолетнего. Семья представляет собой основу социальной системы. Защита и уважение семьи являются базовыми социальными ценностями, характеризующие состояние и уровень общества и государства. Перед Республикой Казахстан на современном этапе стоит важнейшая задача, которая заключается в повышении и укреплении авторитета семьи, материнства, увеличении рождаемости населения, обеспечении нормальных условий для существования семьи.

"Алиментное обязательство следует рассматривать в качестве правоотношения, где один член семьи, являющийся должником - плательщиком алиментов, обязан совершить в пользу другого члена семьи, признаваемого получателем алиментов, имеющего право требовать алименты в силу возраста, нетрудоспособности и/или нуждаемости) определенные действия по предоставлению средств на содержание (алиментов) в установленном законом или соглашением сторон фиксированном размере (уплатить деньги, передать иное имущество либо предоставить алименты другим способом), а кредитор имеет право требовать

от должника исполнения его обязанности".

Перечень лиц, обладающих прерогативой на алименты в Казахстане, а также порядок их назначения, получения и взыскания изложены Кодексом РК «О браке (супружестве) и семье». По данному кодексу, алименты- это финансово-имущественное обеспечение, предписанное определённому лицу периодически выплачивать прочему лицу, являющемуся его иждивенцем. Чаще всего, такая уплата подразумевают алименты на ребёнка, но могут назначаться и другим нуждающимся лицам в законодательно предусмотренных случаях.

Не принудительное волеизъявление плательщика алиментов по исполнению своих обязательств может быть исчерпывающе изложено в соглашении по их выплате с их получателем. Документ должен подробно содержать сведения по величине алиментов, график и условия реализации платежей, учитывая без исключения весь материальный потенциал и перспективы обеспечивающего родителя. Чем грамотнее составлен документ, тем меньше почвы для зарождения разномыслий в предстоящем.

В Казахстане размер периодических выплат по алиментам, условия и способы выплат, формируются сторонами по двухстороннему согласию и могут погашаться:

- в долях к ежемесячному или прочему совокупному доходу плательщика;
- путём уступки в распоряжение получателя какого-либо объекта собственности;
- в жёстко установленной денежной сумме, уплачиваемой разовым методом;
- в жёстко установленной денежной сумме уплачиваемой периодически;
- иными путями, по которым стороны пришли к общему мнению.

Когда все попытки добиться согласия в вопросе добровольного погашения алиментов для несовершеннолетних детей не увенчались успехом, то взыскание алиментов в Казахстане находит своё решение путём подачи искового заявления в органы судопроизводства. Образец заявления на алименты можно получить у секретаря суда. Независимо от наступления момента по алиментным обязательствам, выплаты назначаются со времени обращения в судебный орган. Взносы за предыдущий промежуток возможно взыскать за трёхлетний промежуток до вмешательства суда.

Вместе с иском надлежит предъявлению перечень документов:



-удостоверение личности получателя (копия);

-оплаченная форма квитанции госпошлины;

-документы, удостоверяющие право на алименты: свидетельство о расторжении брака, о рождении ребёнка, об установлении отцовства и прочие, учитывая индивидуальные обстоятельства.

Суд, после рассмотрения заявления истца, вправе присудить ежемесячное принудительное взыскание на совокупный доход плательщика в долевой пропорции и размер алиментов на ребёнка приравняется:

-на 1 ребёнка - 25%;

-на 2 детей -33%;

-на 3 и более детей - 50%;

Поскольку выплаты на содержание детей в Казахстане не должны превышать 1/2 совокупного месячного достатка родителя, при накоплении задолженности, его нельзя взыскивать в объёмах, превышающих доходы должника. Все долги, что должник не смог погасить, он должен внести после совершеннолетия детей.

Величина взыскиваемых алиментов в Казахстане может убавляться или повышаться судебным органом, но с учётом семейных, имущественных и других уважительных обстоятельств сторон. Бывают случаи, когда родитель, обременённый алиментами, имеет не систематический, изменчивый доход или имеет его в натуральном виде. Учитывая эти обстоятельства, суд может установить объём месячных выплат в виде твёрдо определённой суммы или предусмотреть оба варианта в комбинированном виде.

По семейному кодексу Казахстана, взрослые и самостоятельные дети должны проявлять заботу и материально поддерживать родителей, которые лишились возможности по самодостаточности. Довольствие родителей также может основываться на добровольном соглашении, а при отсутствии преемственности поколений, вопрос может быть исчерпан через поданный иск в судебный орган.

Если совершеннолетних детей двое и более, суд распределяет величину алиментов на всех, но учитывает семейное и имущественное состояние всех сторон и прочие, имеющие значение, факторы и назначает выплаты в кратной пропорции к МРП. Суд не удовлетворит исковое заявление родителей на получение денежного довольствия со взрослых детей, если они ранее сами избегали своих обязанностей по

алиментам или лишились родительских прав.

Не менее важным в алиментных правоотношениях является вопрос об обязательствах перед экс-супругами.

Согласно главе 20 Кодекса, обязанностью обоих супругов является взаимное материальное обеспечение друг друга. [3;20] Супруг (прежний супруг) вправе как получать содержание, выплачиваемое добровольно, так и подать на алименты в суд в ниже следующих прецедентах:

-супруга (прежняя супруга) пребывает в состоянии беременности и общий ребёнок младше трёхлетнего возраста;

-супруг (прежний супруг) признан нуждающимся и стал инвалидом в годы брака;

-испытывающий нужду супруг (прежний супруг) воспитывает совместного совершеннолетнего, являющегося инвалидом I и II группы. [4;80]

Суд вправе снять принудительные повинности по взносу алиментов с супруга (прежнего супруга) в следующих случаях:

-период брака составляет менее 5 лет;

-если причинами нетрудоспособного состояния явились употребления спиртного, наркотиков, психотропных препаратов и учинения уголовного деяния;

-супруг, требующий алименты, вёл себя неподобающим образом и придерживался аморального образа жизни.

Новое бракосочетание экс-супруга служит основанием для аннулирования права на алименты от предыдущего супруга.

Повинности по алиментам прочих членов семьи прописаны в Главе 21 Кодекса РК «О браке (супружестве) и семье», но такие примеры встречаются редко. Подать исковое заявление о взыскании алиментов вправе следующие категории граждан:

- Несовершеннолетние дети от своих родных дееспособных и братьев и сестёр трудоспособного возраста, если обеспечение довольствия со стороны родителей является невозможным;

- Несовершеннолетние внуки от трудоспособных бабушек и дедушек, при отсутствии у родителей ресурсов их обеспечить;

- Нетрудоспособные бабушка и дедушка от дееспособных и трудоспособных внуков, если нет возможности взыскать алименты от своих детей;

- Нетрудоспособные граждане, воспитавшие несовершеннолетних детей от прежних

воспитанников, если отсутствуют другие лица, на кого можно возложить обязанности по алиментам;

- Нетрудоспособная мачеха или отчим от трудоспособных и совершеннолетних падчериц или пасынков, если нет возможности взыскать алименты со родных детей и внуков.

Исковое заявление от лиц, прописанных в пунктах 4 и 5, суд вправе отклонить, если воспитанник прожил с ними менее 5 лет. [5;78]

Граждане Казахстана, на которых возложены алиментные повинности, должны периодически отчислять денежное довольствие для своих иждивенцев абсолютно со всех имеющих доходов. Таким образом, кроме зарплаты и премиальных, сюда можно отнести доходы от сдачи какого-либо имущества в аренду, комиссионные выплаты, пенсии, авторские гонорары, стипендии и прочие.

Отсутствие места работы в Казахстане не рассматривается в качестве повода для освобождения от материальной ответственности перед несовершеннолетними детьми. Начиная с 29 января 2017 года, ежемесячные выплаты на довольствие несовершеннолетних детей с неработающих граждан взыскиваются от среднемесячной величины оплаты труда по Республике Казахстан в следующих величинах:

- на 1 ребёнка - 25%;
- на 2 детей - 33%;
- на 3 и более детей -50%.

Данное изменение в законодательстве сократило число алиментных неплательщиков в Казахстане, которые всячески избегали выплат путём сокрытия своих доходов. Среднемесячная величина оплаты труда в Казахстане за 2017 год достигает 137 043 тенге и не все в силах собрать подобную сумму ежемесячно. Гораздо проще выплачивать содержание для своих детей от реального заработка.

В случаях, когда должнику не по силам исполнять свои финансовые повинности перед собственными несовершеннолетними детьми более трёх месяцев, судебный исполнитель вправе принудительно изъять и реализовать предметы движимой и недвижимой собственности должника. Кроме того, могут арестовать

банковский счёт, правоустанавливающие документы, отнять водительское удостоверение и запретить вести какую-либо деятельность.

В 2017 году в УК РК внедрены поправки и отказ выплачивать алименты свыше трёх месяцев карается ограничением или тюремным сроком до двух лет.

Постоянный прирост армии должников вынудил Минюст и МВД Казахстана обратиться на европейский опыт профилактики долгов по содержанию детей. В совместном проекте, чиновники двух госучреждений предлагают заимствовать опыт Германии - систему «Дюссельдорфской таблицы». В нём ежемесячные доходы, с учётом их величины, распределены по 11 пунктам, а дети распределены по четырём возрастным группам. Сумма ежемесячного содержания детей формируется исходя из их возраста и степени обеспеченности родителей.

Часто среди неплательщиков Казахстана можно встретить тех, кому попросту всячески препятствуют встречаться со своими детьми из-за прошлых обид. Должники, в свою очередь, прекращают оказание помощи и таким образом мстят бывшей супруге. Совместное приложение усилий по достижению мирных взаимоотношений в вопросах заботы о подрастающем поколении может помочь избежать вмешательство представителей судебной власти в решении проблемы.

Вопрос о том, как подать на алименты за пределами страны решился в 2017 году, когда президент Республики Казахстан подписал Закон «О ратификации Конвенции о международном порядке взыскания алиментов на детей и других форм содержания семьи». Документ предусматривает универсальный порядок исполнения решений иностранных судов и соглашений по алиментным выплатам. Казахстан обрёл возможность сотрудничать по данному вопросу со странами Евросоюза и ещё с 32 государствами и ускорить протекание процедуры взыскания алиментов с проживающих за рубежом разведённых родителей, имеющих детей в Казахстане.

#### Список использованных источников:

1. Конвенция о правах ребенка (Принята резолюцией 44/25 Генеральной Ассамблеи от 20 ноября 1989 года) [http://www.un.org/ru/documents/decl\\_conv/conventions/childcon.shtml](http://www.un.org/ru/documents/decl_conv/conventions/childcon.shtml)
2. Муратова С. А. Семейное право [Электронный ресурс]: электрон.учеб. для вузов по специальности "Юриспруденция" / С. А. Муратова, 2013. -23 с.
3. Кодекс Республики Казахстан «О браке (супружестве) и семье» от 26 декабря 2011 года №

- 518-IV // «Казакстанская правда» от 7 января 2012 года № 6-7 (26825-26826). (с изменениями и дополнениями на 11.07.2017 г.)-20 с.
4. Муканова М.Ж. Развитие семейного права Республики Казакстан в современных условиях// Вестник КарГУ. 2010 г.-80 с.
  5. Гражданский процессуальный кодекс Республики Казакстан от 31 октября 2015 г. № 377-V ЗРК// <http://adilet.zan.kz/rus/docs/K1500000377>- 78 с.
  6. Алиментные обязательства неработающих родителей <https://www.zakon.kz/4621496-alimentnye-objazatelstva.html>

**References:**

1. Konventsiya o pravakh rebenka (Prinyata rezolyutsiyey 44/25 Generalnoy Assamblei ot 20 noyabrya 1989 goda) [http://www.un.org/ru/documents/decl\\_conv/conventions/childcon.shtml](http://www.un.org/ru/documents/decl_conv/conventions/childcon.shtml)
2. Muratova S. A. Semeynoye pravo [Elektronnyy resurs]: elektron. ucheb. dlya vuzov po spetsialnosti "Yurisprudentsiya" / S. A. Muratova, 2013. -23 s.
3. Kodeks Respubliki Kazakhstan «O brake (supruzhestve) i semye» ot 26 dekabrya 2011 goda № 518-IV // «Kazakhstanskaya pravda» ot 7 yanvarya 2012 goda № 6-7 (26825-26826). (s izmeneniyami i dopolneniyami na 11.07.2017 g.)-20 s.
4. Mukanova M.Zh. Razvitiye semeynogo prava Respubliki Kazakhstan v sovremennykh usloviyakh// Vestnik KarGU. 2010 g.-80 s.
5. Grazhdansky protsessualny kodeks Respubliki Kazakhstan ot 31 oktyabrya 2015 g. № 377-V ZRK// <http://adilet.zan.kz/rus/docs/K1500000377>- 78 s.
6. Alimentnye obyazatelstva nerabotayushchikh roditeley <https://www.zakon.kz/4621496-alimentnye-objazatelstva.html>

УДК 347

**Жания Куанышқызы Сабит<sup>1</sup>**  
<sup>1</sup>Студент Высшей школы права «Әділет»  
 Каспийского общественного университета  
 Республика Казакстан, г.Алматы

## ИМПЛЕМЕНТАЦИЯ ЭЛЕМЕНТОВ АНГЛОСАКСОНСКОГО ПРАВА В ГРАЖДАНСКОЕ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВО РЕСПУБЛИКИ КАЗАХСТАН

**Аннотация**

Статья посвящена вопросам имплементации в гражданское законодательство РК, более подробно рассмотрены подходы ученых к значению термина и способов имплементации. Рассматриваются примеры из практики, и определяется потребность данного явления.

**Ключевые слова:** правовая система, английское право, романо- германская правовая система, имплементация, трансформация, национальное право, инкорпорация, отсылка, адаптация.

**Жания Куанышқызы Сабит<sup>1</sup>**  
<sup>1</sup>Каспий қоғамдық университетінің  
 «Әділет» Жоғары құқық мектебінің студенті,  
 Қазақстан Республикасы, Алматы қ.

**ҚАЗАҚСТАН РЕСПУБЛИКАСЫНЫҢ АЗАМАТТЫҚ ЗАҢНАМАСЫНА АНГЛО-САКСОНДЫҚ  
 ҚҰҚЫҚ ЭЛЕМЕНТТЕРІН ИМПЛЕМЕНТАЦИЯЛАУ**

### Аңдатпа

Мақала азаматтық заңнамасына имплементациялау мәселелеріне, егжей-тегжейлі термин мәніне мен енгізу жолдарына туралы ғалымдардың тәсілдемелеріне арналған. Практикадан мысалдар анықталады және осы құбылыстың қажеттілігі қаралған.

**Түйінді сөздер:** құқықтық жүйе, ағылшын құқығы, роман-германдық құқық жүйесі, имплементация, трансформация, ұлттық құқығы, инкорпорация, сілтеу, адаптация.

Zhaniya Sabit<sup>1</sup>

<sup>1</sup>Student of the Higher School of Law «Adilet»  
Caspian Public University  
Republic of Kazakhstan, Almaty c.

## THE IMPLEMENTATION OF THE ELEMENTS ANGLO-SAXON LAW IN THE CIVIL LEGISLATION OF THE REPUBLIC OF KAZAKHSTAN

### Annotation

The article is devoted to the issues of implementation in the civil legislation of Kazakhstan, the approaches of scientists to the meaning of the term and methods of implementation. Examples from practice are considered, and the need of this phenomenon is defined.

**Keywords:** legal system, English law, Romano - German legal system, implementation, transformation, national law, incorporation, reference, adaptation.

В современном мире каждое государство имеет свое территориальное пространство, экономический и политический строй, и, разумеется, свое право. Также стоит учитывать то, что и негосударственные общности имеют свое право: индусское право, каноническое право. Право является основным институтом правовой системы. В свою очередь, правовая система это комплекс взаимосвязанных и согласованных юридических средств, предназначенных для регулирования общественных отношений, а также юридических явлений, возникающих вследствие такого регулирования (правовые нормы, правовые принципы, правосознание, законодательство, правовые отношения, юридические учреждения, юридическая техника, правовая культура, состояние законности и ее деформация, правопорядок и др.) [1].

Существует множество теорий классификаций правовых систем. Одной из самых распространенных является классификация, предложенная французским ученым Рене Давидом. Он выделяет 3 основные правовые системы: семью общего права (англосаксонскую), романо-германскую правовую семью и семью социалистических систем права, а все остальные относил к «философским и религиозным системам» [2].

В докладе будет освещен вопрос, касающийся семьи англосаксонского права и

романо-германской правовой системы. Тема не теряет своей актуальности со времен обретения Казахстаном независимости. Значимость имплементации объясняется тем, что проблема взаимодействия международного и национального права, всегда была и остается одними из сложных и неоднозначно решаемых.

Переходя к основному вопросу моего доклада, хотелось бы для начала раскрыть значение термина «имплементация». Имплементация (от латинского impleo - исполняю, наполняю) осуществление, исполнение государством международных правовых норм, то есть фактическая реализация международных обязательств на внутрисударственном уровне, а также конкретный способ включения международно-правовых норм в национальную правовую систему. Термин был разработан в международном праве и получил распространение в резолюциях Генеральной Ассамблеи ООН. Главное требование имплементации — строгое следование целям и содержанию международного установления. Э.М. Аметистов считал, что присоединяясь к тем или иным международным договорам, соглашениям, конвенциям, государства - участники берут тем самым обязательства принять меры по имплементации сформулированных в них норм во внутреннее законодательство [3]. В.Я. Суворова отмечает, что «термин “имплементация” имеет право на существование

как синоним термина "реализация", то есть воплощение норм в практической деятельности государства и других субъектов» [4].

Существуют следующие способы имплементации: трансформация, адаптация, инкорпорация, рецепция, отсылка, но нет единого понятия для каждого отдельного способа имплементации.

Под рецепцией понимается точное воспроизведение во внутригосударственных актах формулировок международно-правовых актов.

Термин «трансформация» не так однозначен. Само слово «трансформация» произошло от латинского «transformatio», что означает «превращение». При этом ряд ученых спорят по поводу правильного толкования термина трансформация. Так, Л.П. Ануфриева указывает, что «сущность явления, именуемого трансформацией, состоит в обеспечении государством посредством своих властных полномочий выполнения международных обязательств» [5], а И.Н. Барциц считает, что «трансформация представляет собой механизм защиты национальной правовой системы от проникновения правовых положений, являющихся чужеродными для данной правовой системы» [6], в то же время В.В. Гаврилов полагает, что «теория трансформации и теория имплементации качественно отличаются друг от друга как с точки зрения определения основного содержания этого процесса, так и с точки зрения характеристики основных способов его осуществления» [7].

Следующим способом имплементации является отсылка. Под отсылкой подразумевается применение норм международного права посредством использования через отсылочную норму. Тем самым, при таком способе имплементации применение национальной правовой нормы становится невозможным без непосредственного обращения к соответствующему международно-правовому акту.

Инкорпорация (от латинского incorporatio — присоединение, поглощение. Дословно "воплощение"), данный способ осуществляется следующим образом международно-правовые нормы без каких-либо изменений дословно воспроизводятся в законах имплементирующего государства [8].

Некоторые же ученые признают ратификацию, как основным способом имплементации, так как в ряде государств ратифицированные международные договоры автоматически

становятся частью национального законодательства. Однако стоит учитывать тот факт, что имплементация осуществляется и без ратификации международного договора. Отдельное место, пожалуй, даже важная роль в имплементации отведена правоприменительной практике, так как именно практика решает вопросы по адаптации международно-правовых норм к часто меняющимся условиям современного мира. Именно она позволяет выбрать норму, подлежащей применению, и разрешить те или иные ситуации.

Многие казахстанские правоведы отмечают, что в частном праве Казахстана есть немало примеров заимствования юридических институтов, появившиеся в правовых системах зарубежных стран. Так, не ставится под сомнение целесообразность внедрения в 1999 в Особенную часть Гражданского кодекса РК ранее неизвестных казахстанскому праву договорных конструкций, как франчайзинг, факторинг, лизинг, доверительное управление имуществом и т.п. В качестве аналогичного примера можно привести Законы «О проектном финансировании и секьюритизации», «О концессиях». Закон РК «О государственно-частном партнерстве», изначально основан на британской модели взаимодействия государства с частными структурами, которая в конце 90-х гг. XX века представляла собой модернизированную английскую концепцию управления государственной собственностью.

Новейшим примером рецепции зарубежных юридических институтов, и в частности элементов английского права, в национальную правовую систему является создание в Казахстане Международного финансового центра «Астана», который призван обеспечить благоприятные и привлекательные условия для деятельности ее участников. Акты органов МФЦА будут основываться на принципах и нормах права Англии и Уэльса и стандартах ведущих мировых финансовых центров, в частности, на нормативных документах Дубайского международного финансового центра.

Не имеет место быть утверждениям, о самодостаточности и самобытности национальной правовой системы. Напротив, процесс имплементации порождает интернационализацию, сближение, унификацию права. Ведь благодаря взаимообогащению и обмену опытом с другими странами, право развивается гораздо успешней. Стоит учитывать опыт зарубежных стран, например, российские ученые отмечают, что в процессе совершенствования

гражданского законодательства Российской Федерации, появились такие институты как guaranty, warranty, indemnity и др.

Выбор именно английского права не случаен, так как сложившаяся практика объясняет данное явление целым рядом причин, основными из которых является высокий уровень разработанности английского права, а также гибкость и диспозитивность его основных институтов.

Любые поправки, вносимые в гражданское

законодательство, должны приниматься с некой осторожностью, соответствовать требованиям и нуждам правоприменительной практики и восполнять пробелы казахстанского права. Соответственно, перед имплементацией норм английского права, следует тщательно проанализировать, оценить и переработать с учетом условий сложившихся в Казахстане. Иначе же это может повлечь к неблагоприятным последствиям, вплоть до разрушения национальной правовой системы.

#### Список использованных источников:

1. Скакун О.Ф. Теория государства и права: Учебник. — Харьков: Консум; Ун-т внутр. дел, 2000.
2. Давид Р. Основные правовые системы современности. М., 1988.
3. Шахунянц Е.А. Международно-правовые обязательства и внутригосударственное уголовное законодательство/ отв. ред. Э.М. Аметистов. М.: изд-во ИНИОН РАН, 1993.
4. Суворова В.Я. Обеспечение реализации договорных норм международного права (юридическая природа)//Советское государство и право. 1991.
5. Ануфриева Л.П. Соотношение международного публичного и международного частного права: правовые категории. М.: Спарк, 2002.
6. Барциц И.Н. Международное право и правовая система России // Журнал российского права. 2001. № 2. С. 61–70.
7. Гаврилов В.В. Теория трансформации и имплементации норм международного права в отечественной правовой доктрине // Московский журнал международного права. 2001.
8. Советский энциклопедический словарь / под ред. А.М. Прохорова. 4-е изд. М.: Сов. Энциклопедия, 1988.

#### References:

1. Skakun O.F. Teoriya gosudarstva i prava: Uchebник. — Kharkov: Konsum; Un-t vnutr. del, 2000.
2. David R. Osnovnye pravovye sistemy sovremennosti. M., 1988.
3. Shakhunyants Ye.A. Mezhdunarodno-pravovye obyazatelstva i vnutrigosudarstvennoye ugovnoye zakonodatelstvo/ отв. red. E.M. Ametistov. M.: izd-vo INION RAN, 1993.
4. Suvorova V.Ya. Obespecheniye realizatsii dogovornykh norm mezhdunarodnogo prava (yuridicheskaya priroda)//Sovetskoye gosudarstvo i pravo. 1991.
5. Anufriyeva L.P. Sootnosheniye mezhdunarodnogo publichnogo i mezhdunarodnogo chastnogo prava: pravovye kategorii. M.: Spark, 2002.
6. Bartsits I.N. Mezhdunarodnoye pravo i pravovaya sistema Rossii // Zhurnal rossyskogo prava. 2001. № 2. S. 61–70.
7. Gavrilov V.V. Teoriya transformatsii i implementatsii norm mezhdunarodnogo prava v otechestvennoy pravovoy doktrine // Moskovsky zhurnal mezhdunarodnogo prava. 2001.
8. Sovetsky entsiklopedichesky slovar / pod red. A.M. Prokhorova. 4-e izd. M.: Sov. Entsiklopediya, 1988.

УДК 347.627

**Алексей Иванович Сазонов<sup>1</sup>**

**<sup>1</sup>Студент 5 курса (бакалавр) заочного отделения юридического института Балтийского федерального университета имени Иммануила Канта, Российская Федерация, Калининградская область, Калининград**

## **ОБ АЛИМЕНТНЫХ ПРАВАХ СУПРУГОВ (БЫВШИХ СУПРУГОВ) И ВОЗМОЖНОСТИ ПРИЗНАНИЯ АЛИМЕНТНЫХ ПРАВ ФАКТИЧЕСКИХ СУПРУГОВ**

### **Аннотация**

Данная статья посвящена проблемам правового регулирования алиментных правоотношений супругов (бывших супругов) в семейном праве России, а также анализу возможности и целесообразности предоставления права требования алиментного содержания лицам, находящимся в фактических брачных отношениях.

**Ключевые слова:** супруг, нуждающийся супруг, нуждающийся бывший супруг, нуждающийся бывший супруг, сожитель, официальный брак, фактический брак, фактические брачные отношения, упрощенный порядок регистрации брака, право требования алиментов, соглашение об уплате алиментов, зарубежный опыт, злоупотребление правом.

**Алексей Иванович Сазонов<sup>1</sup>**

**<sup>1</sup>Иммануил Кант атындағы Балтика федералды университетінің заң институтының сырттай оқу бөлімінің 5 курс студенті (бакалавр), Ресей Федерациясы, Калининград облысы, Калининград қ.**

## **ЕРЛІ-ЗАЙЫПТЫЛАРДЫҢ (БҰРЫНҒЫ ЕРЛІ-ЗАЙЫПТЫЛАРДЫҢ) АЛИМЕНТТІК ҚҰҚЫҚТАРЫ ТУРАЛЫ ЖӘНЕ ІС ЖҮЗІНДЕГІ ЕРЛІ-ЗАЙЫПТЫЛАРДЫҢ АЛИМЕНТТІК ҚҰҚЫҚТАРЫН ТАЛУ МҮМКІНДІГІ ТУРАЛЫ**

### **Аңдатпа**

Аталған мақала Ресей отбасылық құқықта ерлі-зайыптылардың (бұрынғы ерлі-зайыптылардың) алименттік құқықтық қатынастарды құқықтық реттеу мәселелеріне, сонымен қатар іс жүзіндегі неке қатынастардағы тұлғалармен алименттік күтіп ұстау жөнінде талап қою құқығын беру мүмкіндігі және қажеттілігін талдауға арналған.

**Түйінді сөздер:** ерлі-зайыптылар, мұқтаж ерлі-зайыпты, мұқтаж бұрынғы ерлі-зайыбы, бірге тұрушы, ресми неке, іс жүзіндегі неке, іс жүзіндегі неке қатынастары, неке тіркеудің жеңілдетілген тәртібі, алименттерін талап ету құқығы, алименттерді төлеу туралы келісім-шарт, шетел тәжірибе, құқықты асыра пайдалану.

**Alexei Ivanovich Sazonov<sup>1</sup>**

**<sup>1</sup>5th year student (bachelor) correspondence course juridical Institute of the Baltic University Federal of Immanuel Kant, Russian Federation, Kaliningrad oblast, Kaliningrad**

## **ON THE CONCEPT OF RIGHTS OF THE SPOUSES (FORMER SPOUSE) AND THE POSSIBILITY OF RECOGNITION OF ALIMONY RIGHTS OF ACTUAL SPOUSES**

### **Annotation**

This article focuses on the issues of the right to maintenance management of legal relations of the spouses (former spouse) in family law in Russia, as well as the analysis of the feasibility of granting the

right to claim alimony content persons in actual marital relations.

**Keywords:** a spouse, a needy spouse, a needy former spouse, cohabitee, formal marriage, the actual marriage, de facto marital relations, a simplified procedure for registration of the marriage, the right to claim alimony agreement alimony, foreign experience, abuse of right.

В соответствии со ст. 89 Семейного кодекса Российской Федерации (далее – СК РФ)[1] супруги обязаны материально поддерживать друг друга, а в случае отказа от такой поддержки и отсутствия соглашения между супругами об уплате алиментов право требовать предоставления алиментов в судебном порядке от другого супруга, обладающего необходимыми для этого средствами, имеют: нетрудоспособный нуждающийся супруг; жена в период беременности и в течение трех лет со дня рождения общего ребенка; нуждающийся супруг, осуществляющий уход за общим ребенком-инвалидом до достижения ребенком возраста восемнадцати лет или за общим ребенком - инвалидом с детства I группы. На основании п. 1 ст. 90 СК РФ бывший супруг также имеет право требовать алименты. Это может быть бывшая жена в период беременности и в течение трех лет со дня рождения общего ребёнка; нуждающийся бывший супруг, осуществляющий уход за общим ребёнком-инвалидом до достижения ребенком возраста восемнадцати лет или за общим ребёнком-инвалидом с детства I группы; нетрудоспособный нуждающийся бывший супруг, ставший нетрудоспособным до расторжения брака или в течение года с момента расторжения брака; нуждающийся бывший супруг, достигший пенсионного возраста не позднее чем через пять лет с момента расторжения брака, если супруги состояли в браке длительное время. В п. 2 ст. 90 СК РФ указано, что размер алиментов и порядок их предоставления бывшему супругу после расторжения брака могут быть определены соглашением между бывшими супругами. В ст. 91 СК РФ определено, что при отсутствии соглашения между супругами (бывшими супругами) об уплате алиментов размер алиментов, взыскиваемых на супруга (бывшего супруга) в судебном порядке, определяется судом исходя из материального и семейного положения супругов (бывших супругов) и других заслуживающих внимания интересов сторон в твердой денежной сумме, подлежащей уплате ежемесячно. От исполнения алиментной обязанности супруг (бывший супруг) может быть освобожден, или исполнение указанной обязанности может быть ограничено. Однако на данный момент, есть лишь общие положения ст. 119 СК РФ. Обратимся к зарубежному опыту.

В СК Республики Молдова[2] указано, что если судебной инстанцией установлено, что брак был расторгнут по вине нуждающегося бывшего супруга, то судебная инстанция вправе освободить одного из супругов (бывших супругов) от алиментных обязательств или ограничить срок выполнения таких обязательств

Костюченко Е. Ю. отмечает, что «что в семейном законодательстве Белоруссии, Киргизии, Молдавии, Казахстана, Украины предусматриваются схожие основания для освобождения супруга (бывшего супруга) от исполнения алиментной обязанности или ограничения срока выполнения такой обязанности: 1) нетрудоспособность нуждающегося супруга (бывшего супруга) является результатом злоупотребления спиртными напитками, наркотическими средствами или совершения им умышленного преступления; 2) нуждающийся супруг (бывший супруг) ведет себя по отношению к членам семьи аморально; 3) супруги (бывшие супруги) состояли в браке не более пяти лет»[3,с.158]. В СК РФ на данный момент такого нет. Это необходимо изменить. Для начала изменив хотя бы п. 2 добавив в него следующее: «... а также, если нетрудоспособность лиц, нуждающихся в содержании, является результатом злоупотребления им спиртными напитками, наркотическими средствами или совершения им умышленного преступления. Положения данного пункта не распространяется на лиц, указанных в ст. 80 СК РФ». Поскольку при таких обстоятельствах, считаю, следует вести речь о злоупотреблении правом.

На данный момент лица, состоящие в фактических брачных отношениях, не имеют права на алименты от своих сожителей. Палей Е. А. считает, что в СК РФ целесообразно ввести норму, предусматривающую право требования алиментов на содержание женщины в период ее беременности и до трехлетнего возраста ребенка в случае, если отец не оспаривает отцовство или отцовство установлено в судебном порядке, и если отцовство установлено в судебном порядке, то по общему правилу, алименты должны быть взысканы с момента предъявления иска, полагая, что данная мера необходима по той причине, что всё больше семей живут гражданским браком[4,с.214]. Данное мнение спорно, так как порождает немало



вопросов. Большинство семей правда живут гражданским браком, только это не следует путать с фактическим браком (сожительством). Юридически под гражданским браком понимают брачный союз двух лиц (мужчины и женщины) зарегистрированный органами записи актов гражданского состояния (далее – ЗАГС). Не следует смешивать два понятия. Даже в советское время не было чёткого определения. В Кодексе законов о браке, семье и опеке от 19.11.1926 в ст. 3 говорилось, о лицах, фактически состоящих в брачных отношениях, не зарегистрированных установленным порядком[5]. Опять же в том законе не было определения фактических брачных отношений. Можно взглянуть на Кодекс о браке и семье Российской Советской Федеративной Социалистической Республики от 1969 года (далее – КоБС РСФСР от 1969 года) [6]. В ст. 48 КоБС РСФСР от 1969 года, касающиеся вопросов установления отцовства говорилось о совместном проживании и ведении общего хозяйства матерью ребенка и отцом до рождения ребенка или совместное воспитание либо содержание ими ребенка или доказательства, подтверждаемое определёнными доказательствами.

При фактическом браке нет юридического родства, а потому у сожителей нет взаимных прав и обязанностей. В связи с этим стоит посмотреть на страны постсоветского пространства, например на Украину, где фактические сожители имеют право требовать алименты, что является отличительной особенностью украинского законодательства. Однако данное право у сожителя возникает, если он стал нетрудоспособным во время продолжительного проживания одной семьёй, что указано в ст. 91 СК Украины[7]. Не о каких внебрачных детях там не говорится. Предложение Палей Е. А. слишком расплывчато, и может привести к тому, что право требовать содержания будут иметь лица, занимающиеся проституцией, а данное деяние является административным правонарушением на основании ст. 6.11 Кодекса об административных правонарушениях Российской Федерации (далее – КоАП РФ)[8].

Прежде чем уравнивать фактические брачные отношения и официальный брак необходимо ответить на некоторые вопросы. Во-первых, кто такой сожитель в законе не указано. Во-вторых, каков срок совместного проживания неясно. Он может быть равен вообще одному часу, к примеру. В третьих, таких беременных сожительниц у сожителя или сожителей у сожительниц может быть очень много. Как до-

казывать наличие таких отношений? Без ответа на эти вопросы признание законодателем фактических брачных отношений может вызвать много проблем, которые требуют отдельного рассмотрения. Это проблему надо решать, но так чтобы не было злоупотребления правом будь то, возрождение в цивилизованном обществе форм «брака», существующих только у народов с родоплеменным или вообще доисторическим первобытным укладом. К тому же официальное признание таких отношений могут породить много проблем, которые достойны отдельного рассмотрения. Рассмотрим, например, проблему повышения криминологической виктимности у некоторой категории лиц, в случае признания таких отношений. Согласно ст. 14 СК РФ официальный брак между лицами, из которых хотя бы одно лицо признано судом недееспособным вследствие психического расстройства заключить нельзя. Если признавать фактические брачные отношения, то как защитить недееспособных вследствие психического расстройства от «черных риэлторов», лишаящих людей крыши над головой, а порой и жизни? Не приведёт ли это к тому, что будет пополняться когорта малолетних преступников, в силу того, что мать будет менять «отцов» как перчатки каждые пол года, получая с них алименты, живя на эти деньги, и такая «семья» будет считаться благополучной? Какой пример для подражания получит ребёнок? Как отслеживать такие отношения без их регистрации? Считаю, что избежать таких проблем без четкого определения понятия и содержания, а также регистрации и отслеживания подобных отношений невозможно. Если такие отношения требуют какой-то регистрации и отслеживания, то тогда это уже не будет фактическим браком или сожительством.

Поэтому, считаю, что вместо того, чтобы уравнивать соительство и светский гражданский официальный брак следует подумать об упрощенном порядке регистрации брака в дополнении к тому, что уже есть. Например, если двое физических (мужчина и женщина) проживают совместно и ведут общее хозяйство, а также растят общих детей более пяти лет (фактический брак), не имеют подобных отношений с другими лицами, то регистрирующий орган может автоматически зарегистрировать их брачные отношения, уведомив об этом стороны в течение десяти дней. Если в течение месяца, начиная со дня получения уведомления регистрации брака в упрощенной форме эти лица, извещенные надлежащим образом,

не представили возражений, то брак считается заключённым по истечении месяца со дня регистрации таких отношений. Решение регистрирующего органа может быть оспорено в судебном порядке. Наличие таких отношений должны подтверждаться определёнными доказательствами (свидетели, кредит на улучшение жилищных условий, общие коммунальные платежи и т.д.). Зарегистрировать брак в упрощённой форме будет нельзя, если хотя бы одна из сторон состоит в зарегистрированном браке или находится в фактических брачных отношениях с другими лицами или имеются иные причины, указанные в ст. 14 СК РФ, препятствующие регистрации таких отношений.

Причин распространённости фактических брачных отношений много, назову некоторые. Дело может быть в обычаях существующих в сознании того или иного общества. В общественном сознании существует такие обычаи как богатые застолья, а также приданое или калым без наличия которых брак заключать не следует. Может быть так, что у людей нет денег на то, что бы устраивать пышные празднества по поводу брака. Иными словами всё упирается в идею о том, что для того, чтобы просто расписаться в органах ЗАГСа обязательно нужны деньги. Желание «притереться» друг к другу, прежде чем заключать брак. Считаю, что тем, кому плевать на «штамп в паспорте» должно быть всё равно и на право требования алимен-

тов от сожителя, который не является юридически родственником, а потому и не обязан предоставлять алименты. Однако и здесь есть выход. Верховный Суд Российской Федерации ранее указал, что лица, которые не обязаны уплачивать алименты в соответствии с СК РФ, вправе заключить соглашение о предоставлении денежного содержания, приняв этим на себя добровольное обязательство по денежному содержанию другого лица в том случае, если отсутствуют предусмотренные законом условия для выплаты алиментов последнему и у него нет права требовать алименты в судебном порядке. Такое обязательство не будет являться алиментным. Это будет договор о предоставлении денежного содержания, а в случае его нотариального удостоверения, он не будет иметь силу исполнительного листа[9]. По действующему же законодательству, если женщина родила ребёнка вне брака, то она может требовать предоставления алиментов на ребёнка от его отца, если отцовство не отрицается или таковое установлено судом, но никак не на себя. И эту позицию законодательства считаю верной, поскольку официальный брак порождает не только алиментные права, но также и иные имущественные отношения (например, наследственные), так как супруги, после регистрации являются юридическими родственникам.

#### Список использованных источников:

1. СК РФ. [Электронный ресурс] – URL: <http://pravo.gov.ru/proxy/ips/?docbody&nd=102038925> (дата обращения 06.03.2018)
2. СК Республики Молдова [Электронный ресурс] – URL: [http://online.zakon.kz/Document/?doc\\_id=30398164#pos=693;-97](http://online.zakon.kz/Document/?doc_id=30398164#pos=693;-97) (дата обращения 06.03.2018)
3. Костюченко Е.Ю. Алиментная обязанность супругов (бывших супругов) в законодательстве стран - участниц СНГ // Современное право. 2015. № 9. С. 156-159.
4. Палей Е.А. Алиментные обязательства в семейном праве Российской Федерации // Таврический научный обозреватель. 2016. № 5-1 (10) С. 212-218.
5. Постановление ВЦИК от 19.11.1926 «О введении в действие Кодекса законов о браке, семье и опеке» (вместе с Кодексом) [Электронный ресурс] – URL: <http://www.zaki.ru/pagesnew.php?id=1942> (дата обращения 06.03.2018)
6. КоБС РСФСР 1969 [Электронный ресурс] – URL: [http://www.libussr.ru/doc\\_ussr/usr\\_7124.htm](http://www.libussr.ru/doc_ussr/usr_7124.htm) (дата обращения 06.03.2017)
7. СК Украины [http://kodeksy.com.ua/ka/simejnij\\_kodeks\\_ukrainy/statja-91.htm](http://kodeksy.com.ua/ka/simejnij_kodeks_ukrainy/statja-91.htm) (дата обращения 15.03.2018)
8. КоАПРФ [Электронный ресурс] – URL: <http://pravo.gov.ru/proxy/ips/?docbody&nd=102074277> (дата обращения 06.03.2018)
9. Обзор законодательства и судебной практики Верховного Суда РФ за второй квартал 2004 года: утв. Постановлением Президиума Верховного Суда РФ от 6.10.2004 [Электронный ресурс] – URL: [http://sudbiblioteka.ru/vs/text\\_big2/verhsud\\_big\\_30776.htm](http://sudbiblioteka.ru/vs/text_big2/verhsud_big_30776.htm) (дата обращения 07.03.2018)

**References:**

1. SK RF. [Elektronny resurs] – URL: <http://pravo.gov.ru/proxy/ips/?docbody&nd=102038925> (data obrashcheniya 06.03.2018)
2. SK Respubliki Moldova [Elektronny resurs] – URL: [http://online.zakon.kz/Document/?doc\\_id=30398164#pos=693;-97](http://online.zakon.kz/Document/?doc_id=30398164#pos=693;-97) (data obrashcheniya 06.03.2018)
3. Kostyuchenko Ye.Yu. Alimentnaya obyazannost suprugov (byvshikh suprugov) v zakonodatelstve stran - uchastnits SNG // Sovremennoye pravo. 2015. № 9. S. 156-159.
4. Paley Ye.A. Alimentnye obyazatelstva v semeynom prave Rossyskoy Federatsii // Tavrichesky nauchny obozrevatel. 2016. № 5-1 (10) S. 212-218.
5. Postanovleniye VTsIK ot 19.11.1926 «O vvedenii v deystviye Kodeksa zakonov o brake, seme i opeke» (vmeste s Kodeksom) [Elektronny resurs] – URL: <http://www.zaki.ru/pagesnew.php?id=1942> (data obrashcheniya 06.03.2018)
6. KoBS RSFSR 1969 [Elektronny resurs] – URL: [http://www.libussr.ru/doc\\_ussr/usr\\_7124.htm](http://www.libussr.ru/doc_ussr/usr_7124.htm) (data obrashcheniya 06.03.2017)
7. SK Ukrainy [http://kodeksy.com.ua/ka/simejnij\\_kodeks\\_ukrainy/statja-91.htm](http://kodeksy.com.ua/ka/simejnij_kodeks_ukrainy/statja-91.htm) (data obrashcheniya 15.03.2018)
8. KoAP RF [Elektronny resurs] – URL: <http://pravo.gov.ru/proxy/ips/?docbody&nd=102074277> (data obrashcheniya 06.03.2018)
9. Obzor zakonodatelstva i sudebnoy praktiki Verkhovnogo Suda RF za vtoroy kvartal 2004 goda: utv. Postanovleniyem Prezidiuma Verkhovnogo Suda RF ot 6.10.2004 [Elektronny resurs] – URL: [http://sudbiblioteka.ru/vs/text\\_big2/verhsud\\_big\\_30776.htm](http://sudbiblioteka.ru/vs/text_big2/verhsud_big_30776.htm) (data obrashcheniya 07.03.2018)

УДК 347.9

**Айбар Асылханулы Сейдимбек<sup>1</sup>**

**<sup>1</sup>Студент ЕНУ им. Л.Н.Гумилева,  
Республика Казахстан, г. Астана**

## **IT-ТЕХНОЛОГИИ В ГРАЖДАНСКОМ ПРОЦЕССЕ КАЗАХСТАНА: ПРОБЛЕМЫ И ПЕРСПЕКТИВЫ**

### **Аннотация**

Данная статья посвящена исследованию особенностей развития IT-технологий в судопроизводстве в Республике Казахстан. Подробно рассмотрена специфика развития сервиса «Судебно-го кабинета», информационно-аналитической системы судебных органов «ТӨРЕЛІК», информационного сервиса «Форум «Талдау».

**Ключевые слова:** информационные технологии, гражданский процесс, судопроизводство, судебный кабинет, видеофиксация, информационные сервисы, электронные сервисы, сайт верховного суда.

**Айбар Асылханулы Сейдимбек<sup>1</sup>**

**<sup>1</sup>Л.Н.Гумилев атындағы ЕНУ-ің студенті  
Қазақстан Республикасы, Астана қ.**

### **ҚАЗАҚСТАНДАҒЫ АЗАМАТТЫҚ ПРОЦЕССТЕГІ АТ-ТЕХНОЛОГИЯЛАРЫ: КЕЛЕШЕГІ МЕН МӘСЕЛЕЛЕРІ**

### **Аңдатпа**

Бұл мақала Қазақстан Республикасындағы сот ісін жүргізудегі АТ-технологиялардың дамуының ерекшеліктерін зерттеуге бағытталған. «Форум «Талдау» ақпараттық-қызметтік сервисінің,

«ТӨРЕЛІК» қызметінің сот органдарының ақпараттық-талдау жүйесінің, «Сот кабинеті» қызметінің даму өзгешелігі толық қарастырылған.

**Түйінді сөздер:** ақпараттық технологиялар, азаматтық процесс, сот ісін жүргізу, сот кабинеті, видеофиксация, ақпараттық сервистер, электронды сервистер, жоғарғы сот сайты.

**Aibar Asylkhanuly Seidimbek<sup>1</sup>**

<sup>1</sup>Student of ENU after L.N.Gumilyov,  
Republic of Kazakhstan, Astana c.

## IT-TECHNOLOGIES IN THE CIVIL PROCESS OF KAZAKHSTAN: PROBLEMS AND PROSPECTS

### Annotation

This article is devoted to the study of features of the development of IT-technologies in the legal proceedings in the Republic of Kazakhstan. The specifics of the development of the service of the "Court Cabinet", the information and analytical system of the judiciary "ТӨРЕЛІК", the information service "Forum "Taldau" are considered in detail.

**Keywords:** information technologies, civil process, legal proceedings, court cabinet, video fixing, information services, electronic services, site of the supreme court.

В современных реалиях повсеместного применения информационных технологий нет необходимости объяснять, насколько изменился мир под влиянием сети Интернет и развития цифровых технологий в целом. Уже сегодня значительная часть корреспонденции существует исключительно в электронной форме, контрагенты заключают договоры дистанционно, а благодаря появлению широкополосной интернет-связи видеоконференции стали обычным делом. Такое стремительное развитие существенно изменяет форму контактов, в то время как законодательство часто не успевает фиксировать и регулировать такие изменения в общественной жизни.

В таких условиях актуальным становится вопрос практического использования электронных технологий в гражданском судопроизводстве. Еще недавно первые ассоциации, которые появлялись у казахстанского юриста при упоминании участия в суде - это огромное количество бумаг, бесконечные очереди в канцелярии (и лица, обращающиеся туда без очереди с фразой «только спросить»), длительные командировки в регионы с ожиданием назначения заседания, поиск ответчика для вручения ему повестки, звонки секретарю с целью ознакомления с исковым заявлением и лишь затем непосредственное выступление перед судом. Именно эти проблемы и предлагается решить посредством внедрения электронных технологий в гражданское судопроизводство.

Проблема разработки концепции электронного правосудия приобрела особую акту-

альность в Казахстане в связи с реализацией Стратегии-2050, направленной на дальнейшее продвижение судебной реформы в Республике Казахстан, предусматривающей формирование самостоятельной и независимой судебной власти как одной из ветвей государственной власти в Республике Казахстан, повышение эффективности и качества правосудия, достижение открытости и прозрачности судебной системы, усиление гарантий самостоятельности судов и независимости судей как непременных условий обеспечения функционирования демократического правового государства, приведение законодательства Республики Казахстан в соответствие с нормами международного права и международными стандартами в области прав человека, что в конечном итоге должно привести к повышению качества взаимоотношений государства и общества [1].

Все это позволяет сделать вывод, что в современных условиях вполне закономерна потребность внедрения в судопроизводство электронных технологий. Поэтому основной задачей этой статьи является поиск модели их наиболее эффективного использования в гражданском процессе.

Рассмотрим в каком состоянии сейчас находится развитие электронного судопроизводства в Казахстане.

В целях упрощения доступа и обеспечения оперативности, а также удаленного участия граждан в электронном судопроизводстве в 2014 году Верховным судом РК был открыт для широкого доступа единый интернет-портал

судебных органов: <http://sud.gov.kz>; сервис «Судебный кабинет»: <http://office.sud.kz>, а также еще множество электронных информационных сервисов, призванных обеспечить доступность и прозрачность судебной системы и автоматизацию процесса взаимодействия сторон судопроизводства («Контакт-центр судебных органов», Электронная судебная повестка и SMS-оповещение, Поиск судебных дел, Система аудиовидеофиксации - АВФ и видеоконференцсвязи – ВКС, Электронный График рассмотрения судебных дел и т.д.). Рассмотрим эти сервисы подробнее.

Порядок подачи в суд электронных документов посредством электронного информационного сервиса разработан в соответствии с Гражданским процессуальным кодексом, законами Республики Казахстан «О порядке рассмотрения обращений физических и юридических лиц» [2] и «Об электронном документе и электронной цифровой подписи» [3]. «Судебный кабинет» - это единое окно доступа к онлайн сервисам и услугам судебных органов, посредством которого гражданин, его представитель или адвокат, не выходя из дома, офиса через сеть интернет может отправить обращение и заявления в электронном виде.

Кроме того, имеется возможность оплаты государственной пошлины в онлайн режиме, просмотра судебных документов по делу, что позволяет сторонам процесса отслеживать ход рассмотрения заявления (обращения) и процессуальные сроки рассмотрения дела, обратиться в суд с заявлениями, ходатайствами. Данный сервис создает открытость, доступность и гласность для граждан, участвующих в судебных заседаниях и предотвращает возможности коррупционных правонарушений.

Применение современных передовых технологий содействуют упрощению уголовного и гражданского процессов, нагрузки судей и секретарей судебного заседания, уменьшению замечаний в протокол судебного заседания, облегчению процедуры судопроизводства и доступности суда для народа. Сегодня сервис «Судебный кабинет» широко применяется населением и содействует эффективной работе адвокатов, судей и специалистов судов, совершенствованию правовой культуры граждан, свободному пользованию гражданами своих конституционных прав, соблюдению и защите их прав.

В октябре 2017 года в сервисе «Судебный кабинет» создана очередная услуга - «Элек-

тронная доверенность». Теперь для предоставления полномочий своему представителю сторонам нет необходимости идти к нотариусу для оформления доверенности, достаточно иметь доступ к интернет и электронно-цифровую подпись. Гражданским процессуальным кодексом РК, а именно частью 1 статьи 61, предусматривается оформление доверенности в форме электронного документа, удостоверенного ЭЦП доверителя. Доверителю при составлении электронной доверенности предоставлена возможность указать в разделе «Электронная доверенность» основные права лиц, участвующих в деле, предусмотренные частью 1 статьи 46 и частями 1, 2 статьи 60 ГПК, в виде перечня, что позволит доверителю точно определить круг прав, предоставляемых поверенному для участия в конкретном гражданском деле [4].

С момента внедрения «Судебного кабинета» население оценило его удобства, о чем свидетельствует стабильный рост количества зарегистрированных пользователей. На сегодняшний день данный показатель составляет более 190 тыс. пользователей. Только за последние три года количество поданных электронных исковых заявлений увеличилось в три раза, за 2017 год подано более 869 тыс. заявлений по республике, а по Астане данный показатель составляет 62 869 заявлений.

С целью увеличения числа электронных исков в четвертом квартале 2017 года по стране были запущены мобильные ЦОНЫ в зданиях судов для выдачи гражданам ЭЦП. Компетентные операторы проводят консультации по ведению работы в «Судебном кабинете».

Активно реализуется развитие системы аудио-видеофиксации (далее – АВФ). Так, в настоящее время, оснащенность судов системами АВФ по стране составляет 83%. При помощи системы АВФ исключается возможность несанкционированного доступа и манипуляций с записанной информацией. При возникновении спорных моментов в ходе судебного заседания аудио-видеофиксация позволяет восстановить фактический ход процесса, позволяет автоматически составлять протокол судебного заседания. Участники процесса могут самостоятельно просмотреть видеозапись судебного процесса и при необходимости сделать копию. Данный сервис эффективен и для руководителей организаций, чьи сотрудники представляют интересы в судах, поскольку посредством записей АВФ имеется возможность определить всестороннюю подготовку пред-

ставителя к судебному разбирательству.

В рамках системы АВФ есть возможность организовать видеоконференцсвязь (телемост) между областными судами и Верховным Судом. Это позволяет обеспечить дистанционное участие на суде. Это не только сокращает расходы на проезд, но и позволяет обеспечить безопасность участников судебных процессов по уголовным делам, а также обеспечит участие в суде лиц, которым по состоянию здоровья не разрешено посещение здания суда или они находятся в другой части страны. Задача по 100-процентному охвату всех залов заседаний системами аудиовидеофиксации поставлена в 20-м шаге Плана нации [5]. Современные системы фиксации судебной информации способствуют реализации принципа состязательности в судопроизводстве.

Запущена в действие автоматизированная информационно-аналитическая система судебных органов «ТӨРЕЛІК» (правосудие) - это система электронного безбумажного документооборота суда. Система «Төрелік» является основной базой, объединяющей успешно реализованные электронные сервисы: «Судебный кабинет», «Ознакомление с судебными документами», «SMS-уведомление», «Судебная повестка», «Графики рассмотрения судебных дел», «Талдау», «Система аудиовидеофиксации», «Видеоконференцсвязь», «Назначение наказания», «Электронное санкционирование меры пресечения по уголовным делам», «Рассмотрение дел приказного производства в электронном виде», «Электронные извещения», «Электронные исполнительные листы», «Электронные административные дела».

Система «Төрелік» также интегрирована с Единым реестром досудебного рассмотрения.

В системе сконцентрированы все внутренние процессы судебного делопроизводства. Система обеспечивает также оперативный доступ к обмену информационных данных, высокую степень надежности и решает такие задачи, как ведение автоматизированного учета и контроля соблюдения процессуальных сроков, формирование статистических и аналитических отчетов, и мониторит нарушения контрольных сроков [6]. По запросу от системы можно практически мгновенно получить информацию о количестве и категориях рассмотренных дел, просмотреть динамику нагрузки в разрезе конкретного суда или судьи.

Введенный недавно аналитический информационный сервис «Форум «Талдау» ([http://](http://office.sud.kz/forumTaldau/index.xhtml)

[office.sud.kz/forumTaldau/index.xhtml](http://office.sud.kz/forumTaldau/index.xhtml)) заслуживает отдельного внимания. Его задачей являются систематизация, мониторинг судебных актов и анализ судебной практики по конкретным категориям дел. В основу его разработки положен опыт ряда стран - Австрии, Турции, Латвии, Эстонии, России и Финляндии. Форум доступен для всех судей и посетителей сайта, здесь создана площадка для дискуссий по вопросам судебной практики, где смогут высказаться все желающие, в том числе адвокаты и прокуроры. Все комментарии анализируются с целью повышения качества и эффективности работы судов.

Кроме того, используются возможности, предоставляемые новыми социальными медиа. Так, в социальной сети Facebook создано сообщество «ИТ — правосудие» по вопросам работы электронных технологий в судах. В нем зарегистрировано более 5 тысяч участников. Здесь можно высказаться по всем недоработкам, выявленным в ходе практического применения новых технологий при отправлении правосудия.

Завершая описание новых технологий, применяемых в судах, нельзя не отметить, что есть в настоящее время и определенные проблемы. Так, например, чтобы воспользоваться электронными сервисами неопытному пользователю понадобится определенное время для ознакомления со всеми тонкостями системы, а на форуме «Талдау» решения по определенным категориям не представлены.

Однако, несмотря на некоторые недостатки, инновации в сфере судебной системы не может не радовать, ведь в конечном итоге технологии создаются, для того чтобы облегчить нам жизнь, а описанные технологии действительно позволяют забыть о некоторых ранее существовавших проблемах и сфокусироваться на непосредственном участии в деле. Многочисленные плюсы полностью перекрывают некоторые отмеченные недостатки: это и прозрачность, выражающаяся в возможности «следить» за процессом посредством видеофиксации, это исключение и бумажной волокиты, что позволяет преодолеть «болезнь» судов во многих странах мира. В результате, благодаря новым технологиям участникам процесса может понадобиться приходить в суд только один раз, для того чтобы принять непосредственное участие в процессе.

Казахстан находится на пороге вступления в эру электронного правосудия, поэтому необхо-

димом обращать особое внимание на зарубежный опыт, который позволит избежать ошибок и обеспечить скорейший переход к современным технологиям судопроизводства. Во многих странах мира активно используются такие системы, как Case Management / Electronic Case Files (США), Federal Court of Australia (Австралия), Money Claim Online (Великобритания), Canadian Legal Information Institute (CanLII) (Канада), Beslissing Ondersteunend Systeem (BOS) (Нидерланды), LawNet (Сингапур) и др. [7, с. 20]

На основе сравнительного анализа европейских и канадских систем электронного правосудия зарубежные авторы пришли к выводу, что увеличение популярности и распространение подобных систем среди пользователей во многом зависят от простоты и доступности (интуитивной понятности) их дизайна и интерфейса. Наиболее простые юридические, технологические и административные процедуры способны привлечь более широкий круг пользователей и популяризировать системы электронного правосудия среди населения [8].

Гласная, простая и доступная процедура обращения в суд способна выступить залогом доверия ко всей судебной системе в целом.

Электронная форма судопроизводства может быть использована как в традиционном исковом производстве, так и для разрешения дел приказного производства. Такая практика уже успешно сложилась в Германии, где работают системы автоматизированного приказного производства ProfiMahn, Online-Mahn Antrag, DTA-Mahnverfahren. В юридической литературе отмечается, что принцип их действия заключается в том, что пользователь с помощью программного модуля системы выбирает бланк, который соответствует фактическим правоотношениям между сторонами, наполняет его

необходимым содержанием и подписывает своей электронной подписью. При этом заявитель получает протокол передачи заявления и сам приказ в электронной форме на свой почтовый ящик. Кроме того, указанные системы оставляют возможность традиционного письменного обращения в суд. Однако в дальнейшем такие обращения сразу сканируются, и их обработка так же происходит в автоматизированной системе приказного производства [9, с. 57].

В Казахстане уже прорабатывается вопрос создания «Электронного зала судебного заседания». В Верховном суде отмечают, что планируется полностью отказаться от бумажных носителей при проведении судебного заседания, а все процессуальные документы и действия переводить в электронный формат. То есть стороны будут представлять доказательства, подавать ходатайства и иные материалы посредством автоматизированных рабочих мест, оснащенных компьютерами, в зале суда [10].

Таким образом, внедрение электронных средств в гражданское судопроизводство способно вывести его на более высокий уровень развития, создать условия для системного управления движением дела, включая определение режима движения дела в суде от открытия производства по делу до вынесения решения, ведение графика управления делом, обеспечение эффективной связи с представителями сторон, непрерывной оценки работы системы, автоматизации процесса управления делом. Такие шаги в результате обеспечат прозрачность и эффективность правосудия и будут способствовать обеспечению реализации конституционных начал судопроизводства при совершенствовании процедур электронного доказывания.

#### Список использованных источников:

1. Послание Президента Республики Казахстан - Лидера Нации Н.А. Назарбаева Народу Казахстана «Стратегия «Казахстан-2050»: Новый политический курс состоявшегося государства» (Астана, 14 декабря 2012 года) [Электронный ресурс]. – Режим доступа: [http://online.zakon.kz/Document/?doc\\_id=31305418](http://online.zakon.kz/Document/?doc_id=31305418)
2. Закон Республики Казахстан от 12 января 2007 года № 221-III «О порядке рассмотрения обращений физических и юридических лиц» (с изменениями и дополнениями по состоянию на 30.11.2016 г.) [Электронный ресурс]. – Режим доступа: [http://online.zakon.kz/m/Document/?doc\\_id=30086115](http://online.zakon.kz/m/Document/?doc_id=30086115)
3. Закон Республики Казахстан от 7 января 2003 года № 370-II «Об электронном документе и электронной цифровой подписи» (с изменениями и дополнениями по состоянию на 28.12.2017 г.) [Электронный ресурс]. – Режим доступа: [http://online.zakon.kz/Document/?doc\\_id=1035484](http://online.zakon.kz/Document/?doc_id=1035484)

4. Кодекс Республики Казахстан от 31 октября 2015 года № 377-V «Гражданский процессуальный кодекс Республики Казахстан» (с изменениями и дополнениями по состоянию на 12.12.2017 г.) [Электронный ресурс]. – Режим доступа: [http://online.zakon.kz/Document/?doc\\_id=34329053](http://online.zakon.kz/Document/?doc_id=34329053)
5. План нации - 100 конкретных шагов по реализации пяти институциональных реформ Главы государства Нурсултана Назарбаева (май 2015 года) [Электронный ресурс]. – Режим доступа: [http://online.zakon.kz/Document/?doc\\_id=31977084](http://online.zakon.kz/Document/?doc_id=31977084)
6. Сактаганова Л. Развивая возможности судопроизводства [Электронный ресурс]. – Режим доступа: <http://zanmedia.kz/2018/02/09/razvivaya-vozmozhnosti-sudoproizvodstva/>
7. Белоусов Д.В. Электронное правосудие и его роль в организации судебной защиты в России // Администратор суда. 2015. № 3. С. 20–22.
8. Lupo G., Bailey J. Designing and Implementing e-Justice Systems: Some Lessons Learned from EU and Canadian Examples // Laws. 2014. No. 3. P. 353–387. <https://doi.org/10.3390/laws3020353>.
9. Брановицкий, К. Л. Опыт электронного правосудия в ФРГ: достижения и проблемы [Текст] / К. Л. Брановицкий // Закон. — 2011. — № 2. — С. 57-65.
10. Цирулик А. Электронные сервисы повышают доверие к судам в Казахстане [Электронный ресурс]. – Режим доступа: <https://365info.kz/2017/11/elektronnye-servisy-povyshayut-doverie-k-sudam-v-kazahstane/>

#### References:

1. Poslaniye Prezidenta Respubliki Kazakhstan - Lidera Natsii N.A.Nazarbayeva Narodu Kazakhstana «Strategiya «Kazakhstan-2050»: Novy politichesky kurs sostoyavshegosya gosudarstva» (Astana, 14 dekabrya 2012 goda) [Elektronny resurs]. – Rezhim dostupa: [http://online.zakon.kz/Document/?doc\\_id=31305418](http://online.zakon.kz/Document/?doc_id=31305418)
2. Zakon Respubliki Kazakhstan ot 12 yanvarya 2007 goda № 221-III «O poryadke rassmotreniya obrashcheny fizicheskikh i yuridicheskikh lits» (s izmeneniyami i dopolneniyami po sostoyaniyu na 30.11.2016 g.) [Elektronny resurs]. – Rezhim dostupa: [http://online.zakon.kz/m/Document/?doc\\_id=30086115](http://online.zakon.kz/m/Document/?doc_id=30086115)
3. Zakon Respubliki Kazakhstan ot 7 yanvarya 2003 goda № 370-II «Ob elektronnom dokumente i elektronnoytsifrovoy podpisi» (s izmeneniyami i dopolneniyami po sostoyaniyu na 28.12.2017 g.) [Elektronny resurs]. – Rezhim dostupa: [http://online.zakon.kz/Document/?doc\\_id=1035484](http://online.zakon.kz/Document/?doc_id=1035484)
4. Kodeks Respubliki Kazakhstan ot 31 oktyabrya 2015 goda № 377-V «Grazhdansky protsessualny kodeks Respubliki Kazakhstan» (s izmeneniyami i dopolneniyami po sostoyaniyu na 12.12.2017 g.) [Elektronny resurs]. – Rezhim dostupa: [http://online.zakon.kz/Document/?doc\\_id=34329053](http://online.zakon.kz/Document/?doc_id=34329053)
5. Plan natsii - 100 konkretnykh shagov po realizatsii pyati institutsionalnykh reform Glavy gosudarstva Nursultana Nazarbayeva (may 2015 goda) [Elektronny resurs]. – Rezhim dostupa: [http://online.zakon.kz/Document/?doc\\_id=31977084](http://online.zakon.kz/Document/?doc_id=31977084)
6. Saktaganova L. Razvivaya vozmozhnosti sudoproizvodstva [Elektronny resurs]. – Rezhim dostupa: <http://zanmedia.kz/2018/02/09/razvivaya-vozmozhnosti-sudoproizvodstva/>
7. Belousov D.V. Elektronnoye pravosudiye i ego rol v organizatsii sudebnoy zashchity v Rossii // Administrator suda. 2015. № 3. S. 20–22.
8. Lupo G., Bailey J. Designing and Implementing e-Justice Systems: Some Lessons Learned from EU and Canadian Examples // Laws. 2014. No. 3. P. 353–387. <https://doi.org/10.3390/laws3020353>.
9. Branovitsky, K. L. Opyt elektronного правосудия v FRG: dostizheniya i problemy [Tekst] / K. L. Branovitsky // Zakon. — 2011. — № 2. — S. 57-65.
10. Tsirulik A. Elektronnye servisy povyshayut doveriye k sudam v Kazakhstane [Elektronny resurs]. – Rezhim dostupa: <https://365info.kz/2017/11/elektronnye-servisy-povyshayut-doverie-k-sudam-v-kazahstane/>



УДК 347.77

**Данияр Серикканов<sup>1</sup>**  
**<sup>1</sup>Студент Высшей школы права «Әділет»**  
**Каспийского общественного университета**  
**Республика Казахстан, г. Алматы**

## ИМУЩЕСТВЕННЫЕ И ЛИЧНЫЕ НЕИМУЩЕСТВЕННЫЕ ПРАВА В СФЕРЕ ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ СОБСТВЕННОСТИ

### Аннотация

Данная статья посвящена значению имущественных и личных неимущественных прав в сфере интеллектуальной собственности. Более подробно рассмотрены основные причины и проблемы развития права интеллектуальной собственности в законодательстве.

**Ключевые слова:** имущественные и личные неимущественные права, право интеллектуальной собственности, авторское право, смежные права, патентное право, произведения, технологии, полезные модели, промышленные образцы, изобретения.

**Данияр Серікканов<sup>1</sup>**  
<sup>1</sup>Каспий қоғамдық университетінің  
 «Әділет» Жоғары құқық мектебінің студенті  
 Қазақстан Республикасы, Алматы қ.

### ЗИЯТКЕРЛІК МЕНШІК САЛАСЫНДАҒЫ МҮЛІКТІК ЖӘНЕ ЖЕКЕ МҮЛІКТІК ЕМЕС ҚҰҚЫҚТАР

#### Аңдатпа

Бұл мақала зияткерлік меншік саласында мүліктік және жеке мүліктік емес құқықтардың маңыздылығына арналған. Толығырақ негізгі себептері және заңнамада зияткерлік меншік құқықтарын дамыту мәселелері қарастырылған.

**Түйінді сөздер:** мүліктік және жеке мүліктік емес құқықтар, интеллектуалдық меншік құқығы, авторлық құқық, сабақтас құқықтар, патенттік құқық, шығармалары, технологиялар, пайдалы модельдер, өнеркәсіптік үлгілер, өнертабыстар.

**Daniya Serikkanov<sup>1</sup>**  
<sup>1</sup>Student of the Higher School of Law «Adilet»,  
 Caspian Public University  
 The Republic of Kazakhstan, Almaty

### PROPERTY AND PERSONAL NON-PROPERTY RIGHTS IN THE FIELD OF INTELLECTUAL PROPERTY

#### Annotation

This article is devoted to the importance of property and personal non-property rights in the field of intellectual property. The main reasons and problems of the development of intellectual property rights in legislation are considered in more detail.

**Keywords:** property and personal non-property rights, intellectual property rights, copyright, related rights, patent law, works, technologies, utility models, industrial designs, inventions.

Интеллектуальная собственность – это имущественные (исключительные) и личные неимущественные права на объективированные результаты интеллектуальной деятельности и

приравненные к ним средства индивидуализации участников гражданского оборота, товаров, работ и услуг[2].

Идеальной природой результатов интел-

лектуальной деятельности и иных приравненных к ним объектов объясняется и сама суть исключительного права. Исключительными такие права называются в связи с тем, что субъекту такого права на законодательном уровне обеспечивается определенная монополия, исключающая для всех иных лиц возможность использовать соответствующих объект без получения разрешения правообладателя. Если в отношении вещи как ограниченного предмета внешнего физического мира такая монополия обеспечивается самой природой вещи – ее пространственной ограниченностью, то результат интеллектуальной деятельности в силу своей идеальной природы может одновременно использоваться неограниченным кругом лиц. В результате этого возникает необходимость искусственным образом создать такую монополию для того, чтобы наиболее полным образом обеспечить интересы создателей результатов интеллектуальной деятельности. В силу указанных причин имущественные права (например, право на воспроизведение, право на распространение и т.д.) на результаты интеллектуальной деятельности и иные приравненные к ним объекты называются исключительными. Что касается личных неимущественных прав, то такие права в силу своей природы не могут принадлежать иным, кроме создателя интеллектуального результата, лицам. Вследствие этого монополия на действия, вытекающие из содержания данных прав, обеспечивается самим их существом, в связи с чем их также можно считать исключительными, несмотря на то, что они прямо не названы таковыми законом [4, стр. 264].

Статья 961 Особенной части ГК РК установила, что к объектам права интеллектуальной собственности относятся [1, ст. 961]:

1) результаты интеллектуальной творческой деятельности;

2) средства индивидуализации участников гражданского оборота, товаров, работ или услуг.

К результатам интеллектуальной творческой деятельности в свою очередь относятся:

1) произведения науки, литературы и искусства;

2) исполнения, фонограммы и передачи организаций вещания;

3) изобретения, полезные модели, промышленные образцы;

4) селекционные достижения;

5) топологии интегральных микросхем;

б) нераскрытая информация, в том числе секреты производства (ноу-хау);

7) другие результаты интеллектуальной творческой деятельности в случаях, предусмотренных ГК или иными законодательными актами.

К средствам индивидуализации участников гражданского оборота, товаров, работ или услуг относятся: фирменные наименования; товарные знаки (знаки обслуживания); наименования мест происхождения товаров; другие средства индивидуализации участников гражданского оборота, товаров и услуг в случаях, предусмотренных ГК и законодательными актами.

Авторское право. Законодатель в п.1 ст.6 Закона РК закрепил, что авторское право распространяется на произведения науки, литературы и искусства, являющиеся результатом творческой деятельности, независимо от назначения и достоинства произведения, а также от способа его выражения[2]. Таким образом, объект авторского права, в широком понимании, – это произведение.

Законодатель не определяет понятие «произведения», но дает четкие признаки, которыми «произведение» должно обладать.

Во-первых, оно должно относиться к науке, литературе или искусству. На взгляд многих ученых, это рамочный, чисто условный признак, т.к. законодатель акцентирует внимание на том, что не имеет значения достоинство произведения, а также способ его выражения. Стоит согласиться с исследователями, которые подчеркивают, что «перечисленные термины имеет смысл рассматривать не по отдельности, а пытаясь их разграничить, а в совокупности, как некоторый ориентир, указывающий на определенную область человеческой деятельности».

Во-вторых, такое произведение должно быть результатом творческой деятельности, независимо от назначения и достоинства произведения, а также способа его выражения.

Итак, законодатель говорит о результатах «творческой деятельности», «творчестве». Что следует понимать под творчеством?

Творчество – деятельность человека, направленная на создание культурных или материальных ценностей. Творческая деятельность – это деятельность человеческого мозга, который способен создавать только идеальные образы, а не предметы материального мира. Творческий характер предполагает, прежде

всего, новизну произведения. «Новизне объекта, охраняемого авторским или изобретательским правом, сопутствует показатель, характеризующий этот объект как результат «оригинального мышления» лица, его создавшего. Эти показатели представляют собой две стороны творческой деятельности: новизна объекта как показатель результата деятельности свидетельствует об оригинальном мышлении у субъекта этой деятельности и наоборот». Отсутствие творческого подхода к объекту авторского права (неоригинальность произведения) может быть основанием для непризнания того или иного объекта авторским. Приву пример с российских источников:

Так, акционерное общество обратилось в суд с иском к издательству о запрещении ответчику использовать в качестве наименования выпущенной в свет серии книг название «Энциклопедия для детей и юношества». Истец полагал, что использование этого названия нарушает его авторские права на часть (название) произведения, опубликованного истцом раньше, чем ответчиком и состоящего из нескольких томов под общим названием «Энциклопедия для детей». Суд правомерно отказал в иске по следующим основаниям. Так как, во многом случае российское законодательство бывает идентичным по содержанию текстов с законодательством Республики Казахстан, то закон «Об авторском праве и смежных правах» не исключение. Поэтому для более точного понимания, целесообразно будет рассмотреть данный пример на основе закона нашей страны.

Согласно статье 6 Закона РК «Об авторском праве и смежных правах» к объектам авторского права относится и часть произведения (включая его название), которая является результатом творческой деятельности и может использоваться самостоятельно. Однако истец не доказал творческого (оригинального) характера названия, использованного им для серии книг. Наоборот, неоригинальность словосочетания «Энциклопедия для детей» очевидна. Таким образом, творческий характер, новизна и оригинальность – ключевые признаки произведения.

Между тем, как отмечают исследователи, в странах с англо-саксонской системой права можно заметить отход от трактовки характеристики произведения (охраняемое произведение должно быть оригинальным) в сторону характеристики деятельности автора: произ-

ведение будет признаваться оригинальным, если автор проявил достаточное «умение, расчётливость и труд» или осуществил «отбор, оценку, проверку», если произведение было создано «в поте лица». Фактически в этих странах не требуется, чтобы идеи и форма выражения идей были оригинальными, но только чтобы сама работа была создана непосредственно автором, а не скопирована им[6].

В-третьих, произведение должно быть выражено в какой-либо объективной форме (п.2 ст.6 Закона РК). Авторское право распространяется как на обнародованные (опубликованные, выпущенные в свет, изданные, публично исполненные, публично показанные), так и на необнародованные произведения, существующие в какой-либо объективной форме:

- 1) письменной (рукопись, машинопись, нотная запись и т.п.);
- 2) устной (публичное произнесение, публичное исполнение и т. п.);
- 3) звуко- или видеозаписи (механической, цифровой, магнитной, оптической и т.п.);
- 4) изображения (рисунок, эскиз, картина, план, чертеж, кино-, теле-, видео- или фотокадр и т.п.);
- 5) объемно-пространственной (скульптура, модель, макет, сооружение и т.п.);
- 6) иных формах.

Смежные права тесно связаны с авторскими правами на произведения: деятельность исполнителей, производителей фонограмм и организаций эфирного и кабельного вещания, являющихся субъектами смежных прав, основана на использовании и доведении до иных лиц объектов права. Объектами смежных прав являются постановки, исполнения фонограммы, передачи организаций эфирного и кабельного вещания, независимо от их значения, содержания и достоинства, а также от способа и формы их выражения.

Патентное право. К объектам патентных прав относятся изобретения, промышленные образцы и полезные модели, соответствующие установленным законом критериям патентоспособности[3].

Права на объекты патентных прав возникают в результате прохождения установленной законом процедуры, завершающейся выдачей охраняемых документов. Изобретением, которому предоставляется правовая охрана, признается техническое решение, являющееся новым, имеющее изобретательский уровень и промышленно применимое. Новизна изобре-

тения означает, что данное техническое решение представляется собой качественно новый результат по сравнению с существующим уровнем техники, т.е. сведениями, ставшими общедоступными в мире до даты приоритета изобретения. Промышленная применимость технического решения проявляется в том, что изобретение может быть использовано в массовом производстве каких-либо товаров, работ и услуг.

Объектами изобретения могут являться устройство, способ, вещество, и другие или их применение по новому назначению.

Полезной моделью признается конструктивное выполнение средств производства и предметов потребления, а также их составных частей (устройство), являющееся новым и промышленно применимым [7, стр. 28].

Объем правовой охраны, предоставляемый охранным документом на изобретение и полезную модель, определяется их формулой, а охранным документом на промышленный образец – совокупностью его существенных признаков, представленных на изображениях изделия (макета) и приведенный в перечне существенных признаков промышленного образца.

Охранными документами являются предварительный патент и патент в отношении изобретения и полезной модели, патент – в отношении промышленного образца. При этом предварительный патент на изобретение или полезную модель выдается по результатам формальной экспертизы (т.е. без проверки соответствия рассматриваемых объектов критериям патентоспособности), патент на изобретение, полезную модель или промышленный образец выдается только после проведения экспертизы по существу (т.е. в результате установления факта, что рассматриваемый объект отвечает критериям патентоспособности). На основании указанных охранных документов патентообладатель приобретает исключительное право по своему усмотрению использовать охраняемый объект, т.е. осуществлять такие действия, как изготовление, применение, ввоз, предложение к продаже, продажа, иное введение в гражданский оборот или хранение с этой целью продукта, содержащего охраняемый объект, а также применение охраняемого способа.

Для успешного развития экономики страны, необходим инновационный прорыв в технологиях. Но инновационный прорыв не получится,

пока не начнет развиваться институт интеллектуальной собственности как имущественных прав.

Соответствующие министерства и ведомства должны создать финансовую и административно-правовую инфраструктуру защиты интеллектуальной собственности на компании регионы, которые могут стать точками инновационного роста. Использование возможностей международной системы охраны интеллектуальной собственности позволяет субъектам рынка повышать конкурентоспособность своей продукции.

Выявлены следующие причины слабого развития института интеллектуальной собственности:

- недостаточного понимания значения и роли интеллектуальной собственности. Так, в средствах массовой информации, причем в самых доступных информационных сетях нужно пропагандировать и показывать, что чем выше доля изобретательского и технического компонента в продукции и услугах, тем выше прибыль и уровень жизни населения.

- недостаточной осведомленности о полезности интеллектуальной собственности. Ведь знания и интеллектуальная собственность – ключевые факторы, определяющие успех деятельности малых и средних предпринимателей, а эффективное использование интеллектуальной собственности повышает их конкурентоспособность. Около половины всех нововведений в развитых странах обеспечивает именно малое предпринимательство. Поэтому важны передачи об удачных случаях использования интеллектуальной собственности и о выгоде от новшеств – в рекламе, телевидении, СМИ;

- отсутствия квалифицированного персонала по интеллектуальной собственности. Необходимо принять меры организации курсов по данной сфере;

- несовершенство системы интеллектуальной собственности, не обеспечивающей надежной защиты. Пока у нас в Казахстане нет такой системы, координирующей целый комплекс мер по борьбе с нарушениями права на интеллектуальную собственность.

«Защита интеллектуальной собственности входит в разряд вопросов национальной безопасности, потому что речь идет о выживании государства в мировом сообществе, о построении в стране цивилизованного гражданского общества, основанного на уважении к чужой

собственности, интеллекту, личности. Это - самая верная основа перспективного развития страны, залог ее процветания вне зависимости от наличия или отсутствия природных богатств. На этом основывается конкурентоспособность нации, конкурентоспособность нашего государства» [5, стр. 122]

Специфика защиты прав интеллектуальной собственности имеет свои особенности, которые формируются в зависимости от объекта интеллектуальной собственности, способа его использования. Так специфика охраны и защиты авторских прав отличается от охраны и защиты прав на промышленную собственность. В целом, процесс реализации авторских прав имеет ряд отличительных и сходных особенностей с реализацией прав на промышленную собственность. Так, например, реализацию прав интеллектуальной собственности можно разделить на следующие основные этапы:

- создание объекта интеллектуальной собственности. Процесс создания объекта интеллектуальной собственности занимает как правило не день, не два, а месяцы и годы, порой даже длится на протяжении всей жизни человека. Но иногда, крайне редко, момент «озарения» занимает несколько минут или секунд. При этом, создание произведения может иметь определенные, характерные для каждого вида объекта интеллектуальной собственности части, например, главы, параграфы, абзацы для научного, литературного произведения. Для произведения искусства: фрагменты, детали, элементы одного общего целого. Для остальных произведений интеллектуальной собственности - звенья, части, составные элементы. На данном этапе важно зафиксировать авторство на каждом фрагменте, детали, элементе, во избежание будущих нарушений в определении авторства, или проблем, связанных с определением соавторства.

- использование объекта интеллектуальной собственности автором. Каждый автор,

создавая свое произведение, в глубине души надеется на признание его произведения обществом, вследствие чего, повышения своего социального, политического, общественного, научного, морального статуса, что, в конечном счете, сводится к повышению материального положения в обществе. Поэтому каждый автор стремится «найти своего клиента», который реализует его «жажду славы» и при этом, заплатит ему взамен определенную сумму за пользование его произведением. В поисках потенциального клиента, инвестора, автор раздает свои рукописи в редакции журналов и газет, государственных и общественных организаций, в состав деятельности которых входит инвестирование инновационных проектов, где может попасть в жесткие сети «пирата». В практике часто встречались случаи, когда автор, оставив свою рукопись в редакции, обнаруживал свое произведение на страницах журналов и газет, подписанном под другой фамилией, а иногда в искаженном виде. В таких случаях сложно доказать авторство, если нет подтверждающих авторство фактов: на данную рукопись нет свидетельства о регистрации объекта интеллектуальной собственности, нет свидетелей, и нет акта приема передачи рукописи и т.п.

- использование объекта интеллектуальной собственности по договору. В случае заключения договора между автором и пользователем произведения могут возникнуть такие проблемы, связанные с нарушением прав интеллектуальной собственности в таких аспектах как: несоблюдение условий договора, которое может выражаться в форме занижения величины авторского гонорара, роялти, несвоевременная выплата авторского гонорара, изменение части произведения без согласия автора, введение соавторов, выпуск дополнительного тиража без уведомления автора произведения, ликвидация предприятия и невыплата гонорара и др.

#### Список использованных источников:

1. Гражданский кодекс Республики Казахстан от 1 июля 1999 года № 409-І (Особенная часть) (с изменениями и дополнениями по состоянию на 01.01.2018 г.);
2. Закон Республики Казахстан от 10 июня 1996 года № 6-І «Об авторском праве и смежных правах» (с изменениями и дополнениями по состоянию на 24.11.2015 г.);
3. Закон Республики Казахстан от 16 июля 1999 года № 427-І «Патентный закон Республики Казахстан» (с изменениями и дополнениями по состоянию на 31.10.2015 г.);
4. Гражданское право. Курс лекций. Под редакцией А.Г. Диденко, 2006 г.;
5. Абдраимов Б. Защита интеллектуальной собственности в Казахстане: проблемы и

- перспективы. Юрист. № 9.2005 г.;
6. Каудыров Т.Е. Право интеллектуальной собственности в Республике Казахстан: Учеб. пособие. — Алматы: Жеті жарғы, 1999г.;
  7. Основы патентного права и патентования в Республике Казахстан: Учеб. пособие / Отв. ред. Т.Е.Каудыров. — Алматы: Жеті жарғы, 2003г.

#### References:

1. Grazhdansky kodeks Respubliki Kazakhstan ot 1 iyulya 1999 goda № 409-I (Osobennaya chast) (s izmeneniyami i dopolneniyami po sostoyaniyu na 01.01.2018 g.);
2. Zakon Respubliki Kazakhstan ot 10 iyunya 1996 goda № 6-I «Ob avtorskom prave i smezhnykh pravakh» (s izmeneniyami i dopolneniyami po sostoyaniyu na 24.11.2015 g.);
3. Zakon Respubliki Kazakhstan ot 16 iyulya 1999 goda № 427-I «Patentny zakon Respubliki Kazakhstan» (s izmeneniyami i dopolneniyami po sostoyaniyu na 31.10.2015 g.);
4. Grazhdanskoye pravo. Kurs lektsy. Pod redaktsiyey A.G. Didenko, 2006 g.;
5. Abdraimov B. Zashchita intellektualnoy sobstvennosti v Kazakhstane: problemy i perspektivy. Yurist. № 9.2005 g.;
6. Kaudyrov T.E. Pravo intellektualnoy sobstvennosti v Respublike Kazakhstan: Ucheb. posobiye. — Almaty: Zheti zharfy, 1999g.;
7. Osnovy patentnogo prava i patentovedeniya v Respublike Kazakhstan: Ucheb. posobiye / Otv. red. T.E.Kaudyrov. — Al-maty: Zheti zharfy, 2003g.

УДК 347.2

**А. Қ. Сламбек<sup>1</sup>**

<sup>1</sup>Орталық Азия университетінің магистранты

**К.М. Касиенова<sup>2</sup>**

<sup>2</sup> Энергетика және байланыс университетінің аға оқытушысы

## ҚАЗАҚСТАН РЕСПУБЛИКАСЫНДАҒЫ АЗАМАТТАРДЫҢ КОНСТИТУЦИЯЛЫҚ ЕҢБЕК ҚҰҚЫҚТАРЫ МЕН БОСТАНДЫҚТАРЫН ҚОРҒАУ

#### Аңдатпа

Бұл мақалада егжей-тегжейлі, Қазақстан Республикасының азаматтарының еңбек құқығын қорғау туралы және Қазақстан Конституциялық құқығын басқа дамыған мемлекеттердің Конституцияларымен салыстыру қарастырылған.

**Түйінді сөздер:** Конституциялық құқық, еңбек, заңнамалық және нормативтік актілер, адам мен азамат құқықтары

**А.К. Сламбек<sup>1</sup>**

<sup>1</sup>Магистрант Центрально-Азиатского университета

**К.М. Касиенова<sup>2</sup>**

<sup>2</sup>Старший преподаватель Алматинского университета энергетики и связи

## ЗАЩИТА КОНСТИТУЦИОННЫХ ТРУДОВЫХ ПРАВ И СВОБОД ГРАЖДАН РЕСПУБЛИКИ КАЗАХСТАН

#### Аннотация

Данная статья посвящена защите трудовых прав граждан Республики Казахстан и сопоставление конституционного права Казахстана с конституциями других развитых государств.

**Ключевые слова:** Конституционное право, труд, законодательные и нормативные акты, права человека и гражданина

**A. K. Slambek<sup>1</sup>**

<sup>1</sup>Master student of the Central Asian University

**K.M. Kasienova<sup>2</sup>**

<sup>2</sup>Senior lecturer of Almaty University of Power Engineering and Telecommunications

## PROTECTION OF CONSTITUTIONAL LABOR RIGHTS AND FREEDOMS OF CITIZENS IN THE REPUBLIC OF KAZAKHSTAN

### Annotation

This article is devoted to the protection of the labor rights of the citizens of the Republic of Kazakhstan and the comparison of the constitutional right of Kazakhstan to the Constitution of other developed states.

**Keywords:** Constitutional law, labor, legislative and regulatory acts, human and citizen rights

Қазақстан Республикасының қазіргі таңдағы Конституциясы еңбек қатынастары жүйесіне түбегейлі өзгерістер енгізді, азаматтың және адамның еңбекке деген құқықтары мен еркіндіктері түсінігінің мәртебесін айқындады және бұған Қазақстан Республикасы Конституциясының 24-бабын талдай келе көз жеткізуге болады. Ата Заңның 24-бабының 1-тармағына сәйкес:

«Әрбір адам еңбек еркіндігіне, мамандық және қызмет түрін еркін таңдауға құқылы. Еріксіз еңбекке тек сот үкімі бойынша, яки төтенше немесе әскери тәртіп жағдайында жол беріледі». Конституцияның 24- бабының 1- тармағында бекітілген еңбек еркіндігі құқығы, өз бетімен өзінің еңбек мүмкіндіктерін басқару, қызмет түрі мен мамандықты таңдау, тек қана әркімнің өз құқығын түрлі жолдармен ерікті қалауын білдірген кезде жүзеге асады, еңбек келісім шарты бойынша жалдау, кез келген жеке меншік түріндегі ұйымдарда, әскери және мемлекеттік қызметті атқару, арнайы білімі жоқ заңды тұлға немесе шаруашылық серіктестік қатысушысы, өндірістік кооператив немесе шаруашылық (фермерлік шаруашылық) мүшесі, сонымен қатар азаматтық- құқықтық келісім шарттар шеңберінде (авторлық келісім шарт, мердігерлік келісім шарт, тапсырма келісім шарты және т.б) кәсіпкерлік қызметпен айналысу әрбір тұлғаның еркіндігін қамтыған. Азамат шаруашылық серіктестіктің негізін қалаушылардың бірі бола отырып, өзінің еркін білдіріп құрылтай келісім шарты жасалуына қатысады. Қазақстан Республикасы Конституциясы құрамына еңбек қызметі саласындағы адам құқықтары мен бостандықтары кіретін адам

мен азаматтық құқықтары мен бостандықтары мәселелеріне және ең алдымен, адам мен азамат құқықтары мен бостандықтарына кепілдік беретін конституциялық нормалар мен адам құқығы саласындағы халықаралық құқық нормаларының арақатынасына үлкен мән бөледі.

Қазақстан Республикасындағы адамның конституциялық құқықтары мен бостандықтарының шығу тегін талдай отырып, Г.С.Сапарғалиев адам құқығы саласында Қазақстан Республикасы Конституция толығымен жалпы қабылданған нормалардың Халықаралық құқығынан шығады.

Егер салыстыру үшін түрлі шетелдік мемлекеттердің конституциясын алсақ, онда салыстырмалы- құқықтың талдау мақсатында еуропалық конституциялардың ерекше қасиетін еңбектің жеке және қоғамдық құқытарының басымдығы жататынын ескерген жөн. Құқықтық әдебиетте жеке және қоғамдық құқықтарды көп жағдайда «бірінші және екінші ұрпақ» құқықтары деп аталады. Жоғарыда аталғандай, бірінші ұрпақ құқықтарының түбірі. Ағарту дәуірінен және француз және американ конституциясы идеяларының туындау кезінен байқала бастады. Еуропалық конституциялардың поляк жақтаушысы Ханна Сухоцка өз еңбегінде қазіргі заманғы орталық және шығыс Еуропадағы адам құқықтары түсінігінің таралуына байланысты былай жазды: «Посткоммунистік дәуір барлық елдердің басты ерекшелігіне конституция бостандығы

мен адами мәртебесіне көп мән берілген. Аталған елдер адамдық мәртебесі қажеттілігі басқа түрлі конституцияларға қарағанда

жақсырақ сипатталған. Адамдық мәртебе есеп нүктесі болып табылады, ол арқылы тұлғаның құқықтары мен бостандықтары анықталады. Адамдық мәртебеге ұқсас қатынас жауап болып табылады, бұл елдердегі тәртіп Копенгаг құжатына (1990) мән берілген «адам құндылық – жоғары құндылық». Тұлға қалыптасуы мен қоғамның толыққанды мүшесі болуы үшін оның еңбек қызметі саласында өз-өзін жүзеге асыру мүмкіндігі болу керектігі белгілі. Сондықтан адам мен азаматтың құқықтары мен бостандықтары тұлға ретінде қалыптасуы, оның материалдық меншігінің қамтамасыз етілуі, экономикалық тәуелсіздік пен әлеуметтік бостандық саласында қажетті және алғашқы анықтама болып табылады. Осылайша Қазақстан Республикасы Конституциясы адам мен азаматтың құқықтарын, бостандықтарын, заңды мүдделерін қорғау үшін кең жол ашады, сондықтан азаматтар Конституция нормасына сүйене отырып, өз құқықтары мен бостандықтарын жүзеге асыруы керек.

Қазақстан Республикасы Конституциясымен жарияланған еңбек еркіндігі ұстанымдары еңбек еркіндігін жүзеге асуының көптеген түрлерін реттейтін кейбір заңнамалық және нормативтік актілермен нақтыланады.

Аталған ұстанымдардың мағынасы Қазақстан Республикасы Конституциясының 4-бабының 1-тармағында келтірілген тәртіптерден шығады, оған сәйкес: «Қазақстан Республикасындағы күші бар құқық болып Конституция ережелері, оған сай заңдар, басқа да құқықтық-нормативтік актілер, халықаралық келісім-шарттар және басқа да Республика міндеттері, сонымен қатар Конституциялық Кеңес және Республиканың жоғарғы сотының нормативтік үкімдері орын алады».

Қазақ ССР 1978 жылғы Конституциямен салыстырғанда, 1993 жылы Қазақстан Республикасы Конституциясында еңбек ұғымына тереңірек түсініктеме берілген. Ол, сонымен қатар, жеке өндіруші ретінде еңбек ету құқығын да қамтыды. Осылайша 1999 жылы Конституция бойынша еңбек құқығы дегеніміз азаматтардың құқыққа қабілеттілік элементі, яғни субъективті құқық емес, құқық қабілеттілік бірлігі ретінде құқық субъективтілік элементі болып табылады.

1995 жылы Қазақстан Республикасының конституциясында адам мен азамат құқықтары мен бостандықтарына 29 баптан тұратын, оның ішінде еңбек құқықтары мен

бостандықтарына кепілдік беретін 24 бабы бар бір тарау арналған. Әркімнің де еңбек саласындағы өз құқықтары мен бостандығын іске асыруға тең мүмкіндіктері бар. Ешкімді де өзінің еңбек құқықтарын іске асыру кезінде жынысына, жасына, дене кемістіктеріне, нәсіліне, ұлтына, тіліне, мүліктік, әлеуметтік және лаузымдық жағдайына тұратын жеріне, дінге көзқарасына, саяси сеніміне, руға немесе текке, топқа, қоғамдық бірлестіктерге қатыстылығына байланысты кемсітуге болмайды [ҚР Еңбек кодесі 7-бап].

Біздің Қазақстан Республикасындағы адам мен азаматтың құқықтары мен бостандықтарының көпшілігі 1984 жылы БҰҰ Бас Ассамблеясы қабылдаған адам бостандықтарының жалпы декларациясына сәйкес келеді. Декларацияда былай көрсетілген: «адам құқықтары заң күшімен қорғалуы тиіс, яғни адамды қорлауға және оларды мәжбүрлі түрде ереуілге шығаруға болмайды». Оған қоса, адам бостандықтарының жалпыға ортақ декларациясы 23-бабында: «әрбір адам еңбек етуге, еркін таңдауға, әділ және жағымды еңбек етуге жұмыссыздықтан қорғалуға құқығы бар»- делінген, яғни онда маңызды сипатына айналды. Бұл 1995 ж. Қазақстан Республикасы Конституциясының бап ережелерімен айтарлықтай сәйкес келеді.

1966 ж 16 желтоқсандағы экономикалық әлеуметтік, мәдени құқықтар туралы Халықаралық Пактінің 6-бабында еңбек құқығы былай тұжырымдалады: «бұл - әрбір адамның өзі таңдап алған не ерікті түрде келісілген және осы құқықтық жүзеге асыруда тиісті шараларды іске асыратын еңбек арқылы өмір сүру үшін қаражат табу мүмкіндігіне ие болуы. Осы құқықтық Пакт мемлекет-қатысушылардың жүзеге асыруы мақсатында кәсіби-техникалық, әлеуметтік, мәдени даму мен адамның негізгі саяси және экономикалық бостандықтарына кепілдік беретін шарттарда өнімді еңбектің толық іске асуына жетудің жолдары мен әдістерін қамтитын шаралар қабылдануы тиіс.

Адамның құқықтары мен бостандықтары идеяларының шығу тегі мен қалыптасу кезеңдерінің қысқаша сипаттамасын қорытындылай отырып былайша атап өту керек: мемлекет институтының дамуымен адам мен азаматтық құқықтары мен бостандықтарының институті құрылуының үрдістерінің өзара байланысы болады. Азаматтық туралы нормалар Республика



Конституциясының “Адам және азамат” деп аталатын II-бөліміне енгізіліп, осы аталған бөлім құрылымдық жағынан басталатын 10-бапқа біріктірілген. Маңыздысы сол, адамның және азаматтың құқықтары мен бостандықтарын конституциялық- құқықтық реттеу азаматтық туралы нормалармен алдын алынады, өйткені сол арқылы тұлғаның конституциялық құқықтары, бостандықтары мен міндеттерінің нақты бағытталымы мен мазмұны бекітіледі. Қазақстан Республикасындағы адам мен азаматтың құқықтары мен бостандықтары идеяларының қазіргі заманғы түсінігі мен мазмұнының конституциялық- құқықтық қайнар көздері Конституциялық – құқықтық адам және азамат құқықтары мен бостандықтарының институттық нормалары тұлғаның қоғам мен мемлекеттегі орны мен рөлін, оның мүмкіндіктерінің шығу сипатын, оны қамтамасыз етуді қорғауды, сонымен қатар, мемлекет бекіткен құқықтары мен бостандықтары шектерін анықтайды. Қазақстан Республикасында көрсетілген азамат пен адамның құқықтары мен бостандықтары өзінің мазмұны жағынан әр түрлі болып келеді және тұлға қызметінің ең маңызды жақтарын қамтиды.

Адам мен азаматқа мемлекет беретін конституциялық құқықтар мен бостандықтары арасында өзінің мәндік маңыздылығына байланысты тұлғаның еңбек қызметіне қатысты құқықтар мен бостандықтар ажыратылады. Бұның себебі мынада: тұлғаның еңбек қызметі ғана оған лайықты тәуелсіз өмір сүруіне бере алады, себебі еңбек – бұл саналы мақсатталған және заңды (заңнамалық қамтамасыз ету) қызмет, әрі белгілі бір адами қажеттіліктері мен тұрақты қажеттіліктерді қанағаттандыруға мүмкіндік беретін материалды және рухани игіліктердің жиынтығы.

Кез келген үдеріс немесе еңбек үдерісі еңбек қатынастарын реттейтін және кепілдендіретін қазіргі заңнама ережелерімен байланысты және келесі шарттардың немесе құрама бөліктердің болуын керек етеді:

Еңбек бұйымын – қызметтердің адамға пайдалы жаңа қасиеттерді беру мақсатында

еңбек әрекеті бағытталған еңбектің немесе қызмет көрсету нысанының әсерін әлдеқашан бастан кешірген еңбек немесе бұйым заттегі;

Еңбек құралдарын – қызметтердің не көмегімен еңбек бұйымына әсер ететін және оған еңбекке қажетті жағдайды тударытарын барлығын;

Қызмет технологияларын немесе еңбек бұйымына әсер ететін адам ретінде;

Еңбек ұйымдастырылуын – еңбек үдерісінде адамдардың бір- бірімен өзара өндірістік қимыл- әрекетінен және қызметтердің еңбек бұйымдарымен және жабдықтарымен өзара әрекетінен құралатын еңбек үдерісінің айқын тәртібінің құрылуын және жүзеге асуын;

Еңбектің өзінің – адамның еңбек бұйымына қажетті амалдарды, технологияларды және ұйымдарды қолдана отырып әсер етуін ұғыну үдерісін оған осы немесе басқа да қажеттіліктерді қанағаттандыратын қасиеттерді беруін;

Еңбек қатынастарының субъектілерін, яғни Ата Заңмен немесе еңбек қатынастарын реттейтін басқа да заңнамалық актілермен кепілдендірілген белгілі бір еңбек құқықтары мен және міндеттермен жүктелген тұлғаларды;

Еңбек қатынастарын реттейтін және өз құрамына ұлттың еңбек заңнамасын және халықаралық құқықтық- нормативтік актілерді, Ата Заң ережелерін кіргізетін заңнамалар.

С.С.Алексеевтің танымал сөзі бойынша: «Конституциялық құқықтар мен еркіндіктер – бұл тек қоғамдық маңызды саяси- құқықтық құбылыс емес, рухани адамгершілік, гуманистік тәртіптің факторы. Адамның дәл осындай құқық пен еркіндікті түсінуінде Ата Заңның бастауы, барлық конституциялық ішкі құрылымның камертоны, мемлекеттің дәл мәнін айқындайтын өзегі десек те болады». Конституцияның құқықтық және еркіндіктің еңбек қатынастарын реттеу саласындағы мағынасын дәл осылай түсіну мемлекеттің әлеуметтік өміріндегі олардың рөлі мен мағынасын айқынырақ сипаттайды. Атап айтқанда, үйлесімді дамыған және Конституциямен қамтамасыз етілген еңбек қатынастары ғана маңызды шарттар мен біздің мемлекетімізді қоныстанған адамдардың және әрбір азаматтың амандығының және тіршілік әрекетінің сәтті кепілдемесі болып табылады.

Бұл азаматтың және адамның конституциялық құқықтары мен еркіндіктерінің өздеріне тұлғалар, қоғам мен мемлекет арасындағы өмір сүретін әлдеқайда толық және негізгі байланыстарды жүзеге асыратындығымен түсіндіріледі. Адамның және азаматтың конституциялық құқықтары мен еркіндіктері жүйесі тек мемлекеттілік құқықтары негізін салған институт болып қана табылмайды, сонымен қатар қазіргі таңдағы

халықаралық құқықтың, халықаралық құқықтың стандарттарына сәйкес мемлекеттің саяси және құқықтық жүйесінің маңызды көрсеткіштерінің бірі, адамзаттың құқықтық дамуының әлдеқайда белгілі қорытындыларының бірі болып келеді.

**Пайдаланылған қайнар көздерінің тізімі:**

1. «Қазақстан Республикасының Азаматтық кодексі»
2. Қазақстан Республикасының Конституциясы, 1995 жыл, 30 тамыз
3. Г.С. Сапарғалиев
4. «Әділ сот» журналы
5. «Қазақстан Республикасының Еңбек құқығының кодексі»

**References:**

1. «Қазақстан Respublikasynuң Azamattyқ kodeksi»
2. Қазақстан Respublikasynuң Konstitutsiyasy, 1995 zhyl, 30 тамыз
3. G.S. Saparǵaliyev
4. «Әdil sot» zhurnaly
5. «Қазақстан Respublikasynuң Yeңbek құқығуның kodeksi»

УДК 347.4

**Елизавета Владимировна Сомова<sup>1</sup>**

**<sup>1</sup> Соискатель степени к.ю.н. Института философии и права  
Новосибирского государственного университета  
Российская Федерация, г.Новосибирск**

## **СМАРТ-КОНТРАКТ КАК ДОГОВОР**

**Аннотация**

Статья посвящена правовой природе смарт-контракта как договора. Автор раскрывает различные взгляды исследователей на правовую природу смарт-контракта, а также указывает те положения гражданского права РФ, которые должны подвергнуться изменению в связи с появлением смарт-контрактов. Рассматриваются такие аспекты, как заключение и исполнение смарт-контрактов, применение в отношении них мер защиты и мер ответственности. Делается вывод об основных нововведениях гражданского права, исходящих от использования смарт-контрактов в отношениях сторон.

**Ключевые слова:** смарт-контракт, смарт-контракт как договор, правовая природа смарт-контракта, заключение смарт-контракта, исполнение смарт-контракта.

**Елизавета Владимировна Сомова<sup>1</sup>**

**<sup>1</sup>Новосібір мемлекеттік университетінің Философия және құқық институтының з.ғ.к. ғылыми  
дәрежесін ізденушісі  
Ресей Федерациясы, Новосібір қ.**

## **СМАРТ-КОНТРАКТ ШАРТ РЕТІНДЕ**

**Аңдатпа**

Мақала смарт-контрактының шарт ретінде құқықтық табиғатына арналған. Автор зерттеушілердің смарт-контрактының құқықтық табиғатына түрлі көзқарастарын ашып, сонымен қатар смарт-контрактілердің пайда болумен РФ азаматтық құқықтың өзгерістерге жататын ережелерін атап көрсетеді. Смарт-контрактыны жасасу және орындау, оларға қатысты қорғау шаралары мен жауапкершілік шараларын қолданылуы қарастырылады. Тараптарға қатысты смарт-контрактілерді пайдалануға байланысты азаматтық құқықтағы жаңа енгізулерге қатысты қорытындылар жасалады.

**Түйінді сөздер:** смарт-контракт, смарт-контракт шарт ретінде, смарт-контрактінің құқықтық табиғаты, смарт-контракт жасасу, смарт-контрактіні орындау.

Elizaveta Vladimirovna Somova<sup>1</sup>

<sup>1</sup>Ph.D. Candidate of the Institute of Philosophy and Law of  
the Novosibirsk State University Russian Federation, Novosibirsk

## SMART CONTRACT AS A CONTRACT

### Annotation

The article is devoted to the legal nature of a smart contract from the perspective that it is a type of contract. Author reveals different approaches towards the legal nature of a smart contract and distinguishes provisions of the Russian civil law that are needed to be changed due to introducing of smart contracts. Such aspects as concluding and executing of smart contracts as well as implementation of defence measures and responsibility to them are analysed. The conclusion is made on the main novelties in the civil law arising from the use of smart contracts between the parties.

**Keywords:** smart contract, smart contract as a contract, legal nature of a smart contract, concluding a smart contract, executing a smart contract.

Появление смарт-контрактов, трансформация института исполнения обязательств в сторону автоматизации исполнения обусловлены развитием информационных технологий, сети Интернет, электронной торговли. Такие предпосылки в обороте, как недоверие сторон друг другу, желание уменьшить издержки на участие посредников при совершении сделок, сократить время на исполнение обязательств, приводят к использованию смарт-контрактов.

В настоящее время понятие смарт-контракта является одним из самых дискуссионных. Возникают споры относительно того, считать ли его отдельным видом договора, способом заключения договора или исполнения обязательства или же способом обеспечения исполнения обязательства. В связи с этим нельзя не согласиться с мнением исследователя Габриеля Джаккарда о том, что в правовой сфере одна из значительных новелл – это появление и развитие смарт-контрактов [2]. Впервые определение смарт-контракта появилось в 1990-х гг. в работах юриста, специализирующегося в сфере информационных технологий, из США Ника Сабо. В данной работе смарт-контракт определяется как совокупность обещаний в цифровой форме, включая протоколы, с помощью которых стороны исполняют данные обещания [6]. К. Куннапас считает, что смарт-контракты следует назвать самоисполнимыми договорами [3, с. 112]. Получается, смарт-контракт потому и получил такое название, так как исполняется автоматически.

С использованием конструкций договорного права смарт-контракт можно описать как

договор с особым способом исполнения, а именно с автоматизированным исполнением обязательств. Смарт-контракты и автоматизированное исполнение обязательств повышают уровень доверия в обороте и устраняют риск недобросовестности контрагентов. Кроме того, смарт-контракты позволяют решить такие проблемы как непредсказуемость и неоднозначность судебного толкования условий контракта, а также сложность в отношении доказывания убытков, понесенных стороной при нарушении договора [7, с. 321-322].

В целом, регулирование в отношении смарт-контрактов сформировано в Португалии, а также в отдельных штатах США. Так, в штате Аризона был принят билль, который сделал возможным использовать записи в блокчейн в качестве доказательств, то есть подтверждать заключение смарт-контрактов на электронной платформе [1]. В штате Вермонт также был принят билль, регулирующий блокчейн и смарт-контракты. Данный билль ввел несколько правовых презумпций. Данные презумпции касаются того, что записи о смарт-контрактах, сделанные в блокчейн, считаются действительными. Бремя доказывания недействительности записи ложится на лицо, в отношении которого распространяется информация, указанная в смарт-контракте [8]. Наличие положений о смарт-контрактах свидетельствует о высокой степени развития гражданского оборота в цифровой среде. Исследуя данные аспекты, автор приходит к выводу, что такие юрисдикции имеют также положения об автоматизированном исполнении обязательств.

В числе основных принципов обязательственного права и договорного права, в частности, исследователями выделяется принцип надлежащего исполнения обязательств, закрепленный в ГК РФ в статье 309 [9, ст. 309]. Также выделяются принципы недопустимости одностороннего отказа от исполнения обязательства (или принцип стабильности обязательств), принцип реального исполнения, принцип содействия сторон при исполнении обязательства. В настоящее время имеются проблемы реализации главного принципа договорного права – принципа надлежащего исполнения обязательств в гражданском обороте. На решение данной проблемы как раз и направлено закрепление смарт-контрактов, которые позволяют исполнять обязательства надлежащим образом независимо от волеизъявления должника.

Такие принципы договорного права, как принципы надлежащего исполнения обязательств, срочности, содействия сторон при исполнении обязательств, не применимы к смарт-контрактам. Можно заметить, что принцип надлежащего исполнения действует при исполнении обязательств из смарт-контракта в полном объеме, так как отменить или приостановить исполнение обязательства не является возможным. При автоматизированном исполнении обязательств нет принятия исполнения, соответственно, принцип содействия сторон при исполнении обязательства не действует.

Среди принципов, применимых именно к смарт-контрактам, следует выделить принцип автоматизированного исполнения обязательств, принцип встречности исполнения обязательств. Принцип встречности исполнения подразумевает исполнение обязательства одной стороной, которое обусловлено исполнением обязательств другой стороной [9, ст. 328]. Взаимобусловленность исполнения обязательств объясняется тем, что исполнение обязательств контрагентом производится только после того, как исполнена обязанность другого контрагента. В случае исполнения обязательств из смарт-контракта встречность проявляется не в том, что исполнение обязанности происходит после исполнения встречной обязанности, а в том, что исполнение обязательства одной стороной обусловлено исполнением другой стороны, исполнение сторонами своих обязательств происходит одновременно. Соответственно, среди принципов, применимым именно к смарт-контрактам, следует

выделить также принцип синхронности. Этот принцип означает, что обязательства сторон исполняются одновременно, нет задержки между исполнением одной и другой стороны.

Применительно к смарт-контрактам можно выделить еще один принцип, а именно принцип независимости от действий должника. По общему правилу, кредитор может удовлетворить свой интерес только в результате действий должника, находясь в связи с этим в зависимости от должника. При исполнении обязательства из смарт-контракта обязательство исполняется независимо от субъективного отношения должника к этому после заключения договора, при этом совершения каких-либо действий от должника не требуется.

Особенности заключения смарт-контрактов проявляются в использовании электронной платформы (программы для ЭВМ) для заключения договора. При этом договор считается заключенным, когда состоялся акцепт оферты на электронной платформе для заключения смарт-контрактов. Данный вид заключения договора можно отнести к существующим в ГК РФ способам электронного заключения договоров. Однако возможность различного толкования содержания условий, изложенных в виде программного кода, исключена. Это обуславливает повышенную степень определенности договорных условий смарт-контракта и отсутствие необходимости применения к ним средств толкования договора, изложенных в статье 431 ГК РФ [10, с. 40].

Особенности исполнения смарт-контрактов находят отражение и в автоматизированном исполнении обязательств. Исполнение осуществляется не действиями сторон, а по согласию сторон при помощи программы для ЭВМ путем введения сторонами необходимых команд – условий договора. При этом автоматизированное исполнение обязательства не может быть ненадлежащим, недобросовестным или несвоевременным. При исполнении обязательств из смарт-контракта используется категория заранее выраженного согласия должника на исполнение обязательства. Данная категория заключается в наличии согласия сторон на использование автоматизированного исполнения в их отношениях. Категория заранее выраженного согласия может быть использована в главе ГК РФ, посвященной исполнению обязательств, для описания автоматизированного исполнения обязательств. Невозможность использования существующих

положений ГК об исполнении обязательств без данного специального положения объясняется принципиально новыми отличиями в автоматизированном исполнении обязательства. К обязательствам из смарт-контракта, исполняемым автоматизированным образом, следует применять общие нормы об исполнении обязательств с учетом того, что исполнение производится не самим должником, а также нормы, закрепляющие особенности смарт-контрактов.

В доктринальных источниках исследователи пытаются найти ответ на вопрос, каким образом исполнение обязательства может осуществляться не самим должником, а с использованием электронной платформы. В соответствии с принципом осуществления гражданских прав по усмотрению участников оборота, закрепленном в статье 9 ГК РФ, [9, ст. 9] сторона обязательства вправе заранее выразить свою волю в отношении возникновения, изменения или прекращения гражданских прав и обязанностей. Судебной практике РФ известны, например, заранее выраженное согласие поручителя на последующее изменение основного обязательства, а также заранее выраженное согласие на заключение sublicензионных договоров [10, с. 33].

Высказывается мнение, что в обязательствах из смарт-контракта, исполняемых с использованием электронной платформы, присутствует заранее выраженное согласие должника на исполнение обязательства таким образом. Считается, что на этапе заключения смарт-контракта сторона выражает волю на последующее совершение действий по исполнению обязательства с использованием электронной платформы, тем самым придавая таким действиям волевой характер. Иными словами, утверждается, что воля, выраженная в смарт-контракте, заключаемом с использованием электронной платформы, является волей стороны на автоматическое исполнение, заранее определенное этой стороной обязательства. Действия по исполнению с использованием электронной платформы заменяют исполнение стороны по договору, если не доказано иное. Несанкционированный доступ может быть доказан, что может быть основанием для признания договора недействительным. Но пока не доказано иное, договор – смарт-контракт – должен признаваться содержащим истинное волеизъявление стороны.

Не представляется возможным согласиться

с позицией Савельева А.И. о том, что вместо исполнения с использованием электронной платформы имеет место быть принятое на себя сторонами обязательства самоограничение, реализация которого обеспечивается техническими средствами [10, с. 43]. Те ущемления прав, которые принимает на себя сторона, о которых идет речь, являются ее обязанностями из смарт-контракта, например, по договору купли-продажи или иному договору, которые исполняются с использованием электронной платформы, а не обязательствами не совершать какие-либо действия.

Согласие в той или иной форме является основополагающим понятием современного договорного права. Согласие в договорном праве является согласием на принятие на себя новых обязанностей и, как правило, приобретение прав взамен этого. Принято выявлять согласие из того, что стороны совершают или заявляют. Согласие может быть либо достаточным, либо недостаточным. Факторами, определяющими это, будут выступать уровень осведомленности, доступных и разумных альтернатив, наличие принуждения [5, с. 252-258]. Смысл согласия заключается не только в принятии обязанностей, но также и в согласии, по общему правилу, на невозможность отмены исполнения обязанностей по договору.

Анализируя меры защиты и меры ответственности, которые могут быть использованы в случае применения обычного договора или же в случае применения смарт-контракта, автор приходит к выводу, что данные меры разнятся. В основном, это объясняется тем, что в случае исполнения обязательства из смарт-контракта неприемлема категория ненадлежащего исполнения. Любое исполнение, произведенное из смарт-контракта, то есть автоматизированным образом, будет считаться надлежащим, в связи с чем понятие ненадлежащего исполнения само по себе утрачивает смысл, поскольку ненадлежащего исполнения в рамках исполнения обязательств из смарт-контракта не может быть [10, с. 42]. Благодаря такому способу исполнения устраняются риски недобросовестности стороны по договору.

Такое средство защиты прав как понуждение к исполнению обязательства в натуре может быть применено в тех случаях, когда неисполнение было допущено вследствие технической ошибки, совершенной сторонами при заключении договора. В отношении обязательств из смарт-контракта могут быть при-

менены такие меры защиты, как двусторонняя реституция, а также понуждение к исполнению обязательства в натуре. Невозможность сторон сослаться на незнание об условии об автоматизированном исполнении обязательств компенсируется наличием механизма возврата сторон в первоначальное положение. Механизм обратной транзакции позволяет произвести двустороннюю реституцию. Он применяется в случаях, когда обнаруживается ошибка в договоре сторон. Такое средство защиты прав как понуждение к исполнению обязательства в натуре может быть применено в тех случаях, когда неисполнение было допущено вследствие технической ошибки, иными словами, когда с помощью электронной платформы не произошло исполнение.

В отношении обязательств из смарт-контракта могут быть применены только внедоговорные меры ответственности. Такая мера ответственности как возмещение неустойки к обязательству из смарт-контракта, исполняемому автоматизированным образом, не может быть применена, поскольку обязательство исполняется только надлежащим образом, случаев намеренного неисполнения не предусматривается [4, с. 278]. В тех случаях, когда сторона, ответственная за исполнение обязательства из смарт-контракта, препятствует его исполнению, например, вносит изменения в электронную систему, появляется деликтная, а не договорная ответственность данной стороны. В таком случае другая сторона обязательства вправе требовать возмещения убытков за причинение вреда действиями, не связанными с исполнением обязательства. Особенно при автоматизированном исполнении обязательств проявляются в том, что обязанная сторона не влияет на исполнение и не может

нести ответственность за программные сбои и ошибки в исполнении обязательства. В последнем случае может быть либо казус, когда ответственности не возникает, либо деликтная ответственность стороны за преднамеренное внесение изменений в работу технических устройств.

Таким образом, при исполнении обязательств из такого нового договора как смарт-контракт появляется новый способ исполнения – без участия должника, с использованием электронной платформы для заключения договоров, иными словами, автоматизированное исполнение – совершение действий подключенными к сети Интернет устройствами в автоматическом режиме. В настоящее время в правовом регулировании договорных отношений в РФ намечается пробел, связанный с отсутствием определения смарт-контракта и исполнения обязательства из смарт-контракта. С юридической точки зрения мы можем выделить автоматизированное исполнение обязательств в качестве того нового, что вводят смарт-контракты в юридической науке и практике правоприменения. В сравнении с другими договорами, где сторона вправе выбирать, исполнять ей или нет обязательство, у сторон смарт-контракта нет возможности выбора того, исполнять или не исполнять обязательство. Автоматизированное исполнение происходит на электронной платформе, исполняются условия, записанные в форме программного кода. Иного способа неисполнения обязательства, кроме как внесение изменений в электронную платформу, не существует. Эти новаторские изменения в исполнении обязательств заставляют нас искать способы трансформации договорного права под влиянием информационных технологий.

#### Список использованных источников:

1. An Act Amending Section 44-7003, Arizona Revised Statutes; Amending Title 44, Chapter 26 by Adding Article 5 Relating to Electronic Transactions. HB 2417. State of Arizona. 2017 [Электронный ресурс]. Режим доступа: <https://www.azleg.gov/legtext/53leg/1r/bills/hb2417p.pdf>
2. Jaccard G. Smart Contracts and the Role of Law // Jusletter IT 23. November 2017 [Электронный ресурс]. Режим доступа: <https://ssrn.com/abstract=3099885>
3. Kerikmäe T., Rull A. The Future of Law and eTechnologies. Springer International Publishing Switzerland. 2016. 233 с.
4. Mik E. Smart Contracts: Terminology, Technical Limitations and Real World Complexity // Law, Innovation & Technology. 2017. № 9.
5. Miller F.G., Wertheimer A. The Ethics of Consent: Theory and Practice. Oxford University Press, 2010.
6. Nick S. Smart Contracts: Building Blocks for Digital Markets. 1996 [Electronic resource]. URL: <http://www.fon.hum.uva.nl/rob/Courses/InformationInSpeech/CDROM/Literature/>

- LOTwinterschool2006/szabo.best.vwh.net/smart\_contracts\_2.html
7. Raskin M. The Law and Legality of Smart Contracts // Georgetown Law Technology Review. Vol 1:2. 2017.
  8. Vermont Statutes, Title 12 - Court Procedure, Chapter 81 - Conduct Of Trial, Subchapter 1: Generally § 1913 Blockchain enabling. 2016 [Electronic resource]. URL: <https://law.justia.com/codes/vermont/2016/title-12/chapter-81/section-1913>
  9. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 г. N 51-ФЗ (ред. от 29.12.2017). Ст. 309. Рос. газета. № 238-239. 1994. 8 дек.
  10. Савельев А.И. Договорное право 2.0: «умные» контракты как начало конца классического договорного права // Вестник гражданского права. 2016. № 3.

**References:**

1. An Act Amending Section 44-7003, Arizona Revised Statutes; Amending Title 44, Chapter 26 by Adding Article 5 Relating to Electronic Transactions. HB 2417. State of Arizona. 2017 [Elektronny resurs]. Rezhim dostupa: <https://www.azleg.gov/legtext/53leg/1r/bills/hb2417p.pdf>
2. Jaccard G. Smart Contracts and the Role of Law // Jusletter IT 23. November 2017 [Elektronny resurs]. Rezhim dostupa: <https://ssrn.com/abstract=3099885>
3. Kerikmäe T., Rull A. The Future of Law and eTechnologies. Springer International Publishing Switzerland. 2016. 233 s.
4. Mik E. Smart Contracts: Terminology, Technical Limitations and Real World Complexity // Law, Innovation & Technology. 2017. № 9.
5. Miller F.G., Wertheimer A. The Ethics of Consent: Theory and Practice. Oxford University Press, 2010.
6. Nick S. Smart Contracts: Building Blocks for Digital Markets. 1996 [Electronic resource]. URL: [http://www.fon.hum.uva.nl/rob/Courses/InformationInSpeech/CDROM/Literature/LOTwinterschool2006/szabo.best.vwh.net/smart\\_contracts\\_2.html](http://www.fon.hum.uva.nl/rob/Courses/InformationInSpeech/CDROM/Literature/LOTwinterschool2006/szabo.best.vwh.net/smart_contracts_2.html)
7. Raskin M. The Law and Legality of Smart Contracts // Georgetown Law Technology Review. Vol 1:2. 2017.
8. Vermont Statutes, Title 12 - Court Procedure, Chapter 81 - Conduct Of Trial, Subchapter 1: Generally § 1913 Blockchain enabling. 2016 [Electronic resource]. URL: <https://law.justia.com/codes/vermont/2016/title-12/chapter-81/section-1913>
9. Grazhdansky kodeks Rossyskoy Federatsii (chast pervaya) ot 30.11.1994 g. N 51-FZ (red. ot 29.12.2017). St. 309. Ros. gazeta. № 238-239. 1994. 8 dek.
10. Savelyev A.I. Dogovornoye pravo 2.0: «umnye» kontrakty kak nachalo kontsa klassicheskogo dogovornogo prava // Vestnik grazhdanskogo prava. 2016. № 3.

УДК 347.911

**Әйгерім Темірбек<sup>1</sup>**

**<sup>1</sup>Қорқыт ата атындағы Қызылорда мемлекеттік университетінің**

**4 курс студенті**

**Қазақстан Республикасы, Қызылорда қ.**

**АЗАМАТТЫҚ ПРОЦЕССТЕ ТАТУЛАСУ РӘСІМДЕРІН  
ЖҮРГІЗУ ЕРЕКШЕЛІКТЕРІ**

**Ғылыми жетекшісі**

*Қорқыт ата атындағы Қызылорда  
мемлекеттік университетінің доценті, з.ғ.к.*

*Исаева Ж.А.*

### Аңдатпа

Мақалада автор азаматтардың құқықтары мен заңды мүдделерін қорғаудан тұратын конституциялық құқықтарын атай келе, ҚР Азаматтық процестік кодексіне жаңадан енгізілген татуластыру рәсімдерінің жаңашылығы мен маңыздылығын сипаттайды. Мақалада татуласу келісімі, медиация және партисипативтік рәсімнің түсінігі, жүргізу тәртібі, олардың белгілері, айырмашылығы мен ерекшелігі сөз етілген. Татуластыру рәсімдерінің сот процесінде маңыздылығын көрсетіп, ал азаматтардың оны белсенді қолдамауының себептерін негіздей отырып, автор бұл рәсімдерді жетілдіру жолдарын ұсынады

**Түйінді сөздер:** татуласу келісімі, медиация, партисипативтік рәсім, сот, татуластыру рәсімдері, азаматтық процесс, сотта қорғалу

**Айгерим Темирбек<sup>1</sup>**

**<sup>1</sup>Студентка 4 курса Кызылординского государственного университета  
имени КORKYT ата  
Республика Казахстан, г. Кызылорда**

### ОСОБЕННОСТИ ПРИМЕНЕНИЯ ПРИМИРИТЕЛЬНЫХ ПРОЦЕДУР В ГРАЖДАНСКОМ ПРОЦЕССЕ

#### Аннотация

В работе автор, описывая конституционное право граждан на защиту своих прав и законных интересов, отмечает важность и новизну, введенной в Гражданско-процессуальный кодекс РК, такой формы защиты, как примирительные процедуры. В статье даются понятия мирового соглашения, медиации и партисипативного соглашения, порядок их проведения, отличительные признаки и их преимущества. Обосновывая важность каждой формы примирительных процедур, а также не активное обращения граждан к данной форме, автором предлагаются способы их совершенствования.

**Ключевые слова:** примирительные процедуры, мировое соглашение, медиация, партисипативное соглашение, суд, судебная защита, гражданский процесс

**Aigerim Temirbek<sup>1</sup>**

**<sup>1</sup>4th course student of the Kyzylorda State University named after Korkyt ata,  
Republic of Kazakhstan, Kyzylorda**

### APPLICATION FEATURES PRIMARILY PROCEDURES PROCESS GRAND

#### Annotation

In his work, the author describes the constitutional right of citizens to protect their rights and legitimate interests, notes the importance and novelty introduced into the Civil Procedure Code of the RK, a form of protection such as conciliation procedures. The article gives the concepts of the settlement agreement, mediation and participatory agreement, the order of their conduct, the distinctive features and their advantages. Justifying the importance of each form of conciliatory procedures, as well as not actively taking citizens into this form, the author suggests ways to improve them.

**Keywords:** conciliation procedures, settlement agreement, mediation, participatory agreement, court, judicial protection, civil process

Дауларды сотқа дейін баламалы негізде шешудің конституциялық негізгі принципі Қазақстан Республикасы Конституциясының 13-бабының 1-бөлігінде көрсетілген: «Әркімнің құқық субъектісі ретінде танылуына құқығы бар және өзінің құқықтары мен бостандықтарын, қажетті қорғанысты қоса алғанда, заңға қайшы келмейтін барлық тәсілдермен қорғауға

хақылы»[1]. 2016 жылдан бастап қолданысқа енген жаңа Азаматтық процестік кодексінде «Сот медиациясы» ұғымы пайда болды[2].

Ақсақалдардың бір ауыз сөзіне тоқтаған, қанша дау болса да бәтуәлі пікірді сыйлаған бабаларымыздың тектілігіне таңғалуға болады. Содан ба, қазақ «Бітімге тоқтамағаннан береке іздеме» деген. Елінің жамандығын жасырып,



жақсылыған асырған сол ғұрыптың арқасында тентекті тезге салу аса қиындық тудырмаған. Сол әдемі заңдылық, сөздің көмегімен-ақ елдегі тәртіпті сақтады. Аузы дуалы абыздарша айтсақ, «Бидің жолы – ақ». Жалпы, халқымыз би-шешенге бай болған. Әсіресе, «Тура биде туған жоқтығын» ту етіп, «қара қақ қылды қақ жарған» билеріміз – Төле, Қазыбек, Әйтекенің тарихтағы орны ерен десек, Тәуелсіз елдің судьялары тұғырлы бабаларымыздың жолын жалғаушылар екені даусыз.

Жаңадан қабылданған Азаматтық процестік кодекстің ерекшеліктерінің бірі тараптардың арасында туындаған дауларды Азаматтық процестік кодексінің 174-бабына сәйкес, сот тараптардың татуласуы үшін шаралар қолданады, дауды процестің барлық сатыларында реттеуде оларға жәрдемдеседі[3].

Азаматтық процестік кодекс бітімгершілікке келтірудің бұрыннан бар қағидалары мен рәсімдерін бүгінгі күнге сай жетілдіруімен де ерекшеленіп отыр. Оған дауларды реттеудің соттан бөлектетіктерін жетілдіру мақсатындағы «Дауларды соттан тыс реттеу» деп аталатын жаңа тараудың енгізгені дәлел. Тараптар татуласу келісімін, дауды (жанжалды) медиация тәртібімен реттеу туралы келісімді немесе дауды партисипативтік рәсімдер тәртібімен реттеу туралы келісімді жасап не АПК белгіленген тәртіппен өзге де тәсілдерді пайдалана отырып, дауды өзара талаптардың толық көлемінде не бір бөлігінде реттей алады. Тараптар сот кеңесу бөлмесіне кеткенге дейін бірінші, апелляциялық, кассациялық сатылардағы соттарда дауды (жанжалды) медиация тәртібімен немесе партисипативтік рәсім тәртібімен реттеу туралы өтінішхат беруге құқылы.

Бүгінде азаматтар Азаматтық процестік кодексте белгіленген тәртіпті пайдалана отырып татуласу келісімін, дауды медиация тәртібімен немесе партисипативтік рәсімдер тәртібімен реттеу туралы келісімді жасай алады. Татуласу келісімі бірінші, апелляциялық сатылардағы соттарда сот кеңесу бөлмесіне кеткенге дейінгі уақытта, сот талқылауының кез келген сатысында, сондай-ақ сот актісінің орындалуы кезінде де жасала береді[4].

Татуласудың тағы бір артықшылығы, мұнда сот шешімі орындалмай, орта жолда қалмайды. Келісімді өзара мақұлдағандықтан, тараптар ондағы шарттарды дер кезінде, белгіленген уақытта орындауға мүдделі. Келісім жасалғанда екінші тарап өзіне міндеттеме алған соң оны орындауға барынша

күш салады. Ал, орындалмаған жағдайда да талапкердің өтініш хаты бойынша сот бекітіп берген атқару парағы мәжбүрлеп орындатуға жатады.

Тағы бір ескерерлігі, дауды медиация тәртібімен реттеу туралы келісім, осы келісімді бекіту туралы ұйғарым «Медиация туралы» ҚР заңында және Азаматтық процестік кодексінде көрсетілген талаптарға сәйкес келуі тиіс. Егер татуласу келісімі заңға қайшы келсе немесе басқа да тұлғалардың құқықтары мен заңды мүдделерін бұзса, сот келісімді бекітпейді. Сот ұйғарымы шағым не наразылық келтіруге жатпайды.

Азаматтық процестік кодекстегі айтулы жаңалықтардың бірі дауды партисипативтік келісім арқылы реттеу болып отыр. Партисипативтік рәсім - дауласушы екі тарап адвокаттарының келіссөздерді судьяның қатысуынсыз жүргізу арқылы ортақ келісімге келтіруге қол жеткізуі. Келісімге келе алмаған екі жақты бір үстел басына жинап, бітімге келтіру мәселесінде судьяларға қарағанда адвокаттардың мүмкіндігі кең. Құжаттағы татуласу келісіміне қойылатын талаптарға сай қос тарап арасындағы келісім жазбаша нысанда жасалады және оған тараптар немесе олардың адвокаттары қол қояды. Мұндай жолмен татуласу талап қоюшыны төленген мемлекеттік баждан босататыны да - заңдағы ынталандыру тетіктерінің бірі.

Азаматтық процестік кодекс қолданысқа енгізілгеннен бергі аралықта бітіммен бітетін істердің санын өсе түсті. Жаңа заңнаманың тиімділігін түсінген адвокаттар, медиаторлар, басқа да құқық қорғаушылар дауды бітіммен бітіруге мүдделілік танытып, азаматтарға медиацияның тиімділігін түсіндіруге жаппай атсалыса бастады. Алайда әлі де болса халықтың бұл тәсілге сенімсіздікпен қарайтыны байқалады.

Қазақстан Республикасы Жоғарғы сотының бұрынғы төрағасы Қ.Мәмидің 2017 жылдың 26 қаңтар күнгі № 6001-17-7-4/16 өкімімен «Даулардың жекелеген санаттары бойынша дауларды (жанжалдарды) медиация тәртібімен сотқа дейінгі реттеуді енгізу бойынша пилоттық жобаны іске асыру туралы» ережесі бекітіліп, 2017 жылдың ақпан-шілде айлары арасында пилоттық жоба өткізілді[5].

Пилоттық жобаның мақсаты татуластыру рәсімдерін қолдану аясын кеңейту, азаматтардың сот шығындарын барынша азайту, халықтың соттан тыс дауды (жанжал-

ды) реттеу мүдделілігін анықтау, даулардың (жанжалдардың) жекелеген санаттарын медиация тәртібімен сотқа дейінгі реттеуді азаматтық сот ісін жүргізуге енгізу болды.

Медиация жүргізу болып табылатын даулардың (жанжалдардың) санаты баланың мүдделеріне орай (баланың тұрғылықты жерін анықтау туралы, ата-ананың баламен араласу тәртібін анықтау туралы, баланы басқа адамдардың тартып алу туралы, білім алушылардың білім жүйесінде жалпы орта, техникалық және кәсіптік, орта білімнен кейінгі білім беру, жоғары білім беру жүйесінің күндізгі оқу нысаны бойынша 21 жасқа дейінгі кәмелетке толған балаларды асырауға алимент өндіріп алу туралы), Қазақстан республикасы еңбек кодексінің 159 бабының 1-тармағымен міндетті түрде сотқа дейінгі келісім комиссиясына жүгіну тәртібі көзделмеген еңбек даулары, мұрагерлік, көршілердің арасындағы жер участкесінің шекараларын анықтау, пәтерді су басқандығы туралы, пәтерден шығару туралы, кондоминиумды басқару мәселелері бойынша, некені бұзу және мүлікті бөлу туралы, қарыз келісімшарттары бойынша, сақтандыру.

Пилоттық жобаны жүргізудің қағидаттары еркітілік, медиация тараптарының тең құқықтылығы, татуластыру рәсімдерін жүзеге асыратын медиатордың тәуелсіздігі мен бейтараптылығы, медиация рәсіміне араласуға жол бермеушілік, құпиялылық және қолданыстағы заңнаманың талаптарына сай болуы.

Медиация бүгінде біздің елде кеңінен насихатталу қажет. Елбасы сот саласы жүйесін реформалауда аталмыш институтқа аса басымдық беріп отыр. Бірқатар шетелдерде азаматтық дау-дамайлардың 90 пайызы сотқа жүгінбей-ақ, медиаторлардың араласуы арқылы шешіліп отырғандығын ескерсек, құқықтық мемлекет құруды көздеген Қазақстанда жаңа институтты насихаттау жұмыстарының жандануына жағдай жасау заңдылық.

Медиациямен біткен істерге қатысты бір мысал келтірсек, талап қоюшы жауапкер мекеменің ірі көлемде материалдық шығын келтіргенін алға тартып, сол шығынды соттан өндіріп беруді сұрады. Істі сот талқылауына әзірлеу сатысында тараптар ешбір бейбіт

келісімге келмеді. Алайда, түсіндіру арқылы тараптардың өтініші бойынша сот медиация тәртібімен азаматтық іс қаралып, қысқартылды. Нәтижесінде жауапкер келтірілген материалдық шығынды төлеуді өз міндетіне алды, ал, талап қоюшы өз талабынан толығымен бас тартып, жауапкердің ұсынысын қабылдады, яғни, медиативті келісімге келді. Сонымен қатар, сот ұйғарымымен мемлекеттік баж салығы шығыны талап қоюшыға қайтарылуға ұйғарым етілді.

Бітімгерлік институты кімдікі дұрыс, кімдікі бұрыс екенін анықтауға емес, өзара тиімді шешімді табуға бағытталған. Яғни, жанжалдасушы тараптардың дауды бітімгершілікпен бітіруде сот медиациясын немесе кәсіби, кәсіби емес медиаторды, партисипативтік тәсілді таңдай ма, қайсысын таңдаса да оған құқылы. Қай тәсіл де тараптарға тиімді шешім ұсынады. Сайып келгенде, даулы мәселелерді шешуде әлемде өзін-өзі толық ақтаған процесс болғандықтан, медиаторлардың қызметіне жүгіну өте тиімді. Қандай да бір азаматтық келіспеушілік туындай қалған жағдайда дауды шешудің осынау баламалы түрінің қызметіне жүгінгені абзал. Қолданыстағы Азаматтық процестік кодексі тартысқан тарапты сотқа жеткізбей-ақ татуластыруға, мәмілеге келуге мүмкіндік береді. Бұл кәдімгі билер билігінің жалғасы.

Авраам Линкольн «Соттасудан аулақ болыңыздар. Қарсыласыңызға мәмілеге келуді ұсыныңыз. Оған соттағы жеңіс қаржылай шығын мен уақытты жоғалтатындығы туралы ескертіңіз», деп сол кезде-ақ жаңа медиация институтының адамзатқа қажет болатынын алдын ала болжаған. Жүсіп Баласағұннан «Әділдік – әкімге де, әлсізге де, әркімге де – бірдей» деген сөз қалды. Әділдік қай заманда да көкейкесті мәселе болған. Әлі де солай. Ілгеріде қазақтар әділдік іздегенде биге барып, өзара дауға төрелік айтуын сұраған. Соңғысы болса екі тарапты тыңдаған соң үкімін айттып, бітімге келтірген. Бір сөзбен айтқанда, бағзы заманның билері қос тарапты мәмілеге келтіруші бітімгер болған. Бүгінгі заманның бітімгершілікке келтірушілері де сол мақсатты ұстанады.

#### Пайдаланылған қайнар көздерінің тізімі:

1. Қазақстан Республикасының Конституциясы 30 тамыз 1995 ж.(өзгерістер мен толықтырулармен) - А., 2017 ж.
2. Қазақстан Республикасының "Медиация туралы" заңы. 28 қаңтар 2011 жыл.-<http://adilet>.

zan.kz

3. Қазақстан Республикасының Азаматтық процестік кодексі, А., Жеті жарғы, 2017 ж
4. Бек Әметов. Сот тәжірибесі бітімгершілік рәсімдерін қолданудың тиімді екендігін көрсетіп отыр - <http://www.inform.kz/kz/>
5. Даулардың жекелеген санаттары бойынша дауларды (жанжалдарды) медиация тәртібімен сотқа дейінгі реттеуді енгізу бойынша пилоттық жоба 2017 жыл 26 қаңтар. <http://sud.gov.kz/kaz>

**References:**

1. Қазақстан Республикасының Конституциясы 30 тамыз 1995 ж.(өзгерістер мен толықтырулармен) - А., 2017 ж.
2. Қазақстан Республикасының "Медиация туралы" заңы 28 қаңтар 2011 жыл. -<http://adilet.zan.kz>
3. Қазақстан Республикасының Азаматтық процестік кодексі, А., Жеті жарғы, 2017 ж
4. Бек Әметов. Сот тәжірибесі бітімгершілік рәсімдерін қолданудың тиімді екендігін көрсетіп отыр - <http://www.inform.kz/kz/>
5. Даулардың жекелеген санаттары бойынша дауларды (жанжалдарды) медиация тәртібімен сотқа дейінгі реттеуді енгізу бойынша пилоттық жоба 2017 жыл 26 қаңтар. <http://sud.gov.kz/kaz>

УДК 346.54

**Александр Алексеевич Ускирев<sup>1</sup>**

**<sup>1</sup>Магистрант 2 курса Волго-Вятского института (филиала)  
Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА),  
Российская Федерация, г. Киров**

*Научный руководитель*

*Фадеева Светлана Витальевна*

*доцент кафедры гражданского права и процесса*

*Волго-Вятского института (филиала)*

*Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА), г. Киров,*

*кандидат юридических наук*

## **ТЕОРЕТИЧЕСКИЕ ОСНОВЫ ПОНЯТИЯ «КОНКУРЕНЦИЯ»**

### **Аннотация**

Конкуренция имеет ключевое значение в механизме рынка: она активизирует деятельность фирм, приводит к повышению качества выпускаемой продукции, снижению цен и издержек и, наконец, стимулирует внедрение новейших технологий. Высокий уровень конкуренции снижает показатели концентрации на рынке, обеспечивая более эффективные параметры рынка.

**Ключевые слова:** совершенная (свободная) конкуренция, несовершенная конкуренция, монополия.

**Александр Алексеевич Ускирев<sup>1</sup>**

**<sup>1</sup>О.Е. Кутафин атындағы Университетінің (ММЗА) Волго-Вятск институтының (филиал)  
2 курс магистранты,  
Ресей Федерациясы, Киров қ.**

**«БӘСЕКЕЛЕСТІК» ТҮСІНІГІНІҢ ТЕОРИЯЛЫҚ НЕГІЗДЕРІ**

### Аңдатпа

Бәсекелестік нарық механизмде өзекті мәнге ие: ол фирмалар әрекетін белсендіреді, шығарылған өнім сапасын жоғарылатуға алып келеді, бағалар мен шығындар азайтуға апарады, сонымен қатар жаңа технологияларын енгізуге ынталандырады. Бәсекелестіктің жоғары деңгейі нарықтағы концентрация көрсеткіштерін төмендетеді, нарық параметрлердің тиімділігін қамтамасыз етеді.

**Түйінді сөздер:** жетілген (еркін) бәсекелестік, жетілмеген бәсекелестік, монополия.

Alexander Alexeevich Uskirev<sup>1</sup>

<sup>1</sup>Magister of the Volgo-Vyatsky Institute (branch) of Moscow State University of Law named after O.E. Kutafin (MSLA), Russian Federation, Kirov

### THEORETICAL BASIS OF THE CONCEPT OF "COMPETITION"

#### Annotation

Competition is of key importance in the market mechanism: it activates the activity of firms, leads to an improvement in the quality of products, reduces prices and costs, and finally stimulates the introduction of new technologies. A high level of competition reduces market concentration by providing more efficient market parameters.

**Keywords:** perfect (free) competition, imperfect competition, monopoly.

«Пять конкурентных сил, - пишет М.Е.Портер, - угроза вхождения на рынок новых участников, угроза появления субститутов, рыночная власть покупателей, рыночная власть поставщиков и соперничество между действующими конкурентами – отражают тот факт, что конкуренция в отрасли выходит далеко за рамки действующих игроков. Потребители, поставщики, субституты, последние участники – все это, «конкуренты» для компаний отрасли, которые могут быть более или менее влиятельными в зависимости от конкретных обстоятельств.

В современных условиях развития отраслевых рынков вопросы конкуренции приобретают особенную актуальность. Конкуренция имеет ключевое значение в механизме рынка: она активизирует деятельность фирм, приводит к повышению качества выпускаемой продукции, снижению цен и издержек и, наконец, стимулирует внедрение новейших технологий. Высокий уровень конкуренции снижает показатели концентрации на рынке, обеспечивая более эффективные параметры рынка.

Исследованию сущности конкуренции посвящены работы учёных экономистов различных школ и направлений в истории мировой экономической мысли. Признавая значительную разработанность разнообразных вопросов в области теории конкуренции, следует отметить, что на сегодняшний момент научного

определения рыночной конкуренции, по сути, не существует. Теоретические концепции учёных не дают системного представления о данном экономическом явлении.

Спорные вопросы в понимании дефиниции конкуренции, множественность и разноплановость существующих подходов к ее оценке, предполагают необходимость активизации научных исследований, комплексного изучения становления и развития теории конкуренции в зависимости от уровня развития общества и накопленных знаний учёных.

Теория конкуренции прошла несколько этапов развития в истории экономической мысли, обогащаясь и трансформируясь в новые модели, соответствующие тому или иному уровню развития общества.

Принято считать, что развёрнутая теория конкуренции была впервые сформулирована основоположником классической политической экономии А.Смитом (1723-1790) в XVIII веке.

Классической экономической теории был характерен поведенческий подход. А.Смит впервые связал конкуренцию с честным, без сговора, соперничеством, которое ведётся между продавцами (или покупателями) за наиболее выгодные условия продажи или покупки товаров.

При этом основным объектом конкурентной борьбы считались цены.

Идеи ценового регулирования рынка с помощью конкуренции были развиты Д.Рикардо (1772-1823). Предложенная им идея совершенной конкуренции позволила понять сочетание «естественных» цен в долгосрочном равновесии и принципов децентрализованного управления, которые способствуют развитию капиталистической экономики.

С несколько иной точки зрения анализирует модель совершенной конкуренции К.Маркс (1818-1883). Он впервые рассмотрел конкуренцию с позиции теории стоимости. К. Маркс писал, что в условиях капитализма «конкуренция есть соревнование ради прибыли», она «побуждает к лихорадочному созданию новых производительных сил». К.Маркс ставил проблему взаимоотношений конкуренции и монополии: «Монополия производит конкуренцию, конкуренция производит монополию».

С конца XIX века в экономическую теорию стала проникать структурная концепция конкуренции. В первой половине XX века выходит ряд фундаментальных работ Дж.Кейнса, П.Сраффы, Дж.Робинсон, Э.Чемберлина, в которых авторы обращают внимание на то, что при расширении масштабов производства крупные предприятия получают дополнительные преимущества, которые они могут реализовать только за рамками модели совершенной конкуренции.

Таким образом, конкуренция - это состязание между субъектами экономики, которое заключается в борьбе за рынки сбыта товаров для получения более высокой прибыли и других доходов. Конкуренция является одним из самых действенных механизмов регулирования рыночной экономики, а также цивилизованной и легализованной формой борьбы за существование.

Сегодня особенно важно подчеркнуть, что М.Е.Портер, используя термин конкуренция, говорит не о ее негативном понимании как уничтожении слабого сильным, а о позитивном, подразумевая сотрудничество, основанное на уважении друг друга. М.Е.Портер проводит мысль не о том, что в условиях рынка все вокруг потенциальные враги, разрушающие действия которые надо упреждать, а о том, что бизнес – сообщество взаимозависимо, экономические отношения предполагают взаимодействие субъектов хозяйствования.

«Пять конкурентных сил, - пишет М.Е.Портер, - угроза вхождения на рынок новых участников, угроза появления субститу-

тов, рыночная власть покупателей, рыночная власть поставщиков и соперничество между действующими конкурентами – отражают тот факт, что конкуренция в отрасли выходит далеко за рамки действующих игроков. Потребители, поставщики, субституты, последние участники – все это, «конкуренты» для компаний отрасли, которые могут быть более или менее влиятельными в зависимости от конкретных обстоятельств.

Конкуренция в таком широком смысле может быть определена как расширенное соперничество» [1, С. 40].

Актуальность изучения правовых основ конкуренции определяется ее значением для рыночной экономики и высокой динамикой развития конкурентного законодательства — базовый Федеральный закон от 26 июля 2006 г. № 135-ФЗ (ред. от 29.07.2017) «О защите конкуренции» менялся уже более 37 раз [2]. Также можно определить конкуренцию как соперничество предприятий на рынке для получения максимальной прибыли. Существует две основные формы конкуренции: внутритраслевая (между предприятиями одной отрасли) и межотраслевая (между крупными предприятиями разных отраслей). Также конкуренцию классифицируют по разным признакам: по масштабам развития; по характеру развития; по соотношению спроса и предложения; в зависимости от предпосылок конкурентного развития рынка.

Рассмотрим отличия совершенной (свободной) и несовершенной конкуренции. Первый вид подразумевает полное равноправие и свободу на рынке, каждое предприятие имеет полный доступ ко всей информации, отсутствует разнообразие торговых марок, предприятия развиваются самостоятельно, то есть нет воздействия со стороны конкурентов. Несовершенная конкуренция – это монополия, монополистическая конкуренция и олигополия.

Различаются эти подтипы конкуренции количеством лидирующих производителей на рынке. В монополии присутствует чаще всего одна крупная фирма, которая не имеет серьезных конкурентов. В монополистической конкуренции участвует большое количество производителей, которые предлагают похожий, но не идентичный продукт покупателям.

В олигополии число конкурентов не превышает десяти фирм. Производители непосредственно влияют на ценовую политику, распределяют между собой рынок и препятствуют

появлению новых конкурентов. В России примером олигополии является автомобильная промышленность.

На практике фирмы применяют различные методы, чтобы увеличить свою долю на рынке, привлечь внимание покупателей и получить наибольшую прибыль. Производители могут снижать цену, улучшать качество продукции, предлагать дополнительные услуги и так далее. Однако в процессе жесткой конкуренции многие фирмы прибегают к незаконной деятельности.

На территории РФ действуют четыре основных закона, регулирующие рыночную конкуренцию:

Федеральный закон от 26 июля 2006 г. № 135-ФЗ (ред. от 29.07.2017) «О защите конкуренции»;

Статья 34 Конституции РФ [3];

Закон РФ от 07.02.1992 N 2300-1 (ред. от 01.05.2017) "О защите прав потребителей"[4].

Конкуренция является двигателем торгового прогресса, способствует развитию рынка и улучшению качества товаров и услуг. Благодаря здоровому соперничеству, у потребителя всегда есть выбор, а производитель постоянно старается улучшить свой продукт. Однако на рынок выходят новые компании и производители, и конкуренция постоянно растет. Крупные предприятия всячески стараются удерживать свои лидирующие позиции, поэтому нередко препятствуют развитию своих малых коллег. На практике используются не только стандартные методы борьбы, но и недобросовестные.

К добросовестным методам относят ценовую и неценовую конкуренцию. Ценовая конкуренция предполагает специальное снижение цен, чтобы покупатель заинтересовался новой маркой товара и приобрел продукт. К неценовой конкуренции относят изменения, направленные на улучшение качества услуги или товара, запуск новых акций, ребрендинг и расширение ассортимента. Любой недобросовестный метод нарушает закон РФ «О защите конкуренции». Если предприниматель распространяет ложные сведения о конкурентах, старается нарушить поставки товара, намеренно занижает цену, то его можно привлечь к ответственности.

Недобросовестное ведение конкуренции представляет совокупность методов, направленных на получение выгоды, которые заведомо нарушают нормы и правила конкуренции, прописанные в законе.

Недобросовестной конкуренцией являются любые действия хозяйствующих субъектов, направленные на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности и противоречащие законодательству РФ, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости и которые причинили/могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам-конкурентам либо нанесли/могут нанести вред их деловой репутации. Под обычаем делового оборота ст. 5 ГК РФ [5] признает сложившееся и широко применяемое в какой-либо области предпринимательской деятельности правило поведения, не предусмотренное законодательством, независимо от того, зафиксировано ли оно в каком-либо документе. Под деловой репутацией понимается создавшееся общее мнение о деловых, профессиональных качествах, оценка производственно-хозяйственной деятельности юридического лица. Термины «добропорядочность», «разумность», «справедливость» действующим законодательством не определены.

Понятие «недобросовестная конкуренция» подразумевает любое действие предпринимателя в отношении своих конкурентов, которое нарушает установленные законы. Лишь в этом случае действие субъекта будет рассмотрено как правонарушением. Также важно понимать, что в ходе нарушения должен быть причинен ущерб конкуренту. Это относится как к репутации, так и к финансовой стороне.

Методами навязывания незаконной конкуренции являются:

Злоупотребление средствами индивидуализации. Согласно 10 статье Гражданского кодекса [6], представители фирм не могут ограничивать конкуренцию на юридическом уровне, а также злоупотреблять правом. Однако многие предприниматели пренебрегают данным запретом и активно стараются воздействовать на конкурента средствами индивидуализации.

Распространение неправдивых, искажающих реальность сведений. Иногда достаточно распространить ложную информацию о конкуренте, тем самым дискредитируя его в глазах потенциальных покупателей. Компания-соперник намеренно искажает сведения о конкуренте, чтобы подорвать репутацию субъекта и нанести ему ущерб в финансовой сфере. Подменить могут информацию о качестве и свойствах товара, а также выдать заведомо ложные факты о способах и условиях изготов-

ления продукта. Стоит помнить, что распространение искажённых сведений о количестве, а также реальном спросе на товар считается незаконным.

Введение потенциальных клиентов в заблуждение. Благосостояние компании напрямую зависит от спроса. Клиент, привыкший к определённому товару и его качеству, скорее всего, в следующий раз купит этот же продукт. Конкуренты могут совершать противоправные действия против субъекта, с целью создания ложного впечатления о продукте. Например, выпуск некачественного товара, который имеет меньший вес, объём или совершенно иной состав, под маркой конкурента. Потребитель, потративший средства на такой продукт, будет разочарован, и в следующий раз не захочет его покупать.

Невыгодное сравнение конкурента. Согласно 14 статье закона «О защите конкуренции» [7] предприниматели не имеют права сравнивать продукты и давать какую-либо оценку конкурентному товару. Этот метод недобросовестной конкуренции относится к распространению ложной информации. Чаще всего это нарушение встречается в рекламе и бывает позитивным или негативным. Негативное сравнение проявляется в попытке принизить качество чужой продукции с целью превознести свой товар. Оценка товара безусловно является неадекватной, так как за образец берутся не объективные признаки, а голословные утверждения, например, такие: «мой товар

лучше, чем аналогичный у конкурента». Товар конкурента подается таким образом, что его легко можно узнать. Позитивное сравнение построено на хорошей репутации конкурента, например, «наш товар так же хорош, как и ваш». Качество продукта, производимого конкурентом доказано и уравнивается со сравнимым товаром. У потребителя складывается обманчивое впечатление о новом продукте, а конкурент несет потери из-за недобросовестной продукции другого производителя.

На основании вышеизложенного, можно сделать вывод о том, что конкуренция является основой рыночных отношений в экономике, а также мощным стимулом роста экономики, постоянного улучшения качества, в том числе продукции и услуг. Помимо этого, именно конкуренция является причиной перманентного научно-технического прогресса, и, кроме того, конкуренция снижает издержки производства и цен. Конкуренция заставляет организации уменьшать производственные затраты, что приводит к ликвидации убыточных производств, которые обременительны для всего общества, конкуренция провоцирует интенсификацию производства, а также увеличению эффективности общественного производства.

Таким образом, конкуренция ориентирует производителей товаров и услуг на потребности рынка, то есть, создаётся возможность наилучшего спектра выбора товаров и услуг и наилучшего удовлетворения производственных запасов.

#### Список использованных источников:

1. Портер М.Е. Конкурентная стратегия: методика анализа отраслей и конкурентов. Пер. с англ. – М.: Альпина Бизнес Букс, 2015. – с. 40.
2. Федеральный закон от 26 июля 2006 г. № 135-ФЗ (ред. от 29.07.2017) «О защите конкуренции» // <http://www.consultant.ru>
3. Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12.12.1993) (с учетом поправок, внесенных Законами РФ о поправках к Конституции РФ от 30.12.2008 N 6-ФКЗ, от 30.12.2008 N 7-ФКЗ, от 05.02.2014 N 2-ФКЗ, от 21.07.2014 N 11-ФКЗ) // <http://www.consultant.ru>
4. Закон РФ от 07.02.1992 N 2300-1 (ред. от 01.05.2017) "О защите прав потребителей" // <http://www.consultant.ru>
5. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 N 51-ФЗ (ред. от 29.12.2017) // <http://www.consultant.ru>
6. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть четвертая) от 18.12.2006 N 230-ФЗ (ред. от 01.07.2017) (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.01.2018) // <http://www.consultant.ru>
7. Федеральный закон от 5 октября 2015 г. № 275-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон "О защите конкуренции" // <https://duma.consultant.ru>

**References:**

1. Porter M.E. Konkurentnaya strategiya: metodika analiza otrasley i konkurentov. Per. s angl. – M.: Alpina Biznes Buks, 2015. – s. 40.
2. Federalny zakon ot 26 iyulya 2006 g. № 135-F3 (red. ot 29.07.2017) «O zashchite konkurentsii» // <http://www.consultant.ru>
3. Konstitutsiya Rossyskoy Federatsii (prinyata vsenarodnym golosovaniyem 12.12.1993) (s uchetom popravok, vnesennykh Zakonami RF o popravkakh k Konstitutsii RF ot 30.12.2008 N 6-FKZ, ot 30.12.2008 N 7-FKZ, ot 05.02.2014 N 2-FKZ, ot 21.07.2014 N 11-FKZ) // <http://www.consultant.ru>
4. Zakon RF ot 07.02.1992 N 2300-1 (red. ot 01.05.2017) "O zashchite prav potrebiteley" // <http://www.consultant.ru>
5. Grazhdansky kodeks Rossyskoy Federatsii (chast pervaya) ot 30.11.1994 N 51-FZ (red. ot 29.12.2017) // <http://www.consultant.ru>
6. Grazhdansky kodeks Rossyskoy Federatsii (chast chetvertaya) ot 18.12.2006 N 230-FZ (red. ot 01.07.2017) (s izm. i dop., vstup. v silu s 01.01.2018) // <http://www.consultant.ru>
7. Federalny zakon ot 5 oktyabrya 2015 g. № 275-FZ «O vnesenii izmeneniy v Federalny zakon "O zashchite konkurentsii" // <https://duma.consultant.ru>

УДК 342.9

**Марат Максумович Хабибуллин<sup>1</sup>****<sup>1</sup>Магистр юриспруденции 2 курса Волго-Вятского института (филиала) Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА) заочной формы обучения  
Российская Федерация, г. Киров****Научный руководитель:***Доктор юридических наук  
Ершова Инна Владимировна***ОСНОВНЫЕ ПРОБЛЕМЫ ЛИЦЕНЗИРОВАНИЯ  
ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ  
НА АЛКОГОЛЬНОМ РЫНКЕ РОССИИ****Аннотация**

В статье рассмотрены основные проблемы лицензирования предпринимательской деятельности на алкогольном рынке Российской Федерации. Обращено внимание на то, какие виды продукции подвергаются государственному лицензированию. Рассмотрена деятельность государства по сокращению нелегального рынка алкогольной продукции. Рассматривая вопросы лицензирования, автор обращает внимание на основные проблемы, с которыми сталкиваются представители бизнеса в сфере производства и оборота алкогольной продукции в России и дает рекомендации.

**Ключевые слова:** алкогольная продукция, предпринимательская деятельность, лицензирование, лицензия, этиловый спирт, пищевая промышленность.

**Марат Максумович Хабибуллин<sup>1</sup>****<sup>1</sup>О.Е. Кутафин атындағы университетінің (ММЗА) Волго-Вятск институтының (филиал)  
сырттай оқу нысанындағы 2 курстың заңтану магистры,  
Ресей Федерациясы, Киров қ.****РЕСЕЙ АЛКОГОЛЬ НАРЫҒЫНДАҒЫ КӘСІПКЕРЛІК ҚЫЗМЕТТІ  
ЛИЦЕНЗИЯЛАУДЫҢ НЕГІЗГІ МӘСЕЛЕРІ**



### Аңдатпа

Мақалада Ресей Федерациясының алкоголь нарығындағы кәсіпкерлік қызметті лицензиялаудың негізгі мәселелері қарастырылады. Өнімнің қандай түрлері мемлекеттік лицензиялауға жататындығына назар аударыңыз. Алкоголь өнімінің заңсыз нарығын шектеу жөніндегі мемлекеттің қызметі қарастырылады. Лицензиялау мәселелерін ескере отырып, автор бизнес өкілдері Ресейде алкоголь өнімдерін өндіру мен айналымға шығаруда кездестіретін негізгі мәселелерге назар аударады және өз ұсыныстарын береді.

**Түйінді сөздер:** алкогольдік өнім, кәсіпкерлік қызмет, лицензиялау, лицензия, этил спирті, тамақ өнеркәсібі.

**Marat Maksumovich Khabibullin**<sup>1</sup>

**<sup>1</sup>Master of Law 2 courses of the Volgo-Vyatka Institute (branch)  
Kutafin Moscow State Law University (MSAL),**

**Russian Federation, Kirov**

## MAIN PROBLEMS OF LICENSING OF ENTERPRISE ACTIVITY ON THE ALCOHOLIC MARKET OF RUSSIA

### Annotation

The main problems of licensing of entrepreneurial activity on the alcohol market of the Russian Federation are considered in the article. Attention is drawn to what kinds of products are subject to state licensing. The state activity on reduction of the illegal market of alcoholic production is considered. Considering the issues of licensing, the author draws attention to the main problems faced by representatives of business in the production and turnover of alcoholic beverages in Russia and makes recommendations.

**Keywords:** alcohol products, entrepreneurial activity, licensing, license, ethyl alcohol, food industry.

Оборот алкогольной продукции в Российской Федерации — дело законодательного уровня. Для регулирования его производства и оборота еще в 1995 году принят Федеральный закон №171-ФЗ от 22.11.95, действующий и по сей день, правда, со множеством поправок и изменений.

Итак, какие же виды продукции подвергаются государственному лицензированию? В случае, если содержание этилового спирта в продукте не превышает 15%, лицензия на такую алкогольную продукцию не требуется и ее можно производить и реализовывать на общих основаниях.

Однако, производитель должен помнить, что упомянутый выше Федеральный Закон делит продукцию с содержанием спирта, превышающим 15%, на пищевую (полуфабрикаты для алкопродукции — виноматериал, эмульсия, сусло) и непищевую (парфюмерия, лакокрасочные вещества), и предписывает, что не требуют лицензирования:

1. продажа (розничная) спиртосодержащей продукции непищевого назначения;
2. производство, закупка и распространение пива и пивных напитков;
3. закупка и транспортировка жидкостей,

содержащих спирт, который используется в качестве сырья либо для технужд, однако годовой объем не должен превышать 2000 литров.

Вывод: для осуществления предпринимательской деятельности по поставке, производству и продаже алкогольной продукции пищевого назначения с содержанием спирта свыше 15%, необходимо получение государственной лицензии.

Государственное регулирование производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции и ограничение потребления (распития) алкогольной продукции осуществляются в целях защиты нравственности, здоровья, прав и законных интересов граждан, экономических интересов Российской Федерации, обеспечения безопасности указанной продукции, нужд потребителей в ней, а также в целях контроля за соблюдением законодательства, норм и правил в регулируемой области. (п. 1 в ред. Федерального закона от 18.07.2011 N 218-ФЗ)

Рынок алкоголя занимает лидирующую позицию среди других отраслей пищевой промышленности России, тем самым принося немалый доход в государственный бюджет. За 2011–2016 годы в результате резкого роста

ставки акциза на алкогольную продукцию[1] и общего ухудшения экономической ситуации, а также ограничения времени продажи алкоголя, жесткие требования к торговым точкам, где его можно купить и запрет рекламы горячительного в СМИ привели к снижению его потребления, таким образом, розничные продажи алкоголя в России сократились почти на четверть.

Главным инструментом реализации проводимой антиалкогольной кампании выступило образованное в 2009 г. Росалкогольрегулирование [2] (РАР) — федеральная служба, отвечающая за регулирование алкогольного рынка. Данному органу переданы полномочия ФНС России по выдаче лицензий на производство, хранение, реализацию алкогольной и спиртосодержащей продукции и одновременно предоставлены функции нормативного регулирования и государственного контроля с применением мер административного принуждения по его результатам. Федеральная служба по регулированию алкогольного рынка России (РАР) предприняла ряд мер, в результате которых к 2016 году удалось остановить падение розничных продаж алкогольной продукции[3].

В число мер вошли: увеличение числа проверок, изъятие оборудования из нелегальных цехов по производству и розливу алкоголя, а также подключение к Единой государственной автоматизированной информационной системе учета объема производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции оптовиков и крупных сетей (ЕГАИС). ЕГАИС позволила сократить нелегальный рынок алкоголя, вывести неучтенную продукцию в легальный сектор, значительно сократить реализацию контрафактной алкогольной продукции населению, организовав полноценный учет оборота алкогольной продукции на всех этапах товарооборота, начиная с производства, заканчивая продажей конкретной бутылки потребителю.

В ходе борьбы с теневым рынком алкогольной продукции РАР увеличила количество проверок. Так, в период с января по декабрь 2017 года было проведено 6601 проверок по всей России[4]. Из них 5746 проверок, в ходе которых были выявлены нарушения.

Основную долю правонарушений составили:

1) нарушение сроков представления деклараций и искажение данных об объемах производства и оборота этилового спирта и алко-

гольной продукции;

2) нарушение условий, предусмотренных специальным разрешением (лицензией).

Рассмотрим подробнее два данных нарушения.

Нарушение сроков представления деклараций и искажение данных об объемах производства и оборота этилового спирта и алкогольной продукции

В отношении данного вида правонарушений ответственность предусмотрена статьей 15.13 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (КоАП РФ), в которой закреплены три самостоятельных основания привлечения к ответственности:

- нарушение порядка декларирования производства и оборота алкогольной продукции;
- подача декларации об объемах производства и оборота алкогольной продукции с нарушением установленных законом сроков;
- искажение информации при декларировании производства и оборота алкогольной продукции.

Заметим что, в случае если декларация была отправлена по телекоммуникационным сетям в надлежащий срок, но из-за каких-либо технических ошибок не прошла форматно-логический контроль и не была принята, административные органы часто выносят постановления о привлечении лица к ответственности на основании нарушения срока представления деклараций. Однако в силу того, что РАР не имеет права отказать в принятии поступившей декларации, а днем представления декларации по телекоммуникационным сетям считается дата ее отправки[5], суды признают постановления этих органов незаконными [6].

Рассматривая вопросы лицензирования, следует обратить наше внимание на два важных аспекта.

1. Решение о выдаче лицензий на производство, поставку и хранение алкогольной продукции по всей России принимается уполномоченным органом – РАР, на розничную продажу алкоголя – региональными подразделениями (например, Департаментом торговли и услуг города Кирова) после регистрации и экспертизы поданных заявителем документов, не позднее 30 дней со даты получения указанных документов.

При этом Федеральным законом № 171-ФЗ предусмотрен ряд оснований для отказа в выдаче лицензий, самыми часто встречающимися-

ся из которых в правоприменительной практике являются:

а) предоставление искаженных/недостовверных/неполных сведений в лицензирующий орган (Постановление Арбитражного суда Московского округа от 13.08.2014 № Ф05-8571/2014 по делу № А41-53024/13);

б) наличие у заявителя задолженности по уплате обязательных платежей в бюджет (Постановление ФАС Московского округа от 15.05.2014 № Ф05-4493/14 по делу № А41-26220/13).

Суды достаточно часто признают решения органов власти об отказе в выдаче/продлении лицензий незаконными, если заявителями были выполнены все требования, предусмотренные законодательством. (Постановление Арбитражного суда Московского округа от 07.06.2016 № Ф05-6932/2016 по делу № А41-78043/15).

2. Лицензия прекращается в связи с истечением срока ее действия, ликвидацией лицензиата или досрочным прекращением ее действия органом государственной власти по заявлению лицензиата. В случае же нарушения лицензиатом законодательства применяются такие меры, как:

а) приостановление действия лицензии (как правило, при наличии правонарушений, которые возможно устранить);

б) аннулирование лицензии.

Таким образом, основными проблемами, с которыми сталкиваются представители бизнеса в сфере производства и оборота алкогольной продукции в России на сегодняшний день, являются:

- увеличение числа проверок, проводимых РАР, с целью пресечения нелегального производства контрафактной алкогольной продукции;

Рекомендации: необходимо обратить внимание на процедуру проведения таких проверок, не исключая нарушения со стороны проверяющих лиц законодательства, имея в виду регулярность и основания проведения проверки. Кроме этого, следует ознакомиться с возможностью обжалования решений РАР в административном и судебном порядке. Алкогольный бизнес должен быть готовым к тому, что число проверок не будет уменьшаться, так как проблему незаконного производства поддельной алкогольной продукции вряд ли удастся разрешить когда-либо.

- ужесточение контроля порядка

декларирования производства и оборота алкогольной продукции, сроков и достоверности предоставляемой в уполномоченные органы информации;

Рекомендации: следует обратить внимание на соблюдение сроков, порядка подачи декларации и достоверность предоставляемой информации, что позволит минимизировать риски привлечения к административной ответственности.

- оспаривание отказа в выдаче лицензий или решений о приостановлении/аннулировании лицензий, со ссылкой на несоразмерность и несправедливость такого наказания совершенным правонарушениям;

- привлечение к административной ответственности за нарушение лицензионных требований.

Рекомендации: во избежание рисков, касающихся лицензирования, алкогольному бизнесу следует учесть необходимость подачи в лицензирующие органы достоверных и полных сведений, обратить внимание на требование об отсутствии задолженности в бюджет. В случае оспаривания отказа в выдаче лицензий или приостановления/аннулирования лицензии делать акцент на несоразмерность таких мер допущенному правонарушению, так как критерий несоразмерности пока неоднозначно оценивается и истолковывается на практике.

Основные нововведения регулирования рынка алкогольной продукции в 2016–2017 годах

Основной нововведением законодательства в сфере регулирования алкогольной продукции является введение Единой государственной автоматизированной информационной системы учета объема производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции (ЕГАИС)[10] на всех этапах производства и оборота алкогольной продукции.

Счетчики ЕГАИС, установленные на спиртовых заводах, позволяют учесть произведенный объем этилового спирта с максимальной точностью, после чего этот этиловый спирт перевозится на ликеро-водочный завод в цистерне специального ТС, также оборудованного счетчиками ЕГАИС. Приход произведенной продукции на склад оптового магазина также фиксируется через систему ЕГАИС. Кроме того, оптовый продавец фиксирует через указанную систему информацию об отгрузке продукции в розничные магазины, где эта информация должна быть подтверждена. При дальнейшей

продаже товара непосредственному потребителю установленная на компьютере система распознает товар как алкогольную продукцию и требует отсканировать наклеенную марку. Если продукция контрафактная, то чек не пробивается, и информация автоматически направляется в РАР.

- Все субъекты, осуществляющие розничную продажу алкогольной продукции, должны подтверждать в системе ЕГАИС факт закупки алкогольной продукции с 1 января 2016 года.

- Все субъекты, осуществляющие розничную продажу алкогольной продукции в городских поселениях, обязаны фиксировать продажи алкоголя в ЕГАИС с 1 июля 2016 года.

- Все субъекты, осуществляющие розничную продажу алкогольной продукции в сельских поселениях, обязаны фиксировать продажи алкоголя в ЕГАИС с 1 июля 2017 года.

- При этом статьей 27 Федерального закона № 171-ФЗ установлены особые правила, применяющиеся на территориях Республики Крым и города федерального значения Севастополя.

- С 1 июля 2016 года покупатели могут с помощью мобильного приложения проверить купленную алкогольную продукцию на подлинность путем сканирования кода на чеке.

Другим важным изменением стало введение обязательной государственной регистрации основного оборудования для производства этилового спирта. Соответствующие изменения в полном объеме появятся в Законе № 171-ФЗ с 31 марта 2017 года[13].

С 1 января 2017 года не допускаются производство и (или) оборот (за исключением розничной продажи) алкогольной продукции в полимерной потребительской таре объемом более 1500 миллилитров[14]. Соответствующие положения уже закреплены в Законе № 171-ФЗ. Данное законодательное ограничение отразится главным образом на предприятиях пивоваренной отрасли, поскольку порядка 15% производимого в России пива разливается в пластиковую тару объемом более 1,5 литра.

В РАР также разъяснили, что алкогольная продукция, реализованная в розницу, не может использоваться для целей предпринимательской деятельности, а розничный магазин либо предприятие общественного питания имеет право закупать алкогольную продукцию только у оптовика или производителя, имеющих соответствующие лицензии. Было отмечено, что организации, осуществляющие такие закупки

в розничных магазинах, нарушали и нарушают положения пункта 1 статьи 429 Гражданского кодекса РФ, а пристальное внимание к данным нарушениям никак не связано с введением ЕГАИС. Росалкогольрегулирование сформировало единую позицию по порядку учета списания алкогольной продукции в мини-барах отелей в ЕГАИС. При учете в ЕГАИС объема списанной алкогольной продукции, которая реализуется через мини-бары гостиничных номеров, в систему ЕГАИС направляется заявка по форме согласно пункта 5 приказа Минфина России от 15 июня 2016 г. № 84н в момент передачи продукции в мини-бар гостиничного номера.

В случае возврата нереализованной алкогольной продукции из мини-бара гостиничного номера, с целью, к примеру, возврата такой продукции поставщику или ее перемещения между местами осуществления лицензируемого вида деятельности лицензиата, организация имеет возможность восстановить её на баланс путем направления заявки о фиксации в ЕГАИС сведений о постановке продукции на баланс по форме согласно пункту VI приказа Минфина России от 15 июня 2016 г. № 84н. Ряд экспертов небезосновательно считают, что такого рода ограничение продиктовано несовершенством ЕГАИС в части отсутствия возможности повторно учесть купленную в розничном магазине и реализованную в ресторане алкогольную продукцию[15].

В силу того, что нововведения будут приниматься постепенно, у производителей алкогольной продукции будет достаточно времени и ресурсов, чтобы тщательно к ним подготовиться.

Представляется, что оптимальной стратегией для алкогольного бизнеса будет "переждать" так называемый "переходный период", в рамках которого происходит внедрение ключевых нововведений. Компаниям, осуществляющим деятельность в сфере торговли алкоголем, предлагается действовать предусмотрительно в вопросах инвестирования, руководствуясь при капиталовложениях тем, что основным стремлением государства все-таки является сокращение потребления алкоголя в стране. Компаниям рекомендуется провести внутренний аудит в целях минимизации рисков применения санкций со стороны главным образом РАР, а также ФАС и лицензирующих органов субъектов Российской Федерации.

Глобально представителям алкогольного бизнеса стоит перебросить свои ресурсы на

изучение рынков стран – участниц Евразийского экономического союза, ориентируясь на выстраивание бизнес-танDEMов и постепенное нацеливание на сотрудничество в целях адаптации к общему рынку алкогольной продукции, который планируется построить в будущем.

Судебная практика по вопросам отказа в выдаче лицензий производителям алкогольной продукции к настоящему моменту представлена в открытых источниках, но ее немного. Судебные акты по данному вопросу, проанализированные нами, позволяют прийти к выводу о том, что Росалкогольрегулирование слишком расширительно толкует Федеральный закон от 22.11.1995 № 171-ФЗ «О государственном регулировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции» (далее — Федеральный закон № 171-ФЗ) и без законных на то оснований отказывает в выдаче лицензий на производство и оборот спирта, алкогольной или спиртосодержащей пищевой продукции, злоупотребляя предоставленными данной федеральной службе полномочиями. Судебная защита оказывается не слишком эффективной: срок получения лицензии при обращении организации в суд может составлять до года, поэтому в случае получения лицензий на новый срок коммерческой организации приходится приостанавливать свою деятельность на рынке алкогольной и спиртосодержащей продукции либо не начинать ее, что неизбежно влечет убытки.

Убытки, причиненные незаконным отказом РАР или ее должностных лиц в выдаче лицензии, не будут компенсированы коммерческой организации в полном объеме при обращении в суд. Правовой механизм полного возмещения государством вреда, причиненного незаконными действиями, бездействием и решениями органов государственной власти и их должностных лиц, — в настоящее время на практике не работает. Компании могут рассчитывать лишь на символическое возмещение вреда в виде расходов на судебную защиту, которое не покрывают реальные издержки бизнеса на преодоление административных ба-

рьеров, реальный ущерб и упущенную выгоду. Такая ситуация ставит организации в коррупционную зависимость от действий или бездействия должностных лиц РАР. Постановление Федерального арбитражного суда Северо-западного округа по делу № А13-9346/2013.

Несмотря на то, что в субъектах Российской Федерации приняты законы о наделении органов местного самоуправления отдельными государственными полномочиями в области оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции, реальных полномочий в настоящее время у регионов мало. Одним из механизмов контроля за алкогольным рынком является лицензирование розничной продажи алкогольной продукции. Наличие лицензии на розничную торговлю алкоголем у предприятия — это своего рода гарантия государства, что приобретаемый продукт, прежде всего, безопасен. А безопасность алкоголя напрямую зависит от его качества. В этой связи, возникает парадоксальная ситуация — субъекты Федерации несут ответственность за жизнь и безопасность граждан, но полномочиями, в том числе по проверке качества, не обладают.

Несомненно, что в последнее время Правительство РФ уделяет значительное внимание законодательному решению вопросов снижения масштабов злоупотребления алкоголем и профилактики алкоголизма среди россиян, а также повышению прозрачности алкогольной отрасли. Помимо принятой ранее концепции реализации государственной политики по снижению масштабов злоупотребления спиртным и профилактике алкоголизма среди населения до 2020 года [6], одобрен целый ряд законодательных поправок, регулирующих этот рынок, ограничены время продажи спиртного и возраст покупателей, введены другие запретительные нормы.

Однако данные меры позволили лишь упорядочить сложившуюся ситуацию, но радикального, качественного перелома в данной сфере добиться, пока не удалось, поэтому работа в данном направлении должна продолжаться на всех уровнях власти.

#### Список использованных источников:

1. Комплекс мер по повышению эффективности регулирования рынка алкогольной продукции в РФ и производства этилового спирта, утв. Распоряжением Правительства РФ от 14.12.2009 № 1940-р; Концепция реализации государственной политики по снижению масштабов злоупотребления алкогольной продукцией и профилактике алкоголизма среди населения Российской Федерации на период до 2020 года, одобренная Распоряжением Правительства РФ от 30.12.2009 № 2128-р.

2. Указ Президента РФ от 31.12.2008 № 1883 «Об образовании Федеральной службы по регулированию алкогольного рынка».
3. <http://spirit-express.ru/novosti/alkomonitoring/2710/>
4. <http://www.fsrar.ru/>.
5. Положение о Федеральной службе по регулированию алкогольного рынка, утв. Постановлением Правительства РФ от 24.02.2009 № 154.
6. п. 6 ст. 9, п. 5 ст. 11 Федерального закона № 171-ФЗ в новой редакции.
7. Абз. 24-26 п. 3 ст. 20 Федерального закона № 171-ФЗ в редакции Закона № 218-ФЗ.
8. Постановление Правительства РФ от 14.08.2012 N 824 (ред. от 05.08.2015) "Об аннулировании лицензий на производство и оборот этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции во внесудебном порядке"
9. Федеральный закон от 03.07.2016 № 261-ФЗ.

#### References:

1. Kompleks mer po povysheniyu effektivnosti regulirovaniya rynka alkogolnoy produktsii v RF i proizvodstva etilovogo spirta, utv. Rasporyazheniyem Pravitelstva RF ot 14.12.2009 № 1940-r; Kontseptsiya realizatsii gosudarstvennoy politiki po snizheniyu masshtabov zloupotrebleniya alkogolnoy produktsiyey i profilaktike alkogolizma sredi naseleniya Rossyskoy Federatsii na period do 2020 goda, odobrennaya Rasporyazheniyem Pravitelstva RF ot 30.12.2009 № 2128-r.
2. Ukaz Prezidenta RF ot 31.12.2008 № 1883 «Ob obrazovanii Federalnoy sluzhby po regulirovaniyu alkogolnogo rynka».
3. <http://spirit-express.ru/novosti/alkomonitoring/2710/>
4. <http://www.fsrar.ru/>.
5. Polozheniye o Federalnoy sluzhbe po regulirovaniyu alkogolnogo rynka, utv. Postanovleniyem Pravitelstva RF ot 24.02.2009 № 154.
6. p. 6 st. 9, p. 5 st. 11 Federalnogo zakona № 171-FZ v novoy redaktsii.
7. Abz. 24-26 p. 3 st. 20 Federalnogo zakona № 171-FZ v redaktsii Zakona № 218-FZ.
8. Postanovleniye Pravitelstva RF ot 14.08.2012 N 824 (red. ot 05.08.2015) "Ob annullirovanii litsenzy na proizvodstvo i oborot etilovogo spirta, alkogolnoy i spirtosoderzhashchey produktsii vo vnesudebnom poryadke"
9. Federalny zakon ot 03.07.2016 № 261-FZ.

УДК 349.23

**Дарина Даутовна Ханахок<sup>1</sup>**

**<sup>1</sup>Студентка факультета непрерывного образования**

**Северо-Кавказского филиала**

**«Российского государственного университета правосудия»**

**Российская Федерация, г. Краснодар**

**Научный руководитель:**

*Петрушкина Анна Васильевна  
старший преподаватель кафедры  
государственно-правовых дисциплин*

## **АКТУАЛЬНЫЕ ПРОБЛЕМЫ ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ ЗАЕМНОГО ТРУДА В РОССИИ**

#### **Аннотация**

Данная статья посвящена проблеме правового регулирования нетипичной формы занятости, анализируются изменения в Трудовом кодексе Российской Федерации, направленные на регу-

лирование заемного труда. Обращено внимание на спорные моменты и коллизии в правовых нормах.

**Ключевые слова:** трудовые отношения, заемный труд, правовое регулирование, лизинг персонала, договор о предоставлении труда работников(персонала), частное агентство занятости.

**Дарина Даутовна Ханахок<sup>1</sup>**

<sup>1</sup>«Ресей мемлекеттік сот төрелігі университетінің»

Солтүстік-Кавказ филиалының үздіксіз білім беру факультетінің студенті  
Ресей Федерациясы, Краснодар қ.

## РЕСЕЙДЕ ҚАРЫЗ ЕҢБЕГІН ҚҰҚЫҚТЫҚ РЕТТЕУДІҢ ӨЗЕКТІ МӘСЕЛЕЛЕРІ

### Аңдатпа

Аталған мақала кәдімгі емес жұмыспен қамту нысанын құқықтық реттеуге арналған, Ресей Федерациясының Еңбек кодекстегі қарыз еңбегін реттеуге бағытталған өзгерістер талданады. Даулы сәттерге мен құқықтық нормалардағы құқықтық коллизияларға назар аударылған.

**Түйінді сөздер:** еңбек қатынастары, қарыз еңбегі, құқықтық реттеу, персонал лизинг, жұмыскерлер (персонал) еңбегін беру туралы шарт, жеке жұмыспен қамту агенттік.

**Darina Dautovna Khanakhok<sup>1</sup>**

<sup>1</sup>Student of the Faculty of Continuing Education

North-Caucasian Branch of the Russian State University of Justice in Krasnodar  
Russian Federation, Krasnodar

## ACTUAL PROBLEMS OF LEGAL REGULATION OF LOAN LABOR IN RUSSIA

### Annotation

This article is devoted to the current problem of legal regulation of atypical employment, analyzes changes in the Labor Code of the Russian Federation aimed at regulating borrowed labor. Attention is drawn to controversial points and conflicts in legal norms.

**Keywords:** labor relations, loan work, legal regulation, personnel leasing, labor contract (employees), private employment agency.

В российской практике термин «заемный труд» обозначает предоставление кадровым агентствам работников на время, напрокат, а также в аренду. Суть такого явления заключается в том, что частные агентства занятости принимают на работу работников исключительно с целью предоставления их другим организациям как рабочей силы [1, с.124].

С развитием заемного труда в нашем российском законодательстве произошли изменения, что непосредственно определяет актуальность данной темы. В январе 2016 года в Трудовой кодекс (далее – ТК РФ) была введена ст. 56.1, которая прямо запрещает заемный труд. Следует отметить то, что ст. 56.1 ТК РФ имеет странную конструкцию. Сначала говорится о том, что заемный труд запрещен. Далее дается определение заемного труда. А изучив часть третью этой статьи можно сделать вывод, что все-таки временно направлять работников к другим физическим или юридическим лицам можно,

только называться это будет не договор о заемном труде, а договор о предоставлении труда работников (персонала). Несмотря на то, что такой вид труда запрещается законом, в главе 53.1 того же кодекса разрешается деятельность по предоставлению труда работников (персонала), являющаяся фактическим исключением из запрета на заемный труд. Конечно, трудовое право не может оставаться неизменным. Но трудовое право не должно утрачивать главного своего назначения – защищать работника как экономически зависимую, более уязвимую сторону в трудовом правоотношении.

Предлагаемые изменения не соответствуют задаче трудового законодательства, сформулированной в ст.1 ТК РФ – создание правовых условий для достижения оптимального согласования интересов сторон трудовых отношений. Отношения по применению заёмного труда следует отнести к отношениям, нуждающимся в правовом регулировании.

Игнорировать наличие заёмного труда нельзя. Налоговое законодательство и арбитражная практика подтверждает факт существования неурегулированности заёмного труда. Опыт показывает, что законодатель не поспевает за изменениями социально-экономического характера, требующими законодательного признания новых договорных форм и выработки применительно к ним соответствующих регулятивных средств. В связи с этим назрела необходимость в решении проблемы о разработки российского законодательства о заёмном труде [2, с.230].

Трудовой договор и трудовое правоотношение являются основным звеном в системе трудового права. Традиционное понятие трудового договора основывается на том, что это двухстороннее соглашение между работником и лицом, предоставляющим работу (ст.56 ТК РФ). Отношения по предоставлению работников, нанятых одним лицом, другим субъектам – пользователям – возникают между тремя участниками. В процессе анализа отношений, возникающих при заёмном труде, рассматриваются субъекты и содержание отношений сопоставляются с действующим законодательством.

Заключение трудового договора с агентством предполагает возникновение трудового правоотношения.

Возникающее между работником и организацией-услугодателем отношение не в полной мере отвечает признакам трудового правоотношения, указанным в ст.15 ТК РФ. В содержании его нет главного – обязанности выполнять трудовую функцию у данного работодателя. Зато появляется иная, новая обязанность – трудиться на другого хозяина, подчиняться именно его правилам внутреннего распорядка.

Справедливым является замечание А.Ф. Нуртдиновой о том, что в договоре работника с организацией-услугодателем невозможно отразить все существенные условия, предписанные ст.57 ТК РФ, – место работы с указанием структурного подразделения, условия труда, права и обязанности сторон [3, с.9]. Невозможно будет обеспечить работникам равную оплату за труд равной ценности.

Поскольку организация-пользователь не всегда известна заранее, вряд ли можно конкретизировать трудовую функцию работника, а заработную плату, вероятно, можно определить только в каком-то минимальном размере. Права работников, как видим, ущемлены от-

сутствием гарантированного заработка, а также стабильности трудовых правоотношений. Данная концепция предполагает заключение только срочных трудовых договоров. Отношение работника и организации-пользователя, на первый взгляд, напоминает трудовое правоотношение. Но формально между ними нет правовой связи. При детальном рассмотрении отношение оказывается не адекватным трудовому правоотношению.

Правовое положение работодателя размыто, происходит перераспределение прав и обязанностей: формально большая часть обязанностей у организации-услугодателя, но в лучшем случае она сможет удовлетворить требования работника по минимуму. Ведь никакими другими видами деятельности, кроме «услуги» по предоставлению персонала, она не может заниматься и полностью зависит от поступления оплаты от пользователя. А вот обязанности по организации труда, обеспечению здоровых и безопасных условий и права по контролю за деятельностью работника сосредоточены у организации-пользователя. Именно она вправе требовать выполнения норм труда, соблюдения трудовой дисциплины и т.п. и вправе отказаться от работника в любой момент (независимо от того, насколько хорошо он работал) или потребовать замены. Заемный работник оказывается слабее, менее защищен, дальнейшая его судьба неопределенна (увольнять ли его и по какому основанию, оставить ли его и как оплачивать этот период времени, как долго можно находиться в таком неопределенном состоянии?).

Очевидно неравенство заемных работников и основного персонала, что нарушает важнейший принцип трудового права – принцип равенства прав и возможностей работников (ст.2 ТК РФ).

Использование заёмного труда очень выгодно для работодателей, так как им предоставляются одни лишь плюсы: происходит снижение налогооблагаемой базы, уменьшаются организационные траты, а так же социальные расходы, что свидетельствует о благоприятном развитии бизнеса. Практика его использования широко распространена за рубежом. На сегодняшний день основной проблемой в России является сдерживание развития заёмного труда считается его слабая регламентация на законодательном уровне. Хотя число работников, которые заняты в сфере заёмного труда, постепенно растет. В настоящее время наибольшее количество работников заёмного типа заняты



в организациях сферы строительства (превосходит 22 %) и сферы оказания услуг (47 %). Исходя из формулировок, представленных в статьях 56.1 и 341.1 ТК РФ, содержанием обоих видов деятельности является предоставление труда работника в интересах, под управлением и контролем физического лица или юридического лица, не являющихся работодателем данного работника. Два признака, указанных в ст. 341.1 и позволяющих на законодательном уровне отграничить заемный труд от деятельности по предоставлению труда работников (персонала) – временный характер такой занятости и наличие согласия самого работника. Однако на практике схема заемного труда предполагает то же самое. Таким образом, ст. 56.1 предусматривает исключения из запрета, установленного в ст. 341.1 ТК РФ. Следовательно, распространенные в России и признаваемые таковыми в мировой практике формы заемного труда не будут попадать под запрет ст. 56.1 ТК РФ. Тогда необходимо более точно и правильно изложить данную статью в другой редакции. К примеру, «заемный труд запрещен за исключением случаев, указанных в гл. 53.1 настоящего Кодекса».

Так же следует учесть, что у агентств, занимающихся деятельностью по предоставлению работников другим организациям, нет легальной основы для их деятельности. Конвенция МОТ №181 «О частных агентствах занятости» не ратифицирована в Российской Федерации. Соответственно, нет и федерального закона по этому вопросу. Не удивительно, что контролирующие и надзорные органы вполне обоснованно рассматривают договоры о передаче работников другим организациям как незаконные [4, с.134]. Важно также то, что отношение работника и «компании-заказчика» можно отнести к трудовому правоотношению, но при детальном изучении понимается, что формально между ними нет правовой связи.

Можно сказать, что правовое положение работодателя неопределенное, происходит перераспределение прав и обязанностей. Формально большая часть обязанностей выполняет, конечно же, организация, занимающаяся услугами по предоставлению персонала, которая лишь по минимуму удовлетворяет требования работника, поскольку никакими другими видами деятельности она не может заниматься и полностью зависит от оплаты от пользователя. А вот обязанности по организации труда, обеспечению здоровых и безопасных условий и права по контролю за деятельностью работни-

ка сосредоточены у организации-пользователя. Ведь только она вправе требовать выполнения норм труда, соблюдения трудовой дисциплины и т.п., а так же вправе отказаться от работника в любой момент (независимо от качества его работы) или просто заменить. Это свидетельствует о том, что судьба заемного работника в дальнейшем неопределенна и он, конечно же, оказывается слабее, менее защищен, чем основной персонал и это позволяет заметить неравенство заемных работников и основного персонала, что нарушает один из главных принципов трудового права как принцип равенства прав и возможностей работников.

Реализация идеи заемного труда действительно приведет к нарушению сложившейся системы трудового права, о чем говорят критики концепции заемного труда. Изменения коснутся предмета регулирования трудового права, будут пересмотрены основные принципы правового регулирования труда либо их содержание будет выхолощено. Ощущается некоторая надуманность трехсторонней конструкции. Цель этих манипуляций очевидна – стремление работодателей уклониться от выполнения своих обязанностей и ответственности перед работниками, тем самым облегчить себе жизнь.

Специалистами подмечено также, что использование заемного труда – одна из схем, позволяющих минимизировать налоги. Искусственное занижение численности работающих, выведение своего персонала за штат позволяют это сделать, чем немедленно воспользовались предприниматели. Под лозунгом либерализации трудового права нарушается баланс интересов работников и работодателей в пользу последних.

В странах, где установлены либеральные системы законодательства, существует действенный контроль со стороны административных органов государства и достаточно жесткие санкции за его нарушение [5, с.11]. У нас в стране нет таких механизмов. Работодатели не привыкли уважать закон. Практика свидетельствует о массовых нарушениях трудовых прав, в том числе об использовании принудительного труда, дискриминации и других серьезных трудовых правонарушениях. То обстоятельство, что подобные агентства занятости действуют, не имея никакой правовой основы, говорит само за себя. Поэтому легализация заемного труда представляется нежелательной.

Подводя итоги данного исследования следует отметить, что необходимо решить данную проблему, поскольку может произойти нару-

шение сложившейся системы трудового права. На наш взгляд, следует изменить формулировки ст. 56.1 ТК РФ, так как она находится в противоречии со ст. 341.1 ТК РФ, например, «заемный труд запрещен, за исключением случаев, предусмотренных гл. 53.1 настоящего Кодекса». Можно дополнить условия о возможности

заключения бессрочного трудового договора с наемными работниками. Для этого следует не только максимально использовать признанные международные трудовые стандарты и опыт соответствующего нормативного правового регулирования, накопленный зарубежными странами.

#### Список использованных источников:

1. Власенко М.С. Проблемы правового регулирования заёмного труда в России: автореферат диссертации. // Аграрное и земельное право.– М.: Моск. гос. ун-т им. М.. В. Ломоносова. Москва, 2010. С. 207.
2. Ершова Е.А. Трудовое право в России: Актуальные теоретические и практические проблемы заемного труда // – М.: Статут, 2009. С. 620.
3. Нуртдинова А.Ф. Заемный труд: особенности организации и возможности правового регулирования / А.Ф. Нуртдинова // Хозяйство и право. – М.: ИНФРА-М, 2004. №9. С. 22.
4. Орловский Ю.П., Гончаров А. Изменение трудового законодательства — вопрос времени / Ю. П. Орловский // Трудовое право. – М.: КОНТРАКТ, 2011. № 11. С. 14.
5. Пшеничников С.В. Заемный труд как форма нестандартных трудовых отношений // Современный юрист. М.: Статут, 2015. № 4. С. 134.

#### References:

1. Vlasenko M.S. Problemy pravovogo regulirovaniya zayomnogo truda v Rossii: avtoreferat dissertatsii. // Agrarnoye i zemelnoye pravo.– M.: Mosk. gos. un-t im. M.. V. Lomonosova. Moskva, 2010. S. 207.
2. Yershova Ye.A. Trudovoye pravo v Rossii: Aktualnye teoreticheskiye i prakticheskiye problemy zayemnogo truda // – M.: Statut, 2009. S. 620.
3. Nurtdinova A.F. Zayemnyy trud: osobennosti organizatsii i vozmozhnosti pravovogo regulirovaniya / A.F. Nurtdinova // Khozyaystvo i pravo. – M.: INFRA-M, 2004. №9. S. 22.
4. Orlovsky Yu.P., Goncharov A. Izmeneniye trudovogo zakonodatelstva — vopros vremeni / Yu. P. Orlovsky // Trudovoye pravo. – M.: KONTRAKT, 2011. № 11. S. 14.
5. Pshenichnikov S.V. Zayemnyy trud kak forma nestandartnykh trudovykh otnosheny // Sovremennyy yurist. M.: Statut, 2015. № 4. S. 134.

УДК 347.633

**Дилафруз Дилмуратовна Шаймарданова<sup>1</sup>**

**<sup>1</sup>Студентка 1 курса**

**Евразийской юридической академии им. Д.А. Кунаева**

**Республика Казахстан, г. Алматы**

## **ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ МЕЖДУНАРОДНОГО УСЫНОВЛЕНИЯ В РЕСПУБЛИКЕ КАЗАХСТАН: ПРОБЛЕМЫ И ПЕРСПЕКТИВЫ**

#### **Аннотация**

В данной научной статье рассматриваются проблемы и перспективы развития института международного усыновления в Республике Казахстан.

**Ключевые слова:** международное усыновление, институт усыновления, иностранные усыновители, усыновленный, несовершеннолетние граждане, права ребенка, семейное право.

Дилафруз Дилмуратовна Шаймарданова<sup>1</sup>

<sup>1</sup>Д.А. Қонаев атындағы Еуразиялық заң академиясының

1 курс студенті

Қазақстан Республикасы, Алматы қ.

**ҚАЗАҚСТАН РЕСПУБЛИКАСЫНДА ХАЛЫҚАРАЛЫҚ АСЫРАУДЫ ҚҰҚЫҚТЫҚ РЕТТЕУ;  
МӘСЕЛЕЛЕР ЖӘНЕ КЕЛЕШЕГІ**

**Аңдатпа**

Бұл ғылыми мақалада Қазақстан Республикасында халықаралық бала асырап алу институтының мәселелері және даму келешегі қарастырылған.

**Түйінді сөздер:** халықаралық бала асырап алу, бала асырап алу институты, шетелдік бала асырап алушылар, асырап алынушы бала, кәмелетке толмаған азаматтар, бала құқықтары, отбасы құқығы.

Dilafruz Dilmuratovna Shaimardanova<sup>1</sup>

<sup>1</sup>1-year student,

Eurasian Law Academy named after D.A. Kunayev

Republic of Kazakhstan, Almaty

**LEGAL REGULATION OF INTERNATIONAL  
ADOPTION IN THE REPUBLIC OF KAZAKHSTAN:  
PROBLEMS AND PROSPECTS**

**Annotation**

This scientific article is devoted to the consideration of issues and prospects for the development of the institution of international adoption in the Republic of Kazakhstan.

**Keywords:** international adoption, adoption institution, foreign adoptive parents, adopted children, minor citizens, child rights, family law.

Институт усыновления (удочерения) в семейном праве имеет свои многовековые исторические корни, начиная с эпохи существования Великой Римской империи до нашего времени. Особенностью усыновления в Римской империи являлось то, что усыновленные лица входили в круг семьи - familia (с лат. семья; семейство) и считались родственниками агнатами (неполнородными родственниками), в последующем они имели такие же права и статусы как все члены familia, находящиеся под покровительством своего paterfamilias. Правотношения между paterfamilias (с лат. отец семейства; глава семьи, глава дома) и усыновляемым схожи с современными отношениями, возникающими между усыновителем и усыновляемым.

По мере развития общественного правосознания у человечества, институт усыновления получил широкое правовое развитие. Во все времена в обществе ценились и будут цениться права и интересы каждого отдельно взятого человека в обществе, особенно уязвимых ка-

тегорий общества несовершеннолетних, пожилых людей и нетрудоспособных лиц.

В данной работе будут рассматриваться проблемы и перспективы развития института международного усыновления в Республике Казахстан. Международное усыновление, в отличие от обычного усыновления, вошло в практику недавно, с XX века прошлого столетия, что конечно приводит к тому, что в вопросах, касающихся данной темы, в законодательстве государств существуют различные проблемы и пробелы.

Международное усыновление предполагает возможность несовершеннолетним, оставшимся без попечения родителей, найти своих потенциальных родителей за границей, если они не могут найти их в стране своего проживания.

Цель данной работы - рассмотреть и изучить нормативные правовые акты Республики Казахстан, регулирующие институт международного усыновления в семейном праве, внести свои предложения для восполнения пробелов

в законодательстве Республики Казахстан и решения проблем защиты несовершеннолетних граждан Республики Казахстан при их усыновлении иностранными гражданами.

В соответствии с поставленной целью определены следующие задачи:

- разработка и внесение необходимых рекомендаций и конкретных предложений по совершенствованию законодательства и углублению теоретических положений, касающихся проблем международного усыновления.

- исследование правовых последствий международного усыновления;

- обоснование возможной частичной отмены международного усыновления и его порядка;

- анализ правовых норм о порядке усыновления с оценкой их практической целесообразности;

Объект и предмет исследования.

Объектом научного исследования являются общественные отношения, возникающие в связи с международным усыновлением.

Предметом исследования являются законы и иные нормативно-правовые акты Республики Казахстан

Актуальность темы обусловлена причиной снижения экономического роста в государстве, что приводит к инфляции, безработице, возникновению правонарушений и увеличению внебрачной рождаемости среди населения. Политические конфликты между государствами, так же являются одними из факторов, влияющих на повышение количества несовершеннолетних, оставшихся без попечения своих родителей. Республика Казахстан всячески пытается поддержать своих граждан, которые изъявляют желание стать усыновителями, опекунами несовершеннолетних, также государство предусматривает развитие международного усыновления. Основная цель государства - благополучно обеспечить семей все своих несовершеннолетних граждан, вне зависимости от того в какой стране они обретут свою семью.

Научная новизна и значимость работы заключается в том, что автором впервые предпринята попытка комплексного исследования основных теоретических и практических проблем правового регулирования международного усыновления по семейному и другим отраслям права Республики Казахстан

При написании данной работы были использованы следующие методы научного ис-

следования:

диалектический;

статистический;

исторический;

формально-логический;

сравнительно-правовой;

комплексный метод опроса.

Результаты исследования

Полученные нами результаты имеют как теоретическое, так и практическое значение для развития казахстанского общества. Положения научного исследования могут быть использованы в законодательной деятельности для совершенствования действующего законодательства, подготовки инструкций и методических указаний по вопросам применения норм об усыновлении, при изучении проблем защиты прав ребенка на современном этапе развития нашего общества.

Усыновление (удочерение) - правовая форма передачи ребенка (детей) на воспитание в семью на основании судебного решения, в результате которой возникают личные неимущественные и имущественные права и обязанности, приравняемые к правам и обязанностям родственников по происхождению [1].

Самое первое понятие «усыновления», возникло в первобытную эпоху, до появления государств - в Северной Америке, в индейском племени ирокез [2, с.38]. По мнению Моргана Льюиса Генри, американская общественная организация, форма — первоначальная, а греко-римская — позднейшая, производная; что вся общественная организация греков и римлян древнейшей эпохи с ее родом, фратрией и племенем находит себе точную параллель в организации американо-индейской [3, с.31]. Усыновление в Римском семейном праве имеет схожие признаки с современным усыновлением. *Adrogatio* (усыновление) считалось «гражданским родством» [4, с.308-313], т.е. усыновитель и усыновляемый не состояли в кровном родстве. Для усыновителя существовали определенные ограничения и требования, по которым он не мог быть усыновлять кого-либо:

По половой принадлежности. Так как в Древнем Риме царствовал патриархат, мужчины обладали более широкими правами и обязанностями, женщинам разрешалось усыновлять только в редких и определенных случаях (смерть единственного сына).

По статусу. Лицо, обладающие полной правоспособностью и дееспособностью, которое

правомочно усыновлять, только при наличии трех статусов:

status libertatis - «быть свободным»;

status civitatis – иметь «римское гражданство»;

status familiae - «быть главой семьи».

По возрасту. Усыновитель должен был быть старше усыновляемого на 18 лет, но не моложе 60 лет.

В современном законодательстве, в Кодексе Республики Казахстан от 26 декабря 2011 года № 518-IV «О браке (супружестве) и семье» подробно описано какими правами должен обладать усыновитель и каким требованиям он должен соответствовать:

Дееспособность (ст.91);

Совершеннолетие (ст.91);

Наличие гражданства Республики Казахстан или иностранного государства (ст.91);

Разница в возрасте между усыновителем и усыновляемым ребенком должна быть не менее шестнадцати лет (ст. 92);

Усыновленный ребенок и его потомство по отношению к усыновителям и их родственникам, а усыновители и их родственники по отношению к усыновленному ребенку и его потомству приравниваются к родственникам по происхождению [1].

По мере социального развития в законодательство Республики Казахстан вносятся поправки и дополнения. С 2011 года на смену Закону «О браке и семье», принятому 17 декабря 1998 года был принят Кодекс «О браке (супружестве) и семье» [1]. Кодекс расширил права и обязанности супругов, родителей в отношении детей. Было уделено большое внимание несовершеннолетним детям и детям, оставшимся без попечения родителей, указаны их права и обязанности. Предусмотрена возможность усыновления несовершеннолетних иностранными гражданами, т.е. возникло новое понятие - международное усыновление.

Институт международного усыновления возник сравнительно недавно, в прошлом столетии XX века. Основная причина – проблемы экономического характера в государстве. Рост правонарушений, внебрачной рождаемости среди населения, трудности, связанные с необходимостью содержания и воспитания ребенка в семье, приводят к тому, что родители зачастую не справляются с возложенными на них обязанностями. Существует проблема неблагополучных семей, в которых дети остаются без надлежащего присмотра и воспитания.

Государство всячески пытается поддержать и устроить несовершеннолетних детей, оставшихся без попечения родителей, в семьи или детские учреждения. Но количество детей, оставшихся без попечения родителей, к сожалению, не сокращается.

Также, помимо экономических факторов, на численность детей, оставшихся без попечения родителей, по моему мнению, влияет менталитет и мировоззрение общества в государстве. Именно менталитет, по моему мнению, является главным критерием наличия проблемы сиротства в нашей стране. Испокон веков считалось, что каждому человеку нужно создать семью и родить ребенка. С детства детей делили и делят по их будущей роли в жизни (дочки будущая мать, супруга, а сыновья - будущий отец, супруг, глава семьи), чтобы в будущем они могли иметь семью и стать родителями. В последующем, это приводит к ранним бракам среди молодежи. Участились случаи, когда брачный возраст снизился до 16 лет. В исключительно редких случаях молодые семьи могут содержать самостоятельно свои семьи, в большинстве случаев материальная поддержка идет со стороны родителей молодых людей. А если родителей нет или они не в состоянии помочь материально, то молодая семья находится в трудном экономическом положении.

Влияние традиций и обычаев на сознание граждан приводит к не всегда благоприятным последствиям. Если супруги духовно и материально не готовы к созданию семьи, эти «проблемы» будут приводить к новым проблемам не только в их жизни, но и в жизни их детей. Молодежь - это капитал и богатство страны, от нее зависит ее будущее.

В Западных и Европейских государствах ситуация обстоит полностью противоположная. Иностранные граждане не стремятся к созданию семьи и рождению детей, что приводит к увеличению «старого» и одинокого населения в государстве. Если у нас брак с 18 лет считается нормой, то у них считается нормой с 30 лет.

Возраст (один из факторов, влияющих на способность к деторождению) и одиночество иностранцев приводит к тому, что они становятся частыми усыновителями детей, оставшихся без попечения родителей.

Международное усыновление - это альтернатива устройству ребенка в семью, если он не нашел своих родителей в стране своего проживания. Хотя и международное усыновление

практикуется недавно, уже имеются случаи, когда усыновителями выступали граждане другой страны

По статистическим данным, взятым с официального сайта Комитета по охране прав детей Министерства образования и науки РК:

всего в республике 27 274 детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей;

168 детей усыновлены гражданами РК, 20 детей усыновлены иностранными гражданами;

27 086 детей остаются на воспитании в детских воспитательных учреждениях [5].

Необходимо найти комплексное решение, которое помогло бы урегулировать проблему социального сиротства в нашем государстве.

Несовершеннолетние граждане являются одними из самых уязвимых слоев нашего общества и в большинстве случаев в отношении них взрослые часто пренебрегают их правами. Ребенок не является вещью и не средством труда, как предполагают многие. Он такой же человек, как и все, но в силу своего возраста и незнания, он ограничен в своих правах. Взрослые, как их представители и обладающие полностью дееспособностью, обязаны с вниманием относиться к ним, знать и защищать их права и интересы.

По данным социологического опроса, проведенного автором:

30% граждан «отрицательно» относятся к международному усыновлению;

30% граждан «положительно» относятся к международному усыновлению;

40% граждан «положительно» относятся к международному усыновлению, но не довольны законами, действующими в Республике Казахстан»

В данном опросе, мы, так же принимала участие, и наш голос был отдан за третий вариант. По нашему мнению, он один из всех благоприятных и требует особого к себе внимания.

При написании работы и изучении Кодекса «О браке (супружестве) и семье» мы столкнулись с проблемой – в Кодексе «О браке (супружестве) и семье» очень мало содержится информации о международном усыновлении, общие понятия и отсылки на международные договоры [1]. Но ведь дети являются гражданами Республики Казахстан, и в первую очередь, мы считаем, нормы международного усыновления должны регулироваться нормами страны, где проживает несовершеннолетний.

В своей работе «Почему Кодекс о браке и

семье стремится уничтожить международное семейное право?» академик НАН РК, д.ю.н. профессор М.К. Сулейменов точно описал юридическую коллизию в Кодексе РК «О браке (супружестве) семье», в ст.251 'Государственная регистрация усыновления ребенка иностранцами':

'1. Государственная регистрация усыновления, в том числе отмена усыновления на территории РК иностранцами ребенка, являющегося гражданином РК, производится в соответствии с законодательством РК с соблюдением требований настоящего Кодекса.

2. Контроль за детьми, переданными на усыновление иностранцам, осуществляется заграничными учреждениями РК и уполномоченным органом в области защиты прав детей РК'.

Как отмечает академик Сулейменов М.К., ст. 251 КоБС явно находится не на своем месте, ибо п. 1 должен определять не регистрацию усыновления, а общий порядок усыновления граждан РК иностранцами и место ей не здесь, а в разделе, посвященном международному семейному праву. Тем более, что глава 32 КоБС так и называется 'Применение норм брачно-семейного законодательства к иностранцам и лицам без гражданства». В п. 1 ст. 251 КоБС речь идет как раз о применении норм законодательства РК к иностранцам...'

'Пункт 2 статьи 251 КоБС не имеет никакого отношения к регистрации усыновления...' [6].

Единственный нормативный правовой акт, подробно описывающий процесс международного усыновления - Постановление Правительства Республики Казахстан от 30 марта 2012 года № 380. «Об утверждении Правил передачи детей, являющихся гражданами Республики Казахстан, на усыновление».

В Постановлении указан порядок и правила принятия документов иностранных граждан на оформление и получение разрешения усыновления над несовершеннолетними гражданами Республики Казахстан [7].

Постановление по иерархии нормативных правовых актов Республики Казахстан стоит ниже чем Кодекс [8], постановление Правительства РК должно утверждаться и принимается на основании вышестоящих НПА, т.е. Конституции Республики Казахстан и Кодекса «О браке (супружестве) семье». Кодекс, по нашему мнению, содержит исчерпывающую «информацию» о международном усыновлении. По нашему мнению, в нашем законодательстве должна быть своя нормативная правовая

база, четко описывающая права, обязанности и требования для иностранных усыновителей, желающих усыновить наших граждан.

Согласно Конвенции о правах ребенка, принятой резолюцией 44/25 Генеральной Ассамблеи ООН от 20 ноября 1989 года и ратифицированной РК 1994 году [9], п.1 статьи 8:

‘Государства-участники обязуются уважать право ребенка на сохранение своей индивидуальности, включая гражданство, имя и семейные связи, как предусматривается законом, не допуская противозаконного вмешательства’ [10].

Ранее в нашем законодательстве не предусматривалась обязанность несовершеннолетнего гражданина РК сохранять свое гражданство до достижения им 18 лет. Ребенок после усыновления иностранными гражданами по ходатайству в суде мог получить разрешение на смену гражданства. Государство, гражданином которого являлся усыновляемый ребенок, не могло вмешиваться в дела несовершеннолетнего, ставшего гражданином другой страны. Судьба ребенка, находящегося за пределами государства, не была полностью доступна для государственных органов Республики Казахстан, что приводило к злоупотреблению усыновителями своими правами в отношении несовершеннолетних [11].

С 1999 года за рубежом было усыновлено 8805 казахстанцев, из них 6609 – гражданами США, из числа которых по 673 детям не поступили постусыновительные отчеты, и совершенно отсутствует информация по 237 усыновленным.13

После неоднократного нарушения со стороны иностранных усыновителей, Республика Казахстан начала принимать меры по защите прав и интересов детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей.

Процесс международного усыновления, по моему мнению, был «запущен» и работал без обеспечения и создания сильной законодательной базы, для регулирования процесса международного усыновления. Юридические коллизии и пробелы в законодательстве - все это приводит к неблагоприятным последствиям, многие из которых стоили жизней казахстанских детей13. Данные проблемы, конечно же, негативно сказываются на отношении казахстанских граждан к институту международного усыновления.

В 2016 году было внесено дополнение в закон «О гражданстве Республики Казахстан» [12], согласно которому ребенок, усыновлен-

ный иностранцами, сохраняет гражданство Республики Казахстан до своего совершеннолетия и только достигнув 18 лет, он (она) имеет права на выбор своего гражданства -оставить старое или получить новое [13].

Данное дополнение мы считаем правильным, так как это даст возможность государственным органам контролировать и участвовать в жизни несовершеннолетних граждан, усыновленных иностранными гражданами. Конечно, это будет вызывать различные неудобства для иностранных усыновителей, но данная норма будет обеспечивать безопасность и гарантию защиты несовершеннолетних граждан Республики Казахстан.

Так же были приняты меры по приостановлению и прекращению действия агентств по усыновлению США и Испании. По процентным данным именно граждане США являются частыми усыновителями и именно Правительство США и ее граждане не выполняют свои обязательства по обеспечению отчетности по усыновленным гражданам, что, конечно же, нарушает требования международных договоров и договоров, заключенных с агентствами по усыновлению:

В соответствии со статьей 113 Кодекса Республики Казахстан «О браке (супружестве) и семье» и Правилами об аккредитации агентств по усыновлению, утвержденных постановлением Правительства Республики Казахстан от 30 марта 2012 года № 385:

приостановлено действие решения об аккредитации агентства по усыновлению «ChildrenofAllNations» (США) и деятельность его представительства в Республике Казахстан;

прекращена деятельность агентства по усыновлению «INTERADOP Galicia» (Испания) и его представительства на территории Республики Казахстан [14].

В заключение хотелось бы отметить, что в первую очередь необходимо создать свою законодательную базу, регулирующую процесс усыновления, права и обязанности усыновителей и усыновляемых, обеспечить государственные гарантии и защиту в отношении детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей и только потом формировать базу, регулирующую процесс международного усыновления.

Если бы не было проблемных вопросов в области международного усыновления, мы считаем, международное усыновление можно было бы назвать хорошей альтернативой для

устройства детей в семью. Ведь детям неважно, где и как они обретут семью, им прежде всего важна и нужна семья, забота и уход. И если эта семья нашлась в другой стране, и она готова принять ребенка в семью, воспитывать, заботиться о нем, дарить ему свою любовь и внимание, то имеем ли мы право лишать ребенка такой возможности? Безусловно, нет. Проблему международного усыновления не следует решать запретами и ограничениями, нужно, заниматься, как мы считаем, созданием и совершенствованием законов, усилить контроль государственных и частных агентств, защищать права ребенка и контролировать все процессы международного усыновления.

Проблема детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, всегда актуальна, как мы считаем, и будет актуальной темой в нашем обществе. Количество усыновленных детей внутри страны недостаточно большое, а число неустроенных детей в семье не снижается. Проблема, мы считаем, кроется в том, что предпочитают иметь своих детей, а не усыновлять. Причины могут быть различными, включая психологические и социальные. Существует проблема отстраненности общества от детей, оставшихся без попечения родителей, и недостаточного осознанного отношения к усы-

новлению подростков.

Мы считаем, для решения проблем усыновления следовало бы:

Знакомить нашу молодежь с детьми детских учреждений.

Начиная с учеников старших классов (10 - 11 кл.) и студентов высших учебных заведений, они должны участвовать и проводить вместе различные мероприятия, обучаться вместе и т.д. Молодежь должна понять, что дети из детских учреждений и усыновление - это не такое страшное явление или действие.

Внедрить обучающие предметы для школьников и студентов, которые будут влиять на их будущее сознание и духовное развитие, чтобы у них правильно формировалось понимание: о жизни, о браке и семье.

По нашему мнению, это сможет существенно сократить уровень внебрачной рождаемости, ранних браков, расторгаемых браков среди населения.

Основная проблема нашего общества, как мы считаем, это низкий уровень сознания и правосознания среди населения. И если решать проблему усыновления, то следует начинать, по моему мнению, с ее истоков, а потом начать контролировать рост дерева и его листьев.

#### Список использованных источников:

1. Кодекс «О браке (супружестве) и семье» Республики Казахстан (принят Правительством РК от 26 декабря 2011 года № 518-iv, с изменениями и дополнениями по состоянию на 11.07.2017 г.), ст. 85, ст.84 п.5, ст.91-92,
2. Морган Л. Г., Древнее общество или исследование линий человеческого прогресса от дикости через варварство к цивилизации (материалы по этнографии. — л.: Институт Народов Севера ЦИК СССР, 1935), с.38
3. Фридрих Э., Происхождение семьи, частной собственности и государства (ИГ ЛЕНИЗДАТ 2018 год).с.31
4. Дождев Д.В., Римское частное право. Учебник для вузов. Д 61 под редакцией члена-корр. Ран, профессора в. С. Нерсесянца (издательская группа инфра • м—норма 1997 год) с.308-313
5. Официальный Сайт Комитета по охране прав детей Министерства образования и науки 'Информация об итогах деятельности Комитета по охране прав детей в 2017 году и Основных приоритетах на 2018' (2017)
6. <<http://www.balakk.kz/sites/default/files/upload/files/%d0%b8%d1%82%d0%be%d0%b3%d0%b8%202017.pdf>> по состоянию на 08.03.2018год
7. Сулейменов М.К., 'Почему Кодекс о браке и семье стремится уничтожить международное семейное право?'(2017) <[http://online.zakon.kz/Document/?doc\\_id=35107632#pos=1;-117](http://online.zakon.kz/Document/?doc_id=35107632#pos=1;-117)>, по состоянию на 08.03.2018 год
8. Постановление Правительства Республики Казахстан от 30 марта 2012 года № 380 «Об утверждении Правил передачи детей, являющихся гражданами Республики Казахстан, на усыновление» с изменениями и дополнениями на 01.01.2017 год, п.10-43
9. Закон Республики Казахстан от 06 апреля 2016 года № 480-V ЗРК. «О правовых актах» (принят Парламентом РК от 06 апреля 2016 года № 518-iv, с изменениями и дополнениями по



- состоянию на 11.07.2017 г.), ст.10
10. Постановление Верховного Совета Республики Казахстан от 8 июня 1994 года «О ратификации Конвенции о правах ребенка»
  11. Конвенция «О правах ребенка» Принята резолюцией 44/25 Генеральной Ассамблеи ООН от 20 ноября 1989 года (ратифицирована Постановлением Верховного Совета Республики Казахстан от 8 июня 1994 года «О ратификации Конвенции о правах ребенка» г.), п.1 ст.8.
  12. Официальный сайт ОМБУДСМЕН Уполномоченного по правам человека в РК 'ПРЕСС – РЕЛИЗ О результатах рассмотрения ситуации с гибелью казахстанских подростков в США'(2016) <<http://www.ombudsman.kz/news/detail.php?ID=3018>>по состоянию на 10.03.2018 год
  13. Закон Республики Казахстан от 9 апреля 2016 года № 501-V ЗРК «О внесении изменений и дополнений в некоторые законодательные акты Республики Казахстан по вопросам защиты прав ребенка» (принят Парламентом РК от 09.04.2016 года № 501-V ЗРК, без изменения и дополнении) ст.27
  14. Закон Республики Казахстан от 20 декабря 1991 года 1017-XII «О гражданстве Республики Казахстан»(принят Парламентом РК от 20 декабря 1991 года 1017-XII, с изменениями и дополнениями на 11.07.2017 год) ст.27
  15. Официальный Сайт Комитета по охране прав детей Министерства образования и науки 'Официальная информация' (2013) <<http://www.bala-kkk.kz/ru/node/3498>>по состоянию на 10.03.2018 год

#### References:

1. Kodeks «O brake (supruzhestve) i sem'e» Respubliki Kazahstan (prinyat Pravitel'stvom RK ot 26 dekabrya 2011 goda № 518-iv, s izmeneniyami i dopolneniyami po sostoyaniyu na 11.07.2017 g.), st. 85, st.84 p.5, st.91-92,
2. Morgan L. G., Drevnee obshchestvo ili issledovanie linij chelovecheskogo progressa ot dikosti cherez varvarstvo k civilizacii (materialy po ehnografii. — I.: Institut Narodov Severa CIK SSSR, 1935), s.38
3. Fridrih E.H., Proiskhozhdenie sem'i, chastnoj sobstvennosti i gosudarstva (IG LENIZDAT 2018 god).s.31
4. Dozhdev D.V., Rimskoe chastnoe pravo. Uchebnik dlya vuzov. D 61 pod redakciej chlena-korr. Ran, professora v. S. Nersesyanc (izdatel'skaya gruppa infra • m—norma 1997 god) s.308-313
5. Oficial'nyj Sajt Komiteta po ohrane prav detej Ministerstva obrazovaniya i nauki 'Informaciya ob itogah deyatel'nosti Komiteta po ohrane prav detej v 2017 godu i Osnovnyh prioritetah na 2018' (2017)
6. <<http://www.balakkk.kz/sites/default/files/upload/files/%d0%b8%d1%82%d0%be%d0%b3%d0%b8%202017.pdf>> po sostoyaniyu na 08.03.2018god
7. Sulejmenov M.K., 'Pochemu Kodeks o brake i sem'e stremitsya unichtozhit' mezhdunarodnoe semejnoe pravo?'(2017) <:[http://online.zakon.kz/Document/?doc\\_id=35107632#pos=1;-117](http://online.zakon.kz/Document/?doc_id=35107632#pos=1;-117)>, po sostoyaniyu na 08.03.2018 god
8. Postanovlenie Pravitel'stva Respubliki Kazahstan ot 30 marta 2012 goda № 380 «Ob utverzhdenii Pravil peredachi detej, yavlyayushchihsy grazhdanami Respubliki Kazahstan, na usynovlenie» s izmeneniyami i dopolneniyami na 01.01.2017 god, p.10-43
9. Zakon Respubliki Kazahstan ot 06 aprelya 2016 goda № 480-V ZRK. «O pravovyh aktah» (prinyat Parlamentom RK ot 06 aprelya 2016 goda № 518-iv, s izmeneniyami i dopolneniyami po sostoyaniyu na 11.07.2017 g.), st.10
10. Postanovlenie Vephovnogo Soveta Respubliki Kazahstan ot 8 iyunya 1994 goda «O ratifikacii Konvencii o pravah rebenka»
11. Konvenciya «O pravah rebenka» Prinyata rezolyuciej 44/25 General'noj Assamblei OON ot 20 noyabrya 1989 goda (ratificirovana Postanovleniem Vephovnogo Soveta Respubliki Kazahstan ot 8 iyunya 1994 goda «O ratifikacii Konvencii o pravah rebenka» g.), p.1 st.8.
12. Oficial'nyj sajt OMBUDSMEN Upolnomochennogo po pravam cheloveka v RK 'PRESS – RELIZ O rezul'tatah rassmotreniya situacii s gibel'yu kazahstanskih podrostkov v SSHA'(2016) <<http://www.ombudsman.kz/news/detail.php?ID=3018>>po sostoyaniyu na 10.03.2018 god
13. Zakon Respubliki Kazahstan ot 9 aprelya 2016 goda № 501-V ZRK «O vnesenii izmenenij i

dopolnenij v nekotorye zakonodatel'nye akty Respubliki Kazahstan po voprosam zashchity prav rebenka» (prinyat Parlamentom RK ot 09.04.2016 goda № 501-V ZRK, bez izmenenii i dopolnenii) st.27

14. Zakon Respubliki Kazahstan ot 20 dekabrya 1991 goda 1017-XII «O grazhdanstve Respubliki Kazahstan»(prinyat Parlamentom RK ot 20dekabrya 1991 goda 1017-XII, s izmeneniyami i dopolneniyami na 11.07.2017 god) st.27
15. Oficial'nyj Sajt Komiteta po ohrane prav detej Ministerstva obrazovaniya i nauki'Oficial'naya informaciya' (2013) <<http://www.bala-kkk.kz/ru/node/3498>>po sostoyaniyu na 10.03.2018 god

УДК 347.627

**Маликахон Баходир кизи Шерматова<sup>1</sup>**

**<sup>1</sup>Студентка 3 курса факультета «Международное право»  
Университета мировой экономики и дипломатии,  
Ташкент, Республика Узбекистан**

## **ВОЗНИКНОВЕНИЕ И УСТРАНЕНИЕ ПРИЧИН РАСТОРЖЕНИЯ БРАКА В СТРАНАХ ЦЕНТРАЛЬНОЙ АЗИИ**

### **Аннотация**

Данная статья посвящена возникновению и устранению причин расторжения брака в странах Центральной Азии. Более подробно раскрыт многосторонний взгляд возникновения этих проблем, а также имеются в наличии предложения для их устранения.

**Ключевые слова:** развод, брачный возраст, религиозные устои, каноны шариата, махрама, регистрация брака, халяльное свидание, эмансипация.

**Маликахон Баходир кизи Шерматова<sup>1</sup>**

**<sup>1</sup>Дүниежүзілік экономика және дипломатия Университетінің  
«Халықаралық құқық» факультетінің 3 курс студенті,  
Өзбекстан Республикасы, Ташкент қ.**

## **ОРТА АЗИЯ ЕЛДЕРІНДЕ НЕКЕ БҰЗУ СЕБЕПТЕРДІҢ ПАЙДА БОЛУ ЖӘНЕ ОЛАРДЫ ЖОЮ**

### **Аңдатпа**

Аталған мақала Орта Азия елдерінде неке бұзу себептердің пайда болу және оларды жою мәселелеріне арналған. Осы мәселелердің пайда болуға көпжақты көзқарас тұрғысынан терең қарастырылып, оларды шешу жолдары ұсынылады.

Түйінді сөздер: ажырасу, неке жасы, діни салты, шарифат канондары, махрама, неке тіркеу, халял кездесу, эмансипация.

**Malikahon Bakhodir kizi Shermatova<sup>1</sup>**

**<sup>1</sup>Student of the 3th year of "International law" faculty of the University of world economy and  
diplomacy,  
Republic of Uzbekistan, Tashkent**

## **THE ORIGIN AND ELIMINATION OF THE REASONS FOR DIVORCE IN THE COUNTRIES OF CENTRAL ASIA**

### **Annotation**

This article is devoted to the origin and elimination of reasons for divorce in the countries of Central Asia. The multilateral view of the emergence of these problems is described in more detail, and proposals are available to address them.

**Keywords:** divorce, marriage age, religious principles, canons of Sharia, mahram, marriage registration, halal date, emancipation.

На сегодняшний день рост расторгаемых браков является актуальной проблемой, как в странах Центральной Азии, так и в мире, в целом. Брак становится все более нестабильным институтом. Лишь в исламских государствах семья остается почти такой же нерушимой структурой, как и сотни лет назад. Быть может это все потому, что по шариату расторжение брака запрещено. И только наличие колоссально веских причин может стать исключением из этого общего правила.

Вообще самого определения брака ни в одном законодательстве нет. Оно дается учеными- юристами, философами, социологами.

В юридической литературе брак определяется как юридически оформленный, свободный, и дозволенный союз мужчины и женщины, имеющий целью создания семьи и порождающий для них взаимные личные и имущественные права и обязанности. В законе особо подчеркивается, что супружеские права и обязанности возникают только в зарегистрированном браке. Фактическое сожительство мужчины и женщины семейным правоотношениям не подлежит. Современный институт брака находится в состоянии трансформации. Поскольку важнейшей ценностью становится индивидуальная свобода, число браков уменьшается, брачные узы ослабевают, а число детей рожденных в браке сокращается.

Согласно статистике, основными причинами для расторжения брака в современный период являются: ранний возраст вступления в брак и ранняя беременность, измена, финансовые проблемы, отсутствие взаимопонимания и т.п.

Насегодняшний день Центрально-азиатский регион к сожалению тоже столкнулся с этой острой проблемой, в том числе в Республике Узбекистан. Обращения в органы ЗАГС для расторжения брака, чаще всего имеет разные причины. К примеру: свекровь не дает жить, семья мужа/жены не принимает, а самая распространенная причина, которая предьявляется в органы ЗАГС для расторжения брака, - это «не сошлись характерами».

И с каждым годом число разводов растет.

По законодательству многих стран Цен-

тральной Азии, брачный возраст для мужчин и женщин 18 лет. При наличии уважительных причин согласно Семейному кодексу Республики Казахстан органы записи гражданского состояния по месту государственной регистрации заключения брака могут снизить брачный возраст на срок не более двух лет. [Семейный кодекс Республики Кыргызстан Раздел 2. Брак Глава 3. Условия и порядок заключения брака. Статья 10. Брачный возраст]

А в Кыргызстане где минимальным брачным возрастом тоже является 18 лет, при наличии уважительных причин исполнительные органы МСУ по месту жительства лиц желающих вступить в брак, вправе по просьбе данных лиц снизить брачный возраст для мужчин и женщин не более чем на один год на основании комиссионного заключения территориальных подразделений уполномоченного государственного органа по защите детей. [Семейный кодекс Кыргызской Республики от 30 августа 2003 года № 201] Согласно Семейному кодексу республики Узбекистан ст. 15. Брачный возраст устанавливается для мужчин в 18 лет, для женщин в семнадцать лет. При наличии уважительных причин, в исключительных случаях (беременность, рождение ребенка, объявление несовершеннолетнего полностью дееспособным (эмансипация), хаким района, города по месту регистрации брака по просьбе лиц, желающих вступить в брак, снижать брачный возраст, но не более чем на один год. [ Семейный кодекс РУз Раздел 2 Брак Глава 3 Порядок и условия заключения брака ст.15] Я считаю, что эта норма до сих пор является данью историческим традициям, сложившимся еще во времена, когда продолжительность жизни в нашем регионе была невысокой. Для современных условий, когда значительно увеличилась продолжительность жизни, когда многие из молодых людей еще получают в этом возрасте образование (в том числе обязательное) или специальность, необходимую для дальнейшей самостоятельной жизни, следует признать этот возраст для вступления в брак достаточно юным. Но вопрос в том смогут ли молодые люди только делающие свои первые шаги к независимой жизни построить

крепкую семью самостоятельно? Не понимая ответственности за семейный очаг, еще неготовые самостоятельно решать все проблемы которые могут возникнуть в браке, смогут ли они принимать созерцательные решения самостоятельно? Но как определить наилучший брачный возраст? Без сомнения, каждый человек по своей натуре уникален и достигает физической и психической зрелости и прозрения по-разному. Но как понять, что твой избранник или избранница достиг/ла достаточной зрелости и может вступить в брак, а в дальнейшем нести ответственность за семью?

В наше время молодые пары начали выбирать себе спутников жизни по своему усмотрению, а точнее по воле чувств, влюбленности. Но не всегда это является для нас благом. Но и родители или друзья не всегда оказываются правыми, когда дают советы в такой ситуации, т.к. не всегда они могут верно оценить все обстоятельства.

Если взять контингент Центральной Азии, то большинство населения является приверженцами религии ислам и традиционно живут по канонам шариата. Как говорилось выше, в восточных странах намного меньше количество разводов, чем в странах Европы и Америки. И многие люди сохраняют брак согласно своим верованиям и живут, исходя из своих убеждений. Но это отнюдь не означает, что они счастливы в браке. По канонам шариата, молодые люди выбирают себе супругов при содействии так называемых сватов, при этом они могут выходить на свидание только в сопровождении своего махрама. Согласно религии ислам махрам – близкий родственник, за которого женщина не имеет право выйти замуж по причине их родства, но с которым имеет право оставаться наедине и отправляться в путешествие. При этом встречаться до свадьбы категорически запрещается. Но допускаются «халляльное свидание» - знакомство с кем либо, с намерением жениться или выйти замуж дозволенным образом, которое не пересекает граница разрешенного в исламе. Согласно канонам шариата, молодые могут общаться только после помолвки, и то только с целью обсуждения подготовки к свадьбе.

У молодых людей, вступивших в брак при таких условиях, риск развода увеличивается или же они обречены провести всю жизнь не с их человеком, так как шариат запрещает расторжение брака без уважительных причин. Развод по религии ислам, может быть иници-

ирован лишь по воле мужа, и решение судьи при этом не обязательно. Муж имеет право потребовать развода, как сам, так и через доверенное лицо. Он также может предоставить это право своей жене. Женщина может развестись с мужем только по нескольким причинам.

Причин, по которым женщине допускается расторгнуть брак, шесть:

1. Болезнь либо иная уважительная причина. Женщина имеет право потребовать развода, если при заключении брака или во время совместной жизни становится известно, например, о психическом расстройстве, венерическом заболевании, СПИДе, других неизлечимых болезнях, или возникает какая-либо уважительная причина, делающая брак невозможным, к примеру, обнаружившиеся родственные связи между супругами.

2. Материальная необеспеченность. Муж обеспечивает жену расходами на питание, одежду и проживание. Если после заключения брака, мужчина, являясь состоятельным, не выделяет должных средств для своей жены, держа ее в голоде и нищете, она имеет право требовать от него средств на содержание. Если это становится невозможным, то она имеет право требовать развода. Если женщина желает развестись со своим мужем только по причине того, что он беден, то это является несправедливостью по отношению к нему.

3. Длительное отсутствие мужа. Если мужчина покидает свой дом, то женщина может обратиться в суд с требованием развода, дабы не испытывать лишних трудностей и не стать мишенью для сплетен. По истечении четырех лет с того времени, как муж пропадает без вести, судья может удовлетворить требование женщины и принять решение о разводе.

4. Заключение мужа под стражу, за исключением маликитов, все правоведы сходятся во мнении, что заключение мужчины под стражу, отбывание им срока заключения или нахождение в плену, не может являться причиной расторжения брака. Так как аятов и хадисов, подтверждающих легитимность этого, нет.

5. Плохие взаимоотношения. Взаимные укоры и упреки супругов в адрес друг друга, которые приводят к охлаждению чувств и отношений, также могут стать причиной развода. Супруги могут обижать друг друга, как словами, так и действиями. Ругань, оскорбления, рукоприкладство, принуждение делать то, что запретил Аллах, относятся к разряду действий,

которые не следует терпеть. Причем, исходить они могут от обеих сторон. Страдающая сторона в любой момент может обратиться в суд и с помощью судьи решить проблему, сохранив брак или расторгнув его.

б. Прелюбодеяние. Неверность супругов может положить конец совместной семейной жизни. Это тяжкий грех, постыдное деяние. Развод спасает семью от дальнейшего падения. С одной стороны, развод является для супругов спасением и милостью. Запрет же развода может повлечь снижение количества браков. Ведь человек, зная, что не сможет развестись в будущем, если возникнет такая необходимость, может никогда не вступить в брак. Он не захочет открыть дверь в неведомое, зная, что никогда не сможет выйти обратно. Снижение числа женатых людей влечет падение морали и нравственности всего общества, расшатывает институт семьи. И, в конечном итоге, отражается на положении женщин. Исходя из вышесказанного, напрашивается непреложный вывод, что до вступления в брак молодые люди самостоятельно должны хорошо обдумать все детали, а только потом регистрировать брак. Мы считаем, что для оказания им практической помощи в этом нелегком деле – выборе спутника жизни, - было бы создание в органах ЗАГС специальной службы высококвалифицированных психологов, на которых будут возложены следующие обязательства:

- Определить психическую готовность молодых вступить в брак

- Выяснить насколько молодая пара подходит друг другу и т.д. И, исходя из тяжести проблемы, дать им время лучше узнать себя. Данный срок может быть минимально от двух недель до месяца, от одного месяца до трех месяцев, и от трех месяцев до шести месяцев обязательного посещения сеансов психолога.

- Сделать посещение психолога обязательным условием регистрации брака, как и медицинского обследования. В Республике Узбекистан согласно Положению Кабинета Министров, лица должны проходить обязательное медицинское обследование. Статья 15 Семейного кодекса Республики Узбекистан гласит: Медицинское обследование лиц, вступающих в брак, а также консультирование по медико-генетическим вопросам планирования семьи проводится медицинскими организациями государственной системы

здравоохранения и муниципальной системы здравоохранения по месту их жительства бесплатно и только с согласия лиц, вступающих в брак. Результаты обследования лица, вступающего в брак, составляют врачебную тайну и могут быть сообщены лицу, с которым оно намерено заключить брак, только с согласия лица, прошедшего обследование. Если одно из лиц, вступающих в брак, скрыло от другого лица наличие венерической болезни или ВИЧ-инфекции, последнее вправе обратиться в суд с требованием о признании брак недействительным. (ссылка 15 статья РУз)

Данное условие также является замечательным условием до брачного периода. Так как, здоровье человека, здоровье сегодняшних и будущих поколений представляют собой одну из важнейших ценностей нашего общества. Если обязательство медицинского осмотра спасает молодых от физических недугов, обязательство пройти сеансы психолога могут уберечь молодых от недугов морального характера.

А внедрение в жизнь предложения касательно психолога могло бы предотвратить рост распада семей, необоснованных расторжений брака, являлось бы защитой детей от опасности остаться сиротой или расти в неполноценной семье, если супруги «не сошлись характерами». А также в какой-то мере стало бы решением еще одной проблемы – проблемы безработицы для многих специалистов в области психологии.

В свою очередь, помощь психолога до вступления в брак могла бы помочь многим молодым людям определиться в своем выборе и удостовериться, что он был сделан ими верно. Думается, что особенно хорошим подспорьем это будет для многих молодых людей из традиционных исламских семей, так как в силу многовековых устоев они могут проявлять стеснительность и робость при выборе спутника жизни. А поскольку процедура прохождения сеансов у психолога будет обязательной, то молодые люди получат возможность узнать друг друга лучше, и решить для себя, нужно ли узаконивать брак с этим человеком, при этом не нарушая религиозных устоев. Психолог, как специалист, мог бы дать советы и родителям лиц, вступающих в брак, чтобы не возникало в последующем проблем «свекровь-сноха», как при совместном, так и раздельном проживании.

**Список использованных источников:**

1. Семейный кодекс Кыргызской Республики Раздел 2. Брак Глава 3. Условия и порядок заключения брака. Статья 10. Брачный возраст
2. Семейный кодекс Кыргызской Республики от 30 августа 2003 года № 201
3. Семейный кодекс РУз Раздел 2 Брак Глава 3 Порядок и условия заключения брака ст.15

**References:**

1. Semeyny kodeks Kyrgyzskoy Respubliki Razdel 2. Brak Glava 3. Usloviya i poryadok zaklyucheniya braka. Statya 10. Brachnyy vozrast
2. Semeyny kodeks Kyrgyzskoy Respubliki ot 30 avgusta 2003 goda № 201
3. Semeyny kodeks RUz Razdel 2 Brak Glava 3 Poryadok i usloviya zaklyucheniya braka st.15

УДК 347.254

**Анастасия Дмитриевна Шуракова<sup>1</sup>****<sup>1</sup>Студентка 3 курса Волго-Вятского института (филиала)  
Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА)  
Российская Федерация, г. Киров****ПРОБЛЕМЫ РЕАЛИЗАЦИИ КОНСТИТУЦИОННОГО ПРАВА  
НА ЖИЛИЩЕ В КИРОВСКОЙ ОБЛАСТИ****Аннотация**

В данной статье рассмотрен вопрос реализации права на жилище как в целом в Российской Федерации, так и в отдельном ее субъекте – Кировской области. Подробно рассмотрены проблемы в реализации и найдены возможные пути решения.

**Ключевые слова:** конституционное право на жилище, жилое помещение, международные акты, условия жизни, жилое помещение.

**Анастасия Дмитриевна Шуракова<sup>1</sup>****<sup>1</sup>О.Е. Кутафин атындағы Университетінің (ММЗА)  
Волго-Вятск институтының (филиал) 3 курс студенті  
Ресей Федерациясы, Киров қ.****КИРОВ ОБЛЫСЫНДА ТҰРҒЫН ҮЙГЕ КОНСТИТУЦИЯЛЫҚ ҚҰҚЫҒЫН  
ЖҮЗЕГЕ АСЫРУ МӘСЕЛЕЛЕРІ****Аңдатпа**

Аталған мақалада тұтастай Ресей Федерациясында, сондай-ақ оның бөлек субъекті- Киров облысында тұрғын үйге құқықты жүзеге асыру мәселелері қарастырылған. Жүзеге асырудағы мәселелер терең қарастырылып, оларды шешу жолдары табылды.

**Түйінді сөздер:** тұрғын үйге конституциялық құқығы, тұрғын жай, халықаралық актілер, өмір сүру жағдайлары, тұрғын үй-жай.

**Anastasia Dmitrievna Shurakova<sup>1</sup>****<sup>1</sup>3rd year student of Volga-Vyatka Institute (branch)  
University named after O. E. Kutafin (MSAL)  
Russian Federation, Kirov**

## PROBLEMS OF REALIZATION OF THE CONSTITUTIONAL RIGHT TO HOUSING IN THE KIROV REGION

### Annotation

This article discusses the implementation of the right to housing in the Russian Federation as a whole and in its separate subject – the Kirov region. Problems in implementation are considered in detail and possible solutions are found.

**Keywords:** constitutional right to housing, living quarters, international acts, living conditions, living quarters.

Когда мы рождаемся, у каждого из нас есть свой дом – это дом родителей. Но все в нашей жизни течет, все изменяется, и вот мы вырастаем и покидаем отчий дом. И задаемся вопросом, где жить?

Первоначально право на жилище закреплено в статье 11 Международного пакта об экономических, социальных и культурных правах 1966 года [3]. В нем указывается, что государства, которые подписали данный Пакт, признают право каждого на достаточный жизненный уровень для него и его семьи, включающий достаточное питание, одежду и жилище, и на непрерывное улучшение условий жизни.

Таким образом, жилище - это одно из важнейших материальных условий жизни человека, наряду с пищей, водой и одеждой.

А что такое жилище с точки зрения законодательства в РФ?

В российском законодательстве понятие «жилище» определено в части 2 статьи 15 Жилищного Кодекса (далее – ЖК РФ) [5]. ЖК РФ устанавливает, что жилище - это изолированное помещение, которое является недвижимым имуществом, пригодное для постоянного (а не только временного) проживания человека, отвечающее санитарным условиям, правилам и нормам, а также требованиям закона. В содержание жилища включаются: жилой дом или часть его; квартира, ее часть; комната.

Согласно статье 40 Конституции РФ каждый имеет право на жилище [4].

Конституционное право на жилище означает юридически гарантированную возможность каждого быть обеспеченным постоянным жилищем. Это относится к любой категории граждан, будь то иностранный гражданин, лицо без гражданства, которые могут иметь жилье в России, или обычный гражданин РФ.

Согласно статистике, выявленной правоохранительными органами, органами исполнительной власти, в Российской Федерации большинство преступлений и правонарушений совершается в сфере имущества, а имен-

но незаконные сделки с жильем, обман в сфере жилищно-коммунальных услуг и другие. В Кировской области существование проблем в реализации конституционного права в области обеспечения жилища подтверждается статистикой надзорных органов исполнительной власти [26]. С каждым годом увеличивается число граждан, которые не могут реализовать свое право на жилище.

В практике сложилось противоречивое отношение к возможности получения жилья и защиты своих прав от государства.

Основным заблуждением здесь является то, что в РФ жилье предоставляет на одинаковых условиях и в одинаковом порядке любой категории граждан.

Но так ли это в настоящее время?

Обратившись к статьям 86-88 ЖК РФ данное положение «разбивается» о нормы права и мы видим, что каждая категория граждан, а именно ветераны, дети-сироты, малоимущие граждане, государственные и муниципальные служащие могут осуществить свое право на жилье по-разному. Для некоторых категорий граждан предусмотрен упрощенный порядок получения жилья, для некоторых изменены условия предоставления недвижимого имущества.

Лица, имеющие необходимые средства (в том числе не являющиеся гражданами РФ), могут приобретать жилье или арендовать его за свой счет; малоимущим гражданам РФ оно может быть предоставлено на основе социального найма, другим лицам - по договорам из государственного или муниципального жилищного фонда.

Для определенных категорий граждан (лица, подвергнувшиеся радиации в результате аварий и катастроф, переселенцы из районов Крайнего Севера, военнослужащие, уволенные в запас с военной службы, сотрудники органов МВД) действует Федеральная целевая программа «Жилище» на 2015-2020 гг. [12]. В соответствии с ней Правительство РФ ежегодно утверждает графики выпуска и распределения

жилищных сертификатов для указанных категорий граждан (документы на имя получателя, предусматривающие выделение государством определенной суммы на приобретение жилья по рыночной стоимости).

Здесь следует отметить, что в связи с ростом рыночных цен на жилье зачастую оказывается недостаточной суммы на приобретения жилья.

Например, согласно нормативам государство выплачивает рыночную стоимость на жилье (24 - 25 тыс. рублей за квадратный метр), а на практике квартиры в Кировской области стоят около 30 тыс. рублей за кв. м [19].

Имеются льготы для предоставления жилья некоторым другим категориям лиц (детям-сиротам, погорельцам) согласно государственной программе РФ «Обеспечение доступным и комфортным жильем и коммунальными услугами граждан РФ» [13].

Основной проблемой в разграничении людей и ограничении некоторых в осуществлении прав является отсутствие доступного жилья.

В Кировской области на 1 ноября 2017 года имеется всего 15% жилых помещений в муниципальной собственности, которую могут предоставить в пользование гражданам. Стоит отметить, это именно помещения, а не готовое для жизни жилье.

Из этого вытекает следующая проблема, а именно малое количество достойного жилья. Данная проблема уже решается, но очень медленно.

В 2013 году был сдан первый 30-й квартирный дом для сирот в Нововятском районе г. Кирова. Второй дом построен в 2014 году на 50 квартир. В июне 2015 построен третий дом на 36 квартир [22].

Данные квартиры были предоставлены нуждающимся гражданам, в первую очередь детям-сиротам сразу (как только сдали дом), а значит, сделать ремонт, привести помещение в жилую площадь нужно самим, уже собственникам нового жилья.

Малоимущим гражданам РФ жилье предоставляется бессрочно в пользование по договорам социального найма. Закон субъекта РФ устанавливает, что «социальное жилище» может предоставляться в особых случаях гражданам, не состоящим на учете нуждающихся в жилье (выселения из аварийного помещения, расселения коммунальной квартиры) [16].

И даже здесь существует проблема: длительное расселение жильцов из ветхого и аварийного жилья. А все потому, что признание

ветхим и аварийным жильем осуществляется специальной комиссией на основании заявления собственника здания. Данная комиссия оценивает помещение в соответствие с Положением о признании помещения жилым помещением, жилого помещения непригодным для проживания и многоквартирного дома аварийным и подлежащим сносу или реконструкции, что затягивает процедуру расселения [11].

Имеют место случаи, когда органы местного самоуправления не признают жилые помещения непригодными для проживания либо многоквартирные дома аварийными. Граждане вынуждены доказывать это путем обращения в специализированные организации, даже когда не являются собственниками жилых помещений.

В результате этого граждане вынуждены обращаться за защитой своих прав в компетентные органы, добиваясь правильного решения в ущерб своему времени и здоровью.

Даже если дом признают аварийным, является еще одна проблема – невозможность переселения в связи с отсутствием у муниципалитетов (районов и городских округов, кроме г. Кирова) денежных средств, чтобы построить дома.

Следующим пунктом стоит отметить медленное обеспечение жильем льготных категорий граждан, нуждающихся в отдельной защите.

Льготные категории установлены различными нормативно правовыми актами [6-9, 14, 15]. К ним относятся ветераны, инвалиды, семьи, имеющие детей инвалидов и другие.

Социальное жилье предоставляется в порядке очередности. Очередность учитывается органами местного самоуправления.

Согласно заявлению Главы Контрольного управления президента РФ Константин Чуйченко регионы не вправе двигать очередь, то есть взять и изменить в определенном порядке очередность, так как этим будут поражены в правах некоторые участники очереди.

По поручению Президента В.В. Путина к 70-летию Великой Победы регионы должны обеспечить ветеранов и инвалидов ВОВ квартирами в приоритетном порядке. «Это решение является справедливым: правильно, прежде всего, обеспечить людей, которые принимали участие в ВОВ», - заключил В.В. Путин [21].

Но с учетом дефицита средств получилось так, что не были обеспечены жильем около тысячи ветеранов.



Тогда, не попав в список приоритетных граждан, ветеран Великой Отечественной войны подает документы для учета необходимости получить жилье. Определенные органы включают его в список (список ведется по дате подачи документов). И пока очередь дойдет до ветерана, его уже может и не быть в живых. Тогда смысл предоставлять жилье? Где ветеран должен жить до того, как получит Заслуженное жилье?

Люди вынуждены более 30 лет ждать субсидии. Но и дождавшись, не могут приобрести жилое помещение, поскольку установленная законом общая площадь жилого помещения, на которое они могут претендовать, составляет 18 квадратных метров, а, как известно, изолированных жилых помещений с такой площадью на рынке жилья практически нет.

Данная проблема подтверждается многочисленными обращениями граждан к Уполномоченному по правам человека в Кировской области [23].

Так, к Уполномоченному обратилась вдова инвалида Великой Отечественной войны, проживающая в г. Кирове. В своем обращении гражданка указала, что ранее проживала в г. Омутнинске в квартире, находящейся в собственности дочери, а в 2012 году вынуждена была переехать к внучке в г. Киров, у которой в собственности была комната в коммунальной квартире. Переезд был вызван наличием заболевания, лечение которого возможно только в условиях медицинского стационара г. Кирова.

При этом «по метражу» вдова могла быть признана нуждающейся в жилом помещении, однако в этом ей органами местного самоуправления было отказано, так как не прошел установленный законом 5-летний срок с момента ухудшения жилищных условий. А учитывая, что ей исполнилось 95 лет, шансов на то, что она все-таки дождет своего жилья мало. Таким образом, при отсутствии нарушения закона право на жилье не будет реализовано.

Из данного примера видно, что система законодательства, которая регулирует порядок предоставления социального жилья, не идеальна.

Еще одним заблуждением в области предоставления жилья гражданам, оказавшимся в трудной жизненной ситуации, является проблема помощи погорельцам.

В соответствии с постановлением Правительства Кировской области при пожаре малоимущим семьям оказывается материальная

помощь в размере 10 тысяч рублей на каждого члена семьи [18].

Допустим, у семьи из 3 человек сгорел дом. По законодательству им выплачивается 30 тысяч рублей на восстановление или приобретение нового жилья. Но как уже отмечалось, в Кировской области по рыночным ценам около 30 тысяч рублей стоит только 1 м<sup>2</sup>. Значит, семья будет вынуждена снять комнату или квартиру на месяц-два, а затем снова искать место для жилья. Следовательно, этой суммы явно недостаточно для того, чтобы была восстановлена жизнедеятельность граждан, потерявших жилье в результате пожара.

Данную позицию можно подтвердить примером.

В мае 2017 г. в г. Кирове по улице Рабочей сгорел двухэтажный жилой дом, в котором проживало 8 семей. Семьям, пострадавшим от пожара, предложили заселиться в гостиницу «Губернскую» и в жилье маневренного фонда - по 10-ти адресам, на выбор. Однако во временное жилье в микрорайон Озерки пока переехала только одна семья.

Остальные лица до сих пор ждут своей очереди на получение постоянного жилья.

Получив жилье, пройдя все процедуры по регистрации прав на квартиру (комнату), люди сталкиваются с еще более тяжелой проблемой: плохое качество, медленное обслуживание и высокая стоимость жилищно-коммунальных услуг. Особенно негативно граждане отзываются о плате за отопление и электроэнергию, а также об обслуживании теплосетей [27-28].

Согласно Постановлению Правительства Кировской области в регионе установлены тарифы платы за теплоэнергию [20, 24].

Но проживая в одинаковых географических условиях, на территории одного региона, граждане в несколько раз больше вынуждены платить за тепловую энергию, чем их соседи или лиц, проживающих в другом районе.

На величину тарифов на тепловую энергию, отпускаемую различными теплоснабжающими организациями на территории Кировской области, влияют несколько факторов. Основные из них - количество котельных и объемы производства тепловой энергии каждой котельной, фактическая загруженность котельных и коэффициент полезного действия котлов, виды используемого технологического топлива [29].

В настоящее время органами местного самоуправления принимаются определенные меры по оптимизации и модернизации систе-

мы теплоснабжения, чтобы снизить цену за тепло, однако они будут иметь отдаленный результат. И все это время население вынуждено будет тратить значительную часть своих доходов на одно лишь отопление.

С учетом поправок в статье 26 ЖК РФ с 2011 года невозможно отключиться от системы централизованного теплоснабжения в многоквартирном доме, если даже владелец этого хочет для сокращения платы за тепло.

Если отключится от центральных коммуникаций неправомерно (отрезать трубы и не получать тепла), то все равно нужно платить по счетам, которые будут насчитываться с учетом тарифа.

Что касается обслуживания, то здесь стоит отметить медленное обеспечение теплоэнергией, люди вынуждены замерзать в своих квартирах, когда в других районах города Кирова

уже в квартирах жарко.

Лично проживая на улице Милицейской уже третий год, постоянно в осенний период сталкиваюсь с проблемой отопления. Часто включают позже положенного срока, и коммунальные службы выявляют утечку труб или плохую подготовленность всей системы подачи тепла. А на просьбу пропустить воздух из труб работники службы откликаются спустя 2-3 дня.

Из выявленных проблем стоит сделать вывод, что, во-первых, нужно реформировать законодательство, во-вторых, в более сжатые сроки реализовывать программы, позволяющие получить жилье нуждающимся гражданам, в-третьих, принимать меры по снижению цен на услуги.

Быть может вместе, мы сможем защитить конституционное право на жилище?

#### Список использованных источников:

1. Всеобщая декларация прав человека от 10.12.1948 г. // «Российская газета» от 05.04.1995. №67.
2. Европейская конвенция о защите прав человека и основных свобод от 04.11.1950 // «Собрание законодательства РФ» от 08.01.2001. №2. ст.163.
3. Международный пакт об экономических, социальных и культурных правах от 16.12.1966 // «Бюллетень Верховного Суда РФ» 1994. №12
4. Конституция РФ от 12.12.1993 // «Собрание законодательства РФ» от 04.08.2014. №31. ст. 4398
5. Жилищный кодекс Российской Федерации от 29.12.2004 №188-ФЗ (ред. от 29.07.2017) (с изм. и доп., вступ. в силу с 10.08.2017) // «Собрание законодательства РФ» от 03.01.2005. №1 (часть 1) ст. 14
6. Федеральный закон «О ветеранах» от 12.01.1995 г. №5-ФЗ // «Российская газета» от 25.01.1995 г. №19
7. Федеральный закон «О социальной защите инвалидов в Российской Федерации» от 24.11.1995 (ред. от 30.10.2017) №181-ФЗ // «Собрание законодательства РФ» от 27.11.1995. №48. ст. 4563.
8. Закон РФ «О социальной защите граждан, подвергшихся воздействию радиации вследствие катастрофы на Чернобыльской АЭС» от 15.05.1991 №1244-1 (ред. от 30.10.2017) // Официальный интернет-портал правовой информации <http://www.pravo.gov.ru> - 30.10.2017
9. Закон РФ «О дополнительных гарантиях и компенсациях военнослужащим, проходящим военную службу на территориях государств Закавказья, Прибалтики и Республики Таджикистан, а также выполняющим задачи по защите конституционных прав граждан в условиях чрезвычайного положения и при вооруженных конфликтах» от 21.01.1993 №4328-1 // «Российская газета» от 6.02.1993 г. №25
10. Федеральный закон от 21.07.2007 г. №185-ФЗ «О Фонде содействия реформированию жилищно-коммунального хозяйства» // «Собрание законодательства РФ» от 23.07.2007. №30. ст. 3799.
11. Постановление Правительства РФ от 28.01.2006 №47 (ред. от 02.08.2016) «Об утверждении Положения о признании помещения жилым помещением, жилого помещения непригодным для проживания и многоквартирного дома аварийным и подлежащим сносу или реконструкции» // «Российская газета» от 10.02.2006. №28
12. Федеральная целевая программа «Жилище» на 2015 - 2020 годы / утверждена Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.12.2010 г. №1050 (в ред. от 25.08.2015

- г. №889) // URL: <http://static.government.ru/media/files/VSKxxJUxREERXnt30>
13. Текущий документ не содержит источников.filqQhQadimS0K.pdf [электронный ресурс], (дата обращения: 13.11.2017)
  14. Постановление Правительства РФ от 15.04.2014 г. №323 «Об утверждении государственной программы Российской Федерации «Обеспечение доступным и комфортным жильем и коммунальными услугами граждан Российской Федерации» (с изм. на 17.08.2017 г.) // «Официальный интернет-портал правовой информации» ([www.pravo.gov.ru](http://www.pravo.gov.ru)) от 24.04.2014 г.
  15. Указ Президента РФ «О мерах по социальной поддержке многодетных семей» от 05.05.1992 №431 // «Российские вести» от мая 1992 г. №11
  16. Указ Президента РФ «О предоставлении льгот бывшим несовершеннолетним узникам концлагерей, гетто и других мест принудительного содержания, созданных фашистами и их союзниками в период второй мировой войны» от 15.10.1992. №1235 // Ведомости Съезда народных депутатов Российской Федерации и Верховного Совета Российской Федерации от 29.10.1992 г. № 43. ст. 2434.
  17. Закон Кировской области от 04.12.2012 №222-ЗО «О социальной поддержке детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, лиц из числа детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, детей, попавших в сложную жизненную ситуацию» // «Сборник основных нормативных правовых актов органов государственной власти Кировской области» от 20.02.2013 г. №1(145) (часть 1). ст. 5104
  18. Постановление Правительства Кировской области от 08.11.2005 г. № 47/258 «Об областных стандартах оплаты жилого помещения и коммунальных услуг» // официальный сайт Правительства Кировской области URL: <http://www.kirovreg.ru/publ/AkOUP.nsf/ad98c6e24f10e5c4c3256f2300420e1e/09491f485335d5e343257fd900411c1c?OpenDocument> [электронный ресурс], (дата обращения: 13.11.2017)
  19. Постановление Правительства Кировской области от 12.09.2006 г. № 70/214 «О порядке предоставления материальной помощи гражданам, находящимся в трудной жизненной ситуации» // «Кировская правда» от 23.12.2014. № 133(25433)
  20. Распоряжение Правительства области от 30.01.2017 № 18 «Об установлении нормативов стоимости 1 кв. метра общей площади жилого помещения в муниципальных районах (городских округах) Кировской области на 2017 год» // Официальный информационный сайт Правительства Кировской области URL: <http://kirovreg.ru> от 31.01.2017 г. [электронный ресурс], (дата обращения: 15.10.2017)
  21. Постановление администрации города Кирова № 900-П от 15.03.2017г. // «Наш Город. Газета муниципального образования «Город Киров» от 17.03.2017. №27(952).
  22. Информационное агентство России ТАСС URL: <http://tass.ru/obschestvo/1834508> [электронный ресурс], (дата обращения: 14.11.2017)
  23. Официальный сайт Муниципального образования г. Киров URL: <http://www.mo-kirov.ru/gorozhanam/oreka-i-porechitelstvo/detyam-sirotam/predostavlenie-zhilya/> [электронный ресурс], (дата обращения: 13.11.2017)
  24. Официальный сайт Уполномоченного по правам человека в Кировской области URL: <http://www.ombudsman.kirov.ru/> [электронный ресурс], (дата обращения: 15.10.2017)
  25. Официальный сайт ИнТехСервис URL: <http://xn--43-dlclaqd0b3aief4b.xn--p1ai/tarify-2017> [электронный ресурс], (дата обращения: 15.10.2017)
  26. Официальный сайт Правительства Кировской области URL: <http://www.kirovreg.ru/search/index.php?q=%EE%E1%E5%F1%EF%E5%F7%E5%ED%E8%E5+%E6%E8%EB%FC%E5%EC> [электронный ресурс], (дата обращения: 13.11.2017)
  27. Определение Конституционного Суда РФ от 10.12.2002 №316-О «По жалобе граждан В.И. Беломытцевой, К.Н. Бережного, А.П. Бобрус и других на нарушение их конституционных прав положением статьи 4 Закона Российской Федерации «О приватизации жилищного фонда в Российской Федерации» // «Собрание законодательства РФ» от 03.02.2003. №5. ст. 503.
  28. Постановление Конституционного Суда РФ от 14.04.2008 №7-П «По делу о проверке конституционности абзаца второго статьи 1 Федерального закона «О садоводческих, огород-

нических и дачных некоммерческих объединениях граждан» в связи с жалобами ряда граждан» // «Собрание законодательства РФ» от 05.05.2008. №18. ст. 2089.

29. Решение Правления РСТ Кировской области «О тарифах на электрическую энергию для населения и приравненным к нему категориям потребителей по Кировской области на 2017 год» от 30.12.2016 г. № 51/6-ээ-2017 // официальный сайт Региональной службы по тарифам Кировской области URL: <http://www.rstkirov.ru/documents/resheniya/resheniya-za-2016-god/2868/> [электронный ресурс], (дата обращения: 13.11.2017)

#### References:

1. Vseobshchaya deklaratsiya prav cheloveka ot 10.12.1948 g. // «Rossyskaya gazeta» ot 05.04.1995. №67.
2. Evropeyskaya konventsiya o zashchite prav cheloveka i osnovnykh svobod ot 04.11.1950 // «Sobraniye zakonodatelstva RF» ot 08.01.2001. №2. st.163.
3. Mezhdunarodny pakt ob ekonomicheskikh, sotsialnykh i kulturnykh pravakh ot 16.12.1966 // «Byulleten Verkhovnogo Suda RF» 1994. №12
4. Konstitutsiya RF ot 12.12.1993 // «Sobraniye zakonodatelstva RF» ot 04.08.2014. №31. st. 4398
5. Zhilishchny kodeks Rossyskoy Federatsii ot 29.12.2004 №188-FZ (red. ot 29.07.2017) (s izm. i dop., vstup. v silu s 10.08.2017) // «Sobraniye zakonodatelstva RF» ot 03.01.2005. №1 (chast 1) st. 14
6. Federalny zakon «O veteranakh» ot 12.01.1995 g. №5-FZ // «Rossyskaya gazeta» ot 25.01.1995 g. №19
7. Federalny zakon «O sotsialnoy zashchite invalidov v Rossyskoy Federatsii» ot 24.11.1995 (red. ot 30.10.2017) №181-FZ // «Sobraniye zakonodatelstva RF» ot 27.11.1995. №48. st. 4563.
8. Zakon RF «O sotsialnoy zashchite grazhdan, podvergnutyykh vozdeystviyu radiatsii vsledstviye katastrofy na Chernobylskoy AES» ot 15.05.1991 №1244-1 (red. ot 30.10.2017) // Ofitsialny internet-portal pravovoy informatsii <http://www.pravo.gov.ru> - 30.10.2017
9. Zakon RF «O dopolnitelnykh garantiyakh i kompensatsiyakh voyennosluzhashchim, prokhodyashchim voyennuyu sluzhbu na territoriyakh gosudarstv Zakavkazya, Pribaltiki i Respubliki Tadzhikistan, a takzhe vypolnyayushchim zadachi po zashchite konstitutsionnykh prav grazhdan v usloviyakh chrezvychaynogo polozheniya i pri vooruzhennykh konfliktakh» ot 21.01.1993 №4328-1 // «Rossyskaya gazeta» ot 6.02.1993 g. №25
10. Federalny zakon ot 21.07.2007 g. №185-FZ «O Fonde sodeystviya reformirovaniyu zhilishchno-kommunalnogo khozyaystva» // «Sobraniye zakonodatelstva RF» ot 23.07.2007. №30. st. 3799.
11. Postanovleniye Pravitelstva RF ot 28.01.2006 №47 (red. ot 02.08.2016) «Ob utverzhdenii Polozheniya o priznanii pomeshcheniya zhilym pomeshcheniyem, zhilogo pomeshcheniya neprigodnym dlya prozhivaniya i mnogokvartirnogo doma avarynym i podlezhashchim snosu ili rekonstruktsii» // «Rossyskaya gazeta» ot 10.02.2006. №28
12. Federalnaya tselevaya programma «Zhilishche» na 2015 - 2020 gody / utverzhdena Postanovleniyem Pravitelstva Rossyskoy Federatsii ot 17.12.2010 g. №1050 (v red. ot 25.08.2015 g. №889) // URL: <http://static.government.ru/media/files/VSKxxJUxREERXnt30>
13. Tekushchy dokument ne sodержit istochnikov.filqQhQadimS0K.pdf [elektronny resurs], (data obrashcheniya: 13.11.2017)
14. Postanovleniye Pravitelstva RF ot 15.04.2014 g. №323 «Ob utverzhdenii gosudarstvennoy programmy Rossyskoy Federatsii «Obespecheniye dostupnym i komfortnym zhilyem i kommunalnymi uslugami grazhdan Rossyskoy Federatsii» (s izm. na 17.08.2017 g.) // «Ofitsialny internet-portal pravovoy informatsii» ([www.pravo.gov.ru](http://www.pravo.gov.ru)) ot 24.04.2014 g.
15. Ukaz Prezidenta RF «O merakh po sotsialnoy podderzhke mnogodetnykh semey» ot 05.05.1992 №431 // «Rossyskiye vesti» ot maya 1992 g. №11
16. Ukaz Prezidenta RF «O predostavlenii lgot byvshim nesovershennoletnim uznikam kontslagerey, getto i drugikh mest prinuditelnogo sodержaniya, sozdannykh fashistami i ikh soyuznikami v period vtoroy mirovoy voyny» ot 15.10.1992. №1235 // Vedomosti Syezda narodnykh deputatov Rossyskoy Federatsii i Verkhovnogo Soveta Rossyskoy Federatsii ot 29.10.1992 g. № 43. st. 2434.

17. Zakon Kirovskoy oblasti ot 04.12.2012 №222-ZO «O sotsialnoy podderzhke detey-sirot i detey, ostavshikhsya bez popечeniya roditeley, lits iz chisla detey-sirot i detey, ostavshikhsya bez popечeniya roditeley, detey, popavshikh v slozhnuyu zhiznennuyu situatsiyu» // «Sbornik osnovnykh normativnykh pravovykh aktov organov gosudarstvennoy vlasti Kirovskoy oblasti» ot 20.02.2013 g. №1(145) (chast 1). st. 5104
18. Postanovleniye Pravitelstva Kirovskoy oblasti ot 08.11.2005 g. № 47/258 «Ob oblastnykh standartakh oplaty zhilogo pomeshcheniya i kommunalnykh uslug» // ofitsialny sayt Pravitelstva Kirovskoy oblasti URL: <http://www.kirovreg.ru/publ/AkOUP.nsf/ad98c6e24f10e5c4c3256f2300420e1e/09491f485335d5e343257fd900411c1c?OpenDocument> [elektronny resurs], (data obrashcheniya: 13.11.2017)
19. Postanovleniye Pravitelstva Kirovskoy oblasti ot 12.09.2006 g. № 70/214 «O poryadke predostavleniya materialnoy pomoshchi grazhdanam, nakhodyashchimsya v trudnoy zhiznennoy situatsii» // «Kirovskaya pravda» ot 23.12.2014. № 133(25433)
20. Rasporyazheniye Pravitelstva oblasti ot 30.01.2017 № 18 «Ob ustanovlenii normativov stoimosti 1 kv. metra obshchey ploshchadi zhilogo pomeshcheniya v munitsipalnykh rayonakh (gorodskikh okrugakh) Kirovskoy oblasti na 2017 god» // Ofitsialny informatsionny sayt Pravitelstva Kirovskoy oblasti URL: <http://kirovreg.ru> ot 31.01.2017 g. [elektronny resurs], (data obrashcheniya: 15.10.2017)
21. Postanovleniye administratsii goroda Kirova № 900-P ot 15.03.2017g. // «Nash Gorod. Gazeta munitsipalnogo obrazovaniya «Gorod Kirov» ot 17.03.2017. №27(952).
22. Informatsionnoye agentstvo Rossii TASS URL: <http://tass.ru/obschestvo/1834508> [elektronny resurs], (data obrashcheniya: 14.11.2017)
23. Ofitsialny sayt Munitsipalnogo obrazovaniya g. Kirov URL: <http://www.mo-kirov.ru/gorozhanam/opeka-i-popechitelstvo/detyam-sirotam/predostavlenie-zhilya/> [elektronny resurs], (data obrashcheniya: 13.11.2017)
24. Ofitsialny sayt Upolnomochennogo po pravam cheloveka v Kirovskoy oblasti URL: <http://www.ombudsman.kirov.ru/> [elektronny resurs], (data obrashcheniya: 15.10.2017)
25. Ofitsialny sayt InTekhServis URL: <http://xn--43-dlclaqd0b3aief4b.xn--p1ai/tarify-2017> [elektronny resurs], (data obrashcheniya: 15.10.2017)
26. Ofitsialny sayt Pravitelstva Kirovskoy oblasti URL: <http://www.kirovreg.ru/search/index.php?q=%EE%E1%E5%F1%EF%E5%F7%E5%ED%E8%E5+%E6%E8%EB%FC%E5%EC> [elektronny resurs], (data obrashcheniya: 13.11.2017)
27. Opredeleniye Konstitutsionnogo Suda RF ot 10.12.2002 №316-O «Po zhalobe grazhdan V.I. Belomyttsevoy, K.N. Berezhnogo, A.P. Bobrus i drugikh na narusheniye ikh konstitutsionnykh prav polozheniyem statyi 4 Zakona Rossyskoy Federatsii «O privatizatsii zhilishchnogo fonda v Rossyskoy Federatsii» // «Sobraniye zakonodatelstva RF» ot 03.02.2003. №5. st. 503.
28. Postanovleniye Konstitutsionnogo Suda RF ot 14.04.2008 №7-P «Po delu o proverke konstitutsionnosti abzatsa vtorogo statyi 1 Federalnogo zakona «O sadovodcheskikh, ogorodnicheskikh i dachnykh nekommercheskikh obyedineniyakh grazhdan» v svyazi s zhalobami ryada grazhdan» // «Sobraniye zakonodatelstva RF» ot 05.05.2008. №18. st. 2089.
29. Resheniye Pravleniya RST Kirovskoy oblasti «O tarifakh na elektricheskuyu energiyu dlya naseleniya i priravnennym k nemu kategoriyam potrebiteley po Kirovskoy oblasti na 2017 god» ot 30.12.2016 g. № 51/6-ee-2017 // ofitsialny sayt Regionalnoy sluzhby po tarifam Kirovskoy oblasti URL: <http://www.rstkirov.ru/documents/resheniya/resheniya-za-2016-god/2868/> [elektronny resurs], (data obrashcheniya: 13.11.2017)

УДК 347.7

**Шахноза Эркабаева<sup>1</sup>****<sup>1</sup>Студентка 5 курса факультета «Международное право» Университета  
мировой экономики и дипломатии  
Республика Узбекистан, г. Ташкент****ПРОБЛЕМЫ КОРПОРАТИВНОГО ПРАВА, СВЯЗАННЫЕ  
С НАИБОЛЕЕ ЧАСТО ВСТРЕЧАЮЩИМСЯ ПРИЧИНАМИ  
ВОЗНИКНОВЕНИЯ И РАЗРЕШЕНИЯ КОРПОРАТИВНЫХ СПОРОВ****Аннотация**

Данная статья посвящена проблемам корпоративного права, связанным с наиболее часто встречающимся причинами возникновения и разрешения корпоративных споров на примере Республики Узбекистан, более подробно рассмотрены проблемы теории корпоративного права и предложены пути их разрешения.

**Ключевые слова:** корпоративное право, теория корпоративного права, корпоративный спор, причины корпоративного спора, корпорация, судебная практика, Экономический процессуальный кодекс, альтернативные способы разрешения.

**Шахноза Эркабаева<sup>1</sup>****<sup>1</sup>Дүниежүзілік экономика және дипломатия Университетінің «Халықаралық құқық»  
факультетінің 5 курс студенті,  
Өзбекстан Республикасы, Ташкент қ.****КОРПОРАТИВТІ ДАУЛАРДЫҢ ПАЙДА БОЛУ ЖӘНЕ ШЕШІЛҮДІҢ ЕҢ ЖИІ КЕЗДЕСЕТІН  
СЕБЕПТЕРМЕН БАЙЛАНЫСТЫ КОРПОРАТИВТІ ҚҰҚЫҚ МӘСЕЛЕЛЕРІ****Аңдатпа**

Аталған мақала Өзбекстан Республикасы мысалында корпоративті даулардың пайда болу және шешілуінің ең жиі кездесетін себептермен байланысты корпоративті құқық мәселелеріне арналған, корпоративті құқық теориясы мәселелері терең қарастырылып, оларды шешу жолдары ұсынылады.

**Түйінді сөздер:** корпоративті құқық, корпоративті құқық теориясы, корпоративті дау, корпоративті дау себептері, корпорация, сот тәжірибесі, Экономикалық процесстік кодекс, шешудің баламалы әдістері.

**Shakhnoza Erkabaeva<sup>1</sup>****<sup>1</sup>Student of the 5th year of "International law" faculty  
of the University of world economy and diplomacy,  
Republic of Uzbekistan, Tashkent****THE PROBLEMS OF CORPORATE LAW, RELATED TO THE MOST COMMON REASONS FOR THE  
EMERGENCE AND THE RESOLUTION OF CORPORATE DISPUTES****Annotation**

This article is devoted to the problems of corporate law, related to the most common reasons for the emergence and the resolution of corporate disputes. The article especially contains the information concerning the problems with theoretical aspects of corporate law and also suggestions for the resolution of corporate disputes.

**Keywords:** corporate law, the theory of corporate law, corporate dispute, the reasons of corporate dispute, corporation, judicial practice, Economic procedural Code, alternative methods of resolution.

Проблемы корпоративного права чаще всего проявляют себя в отношениях, связанных с корпоративными спорами. Корпоративный спор – это столкновение интересов участников юридического лица. Конфликты между участниками корпоративных отношений неизбежны в деятельности хозяйствующих субъектов. Их наличие замедляет процесс предпринимательской деятельности и усложняет сохранение стабильности в рамках организации. В свою очередь, разрешение корпоративных споров занимает во многих случаях длительное время и не всегда приводит к взаимовыгодному результату, то есть одна из сторон спора вынуждена понести определенные убытки. Следовательно, возникновение спора во всяком случае приведет к разладу внутри самой организации и понижению ее делового авторитета среди других контрагентов.

Общепризнано, что разрешить любую проблему можно, если выявить причины ее появления. В этой статье мы намерены проанализировать наиболее часто встречающиеся причины возникновения корпоративных споров в Республике Узбекистан и предложить возможные пути решения проблемы корпоративного права, связанные с возникновением и разрешением корпоративных споров.

В юридической литературе существует несколько мнений относительно поднимаемого здесь вопроса. В частности, Е.А. Дорожинская [1, с.221], В.А. Лаптев [2, с.268-279], В.И. Добровольский [3, с.142] считают, что таковыми причинами являются несовершенство законодательства в корпоративной сфере, пороки правоприменительной практики или же несовершенство существующих механизмов применения юридической ответственности за нарушение обязательств, предусмотренных корпоративным законодательством. Однако, исследовав множество примеров самых громких «корпоративных войн», а также склоняясь к мнению В.И. Добровольского, приведенного в его книге под названием «Проблемы корпоративного права в арбитражной практике» [4, с.2], можно сказать, что основной причиной возникновения корпоративных споров является «излишняя изобретательность» представителей субъектов предпринимательской деятельности, которые находят и используют различные лазейки законодательства для достижения своих не совсем «добросовестных» целей. Потому что даже самый совершенный закон не может предусмотреть все возможные

конфликтные ситуации.

Всё это приводит к созданию «законной видимости» большинства причин корпоративных споров, а также к вынесению решений, которые якобы «защищают» права стороны, интересы которой нарушены. Хотя, на самом деле, защищают интересы той стороны, которая путем различных теневых схем, как будто «не выходящих за рамки закона» создала перед судом правовую видимость того, что «никаких нарушений не было». А, если она сама подает иск, то преподносит, его как «поданного на законных основаниях».

Теневые схемы настолько построены «в рамках» действующего законодательства, что, даже если осуществляется «рейдерский захват», «корпоративный шантаж» или же «враждебное поглощение», все будет выглядеть так, как будто все сделки осуществлены законно, или же акции куплены без нарушения прав других акционеров. Более того, иск стороны, интересы которой на самом деле нарушены, не будет удовлетворен судом, так как авторы данных теневых схем постараются сделать все возможное и невозможное, чтобы суд принял вполне «законное» решение в пользу стороны – агрессора.

Корпоративное право не найдет должного развития без глубокого научно-теоретического анализа существующих проблем в сфере регулирования корпоративных отношений.

Следует отметить, что учеными Республики Узбекистан, такими как А.Р.Рахмонкулов, С.С.Гулямов [5, с.325,144,146,190,235,300] изучены основные элементы корпоративного права: корпоративная информация, корпоративные финансы, уставный капитал, акции, миноритарные и мажоритарные акционеры, дополнительная эмиссия, первичное размещение акций, реестр акционеров, корпоративное управление, органы юридических лиц, корпоративный контроль, способы разрешения корпоративных споров, виды корпоративных споров, и т.д. Или же автором Д.Р.Валеевым в своей диссертации «Проблемы защиты прав акционеров в корпоративных конфликтах» [6, с.26,35,43,54-58] проанализированы права акционеров, нарушения прав акционеров, основные проблемы защиты их прав в корпоративных спорах и возможные пути усовершенствования защиты прав акционеров. Но, к сожалению, существующие научные труды не отражают аспекты, соответствующие современному развитию корпоративного права, так

как содержат в себе информацию 10-летней давности. Более того, на отечественном уровне не изучены такие понятия корпоративного права, как «перекрестное владение» акциями и как оно может предотвратить корпоративный захват компании, или «обездвиживание» акций или же контркупка акций, как метод борьбы в острый период корпоративного конфликта, «блокировка пакета акций» или же «размыв» пакета акций, «корпоративный шантаж», «недружественное или враждебное поглощение», «корпоративный или рейдерский захват», способы защиты менеджмента в случае их устранения от занимаемой должности («отравленные пилюли» или же «золотые парашюты») и т.д.

Не имея четкого представления о вышеперечисленных терминах, невозможно всесторонне изучить все тонкости корпоративного права, а тем более участвовать в разбирательстве корпоративного спора.

В связи с отсутствием современных отечественных литературных источников, мы вынуждены изучать корпоративное право по научным трудам зарубежных авторов, их взгляды, сформированные на основе действующих в их странах законодательной системы и экономического строя, стараясь адаптировать их к нашей действительности. Однако, в силу значительных отличий нашей законодательной системы и экономического строя государства от изучаемых зарубежных стран, мы сталкиваемся с множеством трудностей в применении на практике приобретенных знаний. В частности, в американской юридической литературе под термином «корпорация» подразумевается «акционерное общество», тогда как в российской и отечественной юридической литературе приводится определение термина «корпорация», что означает юридическое лицо, основанное на объединении капиталов и в котором собственность отделена от управления. Однако, российские и отечественные авторы не дают точного ответа и не сходятся во мнении касательно того, какие именно правовые формы хозяйственной деятельности являются «корпорациями». Несмотря на то, что определение термина «корпорация» в законодательстве Республики Узбекистан отсутствует, в Экономическом процессуальном кодексе Республики Узбекистан используется термин «корпоративный спор». Исследовав положения данного кодекса, касательно рассмотрения корпоративных споров, в целом

можно заключить, что это споры, связанные с созданием, реорганизацией, ликвидацией и осуществлением деятельности юридического лица. В этой части возникает несоответствие: если в законодательстве не используется термин «корпорация», обоснованно ли применять термин «корпоративный спор» к спорам, связанным с внутренней и частично внешней деятельностью юридических лиц. Данное обстоятельство, то есть не закрепление термина «корпорация» в законодательстве Республики Узбекистан, может стать препятствием в определении, является ли возникший конфликт между участниками юридического лица «корпоративным спором», и подлежит ли он разрешению нормами корпоративного законодательства.

Более того, следует также отметить, что в зарубежной юридической литературе приводятся способы предотвращения возникновения корпоративных споров или пути их всестороннего разрешения путем использования определенных норм корпоративного законодательства. Однако, практикующий адвокат или юрист в Республике Узбекистан не сможет применить навыки полученные путем изучения данной литературы при участии в разбирательстве корпоративных споров в силу вышеупомянутых значительных отличий законодательства РУз от законодательства тех стран, научные труды которых изучены. Это еще раз подтверждает то, что необходимо на отечественном уровне усовершенствовать изучение корпоративного права с учетом его современного развития.

Однако, с глубоким сожалением следует признать тот факт, что в Республике Узбекистан корпоративное право не столь широко развито и глубоко изучено, как в странах Европы, США, Великобритании или Российской Федерации. А это, в свою очередь, дает возможность воплощению в реальность различных недобросовестных махинаций агрессоров, что в итоге является препятствием развитию предпринимательства.

В целях устранения проблем корпоративного права, связанных с возникновением и разрешением корпоративных споров в Республике Узбекистан, с нашей точки зрения, необходимо:

- во-первых, как было выше упомянуто, усовершенствовать современное научное изучение корпоративного права, в частности, путем подготовки и издания научных трудов, посвя-



ценных актуальным проблемам корпоративного права в Республике Узбекистан, опубликованием статей, посвященных отдельным аспектам корпоративного права, требующим особого внимания в силу проведенного анализа правоприменительной практики по разрешению корпоративных споров. Также считаем, что необходимо на отечественном уровне придать особое значение изучению самого понятия корпоративного спора, анализируя, имеются ли отличия между экономическим спором и корпоративным спором или же корпоративный спор это один из видов экономических споров.

- во-вторых, совершенствовать законодательство в сфере корпоративного права. В связи с этим разработать и принять Закон РУз «О юридических лицах», что в свою очередь позволит конкретно определить особенности каждой организационно-правовой формы хозяйственной деятельности и выяснить, какие из них являются «корпорациями» согласно законодательству РУз. На сегодняшний день в силу отсутствия данного закона в законодательстве Республики Узбекистан не урегулированы понятия «компания», «конгломерат», «консорциум» и т.д. Это соответственно приводит к замешательству при разрешении споров в Республике Узбекистан с участием иностранного элемента в данной правовой форме хозяйственной деятельности. Это еще раз подтверждает то, что разработка данного закона приведет к улучшению разрешения корпоративных споров.

- в-третьих, следует специализировать направления деятельности судей в экономических судах Республики Узбекистан, к примеру, судьи по корпоративным делам, судьи по делам о банкротстве, судьи по делам о взыскании дебиторской задолженности, судьи по инвестиционным спорам, судьи по делам о страховании и т.п. Это даст возможность повысить профессионализм судей и качественно разрешать возникшие споры, в том числе корпоративные.

- в-четвертых, следует исследовать зарубежный опыт, в частности опыт США, Великобри-

тании или России по применению досудебных способов разрешения корпоративных споров, в целях устранения конфликтов внутри корпорации до их передачи в судебные органы. В частности, считаем целесообразным предложить создание в юридических лицах, принятых считать корпорациями «Комиссии по разрешению корпоративных споров», основной задачей которой является анализ и прогнозирование возможных причин возникновения корпоративных споров и принятие соответствующих мер по их предупреждению или же в случае возникновения корпоративного спора содействие его скорейшего разрешения без передачи спора на рассмотрение в судебные органы. Также, следует всесторонне изучить и предпринять меры по широкому применению досудебного способа разрешения корпоративных споров, такого как «медиация» и рассмотреть с целью расширения полномочия «корпоративного консультанта» корпорации, который в свою очередь может выступать в качестве медиатора в ходе урегулирования конфликта. Применение таких способов разрешения корпоративных споров вместо судебных, к которым, к сожалению, на сегодняшний день больше всего прибегают стороны, содействует наибольшему удовлетворению интересов обеих сторон, приводит к экономии времени и денежных средств, а также к сохранению имиджа корпорации в предпринимательской сфере.

В заключении следует еще раз подчеркнуть, что теория непосредственно связана с практикой и в свою очередь пороки правоприменительной практики связаны как с несовершенством действующего законодательства, так и недостаточной теоретической проработкой вопросов, касающихся отдельных сфер хозяйственной деятельности. А «недобросовестные» представители хозяйствующих субъектов используют данное обстоятельство в своих целях, что впоследствии приводит к возникновению корпоративных споров. Следовательно, предприняв вышеуказанные меры, мы сможем устранить данные проблемы и значительно уменьшить количество возникающих корпоративных споров.

#### Список использованных источников:

1. Дорожинская Е.А. Корпоративное право. Учебное пособие. – Новосибирск: Изд-во СибАГС, 2015. – С.221-222. [Электронный ресурс] доступен на: <http://www.twirpx.com/file/1812091/>
2. Лаптев В.А., Ефименко Е.Н. Корпоративные конфликты: причины возникновения и способы защиты // Lex russica. - 2013. – С.268-279.

3. Добровольский В.И. Защита корпоративной собственности в арбитражном суде. - М.: Волтерс Клувер, 2006. – С.142. [Электронный ресурс] доступен на: <http://www.twirpx.com/file/283696/увер>
4. Добровольский В. И. Проблемы корпоративного права в арбитражной практике. - М.: Волтерс Клувер, 2006. – С.2. [Электронный ресурс] доступен на: <http://www.twirpx.com/file/559721/>
5. Rahmonqulov H.R., Gulyamov S.S. Korporativ huquq. Huquqshunoslik oliy o'quv yurtlari uchun darslik. –Т.: TDYI nashriyoti, 2008.
6. Валеев Д.Р. Проблемы защиты прав акционеров в корпоративных конфликтах. Дис. канд. юр. наук. – Ташкент, 2010. – С.26,35,43,54-58 [Электронный ресурс] доступен на: [diss.natlib.uz/ru-RU/search/Query?page=2&Query=корпоратив](http://diss.natlib.uz/ru-RU/search/Query?page=2&Query=корпоратив)

#### References:

1. Dorozhinskaya Ye.A. Korporativnoye pravo. Uchebnoye posobiye. – Novosibirsk: Izd-vo SibAGS, 2015. – S.221-222. [Elektronny resurs] dostupen na: <http://www.twirpx.com/file/1812091/>
2. Laptev V.A., Yefimenko Ye.N. Korporativnye konflikty: prichiny vozniknoveniya i sposoby zashchity // Lex russica. - 2013. – С.268-279.
3. Dobrovolsky V.I. Zashchita korporativnoy sobstvennosti v arbitrazhnom sude. - М.: Volters Kluver, 2006. – S.142. [Elektronny resurs] dostupen na: <http://www.twirpx.com/file/283696/увер>
4. Dobrovolsky V. I. Problemy korporativnogo prava v arbitrazhnoy praktike. - М.: Volters Kluver, 2006. – С.2. [Elektronny resurs] dostupen na: <http://www.twirpx.com/file/559721/>
5. Rahmonqulov H.R., Gulyamov S.S. Korporativ huquq. Huquqshunoslik oliy o'quv yurtlari uchun darslik. –Т.: TDYI nashriyoti, 2008.
6. Valeev D.R. Problemy zashchity prav aksionerov v korporativnykh konfliktakh. Dis. kand. jur. nauk. – Tashkent, 2010. – С.26,35,43,54-58 [Elektronny resurs] dostupen na: [diss.natlib.uz/ru-RU/search/Query?page=2&Query=корпоратив](http://diss.natlib.uz/ru-RU/search/Query?page=2&Query=корпоратив)

УДК 342.722

Ксения Яшенкова<sup>1</sup>

<sup>1</sup>Магистрант Высшей школы права «Эділет»  
Каспийского общественного университета  
Республика Казахстан, г. Алматы

## ПРОБЛЕМЫ РЕАЛИЗАЦИИ ПРАВА НА СУДЕБНУЮ ЗАЩИТУ В РЕСПУБЛИКЕ КАЗАХСТАН: ФИНАНСОВЫЙ И ПРАВОВОЙ АСПЕКТЫ

#### Аннотация

В данной статье рассмотрены проблемы реализации права на судебную защиту гражданами РК. Показано, что на практике отсутствует доступность в получении квалифицированной юридической помощи и обращении в судебные органы. Статья основана на анализе некоторых положений законодательства и личным наблюдением в практической деятельности. Поставлена задача упростить процедуру реализации права на судебную защиту, представлены механизмы решения данной проблемы.

**Ключевые слова:** право на судебную защиту, бесплатная юридическая помощь, квалифицированная юридическая помощь, дискриминация, государственная пошлина, иск, несправедливость

Ксения Яшенкова<sup>1</sup>

<sup>1</sup>Каспий қоғамдық университетінің  
«Әділет» Жоғары құқық мектебінің магистранты

## ҚАЗАҚСТАН РЕСПУБЛИКАСЫНДАҒЫ СОТ АРҚЫЛЫ ҚҰҚЫҚ ҚОРҒАУДЫҢ ІСКЕ АСЫРУДЫҢ ҚИЫНШЫЛЫҚТАРЫ, ҚАРЖЫЛЫҚ-ҚҰҚЫҚТЫҚ АСПЕКТІЛЕРІ

### Аңдапта

Осы мақалада ҚР азаматының сот арқылы құқық қорғау мәселесінің қиыншылықтары қарастырылған. Практикада білікті құқықтық көмек алудың және де сот орындарына өтініш білдірудің қол жетімділігі жоқтығы көрсетілген. Мақала белгілі бір заңдардың талдауын және өз практикамының барысында бақылауым негізге алынған. Адам құқығын сот арқылы қорғау мәселесін жеңдету және де бұл мәселені шешудің механизмдері көрсетілген.

**Түйінді сөздер:** сот қорғанысына құқық, тегін құқықтық көмек, білікті құқықтық көмек, кемсіту, мемлекеттік баж, әрекет, әділетсіздік

Xeniya Yashenkova<sup>1</sup>

<sup>1</sup>Graduate student of the Higher Law School "Adilet"  
of the Caspian Public University

## PROBLEMS OF IMPLEMENTATION OF THE RIGHT TO JUDICIAL PROTECTION IN THE REPUBLIC OF KAZAKHSTAN: FINANCIAL AND LEGAL ASPECTS

### Annotation

This article examines the problems of the realization of the right to judicial protection by the citizens of the Republic of Kazakhstan. It is shown there is no accessibility in obtaining qualified legal assistance and applying to the judiciary in practice. The article is based on the analysis of some provisions of the legislation and personal observation in practical activities. The aim is to simplify the procedure for realization the right to judicial protection and the mechanisms for solving this problem are presented.

**Keywords:** the right to judicial protection, free legal aid, qualified legal assistance, discrimination, state fee, claim, injustice.

*Самое интересное в том,- сказала  
Небытие Ветру, - что я есть,  
и при этом меня нет.  
Древняя китайская мудрость.*

«Республика Казахстан утверждает себя демократическим, светским, правовым и социальным государством, высшими ценностями которого являются человек, его жизнь, права и свободы». Такое положение содержит в себе Конституция Республики Казахстан, которая является гарантом соблюдения прав человека [1]. Однако на практике мы не всегда наблюдаем беспрекословное подчинение нормам Конституции. Зачастую, ее положения не воспринимают как общеобязательные, пренебрегая Главным Законом нашей страны, что можно констатировать лишь с сожалением.

В данной статье речь пойдет о праве, закре-

пленном в п.2 ст.13 Конституции РК: «Каждый имеет право на судебную защиту своих прав и свобод». Вместе с тем, Постановление Конституционного Совета Республики Казахстан от 29 марта 1999 года объясняет данное право как право любого человека и гражданина обратиться в суд за защитой и восстановлением нарушенных прав и свобод, реализация этого права осуществляется на основе и в порядке, установленном законом [2]. На первый взгляд, это право является абсолютным, совершенным и неотчуждаемым. Однако, столкнувшись с проблемами реализации этого права, следует отметить, что данная конституционная норма тяжело воплощается на практике и не в полном

объёме соответствует действительности. Было бы справедливо дополнить эту норму рядом условий, без которых она не может быть превращена в жизнь, но об этом позже.

В исследовании проблем, с которыми сталкиваются граждане, обращающиеся в суд за защитой, следует выделить два аспекта: финансовый и правовой.

Финансовый аспект. Реализовать право на судебную защиту можно обратившись в суд по подсудности. При этом необходимо уплатить государственную пошлину, предусмотренную Налоговым Кодексом РК [3]. Если мы заглянем в Налоговый Кодекс, то обнаружим, что далеко не каждый сможет уплатить такие суммы. К примеру, с исковых заявлений имущественного характера государственная пошлина составляет 1% от суммы иска для физических лиц и 3% для юридических. С исковых заявлений физических лиц о взыскании в денежном выражении компенсации морального вреда, причиненного распространением сведений, порочащих честь, достоинство и деловую репутацию, - 1 процент от суммы иска. С жалобами на действия государственных органов дела обстоят иначе: с жалоб на неправомерные действия государственных органов и их должностных лиц, ущемляющие права физических лиц – 0,3 МРП, для юридических – 5 МРП [4]. Согласно статье 106 Гражданского процессуального Кодекса РК в случае неуплаты государственной пошлины суд оставляет исковое заявление без рассмотрения и возвращает его истцу. Вот и первое препятствие на пути реализации права на судебную защиту. Конечно, возможны случаи отсрочки уплаты пошлины, однако избежать её уплаты вряд ли представится возможным. Дабы наглядно продемонстрировать плачевное положение истца, необходимо рассчитать сумму государственной пошлины на конкретном примере. Скажем, истец обращается в суд с просьбой взыскать с ответчика долг в размере 1 000 000 тенге. Ответчик с доводами истца не согласен, имеется спор о праве и в данном случае дело будет рассмотрено не в приказном производстве, а в исковом. В соответствии с ГПК РК, как уже отмечалось ранее, истец обязуется уплатить 1% от цены иска. Таким образом, 10 тысяч тенге истец отдает государству за рассмотрение его спора. Напрашивается вопрос: откуда у человека, которому не возвращают его же деньги, найти еще лишние 10 тысяч? Почему уплачивать пошлину должен тот, чьи права наруше-

ны? Если говорить о взыскании морального вреда за распространение сведений, порочащих честь и достоинство, то возникает тот же вопрос. Почему лицо, которому причинили вред недостоверными сведениями, которое ни в чем не виновато, должно заплатить за то, чтоб ему вернули его честное имя и реабилитировали? Справедливо ли такое положение дел? Наверное, законодатели забыли, что слово «юстиция» с латинского означает именно справедливость.

Предположим, что такие суммы установлены ввиду наличия спора о праве, так как процедура его разрешения не из лёгких. В таком случае, почему госпошлина взимается и в случае вынесения судебного приказа? Спор о праве отсутствует, права заявителя явно нарушены, должник не возражает. В чём на этот раз виновен заявитель и за что он платит лишние деньги?

Нельзя не заострить внимание и на 0,3 МРП госпошлины при подаче жалобы на действия государственных органов. Сразу вспоминается всем известный анекдот, когда гражданина оштрафовали на 250 рублей за оскорбление сотрудника полиции, на что он ответил: «Возьмите тысячу и слушайте дальше». То есть, оплатив 0,3 МРП, суд выслушает Ваши недовольства и примет меры. В противном случае, справедливости не будет.

В Налоговом Кодексе размер государственной пошлины рассчитывается по принципу равенства - пропорционально от цены иска. На первый взгляд, всё честно. Но, если мы вернёмся к примеру с истцом по иску на 1 000 000 тенге и дополним его новыми обстоятельствами, то о честности не может идти речи. Допустим, одновременно, в один и тот же день, в Бостандыкском районном суде рассматриваются два дела: одно по иску на 1 млн тенге, другое - на 100 млн тенге. Требования тождественны, обстоятельства аналогичны, предмет спора один. В первом случае истец оплачивает госпошлину в размере 10 тысяч тенге, во втором случае истец заплатит уже 1 млн тенге. Вопрос: в чём разница между рассмотрением первого спора и второго? Права нарушены одинаково, применимый закон один, порядок рассмотрения дела ничем не отличается в обоих случаях. Возможно ведь, что у человека, взыскивающего 1 млн тенге, зарплата составляет миллион долларов, а у человека, взыскивающего 100 млн тенге, больше денег нет и не появится в ближайшем будущем. Так почему

же такое неравенство между ними? Неужели у второго гражданина судья будет профессиональнее и мудрее? Может его дело будет рассмотрено судьей Верховного Суда или вовсе в другой стране? Весьма примечательно, что срок рассмотрения данных дел один и тот же, состав судей один, норма закона одна, здание суда одно, но государственная пошлина почему-то разная.

Не менее интересная норма статьи 105 ГПК РК: при увеличении размера исковых требований рассмотрение дела в части увеличенных требований продолжается после предоставления истцом доказательства уплаты государственной пошлины в срок, установленный судом. В случае непредставления документа об уплате государственной пошлины дело рассматривается и разрешается в пределах первоначально заявленных требований с указанием об этом в решении суда. Заявление об увеличении исковых требований возвращается истцу без рассмотрения [5]. Иными словами, если уже в процессе рассмотрения дела истец понял, что имеет права требовать большего, он должен доплатить государству некую сумму. Иначе, нужно будет поумерить свои аппетиты и довольствоваться малым: ровно сколько денег у вас есть, столько же прав вы имеете, ни больше ни меньше.

Помимо уплаты государственной пошлины истцу предстоит оплатить услуги юриста, который будет представлять его интересы в суде, в роли которого чаще всего выступает адвокат. Ни для кого не секрет, что представительство в судах стоит денег не малых, кроме того, приходится доплачивать за составление юридических документов, как то: иск, жалоба, заявление, апелляционная жалоба и тд. Более того, бо́льшая часть юристов просят оплатить часть суммы сразу как предоплату, причем гонорар выплачивается независимо от исхода дела. При подаче заявления в суд о взыскании издержек с проигравшей стороны граждане обязаны подтвердить уплату гонорара квитанцией и договором об оказании услуг. Причем, сколько затрат сторона понесла, именно столько она вправе взыскать в регрессном порядке [6]. Другими словами, нельзя взыскать со стороны 100 тысяч тенге, заплатив фактически при этом представителю только 50 тысяч тенге, ввиду того, что у человека просто нет нужной суммы целиком. Безупречно построена система оплаты услуг адвоката в США: существует такой способ оплаты как *contingency* - что в переводе

означает «случайность, случай, непредвиденное обстоятельство». Согласно этому способу адвокат получит гонорар от истца только после взыскания компенсации с ответчика. Адвокат не знает исхода дела и берётся за него несмотря на то, что денег может и не получить вообще. Таким образом, адвокат заинтересован в исходе дела. Как правило, он оценивает свои услуги в 1/3 от всей денежной компенсации. Надо отметить, что когда речь идет о способе оплаты *contingency*, то вся сумма компенсации сначала поступает на счет адвоката, а он уже «делит» её между собой и клиентом. Если истец проигрывает дело, то адвокат остается ни с чем [7]. Подобную систему нужно разработать в Казахстане, сразу внедрить её не получится, но стремиться к этому просто необходимо. Плюсы её в том, что адвокат работает по совести, истец не переплачивает лишние суммы. Согласно статье 113 ГПК РК общая сумма расходов по оплате услуг представителя не должна превышать десять процентов от удовлетворённой части иска. То есть, найти деньги и заплатить адвокату – это полбеды, компенсировать могут не всю сумму понесённых затрат. Скажем, если спор касается взыскания с ответчика долга в размере 100 тысяч тенге, то проигравшая сторона компенсирует вам только 10 тысяч тенге за услуги представителя. Но где найти такого представителя, который будет вести дело в суде за 10 тысяч?

Отдельного внимания заслуживает вопрос проведения экспертизы при разбирательстве дела. Заключение эксперта имеет такую же силу, как и другие доказательства, однако бывают дела, по которым невозможно иначе доказать свою правоту. В соответствии со статьёй 82 ГПК РК суд назначает судебную экспертизу по ходатайству стороны или по своей инициативе. Однако, стороне, которая заявила ходатайство, придется внести предоплату за проведение экспертизы: суммы, подлежащие оплате за производство экспертизы органом судебной экспертизы, вносятся в соответствующий бюджет в форме предварительной оплаты стороной (сторонами), заявившей ходатайство, либо стороной, на которую судом возложена такая обязанность [8]. Согласно Прейскуранту цен на проведение платных видов судебных экспертиз, утверждённому приказом и.о. министра юстиции Республики Казахстан от 02.11.2010 г. №300, стоимость той или иной экспертизы варьируется в зависимости от количества часов и сумм трудозатрат эксперта, сумм затрат

эксплуатации оборудования, отдельно могут учитывать расходы на химические реактивы и иные материалы для проведения экспертизы. В Прейскуранте приведён пример подсчетов конечной стоимости экспертизы. Таким образом, стоимость судебно-строительной экспертизы составляет 26 тысяч 764 тенге, а стоимость молекулярно-генетической – 108 тысяч 875 тенге. Как видно, не всем гражданам это может оказаться по карману. Примечательно, что даже в случае назначения экспертизы по инициативе суда расходы по её оплате ложатся на стороны поровну [9]. То есть, даже если у тебя нет денег на проведение экспертизы, и ты не заявляешь об этом ходатайство, ты всё равно будешь её оплачивать, если так решит суд. Помимо оплаты экспертизы подлежат выплате затраты свидетелей, специалистов. Все названные расходы составляют издержки по делу. Таким образом, согласно статье 108 ГПК РК к издержкам по делу относятся:

- 1) суммы, подлежащие выплате свидетелям, экспертам и специалистам;
- 2) расходы, связанные с производством осмотра на месте;
- 3) расходы, связанные с хранением вещественных доказательств;
- 4) расходы по розыску ответчика и (или) ребенка;
- 5) расходы, связанные с публикацией и объявлениями по делу;
- 6) расходы по извещению и вызову в суд сторон и других лиц, участвующих в деле;
- 7) расходы по проезду сторон и третьих лиц и найму жилых помещений, понесенные ими в связи с явкой в суд;
- 8) расходы по оплате помощи представителя;
- 9) другие расходы, признанные судом подлежащими возмещению, в том числе понесенные сторонами в процедурах обязательного досудебного урегулирования спора при последующем обращении в суд.

Как видно, оплачивать придётся немало. Безусловно, в случае удовлетворения исковых требований с ответчика будет взысканы все расходы по делу. Но, во-первых, они выплачиваются пропорционально удовлетворённой части иска. Во-вторых, истец вправе отказаться от иска и в этом случае все расходы ложатся на его плечи, аналогичная ситуация с оставлением искового заявления без рассмотрения. В-третьих, в случае отказа в удовлетворении исковых требований расходы истцу не будут

возмещены. А что, если у ответчика в принципе нет средств для удовлетворения требований истца? Ведь чаще всего так и случается. В таких случаях истцы остаются и без своих законных денег, не возвращённых должником, еще и без денег, уплаченных суду за разбирательство. А ведь есть еще стадия исполнительного производства, где взыскатель несёт уже новые затраты [10].

На самом деле, не имеет значения, кто будет возмещать все расходы - истец или ответчик, основную часть расходов оплачивают граждане, суд - лишь за редким исключением и только согласно ГПК РК. Вот, что действительно важно. Совершенно непонятно, за что платят граждане, обращаясь в суд. За выполнение своих обязанностей судьи получают заработную плату из республиканского бюджета, да и с юридической точки зрения суды не оказывают каких-либо услуг, но на деле вырисовывается совсем другая картина. Государству нужно содержать государственные органы, причём осуществляется это исключительно за счет народа. Однако, как известно, в правовом и демократическом государстве, коим себя считает Республика Казахстан согласно Конституции, интересы государства не могут превышать прав, свобод и законных интересов граждан.

Легче не судиться вовсе, чем обращаться в компетентные суды. О каком доверии к судам может идти речь, если у людей просто нет денег для обращения в суд. На обращение в апелляционную и кассационную инстанции нет не только средств, но уже и сил. Более того, граждане даже не знают, во сколько им обойдется судебная тяжба. Было бы гораздо разумнее установить определённые расценки вне зависимости от цены иска. В таком случае, люди бы знали, осияют они судебное разбирательство или же им это не по карману. В данный момент остаётся только гадать, что их ждёт в итоге. Может и вправду говорят, что «суды для богатых», «нет денег - не судись».

Более вопиющая несправедливость регламентирована статьей 434 ГПК РК, которая предусматривает финансовый барьер для обращения в суд кассационной инстанции. Согласно пункту 2 данной статьи не подлежат пересмотру в кассационном порядке судебные акты по делам, связанным с имущественными интересами физических лиц при сумме иска менее двух тысяч месячных расчетных показателей и юридических лиц при сумме иска менее тридцати тысяч месячных расчетных по-

казателей. Во-первых, налицо та же самая дискриминация по финансовому признаку. Только если ранее она была тщательно замаскирована нормами статей, то здесь она очевидна. Во-вторых, совершенно не ясны причины установления такого барьера: лица обращаются в кассацию, чтобы устранить нарушения, допущенные при вынесении решения судьями нижестоящих судов. Судьи могут ошибаться и вне зависимости от цены иска. В чем отличие существенного нарушения норм материального права при рассмотрении дела по иску в 10 миллионов тенге от такого же существенного нарушения при рассмотрении дела по иску в 10 тысяч тенге? В обоих случаях судья допустил нарушения, которые влекут отмену решения. Но не все граждане имеют одинаковое право на пересмотр своего дела. Уместно добавить фразу, опубликованную Джорджем Оруэллом и в последующем измененную на новый лад: «Все равны, но некоторые равнее других». Еще одна особенность оплаты пошлины при пересмотре дела в кассационном порядке: ранее, в Налоговом Кодексе 2008 года, пошлина рассчитывалась как процент только к оспариваемой сумме, сейчас – как процент от всей первоначально заявленной в районном суде суммы. Данная норма нового кодекса еще больше усугубляет и без того плачевное состояние сторон.

Таким образом, конституционную норму «каждый имеет право на судебную защиту своих прав и свобод» реализовать могут не все слои населения. Получается дискриминация по финансовому положению, чего ни в коем случае нельзя допускать.

Правовой аспект. Для реализации права на судебную защиту, необходимо хорошо знать и понимать содержание главы 14 ГПК РК, где указаны требования, предъявляемые к содержанию иска, такие как: суть нарушенных прав, обстоятельства на которые ссылается истец, содержание доказательств, подтверждающих это обстоятельство, сведения о соблюдении досудебного порядка [11]. При этом ни один нормативно-правовой акт в нашей стране не предоставляет обывателю наглядного образца такого заявления с указанием статей, возможных для применения или образца с отсылкой на возможные нормативные акты. Как правило, лица, не обладающими знаниями в юриспруденции, но желающие отстоять свои права, обращаются с иском, написанным ими собственноручно. Суды, получая такой иск,

согласно нормам ГПК попросту его возвращают. Не все граждане настолько образованны, эрудированны и сообразительны, чтобы найти подходящую норму закона, правильно ее растолковать, при этом умело применив ее на практике. Откуда, напрашивается вопрос, врач-офтальмолог, к примеру, знает нормы Трудового законодательства?

Если же в законодательстве отсутствуют наглядные примеры исков, то почему же суды возвращают их? Граждане составили иск, как посчитали правильным, опираясь на собственные знания и собственное понимание закона. Где же доступность в обращении за судебной защитой? Задав этот вопрос законодателю либо судье, вы получите ответ, что иск - это документ, который должен быть составлен по определенной форме, иначе он перестанет называться документом. С этим, конечно, нельзя не согласиться. В таком случае необходимо создавать шаблоны этих самых документов, тем самым, просвещать население. Зайдя в любой районный суд города Алматы, вы можете увидеть толпы людей, слоняющихся из угла в угол, не зная где найти образец нужного документа. Они вынуждены спрашивать секретарей и сотрудников канцелярии, судебных приставов, которые не особо стремятся к конструктивному разговору, так как разъяснять правильность составления исковых заявлений в их обязанности не входит. Отсюда рождается та самая поговорка, которую мы часто слышим: «смысла обращаться в суд нет, все равно ничего не докажешь». Ведь, обращаясь в суд, человек-простой обыватель ждет, что судья услышит правду, а потом примет правильное решение. На самом деле, получив исковое заявление, составленное как крик души человеческой - суд возвратит иск либо вернет на доработку, сухо ссылаясь на нормы гражданско-процессуального законодательства.

На первый взгляд решить эту проблему очень легко: во-первых можно ознакомиться с шаблонами документов в сети Интернет. Но, к примеру, пенсионеры не владеют такими навыками, да и зачастую, им просто не к кому обратиться. Во-вторых, можно воспользоваться помощью тех лиц, которые владеют необходимыми юридическими знаниями, это так называемые юристы или адвокаты. Несомненно, именно эти лица занимаются решением подобных проблем. Но тут возникает вопрос о сумме гонорара, получаемой от такой

помощи. У каждого юриста существует негласный перечень услуг и их стоимостное выражение. Не у всех граждан имеются достаточные средства, чтобы заплатить круглую сумму за один документ. Следовательно, законодатель, устанавливая строгие требования к форме иска, заранее обрекает граждан на получение платной юридической помощи. Сами адвокаты, оказывая помощь всем гражданам, пренебрегают нормами Конституции и законов, в которых приводится категория лиц, помощь которым обязаны оказывать бесплатно: 1) истцам при рассмотрении судами дел о возмещении вреда, причиненного смертью кормильца, увечьем или иным повреждением здоровья, связанным с работой; 2) истцам и ответчикам, являющимся участниками Великой Отечественной войны и лицами, приравненными к ним, военнослужащими срочной службы, инвалидами I и II групп, пенсионерами по возрасту, если рассматриваемый судом спор не связан с предпринимательской деятельностью; 3) физическим лицам по вопросам взыскания алиментов, назначения пенсии и пособий, реабилитации, получения статуса беженца или оралмана, несовершеннолетним, оставшимся без попечения родителей, в случаях необходимости составляют письменные документы правового характера (п.1. ст. 6).

На практике очень часто адвокаты отказывают в помощи лицам, указанным мною выше, если они отказывается оплатить адвокатские услуги. Практика показывает, что адвокаты несмотря на данную норму оказывают платно услуги лицам, которые имеют право на бесплатную помощь. Существует миф, что для ведения дел адвокату следует выписать ордер, за что следует заплатить 50 тысяч тенге (как минимум). Безусловно, такого положения в законодательстве нет, однако адвокаты пользуются незнанием закона и злоупотребляют своими правами. Чаще всего, адвокаты просто не берутся за ведение дел, по которым должна оказываться бесплатная помощь.

Таким образом, чтобы отстоять свои права в суде, необходимо быть юридически грамотным либо иметь финансовую возможность нести расходы по оплате помощи юристов, адвокатов. Как после этого можно заявлять о конституционном праве каждого на получение квалифицированной юридической помощи?

Следует отметить различные подходы к реализации права на получение квалифицированной юридической помощи в разных го-

сударствах. В Европейских странах созданы специальные системы субсидируемой юридической помощи. К примеру, в Австрии, Норвегии, Шотландии действует Контрактная модель т.е. система, при которой специальный государственный орган заключает договор (контракт) с адвокатом, юридической фирмой о предоставлении юридической помощи по определенному количеству дел либо по определенным категориям дел, оплата за которые осуществляется за счет государственного бюджета. В Литве, Израиле, Украине, Шотландии действует Модель публичного (общественного, государственного) защитника», которая характеризуется тем, что государство или орган, управляющий системой юридической помощи, создает поставщика юридической помощи - систему офисов (бюро, советы, службы, центры, комиссии и т.п.) по территориальному принципу, что обеспечивает малоимущим категориям населения доступность к юридической помощи. В США, например, для юридического обслуживания определенных категорий населения (конкретных этнических или профессиональных групп) во многих городах организованы общества юридической помощи (legal aid societies), существующие преимущественно на разного рода благотворительные пожертвования и добровольные взносы; органы власти также могут выделять средства этим обществам. В Нидерландах созданы 30 бюро по предоставлению юридической помощи, предоставляющие общую правовую информацию и консультации по несложным правовым проблемам. Лица, принимаемые в эти бюро, должны отвечать ряду требований: участвовать в определенном количестве дел, пройти обучение, иметь специальную квалификацию для участия в качестве дежурных адвокатов. В большинстве случаев субсидируемая юридическая помощь не является полностью бесплатной - она оплачивается заявителем частично в зависимости от уровня его доходов. Законом о юридической помощи предусмотрено оказание трех видов юридической помощи:

1) бесплатные получасовые консультации для любого гражданина по правовым вопросам любого характера, осуществляемые штатными юристами центров юридической помощи и консультаций;

2) расширенные консультации (более получаса, но не более 3-х часов) в случаях, если юридическая проблема может быть решена сравнительно быстро. Клиент должен внести



оплату и представить информацию о своих доходах, а Совет проверить эти сведения;

3) процедура сертификатов, применяемая для долгосрочной юридической помощи (от трех часов и более), которая предоставляется адвокатами из центров или частнопрактикующими юристами, работа которых оплачивается Советом. Во всех странах ключевая роль в управлении системой бесплатной юридической помощи и в разработке политики в области бесплатной юридической помощи отведена Министерству юстиции. Важная роль принадлежит, безусловно, коллегиям адвокатов: они либо предоставляют такую помощь, либо занимаются и предоставлением помощи, и управлением предоставления бесплатной юридической помощью, а также осуществляют контроль качества услуг [12].

В данный момент в Республике Казахстан существует институт электронного обращения за защитой прав. Другими словами, иск можно подать в электронном виде. Предоставляя гражданам такую возможность, государство создает доступность в реализации своих прав, уполномочивая граждан защищать свои права любым способом. Но существует ли эта доступность? Реализовать право на подачу документа в электронном виде помогает Инструкция о порядке подачи в суд электронных документов посредством электронного информационного сервиса «Судебный кабинет» [13]. В соответствии с п.3 необходимо зарегистрироваться в сервисе «Судебный кабинет», далее нужно авторизоваться с помощью ИИН или БИН пароля согласно п.5. На этом процедура не заканчивается. Далее идут требования к составлению документа, указание необходимых сведений об участниках процесса и приложение копий к данному документу. Далее, оплата государственной пошлины посредством платежного шлюза «электронного правительства» после заполнения формы электронного искового заявления. Хочется отметить, что уплата госпошлины в принципе процедура не из лёгких, что вызывает затруднения даже у лиц, обладающих юридическим образованием, не говоря уже об уплате через платежный шлюз. Подача искового заявления заканчивается удостоверением электронной цифровой подписью пользователя (п.16). Во-первых, чтобы заполучить данную подпись следует обратиться в государственные органы. Во-вторых, установить ее на своем компьютере также процедура не из легких,

особенно для старшего поколения. Исходя из этого, вряд ли можно говорить об упрощении процедуры подачи иска и создании всех условий для реализации гражданами своих прав.

Проанализировав данную ситуацию, складывается впечатление, что государство целенаправленно создает препятствия к осуществлению своих прав. Как известно, каждый судья ежемесячно рассматривает порядка 150 дел. Количество весьма значительное и с этим поспорить трудно. Таким образом, ужесточая требования к форме иска, государство облегчает судопроизводство. Чем меньше дел рассмотрено, тем меньше поступит различных жалоб и меньше будет недовольства среди населения. Возможно, такой расклад просто выгоден государству.

В государстве, где права человека существуют только документарно, никогда не будет доверия законодательству, никогда не будет порядка. В качестве решения проблем, описанных выше, я предлагаю следующие меры:

1) Отменить взыскание государственной пошлины за подачу исков/заявлений в суд, а также за их пересмотр. Другими словами, исключить из пункта 1 статьи 609 НК РК подпункт 1

2) При невозможности реализовать меру, указанную выше, следует установить максимальные пределы ставок государственной пошлины либо указывать четкие границы ставок по примеру Российской Федерации. Согласно ст.333.19 НК РФ при подаче искового заявления имущественного характера, административно-искового заявления имущественного характера, подлежащих оценке, при цене иска:

до 20 000 рублей - 4 процента цены иска, но не менее 400 рублей;

от 20 001 рубля до 100 000 рублей - 800 рублей плюс 3 процента суммы, превышающей 20 000 рублей;

от 100 001 рубля до 200 000 рублей - 3 200 рублей плюс 2 процента суммы, превышающей 100 000 рублей;

от 200 001 рубля до 1 000 000 рублей - 5 200 рублей плюс 1 процент суммы, превышающей 200 000 рублей;

свыше 1 000 000 рублей - 13 200 рублей плюс 0,5 процента суммы, превышающей 1 000 000 рублей, но не более 60 000 рублей [14].

3) Исключить из пункта 2 статьи 434 ГПК РК подпункт 3, устанавливающий барьер для рассмотрения дел в кассационном порядке при сумме иска менее двух тысяч месячных расчетных показателей и юридических лиц при сумме

иска менее тридцати тысяч месячных расчетных показателей.

4) Обеспечить доступность в получении юридической, правовой консультации. В судебных органах должны быть образцы всех документов, с которыми граждане вправе обращаться в суд, издание сборников судебных решений, с которыми можно ознакомиться в здании самого суда. В некоторых судах на стене висят образцы исковых заявлений, ознакомиться с которыми очень трудно. Читать со стены неудобно, особенно людям пожилого возраста, подойти ближе, как правило, мешают другие люди, знакомящиеся с документами. Необходимо создать журнал образцов исков в количестве 2-3 экземпляров, которые будут в свободном пользовании лежать на столе. Летом 2016 года данный вопрос был поднят Председателем Общественного Объединения «Союз защиты права собственности» Покусовым В.В. Одной из направлений его деятельности является борьба за открытость и доступность судебной защиты. В соавторстве со мной им были опубликованы брошюры на различные правовые темы для граждан. Одной из главных тем являлась проблема составления иска. Дело в том, что в законодательстве РК не перечислены виды исков, которые существуют в судебной практике. Граждане просто не знают, как составить иск, как его назвать и чем мотивировать. В своей статье «Наименования исков» мною были исследованы виды исковых заявлений и разъяснено как правильно составить иск, не ошибившись с его наименованием. Статья находится в открытом доступе на вебсайте Общественного Объединения [15].

5) Создать в зданиях судов консультативные отделения. Необходимо выделить специальные помещения, где юридически неграмотных граждан должны консультировать лица: от студентов старших курсов, обучающихся по специальности юриспруденция, магистрантов ВУЗов, действующих адвокатов и частнопрактикующих юристов в обязательном порядке назначаемые государством.

6) Ввести мониторинг адвокатской и юридической деятельности. Установить такую систему, согласно которой лицам, которым по закону должна оказываться бесплатная юридическая помощь, могли прийти в адвокатское образование (коллегию) либо юридическую фирму и записаться на прием к адвокату или юристу. Невозможно не заметить сходства с оказанием бесплатной первичной медицинской помощи,

предоставляемой государственными поликлиниками и бесплатной юридической первичной помощи. Так и в данной ситуации, нужно записаться на прием к адвокату, юристу и получить специальный талон. После оказания помощи гражданам адвокаты, юристы должны отчитаться перед государством о проделанной работе. Также государство обязывает назначить 3-4 сотрудников юридических компаний или адвокатских образований, которые будут оказывать первичную правовую помощь. Всем известно, что в экстренных ситуациях медицинскую помощь оказывают бесплатно, вызывая скорую помощь. Так и в данном случае, когда гражданин попадает в сложную ситуацию, «первую помощь» ему оказывают бесплатно. Она включает в себя консультирование и, к примеру, составление иска. Далее, услуги, оказываемые на дальнейших этапах, уже предоставляются в общем порядке. Отчет по предоставлению первичной помощи должен быть предоставлен адвокатами, юристами уполномоченным на то органам по истечении определенного периода времени. Это необходимо для контроля за целевым использованием выделенных на оказание бесплатной юридической помощи денежных средств.

7) Упростить процедуру подачи документа в электронном виде, отменить электронную цифровую подпись. Для подачи документа необходимым требованием является лишь регистрация на сайте с указанием личных данных и отправкой искового заявления. Достоверность данных проверяться будут уже непосредственно в суде.

8) Либерализовать требования к форме и содержанию искового заявления. Текст закона должен быть доступным не только для профессионалов, но и для граждан, не обладающих юридическими знаниями.

Нормы Конституции и иных нормативных актов нужно реализовывать, права граждан осуществлять, а обязанности соблюдать. Некоторые положения законодательства невозможно осуществить легко и беспрепятственно на практике. Государство в первую очередь должно учитывать интересы простых граждан, ведь любая норма закона создается в результате развития определенных общественных отношений. Таким образом, следует создавать условия для реализации прав, а не препятствия к их осуществлению. Без решения задач, изложенных мною выше, все проводимые реформы в законодательстве не будут иметь смысла.

В первую очередь, нужно заполучить доверие граждан, а осуществить это можно только с либерализацией требований, с упрощением процедур и с созданием комфортных условий для реализации своих прав и законных интересов.

**Список использованных источников:**

1. Статья 1 Конституции Республики Казахстан от 30.08.95 г.
2. Постановление Конституционного Совета Республики Казахстан от 29 марта 1999 года № 7/2 Об официальном толковании пункта 2 статьи 13, пункта 1 статьи 14, пункта 2 статьи 76 Конституции Республики Казахстан
3. Статья 607 Налогового Кодекса РК от 25.12.2017 года
4. Пункт 1 статьи 610 Налогового Кодекса РК
5. Пункт 3 статьи 105 Гражданского процессуального Кодекса РК
6. Пункт 1 статьи 113 Гражданского процессуального Кодекса РК
7. <http://www.advokatusa.com/2013/07/formy-oplaty-uslug-advokatov.html>
8. Пункт 5 статьи 110 Гражданского процессуального Кодекса РК
9. Пункт 4 статьи 110 Гражданского процессуального Кодекса РК
10. Статья 115 Закона РК «Об исполнительном производстве и статусе судебных исполнителей»
11. Гражданский процессуальный Кодекс Республики Казахстан от 31.10.15 г. статьи 148-154
12. <http://www.zakon.kz/4549512-zarubezhnyjj-opyt-predostavlenija-i.html>
13. Инструкция о порядке подачи в суд электронных документов посредством электронного информационного сервиса «Судебный кабинет» от 28.11.14 г.
14. Налоговый кодекс Российской Федерации (часть вторая) от 05.08.2000 N 117-ФЗ (ред. от 07.03.2018) (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.04.2018)
15. <http://www.uprp.org>

**References:**

1. Statya 1 Konstitutsii Respubliki Kazakhstan ot 30.08.95 g.
2. Postanovleniye Konstitutsionnogo Soveta Respubliki Kazakhstan ot 29 marta 1999 goda № 7/2 Ob ofitsialnom tolkovanii punkta 2 statyi 13, punkta 1 statyi 14, punkta 2 statyi 76 Konstitutsii Respubliki Kazakhstan
3. Statya 607 Nalogovogo Kodeksa RK ot 25.12.2017 goda
4. Punkt 1 statyi 610 Nalogovogo Kodeksa RK
5. Punkt 3 statyi 105 Grazhdanskogo protsessualnogo Kodeksa RK
6. Punkt 1 statyi 113 Grazhdanskogo protsessualnogo Kodeksa RK
7. <http://www.advokatusa.com/2013/07/formy-oplaty-uslug-advokatov.html>
8. Punkt 5 statyi 110 Grazhdanskogo protsessualnogo Kodeksa RK
9. Punkt 4 statyi 110 Grazhdanskogo protsessualnogo Kodeksa RK
10. Statya 115 Zakona RK «Ob ispolnitelnom proizvodstve i statuse sudebnykh ispolniteley»
11. Grazhdansky protsessualny Kodeks Respubliki Kazakhstan ot 31.10.15 g. statyi 148-154
12. <http://www.zakon.kz/4549512-zarubezhnyjj-opyt-predostavlenija-i.html>
13. Instruksiya o poryadke podachi v sud elektronnykh dokumentov posredstvom elektronnoho informatsionnogo servisa «Sudebny kabinet» ot 28.11.14 g.
14. Nalogovy kodeks Rossyskoy Federatsii (chast vtoraya) ot 05.08.2000 N 117-FZ (red. ot 07.03.2018) (s izm. i dop., vstup. v silu s 01.04.2018)
15. <http://www.uprp.org>

## **Правила публикации для авторов журнала «Научные труды «Эділет» (требования к оформлению статей, представляемых для опубликования)**

Редакционная коллегия просит авторов при подготовке статей для опубликования в журнале «Научные труды «Эділет» руководствоваться следующими правилами.

### **Условия размещения публикаций в журнале**

Для публикации в журнале «Научные труды «Эділет» 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 подрисуночными 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, должность, 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. – xls, 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:

○ Фамилии и инициалы авторов (напр.: И.В. Иванов<sup>1</sup>, С.П. Крылов<sup>2</sup>)

○ 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. Иванов<sup>1</sup>, С.П. Крылов<sup>2</sup> Каспийский общественный университет, Казахстан, г.

Алматы<sup>1</sup>

Институт экономики и права, Казахстан, г. Алматы<sup>2</sup>

○ 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 общественного 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.218)  
факс: +7 (727) 250 69 30  
e-mail: akalimbekova@mail.ru**

**Наш сайт: [www.cu.edu.kz](http://www.cu.edu.kz)  
Опубликованные материалы не всегда отражают точку зрения редакции.  
Ответственность за достоверность фактов и сведений  
в публикациях несут авторы.**

Басуға 19.04.2018 ж.  
қол қойылды.  
Форматы 60x90/16.  
Офсеттік басылым.  
Офсеттік қағаз.  
Шартты баспа табағы 11,0.  
Баспа табағы 13,0.  
Таралымы 500 дана.

Подписано  
в печать 19.04.2018 г.  
Формат 60x90/16.  
Печать офсетная.  
Бумага офсетная.  
Усл.- печ. л. 11,0.  
Печ. л. 13,0.  
Тираж 500 экз.