

**КАСПИЙ ҚОҒАМДЫҚ УНИВЕРСИТЕТІ
КАСПИЙСКИЙ ОБЩЕСТВЕННЫЙ УНИВЕРСИТЕТ**

«ӘДІЛЕТ» ҒЫЛЫМИ ЕҢБЕКТЕРІ

НАУЧНЫЕ ТРУДЫ «ӘДІЛЕТ»

№ 2, 2021

Алматы

Каспийский общественный университет
Научные труды «Әділет»
№ 2, 2021.

Журнал издается с 1996 года
Периодичность издания 4 номер в год

Журнал зарегистрирован Национальным агентством 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)

Ильясова К.М. (Республика Казахстан)

Карагусов Ф.С. (Республика Казахстан)

Караев А.А. (Республика Казахстан)

Кузнецова Н.С. (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:

050021, РК, г. Алматы, пр. Достык, 85А, каб. 210

Раб.тел.: +7 (727) 250 69 35, +7 (727) 323 10 09

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 09.07.2021 г.

Формат 60x84/8

Печать офсетная

Типография «Delta Print»

050004, пр.Абылай хана, 60, офис 613.

СОДЕРЖАНИЕ

№ 2. 2021 г.

6

Информация о журнале «Научные труды «Әділет»

Главный редактор журнала «Научные труды «Әділет»

Редакционная коллегия журнала «Научные труды «Әділет»

Обращение к читателям

ЮБИЛЕЙ

Доктору юридических наук, профессору Карагусову Фархад Сергеевичу – 50 лет

ТЕОРИЯ И ИСТОРИЯ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА

Нурпеисов Е.К., кандидат юридических наук, профессор Казахского Национального Университета имени аль-Фараби. **Государственно-правовые идеи лидеров движения «Алаш»**

НАЛОГОВОЕ ПРАВО

Проскурина К.Ю., магистр юридических наук, научный сотрудник НИИ финансового и налогового права, докторант ВШП «Әділет» Каспийского общественного университета. **Международный финансовый центр «Астана»: особенности налогового режима и правового регулирования оборота криптовалюты**

КЛАССИКА ЦИВИЛИСТИКИ

К 100- летию со дня рождения Б.В.Покровского – видного казахстанского ученого-цивилиста

Покровский Б.В. К вопросу о правоотношениях.

Трибуна молодого ученого

Амангелді Т.А., магистрант Высшей школы права «Әділет» Каспийского общественного университета. **Проблема stalking. История появления и анализ уголовного законодательства США.**

Чельдебаева Б.Ж., Каспий қоғамдық университетінің «Әділет» Жоғары құқық мектебінің магистранты. **Медициналық қылмыстық құқық бұзушылықтардың алдын алу**

КОНФЕРЕНЦИЯ

Аскарбекова А.А., аспирантка юридического факультета Кыргызско-Российского Славянского университета имени Б.Н. Ельцина, Кыргызская Республика, г. Бишкек. **Криптовалюта как объект гражданских прав**

Бобунова С.А., магистрант 1 курса Северо-Западного института (филиала) Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА), Российская Федерация, г. Вологда. **Российское и зарубежное законодательство в области защиты персональных данных**

Борисов И.Е., магистрант 1 курса Северо-Западного института (филиала) Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА), Российская Федерация, г. Вологда.
Вопросы соотношения криптовалюты и цифровых финансовых активов

Ермолаева А.А., магистрант 1 курса Международно-правового факультета Всероссийской академии внешней торговли Министерства экономического развития Российской Федерации, Российская Федерация, г. Москва.
Основания отказа в признании и приведении в исполнение иностранных арбитражных решений в Мексике

Жарков И.Д., магистрант 1 курса Международно-правового факультета Всероссийской академии внешней торговли Министерства экономического развития Российской Федерации, Российская Федерация, г. Москва.
Позиции Верховного суда Российской Федерации по спорам, связанными с реорганизацией юридических лиц

Закиров Э.М., магистрант 1 курса юридического факультета Кыргызско-Российского Славянского университета имени Б.Н. Ельцина, Кыргызская Республика, г. Бишкек.
Сравнительный анализ организации государственных закупок в Кыргызской Республике и зарубежных странах

Исмаилов А.С., магистрант 2 курса юридического факультета Кыргызско-Российского Славянского университета имени Б.Н. Ельцина, Кыргызская Республика, г. Бишкек.
Правовая охрана общеизвестных товарных знаков в Кыргызской Республике

Кацитадзе Г.Т., магистрант 2 курса Северо-Западного института (филиала) Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА), Российская Федерация, г. Вологда.
Вопросы классификации субъективных прав пациентов при получении медицинской помощи

Коняшина В.Е., магистрантка 2 курса юридического факультета Кыргызско-Российского Славянского университета имени Б.Н. Ельцина, Кыргызская Республика, г. Бишкек.
Соотношение авторского права на изображение с правом на изображение как нематериального блага

Матюгина И.С., магистрант 1 курса Северо-Западного института (филиала) Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА), Российская Федерация, г. Вологда.
Сделки, особый порядок совершения которых предусмотрен уставом общества

Молдабергенова Д.М., магистрантка 1 курса Высшей школы права «Эдилет» Каспийского общественного университета, Республика Казахстан, г. Алматы.
Адаптация международного коммерческого арбитража к меняющемуся миру

Нурдаuletova-Кульбаева Ж.Ж., магистрантка 1 курса Высшей школы права «Эдилет» Каспийского общественного университета, Республика Казахстан, г. Алматы.
Проблемы наследования по закону

Павлович К.А., магистрант 2 курса Международно-правового факультета Всероссийской академии внешней торговли Министерства экономического развития Российской Федерации, Российская Федерация, г. Москва.
Проблемы правового регулирования производных финансовых инструментов

Попова Н.В., магистрантка 1 курса Северо-Западного института (филиала) Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА), Российская Федерация, г. Вологда.
Проблемы определения размера компенсации морального вреда в российском праве

Рыбкин А.Э., магистрант Международно-правового факультета Всероссийской академии внешней торговли Министерства экономического развития Российской Федерации, Российская Федерация, г. Москва.
Формирование института концессии в американском праве

Скуратович Н.В., магистрант 2 курса Международно-правового факультета Всероссийской академии внешней торговли Министерства экономического развития Российской Федерации, Российская Федерация, г. Москва. **Право, подлежащее применению при разрешении инвестиционных споров**

Абдукадыр Ш.Г., студент 3 курса Высшей школы права «Әділет» Каспийского общественного университета, Республика Казахстан, г. Алматы. **Защита интеллектуальной собственности в киберпространстве**

Акчурина Д.Р., студентка 3 курса Волго-Вятского института (филиала) Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА), Российская Федерация, г. Киров. **Защита интеллектуальных прав в сети Интернет**

Албакова А.А., студентка 3 курса Высшей школы права «Әділет» Каспийского общественного университета, Республика Казахстан, г. Алматы. **Теоретические и практические вопросы расторжения трудовых договоров**

Атабаев А.О., студент 3 курса Юридического института Сибирского федерального университета, Российская Федерация, г. Красноярск. **Законное представительство в арбитражном процессе**

Ашимбаева Т.Б., студентка 3 курса Высшей школы права «Әділет» Каспийского общественного университета, Республика Казахстан, г. Алматы. **Свобода труда и ограничения прав в сфере труда**

Аяпбергенова А.Т., Академик Е.А. Бөкетов атындағы Қарағанды университеті заң факультетінің 3-курс студенті, Қазақстан Республикасы, Қарағанды қ. Қазақстан Республикасындағы аутсорсингі құқықтық реттеудің ерекшелігі

Байтан Н.А., студент 4 курса факультета Права и социальных наук Университета имени Сулеймана Демиреля, Республика Казахстан, г. Каскелен. **Проблема принципала и агента в корпоративном праве**

Белоногова В.К., студентка 3 курса Юридического факультета имени М.М. Сперанского Института права и национальной безопасности Российской академии народного хозяйства и государственной службы при Президенте Российской Федерации, Российская Федерация, г. Москва. **Перспективы изменений российского законодательства по регулированию обязательной и добровольной вакцинации работников в контексте распространения коронавирусной инфекции**

Бритвина В.А., студентка 3 курса Волго-Вятского института (филиала) Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА), Российская Федерация, г. Киров. **Фотографические произведения как объекты авторских прав**

Бунина А.А., Злобина Д.Р., студентки 3 курса Волго-Вятского института (филиала) Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА), Российская Федерация, г. Киров. **Макияж и татуировки как объекты авторского права**

Высокинский Л.А., студент 3 курса Юридического факультета имени М.М.Сперанского Института права и национальной безопасности Российской академии народного хозяйства и государственной службы при Президенте Российской Федерации, Российская Федерация, г. Москва. **Актуальные проблемы в развитии конструкций банковского счёта и вклада на современном этапе существования**

Ибраимова Ж.И., студентка 2 курса Высшей школы права «Әділет» Каспийского общественного университета, Республика Казахстан, г. Алматы. **Правовое регулирование безопасности труда в период карантина**

Кадырова С.Р., студентка 3 курса Высшей школы права «Әділет» Каспийского общественного университета, Республика Казахстан, г. Алматы. **Сравнительно-правовой анализ функций международных договоров в области защиты прав человека**

Магафурова Э.Р., студентка 3 курса Института юстиции Уральского государственного юридического университета, Российская Федерация, г.

Екатеринбург. Влияние развития искусственного интеллекта на модернизацию трудового законодательства

Маратова А.С., студентка 1 курса Высшей школы права «Эділет» Каспийского общественного университета, Республика Казахстан, г. Алматы. Защита персональных данных людей в интернете

Назаркина С.А., студентка 3 курса Института прокуратуры Уральского государственного юридического университета, Российская Федерация, г. Екатеринбург. Социальная стипендия студентам в Российской Федерации

Санбаев Б.Т., Сулейман Демирел атындағы Университеттің Құқық және әлеуметтік ғылымдар факультетінің 4 курс студенті, Қазақстан Республикасы, Қаскелең қ. Компьютерлік бағдарламаларды интеллектуалдық меншік құқығының объектісі ретінде қорғау

Сорокина Н.П., студентка 3 курса Волго-Вятского института (филиала) Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА), Российская Федерация, г. Киров. Объекты авторского права в сети Интернет: вопросы теории и практики

Софоян М.Э., студентка 4 курса Волго-Вятского института (филиала) Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА), Российская Федерация, г. Киров, Харинова Н.Н., студентка 3 курса юридического факультета Российской государственной академии интеллектуальной собственности, Российская Федерация, г. Москва. Различия понятий «изобретение» и «полезная модель»

Тебенькова П.И., студентка 2 курса Волго-Вятского института (филиала) Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА), Российская Федерация, г. Киров. Необходимость введения специализированных трудовых судов в РФ (на примере Германии)

Тебенькова П.И., Юрова О.В., студенты 2 курса Волго-Вятского института (филиала) Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА), Российская Федерация, г. Киров. Проблема защиты авторского права на музыкальное произведение в РФ

Уббиниязов И.Б., студент 3 курса Высшей школы права «Эділет» Каспийского общественного университета, Республика Казахстан, г. Алматы. Ответственность за ненадлежащее исполнение алиментных соглашений

Яговцев А.Е., Иртегова А.Е., студенты 3 курса Института прокуратуры Уральского государственного юридического университета, Российская Федерация, г. Екатеринбург. «Социальное казначейство Российской Федерации» – единое окно поддержки

Кадырова А.М., студентка 2 курса колледжа «Эділет» Каспийского общественного университета, Республика Казахстан, г. Алматы. Правовое регулирование отношений заёмного труда

НАУЧНАЯ ЖИЗНЬ УНИВЕРСИТЕТА

Участие докторантов, магистрантов, студентов ВШП «Эділет» в работе круглого стола «Проблемы внедрения трехзвенной модели уголовного судопроизводства в РК»

Международная студенческая научно-практическая конференция в рамках ежегодных Басинских чтений «Актуальные проблемы частного права», проводимая при поддержке Фонда Нурсултана Назарбаева

Академическая мобильность для преподавателей Высшей школы права «Эділет»

Участие студентов Высшей школы права «Эділет» в Республиканской олимпиаде МОН РК

Команда ВШП «Эділет» приняла активное участие в конкурсе по международному коммерческому арбитражу «ВАВТ – 2020 Международная купля-продажа» им. М.Г. Розенберга

Научный семинар на тему: «Новый Административный процедурно-процессуальный кодекс и проблемы преподавания административного права»

Международная научно-практическая конференция «Субъекты гражданского права и реформа системы юридических лиц», посвященная 50-летию юбилею профессора, доктора юридических наук Карагусова Фархада Сергеевича

Участие ППС ВШП «Эділет» в Программе повышения квалификации «Школа молодого преподавателя» Каспийского университета

Объявления

Авторлар туралы мәліметтер

Сведения об авторах

Information on the authors

Правила публикации для авторов журнала «Научные труды «Эділет» (требования к оформлению статей, представляемых для опубликования).

Контакты и адрес редакции, телефон

Стоимость публикации в журнале «Научные труды «Эділет»

Главный редактор журнала «Научные труды «Эділет»



Калимбекова Асель Рахатовна – кандидат юридических наук, ассоциированный профессор ВШП «Эділет» Каспийского общественного университета. В 2001 году окончила с отличием Казахскую Государственную Юридическую Академию с присвоением квалификации юрист. В 2001 г. была принята на должность преподавателя на кафедру Теории и истории государства и права АЮА КазГЮУ. С января 2003 г. по декабрь 2004 г. стажер-исследователь кафедры теории и истории государства и права КазГЮУ. С 2003 г. по 2008 г.- младший научный сотрудник Института государства и права КазГЮУ, а с 2009 г. по февраль 2011 г. научный сотрудник Института государства и права Казахского национального университета имени аль-Фараби. В сентябре 2009 года успешно защитила диссертацию на соискание ученой степени кандидата юридических наук по специальности

12.00.01 – теория и история права и государства; история правовых и политических учений. С 2011 года ассоциированный профессор кафедры публично-правовых дисциплин КОУ (позднее ВШП «Эділет»). Имеет более 40 опубликованных научных трудов. С мая 2015 года назначена на должность главного редактора журнала «Научные труды «Эділет».

Информация о журнале «Научные труды «Эділет»

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

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

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

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

**Редакционная коллегия журнала
«Научные труды «Әділет»**

Главный редактор журнала «Научные труды «Әділет» 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

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

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

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

Кузнецова Наталия Семеновна (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 Натугевна (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!

В очередном номере «Әділеттің» ғылыми еңбектері - «Научные труды «Әділет» Caspian University, Вашему вниманию представлены наиболее интересные статьи наиболее актуальные и представляющие научный и практический интерес статьи ученых по различным направлениям казахстанской юриспруденции.

В июне 2021 года празднует свой 50-летний юбилей один из ярких ученых, представляющих элиту правовой науки и образования Казахстана доктор юридических наук, профессор Карагусов Фархад Сергеевич и нам приятно поздравить от всего сердца нашего коллегу в специальной рубрике «Юбилей». Фархад Сергеевич Карагусов один из известных и признанных специалистов в области гражданского права, банковского права, обязательственного и корпоративного права, автор более 200 публикаций, широко известных в Казахстане и за его пределами.

В данном номере также представляем Вашему вниманию статью профессора Нурпеисова Е.К., посвященную исследованию государственно-правовых идей лидеров «Алаш». Автором рассмотрены попытки осмысления лидерами общественно-политического движения теоретического наследия и мировой практики государственного строительства и отражения их в документах, где был представлен желаемый образ будущего государства и права казахского народа, путь к которому пролегал через освобождение от колониальной зависимости.

Каждую весну мы проводим очередные Басинские чтения. В апреле 2021 года с успехом прошла конференция, на которой были яркие доклады, посвященные актуальным проблемам гражданского права. В рубрике «Конференция» представлены труды молодых ученых и студентов, продолжающих дело профессора Басина Ю.Г. в развитии цивилистики.

В этом номере мы продолжаем традиционную рубрику «Классика цивилистики», в которой стараемся публиковать научные статьи, работы, выдержки из монографий видных казахстанских и зарубежных ученых, которые внесли достойный вклад в развитие юридического образования и юридической науки. На этот раз представляем Вашему вниманию работу Покровского Б.В., посвященную теоретическому рассмотрению правоотношений, и проблемы, поднятые в ней, не утратили своей актуальности и по сей день. Борис Владимирович Покровский видный казахстанский ученый – юрист, внесший неоценимый вклад в развитие гражданского права. Он принимал самое активное участие в написании и подготовке обоих изданий Комментария к Гражданскому кодексу КазССР (1965 г. и 1990 г.). В Комментарии к Кодексу о браке и семье КазССР (1989 г.) им был написан один из наиболее сложных разделов семейного права – алиментные обязательства. Комментарии к Общей и Особенной части нового Гражданского кодекса Республики Казахстан также включают написанные им разделы.

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 была 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., 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.

ЮБИЛЕЙ

Доктору юридических наук, профессору Карагузову Фархад Сергеевичу – 50 лет

Уважаемый Фархад Сергеевич!

Коллектив Каспийского университета и Высшая школа права «Әділет» с чувством глубокого уважения и признательности поздравляет Вас с 50-летним юбилеем!

Мы, коллеги, гордимся Вами как одним из самых ярких ученых, представляющих элиту правовой науки и образования Казахстана.

Долгие годы совместной плодотворной работы позволяют нам признаться Вам в наших теплых чувствах и выразить благодарность за Ваши профессионализм, талант и креативность мышления!



Вы воплощаете собой новое поколение успешных и высококлассных юристов и служите примером не только для студентов, магистрантов и докторантов, но и для нас всех - Ваших коллег.

В 1993 г. Вы успешно закончили юридический факультет Казахского Национального государственного университета им. Аль-Фараби и сразу же после окончания поступили в аспирантуру Института государства и права Национальной Академии наук РК. В 1995 г. Вы защитили кандидатскую диссертацию на тему «Правовой режим ценных бумаг в Республике Казахстан», а в 2003 г. - докторскую диссертацию на тему «Деньги и ценные бумаги в системе объектов гражданских прав», став самым молодым доктором юридических наук в Казахстане. В 2009 г. Вам было присвоено ученое звание «доцента», а в 2010 г. - ученое звание «профессора» по специальности «Правоведение».

Вы - один из известных и признанных специалистов в области гражданского права, банковского права, обязательственного и корпоративного права. Вы являетесь автором более 200 публикаций, включая монографии, брошюры, учебник и учебные пособия по гражданскому праву, комментарий к Гражданскому кодексу РК, статьи на русском, английском, немецком и казахском языках, в Казахстане и за его пределами.

Бесспорно, можно утверждать, что Вами внесен неоценимый вклад в развитие науки гражданского права в республике и в пропаганду научных знаний далеко за ее границами. С 2013 г. Вы являетесь членом Международной академии сравнительного правоведения (associate member of the International Academy of Comparative Law) (Париж, Франция). С 2006 г. вы стали членом редакционного совета (Editorial Board), а с 2017 - членом консультационного совета (Advisory Board) научного журнала Лейденского университета (Нидерланды) «Review of Central and East European Law», с 2019 г. - членом редакционной коллегии (Editorial Board) Журнала Национальной академии правовых наук Украины «Journal of the National Academy of Legal Sciences of Ukraine».

Вы успешно сочетаете работу в университете с практической деятельностью, являясь членом советов директоров (независимым директором) АО «Центральный депозитарий ценных бумаг» и, АО «Казахстанский фонд гарантирования депозитов». Наряду с этим Вы являетесь консультантом по краткосрочным проектам Международной Финансовой Корпорации (Казахстан, Кыргызстан, Таджикистан, Узбекистан, Украина и другие).

За Ваши заслуги Вы награждены орденом «Курмет» (2008 г.), медалями «10 лет Конституции Республики Казахстан» (2005 г.), «20 лет Конституции Республики Казахстан» (2015), «25 лет Конституции Республики Казахстан» (2020), юбилейной медалью «80 лет КазГУ им. Аль-Фараби» (2014), общественной медалью АФК Республики Казахстан «Лучший Финансист» (2016).

Вы - глава большой и дружной семьи, вырастившей и воспитавшей трех прекрасных дочерей при поддержке Вашей замечательной супруги Камили Аскарловны.

Коллектив Каспийского университета желает Вам крепкого здоровья, душевной гармонии, счастья, благополучия и дальнейших успехов!

Ректор Каспийского университета

Нусенов Ж.М.

ФАРХАДУ СЕРГЕЕВИЧУ КАРАГУСОВУ - 50 ЛЕТ!

Фархад Сергеевич Карагузов родился 29 июня 1971 в Алма-Ате. После окончания средней школы (с серебряной медалью) поступил на юридический факультет Казахского национального университета им Аль-Фараби, и окончил его с отличием в 1993 г. Еще во время обучения в университете заинтересовался гражданским правом и решил посвятить ему всю свою жизнь. Такой выбор был не случаен - любовь к гражданскому праву привила Фархаду Сергеевичу его бабушка София Сулеймановна Каримовна - одна из первых молодых ученых из Казахстана, защитивших кандидатскую диссертацию в Москве. София Сулеймановна 32 года проработала в Алматинском институте народного хозяйства, посвятив себя подготовке кадров для казахстанской экономики. Воспитываясь в таких условиях, Фархад Сергеевич не мог избрать другой путь, и, так же как когда-то его бабушка, после окончания университета поступил в аспирантуру Института государства и права Академии наук РК. Здесь хотелось бы отметить, что несмотря на свой большой практический опыт Фархад Сергеевич никогда не прерывал связей с академической средой и совмещал свою практическую деятельность с научной, до настоящего времени являясь главным научным сотрудником НИИ частного права.

Возвращаясь к началу трудовой деятельности Фархада Сергеевича, следует отметить, что он под руководством профессора Сулейменова М.К. защитил кандидатскую диссертацию на тему «Правовой режим ценных бумаг в Республике Казахстан» в ИГП НАН РК в 1995 г. (официальные оппоненты - профессор Басин Ю.Г. и доцент Мукашева К.В.). Примечательно, что это было время, когда казахстанское законодательство, в целом, и законодательство о рынке ценных бумаг, в частности, только формировалось, не было практически никаких работ на эту тему, только зарубежные источники, но, несмотря на все эти сложности, Фархад Сергеевич блестяще защитил кандидатскую диссертацию и спустя всего год уже начал работать в Администрации Президента РК сначала в должности старшего эксперта, а затем в должности заведующего сектором хозяйственного законодательства Отдела по вопросам законодательства и судебной системы.

В 1997 г. Фархад Сергеевич стал президентом общественного фонда «Института финансовых рынков», в 1998 г. стажировался в Лондонском офисе британской юридической фирмы «Аллен энд Овери», в том же году по возвращении из Лондона стал юристом Алматинского офиса международной юридической фирмы Кудер Бразерс. В 2000 г. Фархад Сергеевич стал советником Председателя правления АО «Народный Банк Казахстана», директором юридического департамента, а с 2003 г. - Управляющим директором названного банка.

Наряду с этим в 2001 г. Фархад Сергеевич поступил в докторантуру КазГЮУ, а в 2003 г. защитил докторскую диссертацию на тему «Деньги и ценные бумаги в системе объектов гражданских прав» (научный консультант - академик Сулейменов М.К.; ведущая организация - Научно-исследовательский центр частного права (г. Москва); официальные оппоненты - профессора Кузнецова Н.С. (Украина), Менглиев Ш.М. (Таджикистан) и Ащеулов А.Т. (Казахстан)).

В 2007 г. Фархад Сергеевич стал главным юридическим советником, а затем комплаенс-контролером АО «Народный Банк Казахстана». В 2009 г. Фархад Сергеевич работал консультантом Национального Банка РК. В 2011 г. Фархад Сергеевич назначался заместителем Председателя правления АО «БТА Банк». С 2009 по 2014 г.г. - управляющим директором по правовым вопросам, а затем заместителем председателя, членом правления ТОО «SB Capital» (ЭсБи Капитал).

С 2008 года является профессором Высшей школы права «Эділет» Каспийского университета.

В 2014 г. Фархад Сергеевич стал советником председателя правления, а затем советником председателя совета директоров АО «Цеснабанк». В том же 2014 г. был принят на должность главного научного сотрудника НИИ частного права Каспийского университета, а также учредил ТОО «K&T Partners (Кей энд Ти Партнерс)» (правовая экспертиза и исследования в области права); эти же должности Фархад Сергеевич занимает до сих пор.

С 2018 г. и по настоящее время Фархад Сергеевич также является консультантом Международной Финансовой Корпорации, с 2019 г. и по настоящее время - независимым директором - членом советов директоров АО «Центральный депозитарий ценных бумаг», АО «Казахстанский фонд гарантирования депозитов» и АО «Государственное кредитное бюро».

В 2009 г. Фархаду Сергеевичу было присвоено ученое звание «доцент», а в 2010 г. - ученое звание «профессор». В своей семье он, вслед за своей мамой доктором экономических наук Карагусовой Гульжаной Джанпеисовной, стал вторым титулованным профессором.

В 2013 г. Фархад Сергеевич был избран членом Международной академии сравнительного правоведения (associate member of the International Academy of Comparative Law) (Париж, Франция).

Фархад Сергеевич является членом редакционной коллегии ряда международных изданий, в том числе и включенных в базу Скопус и Веб оф сайнс, включая научный журнал Лейденского университета (Нидерланды) «Review of Central and East European Law», журнал Национальной академии правовых наук Украины «Journal of the National Academy of Legal Sciences of Ukraine», а также известных казахстанских журналов - журнала «Научные труды «Эділет» и журнала «Юрист».

Фархад Сергеевич является арбитром Казахстанского Международного арбитража, арбитром и членом управляющего совета Арбитражного центра Национальной палаты предпринимателей Республики Казахстан «Атамекен». Выступал в качестве эксперта в казахстанском и зарубежных судах и expert witness в London Court of International Arbitration (LCIA), Международном коммерческом арбитражном суде (МКАС) при ТПП Российской Федерации, судах г. Женевы (Швейцария) и г. Амстердама (Нидерланды).

Фархад Сергеевич награжден государственными и общественными наградами, в том числе орденом «Курмет» (2008 г.), медалями «10 лет Конституции Республики Казахстан» (2005 г.), «20 лет Конституции Республики Казахстан» (2015), «25 лет Конституции Республики Казахстан» (2020), юбилейной медалью «80 лет КазГУ им. Аль-Фараби» (2014), общественной медалью АФК Республики Казахстан «Лучший Финансист» (2016).

Фархад Сергеевич участвовал в составе международных рабочих групп при подготовке проектов модельных законов для стран СНГ о рынке ценных бумаг (1998-2002 гг.), о труде (трудовой кодекс) (2001-2002 гг.), об акционерных обществах в новой редакции (2008-2010 гг.). Выступал экспертом для Европейского банка реконструкции и развития по вопросам банкротства и несостоятельности коммерческих банков (2003г.), а также для Международного валютного фонда по вопросу совершенствования правовой базы рынка государственных ценных бумаг в Азербайджане и Кыргызстане (2008-2009гг.). Участвовал в оценке степени восприятия рекомендаций модельных законов для стран СНГ о рынке ценных бумаг и защите прав инвесторов на рынке ценных бумаг национальным законодательством в государствах-участниках СНГ (по заданию Межпарламентской ассамблеи государств-участников СНГ) (2010-2011 гг.). В 2013 - 2014 гг. являлся членом Комиссии Совета министров юстиции государств-членов ЕврАзЭС по гармонизации гражданского законодательства государств-членов ЕврАзЭС от Казахстанской стороны. В качестве юридического советника представлял интересы Халык Банка (2000 - 2009, in-house) и Фонда развития предпринимательства «Даму» (2009-2015) при переговорах, структурировании и осуществлении крупных сделок и проектов, связанных с привлечением финансирования из иностранных источников, формировании программ и создании механизмов управления и контроля, приобретении и создании финансовых организаций за рубежом; интересы АО «Цеснабанк» и Финансового холдинга «Цесна» - при приобретении значительного участия в капитале российского и казахстанского банков второго уровня за счет покупки акций у иностранного акционера, а также отчуждения акций казахстанского банка в последующем.

Фархад Сергеевич является соавтором концепции восприятия казахстанским правом категории юридических лиц публичного права (2018 г.), а также автором концепции совершенствования корпоративного законодательства Республики Казахстан, разработанной по заданию компании Reed Smith и представленной Всемирному Банку и Министерству юстиции Республики Казахстан (2018 г.).

Фархад Сергеевич в качестве научного руководителя подготовил двух кандидатов юридических наук, одиннадцать магистрантов; выступил научным консультантом по двум докторским диссертациям; научный руководитель четырех докторантов PhD.

Фархад Сергеевич к своему 50-летию подошел молодым, полным сил и энергии, но уже маститым казахстанским ученым и признанным специалистом в области корпоративного, обязательственного и банковского права, а также валютного законодательства и законодательства о рынке ценных бумаг.

**Декан ВШП «Эділет»
Д.ю.н., профессор**

Мороз С.П.

ТЕОРИЯ И ИСТОРИЯ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА

УДК 34 (342.5)

DOI: DOI: 10.54649/2077-9860-2021-2-15-20

Е.К. Нурпеисов¹

¹кандидат юридических наук, профессор

Республика Казахстан, г. Алматы

E-mail:YerkeshNurpeissov1946@gmail.com

ГОСУДАРСТВЕННО-ПРАВОВЫЕ ИДЕИ ЛИДЕРОВ ДВИЖЕНИЯ «АЛАШ»

Аннотация

В начале XX века идеи национального освобождения казахов стали особенно актуальными в связи надвигающимся крушением Российской империи. Лидеры движения Алаш полагали, что путь к национальному освобождению лежит через создание автономной Республики в составе будущей демократической федеративной России. При этом Устав страны казахов проект, которого был подготовлен Б.Сыртановым, при участии А.Букейханова, предусматривал возможный статус доминиона в казахской степи с широкими полномочиями по самостоятельному развитию. По форме государственного устройства отстаивались идеи унитаризма. При этом государственная власть должна была действовать на основе принципа ее разделения на три ветви: законодательную, исполнительную и судебную.

Ключевые слова: устав страны казахов, федерация, унитаризм, движение «Алаш».

Е.К.Нурпейісов¹

¹заң ғылымдарының кандидаты, профессор,

Қазақстан Республикасы, Алматы қаласы

E-mail: YerkeshNurpeissov1946@gmail.com

«АЛАШ» ҚОЗҒАЛЫСЫ КӨШБАСШЫЛАРЫНЫҢ МЕМЛЕКЕТТІК-ҚҰҚЫҚТЫҚ ИДЕЯЛАРЫ

Аңдатпа

XX ғасырдың басында Ресей империясының құлдырауына байланысты қазақтарды ұлттық азат ету идеялары әсіресе өзекті болды. Алаш қозғалысының көшбасшылары ұлттық азат ету жолы болашақ демократиялық федеративтік Ресейдің құрамында автономиялық республика құру арқылы жатыр деп есептеді. Бұл ретте, Ә.Бөкейхановтың қатысуымен Б.Сыртанов әзірлеген қазақ елінің жарғысы, жоба өзіндік даму бойынша кең өкілеттіктерге ие қазақ даласындағы ықтимал доминион мәртебесін көздеді. Мемлекеттік құрамы формасы бойынша унитаризм идеясы қорғалды. Бұл ретте, мемлекеттік билік оны үш тармаққа: заң шығарушы, атқарушы және сот, бөлу принципі негізінде әрекет етуі керек еді.

Түйінді сөздер: қазақ елінің жарғысы, федерация, унитаризм, «Алаш» қозғалысы.

E. K. Nurpeyissov¹

¹Candidate of Legal Sciences, professor,

Republic of Kazakhstan, Almaty

e-mail:YerkeshNurpeissov1946@gmail.com

STATE-LEGAL IDEAS OF THE LEADERS OF THE «ALASH» MOVEMENT

Annotation

At the beginning of the XXth century, the ideas of the national liberation of the Kazakhs became especially relevant in connection with the impending collapse of the Russian Empire. The leaders of

the Alash movement believed that the path to national liberation lay through the creation of an autonomous Republic within the future democratic federal Russia. At the same time, the Charter of the country of the Kazakhs, which was prepared by B. Syrtanov, with the participation of A. Bukeikhanov, provided the possible status of the dominion in the Kazakh steppe with plenary powers for independent development. According to the form of government, the ideas of unitarism were defended. Still, the state power had to act on the basis of the principle of its division into three branches: legislative, executive and judicial.

Keywords: charter of the Kazakh country, federation, unitarism, «Alash» movement.

Деятельность общественно-политического движения Алаш, возникшего самом начале XX столетия, охватывала многие социально-экономические, культурно-просветительские и политические аспекты жизни казахов. Интеллектуальная элита, выросшая в Великой степи, глубоко осознававшая бедственное положение своего народа, оказавшегося в колониальной зависимости, составила основу национально-освободительного движения, которое в трудах исследователей условно носит название «Алаш».

Вопросы повышения образовательного уровня, преодоления экономической и технологической отсталости народа, восстановления права собственности казахской нации на исконные земли своих предков, организации ненасильственной борьбы против колониального режима и достижения цели национального освобождения были путеводными приоритетами движения «Алаш» [1]. Понимая, что ключом к решению всех этих проблем является национальная свобода и государственная независимость, передовая казахская интеллигенция во главу угла ставила вопросы государственного самоопределения, поскольку только своё государство, справедливо предполагала она, способно стать единственно возможным действенным инструментом обеспечения независимого национального развития. Формирование и функционирование государства – это преимущественно проблемы, находящиеся в юридической плоскости общественных явлений. Поэтому правовой анализ идей и практической деятельности движения «Алаш» по возрождению казахской национальной государственности необходим для адекватной оценки их соответствия теоретическим моделям государства, ставшими классическими в процессе их исторической шлифовки за время длительной эволюции.

Имея в виду, что этой проблематике посвящён целый ряд исследований, в том числе и в последние годы, остановлюсь лишь на некоторых идеях и фрагментах деятельности движения «Алаш», имеющих документальное подтверждение [2]. К их числу относятся: Проект «Устава Страны казахов», разработанного в 1911 г. видным деятелем движения «Алаш» Барлыбеком Сырттанулы (Сыртановым), еди-

номышленником и сподвижником идейного основоположника и политического лидера «Алаш» А.Н. Букейхана. Рукопись проекта был подписан псевдонимом «С.Б. Алашинский», обнаруживая тем самым его идейную связь с набирающим обороты движением «Алаш» [3]; проект программы национальной партии «Алаш», составленной в 1917 году лидерами движения «Алаш» [4]; постановления II Общеказахско-киргизского курултая (съезда) в Оренбурге от 5-13 декабря 1917 года [5].

В этих документах достаточно чётко представлен желаемый образ будущего государства и права казахского народа, путь к которому пролегал через освобождение от колониальной зависимости. Это обстоятельство сказывалось на выборе тактики деятельности «Алаш» по возрождению утраченной государственности в Великой степи.

Трезво оценивая геополитическую ситуацию, в которой находилась казахская нация в начале XX века, интеллектуальная элита «Алаш» с самого начала была нацелена на ненасильственный, мирный путь достижения государственной независимости. Это нашло отражение в проекте «Устава Страны казахов»: «В новое время мирным путём, без стрельбы и войны, не проливая крови, чтобы быть на своей земле страной с собственным правительством и быть в дружбе со всеми другими странами, мы учреждаем республику Страна казахов» (Преамбула проекта Устава. – Авт.). Осознание бесперспективности военного столкновения с метрополией отражено в проекте Устава, где, в частности, отмечено, что поддерживая с Россией дружественные отношения Страна казахов может их сохранить в статусе доминиона (п. 3 проекта Устава. – Авт.). Для того времени это чрезвычайно смелое заявление, если иметь в виду, что в отличие от колонии, доминион – это самоуправляющаяся территория, формально признающая власть монарха. Это одно из названий заморских территорий Британской империй, имевшее хождение в политическом обороте со второй половины XIX до середины XX веков, когда полностью зависимые колонии, как Канада, Австралия и Оранжевая Республика, стали трансформироваться в независимые территории при формальном признании британской королевской короны.

Статус доминиона, при его обретении Страной казахов, означал бы существенное ослабление колониального режима и формирования самостоятельного государства, связанного с Россией формально-исторически, что позволило бы по истечении некоторого периода окончательное безболезненное отделение де-юре и де-факто. Линия такого мягкого варианта отделения предусматривалась также в проекте программы партии «Алаш». Здесь в разделе II «Местное самоуправление» было предусмотрено, что казахская автономия совместно с другими родственными народами входит пока в состав России, либо, если это возможно, идёт по самостоятельному пути. К сожалению, этот политически важный тезис не нашёл отражение при переводе проекта на русский язык.

В 1911 году, ко времени составления проекта «Устава Страны казахов» распад империи был ещё не совсем очевиден, но была надежда на реформирование её после революционных событий 1905-1907 годов. Статус доминиона для казахского края мог соответствовать ожиданиям народа в тех политических и экономических условиях.

Но революционное движение в русской колониальной империи снова стало нарастать, начиная с 1911 года, достигнув своего пика развития в феврале 1917 года, когда монархия пала и на территории бывшей империи был взят курс на учреждение буржуазной демократической республики. Лидеры «Алаш», полагая, что в условиях демократии коренным образом должны измениться отношения между бывшей метрополией и подколониальными народами, сочли исторически и политически разумным ставить вопрос о деколонизации в форме автономизации в рамках предполагаемой федерации. Таким образом, конституционный статус будущей государственности казахов виделся им в форме автономной республики с широкими полномочиями по обеспечению самостоятельного государственного развития. Здесь следует особо подчеркнуть, что в период революционных событий под автономией подразумевалось государство. «Быть автономией означает стать самостоятельным государством. Стать самостоятельным государством задача не из легких» (в ориг.: «Аутономия болған – өз алдына мемлекет болған. Мемлекет болып іс атқару оңай емес»), писал лидер «Алаш» Алихан Букейхан накануне образования Республики Алаш в 1917 году [6].

Изначально поставленная благородная цель движения «Алаш», как обеспечение самобытного развития казахского народа, побуждала их к освоению теоретического наследия и мировой практики государственного строительства, о чём явно свидетельствуют проекты «Устава

Страны казахов», программы партии «Алаш» и решения II Всеказахско-киргизского курултая (съезда). В них рассматривались сугубо юридические проблемы возрождения утраченной национальной государственности в условиях распада Российской империи. Кстати сказать, при развале советской империи такого предварительного осмысления подобных сценариев не наблюдалось, что болезненно отразилось на преодолении инерции советской власти и переходе к новому государственному строю. А проблемы здесь возникли те же, что были актуальными в начале XX века: формы государственного устройства и государственного правления; политические свободы и права человека в рамках гражданского общества.

К чести интеллектуальной элиты «Алаш», она по этим проблемам имела чёткие представления, чем её последователи спустя почти 100 лет. В чём их суть?

Форма государственного устройства. Известно, что по этой форме государства бывают двух видов: федеративное, делящееся по принципу их организации на национальную и территориальную федерацию, и унитарное государство.

Федерализм. В понимании деятелей «Алаш», федерация – это союз равноправных государств, что отражено в первом разделе проекта программы партии «Алаш» «Форма государства». Однако, в русском варианте, точнее – переводе оригинала на русский язык этот заголовок отсутствует. Основной смысл данного раздела искажён ещё и тем, что федерация представлена как союз «мелких государств». Но если следовать логике переводчика, в этой федерации нет самой России, так как она не может быть отнесена к разряду «мелких государств». Из двух типов федераций, образованных по национальному и территориальному принципам партия «Алаш» отдаёт предпочтение национальной федерации, что отражено во втором разделе проекта программы, устанавливающей, что автономия казахов «входит в Российскую федерацию наравне с другими народностями». К числу общефедеральных органов отнесены Государственная дума, Учредительное собрание и президент, что соответствует теории и классической практике федерализма, сохранившимся в современных условиях.

Унитаризм. Хотя в публикациях, официальных документах партии или Республики Алаш термин «унитаризм» не употребляется, но приверженность лидеров «Алаш» к унитарной территориальной организации государственной власти не вызывает никаких сомнений. В частности, суть «унитаризма» присутствует в протоколах II Всеказахско-киргизского курул-

тая от 5-13 декабря 1917 года и съезда казахов Сырдарьинской области от января 1918-го. Вот как гласит, например, постановление общеказахско-киргизского декабрьского курултая: «... признавая объединение всех киргиз в настоящий момент необходимым, а отделение некоторых киргизских областей и присоединение их к Туркестанской автономии недопустимым, вынес следующую резолюцию, которая была единогласно принята всеми участниками съезда: I. Общекиргизский народный совет Алаш Орда обязуется в месячный срок со дня своего формирования выяснить возможность присоединения всех казак-киргиз Туркестанского края к Автономии Алаш»[7].

Следует уточнить, что под «казак-киргизами Туркестанского края» подразумевались казахи и киргизы Жетысусской (Семиреченской) и Сырдарьинской областей целиком, которые до

Февральской революции 1917 года входили в состав Туркестанского генерал-губернаторства, а также «казахские уезды Ферганской, Самаркандской областей, Амударьинский отдел Закаспийской области представляющие сплошную территорию с господствующим населением казак-киргизского единого происхождения, единой культуры, истории и единого языка»[8].

Также давно пора уточнить, что II декабрьский курултай назывался «Общеказахско-киргизским» по тому очевидному факту, что Автономия Алаш была не однородно казахской, а единым казахско-киргизским государственным образованием, но ни в коем случае не потому, что в официальных документах Российской империи этноним казак фигурировал как «киргиз-кайсаки» или сокращенно «киргизы», а этнические киргизы (кыргызы) – как «кара-киргизы» или «дикочаменные киргизы»[9]. Об этом свидетельствует телеграмма, опубликованная в ташкентской газете «Бірлік туы» («Знамя единства») на следующий день после завершения II Всеказахско-киргизского курултая в Оренбурге за подписями главы Алаш Орды А.Н. Букейхана и члена Алаш Орды М. Шокая: «Второй Всекиргизский съезд постановил всех киргиз (казахов. – С.А.) и кара-киргиз объединить в одно автономное государство. Поэтому Совет Алаш Орды созывает на 5 января 1918 г. в г. Туркестане Сыр-Дарьинский областной съезд киргиз и кара-киргиз. На этом съезде поставлен будет вопрос о присоединении туркестанских киргиз к общекиргизскому автономному правительству», говорилось в этой телеграмме [10].

В правовой науке унитарное государство определяется как «простое по составу, единое цельное государственное образование, состоящее из административно-территориальных

единиц (департаменты, провинции, округа, области, кантоны и т.д.), не имеющие каких-либо суверенных прав и подчиненных центральным органам власти и местным представительным органам»[11].

Признавая унитаризм основным принципом территориальной организации государственной власти, II Общеказахско-киргизский курултай был далёк от игнорирования интересов неказахской части населения. Им, в частности, гарантировались права национальных меньшинств. В связи с этим было установлено: «Во всех учреждениях Автономии Алаш представители всех наций должны быть представлены пропорционально. Представляется также экстерриториальная культурная автономия тем, кто без территории окажется в пределах Автономии Алаш»[12]. Здесь следует иметь в виду, что культурная автономия является видом общественного объединения, не имеющая признаков государственности. Экстерриториальность означает выведение территории одного государства из-под его юрисдикции на взаимных началах и подчинение другому государству (дипломатические представительства, военные базы и т.д.).

Тем самым допускалось возможность создания в Казахском крае анклава России, населенного русскими или иными народностями.

Немаловажно отметить, что при формировании Алаш Орды, Правительства Республики Алаш, состоящего 25 членов, 10 мест предназначались «русским и другим народам, живущим среди казак-киргиз»[13].

Вопросы межэтнических отношений вызывали у алашевцев особую озабоченность. Расселение переселенцев и казаков России на казахских землях вперемежку серьёзно затрудняло безболезненное решение проблемы унитаризма. Поэтому отмеченные здесь и другие шаги, предпринятые лидерами Алаш, были призваны на политическом уровне ослабить и предупредить межэтнические конфликты при сохранении исторически сложившегося унитаризма в Казахской степи. Вот как, например, видел А.Н. Букейхан решение вопроса унитаризма в возрождаемом казахском национальном государстве: «В Уральске, Акмолинске, Семипалатинске мужики [русские крестьяне-переселенцы] соседствуют с нами: в этих областях мужик и казах смешались. Если решим оставить этих казахов и отделиться, чтобы жить обособленно, то эти казахи останутся среди русских; если попытаться их переселить, то эти казахи вряд ли покинут земли предков, а если покинут – будет глупо. Самые плодородные земли казахов там, где они живут вперемежку с мужиками. В случае объявления казахами своей автономии, есть надежда, что наши русские останутся с нами. Наша национальная автоно-

мия в силу обстоятельств станет не братской автономией, а территориальной. Похоже, что внутренние русские поддерживают это»[14].

Форма государственного правления обозначает организацию высших органов и в зависимости от способов и роли в структуре государственной власти подразделяются на монархию, президентскую и парламентскую республику. Из них приемлемой для возрождения казахской государственности, по замыслу лидеров движения «Алаш», была признана парламентская республика.

Парламентаризм предполагает государственное устройство, «характеризующееся гибким распределением законодательной и исполнительной функций при верховенстве законодательного органа – парламента по отношению к другим государственным органам. При парламентаризме правительство формируется парламентом и ответственно перед ним». Этому определению в полной мере соответствует описание верховной власти, содержащееся в проекте «Устава Страны казахов» и сформулированное за 84 года до этой современной формулировки.

По проекту «Устава»: «Высшим органом Страны казахов – Национальный Мажилис. Избранные в его состав избирают главу Страны казахов – Президента на четыре года. Один президент не вправе управлять страной больше двух сроков» (п. 4, 5).

Здесь же установлено: «В Стране казахов будут власти – законодательная (парламент), исполнительная (правительство) и судебная. Три власти не подчиняются друг другу и будут являться символом недопущения беззакония» (п. 9). Аналогичная мысль воспроизводится в проекте программы партии «Алаш», но применительно в верховной власти России. В этом же контексте изложены императивные предписания II Общеказахско-киргизского курултая (съезда), обращенные к Алаш Орде: «Алаш Орда должна немедленно взять в свои руки всю исполнительную власть над казак-киргизским населением населением», «обязана принять энергичные меры к (по) созданию народной милиции», «в ближайшее время созвать учредительное собрание», «уполномочивается вести переговоры с другими автономными соседями». При этом право заключения договоров с ними «предоставляется учредительному собранию Алаш» (п.VII-IX).

Отсюда ясно, что представительный орган в лице курултая (съезда), а в последующем в лице предполагаемого учредительного собрания Алаш, рассматривали и будут рассматривать Народный Совет Алаш Орда – правительство Республики Алаш, в качестве исполнительного органа, которому помимо прочего поручена подготовка проекта конституции Ре-

спублики Алаш (п. X).

Таким образом, ещё в начале формирования движения «Алаш», парламентаризм рассматривался одним из приоритетных принципов, лежащих в основе государственной и общественной жизни. Это и понятно, потому что при последовательной реализации этого принципа, удаётся снизить остроту одного из значимых и извечных социальных противоречий – отчуждение государства от общества. Оно, с одной стороны, способствует модернизации государства, отдаляющегося от общества, либо его устранению в результате революции и гражданских войн. С другой стороны, это же противоречие стимулирует модернизацию общества, не способного самостоятельно распрощаться со своим архаичным прошлым без целенаправленной деятельности, так называемого «просвещенного государства».

В обоих случаях в центре этого противоречия оказывается человек, чьи политические свободы, естественные и гражданские права оказываются в зоне внимания отчуждающихся сторон. Поэтому проблема прав и свобод человека была всегда актуальна в демократических ориентированных странах, где одной из главных социальных ценностей стало формирование и функционирование гражданского общества, в недрах которого решалась эта проблема.

Гражданское общество – это социум в масштабе той или иной страны, состоящий из свободных граждан, не обременённых классовыми, этническими, сословными, религиозными и другими привилегиями. В нём государство должно играть роль гаранта соблюдения прав человека, а политические партии выражают интересы различных слоёв населения. Этим характеристикам гражданского общества соответствуют предусмотренное проектом «Устава» равноправие людей независимо от религиозной, этнической и социальной принадлежности, свобода совести, слова и политических объединений, тайна переписки, право собственности на любое имущество, право личной неприкосновенности и др. (п.п. 8-17). В этом же ключе гражданское общество рассматривается в проекте программы партии «Алаш». Здесь принцип равноправия граждан дополнен равным избирательным правом «без различия происхождения, вероисповедания и пола».

Если даже допустить, что парламентская республика, унитарное государство и гражданское общество были мечтой романтиков-алашевцев, то их активная политическая деятельность в условиях борьбы разнонаправленных политических сил, была благородной попыткой реализации этой мечты во благо людей, населявших Великую казахскую степь.

Список использованных источников

1. Подробнее см.: Аккулы С. Алихан Букейхан. Творец истории. – Шымкент: Изд. «Азиат», 2016. – Т. 1. – С. 17-86.
2. Аяған Б.Ф. Алаш қайраткерлері еңбектеріндегі мемлекеттілік идеясы. – Қазақ мемлекеттігі және Алаш Орда. Ұжымдық монография. – Алматы: «Литера – М» ЖШС, 2018. – 67-94 бб.; Сұлтанғазы Г.Ж. Қазақ интелектуалдарының құқықтық көзқарасы. Ұжымдық монография. – Алматы: «Литера – М» ЖШС, 2018. – 455-472 бб.
3. Барлыбек Сырттанұлы (1866-1914). Өмірі, шығармашылығы (Құраст. Е. Тоқтарбай). – Нұр-Сұлтан: «Алашорда» Қоғамдық қоры, 2019. – 118-119 б.
4. Нұрпейісұлы К. Алаш ақиқаты. – Алматы: «Ан Арыс», 2010. – 238-241 бб.; Программа партии «Алаш». – В сб.: «Казахстан: этапы государственности. Конституционные акты. Состав. Ж. Баишев. – Алматы: «Жеті жарғы», 1997. – Сс. 229-232.
5. Алаш-Орда: Сборник документов / Состав. Н. Мартыненко. – Алма-Ата: Малое изд. «Айқап», 1992. – Сс. 62-75.
6. Әлихан Бөкейхан. Шығармалары – Сочинения. 15 томов. – Астана: Общественный фонд «Алашорда», 2018. – Т. X. – С. 190.
7. Алаш-Орда: Сборник документов / Состав. Н. Мартыненко. – Алма-Ата: Малое изд. «Айқап», 1992. – Сс. 62-75.
8. Алаш-Орда: Сборник документов / Состав. Н. Мартыненко. – Алма-Ата: Малое изд. «Айқап», 1992. – С. 69.
9. Букейханов А.Н. Киргизы. // Костелянский, А. Н. (ред.). Формы национального движения в современных государствах. – СПб, 1910 г. - С. 577.
10. Барихин А.Б. Большой юридический энциклопедический словарь. – М.: Книжный мир, 2005. – С. 657.
11. Букейханов, председатель Алаш Орды, Чокаев М. Телеграмма. - "Бирлик туы". – 1917. – 14.12. - № 17. – С. 1.
12. Алаш-Орда: Сборник документов / Состав. Н. Мартыненко. – Алма-Ата: Малое изд. «Айқап», 1992. – С. 69.
13. Қыр баласы. Жалпы Сібір сиезі. – Оренбург: «Қазақ». 1917. - 21.11. - № 251. – С. 1.
14. Барихин А.Б. Большой юридический энциклопедический словарь. – М.: Книжный мир, 2005. – С. 425.

References:

1. Podrobneye sm.: Akkuly S. Alikhan Bukeykhan. Tvorets istorii. – Shymkent: Izd. «Aziat», 2016. – Т. 1. – S. 17-86.
2. Аяған В.Ф. Алаш қаурааткерлері еңбектеріндегі мемлекеттік идеясы. – Қазақ мемлекеттігі және Алаш Орда. Ұжымдық монография. – Алматы: «Литера – М» ЖШС, 2018. – 67-94 бб.; Сұлтанғазы Г.Ж. Қазақ интелектуалдарының құқықтық көзқарасы. Ұжымдық монография. – Алматы: «Литера – М» ЖШС, 2018. – 455-472 бб.
3. Barlybek Syrttanuly (1866-1914). Ömiri, shyfarmashylyғы (Құраст. Ye. Toqtarbay). – Nұr-Sұлтан: «Alashorda» Қоғамдық қоры, 2019. – 118-119 b.
4. Nұrпейісұлы К. Alash ақиқаты. – Almaty: «An Arys», 2010. – 238-241 bb.; Programma ,partii «Alash». – V sb.: «Kazakhstan: etapy gosudarstvennosti. Konstitutsionnye akty. Sostav. Zh. Bai-shev. – Almaty: «Zheti zharғы», 1997. – Ss. 229-232.
5. Alash-Orda: Sbornik dokumentov / Sostav. N. Martynenko. – Alma-Ata: Maloye izd. «Ayqap», 1992. – Ss. 62-75.
6. Әлихан Бөкейхан. Шығармалары – Sochineniya. 15 tomov. – Astana: Obshchestvenny fond «Alashorda», 2018. – T. Kh. – S. 190.
7. Alash-Orda: Sbornik dokumentov / Sostav. N. Martynenko. – Alma-Ata: Maloye izd. «Ayqap», 1992. – Ss. 62-75.
8. Alash-Orda: Sbornik dokumentov / Sostav. N. Martynenko. – Alma-Ata: Maloye izd. «Ayqap», 1992. – S. 69.
9. Bukeykhanov A.N. Kirgizy. // Kostelyansky, A. N. (red.). Formy natsionalnogo dvizheniya v sovremennykh gosudarstvakh. – SPb, 1910 g. - S. 577.
10. Barikhin A.B. Bolshoy yuridichesky entsiklopedichesky slovar. – M.: Knizhny mir, 2005. – S. 657.
11. Bukeykhanov, predsdatel Alash Ordy, Chokayev M. Telegramma. - "Birlik tuy". – 1917. – 14.12. - № 17. – S. 1.
12. Alash-Orda: Sbornik dokumentov / Sostav. N. Martynenko. – Alma-Ata: Maloye izd. «Ayqap», 1992. – S. 69.
13. Қыр balasy. Zhalpy Sibir siyezi. – Orenburg: «Қазақ». 1917. - 21.11. - № 251. – S. 1.
14. Barikhin A.B. Bolshoy yuridichesky entsiklopedichesky slovar. – M.: Knizhny mir, 2005. – S. 425.

НАЛОГОВОЕ ПРАВО

УДК 336.221

DOI: 10.54649/2077-9860-2021-2-21-31

К.Ю. Проскурина¹

¹магистр юридических наук,
Каспийский общественный университет,
Республика Казахстан, г. Алматы,
e-mail: kristina.proskurina@unius.kz

МЕЖДУНАРОДНЫЙ ФИНАНСОВЫЙ ЦЕНТР «АСТАНА»: ОСОБЕННОСТИ НАЛОГОВОГО РЕЖИМА И ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ ОБОРОТА КРИПТОВАЛЮТЫ

Аннотация

В своем стремлении поощрять одних лиц государство не должно ущемлять права и законные интересы других. Инвестиционная политика государства не должна носить дискриминационный характер и всегда должна, прежде всего, учитывать национальные (публичные) интересы. Однако государство не всегда последовательно, разумно и справедливо в своей инвестиционной политике по отношению ко всему обществу. Принимая во внимание тот факт, что государство в лице государственных органов и должностных лиц является выразителем публичного интереса, оно обязано учитывать этот публичный интерес в рамках осуществления им своей деятельности, в частности, при установлении льготных налоговых режимов, при привлечении иностранных инвестиций путем установления особого инвестиционного налогового резидентства для иностранных лиц, при ограничении оборотоспособности какого-либо объекта правоотношений. Кроме того, не должно происходить подмены публичного интереса частными интересами определенного круга лиц. Политика, проводимая любым государством (налоговая, правовая, социальная, экономическая), должна быть направлена на повышение уровня жизни всего общества внутри государства, не в ущерб установленным конституционным и отраслевым принципам и ценностям, а также правилам международного сотрудничества, установленным в международных соглашениях. В настоящей статье речь ведется о вышеназванных проблемах установления особого льготного налогового режима по территориальному признаку в унитарном государстве и проблемах правового регулирования оборотоспособности криптовалюты на территории Республики Казахстан.

Ключевые слова: международный финансовый центр, налоговый режим, криптовалюта.

К.Ю.Проскурина¹

¹заң ғылымдарының магистрі, Каспий қоғамдық университеті,
Қазақстан Республикасы, Алматы қ.
e-mail: kristina.proskurina@unius.kz

АСТАНА ХАЛЫҚАРАЛЫҚ ҚАРЖЫ ОРТАЛЫҒЫ: САЛЫҚ РЕЖИМІНІҢ ЕРЕКШЕЛІКТЕРІ ЖӘНЕ КРИПТОВАЛЮТА АЙНАЛЫМЫН ҚҰҚЫҚТЫҚ РЕТТЕУ

Аңдатпа

Мемлекет жекелеген адамдарды ынталандыру ниетімен басқалардың құқықтары мен заңды мүдделерін бұзбауы керек. Мемлекеттің инвестициялық саясаты кемсітушілік сипатта болмауы керек және әрқашан, ең алдымен, ұлттық (қоғамдық) мүдделерді ескеруі керек. Дегенмен, мем-

лекет барлық қоғамға қатысты өзінің инвестициялық саясатында үнемі дәйекті, ақылға қонымды және әділ бола бермейді. Мемлекеттік органдар мен лауазымды тұлғалар ұсынатын мемлекет қоғамдық мүдденің өкілі болып табылатынын ескере отырып, ол өз қызметі шеңберінде, атап айтқанда, салықтық жеңілдік режимін белгілеу кезінде осы қоғамдық мүддені ескеруге міндетті. құқықтық қатынастардың кез келген объектісінің айналымын шектеу кезінде шетелдік тұлғалар үшін арнайы инвестициялық салық резиденциясын құру арқылы шетелдік инвестицияларды тарту. Сонымен қатар, белгілі бір адамдар шеңберінің жеке мүдделерін қоғамдық мүдделермен алмастыруға болмайды. Кез-келген мемлекет жүргізетін саясат (салықтық, құқықтық, әлеуметтік, экономикалық) мемлекеттің барлық конституциялық және салалық принциптері мен құндылықтарына зиян келтірместен өмір сүру деңгейін жақсартуға бағытталуы тиіс. халықаралық шарттарда белгіленген халықаралық ынтымақтастық ережелері. Бұл мақала унитарлық мемлекетте аумақтық негізде арнайы жеңілдік салық режимін құрудың жоғарыда аталған мәселелерін және Қазақстан Республикасының аумағында криптовалюта айналымын өткізу қабілеттілігін құқықтық реттеу мәселелерін қарастырады.

Түйінді сөздер: Астана халықаралық қаржы орталығы, салық режимі, криптовалюта.

Kristina Proskurina¹
¹ Master of Laws,,
Caspian Public University,
Republic of Kazakhstan, Almaty
e-mail: kristina.proskurina@uniuz.kz

**«ASTANA» INTERNATIONAL FINANCIAL CENTER:
FEATURES OF THE TAX REGIME AND
LEGAL REGULATION OF CRYPTOCURRENCY TURNOVER**

Annotation

In its desire to encourage some individuals the State should not infringe the rights and legitimate interests of others. The investment policy of the State should not be discriminatory and should always, first of all, take into account the national (public) interests. However, the State is not always consistent, reasonable and fair in its investment policy in relation to the entire society. The state through public authorities and public officials is the spokesman of the public interests. In this case, the State must take these public interests into account when carrying out activities, in particular, when establishing preferential tax regimes, when attracting foreign investment by establishing a special investment tax residence for foreigners, when limiting the turnover of certain objects of legal relationship. In addition, the private interests of a certain circle of persons should not replace the public interests. The policy pursued by any State (tax, legal, social, economic) should be aimed at improving the standard of living of the entire society within a State. But not at the expense of the established constitutional and sectoral principles and values, as well as the rules of the international cooperation established in international agreements. The article discusses the problems of establishing a special preferential tax regimes on a territorial basis within a unitary State and the problems of legal regulation of cryptocurrency turnover in the territory of the Republic of Kazakhstan.

Key words: international financial center, tax regime, cryptocurrency.

В последние годы в поле нашего зрения все чаще попадают противоречивые правовые акты, принимаемые законодательным или уполномоченным органами государства в той или иной сфере. Порой в погоне за модными тенденциями, успехами иностранных государств и международных организаций мы слепо копируем их путь, забывая сверить его с избранным нашим государством направлением развития.

Казахстанский МФЦА создан по примеру существующих по всему миру финансовых площадок, как, например, Международный финансовый центр в Дубаи, объединивший в себе несколько сотен крупных компаний, ко-

торые осуществляют свою деятельность в сфере финансов (банковское дело, страхование, финансовые компании, компании, управляющие активами и т.п.). Участники МФЦ в Дубаи имеют широкий спектр привилегий, в частности, освобождение от уплаты подоходных налогов. Однако, сколько бы не прельщал нас опыт Дубаи (или любого иного аналогичного финансового центра), мы зависимы (в самом положительном смысле) от наших менталитета, культуры, ценностей, принципов и законодательства. Прежде чем перенимать опыт других государств или международных организаций, надлежит многократно взвесить все «за» и «против».

К важнейшим факторам формирования Международного финансового центра относятся:

- 1) стабильная финансовая система и устойчивая валюта со стабильным курсом;
- 2) политическая и социальная стабильность в стране;
- 3) либеральное отношение к бизнесу и экономическая свобода;
- 4) человеческий капитал с соответствующими профессиональными навыками и т.п. [1].

Иными словами, прежде чем формировать МФЦ на территории государства, оно уже должно обладать вышеизложенными ресурсами и факторами на значительно высоком уровне их развития. Почему на территории РК была создана специальная зона с особым правовым и налоговым режимом, с иным законодательством, с иной судебной системой, с привилегиями в отношении иностранной рабочей силы? Потому что национальный и иностранный инвестор не доверяют национальной судебной системе, потому что уровень образования не позволяет предложить внутреннему и мировому рынку высококлассных специалистов, потому что национальная валюта не стабильна и не вызывает доверия при совершении крупных транснациональных сделок.

Вместе с тем, мы убеждены, что в формировании специальных зон внутри государства нет необходимости, если государство и общество в целом развиваются стабильно и уверенно в правильном направлении. Необходимо в первую очередь создать и применять действенные механизмы внутри страны для всех ее граждан и организаций, снизить общее налоговое бремя, стабилизировать национальную валюту, создать образовательный фундамент для воспитания национальных конкурентоспособных кадров. Если государство создает благоприятный климат для национального бизнеса и национального инвестора без оглядки на иностранный капитал и инвестиции, стабильно развивается, стабилизирует политическую и социальную сферы, формирует действительно справедливую и независимую судебную систему, то такое государство само по себе становится привлекательным для иностранного инвестора, и ему (государству) нет необходимости в создании особых привилегированных зон и территорий.

Принимая во внимание тот факт, что МФЦ в РК был создан в отсутствие соответствующего экономического, политического, судебного и социального фундамента, вряд ли можно говорить о том, что функционирование МФЦ принесло плоды всему казахстанскому обществу. За период функционирования МФЦ не увеличилось количество новых рабочих мест для отечественных кадров, не повысился уро-

вень их образования в государственных учебных заведениях, не было создано новых производств, благодаря которым мы стали бы не только богатым полезными ископаемыми государством, но и государством, способным экспортировать готовый продукт. Денежно-кредитная система также не претерпела положительных изменений (национальная валюта не стабильна, ставки и условия по кредитам не снижены, не уменьшена закредитованность населения). Малый бизнес по-прежнему задыхается. Судебная система оставляет желать лучшего. Все это дает основание утверждать, что необходимо менять внутригосударственный подход ко всему обществу и экономике в целом, а не в отдельных территориях и зонах.

Необходимо отметить, что в истории Казахстана уже имели место неудачные попытки создания подобных центров и обслуживающих их институтов: Региональный финансовый центр г. Алматы (далее - «РФЦА») и финансовый суд г. Алматы (далее - «ФСА»).

05.06.2006 г. был принят Закон РК «О региональном финансовом центре города Алматы» [2]. РФЦА был создан для целей развития рынка ценных бумаг и привлечения иностранных инвестиций в экономику РК с помощью ценных бумаг. Цели и задачи были аналогичны действующему МФЦА. Для целей разрешения споров, хотя бы одной стороной которого является участник РФЦА, был создан Специализированный финансовый суд г. Алматы. Здесь должно возникнуть стойкое ощущение дежавю: вроде бы история повторяется, только уроков мы не извлекли.

Спустя 9 лет после создания РФЦА Президент РК заявил, что процесс создания РФЦА затянулся, и дал указание придать специальный статус этой территории по аналогии с Дубаи и другими странами. То есть, спустя 9 лет после принятия закона об РФЦА даже не была создана необходимая инфраструктура. И даже позднее она так и не была сформирована, о чем свидетельствует прекращение проекта РФЦА принятием в 2015 году Конституционного закона РК «О МФЦА» и прекращением действия Закона РК «О региональном финансовом центре города Алматы». Мы просто в одночасье решили, что проект не принес желаемых результатов, якобы, из-за ошибки с выбранным регионом, а не из-за отсутствия фундамента для его реализации и проблем с исполнительностью со стороны государственных органов.

В частности, отмечается, что проект РФЦА провалился по ряду причин: безответственность исполнителей по реализации проекта, отсутствие доверия к национальной валюте, государственное субсидирование процентных ставок и гарантирования кредитов для бизнеса

и пр. [3]. С тех пор ничего не изменилось в проводимой государством политике, но мы замахнулись на создание МФЦА в другом регионе.

Что касается казахстанского МФЦА, то буквально каждая норма права, содержащаяся в конституционном законе или актах МФЦА, невольно побуждает к проведению тщательного юридического анализа на предмет ее соответствия Конституции РК, действующему законодательству РК и его основным, в том числе конституционным, принципам и ценностям. В настоящей работе будут рассмотрены два важных исключения, действующих на территории МФЦА для его участников: особый налоговый режим и особенности правового регулирования оборота криптовалюты.

1. Налоговый режим на территории МФЦА

Согласно ст.6 Конституционного закона «О МФЦА», для органов центра, организаций и участников МФЦА установлен особый налоговый режим. И хотя дословно правовая норма гласит, что налоговый режим в МФЦА *«определяется НК РК, за исключением изъятий, установленных настоящей статьей»*, мы должны понимать следующее: любые изъятия из налогового режима, определенного и установленного НК РК, есть создание в Конституционном законе об МФЦА самостоятельного *нового льготного налогового режима*.

Конституционным законом определен не исчерпывающий перечень видов деятельности, освобожденных от уплаты некоторых видов налогов. Полный перечень финансовых услуг, оказываемых участниками МФЦА и освобождаемых от корпоративного подоходного налога (далее – «КПН»), индивидуального подоходного налога (далее – «ИПН») и налога на добавленную стоимость (далее – «НДС»), утвержден Совместным Приказом Управляющего МФЦА от 26.05.2020 г. № 126, Министра финансов РК от 29.05.2020 г. № 547 и Министра национальной экономики РК от 12.06.2020 г. № 118.

В частности, с момента введения в действие и до 01.01.2066 г. (на 50 лет) освобождены от уплаты:

1) КПН - органы МФЦА и их организации при соблюдении условий, устанавливаемых актами МФЦА;

2) КПН - участники МФЦА (по доходам, полученным от оказания на территории МФЦА финансовых услуг, перечень которых установлен конституционным законом);

3) ИПН - иностранные работники участника МФЦА или органа МФЦА;

4) ИПН и КПН - физические и юридические лица по доходам, виды которых также прямо указаны в конституционном законе;

5) налога на имущество и земельного налога - участники и органы МФЦА (по объектам, расположенным на территории МФЦА);

6) НДС - участники МФЦА (по услугам, определенным в конституционном законе).

Другими словами, конституционным законом и совместными актами МФЦА и государственных органов РК определены виды налогооблагаемой деятельности определенной категории субъектов, освобожденных от уплаты КПН, ИПН, НДС, поимущественного и земельного налогов.

Из вышеизложенного следует, что на территории МФЦА от налогового режима, установленного в НК РК, мало что осталось, и такие исключения трудно назвать *некоторыми* изъятиями. Установление в конституционном законе особенностей правового регулирования налоговых правоотношений может противоречить основным принципам налогового права, закрепляемым НК РК.

В соответствии с пп.2) п.1 ст.54 Конституции РК установление и отмена государственных налогов и сборов, а также освобождение от их уплаты относится к исключительной компетенции Парламента РК, и это полномочие не может быть присвоено иными государственными органами или лицами.

Кроме того, правовые нормы, регулирующие налоговые правоотношения, могут быть установлены *исключительно в налоговом законодательстве РК*. Включение в неналоговое законодательство РК норм, регулирующих налоговые отношения, должно быть прямо предусмотрено самим НК РК [4, п.4 ст.2].

«Отличительной особенностью НК как центральной составной части налогового законодательства РК является то, что *только в нем* могут устанавливаться, вводиться в действие, изменяться и отменяться налоги и платежи в бюджет» [5, с. 44].

В состав действующего налогового законодательства РК входят Конституция РК, НК РК и другие нормативные правовые акты, принятие которых предусмотрено НК РК [4, п.1 ст.2].

Конституционный закон РК «О МФЦА» не является ни Конституцией РК, ни самим НК РК. В НК РК не существует каких-либо правовых норм, указывающих на необходимость принятия специального акта о МФЦА и особом налоговом режиме для его участников.

Получается, что указанный конституционный закон не входит в состав действующего налогового законодательства РК и не может включать в себя налогово-правовые нормы, регулирующие налоговые отношения, включая освобождение от уплаты налогов.

Принцип определенности налогообложения недвусмысленно устанавливает, что осно-

вания и порядок возникновения налогового обязательства, а также все существенные условия его исполнения (место, время, способ исчисления и уплаты налога) должны быть определены в *налоговом законодательстве*. Если Конституционный закон РК «О МФЦА» не является частью налогового законодательства, то и правовые нормы, изменяющие существенные условия исполнения указанных налоговых обязательств, включены в конституционный закон неправомерно.

Введение на территории МФЦА особого налогового режима для его участников противоречит и другим основополагающим конституционным и налогово-правовым принципам.

В Конституции РК установлено, что РК является унитарным государством, а это подразумевает действие его налогового законодательства на всей территории РК.

А согласно ст.9 НК РК, налоговая система в РК является единой на всей территории РК в отношении всех налогоплательщиков.

Таким образом, основываясь на конституционных и налогово-правовых принципах, в РК не допускается создание особых льготных налоговых режимов на какой-либо конкретной территории (географической зоны, области, города или района), за исключением предусмотренных в НК РК специальных экономических и индустриальных зон и парка инновационных технологий [6; 7; 4, глава 79].

Вместе с тем, с 01.01.2021 г. Законом РК от 10.12.2020 г. введены в действие поправки в НК РК, согласно которым участники МФЦА (иностранцы, лица без гражданства) могут получить особое «инвестиционное налоговое резидентство МФЦА» при условии уплаты обязательного платежа в бюджет РК за выдачу документа, подтверждающего инвестиционное резидентство МФЦА [8; 9]. При этом срок пребывания физического лица – инвестиционного резидента МФЦА для признания его налоговым резидентом РК в целях получения налоговых льгот в МФЦА сокращен в 2 раза по сравнению со сроком пребывания на территории РК всех остальных иностранных физических лиц в целях признания их налоговыми резидентами РК (со 183 до 90 дней в году) [4, п.2, п.2-1 ст.217]. За «символическую» плату в бюджет РК - 7 000 МРП (а это 20 419 000 тг. на 2021 г.) инвестиционный резидент МФЦА будет освобожден от уплаты ИПН по доходам, полученным из источников за пределами РК. Это ли не создание оффшора усилиями государства и одновременно откуп государству за освобождение полученных из других стран доходов от уплаты налогов в его бюджет? Такой подход подразумевает не только создание государством специального льготного налого-

вого режима по региональному признаку, но и формирование особого города-государства внутри Казахстана. Кроме того, мы пытаемся привлечь в Казахстан иностранных инвесторов в ущерб другим государствам, и поощряем их нежелание платить налоги за легальный откуп. При этом сам Казахстан вряд ли одобряет, когда его налогоплательщиков таким образом переманивают другие государства с подобными льготами.

М.К. Сулейменов и А.Е. Дуйсенова в одной из своих работ критически отмечают, что правовая система МФЦА «...противоречит всем традициям и обычаям этого государства (*Казахстана - авт.*). ... Конституционный закон о Международном финансовом центре принят с нарушением Конституции РК, в которой в качестве действующего права закреплено право РК, и в которой закреплены строго ограниченные случаи, когда могут приниматься конституционные законы (Президент, Правительство, Парламент, Конституционный Совет, судебная система). Создание финансового центра под эти случаи не подпадает» [10, с. 42-49].

Поскольку в соответствии с п.1 ст.14 Конституции РК все равны перед законом, а в соответствии с принципом справедливости налогообложения, установленном в п.1 ст.7 НК РК, налогообложение является всеобщим, введение налоговых льгот для субъектов финансового сектора должно относиться к таким субъектам на всей территории РК. Чем, например, банки, дилеры, брокеры, управляющие инвестиционными портфелями на всей территории РК и их работники, отличаются от точно таких же субъектов в МФЦА, и почему они лишены всех привилегий, территориально предоставленных только участникам МФЦА?

Помимо прочего, посредством создания МФЦА государство, презентуя благие намерения в виде развития финансовой отрасли, создало легальную оффшорную зону, где не действует часть всеобщей и единой налоговой системы РК.

Создание подобных оффшорных зон внутри самого государства противоречиво. С одной стороны, можно понять, когда государство создает инвестиционно привлекательные зоны в отдаленных и слабо развитых регионах страны (коих у нас немало) для целей развития этого региона, его производительных сил и вливания денежных средств в его инфраструктуру с предоставлением инвестиционных налоговых преференций инвесторам. При этом, подобное государственное или частное инвестирование должно осуществляться не только в финансовый сектор, но и в реальные (производственные) сектора экономики, что повысит экономическую и политическую независимость го-

сударства, а также его привлекательность на международном рынке.

Но в случае с МФЦА зона создана в столице страны, которую трудно назвать «слабо развитым регионом». Более того, МФЦА содержится из средств государственного бюджета на деньги *всех* налогоплательщиков РК, даже тех, кто не имеет никакого отношения к МФЦА и которым государство при обычных условиях подобные льготы не предоставит.

Почему же эта особая территория, которой предоставлен обособленный и независимый статус, в таком случае, не обслуживает и не содержит сама себя, за счет своих собственных доходов? Ответ прост: нет в МФЦА своих налогоплательщиков, приносящих ему доходы. Там одни льготники. Мы зачем-то создали обособленную и независимую инвестиционную территорию, безусловно требующую администрирования, но не имеющую дохода даже на собственное содержание.

С другой стороны, с точки зрения экономики, создание «налоговых гаваней» или «оффшорных зон» пагубно влияет на развитие экономики страны в целом. Любое введение подобных оффшорных зон может рано или поздно привести к созданию неравенства между изначально равными. Если государство устанавливает конституционный принцип равенства всех своих граждан и организаций перед законом (согласно п.1 и 2 ст.14 Конституции РК, все равны перед законом и судом. Никто не может подвергаться какой-либо дискриминации, в том числе по мотивам происхождения, места жительства или по любым иным обстоятельствам), то оно должно неукоснительно следовать ему и не создавать своими актами зон и территорий, где этот принцип может оказаться нарушенным.

Государства всего мира, не исключая Казахстан, с колоссальным рвением стремятся ограничить отток капиталов в оффшорные зоны и всячески порицают за это бизнес среду. Например, в 2013 г. главами государств и правительств Группы 20 (G20) был одобрен и в настоящее время реализуется План действий по борьбе с размыванием налоговой базы и выводом прибыли из-под налогообложения [11]. Повсеместно государствами принимается антиоффшорное законодательство. И одновременно своим решением на своей территории Казахстан легализует одну из таких зон. Ведь не зря исследователи в области экономики пишут о том, что создание оффшорных зон снижает эффективность управления государственной экономикой, и страны стремятся разработать действенное законодательство о противодействии злоупотреблению «налоговыми гаванями» [12, с.412].

Сейчас в Казахстане происходит ситуация, аналогичная той, что складывалась в стране 25-30 лет назад с привлечением иностранных инвестиций путем предоставления только иностранным инвесторам колоссальных налоговых льгот. Иностранные инвесторы были практически полностью освобождены от налогообложения, осуществляли инвестиционную деятельность на нашей территории, а мы в последующем втридорога импортировали готовую продукцию из нашего же сырья. А все потому, что ни тогда, ни сейчас в Казахстане не существует производственной инфраструктуры и собственного внутреннего рынка производства товаров. Сегодня ситуация такая же: с притоком в МФЦА иностранного капитала при полном его освобождении от налогообложения государство не получает ни финансирования важных отраслей, ни налогов от осуществляемой высокодоходной финансовой деятельности.

Имеются множественные показательные примеры следования государством политике «двойных стандартов». Так, согласно ст.4 Закона РК «О противодействии легализации (отмыванию) доходов, полученных преступным путем, и финансированию терроризма», подлежат финансовому мониторингу, осуществляемому банками второго уровня, операции с деньгами, если сумма превышает 3 (5, 7, 10) млн. тенге. Например, физическому лицу в банке отказывают в снятии наличных денег в сумме 15 млн. тенге со своего банковского счета, полученных по договору купли-продажи квартиры, в случае отказа физического лица от указания точных данных и представления документов о том, на какие цели физическое лицо *намерено* их расходовать. Казалось бы: моя собственность, что хочу, то и делаю с ней в рамках закона. Но государство решает иначе и устанавливает за гражданами и организациями довольно жесткий контроль. При этом физическое лицо должно было уплатить налог на имущество, выплатить банку процент за обналичивание денег, да еще и остаться лицом, подозреваемым в финансировании терроризма (менеджеры банков порой, не скупясь, без зазрения совести одаривают своих клиентов фразами «а вдруг Вы финансируете террористов»). Обычные граждане и организации порицаются государством за одни только *намерения, которые порой самим же государством произвольно и вменяются*.

Одновременно с этим государство решает создать официальную оффшорную зону на отдельной своей территории, освободить участников МФЦА от налогообложения, фактически позволить размывать предыдущую историю получения ими денег, не уточняя на какие

цели доход от инвестиций в дальнейшем будет расходоваться и к тому же финансировать весь этот непрозрачный круговорот. Вряд ли у инвестора в МФЦА спросят, чтобы его не спугнуть, каким образом он ранее получил инвестируемые им в МФЦА деньги и куда будущий доход от инвестиций собирается израсходовать. Это показательный пример того, что в государстве нет равного отношения к бизнесу и гражданам. Соответственно, решение о создании международного финансового центра было непродуманным и поспешным.

Полагаем, что наиболее верным, с юридической точки зрения, являлся бы подход законодателя по принятию решения об отказе от специальных зон, именуемых «налоговыми гаванями» или оффшорами. Вместе с тем, можно было бы создать привлекательные инвестиционные условия и льготирование в части налогообложения для осуществления инвестиций в действительно социально и экономически важные отрасли (в большей степени реальный, а не финансовый сектор экономики) независимо от территории инвестирования или поощрять такие инвестиции в слабо развитых регионах, снизить общее налоговое бремя населения страны. На сегодня это представляется весьма актуальным, особенно в связи с регулярными ограничениями на импорт/экспорт товаров вследствие пандемии коронавируса, повышения цен на импортные товары (работы, услуги), снижение общего мирового запаса отдельных ресурсов, материалов и производственных сил.

2. Оборотоспособность криптовалюты

Не менее актуально на современном этапе звучит тема криптовалют и национальных цифровых валют, проблемы с правовым регулированием которых уже неоднократно обсуждались и продолжают обсуждаться в течение последних лет на мировом и региональном уровнях. Как известно, государства по критерию легализации ими криптовалюты в своем законодательстве делятся на три группы: те, что легализовали у себя криптовалюту полностью или частично; те, что запретили криптовалюту и ее обращение на своей территории; те, что не определились с правовым режимом криптовалюты или намеренно ее игнорируют.

Например, в Российской Федерации разрешены выпуск и оборот цифровой валюты (криптовалюты), ее использование в качестве *платежного средства*, хоть и с известными ограничениями. Казахстан вновь отличился, избрав двойственный путь: общий запрет обращения криптовалюты на всей территории РК с одновременной ее легализацией на отдельной территории.

С принятием и введением в действие Закона РК от 25.06.2020 г. № 347-VI «О внесении изменений и дополнений в некоторые законодательные акты РК по вопросам регулирования цифровых технологий» в число объектов гражданских прав включены цифровые активы.

До внесения указанных поправок в законодательство РК криптовалюта могла быть использована гражданами и юридическими лицами при совершении любых, не запрещенных законодательством РК, сделок в качестве прочего непоименованного вида имущества. Теперь цифровые активы прямо включены в состав объектов гражданских прав в качестве самостоятельного элемента с отдельной регламентацией его правового режима в специальном законодательстве.

Цифровой актив на сегодня может являться объектом гражданских правоотношений (п.2 ст.115 ГК РК). Однако это вовсе не означает, что всякий и каждый цифровой актив является оборотоспособным объектом гражданских прав в РК. Пунктом 3-1 ст.115 ГК РК установлено, что особенности оборота цифровых активов устанавливаются Законом РК «Об информатизации» и актами МФЦА.

В Законе РК «Об информатизации» раскрывается определение понятия «цифровой актив», а также устанавливается, что цифровые активы могут быть обеспеченными и не обеспеченными. Собственно криптовалюта обозначена термином «необеспеченный цифровой актив».

По общему правилу, выпуск и оборот криптовалюты (необеспеченных цифровых активов) на территории РК запрещены, за исключением случаев, предусмотренных законами РК [13, п.3 ст.33-1].

Однако, ст.115 ГК РК предусмотрено, что особенности оборота криптовалюты (необеспеченных цифровых активов) могут быть установлены в МФЦА.

В Глоссарии МФЦА криптовалюта определена через понятие Private E-currency (Private Electronic Currency, Private E-money) - частная электронная валюта или частные электронные деньги. Под частной электронной валютой понимается цифровое определение стоимости, которое: 1) может быть предметом цифровой торговли и функционировать в качестве (а) средства обращения; или (б) единицы расчета; или (с) средства накопления; 2) может быть обменено на фиатную валюту (и наоборот), но при этом не выпускается и не обеспечивается каким-либо государством; 3) выполняет вышеперечисленные функции только по соглашению пользователей частной электронной валюты; и соответственно, 4) отличается от фиатных денег и электронных денег [14].

Криптовалюта в МФЦА признается в качестве инвестиций. Следовательно, любая инвестиционная деятельность, осуществляемая в МФЦА, может осуществляться и в отношении криптовалюты. Так, частную электронную валюту (криптовалюту) в МФЦА можно купить, продать, обменять на фиатную валюту или на другую криптовалюту [15].

Необходимо отметить, что в законодательстве РК, с одной стороны, и актах МФЦА, с другой стороны, криптовалюта обозначается различными понятиями и имеет различное содержание (природу, сущность). Из этого следует несколько резонных вопросов:

1) действительно ли один и тот же объект правоотношений урегулирован актами МФЦА и законодательством РК?

2) если по ГК РК актами МФЦА может устанавливаться исключительно оборотоспособность объекта (криптовалюты), то допустимо ли актами МФЦА устанавливать иной, отличный от законодательства РК, понятийный аппарат и правовую природу криптовалюты?

Представляется, что в соответствии с п.3-1 ст.115 ГК РК и п.3 ст.33-1 Закона РК «Об информатизации» акты МФЦА должны были лишь установить, что на территории МФЦА, в отличие от всей остальной территории РК, необеспеченный цифровой актив разрешен к обороту и может быть использован в сделках и операциях без ограничений в качестве объекта или платежного средства, а также в качестве инвестиций или объекта инвестиций. На деле получилось, что акты МФЦА как будто регулируют совсем иной объект правоотношений и устанавливают его самостоятельный правовой режим.

Если все же необеспеченный цифровой актив и частная электронная валюта - это одно и то же, то насколько обоснованно установление ограниченной оборотоспособности объекта в привязке к конкретной территории? Как правило, ограниченная оборотоспособность устанавливается для редких, представляющих культурную ценность или опасных объектов, но не на конкретной территории в государстве, а по критерию субъектов, имеющих право на их использование, или по критерию видов сделок, осуществляемых с этим имуществом.

Так с какой целью государство запрещает оборот криптовалюты: с целью защиты общества, граждан и организаций от, якобы, нестабильного, необеспеченного, ненадежного и опасного объекта их инвестиций и сделок или с целью обеспечения доступности этого высокодоходного финансового продукта лишь для отдельной исключительной группы общества по региональному признаку?

И понятна была бы логика законодателя,

если бы нам преподнесли подобное разделение возможностей как пилотный проект, как апробацию правового регулирования криптовалюты на небольшой ограниченной территории в целях формирования совершенного законодательства в дальнейшем на всей территории РК. Однако криптовалюта обращалась и продолжает обращаться в РК только в пределах территории МФЦА, без объяснения причин, как некий особо привлекательный и недоступный для всех остальных финансовый продукт или агрегат.

Политика государства в таком случае выглядит неопределенной и двойственной: частичная легализация криптовалюты исключительно для того, чтобы не отставать от модных тенденций развитых стран и угодить инвесторам МФЦА, и общий запрет на ее обращение на всей остальной территории РК для всех остальных граждан и организаций.

Обращает на себя внимание и явное противоречие правовых норм ГК РК и Закона РК «Об информатизации».

П.3-1 ст.115 ГК РК установлено, что *особенности оборота цифровых активов* определяются законодательством РК, актами Международного финансового центра «Астана».

Цитируемая статья отсылает нас, с одной стороны, к законодательству РК, а с другой стороны, к актам МФЦА.

Согласно п.3 ст.33-1 Закона РК «Об информатизации», выпуск и оборот необеспеченных цифровых активов на территории РК запрещаются, *за исключением случаев, предусмотренных законами РК*.

Другими словами, Закон РК «Об информатизации» допускает исключения, связанные с установлением оборотоспособности необеспеченных цифровых активов, только в *законах РК*. Акты МФЦА не являются законами РК, о чем прямо говорит как Закон РК «О правовых актах», так и Конституционный закон РК «О МФЦА».

Таким образом, опираясь на Закон РК «Об информатизации», актами МФЦА, не являющимися законами РК, не может быть определена оборотоспособность криптовалюты иная, чем та, что установлена в Законе РК «Об информатизации».

На вышеизложенный довод можно возразить, сославшись на п.3-1 ст.115 ГК РК, где прямо установлена возможность прямого обращения к актам МФЦА для целей определения оборотоспособности криптовалюты в гражданском обороте на территории МФЦА. Вместе с тем, законодателю все же надлежит определить единый подход к тому, какие акты способны устанавливать оборотоспособность криптовалюты. Если в последующем государство вдруг

изменит свою позицию в проводимой им политике в отношении МФЦА и начнет утверждать о необоснованности регулирования актами МФЦА криптовалюты в порядке, отличном от порядка, установленного законодательством РК, пострадают инвесторы, которые вложили крупные суммы денег в криптовалюту как объект инвестиций.

Непоследовательный подход казахстанского законодателя к вопросу о легализации неких благ только на отдельной территории РК или для исключительной группы лиц на этой территории может привести к дисбалансу прав и законных интересов граждан и организаций.

Стоит задуматься и объективно определить, какую пользу приносит МФЦА всему казахстанскому обществу, финансирующему его существование и администрирование за счет налогов.

Инвестиции должны осуществляться не только с целью получения дохода инвестором, но и с целью создания общественного блага, служения общественным интересам и получения иного положительного социального эффекта страной-реципиентом инвестиций. Понятно, что инвестиции в финансовый сектор рассчитаны на получение быстрого, не затратного дохода, в отличие от инвестиций в производственный сектор. Однако для самой страны-реципиента, как выразителя публичных интересов, инвестиции в исключительно финансовый сектор не принесут какой-либо значительной пользы в долгосрочной перспективе.

Если же существование и функционирование МФЦА является объективно необходимым и полезным для государства, выражающего публичный интерес всего общества, то правовые нормы о налогообложении участников и органов МФЦА должны быть, во-первых, переосмыслены, а во-вторых, закреплены в надлежащем нормативно-правовом акте, устанавливающем налоги и случаи освобождения от их уплаты, - в НК РК.

Если МФЦА признается независимой и особой территорией, то и финансировать свое существование, администрирование и деятельность МФЦА надлежит не за счет государственного бюджета, а за счет поступлений в бюджет самого МФЦА в виде налогов, сборов и, возможно, доходов от законной деятельности органов МФЦА и их организаций.

Наконец, если государство запрещает оборот того или иного актива, то это должен быть обоснованный и мотивированный запрет. Если криптовалюта, по мнению законодателя, опасна, нестабильна, искусственно переоценена, что влечет за собой негативные финансовые последствия для общества и граждан, то у государства нет права подвергать подобному риску отдельную свою территорию и ее граждан и организации. Если же криптовалюта, наоборот, представляется привлекательным объектом инвестиций или может быть использована в качестве инвестиций, то надлежит разрешить ее использование на всей территории государства, обеспечив правовое регулирование и защиту прав и законных интересов всех лиц, осуществляющих операции с криптовалютой.

Резюмируя вышеизложенное, полагаем, что главенствующей задачей государства является проведение единой последовательной политики (правовой, социальной, экономической, налоговой) как в отношении своих резидентов, так и нерезидентов. Та страна наиболее привлекательна для международного сообщества в целях взаимовыгодного сотрудничества и осуществления инвестиций, которая сумела построить стабильно развивающееся общество, привить ему определенные ценности и принципы, обеспечить собственное независимое производство и хозяйство, образование, медицину и, как следствие, способно предложить международному рынку востребованные и конкурентоспособные товары, услуги, финансовые продукты и при этом сохранить свою политическую и экономическую независимость и национальную идентичность.

Список использованных источников:

1. Аслаян К.Г. История создания, функции и назначение мировых финансовых центров // <https://cyberleninka.ru/article/n/istoriya-sozdaniya-funktsii-i-naznachenie-mirovyh-finansovyh-tsentrov/viewer> (Дата обращения: 14.06.2021).
2. Закон Республики Казахстан от 5 июня 2006 года № 145-III «О региональном финансовом центре города Алматы» (Утратил силу в соответствии с Конституционным законом РК от 7 декабря 2015 года № 438-V) // https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=30058246
3. Темирханов М. Региональный финансовый центр Алматы: полная безнадёра // https://forbes.kz//finances/finance/regionalnyiy_finansoviyiy_tsentr_almaty_i_polnaya_beznadega/ (Дата обращения: 19.06.2021).
4. Налоговый кодекс Республики Казахстан от 25 декабря 2017 года № 120-VI (с изменениями и дополнениями по состоянию на 24.06.2021 г.) // https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=36148637

5. Комментарий к Кодексу Республики Казахстан «О налогах и других обязательных платежах в бюджет» (Налоговый кодекс) (по состоянию на 19.04.2019 г.) Издание в 2-х томах. Том 1. - Алматы, 2020. 776 стр.
6. Закон Республики Казахстан от 03 апреля 2019 года № 242-VI «О специальных экономических и индустриальных зонах» (с изменениями и дополнениями по состоянию на 01.04.2021 г.) // https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=36402496
7. Закон Республики Казахстан от 10 июня 2014 года № 207-V «Об инновационном кластере «Парк инновационных технологий» (с изменениями и дополнениями по состоянию на 31.03.2021 г.) // https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=31565313
8. Конституционный закон Республики Казахстан от 30 декабря 2019 года № 296-VI «О внесении изменений и дополнений в некоторые конституционные законы Республики Казахстан» // https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=35313000
9. Закон Республики Казахстан от 10 декабря 2020 года № 382-VI «О внесении изменений и дополнений в Кодекс Республики Казахстан «О налогах и других обязательных платежах в бюджет» (Налоговый кодекс) и Закон Республики Казахстан «О введении в действие Кодекса Республики Казахстан «О налогах и других обязательных платежах в бюджет» (Налоговый кодекс)» (с изменениями от 24.05.2021 г.) // https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=38044423
10. Сулейменов М.К., Дуйсенова А.Е. Государство Республики Казахстан как смешанная юрисдикция // Субъекты гражданского права и реформа системы юридических лиц: Материалы международной научно-практической конференции, посвященной 50-летию юбилею доктора юридических наук, профессора Карагузова Фархада Сергеевича (г. Алматы, 28 июня 2021 г.) / Отв. ред. С.П. Мороз. – Алматы, 2021. – 276 с. С.42-49
11. OECD (2013), Action Plan on Base Erosion and Profit Shifting, OECD Publishing // <http://dx.doi.org/10.1787/9789264202719-en>(Дата обращения: 19.06.2021).
12. Катасонов В.О. Проценте: ссудном, подсудном, безрассудном. «Денежная цивилизация» и современный кризис. - М.: Издательский дом Кислород, 2014. - 704 с. с илл.
13. Закон Республики Казахстан от 24 ноября 2015 года № 418-V «Об информатизации» (с изменениями и дополнениями по состоянию на 02.01.2021 г.) // https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=33885902
14. AIFC GLOSSARY. AIFC ACT NO. FR0017 OF 2018 (with amendments as of 28 June 2020, which commence on 1 July 2020) // https://aifc.kz/files/legals/246/file/glo_v7_fr0017_14.12.2019.pdf
15. AIFC GENERAL RULES. AIFC RULES NO. FR0001 OF 2017 (with amendments as of 17 January 2020, which commence on 17 January 2020) // https://aifc.kz/files/legals/85/file/gen_v7_fr0001_13.10.2019.pdf

References:

1. Aslanjan K.G. Istorija sozdaniya, funktsii i naznachenie mirovyyh finansovyh centrov // <https://cyberleninka.ru/article/n/istoriya-sozdaniya-funktsii-i-naznachenie-mirovyyh-finansovyh-tsentrov/viewer>(Data obrashheniya:14.06.2021).
2. Zakon Respubliki Kazahstan ot 5 ijunja 2006 goda № 145-III «O regional'nom finansovom centre goroda Almaty» (Utratil silu v sootvetstvii s Konstitucionnym zakonom RK ot 7 dekabrya 2015 goda № 438-V) // https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=30058246
3. Temirhanov M. Regional'nyy finansovyy centr Almaty: polnaya beznadjoga // https://forbes.kz//finances/finance/regionalnyiy_finansoviyiy_tsentr_almatyi_polnaya_beznadega/ (Data obrashheniya: 19.06.2021).
4. Nalogovyy kodeks Respubliki Kazahstan ot 25 dekabrya 2017 goda № 120-VI (s izmenenijami i dopolnenijami po sostojaniju na 24.06.2021 g.) // https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=36148637
5. Kommentarij k Kodeksu Respubliki Kazahstan «O nalogah i drugih objazatel'nyh platezhah v bjudzhet» (Nalogovyy kodeks) (po sostojaniju na 19.04.2019 g.) Izdanie v 2-h tomah. Tom 1. - Almaty, 2020. 776 str.
6. Zakon Respubliki Kazahstan ot 03 aprelja 2019 goda № 242-VI «O special'nyh jekonomicheskikh i industrial'nyh zonah» (s izmenenijami i dopolnenijami po sostojaniju na 01.04.2021 g.) // https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=36402496
7. Zakon Respubliki Kazahstan ot 10 ijunja 2014 goda № 207-V «Ob innovacionnom klasterе «Park innovacionnyh tehnologij» (s izmenenijami i dopolnenijami po sostojaniju na 31.03.2021 g.) // https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=31565313

8. Konstitucionnyj zakon Respubliki Kazahstan ot 30 dekabnja 2019 goda № 296-VI «O vnesenii izmenenij i dopolnenij v nekotorye konstitucionnye zakony Respubliki Kazahstan» // https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=35313000
9. Zakon Respubliki Kazahstan ot 10 dekabnja 2020 goda № 382-VI «O vnesenii izmenenij i dopolnenij v Kodeks Respubliki Kazahstan «O nalogah i drugih objazatel'nyh platezhah v bjudzhet» (Nalogovyj kodeks) i Zakon Respubliki Kazahstan «O vvedenii v dejstvie Kodeksa Respubliki Kazahstan «O nalogah i drugih objazatel'nyh platezhah v bjudzhet» (Nalogovyj kodeks)» (s izmenenijami ot 24.05.2021 g.) // https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=38044423
10. Sulejmenov M.K., Dujsenova A.E. Gosudarstvo Respubliki Kazahstan kak smeshannaja jurisdikcija // Sub'ekty grazhdanskogo prava i reforma sistemy juridicheskikh lic: Materialy mezhdunarodnoj nauchno-prakticheskoj konferencii, posvjashhennoj 50-letnemu jubileju doktora juridicheskikh nauk, professora Karagusova Farhada Sergeevicha (g. Almaty, 28 ijunja 2021 g.) / Otv. red. S.P. Moroz. – Almaty, 2021. – 276 s. S.42-49
11. OECD (2013), Action Plan on Base Erosion and Profit Shifting, OECD Publishing // <http://dx.doi.org/10.1787/9789264202719-en>(Data obrashhenija: 19.09.2021).
12. Katasonov V. O procenete: ssudnom, podsudnom, bezrassudnom. «Denezhnaja civilizacija» i sovremennyj krizis. - M.: Izdatel'skij dom Kislorod, 2014. - 704 s. s ill.
13. Zakon Respubliki Kazahstan ot 24 nojabnja 2015 goda № 418-V «Ob informatizacii» (s izmenenijami i dopolnenijami po sostojaniju na 02.01.2021 g.) // https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=33885902
14. AIFC GLOSSARY. AIFC ACT NO. FR0017 OF 2018 (with amendments as of 28 June 2020, which commence on 1 July 2020) // https://aifc.kz/files/legals/246/file/glo_v7_fr0017_14.12.2019.pdf
15. AIFC GENERAL RULES. AIFC RULES NO. FR0001 OF 2017 (with amendments as of 17 January 2020, which commence on 17 January 2020) // https://aifc.kz/files/legals/85/file/gen_v7_fr0001_13.10.2019.pdf

КЛАССИКА ЦИВИЛИСТИКИ

К 100- летию со дня рождения Б.В.Покровского – видного казахстанского ученого-цивилиста

В рубрике «Классика цивилистики» сегодня мы вновь обращаемся к казахстанской цивилистике.

Одним из первых в ряду казахстанских цивилистов, является видный казахстанский ученый – юрист, внесший неоценимый вклад в развитие гражданского права, Борис Владимирович Покровский, сто лет со дня рождения которого мы отметим в следующем году, 28 февраля 2022 г.

Б.В. Покровский родился в 1922 г. в г. Оренбурге. В 1925 г. переехал с родителями в г. Ташкент. Школу закончил в древнем российском городе Рыльск. После окончания школы поступил в Московский юридический институт Наркомюста СССР. В то время это был один из крупнейших юридических институтов наряду с Саратовским и Харьковским юридическими институтами. С 1942 по 1943 г.г. Московский юридический институт был эвакуирован в г. Алма-Ата. После окончания данного института в 1945 г. Покровский Б.В. вернулся в полюбившийся ему зеленый красивый город Алма-Ату и до 1950 г. работал в нашем городе адвокатом. На войну не призывался по состоянию здоровья т.к. страдал астмой. С 1950 года перешел на преподавательскую работу в только что открывшийся Алма-Атинский юридический институт. Читал лекции по земельному праву, трудовому праву, гражданскому праву, а также по гражданскому процессу. После ликвидации института на его базе в Алма-Ате был открыт Юридический факультет в Казахском Государственном Университете им. С.М.Кирова.

Все эти годы Б.В.Покровский работал над диссертацией и в 1956 г. в Харьковском юридическом институте блестяще защитил кандидатскую диссертацию, причем без научного руководителя. С 1957 г. по 1994 г. он проработал в Институте философии и права Академии наук Казахстана на разных должностях, начиная с младшего научного сотрудника.

Вспоминая то время, нельзя не отметить, что Институт философии и права Академии наук Казахской ССР был крупным научным центром правовой и философской мысли Казахстана. Такие академики как С.З. Зиманов, Ж.М. Абдильдин, М.Т. Баймаханов возглавляли институт в разные годы. Со временем институт был разделен на два института – Институт философии и Институт государства и права.

С 1995 года до последнего дня своей жизни Б.В.Покровский работал ведущим научным сотрудником Научно- исследовательского института частного права, возглавляемого академиком М.К.Сулейменовым, который был тогда в составе КазГЮУ. В настоящее время НИИ частного права находится в составе Каспийского общественного университета.

Академик С.З.Зиманов называл Бориса Владимировича «мозгом института философии и права», т.к. он обладал поистине энциклопедическими знаниями в области права и философии. Он был блестящим оратором и знатоком гражданского права, был всегда в курсе всех последних достижений в области теории права, философии, экономики и других наук. Прекрасно знал и цитировал работы Гегеля, Канта, Маркса, Энгельса и др. Его знали и уважали многие ученые из других (в то время) союзных республик, такие корифеи правовой науки как С.С.Алексеев, А.Л.Маковский, В.Ф.Яковлев, М.И. Брагинский, В.В. Витрянский и др. Ученики его за глаза называли «профессор Покровский» и просто обожали как великолепного собеседника и старшего друга, который всегда щедро делился своими обширными знаниями в области не только гражданского права, но и семейного, жилищного и других областей права.

К нашему большому сожалению, 20 июня 2002 года, Б.В. Покровский ушел из жизни. Но благодарные ученики до сих пор помнят, и будут помнить всегда своего дорогого Учителя.

Говоря о вкладе Б.В. Покровского в казахстанскую цивилистику, особо надо подчеркнуть что он принимал самое активное участие в написании и подготовке обоих изданий Комментария к Гражданскому кодексу КазССР (1965 г. и 1990 г.). Нельзя не отметить вклад Б.В. Покровского в Комментарий к Кодексу о браке и семье КазССР (1989 г.), в котором им написан был один из наиболее сложных разделов семейного права – алиментные обязательства. Комментарии к Общей и Особенной части нового Гражданского кодекса Республики Казахстан также включают написанные им разделы.

Он участвовал в разработке многих законодательных актов КазССР: Гражданский кодекс КазССР (1963 г.), Кодекс о браке и семье КазССР (1969 г.), Жилищный кодекс (1983 г.) и мн.др. С получением независимости Республики Казахстан он в составе рабочей группы участвовал в

написании нового Гражданского кодекса РК Общая часть (1994 г.), и Особенная часть (1999 г.), а также Закона РК «О жилищных отношениях (1997 г.), «О нотариате» (1997 г.), «О нормативных правовых актах» (1998 г.), « О земле» (2001 г.) и др.

Борис Владимирович оставил богатое творческое наследие. Даже теперь, по прошествии 40-50 лет, в его трудах вызывают восхищение сама постановка проблемы, оригинальность его мыслей, актуальность тем исследования. Многие его работы являются востребованными и актуальными для ученых и сегодня, особенно работы в области договорного права, письменной формы сделок, имущественных отношений и др.

Но центральное место в творческом наследии ученого, несомненно, можно отдать работам, посвященным теории гражданского права, в частности вопросам правовых отношений. Он рассматривал правовые отношения как специфический вид общественных отношений – волевые идеологические отношения. Причем в отличие от многих исследователей в области как общей теории права, так и теории гражданского права, которые под правоотношениями понимали урегулированное правом общественное отношение, Б.В. Покровский определял правовые отношения как форму материальных производственных отношений, являющихся содержанием правовых отношений. Форма находится в единстве с содержанием. Но по мнению автора «в этом единстве ни содержание – производственные отношения не превращаются в идеологические, ни форма – правовые отношения не превращаются в материальные».

В данном издании предлагаем вашему вниманию статью Б.В. Покровского, посвященную одной из центральных тем теории гражданского права «К вопросу о правоотношениях».

*С большим уважением,
академический профессор
Каспийского университета,
доктор юридических наук
Г.А.Алиханова*

Покровский Б.В.

К ВОПРОСУ О ПРАВООТНОШЕНИЯХ

Одной из центральных в юриспруденции является проблема правоотношений. Их исследованию советская правовая наука посвятила много работ и добилась немалых успехов. Однако внимание при этом акцентировалось главным образом на непосредственных правовых связях между отдельными лицами. Соответственно правоотношениями обычно называют индивидуально-определенные связи, выражающиеся в корреспондирующих друг другу правах и обязанностях¹. Но в такую схему, по мнению отдельных ученых-правоведов, не укладывается ряд правовых явлений. Поэтому они приходят к выводу о существовании вне правоотношений правоспособности², некоторых субъективных прав и обязанностей³, о возникновении прав и обязанностей, составляющих правовой статус, независимо от правоотношений⁴.

В настоящее время все большее распространение получает мнение о существовании не только индивидуализированных или, как их называют, конкретных, но и общерегулятивных правоотношений⁵. Последние, как пишет С.С. Алексеев, существуют в виде состояний, выражающих положение данного лица по отношению к другим лицам, обществу, государству⁶.

Что касается позитивного права, то оно обычно рассматривается не как правоотношение, а в других определениях, прежде всего как совокупность норм, установленных или санкционированных государством, как средство регулирования общественных отношений, модель поведения, особое учреждение⁷. Правоотношение в связи с нормой права характеризуется как реализация нормы, результат или средство правового регулирования⁸. При этом возможность определения позитивного права как общественного отношения и его вида - правоотношения в ряде случаев отрицается. Так, например, подверглось критике высказанное в нашей работе суждение о том, что право как выраженная в системе норм воля господствующего класса (в общенародном государстве - всего народа) представляет собой общественное отношение⁹. По мнению М. Бару, А. Пушкина, И. Красько, право есть лишь идеальная форма отражения (закрепления) общественных отношений, но не сами общественные отношения. Признание права общественным отношением, на их взгляд, означает отрицание его существования как особого надстроечного учреждения¹⁰. В литературе высказано и противоположное утверждение. Так, Р.С. Могилевский полагает, что более последовательное проведение социологической точки зрения в теории права, рассмотрение права как развивающегося общественного отношения является еще не вполне решенной исследовательской задачей¹¹.

Думается, что это последнее мнение правильно. Конечно, понимание права как специфического учреждения адекватно его непосредственному бытию, его существованию как некоторого особенного элемента надстройки и, следовательно, важно для науки. Однако такой взгляд односторонен, а потому и неполон. Рассмотрение позитивного права как общественного учреждения без раскрытия его свойств как отношения, а равно правоотношений только как непосредственных индивидуализированных связей, т.е. хотя и в весьма важных, но односторонних определениях, сколько бы ни подчеркивалось при этом значение системного подхода, не выходит за пределы непосредственного, чувственно-конкретного знания.

Несмотря на значимость познания непосредственного для теории и практики правового регулирования, элементы правовой надстройки не раскрываются при этом с необходимой полнотой

¹ См., например: Основы теории государства и права. М., 1969. С. 313 и 315; Теория государства и права. 1970. С. 553.

² См.: Пеньков Е.М. Социальные нормы - регуляторы поведения личности. М., 1972. С. 158.

³ См.: Явич Л.С. Право и общественные отношения. М., 1971. С. 109.

⁴ См.: Мицкевич А.В. Субъекты советского права. М., 1962. С. 12-13.

⁵ См., например: Алексеев С.С. Общая теория социалистического права. Вып. 2. Свердловск, 1964. С. 64-65; Матузов Н.И. Субъективные права граждан СССР. Саратов, 1966. С. 47-72; Бегичев Б.К. Трудовая правоспособность советских граждан. М., 1972. С. 81; Марксистско-ленинская общая теория государства и права. Социалистическое право. М., 1973. С. 498.

⁶ См.: Алексеев С.С. Социальная ценность права в советском обществе. М., 1972. С. 79.

⁷ См., например: Недбайло П.Е. Применение советских правовых норм. М., 1960. С. 95-96; Марксистско-ленинская общая теория государства и права. Основные институты и понятия. М., 1970. С. 346.

⁸ См.: Халфина Р.О. Методологический аспект теории правоотношения // Сов. государство и право. 1971. № 10. С. 20.

⁹ См.: Масевич М.Г., Покровский Б.В., Сулейменов М.К. Правовые вопросы материального стимулирования предприятий. Алма-Ата, 1972. С. 25.

¹⁰ См.: Бару М., Пушкин А., Красько И. Материальное стимулирование и право. Рец. на кн.: Масевич М.Г., Покровский Б.В., Сулейменов М.К. Правовые вопросы материального стимулирования предприятий // Изв. АН КазССР. Сер. обществ. 1973. № 1. С. 80.

¹¹ См.: Правоведение. 1974. № 5. С. 142.

как элементы данной общественной системы. Общее и существенное в достаточной мере не ограничено от единичного и случайного, а связи между этими сторонами правовой действительности не обосновываются в своей необходимости. Поэтому в сфере непосредственного знания вопрос о сущности правоотношений не раскрывается. Во многих правовых исследованиях этот вопрос не только не решается, но даже не ставится.

Следовательно, изучение правоотношений должно выйти за рамки непосредственного и перейти в сферу опосредствованного знания с тем, чтобы "из *собственных* форм существующей действительности развить истинную действительность как ее *долженствование*"¹.

При рассмотрении правоотношений следует всегда в должной мере учитывать связь понятий юридической науки со всеобщими категориями материалистической диалектики. Сказанное, конечно, не означает, что правовые понятия могут быть непосредственно выведены из всеобщих категорий. Эти понятия не развиваются из всеобщих, а отражают собственную диалектику правовой надстройки. Но вместе с тем они не находятся за пределами всеобщих категорий, а соотносятся с ними как особенное. Это позволяет использовать успехи науки в разработке всеобщих категорий и при анализе правовых понятий. В частности, при анализе понятия правоотношений нельзя не учитывать достижения науки в разработке понятия отношений и их вида — общественных отношений.

Отношения чаще всего понимают как совместную определенность объектов, которые называют членами отношения². Отношения, хотя и существуют объективно, но не воспринимаются непосредственно органами чувств, так как не состоят из вещества природы³. Они проявляются как свойства членов отношения. Поэтому знание об отношениях получается главным образом на теоретическом уровне. Сказанное полностью относится и к правовым отношениям, которые, как показали классики марксизма-ленинизма, представляют собой вид идеологических общественных отношений⁴. Это положение общепризнано в советской юридической науке. Но весьма спорно господствующее в ней сведение правоотношений лишь к непосредственным правовым связям, выражающимся в корреспондирующих друг другу правах и обязанностях. Такое понимание правоотношений является неоправданно узким. Сфера правоотношений гораздо шире индивидуализированных правовых связей. Более того, представляется методологически правильным мнение Имре Сабо, согласно которому марксистско-ленинская теория права вообще есть в конечном счете теория правовых отношений⁵. Действительно, диалектика правовой надстройки может быть понята лишь как диалектика специфических отношений⁶. Как писал Гегель, "благодаря отношению существующее не абстрактно, не стоит само по себе, а есть лишь в другом, но в этом другом оно есть соотношение с собою и соотношение с другим"⁷.

Для понимания диалектики системы правоотношений чрезвычайно важно раскрытие позитивного права как общественного отношения, а еще точнее - правоотношения. Основополагающие указания на этот счет содержатся в трудах классиков марксизма-ленинизма. В литературе уже отмечалось, что, по Марксу, право - это общественное отношение⁸. Правда, такое утверждение не избежало критики. Было высказано мнение, что прямых указаний классиков марксизма-ленинизма на этот счет нет и из их трудов такой вывод не вытекает⁹. Однако в их произведениях прямое указание на право как общественное отношение есть. Так, Ф. Энгельс в "Анти-Дюринге" подчеркивает, что "такие общественные отношения, как мораль и право, рассматривались Дюрингом антиисторически"¹⁰. Следовательно, право прямо характеризуется в этой работе как общественное отношение. Но дело даже не столько в отдельной цитате, сколько в самой концепции, проявляющейся в логике исследования права в трудах классиков марксизма-ленинизма. Они

¹ Маркс К., Энгельс Ф. Соч. Т. 1. С. 380.

² См., например: Категории диалектики как ступени познания. М., 1971. С. 88; *Ефимов В.Т.* Социальный детерминизм и мораль. М., 1974. С. 70; В литературе имеются и другие определения отношений. Так, А.И. Уемов пишет, что отношениями называется то, что образует вещь из данных элементов. Вещь при этом понимается в широком философском смысле, а не только как тело. (См.: *Уемов А.И.* Вещи, свойства и отношения. М., 1963. С. 51).

³ См.: *Уемов А.И.* Вещи, свойства и отношения. С. 47; Категории диалектики как ступени познания. С. 96.

⁴ См.: *Ленин В.И.* Полн. собр. соч., Т. 1. С. 149.

⁵ См.: *Сабо И.* Основы теории права. М., 1974. С. 32.

⁶ Диалектика в трудах классиков марксизма-ленинизма характеризуется как наука о связях. См.: *Маркс К., Энгельс Ф.* Соч. Т. 20. С. 384. Но связь, как отмечают ряд авторов, это основной вид отношения. См., например: *Шептулин А.П.* Категории диалектики. М., 1971. С. 154; Категории диалектики как ступени познания. С. 88.

⁷ *Гегель* Соч., Т. 1. М; Л., 1929. С. 226.

⁸ См.: *Мамут Л.С.* Вопросы права в "Капитале" К. Маркса // Сов. государство и право. 1967. № 12. С. 3; *Алексеев С.С.* О понятии права // Правоведение. 1970. № 1. С. 24.

⁹ См.: *Правотворчество в СССР*. М., 1974. С. 30.

¹⁰ См.: *Маркс М., Энгельс Ф.* Соч. Т. 20. С. 155.

рассматривали право как развивающееся отношение, а понятие права - в качестве развивающегося понятия¹. Так, в качестве исходного пункта, начала исследования права К. Маркс назвал простейшее правовое отношение - владение². Уже одно это многое дает для понимания взглядов К. Маркса на соотношение понятий правоотношения и права. В диалектической логике начало исследования выбирается не произвольно, оно должно отражать внутреннее единство предмета, его целостность. Начало представляет собой простейшую конкретность в целом и в то же время односторонний, абстрактный момент в нем, то непосредственное в целом, что имеет всеобщую форму, "клеточку", из которой развивается целое³.

Такой подход к проблеме начала в праве нашел историческое подтверждение. Первоначально правоотношения возникли как индивидуальные фактические связи, которые и были непосредственно правом. Но развитие общества привело к тому, что правом стали всеобщие правоотношения. Исторический характер становления права как всеобщего правоотношения раскрыт К. Марксом и Ф. Энгельсом. Они пишут: "Но история права показывает, что в наиболее ранние и примитивные эпохи... индивидуальные, фактические отношения в их самом грубом виде и являются непосредственно правом. С развитием гражданского общества, т.е. с развитием личных интересов до степени классовых интересов, правовые отношения изменились и получили цивилизованное выражение. Они стали рассматриваться уже не как индивидуальные отношения, а как всеобщие"⁴.

Правовые отношения были опосредствованы государством, а право как правоотношение приобрело всеобщий характер. Оно получило свое непосредственное выражение в законах как положительных всеобщих нормах. Одновременно индивидуализированные правовые связи между отдельными лицами стали иметь форму правоотношения лишь в силу опосредствования этих связей государством. Это означает включение через связи с государством всех членов общества в опосредствованную правовую связь, в единое целое - систему правовых отношений различного уровня, определение во всеобщей форме как условий существования, так и содержания индивидуализированных правоотношений.

Во избежание недоразумений, уточним, что о праве как правоотношении во всеобщей форме мы говорим, имея в виду конкретно-всеобщую, а не абстрактно-всеобщую связь, т. е. понимаем его как одну из сущностей, закон существования индивидуализированных правовых отношений, а не только как общий, свойственный им всем признак.

Правоотношения в их всеобщей форме находятся в единстве с правоотношениями в их особенных и единичных формах. Общее не имеет обособленного существования. Поэтому, с одной стороны, правоотношения во всеобщей форме имеют бытие лишь в отдельных правоотношениях, в связи с особенными и единичными правоотношениями. С другой стороны, лишь включая в себя момент всеобщих правоотношений, индивидуализированные общественные связи приобретают качество правоотношений⁵. Различные уровни правоотношений находятся, таким образом, в единстве. Однако это не означает, что индивидуализированные правовые связи входят в понятие права. Исторически, как сказано выше, они действительно имели такое существование. Но в результате опосредствования права государством отдельные правоотношения утратили качество непосредственно права и стали формой его реализации.

Хотя правоотношения во всеобщей форме как конкретно-всеобщая связь включают в себя все богатство особенных и единичных правоотношений, последние содержатся в их всеобщей форме в "снятом" виде. Поэтому нельзя согласиться с мнением, по которому правоотношения, понимаемые традиционно лишь как отдельные индивидуализированные правовые связи, включаются в понятие права⁶. Мы присоединяемся к тем авторам, которые, хотя и по другим основаниям, полагают, что такие связи непосредственно в право не входят, а служат

¹ Обстоятельное исследование права в процессе социального развития см. в кн.: *Спиридонов Л. И.* Социальное развитие и право. Л.: Изд-во Ленингр. ун-та, 1973.

² См.: *Маркс К., Энгельс Ф.* Соч. Т. 46. Ч. 1. С. 38.

³ О проблеме начала см.: *Абдильдин Ж.* Проблема начала в теоретическом познании. Алма-Ата, 1967.

⁴ *Маркс К., Энгельс Ф.* Соч. Т. 3. С. 336-337.

⁵ Раскрываемый в данной работе аспект соотношения всеобщего, особенного и единичного не исключает выявления других его аспектов. См., например: *Аюева Е.И.* Взаимодействие единичного, общего и особенного в правовых явлениях // Сов. государство и право. 1969. № 3; *Керимов Д.А.* Философские проблемы права. М., 1972.

⁶ См., например: *Кечекьян С.Ф.* Правоотношения в социалистическом обществе. М., 1958. С. 31- 32; *Пионтковский А.А.* Актуальные вопросы общей теории социалистического права // Проблемы Советского социалистического государства и права в современный период. М., 1969. С. 106.

средством его реализации, являются элементами правовой надстройки, механизма правового регулирования¹.

В связи со сказанным вернемся к упомянутому выше противопоставлению общественного отношения и права, которое проведено М. Бару, А. Пушкиным и И. Красько, полагающими, что признание права общественным отношением означает отрицание его существования как особого надстроечного учреждения, как идеальной формы отражения (закрепления) этих отношений. В действительности одно не исключает другого. Право существует двояко: с одной стороны, как нечто особенное, как специфическое надстроечное учреждение, совокупность зафиксированных в законе норм, т. е. в качестве внешнего выражения воли государства; с другой стороны, как всеобщее правоотношение². В качестве непосредственного, особенного право доступно эмпирическому знанию, а в качестве всеобщего познается на теоретическом уровне путем синтеза, поскольку связи не воспринимаются органами чувств и проявляются как свойство, определенность членов отношения. Правоотношения обнаруживаются, следовательно, как социальные, а еще точнее - юридические свойства их участников, как их юридически значимое поведение (например, в качестве правоспособности, субъективных прав и обязанностей).

Двоякое существование права не всегда в должной мере учитывается в литературе. Так, по одной точке зрения, право - это хотя и всеобщая связь лиц между собой, но не правоотношение. Высказавший это мнение Д.М. Генкин полагает, что всеобщая взаимная связь лиц между собой, урегулированная правом, является общим правилом, нормой, правом в объективном смысле, но не правоотношением³. Но всякая взаимная связь лиц как членов общества между собой не может быть ничем иным, как общественным отношением. Всякая норма также есть отношение. Поэтому, если рассматривать право не со стороны его внешнего выражения в законе, а как момент всеобщей связи членов общества, то оно представляет собой всеобщую форму правовой связи как идеологического общественного отношения.

Другая точка зрения гипертрофирует право в его особенном существовании как идеального отражения общественных отношений, зафиксированных в юридических законах. Она недостаточно учитывает объективное существование права, в известной мере затрудняет его понимание как формы экономических отношений, как фактора детерминации человеческого поведения, как момента практической человеческой деятельности. Более того, в отдельных случаях он может невольно привести к отождествлению права с понятием, а общественных отношений - лишь с материальными отношениями, как это, например, имеет место в работе А.М. Даниеляна. По его мнению, "экономические и иные общественные отношения по своему характеру являются материальными, а правовые понятия духовными, идеологическими"⁴. Далее, он приходит к выводу, что "если в праве закрепляются определенные абстрактные мысли, понятия, то в правоотношениях мы встречаемся с действительными лицами, участниками общественных отношений и определенными, единичными, чувственно воспринимаемыми вещами, предметами или объектами. Уже одно это показывает, что нельзя правоотношения включать в понятие права"⁵.

При таком подходе у А.М. Даниеляна выпадает из поля зрения деятельная, практическая сторона правовых идеологических отношений, их объективное существование, а право характеризуется, по существу, как понятие. Не изменяет смысла такого подхода и утверждение о том, что "главное, существенное в праве - это объективная сторона, абстрагированная от действительных общественных отношений"⁶, поскольку под общественными мыслятся лишь материальные отношения, а право лишь в качестве абстрактного понятия, хотя и абстрагированного из действительных отношений⁷.

¹ См., например: *Фарбер И.С.* О сущности права. Саратов, 1959. С. 49-51; *Иоффе О.С., Шаргородский М.Д.* Вопросы теории права. М., 1961. С. 195-196; *Керимов Д.А., Недбайло П.Е., Самоценко И.С., Явич Л.С.* К вопросу об определении понятия социалистического права // Правоведение. 1966. № 2. С. 17-23; *Горшенев В.М.* Способы и организационные формы правового регулирования в социалистическом обществе. М., 1972. С. 18; *Баймаханов М.Т.* Противоречия в развитии правовой надстройки при социализме. Алма-Ата, 1972. С. 261.

² Возможность существования конкретно-всеобщего и самого по себе в качестве некоторого особенного в диалектической логике сомнений не вызывает (см.: *Ильенков Э.В.* Диалектическая логика. М., 1974. С. 256-257).

³ См.: *Генкин Д. М.* Право собственности в СССР. М., 1961. С. 35.

⁴ См.: *Даниелян А.М.* Содержание и форма социалистического права: Автореф. дис.... д-ра. юрид. наук. Тбилиси, 1973. С. 15.

⁵ *Даниелян А. М.* Содержание и форма социалистического права. С. 21. В другом месте автор пишет: "Право имеет духовное содержание. В нем протоколируются известные правовые понятия, мысли, отражающие экономические и иные общественные отношения". С. 20.

⁶ Там же. С. 17.

⁷ К. Маркс и Ф. Энгельс подвергли критике взгляд на право как на понятие (*Маркс К., Энгельс Ф.* Соч. Т. 3. С. 311).

Но идеальное как отраженное может проявляться в формах, не входящих непосредственно в практику, например в понятиях и в формах практических, в том числе в виде практических идеологических общественных отношений¹. При этом в праве следует различать две стороны: формирование права и его действие. В процессе формирования права законодатель под углом зрения интересов государства выражает в понятиях, суждениях, протоколирует требования экономических отношений, их закономерности². Поэтому законодательная власть является "более делом знания, чем воли"³. Однако объективируется в позитивном праве и реализуется именно воля государства, а воля представляет собой внешнее осуществление мышления в действии⁴. Воля государства, объективированная в законе, - это имеющее своих адресатов и подчиняющее себе их волю веление, практическое отношение. Именно поэтому В.И. Ленин указывал: "Чтобы запрещать или предписывать, надо быть властью в государстве... воля, если она государственная, должна быть выражена как закон, установленный властью, иначе слово "воля" пустое сотрясение воздуха пустым звуком"⁵.

Таким образом, право на определенном этапе исторического развития общественных отношений, когда общий интерес господствующего класса конституируется в форме государства, - это момент общественной практики, опосредствуемый государством, которое "имеет также и форму господствующей воли"⁶. В праве находит выражение отношение государства к самому себе как форме всеобщего интереса, поскольку главной целью права является его реализация и защита⁷. Отношение государства к самому себе как выразителю интересов господствующего класса, а в общенародном государстве - всего народа, руководимого рабочим классом, всегда опосредствуется его отношением к интересам и поведению отдельных членов общества, в частности в форме господствующей воли, т. е. правоотношения.

Определение права как правоотношения во всеобщей форме ставит вопрос о критическом анализе некоторых взглядов в юридической науке на проблему должного и сущего в праве. Так, например, по мнению А.А. Пионтковского, связь позитивного права (правовых норм) с правоотношениями, понимаемыми им традиционно в качестве индивидуализированных связей, можно охарактеризовать как соотношение должного и сущего. "Должное" в праве, полагает А.А. Пионтковский, есть не что иное, как установленное законом "возможное" в данной ситуации правоотношение, а последнее есть действительность. Поэтому связь между правовыми нормами и правоотношениями рассматривается автором лишь как соотношение возможного и действительного⁸. Но такое понимание верно лишь применительно к отдельному, абстрагированному из системы связей и рассматриваемому в процессе становления правоотношению. Действительно, норма права и отдельное правоотношение непосредственно не совпадают. Диалектическое тождество общего и отдельного вообще всегда опосредствованно. Формой такого опосредствования для правовых связей являются юридические факты, а от них А.А. Пионтковский абстрагируется.

Однако дело коренным образом меняется, если речь идет не о связи отдельной нормы с отдельным правоотношением, а о системе правоотношений в их единстве с позитивным правом. А именно таков социологический подход к праву. В каждом данном обществе всегда налицо множество отдельных правоотношений, существующих в качестве элементов единой системы. В этой системе позитивное право "живет" объективно как всеобщее отдельных правоотношений, одна из их сущностей. Таким образом, позитивное право существует не только как совокупность абстрактных, объективированных в законе норм, не только как фиксация воли, но и как всеобщее правоотношение, идеологическая общественная связь.

Право - это опосредствованное государством и получившее таким образом всеобщую форму идеологическое отношение, содержание которого дано экономическими отношениями. "Подобно тому как у отдельного человека, для того, чтобы он стал действовать, все побудительные силы,

¹ К. Маркс и Ф. Энгельс отметили, что социальная власть господствующего класса, "вытекающая из его имущественного положения, находит каждый раз свое *практически-идеалистическое* выражение в соответствующей государственной форме". (Маркс К., Энгельс Ф. Соч. Т. 3. С. 69).

² К. Маркс говорит о протоколировании в законодательстве именно требований экономических отношений. (Маркс К., Энгельс Ф. Соч. Т. 4. С. 112), а вовсе не правовых понятий, как думает А.М. Даниелян.

³ Маркс К., Энгельс Ф. Соч. Т. 1. С. 293.

⁴ См.: Спиркин А.Г. Сознание и самосознание. М., 1972. С. 124.

⁵ Ленин В.И. Полн. собр. соч. Т. 32. С. 340.

⁶ Маркс К., Энгельс Ф. Соч. Т. 3. С. 323.

⁷ К. Маркс считал необходимой разработку вопроса об отношении государства к самому себе (Маркс К., Энгельс Ф. Соч. Т. 46. Ч. 1. С. 45). К сожалению, в юридической науке этот вопрос не получил достаточного освещения, хотя и заслуживает пристального внимания.

⁸ См.: Пионтковский Л.А. Актуальные вопросы общей теории социалистического права. С. 105.

вызывающие его действия, неизбежно должны пройти через его голову, должны превратиться в побуждения его воли, точно так же и все потребности гражданского общества, - независимо от того, какой класс в данное время господствует, - неизбежно проходят через волю государства, чтобы в форме законов получить всеобщее значение", - отметил Ф. Энгельс¹.

В праве под углом зрения интересов господствующего класса, а в общенародном государстве - всего народа санкционируются, приобретают форму юридического мотива объективные закономерности общественных отношений. Опосредствованные волей государства необходимые связи получают внешнее выражение в качестве зафиксированных в юридических законах правовых норм, но объективно вместе с тем существуют как конкретно-всеобщая сторона отдельных правоотношений и их совокупности, сторона, находящаяся в диалектическом единстве с другой стороной — единичным.

Конкретно-всеобщее - это одна из сущностей отдельных индивидуализированных правоотношений, ее должествование, которое по К. Марксу, как мы уже говорили, и есть истинная действительность. Следовательно, проблема должного, понимаемого как конкретно-всеобщее правоотношение, в его соотношении с сущим - это в данном случае прежде всего связь сущности и явления, а не возможного (желаемого) и действительного.

Право как конкретно-всеобщая связь, хотя и складывается, проходя через сознание, существует объективно в том смысле, что его содержание дано материальными экономическими отношениями, а всеобщая форма - волей государства, обусловленной этими отношениями и существующей для участников отдельных правоотношений независимо от их сознания². Вместе с тем всеобщее правоотношение как сущность (закон) отдельных индивидуализированных отношений действует на поведение их участников не так, как закон природы или объективный экономический закон, а в специфической форме. Всеобщую форму правоотношение получает именно благодаря господствующей воле государства и его власти, способной пресекать объективно возможные в пределах действия экономических законов поступки участников отдельных правоотношений, расходящиеся со всеобщим интересом, отраженным в юридических законах (нормах права).

Право как всеобщее правоотношение, о чем выше уже сказано, существует лишь как сторона отдельных правовых связей, а последние обычно находятся в единстве с другими общественными отношениями. Но это обстоятельство ни в коем случае не служит основанием для отрицания объективного существования правоотношений во всеобщей форме, а также отдельных правовых отношений, находящихся в единстве с другими опосредствуемыми ими общественными связями, прежде всего экономическими, в качестве формы и содержания.

Обычный довод против признания реального существования указанных правоотношений заключается в том, что в жизни общее неотделимо от единичного, а форма неразрывно связана с содержанием. Отсюда делается вывод, что и правоотношение существует лишь в качестве урегулированного правом общественного отношения³.

Но, во-первых, правоотношение иногда может существовать отдельно от других общественных отношений⁴. Во-вторых, и это главное, признание реально существующими лишь тех образований, которые могут обособляться, связано во многом с тем, что общее из своего единства с единичным, а правовая форма из единства со своим содержанием выделяются в познании путем абстракции, а абстракция понимается в формальной логике как мысленное вычленение стороны предмета, ее отражение. Но такой подход односторонен. Абстрактное существует не только в мышлении, но и в действительности, как сторона, элемент, момент данного конкретного⁵. В этой связи заслуживает внимания и дальнейшей разработки в науке права взгляд Ю.К.

¹ Маркс К., Энгельс Ф. Соч. Т. 21. С. 310.

² Объективный характер идеологических отношений, в том числе правовых, неоднократно подчеркивался в философской литературе. См., например: Гиндев П. Общество как целостная система общественных отношений // *Вопр. философии*. 1973. № 7. С. 73; Спиридонов Л.И. Социальное развитие и право. С. 38; Арефьева Г.С. Социальная активность. М., 1974. С. 117.

³ Разъясняя этот взгляд, О.С. Иоффе пишет, что квалификация правоотношения как результата юридического регулирования общественных отношений не означает ничего другого, кроме его характеристики как вида или формы, приобретаемых вследствие урегулирования реальным отношением (См.: Иоффе О.С. Советское гражданское право и социалистическая экономика // *Актуальные проблемы Советского государства и права в период строительства коммунизма*. Л.: Изд-во Ленингр. ун-та, 1967. С. 229).

⁴ См.: Алексеев С.С. Проблемы теории права. Т. 1. Свердловск, 1972. С. 261.

⁵ Как пишет Э.В. Ильенков, проблема отношения абстрактного к конкретному решается у Маркса не как проблема отношения "мысленного" к "чувственно-воспринимаемому". Здесь она отчетливо выступает как проблема внутреннего расчленения и объекта исследования и его образа в мышлении (*История марксистской диалектики*. М., 1971. С. 239-240).

Толстого, что правовые идеологические отношения именно как правоотношения, опосредствуют другие общественные отношения¹.

Резюмируя сказанное, можно отметить, что в единой системе правоотношений как идеологических общественных отношений существует несколько уровней, что само позитивное право можно и следует рассматривать как правоотношение во всеобщей форме.

Печатается по:
Известия АН Казахской ССР.
Сер. обществ, наук. 1975.
№ 3. С. 68-76.

¹ См.: Толстой Ю.К. Еще раз о правоотношении // Правоведение. 1969. № 1. С. 33; Общая теория государства и права. Т. 2. Л.: Изд-во Ленингр. ун-та, 1974. С. 336.

Трибуна Молодого Ученого

УДК 343 (73)

DOI: 10.54649/2077-9860-2021-2-41-48

Т.А.Амангелді¹**Каспийский общественный университет,
Республика Казахстан, г. Алматы**

ПРОБЛЕМА СТАЛКИНГА. ИСТОРИЯ ЯВЛЕНИЯ И АНАЛИЗ УГОЛОВНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА США

Аннотация

Статья посвящена проблемам stalking – навязчивого преследования человеком другого человека, которое является формой домогательства и запугивания; как правило, выражается в преследовании жертвы, и дальнейшем слежении за ней. Явление stalking не является новым, но закрепление его как правонарушения имеет недавнюю историю. Анализ уголовного законодательства США представлено Уголовным Кодексом Штата Калифорния, как первого штата, криминализировавшего данное деяние в стране и мире. Цель данного исследования заключается в последовательном изучении и детальном рассмотрении stalking как противоправного явления, историю и причины его возникновения, типологию stalkers, условия совершения преследования, анализ уголовного закона США, запрещающего и описывающего stalking, его формы и виды. Изучение описываемого явления представляется актуальным в связи с участвовавшими случаями stalking в Казахстане, позволяет отследить закономерности в вызовах и ответах на угрозы таких противоправных явлений. Научная значимость проведенного исследования заключается в полученных результатах, расширяющих теоретические основы данного явления, причины возникновения и способы борьбы с ним. Методологической основой исследования является диалектико-материалистический метод познания общественных процессов и явлений. В рамках настоящей статьи использовались общенаучный, историко-правовой, правовой, сравнительно-правовой, формально-логический, конкретно-социологический методы, а также метод системного анализа. Особое место в данной работе отдано историческому методу, в частности конкретно-историческому, хронологическому, а также иным другим методам. В статье рассмотрен терминологический аппарат stalking как противоправного явления, его исторический контекст, хронология событий, приведших к его криминализации, типология stalkers, виды и формы stalking. Рассмотрены вопросы нормы и патологии и их влияние на частоту преследования. Автором были сделаны выводы о том, что причинами порождающими stalking чаще является нездоровое влечение stalkers к жертве, а также выводы о том, что противоправность заключена в умышленном и осознанном, систематическом, противоправном поведении stalkera, несвязанным с причинением вреда, что говорит о формальном составе правонарушения. Ценность проведенного исследования заключается в анализе хронологии криминализации stalking и анализе нормы Уголовного кодекса Штата Калифорния, рассмотрении социального контекста и психологического аспекта, приводящего к stalking. Практическое значение итогов работы заключается в последующей возможности применить знания в работе практикующими психологами, юристами, законодателями и правозащитниками в своей деятельности, адвокатских проектах, рекомендациях и собственных заключениях. Термины stalking и преследование в данной статье являются равнозначными.

Ключевые слова: stalking, киберstalking, преследование, эротомания, криминализация, Закон о борьбе с преследованием в США, жертвы stalking.

Т.А. Амангелді¹**¹Каспий қоғамдық университеті,
Қазақстан Республикасы, Алматы қ.
E-mail: temirkhan-amg@bk.ru**

СТАЛКИНГ МӘСЕЛЕСІ. ҚҰБЫЛЫС ТАРИХЫ ЖӘНЕ АҚШ ҚЫЛМЫСТЫҚ ЗАҢНАМАСЫН ТАЛДАУ

Аңдатпа

Мақала сталкинг мәселелеріне – адамның қысым көрсету мен қорқытудың бір түрі болып табылатын басқа адамды мәжбүрлеп құдалауына арналған; әдетте, жәбірленушіні құдалауда және оны одан әрі бақылауда көрінеді. Сталкинг құбылысы жаңа емес, бірақ оны құқық бұзушылық ретінде бекіту соңғы тарихқа ие. АҚШ-тың қылмыстық заңнамасын талдау Калифорния штатының Қылмыстық кодексінде осы әрекетті елде және әлемде криминализациялаған алғашқы мемлекет ретінде ұсынылған. Бұл зерттеудің мақсаты-сталкингті заңсыз құбылыс ретінде дәйекті зерттеу және егжей-тегжейлі қарау, оның пайда болу тарихы мен себептері, сталкерлердің типологиясы, құдалау шарттары, сталкингке тыйым салатын және сипаттайтын АҚШ қылмыстық Заңын талдау, оның формалары мен түрлері. Сипатталған құбылысты зерттеу Қазақстанда жиі кездесетін сталкинг оқиғаларына байланысты өзекті болып көрінеді, осындай құқыққа қарсы құбылыстардың қауіп-қатерлеріне қарсы сынақтар мен жауаптардағы заңдылықтарды бақылауға мүмкіндік береді. Зерттеудің ғылыми маңыздылығы-Бұл құбылыстың теориялық негіздерін, пайда болу себептері мен онымен күресу жолдарын кеңейтетін нәтижелер. Зерттеудің әдіснамалық негізі әлеуметтік процестер мен құбылыстарды танудың диалектикалық-материалистік әдісі болып табылады. Осы баптың шеңберінде жалпы ғылыми, тарихи-құқықтық, құқықтық, салыстырмалы-құқықтық, формальды-логикалық, нақты-социологиялық әдістер, сондай-ақ жүйелі талдау әдісі пайдаланылды. Бұл жұмыста Тарихи әдіске, атап айтқанда нақты тарихи, хронологиялық, сондай-ақ басқа да әдістерге ерекше орын берілген. Мақалада сталкингтің терминологиялық аппараты заңсыз құбылыс ретінде, оның тарихи контексті, оның криминализациясына әкелген оқиғалардың хронологиясы, сталкерлердің типологиясы, сталкингтің түрлері мен формалары қарастырылады. Норма мен патология мәселелері және олардың құдалау жиілігіне әсері қарастырылады. Автор сталкингтің себептері көбінесе сталкерлердің жәбірленушіге зиянды тартуы, сондай-ақ заңсыздық сталкердің зиян келтірумен байланысты емес қасақана және саналы, жүйелі, Заңсыз мінез-құлқынан тұрады деген қорытынды жасады, бұл құқық бұзушылықтың ресми құрамын көрсетеді. Зерттеудің құндылығы-сталкингті криминализациялау хронологиясын талдау және Калифорния Қылмыстық кодексінің нормаларын талдау, әлеуметтік контекстті және сталкингке әкелетін психологиялық аспектіні қарастыру. Жұмыс нәтижелерінің практикалық мәні-практикадағы психологтардың, заңгерлердің, заң шығарушылар мен құқық қорғаушылардың өз қызметінде, Адвокаттық жобаларда, ұсынымдарда және өз қорытындыларында білімдерін қолдану мүмкіндігі.

Түйінді сөздер: сталкинг, кибералкинг, құдалау, эротомания, криминализация, АҚШ-тағы құдалау туралы Заң, сталкинг құрбандары.

T.A.Amangeldy¹
¹CaspianPublic University,
The Republic of Kazakhstan, Almaty
E-mail: E-mail: temirkhan-amg@bk.ru

THE PROBLEM OF STALKING. THE HISTORY OF THE PHENOMENON AND THE ANALYSIS OF THE US CRIMINAL LAW

Annotation

The article is devoted to the problems of stalking – an intrusive persecution of a person by another human being, which is a form of harassment and intimidation; generally, it is expressed in pursuing the victim, and it's further tracking. The stalking phenomenon is not new, however, has rooted itself as an offense in recent history. The analysis of the USA criminal legislation is presented by the Criminal Code of California State, as the first state to criminalize this act in the country and in the world. The purpose of this research is consistently studying and examining stalking in detail as an illegal phenomenon, the history and the causes of its occurrence, the typology of stalkers, the conditions for the act of persecution, the analysis of the US criminal law prohibiting and describing stalking, its forms and types. The study of the question seems relevant in connection with frequent stalking cases in Kazakhstan, enables to track patterns in calls and responses to the threat of such an illegal phenomena. The scientific significance of the study rests upon the obtained results, which expand the theoretical foundation of this issue, the causes of its occurrence and the ways to tackle it. The research's methodological basis is the dialectical-materialistic method's comprehension of social processes and phenomena. Within this ar-

article were used general scientific, historical-legal, legal, comparative-legal, formal-logical, concrete-sociological methods, as well as the system analysis method. The historical method takes a special place in this work, in particular specifically-historical, chronological, as well as other methods. The article considers the terminological apparatus of stalking as an illegal phenomenon, its historical context, the events chronology that led to its criminalization, the typology of stalkers, types and forms of stalking. The issues of norm and pathology and their influence on the frequency of persecution are also to be considered as well. The author concluded that the causes that give a rise to stalking more often come out of stalker's unhealthy interest in victim, as well as conclusions that the illegality lies in the intentional and conscious, systematic, illegal stalker's behavior, involving no harm, which indicates a formal composition of the offense. The value of the conducted research based on the analysis of the criminal chronology of stalking and the normative analysis of the Criminal Code of California State, the social context's consideration and the psychological aspect leading to stalking. The practical significance of the work results lies in the subsequent opportunity of applying the knowledge in the work of practicing psychologists, lawyers, lawmakers and human rights defenders in their activities, advocacy projects, recommendations and their own conclusions. In this article the terms stalking and harassment differ in meanings.

Keywords: stalking, cyber stalking, persecution, erotomania, criminalization, the US Antistalking Legislation, victims of stalking.

Бесконечно поступающие письма, звонки круглые сутки, электронные письма и сообщения в социальных сетях и мессенджерах, подарки и посылки, оставленные у дома, курьеры, встречи и подкарауливания, заявления о любви, угрозы и жестокое вызывающее поведение – все это проявление преследования. В своей сущности все это осуществляется из-за одностороннего стремления установить социальный контакт: человек желает, что бы другой проводил с ним время, думал о нем, разделял с ним чувства близости; при том, что у другого человека нет мотивации к установлению контакта, началу отношений или иной близости. Вследствие, когда один страстно желает установить или продолжить социальную связь, игнорируя или отрицая отказ, другой попадает в позицию, в которой оказывается неспособным прервать и предотвратить данные действия. Все это является характерными признаками *сталкинга*.

Сталкинг (*от англ. stalking – поиски, подразумевающие преследование; передвижение крадучись*) во многом приходит из иностранной культуры, где данное понятие обозначает спектр действий присущих той или иной форме домогательства. Сталкинг, как явление, подпадающее под запрет и признанное уголовным законом многих стран преступлением, имеет достаточно короткую историю, и начинается с 1990 годов прошлого века. Так или иначе, само по себе подобное описываемому поведению, равно как и любое другое поведение, связанное с преследованием, и их определения – имеют куда более глубокую историю.

Говоря об исторической парадигме употребления термина «сталкер», начиная с 16 века это слово употреблялось исключительно для обозначения людей, занимающихся бродяжничеством. Спустя века, был использован сред-

ствами массовой информации для описания людей, которые преследуют и пристают к другим людям. Первоначально речь шла о преследовании знаменитостей незнакомыми людьми, которых описывали как «одержимые», что соответствовало интерпретации прессы в Соединенных Штатах Америки. Позднее, значение было изменено, и охватывало людей, которых преследовали их бывшие партнеры. Если говорить с точки зрения психологической науки, то в одном из психологических исследований было заключено, что сталкинг – это «совокупность форм поведения, при котором индивид производит в отношении другого повторяющееся нежелательное вторжение в личную жизнь и попытки с ним связаться» [1]. Описываемое явление носит системный, повторяющийся характер и, если рассматривать его как уголовное правонарушение, отличается оно от других правонарушений, которые включают в себя одно деяние тем, что чаще всего, сталкинг – это серия продолжающихся действий, в течение определенного периода времени.

Сталкинг можно определить как умышленное и повторяющееся преследование, наблюдение за другим человеком. В отличие от других преступлений, которые обычно включают одно действие, преследование – это серия действий, которые происходят в течение определенного периода времени.

Типичное поведение сталкера – навязчивое преследование, то, что сегодня названо сталкингом, в прошлом имело иное название. В медицине, в начале 20-го века психиатрами использовался описательный термин «эротомания» для описания иллюзорного, мнимого чувства, что человека кто-то любит. Чаще всего, в восприятии таких людей присутствовала убежденность в том, что он любим другими более успешными людьми, занимающимися более

высокое социальное положение относительно эротомана. Данная разновидность эротомании была подмечена Г.Г. де Клерамбо и носит в названии его имя [2]. Под бредом понимается совокупность болезненных представлений, рассуждений и выводов, овладевающих сознанием больного, искаженно отражающих действительность и не поддающихся коррекции извне [3]. Эротомания хорошо описывается как вид бредового расстройства, которое возникает как осложнение при психозах, в особенности при шизофрении и маниакальной фазе биполярного расстройства [4]. Так или иначе, стоит признать, что как медицина – психиатрия испытывает кризис в вопросе разграничения нормы и патологии, установлении «начала», так и психология не может точно ответить на вопрос, где есть «предел» нормального поведения. Говоря о stalking, тема психопатологии прямо связана с вопросом степени вменяемости субъекта правонарушения, хотя по статистике такие правонарушения совершаются людьми с ментальными расстройствами в порядке 1% от всех задокументированных прецедентов.

В 1980-х годах в средствах массовой информации журналистами не редко описывалось данное явление как проблемы, связанные с личными отношениями конкретных людей, но не как психические расстройства, и еще меньше, как уголовное правонарушение. Данный период являлся переходным в США, в связи с громкими прецедентами, связанными с резонансными убийствами и покушениями на известных широкой публике лиц. Примером таких событий является покушение на Рональда Рейгана, совершенное Джоном Хинклимладшим, причиной произошедшего является попытка выделиться перед преследуемой им актрисой Джоди Фостер. В 1989 году актриса Ребекка Шеффер была убита своим фанатом, которые продолжительное время преследовал её, а в 1993 году теннисистка Моника Селеш была ранена ножом в спину во время матча сталкером-сторонником её соперницы Штеффи Граф. Ряд случаев имел место быть в Штате Калифорния, и связаны они были с преследованием знаменитостей, в связи с этим, общественность начала настаивать на уголовном наказании за преследование публичных личностей. Все это заставило предусмотреть уголовное наказание за данные деяния.

Правозащитники в США связывали stalking с семейно-бытовым насилием. Устремление их взгляда было обоснованным. Так, жертвы бытового насилия женщины часто обращались в судебные инстанции с целью их защиты, добивались вынесения судебного запретительного приказа, который бы запрещал их

супругам или бывшим партнерам совершать определенные действия: запрет на приближение или причинение иного беспокойства лицу, запросившему защиту. Чаще всего эти приказы в ряде случаев нарушались, и приводили к серьезным последствиям, в том числе и к смерти лиц, обратившихся за защитой. Правозащитники предполагали, что резонансные случаи преследования публичных лиц есть ничто иное как одна из форм более серьезной проблемы. Называлось мнение, говорящее о том, что настоящей жертвой преследования является женщина, которая пытается расстаться с бывшим партнером, избегающая проблемные, жестокие отношения.

Закон США о борьбе с преследованием явился знаковым и первым в мировой практике. Так, первым штатом, в котором stalking был криминализован в 1990 году является Калифорния. Множество громких дел о преследовании в 90-х годах рассматривалось именно в данном штате. Закон о борьбе с преследованием в Соединенных Штатах, в разделе 646.9 Уголовного кодекса Калифорнии, был разработан и предложен судьей муниципального суда Джоном Уотсоном из округа Ориндж. Конгрессмен Эд Ройс представил закон в 1990 году. Также в 1990 году Департамент полиции Лос-Анджелеса основал первое в Соединенных Штатах подразделение по борьбе с угрозами, основанное капитаном полиции Лос-Анджелеса Робертом Мартином.

В современной редакции, подраздел (а) раздела 646.9 Уголовного кодекса Калифорнии (*California Code, Penal Code*) говорит о том, что, любое лицо, которое сознательно, умышленно и неоднократно преследует (*follows*) или сознательно и умышленно пристает (*harasses*) к другому лицу и которое представляет реальную угрозу (*credible threat*) с намерением вызвать у этого лица обоснованный страх за его или ее безопасность или безопасность его или ее близких родственников – виновно в преступлении преследования (*guilty of the crime of stalking*), которое наказывается тюремным заключением в окружной тюрьме (*county jail*) на срок не более одного года, либо штрафом в размере не более тысячи долларов (1000 долларов США), либо как этим штрафом, так и тюремным заключением, либо тюремным заключением в тюрьме штата (*state prison*).

В подразделе (е) устанавливается разъяснение термину «*harasses*» (*приставание*) – означает сознательное и целенаправленное деяние (*course of conduct*), обращенное к конкретному лицу, которое серьезно тревожит, раздражает, мучает или терроризирует это лицо, в том случае, когда это поведение не служит законной цели.

При этом сам термин «course of conduct» (*образ действий*) трактуется в подразделе (f), как два или более действия, совершаемых в течение периода времени, каким бы коротким он ни был, свидетельствующих о непрерывности цели.

Понятие «credible threat» (*реальная угроза*) раскрывается в подразделе (g), означает устную или письменную угрозу, в том числе угрозу, выполняемую с использованием устройства электронной связи, или угрозу, подразумеваемую поведением или сочетанием устных, письменных или электронных сообщений и поведения, переданных с намерением заставить лицо, являющееся объектом угрозы, испытывать обоснованный страх за свою безопасность или безопасность своей семьи, и сделано с очевидной способностью осуществить угрозу, чтобы заставить человека, являющегося объектом угрозы, обоснованно опасаться за свою безопасность или безопасность своей семьи. Интересен тот факт, что в законе оговорено, что нет необходимости доказывать, что у ответчика было намерение фактически осуществить угрозу. Если лицо осуждено к лишению свободы, и одновременно угрожает, это не является препятствием для судебного преследования.

Для целей подраздела 646.9 термин «устройство электронной связи» не является исчерпывающим, и подлежит расширительному толкованию. Согласно подразделу (h) как минимум включает в себя телефоны, в том числе использующие сотовую связь, компьютеры, видеозаписывающее устройства, факсы и пейджеры. Также подраздел (i) толкует понятие «близкие родственники» для данного раздела это – супруг, супруга, родитель, ребенок или иное лицо, связанное кровным родством, родственники второй степени либо любое другое лицо, которое регулярно проживает в домашнем хозяйстве или которое в течение предыдущих шести месяцев регулярно проживало в домашнем хозяйстве. При этом родственники второй степени признаются те лица, которые разделяют 25% генов человека. Это включает в себя дяди, тети, племянники, племянницы, бабушка и дедушка, внуки, сводные братья и сестры, и двойные кузены.

Стоит отметить, что подразделы (g) и (f) подразумевают только те действия, которые не являются деятельностью, которая охраняется Конституцией США, соответственно, термины, описанные в данных подразделах, не входят в соответствующее понятия.

Также введена ответственность в подразделе (b) за виновное нарушение подраздела (a), во время действия временного запрещающего приказа (*temporary restraining order*),

судебного запрета (*injunction*), либо иного судебного приказа (*court order*), запрещающего поведение, изложенное в подразделе (a) в отношении одного и того же лица, которое наказывается лишением свободы в тюрьме штата на два, три либо четыре года.

В подразделе (c) (1) и (2) указывается квалифицирующая составляющая уголовной ответственности за совершение действий, указанных в разделе (a), если оно было осуждено за причинение умышленного вреда здоровью, нарушение защитного приказа (*protective order*), или угрозы, либо осужденное за тяжкое преступление (2).

В подразделе (d) установлена возможность применения дополнительной меры, говорящая о том, что суд, выносящий приговор, может приказать лицу, осужденному за тяжкое преступление в соответствии с этим разделом, зарегистрироваться в качестве сексуального преступника.

Говоря о вынесении приговора, суд, согласно подразделу (k) (1) также рассматривает возможность вынесения постановления, запрещающего обвиняемому вступать в какие-либо контакты с жертвой, которое может оставаться в силе в течение 10 лет, как это определено судом. Существует также требование, чтобы срок действия любого запрещающего судебного приказа основывался на серьезности фактов, представленных суду, степени вероятности будущих нарушений и условиям безопасности жертвы, его или ее ближайших родственников. В части (2) подраздела (k) защитный приказ (*protective order*) может быть издан судом независимо от того, приговорен ли подсудимый к тюремному заключению в тюрьме штата, окружной тюрьме, либо если вынесение приговора приостановлено, и подсудимый помещен на испытательный (пробационный) срок.

Суд также решает вопрос о принудительном лечении осужденных, если оно пойдет им на пользу, согласно подраздела (m)[5].

В 21 веке в США признали stalking преступлением на уровне всех штатов, по примеру этой страны весь мир перенял такую политику. Путь, по которому решался вопрос с криминализацией stalking во всех остальных странах мира можно условно разделить на несколько вариантов. В первом случае страны предпринимали меры для защиты жертв stalking согласно инструментам и механизмам защиты прав, которые уже существовали в законах этих стран. По второму пути страны разрабатывали и вводили в действие новые законы для защиты жертв преследования.

Говоря о гендерных и иных различиях и сходствах в поведении, можно отметить, что в ранних трудах об эротомании и преследо-

вания публичных личностей образ stalkеров представляли равно как в мужском, так и в женском лицах, которые обладали более низким социальным статусом, чем преследуемые ими люди. Последующие исследования поведения stalkеров, связанное с преследованием косвенно подтвердили факт того, что в большинстве случаев stalking явление преимущественно мужское. При этом, демографические характеристики и психиатрический статус stalkеров как мужского, так и женского пола в большинстве не различаются, кроме случаев, когда stalkеры мужского пола чаще становятся субъектами уголовных правонарушений и бесконтрольного приема и злоупотребления психоактивными веществами. По продолжительности времени преследования жертвы, и частота связанного с этим насилия были примерно одинаковы что у мужчин, что у женщин-stalkеров. При этом, женщины были более избирательны в выборе жертвы преследования, чаще всего это были коллеги по работе или иным профессиональным контактам, реже ими выступали незнакомые люди. Что характерно, и женщины и мужчины-stalkеры для своих жертв чаще выбирали женщин, чем мужчин. Также мужчины-stalkеры почти никогда не применяют насилие относительно других мужчин жертв преследования [6].

На сегодняшний день четко известно, что преследование существует на нескольких уровнях. Жертвы преследования по-разному относятся к происходящему. Они могут осознавать или не осознавать происходящее с ними, а их stalkеры в действительности могут не иметь злого умысла, в тоже время наказуемость деяния составляет именно наличие злого умысла. Stalkеры могут искренне, будучи в заблуждении, полагать, что их жертвы испытывают симпатию или любовь по отношению к ним, или имеют желание помочь своим жертвам. Отличительность такого уголовного правонарушения, как отмечалось ранее, заключается в том, что оно состоит из ряда действий, которые по отдельности не имеют противоправного характера, так как, к примеру, в своей сути телефонный звонок не является преступлением, равно как и отправка подарка, электронная переписка и тому подобные действия. Также, важно отметить, что в большинстве случаев преследования никогда не перерастают в радикальные формы насилия или преследования.

В клинической психологии принято, что преследование является свидетельством ментальных проблем. Существует несколько условных типологий stalking. Классификация в психологии была выстроена таким образом, чтобы различить типаж stalkеров на основе их симптоматики и причин заболевания. Одна

из схем включает в себя всего три категории: эротоманы (в контакт не вступали, но считали, что их любят публичные личности); одержимые любовью (имеют сходство с первой категорией, но к тому же страдающие от психоза); и обычные одержимые (ранее вступавшие в контакт с жертвой). Иная классификация выделяет отвергнутых stalkеров (чаще преследующие бывшего партнера, который в свою очередь старается разорвать отношения), обиженные stalkеры (преследуют жертв из мести за причиненный вред), искатели близости и некомпетентные поклонники (пытаются поддержать или продолжить отношения с партнером, который высказывает отсутствие интереса), и грубые stalkеры (выслеживают жертв для последующего сексуального насилия).

В социологии же stalking рассматривается с позиции отсутствия однозначности социальных отношений. Признается, что установление новых отношений – это комплекс предпринимаемых мер, с целью сблизиться с другим человеком, выражение заинтересованности или решимости продолжать поддерживать социальную связь с ним. Желание продолжать отношения при этом чаще подразумевается при воспроизведении действий по одариванию подарками, заявлениями о приверженности и любви, либо иные другие подобные жесты демонстрируют это желание. Другой человек при этом, в большинстве случаев либо отвечает взаимностью, указывая свой интерес к отношениям взамен, либо отклоняет эти предложения, и социальные контакты либо отношения заканчиваются. При этом, как известно, не существует такого способа, схемы или правил для быстрого построения или прекращения отношений, но социологи отмечают существование определенных норм того, как люди должны себя вести в таких процессах. Stalkеры, нарушают данные нормы: одаривание подарками без видимой на то причины и предупреждения, уделение пристального внимания людям, которых едва знают, игнорируют сигналы отсутствия заинтересованности у других людей.

В глобальном смысле вопрос идентификации и определения случаев преследования должен быть решен самой жертвой преследования. Для этого человек должен применить ярлык «преследование», для устранения двусмысленности происходящего. Например, при ситуации в которой преследование происходит в новых, развивающихся отношениях, которые чаще всего связаны с человеком, который устанавливает контакт, пытается больше узнать о нем, и действует с целью привлечения внимания и одобрения другого. Без приложения подобных усилий развитие отношений не

представляется возможным. Для построения новых отношений людям необходима взаимность: когда второй человек соглашается поддерживать контакт, делится информацией о себе и указывает на свою заинтересованность в развитии этих отношений. Приемлемо и то, что не каждый жест обязательно должен быть воспринят положительно, однако большинство новых отношений подразумевают модель постепенного дальнейшего увеличения обмена личной информацией, наращивание взаимных усилий по построению этих отношений. Впрочем, этот процесс также может быть сопряжен с ситуацией значительной неопределенности, когда люди задаются для себя вопросом, чего добивается от него другой человек, и что вообще могут означать те или иные действия или поступки другого. Когда люди предпринимают попытки дать понять другому, что у них отсутствует заинтересованность в развитии отношений, их сигналы могут быть неправильно истолкованы или даже проигнорированы. Так или иначе, когда сигналы одного больше не работают, а другой человек предпринимает дальнейшие попытки и упорствует в том, что первому кажется неуместным, отношения приобретают тревожный характер. То, что в самом начале имело место быть двусмысленным или сбивающим с толку поведением, теперь переопределено. Для человека нежелающего продолжения таких отношений, ситуация является очевидной, в таких случаях люди идентифицируют себя как жертву преследования, а отношения – как преследование.

В ином примере, преследование само по себе возникает из-за ухудшения отношений. В таких случаях это происходит из-за потери доверия и уверенности, которое испытывал один человек по отношению к другому, это непременно приводит к изменению взгляда на свои отношения. В таких случаях один человек может пытаться контролировать, или пытаться отслеживать действия и поступки другого. При этом просьбы происходят смена тона на ультимативный, когда просьбы становятся требованиями, а требования становятся угрозами, и в крайних случаях угрозы воплощаются в насилие. Оговоренные ранее двусмысленность и неопределенность застывают в процессе виктимизации, и то поведение, которое вызывало беспокойство маркируется как преследование.

Именно так преследование стало широко известным и легкодоступным ярлыком для соответствующих неадекватным или вызывающим беспокойство формам поведения, которые возникают по мере развития или распада отношений. Нет ничего нового в том, что проблемы социального взаимодействия вызывают та-

кие проблемы. Однако, данные проблемы все чаще получают название преследования в различных юрисдикциях по всему миру и определяются как уголовные правонарушения.

На сегодняшний день, в связи с ростом количества социальных сетей в начале 21-го века, преследование достигло нового рубежа. Поскольку социальное взаимодействие чаще всего происходит ныне в виртуальной цифровой среде, традиционные определения stalking отставали от развития технологий. Появление сервисов обмена мгновенными сообщениями, электронная почта, мессенджеры – предоставляют stalkерам дополнительные возможности для контактов, чаще всего с выгодной для них позиции анонимности. Слабая защита информации, уязвимости и утечки данных предоставляли возможности для незаконного сбора и продажи персональных данных, чем активно пользуются stalkеры.

Согласно статистике, в США каждая четвертая жертва stalking сообщила, что она является объектом киберпреследования. Соединенные Штаты, Япония и Австралия, среди прочих стран, приняли законодательство, предусматривающее уголовную ответственность за киберstalking.

Практика запугивания людей в сети конкретно относится к категории киберпреступлений и чаще всего преследования совершаются несовершеннолетними в отношении других несовершеннолетних. Усилия по предотвращению киберstalking и кибербуллинга наращивались после серии самоубийств подростков, которые, как утверждалось, были вызваны издевательствами в сетевом пространстве.

Чаще всего, законодательство о борьбе со stalking криминализирует отдельные виды действий в целях защиты жертв, предотвращения и профилактики более серьезных правонарушений, которыми может окончиться stalking. Как правило законы пытаются дать правовое определение stalking в термине преследования (само преследование, частные нежелательные контакты, коммуникация по телефону, с использованием сотово-мобильной связи или онлайн), которое воспринимается как угроза, с целью запугать жертву. Чаще всего, производство по таким делам производится полицией по жалобе потерпевшего лица, который считает, что его преследуют, что соотносится с понятием и процедурой частного обвинения. Законы о борьбе с преследованием в разных юрисдикциях отличаются, что сказывается на критериях оценки доказательств по данной категории дел.

Согласно статистике, среди американского населения, примерно 1,5% лиц 18 лет и старше становились жертвами преследования,

этот показатель удваивается в кейсах, жертвы которых были в разводе или прекратили те или иные отношения со своими партнерами [7]. Согласно опросу Национального исследовательского центра, проведенного в 2017 году, 41% американцев подвергались киберсталкингу [8]. При этом отмечается, что, почти каждый пятый американец получал угрозы физической расправы, страдал от домогательств, или его преследовали в течение длительного периода.

Таким образом, важно понимать, что данное явление прямо сказывается на моральном

состоянии жертв. В следствие сталкинга, жертва должна осознавать эпизод случившегося преследования как противоправное посягательство, преступление, но не как их личную проблему, или проблему взаимоотношений. Сообщество активистов и правозащитников, социальных работников в США имеют право консультировать обратившихся лиц по стратегии и тактике борьбы с преследованием. Кроме того, психиатры и клинические психологи, которые находят причины преследования в психических расстройствах правонарушителей, могут разработать методы их лечения.

Список использованных источников:

1. Pathe, M., & Mullen, P. E. The impact of stalkers on their victims // *British Journal of Psychiatry*. – 1997. – Vol. 170(01). – P. 12-17. doi:10.1192/bjp.170.1.12.
2. Блейхер В. М., Крук И. В. Толковый словарь психиатрических терминов. – Воронеж: МО-ДЭК, 1995. – 640 с.
3. Блейхер В. М. Расстройства мышления. – К.: Здоровье, 1983. – 192 с.
4. Remington G. J., Jeffries J. J. Erotomanic delusions and electroconvulsive therapy: a case series // *Journal of Clinical Psychiatry: journal*. – 1994. – Vol. 55, no. 7. – P. 306-308.
5. California Penal Code // <https://leginfo.ca.gov/faces/codesTOCSelected.xhtml?tocCode=PEN> (по состоянию на 14.11.2021 г.).
6. Purcell, R., Pathe, M., & Mullen, P. E. A Study of Women Who Stalk // *American Journal of Psychiatry*. – 2001. – Vol. 158(12). – P. 2056–2060. doi:10.1176/appi.ajp.158.12.2056.
7. Best, Joel. «Stalking». *Encyclopedia Britannica*, 6 Jun. 2016 // <https://www.britannica.com/topic/stalking-crime> (по состоянию на 14.11.2021 г.).
8. Pew Research Center, «Online Harassment 2017». 11 Jul. 11, 2017 // <https://www.pewresearch.org/internet/2017/07/11/online-harassment-2017> (по состоянию на 14.11.2021 г.).

References:

1. Pathe, M., & Mullen, P. E. (1997). The impact of stalkers on their victims // *British Journal of Psychiatry*. – 1997. – Vol. 170(01). – P. 12-17. doi:10.1192/bjp.170.1.12
2. Bleykher V. M., Kruk I. V. *Tolkovy slovar psikhiatricheskikh terminov*. – Voronezh: MODEK, 1995. – 640 s.
3. Bleykher V. M. *Rasstroystva myshleniya*. – K.: Zdorovye, 1983. – 192 s.
4. Remington G. J., Jeffries J. J. Erotomanic delusions and electroconvulsive therapy: a case series // *Journal of Clinical Psychiatry: journal*. – 1994. – Vol. 55, no. 7. – P. 306-308.
5. California Penal Code // <https://leginfo.ca.gov/faces/codesTOCSelected.xhtml?tocCode=PEN> (po sostoyaniyu na 14.11.2021 g.).
6. Purcell, R., Pathe, M., & Mullen, P. E. A Study of Women Who Stalk // *American Journal of Psychiatry*. – 2001. – Vol. 158(12). – P. 2056–2060. doi:10.1176/appi.ajp.158.12.2056.
7. Best, Joel. «Stalking». *Encyclopedia Britannica*, 6 Jun. 2016 // <https://www.britannica.com/topic/stalking-crime> (po sostoyaniyu na 14.11.2021 g.).
8. Pew Research Center, «Online Harassment 2017». 11 Jul. 11, 2017 // <https://www.pewresearch.org/internet/2017/07/11/online-harassment-2017> (po sostoyaniyu na 14.11.2021 g.).

ӘОЖ 343.120.5(571)

DOI: 10.54649/2077-9860-2021-2-49-53

Б.Ж. Чельдебаева¹**¹Каспий қоғамдық университеті,
Қазақстан Республикасы, Алматы қ.
E-mail: bako_0196@mail.ru**

МЕДИЦИНАЛЫҚ ҚЫЛМЫСТЫҚ ҚҰҚЫҚ БҰЗУШЫЛЫҚТАРДЫҢ АЛДЫН АЛУ

Аңдатпа

Халықты медициналық қамтамасыз ету саласындағы құқық бұзушылықтың алдын алу - олардың криминогендік жағдайының жай-күйіне әсер ететін әсерін бағалау үшін нормативтік құқықтық актілердің жобаларын арнайы зерттеу, жеке профилактикалық жұмыс - құқық бұзушылықтың алдын алу жүйесі субъектілерінің әлеуметтік қауіпті жағдайдағы адамдарды уақтылы анықтау, оларды әлеуметтік оңалу және (немесе) олардың құқық бұзушылық жасауын ескеру жөніндегі қызметі

Түйінді сөздер: Медициналық қылмыстық құқық бұзушылықтар, арнайы субъект, қылмыстық құқық бұзушылықтар, қылмыс, қылмыстық теріс қылық, бас бостандығынан айыру, мүлікті тәркілеу, жазаны атқару, сотталған, қамақ тергеу изоляторы, айыппұл, мемлекеттік органдар.

Б.Ж. Чельдебаева¹**¹Каспийский общественный университет,
Республика Казахстан, г. Алматы
E-mail: bako_0196@mail.ru**

ПРОФИЛАКТИКА МЕДИЦИНСКИХ УГОЛОВНЫХ ПРАВОНАРУШЕНИЙ

Аннотация

Меры предупреждения правонарушений в сфере медицинского обеспечения населения - это комплекс правовых, социальных, экономических, организационных мероприятий и иных мер, осуществляемых государственными органами, органами местного самоуправления, организациями всех форм собственности и гражданами Республики Казахстан, направленных на сохранение и укрепление правопорядка путем выявления, изучения, устранения причин и условий, способствующих совершению правонарушений. Правовое воспитание - комплекс мер образовательного, информационного и организационного характера, направленных на формирование у граждан установок на законопослушное поведение, получение правовых знаний и повышение правовой культуры населения.

Ключевые слова: медицинские уголовные правонарушения, специальный субъект, уголовные правонарушения, преступление, уголовный проступок, лишение свободы.

B.Zh.Cheldebayeva¹**¹Caspian Public University,
Republic of Kazakhstan, Almaty
E-mail: bako_0196@mail.ru**

PREVENTION OF MEDICAL CRIMINAL OFFENSES

Annotation

Measures to prevent offenses in the field of medical care of the population are a set of legal, social, economic, organizational measures and other measures implemented by state bodies, local self-government bodies, organizations of all forms of ownership and citizens of the Republic of Kazakhstan, aimed at preserving and strengthening the rule of law by identifying, studying, eliminating the causes and conditions that contribute to the commission of offenses. Legal education is a set of educational,

informational and organizational measures aimed at forming attitudes to law-abiding behavior among citizens, obtaining legal knowledge and improving the legal culture of the population.

Keywords: medical criminal offenses, special subject, criminal offenses, crime, criminal misdemeanor, deprivation of liberty.

Қазақстан Республикасының Конституциясына сәйкес, Қазақстан Республикасы азаматтарының денсаулығын сақтауға құқығы бар. Республика азаматтары заңмен белгіленген кепілді медициналық көмектің көлемін тегін алуға хақылы деп көрсетілген [1].

Халық денсаулығы және денсаулық сақтау жүйесі туралы кодекске сәйкес, денсаулық сақтау дегеніміз - аурулардың алдын алуға және оларды емдеуге, қоғамдық гигиена мен санитарияны қолдауға, әрбір адамның тәндік және психикалық денсаулығын сақтауға және нығайтуға, оның ұзақ жыл белсенді өмір сүруін қолдауға, денсаулығынан айырылған жағдайда оған медициналық көмек беруге бағытталған саяси, экономикалық, құқықтық, әлеуметтік, мәдени, медициналық сипаттағы шаралар жүйесі [2].

Қазақстан Республикасының Қылмыстық заңнамасына сәйкес, қылмыстық құқық бұзушылықтардың алдын алу қылмыстық заңнаманың басты міндеттерінің бірі болып табылады [3].

Қазақстан Республикасының бас прокуратурасының құқықтық статистика және арнайы есепке алу жөніндегі комитетінің мәліметіне сәйкес Қазақстан Республикасында соңғы бес жылда тіркелген медициналық қылмыстық құқық бұзушылықтардың саны туралы статистикалық деректерді талдау жасалған санын көрсетеді, талдауға сәйкес: 2016 жылы – 590, 2017 жылы – 384, 2018 жылы – 443, 2019 жылы – 474 және 2020 жылы – 416 қылмыстық құқық бұзушылық тіркелген [4].

Қазақстан Республикасының Қылмыстық заңнамасына сәйкес, медициналық қылмыстық құқық бұзушылықтар, қылмыстық кодекстің 12 тарауында және келесі қылмыстық құқық бұзушылықтардан тұрады: 317-бап. Медицина немесе фармацевтика жұмыскерінің кәсіптік міндеттерін тиісінше орындамауы, 318-бап. Клиникалық зерттеулер жүргізу тәртібін және профилактиканың, диагностиканың, емдеудің және медициналық оңалтудың жаңа әдістері мен құралдарын қолдану тәртібін бұзу, 319-бап. Жүктілікті жасанды үзуді заңсыз жүргізу, 320-бап. Медициналық көмек көрсетпеу, 321-бап. Медицина қызметкері құпиясын жария ету, 322-бап. Заңсыз медициналық және

фармацевтикалық қызмет және есірткі немесе психотроптық заттарды алуға құқық беретін рецептілерді немесе өзге де құжаттарды заңсыз беру не қолдан жасау, 323-бап. Жалған дәрілік заттармен немесе медициналық бұйымдармен жұмыс істеу [3].

Құқық бұзушылық профилактикасы туралы заңына сәйкес, заңға мойынсынушылық мінез-құлық - адамның Қазақстан Республикасының заңдарында белгіленген мінез-құлық нормаларына сәйкес келетін, адамның және азаматтың құқықтарын, бостандықтарын, қоғам мен мемлекеттің мүдделерін бұзбайтын саналы мінез-құлқы; құқық бұзушылық профилактикасы - құқық бұзушылық жасауға итермелейтін себептер мен жағдайларды анықтау, зерделеу, жою арқылы құқықтық тәртіпті сақтауға және күшейтуге бағытталған, құқық бұзушылық профилактикасының субъектілері жүзеге асыратын құқықтық, экономикалық, әлеуметтік және ұйымдастырушылық шаралар кешені; құқық бұзушылық профилактикасының субъектілері - құқық бұзушылық профилактикасын жүзеге асыратын Қазақстан Республикасының мемлекеттік органдары, жергілікті өзін-өзі басқару органдары, ұйымдары мен азаматтары болып табылады [5].

Медицина қызметкерлерімен орындалатын қылмыстық құқық бұзушылықтардың алдын алу мәселелерін қарастыру осы субъектілердің ерекшеліктерімен және олармен жасалатын іс-әрекеттердің маңызды белгілерімен тығыз байланысты. Мұндай жағымсыз құбылыстарға алдын ала сынақтан өткізілген әдістер стандартының көмегімен қарсы тұру іс жүзінде қиын болуда. Бұл қылмыстық құқық бұзушылықтардың алдын алу үшін ауқымды жалпы мемлекеттік шаралардың маңызы зор. Қылмыстық құқық бұзушылықтың алдын алу мынадай негізгі бағыттар бойынша жүзеге асырылуы қажет: денсаулық сақтау саласындағы нормативтік-құқықтық базаны жетілдіру; медицина саласының қаржылық реформалануы; денсаулық сақтау жүйесін нақты құрылымдау; прокуратура органдарының медицина саласындағы заңнаманың орындалуына бақылау жасау қызметін күшейту; дәрігерлердің және медициналық құрамның кәсіби біліктілігі мен құқықтық сауаттылығын арттыру.

Медицина қызметкерлеріне қатысты қылмыстық құқық бұзушылықтың алдын алу белгілі бір ерекшеліктерді иеленеді. Себебі, бұл саладағы қылмыскердің тұлғасы өзге қылмыскердің жеке басынан айтарлықтай ерекшеленеді; ерекше кәсіби міндеттеріне орай медицина қызметкерінің қылмыстық мінез-құлық механизмі де өзгеше болып келеді.

Қазіргі таңдағы теория мен тәжірибеде жалпы, арнаулы және жеке деп аталатын қылмыстардың алдын алу түрлері кеңінен тараған. Жалпы алдын алу адамдардың өмір сүруінің барлық салаларына қатысты, сондықтан да жалпы алдын алу объектісі болып әртүрлі деңгейдегі криминогенді құбылыстар танылады. Жалпы алдын-алу қоғамның барлық мүшелерінің қалыпты құқыққа сай мінез-құлқын қалыптастырады.

Жалпы және арнаулы ескерту шараларын тәжірибелік жүзеге асыру әртүрлі жолдармен жүргізіледі.

Жалпы ескерту мемлекеттің әлеуметтік-экономикалық және мәдени құрылысын жоспарлауды, басқаруды, болжауды және ұйымдастыруды білдіреді. Әртүрлі мемлекеттік органдар, қоғамдық ұйымдар, партиялар және т.б. осының субъектілері болып танылады.

Е.О. Алауханов пікірінше, құқық бұзушылықтардың алдын алу шараларының арнайы ескерту шарасы тар мағынада қылмыстарды тергеу, оларды соттау және жазаны өтеу кезінде, кейбір жағдайларда пенитенциарлықтан кейінгі қадағалауды белгілеу кезінде қол жеткізілетін нақты қылмыстық әрекеттердің себептері мен жағдайларын жоюға бағытталған. Бұл қызметтің субъектілері-прокуратура, соттар, ішкі істер органдары [6, 45 б.].

Медицина қызметкерлері тарапынан жасалған қол сұғушылықтың себептерін жоюды тиімді ету жалпы және арнаулы алдын алу шараларын байланыстырған кезде ғана мүмкін болады. Жалпы алдын алу шаралары қылмыстық құқық бұзушылықтарды жасаудың әлеуметтік-экономикалық себептерімен өзара байланыста болады. Сондай-ақ бұл жағдай төмендегідей әрекеттерді талап етеді:

– медициналық мекемелерді қаржыландыруды арттыру;

– медицина қызметкерлерінің еңбекақысын көбейту;

– медицина саласындағы мамандардың әлеуметтік-тұрмыстық жағдайларын жарытымды түрде жақсарту және оларға өздерінің материалдық қажеттіліктерін заңды әрекетпен қанағаттандыруға мүмкіндік беру;

– денсаулық сақтау саласындағы реформаны құқықтық қамтамасыз ету;

– емдеу-профилактикалық мекемелердің, жекелеген мамандардың қызмет сапасын бақылауды жетілдіру. Бақылау ішкі және сыртқы ведомстволық деңгейде жүргізілуі қажет. Әсіресе, сыртқы ведомстволық бақылауға ерекше көңіл бөлінуі тиіс, себебі ішкі ведомстволық бақылау, әдетте, корпоративтік ықпалға ұшырайды;

– рухани-имандылық саласын сауықтыру жөніндегі жалпы мемлекеттік шаралар. Мейірімсіздік, имансыздық – бұл медицина қызметкеріне тән болмауға тиісті қасиеттер. Дәрігердің рухани мәдениетін арттыру керек. Дәрігер науқаспен сөйлесудің тиімді әдісін меңгеруі қажет, дәрігерге қояр талабы жоғары болғаныменде науқастармен сыпайы және сабырлы болуы тиіс;

– медициналық қылмыстық құқық бұзушылықтың алдын алуды жүзеге асыратын құқық қорғау органдарының тиімділігін арттыру. Ең алдымен, сот-тергеу практикасын жинақтапталдау керек. Сондай-ақ бұл санаттағы іс бойынша сот-медициналық сараптамаларға талдау жүргізу қажет. Осының негізінде Қазақстан Республикасы Жоғарғы Сотының 2015 жылғы 25 маусымдағы «Қылмыстық жаза тағайындаудың кейбір мәселелері туралы» № 4 нормативтік қаулысына сәйкес, құқық қолдану органдарына нақты ұсыныстар дайындалған жөн. Медицина қызметкері жасайтын қылмыстық құқық бұзушылықтардың есебін беру нысаны мен статистикалық есебін жетілдіру, құқық қорғау органдары қызметкерлерін медициналық қылмыстық құқық бұзушылықты саралау мәселелері бойынша арнайы даярлау және оқыту қажет.

Арнайы ескерту кең тұрғыдан қылмыстылықты жасауға әсер ететін себептер мен жағдайларды таратуға, әлде бейтараптандыруға бағытталған шараларды тікелей жоспарлау, басқару, болжау және әзірлеу жолымен жеткізіледі. Оларға мынадай шаралар жатады: ішкілікпен және нашақорлықпен күресу; жұмыссыздықты және әлеуметтік арамтамақтықты біртіндеп жою; қолайсыз және толық емес отбасыларға әлеуметтік-құқықтық көмек көрсету; жалпы тәрбиелік жұмыс және халықтың арасында құқықтық білімді насихаттау. Осы қызметтің субъектілері болып прокуратура органдары, ішкі істер органдары, министрліктер және ведомстволар, әртүрлі инспекциялар, соттар, қоғамдық ұйымдар танылады. Нақты қылмыстық іс-әрекеттердің себептері мен жағдайларын жоюға бағытталған қылмыстарды тергеу, соттау және жазаны өтеу барысында кейбір жағдайларда постпенитенциарлық қадағалауды белгілеу арқылы арнайы ескерту шаралары тар мағынада жүзеге асырылады [7, с. 157].

Г.Р. Рустемова пікірінше медицина саласында, атап айтқанда, трансплантологияда қылмыстың белгілі бір криминологиялық ерекшеліктері бар. Бұл қылмыстар ұлттық шекарадан асып кетті. Олармен күрес бүкіл әлемдік қоғамдастықтың күш-жігерін үйлестіруді талап етеді [8, 57 б.].

Арудың нақты түрлерін емдеудің стандарттары әзірленуі қажет, ол мемлекеттің барлық аумағында әрекет етуі тиіс және ол тек мемлекеттік, муниципалдық мекемелері үшін ғана емес, сонымен қатар жеке емдеу мекемелеріне де міндетті болуы керек. Ерекше орын ХХІ ғасырдың обасы болып табылатын АИТВ/ЖИТС-тің, Эбола ауруының және басқа да жаңа аурулардың алдын алуға көңіл бөлінуі қажет.

Қазіргі уақытта кейбір ауруларды емдеу бойынша салалық стандарттар бар, бірақ

өте аз, олар енді ғана қалыптасуда және көптеген аурулар бойынша әлі пайда болмады. Стандарттар тұрақты болуы және емдеудің сынақтан өткізілген әдістеріне негізделуі қажет, алайда емдеу үшін халықаралық медицинада танылған жаңа жоғары технологиялық әдістерді қолдануға мүмкіндік беруі тиіс. Сот және құқық қорғау органдары медицина қызметкерлерімен тығыз ынтымақтастықта әрекет етуі қажет, себебі сот-тергеу қызметкерлеріне арнайы маманның білімінсіз ұқсастықты жүргізу, көмектің стандарттарға сәйкестігін тексеру қиын.

Ұсынылған алдын алу шаралары тиімді және нәтижелі болуы үшін денсаулық сақтау саласында жасалатын қылмыстық құқық бұзушылықтың алдын алудың жоғарыда аталған шаралары өзара байланысты қолданылып, жүйелі сипатта болуы қажет.

Пайдаланылған қайнар көздерінің тізімі:

1. Қазақстан Республикасының Конституциясы 1995 жылы 30 тамызда республикалық референдумда қабылданды. www. - adilet.kz
2. Халық денсаулығы және денсаулық сақтау жүйесі туралы Қазақстан Республикасының 2020 жылғы 7 шілдедегі № 360-VI ҚРЗ Кодексі. www. - adilet.kz
3. Қазақстан Республикасының Қылмыстық кодексі Қазақстан Республикасының Кодексі 2014 жылғы 3 шілдедегі № 226-V ҚРЗ. www. - adilet.kz
4. Қазақстан Республикасының бас прокуратурасының құқықтық статистика және арнайы есепке алу жөніндегі комитеті. www. - gamgor.kz
5. Құқық бұзушылық профилактикасы туралы Қазақстан Республикасының 2010 жылғы 29 сәуірдегі № 271-IV Заңы
6. Алауханов Е.О. Криминология: Общая и Особенная части. / Е.О. Алауханов – Алматы: Жеті жарғы, 2008. – 664 с.
7. Современные тенденции развития социалистического уголовного права. – М.: Наука, 1983. –191 с.
8. «Профилактика преступлений в сфере медицинского обслуживания населения» Избранные труды. Монография Рустемова Гаухар Рустембековна, Алматы – 2012 год.
9. Еспергенова Е.В. Проблемы совершенствования уголовно правовой нормы, предусмотренной ст. 318 УК РК // Вестник института законодательства Республики Казахстан.– 2017. –№ 3 (48). – С. 158-165.
10. Джетибаев Н.С., Куналиева Г.А., Смагулов М.К Некоторые меры профилактики медицинских уголовных правонарушений // Л.Н. Гумилев атындағы Еуразия ұлттық университетінің Хабаршысы – 2018. – № 4(125). – С.52.

References:

1. Қазақстан Республикасының Конституциясы 1995 жылы 30 тамызда республикалық референдумда қабылданды. www. - adilet.kz
2. Халық денсаулығы және денсаулық сақтау жүйесі туралы Қазақстан Республикасының 2020 жылғы 7 шілдедегі № 360-VI ҚРЗ Кодексі. www. - adilet.kz
3. Қазақстан Республикасының Қылмыстық кодексі Қазақстан Республикасының Кодексі 2014 жылғы 3 шілдедегі № 226-V ҚРЗ. www. - adilet.kz
4. Қазақстан Республикасының бас прокуратурасының құқықтық статистика және арнайы есепке алу жөніндегі комитеті. www. - gamgor.kz
5. Құқық бұзушылық профилактикасы туралы Қазақстан Республикасының 2010 жылғы 29 сәуірдегі № 271-IV Заңы

6. Alaukhanov Ye.O. Kriminologiya: Obshchaya i Osobennaya chasti. / Ye.O. Alaukhanov – Almaty: Zheti zharʻy, 2008. – 664 s.
7. Sovremennye tendentsii razvitiya sotsialisticheskogo ugolvnogo prava. – M.: Nauka, 1983. –191 s.
8. «Profilaktika prestupleny v sfere meditsinskogo obsluzhivaniya naseleniya» Izbrannye trudy. Monografiya Rustemova Gaukhar Rustembekovna, Almaty – 2012 god.
9. Yespergenova Ye.V. Problemy sovershenstvovaniya ugolvno pravovoy normy, predusmotrennoy st. 318 UK RK // Vestnik instituta zakonodatelstva Respubliki Kazakhstan.– 2017. –№ 3 (48). – S. 158-165.
10. Dzhelibayev N.S., Kuanaliyeva G.A., Smagulov M.K Nekotorye mery profilaktiki meditsinskikh ugolovnykh pravonarusheny // L.N. Gumilev atyndaʻy Yeuraziya ʻlttyq universitetiniq Khabarshy-sy – 2018. – № 4(125). – S.52.

КОНФЕРЕНЦИЯ

УДК 347.1

А.А.Аскарбекова¹

¹аспирантка юридического факультета

**Кыргызско-Российского Славянского университета имени Б.Н. Ельцина,
Кыргызская Республика, г. Бишкек**

*Научный руководитель – Ниязова А.Н.,
д.ю.н., профессор,*

*заведующая кафедрой гражданского права и процесса
юридического факультета*

*Кыргызско-Российского Славянского университета имени Б.Н. Ельцина,
Кыргызская Республика, г. Бишкек*

КРИПТОВАЛЮТА КАК ОБЪЕКТ ГРАЖДАНСКИХ ПРАВ

Аннотация

В статье рассматривается проблема определения правовой природы криптовалюты и исследуется вопрос отнесения криптовалюты к объектам гражданских прав. Автор поднимает проблематику соотношения криптовалюты с такими понятиями как вещи, обязательственные и имущественные права, выделяет их общие и отличительные черты. В работе приведены примеры регулирования криптовалюты законодательством зарубежных стран, а также различные точки зрения исследователей по определению правового статуса криптовалюты. Автор предлагает собственную точку зрения по поводу определения правовой природы криптовалюты.

Ключевые слова: криптовалюта, объект гражданских прав, имущественные права, имущество, обязательственные права.

А.А.Аскарбекова¹

¹Б.Н. Ельцин атындағы Кыргыз-Ресей Славян университеті
заң факультетінің аспиранты,
Кыргыз Республикасы, Бишкек қ.

КРИПТОВАЛЮТА АЗАМАТТЫҚ ҚҰҚЫҚТАРДЫҢ ОБЪЕКТІСІ РЕТІНДЕ

Аңдатпа

Мақалада криптовалютаның құқықтық табиғатын анықтау проблемасы қарастырылады және криптовалютаны азаматтық құқық объектілеріне жатқызу мәселесі зерттеледі. Автор криптовалютаның заттар, міндеттемелік және мүліктік құқықтар сияқты ұғымдармен арақатынасы мәселесін көтереді, олардың жалпы және айрықша белгілерін бөліп көрсетеді. Жұмыста шет елдердің заңнамасымен криптовалютаны реттеудің мысалдары, сондай-ақ зерттеушілердің криптовалютаның құқықтық мәртебесін анықтау бойынша әртүрлі көзқарастары келтірілген. Автор криптовалютаның құқықтық табиғатын анықтау жөнінде өз көзқарасын ұсынады.

Түйінді сөздер: криптовалюта, азаматтық құқықтар объектісі, мүліктік құқықтар, мүлік, міндеттемелік құқықтар.

A.A.Askarbekova¹

¹postgraduate of the Faculty of Law,
Kyrgyz Russian Slavic University named after
First President of Russia B.N. Yeltsin,
the Kyrgyz Republic, Bishkek

CRYPTOCURRENCY AS AN OBJECT OF CIVIL RIGHTS

Abstract

The article discusses determining the legal nature of the phenomenon of cryptocurrency and investigates the issue of attributing cryptocurrency to objects of civil rights. The author brings up the point of correlation of the concepts of "cryptocurrency", "property", "obligations" and "property rights". The author also determines their common and specific features. The paper presents various views of researchers regarding the legal status of the cryptocurrency and cited the examples of cryptocurrency regulation by the legislation of foreign countries. The author offers her own idea of the definition of the legal nature of cryptocurrency.

Keywords: cryptocurrency, object of civil rights, property rights, property, obligations.

Развитие информационных технологий влияет сегодня на большинство сфер жизнедеятельности человечества. На нынешний период времени трудно представить себе сферу, где не задействованы цифровые технологии. Цифровизация позволяет удовлетворить права и выполнить обязанности субъектам права наиболее быстро, эффективно и экономично. С переходом фиксации жизнедеятельности на цифровом поле, появляются и совершенно новые объекты права, реализация которых также переходит на совершенно новый уровень. В число последних относится и криптовалюта, регулирование которой вызывает у ученых-цивилистов и законодателя спорные вопросы и порождает большое количество дискуссий. О том, какой сферой права должна регулироваться криптовалюта и может ли быть объектом гражданских прав, речь пойдет далее в статье.

Стоит заранее отметить, что общепринятой в теории дефиниции криптовалюты на сегодняшний день не имеется. Данный факт связан с проблематикой определения правовой природы рассматриваемого объекта, однако в большинстве научных трудов о криптовалюте авторы предлагают отнести ее к объектам гражданских прав, как отдельный объект, так и в комплексе с цифровыми правами. Одни считают криптовалюту вещью, другие относят ее к имущественным правам, третьи относят ее к иным видам имущества.

Криптовалюта, в первую очередь, воспринимается как валюта в цифровом виде. Следуя такому мнению логичным встает вопрос сравнения криптовалюты с деньгами, как наличными, так и безналичными. Есть мнение о том, что деньги рассматриваются как вещь в случае их овеществления, т.е. при реальном наличии. Касаясь безналичных денежных средств и электронных денег, то здесь стоит говорить о вступлении в силу обязательственных прав. Криптовалюта представляет из себя набор символов, как и безналичные средства и электронные деньги, а также имеет стоимость, рассчитываемую в определенной валюте, как доллары, евро и т.д. При этом отличительной

чертой, отличающей национальную валюту от криптовалюты является контроль государства, последняя не принадлежит какому-то определенному государству. Криптовалюта не может быть полноценным средством платежа, поскольку она используется в обращении между определенными участниками отношений, которые добровольно соглашались на это, в то время как национальная валюта является обязательным средством платежа. Также стоит отметить и такой отличительный факт электронных денег и безналичных денежных средств, как наличие оператора при воздействии на них в виде банка и других финансовых учреждений. В случае криптовалюты такой оператор отсутствует. Участники правоотношений по поводу действий с криптовалютой самостоятельно производят процесс передачи и др. действий [1, с. 61-62].

Проблему отнесения криптовалюты к вещи можно рассмотреть через фактор признания вещи де-юре, т.е. через введение в легальный гражданский оборот [2]. Из стран постсоветского пространства на нынешний момент времени криптовалюта на законодательном уровне признана Российской Федерацией и Республикой Беларусь. Согласно Федеральному закону "О цифровых финансовых активах, цифровой валюте и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации" от 31.07.2020 N 259-ФЗ криптовалюта является цифровой валютой. Однако, использование криптовалюты для оплаты товаров и услуг запрещена, но допускается ее использование в качестве объекта инвестирования. Декрет Президента Республики Беларусь № 8 "О развитии цифровой экономики" не рассматривает никаких ограничений и специальных требований к операциям по созданию, развитию, размещению, хранению, отчуждению, обмену цифровых активов, а также деятельности криптоплатформ. Закон Украины «О виртуальных активах». Законопроект «О виртуальных активах», утвержденный Верховной Радой Украины 02.12.2020 года находится в отложенном состоянии в связи с возражением Национального Банка Украины протеста по по-

воду признания криптовалюты валютой. Таким образом, назвать криптовалюту вещью, исходя из положений вышеперечисленных законов, мы не можем, поскольку отсутствуют признаки денег как движимых вещей в классическом понимании цивилистики. Что касается законодательства стран Центральной Азии, законодательство Республики Казахстан, Кыргызской Республики, Республики Таджикистан, Республики Узбекистан на данный момент времени не регламентирует положения о криптовалюте. Кроме того, Национальные банки Кыргызской Республики и Республики Таджикистан рекомендуют своим гражданам воздержаться от использования любого вида криптовалют в связи с отсутствием четко обозначенных подходов к регулированию рынка криптовалют в международной практике [3]. Что касается регулирования криптовалюты законодательством Республики Казахстан, криптовалюта упоминается в Законе Республики Казахстан от 24 ноября 2015 года № 418-V «Об информатизации» в части цифровых активов. В законе говорится, что имущество, созданное при помощи средств криптографии не является финансовым инструментом, но представляет собой электронно-цифровую форму удостоверения имущественных прав. В Гражданский Кодекс Республики Казахстан предлагается внести термин «цифровой актив», под которым понимается «имущество в электронно-цифровой форме, за исключением денег и личных неимущественных прав».

Предполагается, что криптовалюта является формой прав требования, а не самостоятельным обязательственным правом. Поэтому для закрепления регулирования цифровых активов, в том числе и криптовалюты, Сулейменовым М.К. считается достаточным закрепить в Гражданском Кодексе Республики Казахстан положение о том, что имущественные права могут выступать в электронно-цифровой форме [4].

Вопрос о том, может ли криптовалюта относиться к имущественному праву, раскрывается Сидоренко Э.Л. следующим образом. Имущественное право подразумевает под собой правомочие по владению, пользованию и распоряжению вещью, определенной материальной ценностью. Данное право придает вещи способность участия в гражданском обороте, в том числе и в порядке частного, либо универсального правопреемства. [5, с. 131-132]. Так, автор раскрывает невозможность признания криптовалюты в качестве имущественного права, т.к. в обороте криптовалют круг лиц неизвестен ввиду анонимности, обеспечиваемой расчетной системой, основанной на технологии блокчейн. Также отнести крипто-

валюту к иным видам имущества не представляется автору возможным. Это объясняется отсутствием общего или специального правового режима, а также механизма и способов защиты для регулирования вопросов, связанных с криптовалютой. Конобеевская И.М. считает достаточным признание гражданским законодательством возможности фиксации имущественных прав в цифровом виде. Такое положение позволит распространить на отношения, связанные с оборотом криптовалюты, все необходимые для их использования и защиты гражданско-правовые инструменты [6, с. 333].

Криптовалюта рассматривается также и в качестве товара, которая может выступать как предмет смешанного договора с элементами купли-продажи и возмездного оказания услуг. Теоретически процедура обмена криптовалютой на определенный товар может также закрепляться договором мены, предусмотренным гражданским законодательством [7]. Однако согласно гражданскому законодательству товаром по договору купли-продажи и мены могут быть любые вещи, признаками которой, как мы выяснили, криптовалюта не обладает.

Интересной позиции по поводу отнесения криптовалюты к объектам гражданских прав придерживается Гаврилов В.Н. Исходя из диспозитивных начал гражданского права и законодательства криптовалюта может считаться объектом гражданских прав, даже нормативные правовые акты не содержат положений о криптовалюте [8]. Считается, что в вопросе определения правовой природы криптовалюты необходимо мыслить шире категорий утвержденных в законодательстве положений в период пластичности и изменчивости отношений между субъектами гражданского права, поскольку ввиду развития новых технологий появляются новые способы создания и закрепления объектов права. Речь идет о дематериализации объектов гражданского права. Поэтому логичным представляется определение криптовалюты иным видом имущества, которая имеет качественные, количественные характеристики, обладают свойством переходить от одного лица к другому.

Некоторые из авторов предлагают свой вариант определения криптовалюты с гражданско-правовой позиции. Так, «криптовалюта - это криптографически защищенное имущество, существующее исключительно в цифровой форме в организованной при помощи технологии распределенного реестра информационной системе, которое может храниться, передаваться и торговаться в электронном виде» [9, с. 9]. Считается, что криптовалюта не относится ни к одному из объектов гражданских прав, одна-

ко и считать ее самостоятельным объектом не считается необходимым. Предполагается, что криптовалюта является специфическим видом имущества, характеризующимся содержанием в цифровом виде. Невозможность классификации криптовалюты на нематериальные или материальные объекты гражданских прав не означает недопустимость ее отнесения к иным видам имущества.

Таким образом, при наличии многочисленных точек зрения, соотнесении и сравнении криптовалюты с различными объектами гражданских прав, мы приходим к выводу, что криптовалюта имеет сходные черты с деньгами, электронными деньгами, валютными ценностями, однако к таковым не относится. Также криптовалюта не считается вещью ввиду отсутствия у нее признаков вещи в классическом понимании. Несмотря на отсутствие у криптовалюты физической формы, не признавать ее в качестве объектов гражданских прав считается игнорированием современных ре-

лий гражданско-правового оборота. Развитие информационно-цифровых технологий расширяет поле действий для участников гражданских правоотношений, что в свою очередь опосредует возникновение новых объектов права. Законодатель на сегодняшний момент времени не успевает зафиксировать правила регулирования стремительно развивающихся частно-правовых отношений в цифровой плоскости в нормативных правовых актах. Тем более нет гарантий, что данный предмет исследования не трансформируется во что-то иное или вовсе не исчезнет из оборота через некоторое время. Внесение изменений и дополнений в нормативные акты характеризуются большими временными и финансовыми затратами. Следовательно, законодателю нет крайней необходимости вносить в законодательство положения о криптовалюте как об отдельном объекте гражданских прав, однако это не отменяет доктринального изучения вопросов криптовалюты.

Список использованных источников:

1. Меликов У.А. Криптовалюта в системе объектов гражданских прав // Вестник ЮУрГУ. Серия «Право». - 2018. - Т. 18. № 1. - С. 60–66.
2. Синицын С.А. Вещь как объект гражданских прав: возможные и должные критерии идентификации // Законодательство и экономика. - 2016. - № 11. - С. 7–17.
3. Доклад Евразийской экономической комиссии. Регулирование криптовалют: исследование опыта разных стран. [Электронный ресурс] – Режим доступа: <http://www.eurasiancommission.org/ru/act/dmi/workgroup/Documents/digest/pdf/> / (дата обращения: 29.04.2021).
4. Сулейменов М.К. Цифровизация и совершенствование гражданского законодательства (статья вторая, исправленная и откорректированная) [Электронный ресурс] // Информационные системы ПАРАГРАФ. – URL:https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=39845707#pos=76;-26
5. Сидоренко Э.Л. Правовой статус криптовалют в Российской Федерации // Экономика. Налоги. Право. – 2018. - № 2. – С. 129-137.
6. Конобеевская И. М. Цифровые права как новый объект гражданских прав // Изв. Саратовского университета. Нов. сер. Сер. Экономика. Управление. Право. - 2019. - Т. 19 вып.3. – с. 330-335.
7. Чурилов А.К. К вопросу о правовой природе криптовалюты / А. К. Чурилов // Хозяйство и право. – 2016. – № 9. – С. 93–99.
8. Гаврилов В.Н., Рафиков Р.М. Криптовалюта как объект гражданских прав в законодательстве России и ряда зарубежных государств // Вестник экономики, права и социологии. – 2019. - № 1. – С. 51-59.
9. Астраханцева И.А., Астраханцев Р.Г. Экономическая сущность и правовой статус криптовалют // Известия ВУЗов. Серия «Экономика, финансы и управление производством». - 2020. - №04(46). – С. 3-11.

References:

1. Melikov U.A. Kriptovalyutav sisteme ob'yektov grazhdanskikh prav // Vestnik YuUrGU. Seriya «Pravo». - 2018. - T. 18. № 1. - S. 60–66.
2. Sinitsyn S.A. Veshch kak obyekt grazhdanskikh prav: vozmozhnye i dolzhnye kriterii identifikatsii // Zakonodatelstvo i ekonomika. - 2016. - № 11. - S. 7–17.
3. Doklad Yevrazyskoy ekonomicheskoy komissii. Regulirovaniye kriptovalyut: issledovaniye opyta raznykh stran. [Elektronnyy resurs] – Rezhim dostupa: <http://www.eurasiancommission.org/ru/act/dmi/workgroup/Documents/digest/pdf/> / (data obrashcheniya: 29.04.2021).

4. Suleymenov M.K. Tsifrovizatsiya i sovershenstvovaniye grazhdanskogo zakonodatelstva (statya vtoraya, ispravlenaya i otkorrektirovannaya). [Elektronnyy resurs] // Informatsionnyye sistemy PARAGRAF. – URL -: https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=39845707#pos=76;-26
5. Sidorenko E.L. Pravovoy status kriptovalyut v Rossyskoy Federatsii // Ekonomika. Nalogi. Pravo. – 2018. - № 2. – S. 129-137.
6. Konobeyevskaya I. M. Tsifrovye prava kak novyy obyekt grazhdanskikh prav // Izv. Sarat. un-ta. Nov. ser. Ser. Ekonomika. Upravleniye. Pravo. - 2019. - T. 19 vyp.3. – s. 330-335.
7. Churilov A.K. K voprosu o pravovoy prirode kriptovalyuty / A. K. Churilov // Khozyaystvo i pravo. – 2016. – № 9. – S. 93–99.
8. Gavrilov V.N., Rafikov R.M. Kriptovalyuta kak obyekt grazhdanskikh prav v zakonodatelstve Rossii i ryada zarubezhnykh gosudarstv // Vestnik ekonomiki, prava i sotsiologii. – 2019. - № 1. – S. 51-59.
9. Astrakhantseva I.A., Astrakhantsev R.G. Ekonomicheskaya sushchnost i pravovoy status kriptovalyut // Izvestiya VUZov. Seriya «Ekonomika, finansy i upravleniye proizvodstvom». - 2020. - №04(46). – S. 3-11.

УДК 347.12

С.А. Бобунова¹**¹магистрант 1 курса Северо-Западного института (филиала)
Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА),
Российская Федерация, г. Вологда**

*Научный руководитель - Попович М.М.,
к.ю.н., доцент,
доцент кафедры гражданского права и гражданского процесса
Северо-Западного института (филиала)
Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА),
Российская Федерация, г. Вологда*

РОССИЙСКОЕ И ЗАРУБЕЖНОЕ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВО В ОБЛАСТИ ЗАЩИТЫ ПЕРСОНАЛЬНЫХ ДАННЫХ

Аннотация

Оборот персональных данных, как в российском, так и в зарубежном законодательстве становится объектом, требующим пристального внимания и бережного отношения. В настоящей статье анализируются особенности оборота и развития правового регулирования в сфере защиты персональных данных. Проанализирована практика ЕСПЧ, отечественная судебная практика, касающаяся защиты персональных данных. Делается вывод о необходимости повышения осведомленности о защите данных, как о фундаментальном праве и жизненно важной части хорошей государственной политики и управления. Предлагается увеличить ответственность, чтобы защитить граждан и их персональные данные, защитить бизнес от посягательств.

Ключевые слова: персональные данные, согласие на обработку персональных данных, ответственность, конфиденциально, право на неприкосновенность частной жизни, законодательство, право на защиту персональных данных, субъективное гражданское право, способы защиты, право на забвение, обезличивание персональных данных, Интернет.

С.А.Бобунова¹**¹О.Е. Кутафин атындағы Университеттің
Солтүстік-Батыс институтының (филиалының) 1 курс магистранты,
Ресей Федерациясы, Вологда қ.**

ДЕРЕКТІ МӘЛІМЕТТЕРДІ ҚОРҒАУ САЛАСЫНДАҒЫ РЕСЕЙ ЖӘНЕ ШЕТЕЛ ЗАҢНАМАСЫ

Андатпа

Дербес деректердің айналымы Ресейде де, шетелдік заңнамада да зор көңіл бөлуді және ықыласпен қарауды қажет ететін объектіге айналады. Бұл мақалада жеке деректерді қорғау саласындағы құқықтық реттеудің айналымы мен даму ерекшеліктері талданады. Дербес деректерді қорғауға қатысты Адам құқықтары жөніндегі Еуропалық сот тәжірибесі, отандық сот тәжірибесі талданады. Жақсы мемлекеттік саясат пен басқарудың өмірлік маңызды бөлігі және іргелі құқық ретінде, деректерді қорғау бойынша хабардарлықты арттыру қажеттілігі туралы қорытынды жасалады. Азаматтарды және олардың дербес деректерін қорғау, кәсіпкерлікті қол сұғушылықтан қорғау мақсатында жауапкершілікті арттыру ұсынылады.

Түйінді сөздер: дербес деректер, дербес деректерді өңдеуге келісім, жауапкершілік, құпиялы, жеке өмірге қолсұғылмаушылық, заңнама, дербес деректерді қорғау құқығы, субъективті азаматтық құқық, қорғау әдістері, ұмытылуға құқығы, дербес деректерді анонимизациялау, Интернет.

S.A.Bobunova¹

¹first year master's degree student of the North-Western Institute (branch)
of Kutafin Moscow State Law University (MSAL),
the Russian Federation, Vologda

RUSSIAN AND FOREIGN LEGISLATION IN THE FIELD OF PERSONAL DATA

Abstract

The circulation of personal data, both in Russian and foreign legislation, is becoming an object that requires close attention and respect. This article analyzes the features of the circulation and development of legal regulation in the field of personal data protection. Analyzed the practice of the ECHR, domestic jurisprudence regarding the protection of personal data. It concludes that there is a need to raise awareness of data protection as a fundamental right and a vital part of good public policy and governance. It is proposed to increase responsibility in order to protect citizens and their personal data, to protect businesses from encroachments.

Keywords: personal data, consent to the processing of personal data, responsibility, confidential, right to privacy, legislation, the right to protect personal data, subjective civil right, ways of protection, right to be forgotten, personal data anonymization, Internet.

За последние полвека в мире наблюдается ошеломительное развитие высоких технологий, так называемой IT-индустрии (платформ). Жизнь вокруг нас под влиянием новых технологий стремительно меняется, что в свою очередь сказывается на формировании экономических процессов, государственном управлении и сфере частной жизни человека. Но при этом мы не уделяем должного внимания защите своих персональных данных (далее ПДн), что зачастую приводит к негативным последствиям и утечкам данных третьим лицам, которые могут воспользоваться полученной информацией на свое усмотрение и в своём интересе.

Помимо преимуществ, которые даёт нам развитие высоких технологий, заметен качественный и количественный рост угроз информационной безопасности, как в жизни государств, так и в жизни обычных граждан. Не даром во вступительной части статьи о последствиях использования цифровых технологиях на сайте Организации объединенных наций написано: "Благодаря технологиям наш мир может стать более равноправным, миролюбивым и справедливым. Вместе с тем технологии могут ставить под угрозу неприкосновенность частной жизни, подрывать безопасность и усугублять неравенство. Использование технологий сказывается как на осуществлении прав человека, так и на обеспечении свободы его действий. Как и предыдущим поколениям, нам - членам правительств, представителям компаний и частным лицам - предстоит сделать выбор в отношении того, как мы используем новые технологии и контролируем их развитие" [1]. В связи с этим, осознавая важность защиты информации и информацион-

ной инфраструктуры, большинство развитых стран принимают законодательные нормы, отвечающие современным реалиям. Роскомнадзор предлагает распространить принципы закона о персональных данных на иностранные интернет-площадки и ограничить трансграничную передачу данных для защиты прав россиян [2].

Институт ПДн является комплексным и содержит в себе как публично-правовые, так и частноправовые начала. Именно их сочетание обеспечивает баланс интересов личности, общества и бизнеса, поскольку названный институт связан не только с потребностями отдельного человека, но и с тенденциями общественного и экономического развития.

В условиях широкого распространения цифровых технологий и роста объёма и значения информационных ресурсов для развития национальной экономики действующее российское законодательство нуждается в модернизации, в том числе в изменении правового режима ПДн, а также сведений, составляющих тайну личной жизни, семейную тайну, тайну частной жизни. Главная задача такой модернизации состоит не только в создании правовых условий для эффективного развития производства и сферы услуг, но и в обеспечении правовых гарантий защиты прав граждан и организаций [3, с. 36].

В российском законодательстве центральное место в рассматриваемом вопросе занимает Федеральный закон от 27.07.2006 № 152-ФЗ "О персональных данных" (далее - Закон № 152-ФЗ) [4], поскольку именно в нём определены ключевые понятия и закреплены принципы обработки и защиты ПДн.

В соответствии со ст. 15 Федерального закона «Об обеспечении доступа к информации о деятельности судов в Российской Федерации» [5] применительно к судебным актам персональными данными являются: фамилия, имя, отчество гражданина, принимающего участие в ходе судебного разбирательства; дата и место рождения; место жительства или пребывания; контактный номер телефона; идентификационный номер налогоплательщика - физического лица; основной государственный регистрационный номер индивидуального предпринимателя; страховой номер индивидуального лицевого счета; сведения о месте нахождения земельного участка, здания, сооружения, жилого дома, квартиры, транспортного средства; иные сведения об имуществе и о находящихся в банках или иных кредитных организациях денежных средствах участников судебного процесса, если эти сведения относятся к существу дела.

Кроме того, в качестве ПДн определяют и адрес личного электронного почтового ящика; сведения об образовании; о личной жизни (например, хобби), а также сведения, касающиеся социального положения истца; его должности; места работы, политических взглядов; биометрические данные; сведения, указанные в документе, удостоверяющем личность; ИНН; СНИЛС [6]; биометрические данные; банковский счет, номер банковской карты [7]; адрес электронной почты, привязанный к телефону [8] и не могут быть признанными таковыми сведения о количестве жителей, зарегистрированных по почтовым адресам [9]; а также видеозаписи с камер наблюдения, установленных для обеспечения безопасности [10].

Как следует из п.1 ч.1 ст. 6,9 Закона №152-ФЗ, обработка ПДн осуществляется с согласия субъекта ПДн на обработку его ПДн. «Согласие на обработку персональных данных должно быть конкретным, информированным и сознательным и предполагает, как минимум, письменное разъяснение субъекту персональных данных значения понятия - обработка персональных данных» [11]. Оно может быть дано субъектом ПДн или его представителем в любой позволяющей подтвердить факт его получения форме, если иное не установлено федеральным законом, но есть ряд обстоятельств, при которых обработка ПДн может осуществляться без согласия субъекта

В современном мире ПДн приравниваются к конфиденциальной информации, что само по себе подразумевает отсутствие свободного доступа к ним и наличие эффективной системы защиты. С учётом новых технологий у субъекта ПДн есть возможность высказать желание/нежелание на те или иные действия с ПДн, тем

самым защитив их от несанкционированного копирования, уничтожения, изменения, искажения и блокировки и иных форм незаконного вмешательства, либо запретить к ним доступ путём выражения воли в письменной, устной, конклюдентной формах или в виде электронного документа, подписанного простой электронной подписью (далее ЭП), электронной формы с простой ЭП в виде символа - «V». В соответствии со ст. 5 федерального закона «Об электронной подписи» под простой ЭП понимается – электронная подпись, которая посредством использования кодов, паролей или иных средств подтверждает факт формирования ЭП определенным лицом [12]. Одним из разновидностей подобного документа может быть СМС-сообщение, направленное на указанный субъектом ПДн номер телефона. Такое разрешение может быть подтверждено введением СМС-кода при регистрации на соответствующем ресурсе. Документ, подтверждающий факт такого волеизъявления, признается судами в качестве подписанного простой ЭП (Определение Третьего кассационного суда общей юрисдикции от 22.03.2021 № 88-3845/2021).

Как показывает практика, обработку ПДн признают законной, если контрольный орган истребовал информацию о лицах, разработавших, утвердивших и разместивших на официальном сайте конкурсную документацию и протоколы [13]; распространенная журналистом информация представляет общественный интерес [14]. Обработку ПДн не признаётся законной из-за того, что субъект сделал их общедоступными, если они были получены из открытых источников (ВКонтакте, Одноклассники, МойМир, Instagram, Twitter, Авито и Авто.ру); находятся в открытом доступе в связи с трудовой деятельностью субъекта, а использованы в иных целях [15].

Важно заметить, что обработку ПДн признают незаконной, если в Интернете без воли субъекта создан его профиль, под которым каждый может размещать свое мнение о нём и его профессиональной деятельности [16].

Значительное влияние на развитие международного и национального законодательства в области защиты ПДн оказывает Европейский суд по правам человека (далее ЕСПЧ). Практика ЕСПЧ развивает современное представление о правах человека и устанавливает стандарты их обеспечения и защиты: «Практику ЕСПЧ, в ходе которой вырабатываются правовые позиции Суда, характеризует привнесение в современное научно-технологическое развитие фундаментальных ограничителей, что позволяет осуществить баланс между интересами научно-технологического развития и интересами человека» [17].

Одна из общих целей ЕСПЧ - повысить осведомленность о защите данных, как о фундаментальном праве и жизненно важной части хорошей государственной политики и управления. В практике ЕСПЧ защита ПДн рассматривается как часть права на неприкосновенность частной жизни, гарантированное Конвенцией по правам человека и основным свободам [18]: «1. Каждый имеет право на уважение его личной и семейной жизни, его жилища и его корреспонденции» (ст. 8).

С 25 мая 2018 г. в Европа запустила в действие новые правила обработки ПДн и на сегодняшний день на первый план в европейском регулировании защиты ПДн вышел Общий регламент защиты ПДн (Регламент ЕС 2016/679 от 27.04.2016 General Data Protection Regulation - GDPR) [19]. Действие настоящего Регламента распространяется на 28 стран ЕС. Важной особенностью GDPR является экстерриториальный принцип действия новых европейских правил обработки ПДн, а также усиление ответственности за нарушение правил обработки ПДн: штрафы достигают 20 млн. евро (около 1,5 млрд. руб.). В силу Закона о защите данных GDPR и защите физических лиц обработка ПДн осуществляется посредством ряда условий. К таким условиям отнесены: требование обработки ПДн законным и справедливым образом происходит на основании согласия субъекта данных или на другом указанном основании; предоставление субъекту права на получение информации об обработке ПДн и права требовать исправления неточных ПДн; возложение ответственности на Уполномоченного, занимающего эту должность, за мониторинг и обеспечение выполнения положений по защите ПДн.

В ст. 8 Конвенции также, как в российском законодательстве обязательным условием для целей регулирования порядка обработки ПДн является наличие волеизъявления субъекта – выражение согласия на обработку ПДн, с целью устранения существующей информационной асимметрии [20].

Персональные данные, касающиеся здоровья, должны включать все данные, относящиеся к состоянию здоровья субъекта; данные, которые раскрывают информацию, относящуюся к прошлому, текущему или будущему физическому или психическому состоянию здоровья субъекта данных. Сюда входит информация о физическом лице, собранная в ходе регистрации или предоставления медицинских услуг, как указано в Директиве 2011/24 / EU Европейского парламента и Совета [21], этому физическому лицу; номер, символ или конкретный номер, присвоенный физическому лицу для однозначной идентификации физического

лица в целях здоровья; информация, полученная в результате тестирования или исследования части тела или вещества тела, в том числе из генетических данных и биологических образцов; и любую информацию, например, о заболевании, инвалидности, риске заболевания, истории болезни, клиническом лечении или физиологическом или биомедицинском состоянии субъекта данных независимо от её источника, например, от врача или другого медицинского работника, больницы, медицинское устройство или диагностический тест *in vitro*.

С начала марта 2021 года в целях обеспечения безопасности ПДн усовершенствованы меры для их защиты (гл. 4, Федеральный закон от 27.07.2006 № 152-ФЗ), поскольку эта проблема стала особенно острой за последнее время. Как уже было отмечено, пользователи по всему миру, предоставляют свои данные в обмен на возможность присоединиться и использовать определенные сервисы, социальные сети и медиа-платформы. В ч.2 ст. 17 Закона № 152-ФЗ закреплено право субъекта ПДн на защиту своих прав и законных интересов, в том числе на возмещение убытков и (или) компенсацию морального вреда в судебном порядке. В силу положений ст.24 Закона № 152-ФЗ предусмотрено, что лица, виновные в нарушении его требований, несут предусмотренную законодательством РФ ответственность. Моральный вред, причиненный субъекту ПДн вследствие нарушения его прав, нарушения правил обработки ПДн, а также требований к защите ПДн, несомненно, подлежит возмещению в соответствии с законодательством РФ (ст. 151 Гражданского кодекса РФ). Возмещение морального вреда осуществляется независимо от возмещения имущественного вреда и понесенных субъектом ПДн убытков.

В свете активного проявления заинтересованности ПДн третьими лицами на законодательном уровне рассматривается вопрос о санкциях, предусматривающих ответственность. Так, «Штрафы за разглашение персональных данных предлагают поднять до 50 тысяч рублей» - законопроект об этом внесли в Госдуму глава комитета по безопасности Василий Пискарев и первый зампред комитета по развитию гражданского общества Дмитрий Вяткин. Инициативой предлагается в разы увеличить штрафы за разглашение "информации ограниченного доступа". Под это понятие подпадает достаточно много различных данных, например, коммерческая или банковская тайна, тайна усыновления или тайна завещания, адвокатская тайна, тайна связи и многие другие, объяснил Василий Пискарев. Если сейчас для граждан штрафы составляют от 500 до 1

тысячи, то поднять их предлагается до 10 тысяч рублей, а для должностных лиц - до 50 тысяч вместо 4-5 тысяч. Санкции не менялись в течение десяти лет, и теперь они совершенно не являются препятствием для того, чтобы та или иная личная информация, служебная, профессиональная тайна не стала достоянием общественности, отметил парламентарий. Сведения, по его словам, могут продавать или просто распространять в интернете. «Потому мы предложили десятикратно увеличить штрафы, чтобы защитить граждан и их персональные данные, защитить бизнес от посягательств различных мошенников» [22]. На наш взгляд, такие предложения оправданы и требуют скорейшего их принятия.

Штрафные санкции европейского законодателя в разы превышают санкции российского законодателя, и на это разумно обращено пристальное внимание и рассматриваются вариации усиления ответственности за нарушения законодательства о ПДн.

В силу положений части 1 ст.23 Закона № 152-ФЗ и Постановления Правительства РФ от 16.03.2009 № 228 «О Федеральной службе по надзору в сфере связи, информационных технологий и массовых коммуникаций» Роскомнадзор играет приоритетную роль в защите ПДн. Он имеет первостепенные полномочия по обеспечению соблюдения закона. Притом, что штрафы Роскомнадзора за нарушение прав субъектов ПДн достигают всего 75000 рублей, тем не менее, в последние годы такие суммы не присуждались. Наши суды ограничиваются 10-20 тысячами рублей компенсации. Хотя в Европе действуют штрафы до 4 процентов от оборота компании. Более того, это заставляет организации ответственно подходить к защите ПДн [23]. Любая обработка ПДн должна быть основана на законе, быть прозрачной по отношению к заинтересованным физическим лицам и обрабатываться только для конкретных целей. Необходимость такого адекватного правового регулирования оборота ПДн подчеркивалась на уровне ООН: «Практика многих государств свидетельствует об отсутствии адекватного национального законодательства и/или правоприменения, слабости процессуальных гарантий и неэффективности надзора, что в совокупности приводит к отсутствию ответственности за произвольное или незаконное вмешательство в личную жизнь» [24]. Принцип защиты данных о справедливой обработке - это понятие, отличное от права на справедливое судебное разбирательство, как это определено в статье 47 Хартии и в статье 6 Европейской конвенции о защите прав человека и основных свобод (ЕКПЧ). Физические лица должны быть осведомлены о рисках, правилах, гарантиях и

правах в отношении обработки их личных данных и о том, как осуществлять свои права в отношении обработки. Государства-члены должны установить соответствующие гарантии для ПДн, хранящихся в течение более длительных периодов, для архивирования в общественных интересах, для научного, статистического или исторического использования.

Положения Закона № 152-ФЗ отличны от положений GDPR. Одним из них служит - требование локализации баз данных с российскими данными в России. В широком смысле Закон № 152-ФЗ не имеет экстерриториального действия и не распространяется на нерезидентов (лиц, не имеющих официального присутствия в России), которые собирают ПДн россиян за рубежом. Но, к слову, в контексте необходимости локализации данных на территории РФ для иностранной организации важно иметь целенаправленную деятельность по сбору данных.

Практика показала, что GDPR - это более продвинутая версия Закона №152-ФЗ, позволяющая привлекать к ответственности за утечку ПДн даже те компании, которые не являются резидентами, но имеют доступ к информации от граждан Европейского Союза. Можно сказать, что теперь GDPR является идеальным инструментом для привлечения иностранных компаний к ответственности за нарушения национальных требований к обработке ПДн, поскольку первоначально он не ограничивает объём действий только по национальному принципу. Хотя по ряду оснований по Закону №152-ФЗ иностранная компания также может быть привлечена к ответственности за нарушение правил (например, в случае несоблюдения требований локализации данных).

Подводя итоги, можно с уверенностью сказать, что институт защиты ПДн является развивающимся направлением как в российском, так и в зарубежном законодательстве. Несомненно, ПДн должны собираться для определенных, явных и законных целей и не должны обрабатываться для целей, несовместимых с целями предотвращения, расследования, обнаружения или преследования уголовных преступлений, или исполнения уголовных наказаний, включая защиту и предотвращение угроз общественной безопасности.

Как уже было замечено, ПДн по своей природе являются крайне чувствительными в отношении основных прав и свобод и непременно требуют особой защиты, поскольку в контексте их обработки может создаваться значительный риск для основных прав и свобод.

Определённые гарантии прав и свобод субъекта ПДн могут включать возможность сбора этих данных только в связи с другими данными о заинтересованном физическом лице; возмож-

ность их защиты надлежащим образом; соблюдение строгих правил доступа к ПДн сотрудниками компетентного полномочия и запрета на передачу этих данных. Обработка ПДн также должна быть разрешена законом, если субъект данных явным образом согласился на обработку, которая является для него или неё особенно навязчивой. При этом, согласие субъекта ПДн само по себе не должно служить правовым основанием для обработки таких конфиденциальных ПДн компетентными органами.

К сожалению, законы порой отстают от вызовов времени и актуальных угроз, учитывая, что информационные технологии развиваются стремительно, а на создание новых законодательных проектов, их принятие и утверждение нужно достаточно длительное время. Понимание права на защиту ПДн в качестве гражданского субъективного права имеет серьезные основания и требует дальнейших доктринальных разработок и легальных нововведений.

Список использованных источников:

1. Цифровые технологии [Электронный ресурс] // Сайт Организации Объединенных Наций. – Режим доступа: <https://www.un.org/ru/un75/impact-digital-technologies> (дата обращения 04.05.2021).
2. Коммерсантъ. Материал "Ъ" «Гражданам прикроют профиль» [Электронный ресурс]. – Режим доступа: <https://www.kommersant.ru/doc/4741456> (дата обращения 04.05.2021).
3. Защита данных: Научно-практический Аджиев и др.; отв. ред. В.В. Лазарев, Х.И. Гаджиев. М.: ИЗСП, КОНТРАКТ, - 2020. - 176 с.
4. Федеральный закон от 27.07.2006 № 152-ФЗ (ред. от 30.12.2020) «О персональных данных» [Электронный ресурс]. – Режим доступа: <https://docs.cntd.ru/document/901990046> (дата обращения: 04.05.2021).
5. Федеральный закон от 22.12.2008 № 262-ФЗ (ред. от 08.12.2020) "Об обеспечении доступа к информации о деятельности судов в Российской Федерации" [Электронный ресурс]. – Режим доступа: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_82839/ (дата обращения 08.05.2021).
6. Апелляционное определение Новосибирского областного суда от 04.07.2017 по делу № 33-6394/2017 [Электронный ресурс]. – Режим доступа: <https://login.consultant.ru/?returnUrl=req%3Ddoc%26base%3DSOSB%26n%3D211376%26dst%3D100069&cameFromForkPage=1> (дата обращения 12.05.2021); Апелляционное определение Санкт-Петербургского городского суда от 11.10.2017 N 33-19446/2017 по делу № 2-2998/2017 [Электронный ресурс]. – Режим доступа: <http://www.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?req=doc&base=SARB&n=125052#019105027890927562> (дата обращения 10.05.2021).
7. См. подробнее. Апелляционное определение Новосибирского областного суда от 04.07.2017 по делу № 33-6394/2017 [Электронный ресурс] // КонсультантПлюс. – URL: <https://login.consultant.ru/?returnUrl=req%3Ddoc%26base%3DSOSB%26n%3D211376%26dst%3D100069&cameFromForkPage=1> (дата обращения 10.05.2021).
8. Апелляционное определение Новосибирского областного суда от 27.09.2016 N 33-9626/2016 [Электронный ресурс]. – Режим доступа: <http://www.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?req=doc&base=SOSB&n=195170> (дата обращения 10.05.2021)
9. Апелляционное определение Московского областного суда от 12.10.2016 по делу N 33а-25712/2016 [Электронный ресурс]. – Режим доступа: <http://www.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?req=doc&base=SOCN&n=762424> (дата обращения 10.05.2021)
10. Определение Восьмого кассационного суда общей юрисдикции от 19.12.2019 N 88-1005/2019 [Электронный ресурс]. – Режим доступа: https://8kas.sudrf.ru/modules.php?name=press_dep&op=12&arc_list=2019 (дата обращения 10.05.2021).
11. Информация Роскомнадзора "Ответы на вопросы в сфере защиты прав субъектов персональных данных" [Электронный ресурс]. – Режим доступа: <https://www.garant.ru/products/ipo/prime/doc/72783214/> (дата обращения 10.05.2021); Определение Судебной коллегии по гражданским делам Верховного Суда РФ от 12.11.2019 № 14-КГ19-15, 2-2794/18 [Электронный ресурс]. – Режим доступа: <https://legalacts.ru/sud/opredelenie-sudebnoi-kollegii-po-grazhdanskim-delam-verkhovnogo-suda-rossiiskoi-federatsii-ot-12112019-n-14-kg19-15-2-279418/> (дата обращения 10.05.2021).
12. ст. 5, Федеральный закон от 06.04.2011 № 63-ФЗ "Об электронной подписи" [Электронный ресурс]. – Режим доступа: <http://kremlin.ru/acts/bank/32938> (дата обращения 10.05.2021).
13. Постановление Верховного Суда РФ от 20.09.2018 № 67-АД18-17 [Электронный ресурс]. – Режим доступа: <https://koapru.ru/pract/postanovlenie-verkhovnogo-suda-rf-ot-20092018-n-67-ad18-17/#:~:text=> (дата обращения 10.05.2021).

14. Постановление Волгоградского областного суда от 20.09.2018 по делу № 4а-697/2018, Апелляционное определение Воронежского областного суда от 06.12.2018 по делу № 33-8106/2018 [Электронный ресурс]. – Режим доступа: <https://login.consultant.ru/?returnUrl=req%3Ddoc%26base%3DSOKI%26n%3D266415%26dst%3D100056&cameFromForkPage=1> (дата обращения 10.05.2021).
15. Апелляционное определение Нижегородского областного суда от 11.10.2016 по делу № 33-12355/2016 [Электронный ресурс]. – Режим доступа: <https://login.consultant.ru/?returnUrl=req%3Ddoc%26base%3DSOKI%26n%3D301953%26dst%3D100041&cameFromForkPage=1> (дата обращения 10.05.2021).
16. Определение Первого кассационного суда общей юрисдикции от 29.07.2020 N 88-18950/2020 по делу № 2-2794/2018 [Электронный ресурс]. – Режим доступа: <https://login.consultant.ru/?returnUrl=req%3Ddoc%26base%3DKSOJ001%26n%3D18878%26dst%3D100028&cameFromForkPage=1> (дата обращения 10.05.2021).
17. Шугуров М.В. Защита прав человека в условиях современного научно-технического прогресса: практика Европейского суда по правам человека [Электронный ресурс]// Международное публичное и частное право. - 2011. - № 1. - С. 5. – Режим доступа: <https://demo.consultant.ru/cgi/online.cgi?rnd=3AD936F2EA9B42B4C55B15301C0C1610&req=doc&base=CJI&n=51989&dst=100021&fld=134&REFFIELD=134&REFDST=100369&REFDOC=18614&REFBASE=CMB&stat=refcode%3D16876%3Bdstident%3D100021%3Bindex%3D496#28na5582feo> (дата обращения 03.03.2021).
18. "Конвенция о защите прав человека и основных свобод" (Заключена в г. Риме 04.11.1950) (с изм. от 13.05.2004) (вместе с "Протоколом [№ 1]" (Подписан в г. Париже 20.03.1952), "Протоколом № 4 об обеспечении некоторых прав и свобод помимо тех, которые уже включены в Конвенцию и первый Протокол к ней" (Подписан в г. Страсбурге 16.09.1963), "Протоколом № 7" (Подписан в г. Страсбурге 22.11.1984)[Электронный ресурс]. – Режим доступа: <https://european-court-help.ru/evropeiskaia-konventciia-o-zashchite-prav-cheloveka/> (дата обращения 10.05.2021).
19. Регламент (ЕС) 2016/679 Европейского парламента и совета «О защите физических лиц в отношении обработки персональных данных и о свободном перемещении таких данных и отмене Директивы 95/46 / ЕС (Общие правила защиты данных)» от 27.04.2016 [Электронный ресурс]. – Режим доступа: <https://ogdpr.eu/ru/gdpr-2016-679> (дата обращения 10.05.2021).
20. Солдатов В.И. Защита персональных данных в условиях применения цифровых технологий [Электронный ресурс]// Lexrussia. - 2020. - № 2. – Режим доступа: <https://cyberleninka.ru/article/n/zaschita-personalnyh-dannyh-v-usloviyah-primeneniya-tsifrovyyh-tehnologiy/viewer> (дата обращения 10.05.2021).
21. Директива 2011/24/EU Европейского парламента и Совета [Электронный ресурс]. – Режим доступа: <https://eur-lex.europa.eu/LexUriServ/LexUriServ.do?uri=OJ:L:2011:088:0045:0065:EN:PDF> (дата обращения 10.05.2021).
22. Замахина Т. Тайну защитят рублем [Электронный ресурс]// Российская газета - Федеральный выпуск. -18.09.2020. - № 211(8265). – Режим доступа: <https://rg.ru/2020/09/18/shtrafy-za-razglashenie-personalnyh-dannyh-mogut-vyrasti-v-10-raz.html> (дата обращения 10.05.2021).
23. Постановление Правительства РФ от 16.03.2009 № 228 «О Федеральной службе по надзору в сфере связи, информационных технологий и массовых коммуникаций» // [Электронный ресурс]. – Режим доступа: <https://rg.ru/gazeta/rg/2020/09/21.html> (дата обращения 10.05.2021).
24. Доклад Управления Верховного комиссара ООН по правам человека от 30 июня 2014 г. A/HRC/27/37 "Право на неприкосновенность личной жизни в цифровой век" [Электронный ресурс]. – Режим доступа: <https://www.ohchr.org/EN/HRBodies/HRC/RegularSessions/Session27/Pages/ListReports.aspx> (дата обращения 03.05.2021).

References:

1. Tsifrovye tekhnologii [Elektronny resurs] // Sayt Organizatsii Obyedinennykh Natsy. – Rezhim dostupa: <https://www.un.org/ru/un75/impact-digital-technologies> (data obrashcheniya 04.05.2021).
2. Kommersant. Material "" «Grazhdanam prikroyut profil» [Elektronny resurs]. – Rezhim dostupa: <https://www.kommersant.ru/doc/4741456> (data obrashcheniya 04.05.2021).

3. Zashchita dannykh: Nauchno-praktichesky Adzhiyev i dr.; otv. red. V.V. Lazarev, Kh.I. Gadzhiyev. M.: IZiSP, KONTRAKT, - 2020. - 176 s.
4. Federalny zakon ot 27.07.2006 № 152-FZ (red. ot 30.12.2020) «O personalnykh dannykh» [Elektronny resurs]. – Rezhim dostupa: <https://docs.cntd.ru/document/901990046> (data obrashcheniya: 04.05.2021).
5. Federalny zakon ot 22.12.2008 № 262-FZ (red. ot 08.12.2020) "Ob obespechenii dostupa k informatsii o deyatelnosti sudov v Rossyskoy Federatsii" [Elektronny resurs]. – Rezhim dostupa: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_82839/ (data obrashcheniya 08.05.2021).
6. Apellyatsionnoye opredeleniye Novosibirskogo oblastnogo suda ot 04.07.2017 po delu № 33-6394/2017 [Elektronny resurs]. – Rezhim dostupa: <https://login.consultant.ru/?returnUrl=req%3Ddoc%26base%3DSOSB%26n%3D211376%26dst%3D100069&cameFromForkPage=1> (data obrashcheniya 12.05.2021); Apellyatsionnoye opredeleniye Sankt-Peterburgskogo gorodskogo suda ot 11.10.2017 N 33-19446/2017 po delu № 2-2998/2017 [Elektronny resurs]. – Rezhim dostupa: <http://www.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?req=doc&base=SARB&n=125052#019105027890927562> (data obrashcheniya 10.05.2021).
7. Sm. podrobneye. Apellyatsionnoye opredeleniye Novosibirskogo oblastnogo suda ot 04.07.2017 po delu № 33-6394/2017 [Elektronny resurs] // KonsultantPlyus. – URL: <https://login.consultant.ru/?returnUrl=req%3Ddoc%26base%3DSOSB%26n%3D211376%26dst%3D100069&cameFromForkPage=1> (data obrashcheniya 10.05.2021).
8. Apellyatsionnoye opredeleniye Novosibirskogo oblastnogo suda ot 27.09.2016 N 33-9626/2016 [Elektronny resurs]. – Rezhim dostupa: <http://www.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?req=doc&base=SOSB&n=195170> (data obrashcheniya 10.05.2021)
9. Apellyatsionnoye opredeleniye Moskovskogo oblastnogo suda ot 12.10.2016 po delu N 33a-25712/2016 [Elektronny resurs]. – Rezhim dostupa: <http://www.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?req=doc&base=SOCN&n=762424> (data obrashcheniya 10.05.2021)
10. Opredeleniye Vosmogo kassatsionnogo suda obshchey yurisdiktsii ot 19.12.2019 N 88-1005/2019 [Elektronny resurs]. – Rezhim dostupa: https://8kas.sudrf.ru/modules.php?name=press_dep&op=12&arc_list=2019 (data obrashcheniya 10.05.2021).
11. Informatsiya Roskomnadzora "Otvety na voprosy v sfere zashchity prav subyektov personalnykh dannykh" [Elektronny resurs]. – Rezhim dostupa: <https://www.garant.ru/products/ipo/prime/doc/72783214/> (data obrashcheniya 10.05.2021); Opredeleniye Sudebnoy kollegii po grazhdanskim delam Verkhovnogo Suda RF ot 12.11.2019 № 14-KG19-15, 2-2794/18 [Elektronny resurs]. – Rezhim dostupa: <https://legalacts.ru/sud/opredelenie-sudebnoi-kollegii-po-grazhdanskim-delam-verkhovnogo-suda-rossiiskoi-federatsii-ot-12112019-n-14-kg19-15-2-279418/> (data obrashcheniya 10.05.2021).
12. st. 5, Federalny zakon ot 06.04.2011 № 63-FZ "Ob elektronnoy podpisi" [Elektronny resurs]. – Rezhim dostupa: <http://kremlin.ru/acts/bank/32938> (data obrashcheniya 10.05.2021).
13. Postanovleniye Verkhovnogo Suda RF ot 20.09.2018 № 67-AD18-17 [Elektronny resurs]. – Rezhim dostupa: [https://login.consultant.ru/?returnUrl=req%3Ddoc%26base%3DSOKI%26n%3D266415%26dst%3D100056&cameFromForkPage=1](https://koapru.ru/pract/postanovlenie-verkhovnogo-suda-rf-ot-20092018-n-67-ad18-17/#:~:text=.(data obrashcheniya 10.05.2021).14. Postanovleniye Volgogradskogo oblastnogo suda ot 20.09.2018 po delu № 4a-697/2018, Apellyatsionnoye opredeleniye Voronezhskogo oblastnogo suda ot 06.12.2018 po delu № 33-8106/2018 [Elektronny resurs]. – Rezhim dostupa: <a href=) (data obrashcheniya 10.05.2021).
15. Apellyatsionnoye opredeleniye Nizhegorodskogo oblastnogo suda ot 11.10.2016 po delu № 33-12355/2016 [Elektronny resurs]. – Rezhim dostupa: <https://login.consultant.ru/?returnUrl=req%3Ddoc%26base%3DSOKI%26n%3D301953%26dst%3D100041&cameFromForkPage=1> (data obrashcheniya 10.05.2021).
16. Opredeleniye Pervogo kassatsionnogo suda obshchey yurisdiktsii ot 29.07.2020 N 88-18950/2020 po delu № 2-2794/2018 [Elektronny resurs]. – Rezhim dostupa: <https://login.consultant.ru/?returnUrl=req%3Ddoc%26base%3DKSOJ001%26n%3D18878%26dst%3D100028&cameFromForkPage=1> (data obrashcheniya 10.05.2021).

17. Shugurov M.V. Zashchita prav cheloveka v usloviyakh sovremennogo nauchno-tekhnicheskogo progressa: praktika Yevropeyskogo suda po pravam cheloveka [Elektronny resurs] // Mezhdunarodnoye publichnoye i chastnoye pravo. - 2011. - № 1. - S. 5. – Rezhim dostupa: <https://demo.consultant.ru/cgi/online.cgi?rnd=3AD936F2EA9B42B4C55B15301C0C1610&req=doc&base=CJI&n=51989&dst=100021&fld=134&REFFIELD=134&REFDST=100369&REFDOC=18614&REFBASE=CMB&stat=refcode%3D16876%3Bdstident%3D100021%3Bindex%3D496#28na5582feo> (data obrashcheniya 03.03.2021).
18. "Konventsiya o zashchite prav cheloveka i osnovnykh svobod" (Zaklyuchena v g. Rime 04.11.1950) (s izm. ot 13.05.2004) (vmeste s "Protokolom [№ 1]" (Podpisan v g. Parizhe 20.03.1952), "Protokolom № 4 ob obespechenii nekotorykh prav i svobod pomimo tekhn, kotorye uzhe vklyucheny v Konventsiyu i pervy Protokol k ney" (Podpisan v g. Strasburge 16.09.1963), "Protokolom № 7" (Podpisan v g. Strasburge 22.11.1984) [Elektronny resurs]. – Rezhim dostupa: <https://european-court-help.ru/evropeiskaia-konventciia-o-zashchite-prav-cheloveka//> (data obrashcheniya 10.05.2021).
19. Reglament (ES) 2016/679 Yevropeyskogo parlamenta i soveta «O zashchite fizicheskikh lits v otnoshenii obrabotki personalnykh dannykh i o svobodnom peremeshchenii takikh dannykh i otmene Direktivy 95/46 / EC (Obshchiye pravila zashchity dannykh)» ot 27.04.2016 [Elektronny resurs]. – Rezhim dostupa: <https://ogdpr.eu/ru/gdpr-2016-679> (data obrashcheniya 10.05.2021).
20. Soldatova V.I. Zashchita personalnykh dannykh v usloviyakh primeneniya tsifrovyykh tekhnology [Elektronny resurs] // Lexrussica. - 2020. - № 2. – Rezhim dostupa: <https://cyberleninka.ru/article/n/zaschita-personalnyh-dannyh-v-usloviyah-primeneniya-tsifrovyyh-tehnologiy/viewer> (data obrashcheniya 10.05.2021).
21. Direktiva 2011/24/EU Yevropeyskogo parlamenta i Soveta [Elektronny resurs]. – Rezhim dostupa: <https://eur-lex.europa.eu/LexUriServ/LexUriServ.do?uri=OJ:L:2011:088:0045:0065:EN:PDF> (data obrashcheniya 10.05.2021).
22. Zamakhina T. Taynu zashchityat rublem [Elektronny resurs] // Rossyskaya gazeta - Federalny vypusk. - 18.09.2020. - № 211(8265). – Rezhim dostupa: <https://rg.ru/2020/09/18/shtrafy-za-razglashenie-personalnyh-dannyh-mogut-vyrasti-v-10-raz.html> (data obrashcheniya 10.05.2021).
23. Postanovleniye Pravitelstva RF ot 16.03.2009 № 228 «O Federalnoy sluzhbe po nadzoru v sfere svyazi, informatsionnykh tekhnology i massovykh kommunikatsy» // [Elektronny resurs]. – Rezhim dostupa: <https://rg.ru/gazeta/rg/2020/09/21.html> (data obrashcheniya 10.05.2021).
24. Doklad Upravleniya Verkhovnogo komissara OON po pravam cheloveka ot 30 iyunya 2014 g. A/HRC/27/37 "Pravo na neprikosnovennost lichnoy zhizni v tsifrovoy vek" [Elektronny resurs]. – Rezhim dostupa: <https://www.ohchr.org/EN/HRBodies/HRC/RegularSessions/Session27/Pages/ListReports.aspx> (data obrashcheniya 03.05.2021).

УДК 347.734

И.Е. Борисов¹**¹магистрант 1 курса Северо-Западного института (филиала)
Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА),
Российская Федерация, г. Вологда**

*Научный руководитель - Шелепина Е.А.,
к.ю.н., доцент,
заведующая кафедрой гражданского права и гражданского процесса
Северо-Западного института (филиала)
Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА),
Российская Федерация, г. Вологда*

ВОПРОСЫ СООТНОШЕНИЯ КРИПТОВАЛЮТЫ И ЦИФРОВЫХ ФИНАНСОВЫХ АКТИВОВ

Аннотация

На основе анализа нового специального закона, автор определяет понятие и соотношение цифровой валюты (криптовалюты) и цифровых финансовых активов. В статье выражена позиция о том, что криптовалюта является одним из видов цифровых финансовых активов, а равно и цифровых прав в целом. Автором сделаны предложения относительно дальнейших направлений совершенствования законодательства в данной сфере. Сделан вывод, что законом урегулированы понятия «криптовалюта (цифровая валюта) и цифровой финансовый активы, но права и обязанности пользователей цифровых прав, в том числе при обращении данных объектов полностью не урегулированы.

Ключевые слова: криптовалюта, цифровые финансовые активы, блокчейн, цифровая валюта, ценные бумаги.

И.Е. Борисов¹**¹О.Е. Кутафин атындағы Университеттің
Солтүстік-Батыс институтының (филиалының) 1 курс магистранты,
Ресей Федерациясы, Вологда қ.**

КРИПТОВАЛЮТА ЖӘНЕ ЦИФРЛЫҚ ҚАРЖЫ АКТИВТЕРІНІҢ АРАҚАТЫНАСЫ МӘСЕЛелЕРІ

Аңдатпа

Жаңа арнайы заңды талдау негізінде автор цифрлық валюта (криптовалюта) және цифрлық қаржы активтерінің түсінігін және өзара қатынасын анықтайды. Мақалада криптовалюта цифрлық қаржы активтерінің, сондай-ақ тұтастай алғанда цифрлық құқықтардың бір түрі болып табылатыны туралы ұстаным көрсетілген. Автормен осы саладағы заңнаманы одан әрі жетілдірудің бағыттарына қатысты ұсыныстар жасалады. Заңда «криптовалюта (цифрлық валюта) және цифрлық қаржы активтері» ұғымдары реттелген, алайда цифрлық құқықтарды пайдаланушылардың құқықтары мен міндеттері, оның ішінде осы объектілердің айналымы бағысында толық реттелмеген деген қорытынды жасалады.

Түйінді сөздер: криптовалюта, цифрлық қаржы активтері, блокчейн, цифрлық валюта, бағалы қағаздар.

I.E. Borisov¹**¹ first year master's degree student of the North-Western Institute (branch)
of Kutafin Moscow State Law University (MSAL),
the Russian Federation, Vologda**

ISSUES OF THE RELATIONSHIP OF CRYPTOCURRENCY AND DIGITAL FINANCIAL ASSETS

Abstract

Based on the analysis of the new law, the author defines the concept and the ratio of digital currency (cryptocurrency) and digital financial assets. The article expresses the position that cryptocurrency is one of the types of digital financial assets, as well as digital rights in general. The author makes suggestions on the further directions of improving the legislation in this area. It is concluded that the law regulates the concepts of "cryptocurrency (digital currency) and digital financial assets, but the rights and obligations of users of digital rights, including when dealing with these objects, are not fully regulated.

Keywords: cryptocurrency, digital financial assets, blockchain, digital currency, securities.

В современном мире активно используются и развиваются общественные отношения, связывающие с выпуском и оборотом цифровых валют. С 1 января 2021 года в Российской Федерации вступил в силу Федеральный закон «О цифровых финансовых активах», который стал продолжением тенденции правового регулирования уже фактически сложившейся цифровизации в частно – правовых отношений. Ведущие цивилисты отмечают, что «регламентация в цифровой сфере становится в настоящее время одной из важнейших задач гражданского права как науки и как отрасли права».

Данный закон регулирует отношения, возникающие при выпуске, учете и обращении цифровых финансовых активов, особенности деятельности оператора информационной системы, в которой осуществляется выпуск цифровых финансовых активов, и оператора обмена цифровых финансовых активов, а также отношения, возникающие при обороте цифровой валюты в Российской Федерации (далее – РФ).

Под цифровыми финансовыми активами Закон понимает цифровые права, включающие денежные требования, возможность осуществления прав по эмиссионным ценным бумагам, права участия в капитале непубличного акционерного общества, право требовать передачи эмиссионных ценных бумаг, которые предусмотрены решением о выпуске цифровых финансовых активов в порядке, установленном данным Федеральным законом, выпуск, учет и обращение которых возможны только путем внесения (изменения) записей в информационную систему на основе распределенного реестра, а также в иные информационные системы (ст.1). Закон стал логическим продолжением новелл гражданского законодательства о цифровых правах как новых объектах гражданских прав (ст.128 Гражданского кодекса РФ) [1, с. 112], однако,

цифровые права трактуются гораздо шире – как фактически любые обязательственные и иные права, содержание и условия осуществления которых определяются в соответствии с правилами информационной системы, отвечающей установленным законом признакам (ст.141.1 Гражданского кодекса РФ) [2]. Одним из видов цифровой валюты считается криптовалюта, в основе которой лежит криптографический метод.

Каждая цифровая валюта осуществляется на цифровой платформе, где исключительно средство платежа остается анонимно, хранение происходит в электронном кошельке, у которого есть определенный номер и пароль, известный лишь приобретателю. Одним из видов цифровой валюты считается криптовалюта, в основе которой лежит криптография. Криптовалюта используется технологиями блокчейн и распределительного реестра (которая служит для накопления информации о лицах, владеющих валютой) [3]. Особенно известные виды цифровой валюты считаются: эфириум, биткойн, лайткоин и др.

Таким образом, в современном мире активно используются и развиваются общественные отношения, связывающие с использованием и созданием цифровых валют, однако, такие действия регламентирующих сторон не урегулированы. Это приводит к тому, что права участников, владеющих криптовалютой, могут быть нарушены и не защищены от отсутствия механизмов и восстановления в самом реестре.

Указанный Закон определяет цифровые финансовые активы через следующие признаки [3]:

– цифровые права включают в себя денежное требование, однако, следует учесть, что требования данного Закона не распространяются на обращение безналичных денежных средств, электронных денежных средств, а так-

же на выпуск, учет и обращение бездокументарных ценных бумаг;

– либо они могут включать возможность осуществления прав по эмиссионным ценным бумагам, права участия в капитале непубличного акционерного общества, право требования передачи эмиссионных ценных бумаг, которые предусмотрены решением о выпуске финансовых активов в соответствии с данным Законом;

– выпуск, учет и обращение указанных выше прав возможны только путем внесения (изменения) записей в информационную систему на основе распределенного реестра, а также в иные информационные системы. Под распределенным реестром понимается совокупность баз данных, тождественность содержащейся информации в которых обеспечивается на основе установленных алгоритмов (алгоритма).

Также следует отметить, что значительная роль в регулировании цифровых финансовых активов по понятным причинам принадлежит Банку России, в отличие от цифровых прав в целом.

Ведение информационной системы, в которой осуществляется выпуск, оборот и учет цифровых финансовых активов, осуществляет специальный субъект – оператор информационной системы, он в обязательном порядке ведет реестр пользователей. У оператора есть право начинать свою деятельность с момента включения в реестр операторов информационной системы, которую ведет Банк России, он же и осуществляет наблюдение за деятельностью оператора информационной системы.

Порядок надзора Банка России за реестром операторов информационных систем, в которых осуществляется выпуск цифровых финансовых активов, урегулирован Положением Банка России от 16.12.2020 N 746-П [4].

При этом оператор несет определенную законодательством ответственность. Так, оператор информационной системы, в которой осуществляется выпуск цифровых финансовых активов, обязан в соответствии с гражданским законодательством возместить убытки пользователям этой информационной системы, возникшие вследствие:

– утраты информации, хранящейся в информационной системе, об объеме цифровых финансовых активов, принадлежащих их обладателям, и (или) о самих обладателях цифровых финансовых активов;

– сбоя в работе информационных технологий и технических средств информационной системы;

– предоставления пользователям информационной системы недостоверной, неполной и (или) вводящей в заблуждение информации об информационной системе, о правилах ее работы и о ее операторе;

– нарушения оператором правил работы информационной системы, в том числе нарушения требований бесперебойности и непрерывности функционирования информационной системы;

– несоответствия информационной системы требованиям специального закона.

Закон допускает обмен цифровых финансовых активов одного вида на цифровые финансовые активы другого вида либо на иные цифровые права, предусмотренные законом. Все сделки с цифровыми финансовыми активами совершаются через оператора обмена цифровых финансовых активов, который обеспечивает заключение сделок с данными активами путем сбора и сопоставления разнонаправленных заявок на совершение таких сделок либо путем участия за свой счет в сделке в качестве стороны такой сделки в интересах третьих лиц.

Также операторы обмена ЦФА могут быть организаторы торговли, кредитных организации, и также юридические лица, отвечающие по Федеральному Закону № 259-ФЗ и принимаемые в соответствии с ним нормативных актов Банка России, которые включены Банком России на основании их ходатайства в установленном им порядке в реестр операторов обмена цифровых финансовых активов. Оператор обмена цифровых финансовых активов вправе осуществлять свою деятельность с момента включения в реестр операторов обмена цифровых финансовых активов, который ведется Банком России в установленном им порядке [3].

Говоря о понятии «криптовалюта», следует отметить, что она в данном Законе определяется как цифровая валюта и под ней понимается «совокупность электронных данных (цифрового кода или обозначения), содержащихся в информационной системе, которые предлагаются и (или) могут быть приняты в качестве средства платежа, не являющегося денежной единицей Российской Федерации, денежной единицей иностранного государства и (или) международной денежной или расчетной единицей, и (или) в качестве инвестиций и в отношении которых отсутствует лицо, обя-

занное перед каждым обладателем таких электронных данных, за исключением оператора и (или) узлов информационной системы, обязанных только обеспечивать соответствие порядка выпуска этих электронных данных и осуществления в их отношении действий по внесению (изменению) записей в такую информационную систему ее правилам» [3].

Исходя из понятия, криптовалюта (цифровая валюта) – это есть один из видов цифровых финансовых активов (а равно один из видов цифровых прав). Как и денежные средства, цифровая валюта выполняет функцию средства платежа или предполагается в качестве такового. Однако, для ее выпуска или обращения характерна децентрализация. Что касается оператора, то он обеспечивает техническую часть информационной системы.

Закон определяет понятия выпуска и оборота цифровой валюты в Российской Федерации, однако сами эти процессы регулируются специальными законами. Большое значение при этом придается и саморегулированию, законодатель нередко отсылает к правилам самой системы.

Выпуском цифровой валюты в РФ признаются действия с использованием объектов обязательно российской информационной инфраструктуры и (или) пользовательского оборудования, размещенного на территории РФ, направленные на предоставление возможностей использования цифровой валюты третьими лицами.

Организация обращения в РФ цифровой валюты представляет собой деятельность по оказанию услуг, направленных на обеспечение совершения гражданско-правовых сделок и (или) операций, влекущих за собой переход цифровой валюты от одного обладателя к другому, с использованием объектов российской информационной инфраструктуры.

Можно отметить, что организация и выпуск самой цифровой валюты, организации обращений цифровой валюты устанавливаются федеральными законами, притом, что такие законы не приняты на данный момент.

Соответственно, к цифровой валюте будет привязана другая любая информация, которая находится в информационной системе, т.е [4]:

- предполагается и принимается в качестве средства платежа, то есть служит средством обмена на товары и услуги. Также является объектом инвестиции, где получатель мо-

жет получить дополнительный доход, в случае чего может перепродать или получить отчисления, или вовсе дополнительную выплату;

- не является валютой в Российской Федерации, иностранного государства или международной валютой;

- при осуществлении выплаты не имеет должностного лица, который передает товар или вовсе выполняет требование самого получателя информации, исключением служит оператор, обеспечивающий техническую часть информационной системы.

Определение цифровой валюты описывается не точно, так как в описании не указывается денежная единица, скорее всего под определение могло попасть электронное средство платежа или традиционные электронные деньги. Но Закон указывает, что не распространяется на обращение безналичных денежных средств, электронных денежных средств, а также на выпуск, учет и обращение бездокументных ценных бумаг.

Согласно Закону о ЦФА криптовалютой запрещено расплачиваться за товары и услуги (ст.14) [3]. Данным законом цифровая валюта признается имуществом, поэтому доходы с криптовалют нужно декларировать по тем же установленным правилам, что и с доходов со сделок с иным имуществом. Большинство криптовалют выпускается в блокчейне, цифровая валюта также может выпускаться в распределенном реестре. Приобретателю предоставляется полный контроль благодаря системе открытых и закрытых ключей в системе, которые взаимодействуют с криптовалютными кошельками [3].

В заключении можно сделать вывод, что на сегодняшний день урегулированы законом понятия криптовалюты (цифровой валюты) и цифровых финансовых активов, определена их правовая основа и место в системе объектов гражданского права. Однако, на данный момент не урегулированы должным образом права и обязанности пользователей (обладателей) данных цифровых прав в информационных системах, в том числе при обращении данных объектов, порядок закрепления (фиксации) данных прав при их переходе от одного лица к другому. Должна быть определена и конкретизирована степень и основание ответственности оператора данной системы, порядок его взаимодействия с пользователями.

Список использованных источников:

1. Василевская Л.Ю. Токен как новый объект гражданских прав: проблемы юридической квалификации цифрового права // Актуальные проблемы российского права. - 2019. - №5. - С.111-118.
2. Гражданский кодекс Российской Федерации. Часть первая: Федеральный закон от 30.11.1994 № 51-ФЗ // Собр. законодательства РФ. 1994. № 32. Ст. 3301.
3. Федеральный закон от 31.07.2020 N 259-ФЗ «О цифровых финансовых активах, цифровой валюте и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» [Электронный ресурс] // СПС КонсультантПлюс: Законодательство: Версия Проф. – URL: <http://base.consultant.ru/cons/cgi/online> (дата обращения: 13.05.2021).
4. Положение Банка России от 16.12.2020 N 746-П «О ведении Банком России реестра операторов информационных систем, в которых осуществляется выпуск цифровых финансовых активов, реестра операторов обмена цифровых финансовых активов, о порядке и сроках представления операторами информационных систем, в которых осуществляется выпуск цифровых финансовых активов, и операторами обмена цифровых финансовых активов в Банк России сведений о лицах, распоряжающихся акциями (долями) указанных операторов, а также о порядке представления и согласования Банком России изменений в правила информационной системы, в которой осуществляется выпуск цифровых финансовых активов, изменений в правила обмена цифровых финансовых активов" (Зарегистрировано в Минюсте России 22.01.2021 N 62191)» [Электронный ресурс] // СПС КонсультантПлюс: Законодательство: Версия Проф. – URL: <http://base.consultant.ru/cons/cgi/online>. (дата обращения: 13.05.2021).

References:

1. Vasilevskaya L.Yu. Token kak novyy obyekt grazhdanskikh prav: problemy yuridicheskoy kvalifikatsii tsifrovogo prava // Aktualnye problemy rossyskogo prava. - 2019. - №5. - S.111-118.
2. Grazhdansky kodeks Rossyskoy Federatsii. Chast pervaya: Federalny zakon ot 30.11.1994 № 51-FZ // Sobr. zakonodatelstva RF. 1994. № 32. St. 3301.
3. Federalny zakon ot 31.07.2020 N 259-FZ «O tsifrovyykh finansovykh aktivakh, tsifrovoy valyute i o vnesenii izmeneniy v otdelnye zakonodatelnye акты Rossyskoy Federatsii» [Elektronnyy resurs] // SPS KonsultantPlyus: Zakonodatelstvo: Versiya Prof. – URL: <http://base.consultant.ru/cons/cgi/online> (data obrashcheniya: 13.05.2021).
4. Polozheniye Banka Rossii ot 16.12.2020 N 746-P «O vedenii Bankom Rossii reyestra operatorov informatsionnykh sistem, v kotorykh osushchestvlyayetsya vypusk tsifrovyykh finansovykh aktivov, reyestra operatorov obmena tsifrovyykh finansovykh aktivov, o poryadke i srokakh predstavleniya operatorami informatsionnykh sistem, v kotorykh osushchestvlyayetsya vypusk tsifrovyykh finansovykh aktivov, i operatorami obmena tsifrovyykh finansovykh aktivov v Bank Rossii svedeny o litsakh, rasporyazhayushchikhsya aktsiyami (dolyami) ukazannykh operatorov, a takzhe o poryadke predstavleniya i soglasovaniya Bankom Rossii izmeneniy v pravila informatsionnoy sistemy, v kotoroy osushchestvlyayetsya vypusk tsifrovyykh finansovykh aktivov, izmeneniy v pravila obmena tsifrovyykh finansovykh aktivov" (Zaregistrirvano v Minyuste Rossii 22.01.2021 N 62191)» [Elektronnyy resurs] // SPS KonsultantPlyus: Zakonodatelstvo: Versiya Prof. – URL: <http://base.consultant.ru/cons/cgi/online> (data obrashcheniya: 13.05.2021).

УДК 341.9

А.А. Ермолаева¹

**¹ магистрант 1 курса Международно-правового факультета
Всероссийской академии внешней торговли
Министерства экономического развития Российской Федерации,
Российская Федерация, г. Москва**

*Научный руководитель - Пакерман Г.А.,
к.ю.н., доцент кафедры международного частного права
Всероссийской академии внешней торговли
Министерства экономического развития Российской Федерации,
Российская Федерация, г. Москва*

ОСНОВАНИЯ ОТКАЗА В ПРИЗНАНИИ И ПРИВЕДЕНИИ В ИСПОЛНЕНИЕ ИНОСТРАННЫХ АРБИТРАЖНЫХ РЕШЕНИЙ В МЕКСИКЕ

Аннотация

В данной статье проанализированы международные и внутренние нормативно-правовые акты, которые регулируют институт оснований отказа в признании и приведении в исполнение иностранных арбитражных решений в Мексике. Актуальность данной работы обусловлена тесными экономическими связями, которые сформировались относительно недавно между Российской Федерацией и странами Латинской Америки. Целью данной работы является подробный анализ нормативного и доктринального подхода к указанному институту в Мексиканских Соединенных Штатах. Из этого следует, что предмет исследования составляют международные договоры, федеральные законы, судебная практика, а также доктрина.

Ключевые слова: отказ в признании и приведении в исполнение иностранных арбитражных решений, ex officio, публичный порядок, Нью-Йоркская конвенция о признании и приведении в исполнение иностранных арбитражных решений 1958 года, Торговый кодекс Мексики 1889 года, Федеральный Гражданский процессуальный кодекс Мексики 1943.

А.А. Ермолаева¹

**¹Ресей Федерациясы Экономикалық даму министрлігінің
Бүкілресейлік сыртқы сауда академиясы
Халықаралық-құқықтық факультетінің 1 курс магистранты,
Ресей Федерациясы, Мәскеу қ.**

МЕКСИКАДА ШЕТЕЛДІК ТӨРЕЛІК ШЕШІМДЕРДІ ТАЛУДАН ЖӘНЕ ОРЫНДАУДАН БАС ТARTУ НЕГІЗДЕРІ

Аңдатпа

Бұл мақалада Мексикадағы шетелдік төрелік шешімдерді танудан және орындаудан бас тарту негіздері институтын реттейтін халықаралық және ішкі нормативтік-құқықтық актілер талданады. Бұл жұмыстың өзектілігі Ресей Федерациясы мен Латын Америкасы елдері арасында жақында қалыптасқан тығыз экономикалық қатынастарға байланысты. Бұл жұмыстың мақсаты-Мексика Құрама Штаттарындағы осы институтқа нормативтік және доктриналық көзқарасты егжей-тегжейлі талдау. Бұдан шығатыны, зерттеу пәні халықаралық шарттар, федералды заңдар, сот тәжірибесі және доктрина болып табылады.

Түйінді сөздер: шетелдік төрелік шешімдерді танудан және орындаудан бас тарту, ex officio, қоғамдық тәртіп, 1958 жылғы Шетелдік төрелік шешімдерді тану және орындау туралы Нью-Йорк конвенциясы, 1889 жылғы Мексиканың Сауда кодексі, 1943 жылғы Мексиканың Федералдық Азаматтық процесстік кодексі.

A.A. Yermolaeva¹

¹ first year master's degree student of the Faculty of International Law,
Russian Foreign Trade Academy of the
Ministry of Economic Development of the Russian Federation,
the Russian Federation, Moscow

GROUND FORS FOR REFUSING RECOGNITION AND ENFORCEMENT OF FOREIGN ARBITRAL AWARDS IN MEXICO

Abstract

The article is dedicated to the research of laws and regulations that govern the grounds for refusing recognition and enforcement of foreign arbitral awards in Mexico. The relevance of this research is determined by close economic ties that have formed relatively recently between the Russian Federation and the countries of Latin America. The purpose of this article is to provide a detailed analysis of the normative and doctrinal approach to this institution in the United Mexican States. Therefore, the subject of the research is international treaties, federal laws, jurisprudence of this state as well as the doctrine.

Keywords: refusal of the recognition and enforcement of foreign arbitral awards, ex officio, public order, New York Convention on the recognition and enforcement of foreign arbitral awards of 1958, Mexico Trade Code of 1889, Federal Civil Procedure Code of Mexico of 1943.

Основным документом, регулирующим признание и приведение в исполнение иностранных арбитражных решений, является Конвенция ООН о признании и приведении в исполнение иностранных арбитражных решений 1958 года. Мексиканские Соединенные Штаты также ратифицировали ее и внедрили в свое законодательство.

Институт международного коммерческого арбитража еще находится в начале своего развития в данном государстве, однако нельзя игнорировать перспективы. Поскольку с каждым годом роль государственных судов в решении споров между контрагентами разных государств уменьшается, а арбитраж, как альтернативный способ разрешения споров, популяризируется, изучение правового регулирования и судебной практики, затрагивающей данный институт в различных государствах просто необходимо.

Прежде чем начать подробно рассматривать основание отказа в признании и приведении в исполнение иностранного арбитражного решения по инициативе стороны, против которой оно вынесено, важно отметить, в чем именно состоит роль судов в данной процедуре. Разумеется, поскольку арбитражное решение не подлежит апелляции, нельзя говорить о том, что суды исполняют роль вышестоящей инстанции, что они проверяют эти решения.

Перед судьей стоит задача: не пересматривать решение по существу, а лишь определить, не было ли допущено каких-либо процессуальных или юрисдикционных нарушений [1, с. 312].

Итак, отказ в признании и приведении в исполнение иностранного арбитражного решения по инициативе стороны, против кото-

рой оно вынесено, закреплен прежде всего в ч. 1. ст. 5 Нью-Йоркской Конвенции. В ней выделены следующие основания: «а) стороны в соглашении, указанном в статье II, были по применимому к ним закону, в какой-либо мере недееспособны или это соглашение действительно по закону, которому стороны это соглашение подчинили, а при отсутствии такого указания - по закону страны, где решение было вынесено, или б) сторона, против которой вынесено решение, не была должным образом уведомлена о назначении арбитра или об арбитражном разбирательстве или по другим причинам не могла представить свои объяснения, или с) указанное решение вынесено по спору, не предусмотренному или не подпадающему под условия арбитражного соглашения или арбитражной оговорки в договоре, или содержит постановления по вопросам, выходящим за пределы арбитражного соглашения или арбитражной оговорки в договоре, с тем, однако, что если постановления по вопросам, охватываемым арбитражным соглашением или оговоркой, могут быть отделены от тех, которые не охватываются таким соглашением или оговоркой, то та часть арбитражного решения, которая содержит постановления по вопросам, охватываемым арбитражным соглашением или арбитражной оговоркой в договоре, может быть признана и приведена в исполнение, или d) состав арбитражного органа или арбитражный процесс не соответствовали соглашению сторон или, при отсутствии такового, не соответствовали закону той страны, где имел место арбитраж, или e) решение еще не стало окончательным для сторон или было отменено или приостановлено исполнением компетентной властью стра-

ны, где оно было вынесено, или страны, закон которой применяется» [2].

В мексиканском законодательстве эти нормы точно переданы в статье в статье 1462 Торгового кодекса.

Рассмотрим некоторые основания подробнее.

Недееспособность легко определить, если речь идет о физическом лице, однако придется столкнуться с проблемой при определении этого параметра в отношении юридического лица. Дееспособность юридического лица – это возможность своими действиями приобретать и реализовать гражданские права и обязанности. Она проявляется в двух видах участия юридического лица в гражданском обороте и в во внутривозвращательной деятельности. В мексиканской доктрине принято считать, что недееспособность юридического лица определяется на основе изучения его учредительных документов, а также его структуры [3, с. 51].

Что касается недействительности арбитражного соглашения, то здесь мексиканские юристы выражают интересную точку зрения. Поскольку признано, что арбитражный процесс был проведен, то, казалось бы, зачем подвергать сомнению действительность арбитражного соглашения. Однако данный пункт говорит именно о том, что необходимо проверить действительность арбитражного соглашения по законодательству той страны, в которой решение приводится в исполнение [3, с. 52].

Ненадлежащее уведомление ответчика – это основание, базисом которого является принцип справедливости. Собственно, Нью-Йоркская конвенция обязывает уведомлять ответчика обо всех действиях в отношении арбитражного решения. Это основание также закрепляет, что отсутствие ответчика на заседании не является нарушением самой процедуры признания и приведения в исполнение арбитражного решения.

Особый интерес представляет п. «е», который долгое время понимался неправильно. Формулировка «закон которой применялся» породила мнение о том, что есть возможность оспаривать арбитражное решение в стране, чье материальное право применялось. Однако на самом деле это не так, ведь эта статья имеет в виду именно процессуальное право, а не материальное [1, с. 277].

Отказ *ex officio* означает по инициативе компетентного органа.

Данный вид отказа представляет собой особый интерес, поскольку здесь суд играет пассивную и активную роль одновременно. Необходимо пояснить, что это значит.

Следует начать с того, в каких документах

этот вид отказа закреплен и каким образом. Разумеется, он упомянут в Нью-Йоркской конвенции, а именно в части 2 статьи 5. Так, согласно данной статье в признании и приведении в исполнение иностранного арбитражного решения может быть отказано, если «а) объект спора не может быть предметом арбитражного разбирательства по законам этой страны, или б) признание и приведение в исполнение этого решения противоречат публичному порядку этой страны» [2].

Данная статья является ярчайшим примером того, как проявляется гибкость Нью-Йоркской конвенции, ведь ее положения прямо указывают на необходимость обращаться непосредственно к внутреннему законодательству государства и искать ответы уже там.

Для начала необходимо понять, какие отношения являются гражданско-правовыми, а какие публично-правовыми в разных государствах (в нашем случае в Мексике), чтобы определить, какие именно споры являются арбитрабельными.

В мексиканской судебной практике особенно известно дело PEP vs. COMMISSA. Стороны заключили договор, объектом которого являлось проектирование, закупка, изготовление и установка двух морских нефтяных платформ в Мексиканском заливе. Спор, возникший между сторонами, привел к тому, что PEP вынужден был расторгнуть договор в административном порядке. Впоследствии, COMMISSA начала арбитражное разбирательство. Арбитраж обязал PEP выплатить COMMISSA сумму в размере 356 миллионов долларов. При этом арбитраж рассматривал расторжение договора в административном порядке как отдельную, независимую от спора ситуацию.

Одиннадцатый коллегияльный суд по гражданским делам Федерального округа в рамках процедуры ампаро посчитал, что административное расторжение договора являлось свидетельством административного характера спора, и, следовательно, было вынесено постановление об отказе в признании и приведении в исполнение решения арбитража вследствие неарбитрабельности спора. Здесь также стоит отметить, что уже после начала судебного разбирательства в Мексике было изменено законодательство, и, вынося решение, суд ссылался именно на те статьи, которые были только что приняты.

Позже дело было рассмотрено судом США, который признал решение арбитража, сославшись на несправедливость и политизированность решения мексиканского суда, ведь организация PEP – была дочерней организацией

Ретех, мексиканской государственной нефтегазовой и нефтехимической компанией [4].

Очень важно обговорить концепцию публичного порядка. В мексиканском законодательстве определения публичного порядка нет, однако в ампаре 6/2012 указывается, что публичный порядок – это способ защитить «мексиканскую правовую культуру». Сравнивая подход судьи в каждом из двух случаев отказа *ex officio*, ампаро устанавливает, что в первом случае, касающемся объекта спора, судья должен действовать исходя из узких рамок, предусмотренных законом, а второй же случай требует от судьи изучения широкого круга вопросов, индивидуальных аспектов каждого дела, чтобы выявить наличие нарушения публичного порядка [5].

Подобные размышления приводят к мысли о том, что мексиканские власти стремятся максимально расширить свои полномочия, чтобы иметь возможность отказать в исполнении «неудобного» по политическим или экономическим причинам арбитражного решения.

Размышляя о подобной роли публичного порядка, можно прийти к ложному выводу о том, что каждое государство использует эту лазейку в своих целях. Однако важность подобного основания заключается в том, что оно обеспечивает своеобразный баланс между международными и внутренними нормами государств. Более того, сама размытость определения публичного порядка как раз-таки позволяет охватить все возможные нюансы, что как раз было указано в вышеуказанном мексиканском ампаро.

Тем не менее, в развитых странах уже разработан некоторый список вопросов, которые следует отнести к нарушению публичного порядка, а именно нарушение фундаментальных прав человека, участие арбитра, чья независимость вызывает сомнения, а также нарушение сверхимперативных норм [1, с. 377].

Из мексиканской доктрины следует отметить следующее определение публичного порядка. Согласно Алавесу Л.Х. публичный порядок – это основные понятия морали и справедливости правовой системы. В защиту института признания и приведения в исполнение иностранных арбитражных решений в Мексике, Алавес Л.Х. говорит, что существует два вида публичного порядка: национальный и международный. Нью-Йоркская конвенция рассматривает именно международный публичный порядок, который является более узким по

отношению к национальному публичному порядку [3, с. 52]. Да, действительно, многие правовые системы, например, США и Франции разделяют подобным образом понятие публичного порядка, однако в Мексике при отсутствии четкой позиции в законодательстве о том, что в себя включает данное понятие, едва ли подобное разделение имеет смысл на практике.

Одним из прочих проблемных вопросов является соотношение публичного порядка и сверхимперативных норм. Существует ошибочное мнение, что эти понятия синонимичные. Однако, как правильно пишет Алавес Л.Х.: «Хотя все нормы публичного порядка являются императивными, не все императивные нормы относятся к публичному порядку; это разница в степени, и только нормы публичного порядка являются основанием для недействительности или отказа в признании» [3, ст. 48].

Вернемся, таким образом, к тому, что сам по себе отказ в признании и приведении в исполнение иностранного арбитражного решения *ex officio* свидетельствует о пассивной и активной форме участия суда в разбирательстве.

Вообще пассивная форма – это основа, на которой строится участие суда в подобном разбирательстве, ведь иначе будут нарушены основные принципы арбитража. Если проанализировать вышеизложенное, становится ясно, что суд практически не участвует в самом разбирательстве, когда речь идет об отказе в признании и приведении в исполнение арбитражного решения на основе заявления стороны. Именно сторона ходатайствует и приводит аргументы, почему суд должен отказать в признании и приведении в исполнение решения.

В случае же *ex officio* роль суда меняется. Здесь уже суд должен сам проверить, в том числе, фактический состав дела, чтобы выявить нарушения [6, с. 335]. При этом у суда есть такое право даже в том случае, если сами стороны не ссылались на подобные нарушения.

Однако абсолютно активной такую роль суда в процессе признания нельзя, а иначе придется рассматривать суд, как вышестоящую инстанцию по отношению к арбитражу, что противоречит основным принципам международного коммерческого арбитража.

Все это лишний раз подтверждает гениальность устройства международного коммерческого арбитража, в котором идеально соблюден баланс. Баланс, который, с одной стороны, не признает за государственными судами вла-

сти над арбитражем, а с другой – предоставля-ет им возможность отменить те решения, ко-торые нарушают фундаментальные принципы права.

Таким образом, проанализировав то, как регулируются основания для отказа в признании и приведении в исполнение иностранного арбитражного решения в Мексике, можно сде-лать вывод, что законодательная база полно-стью соответствует международным стандар-там и требованиям Нью-Йоркской конвенции.

Единственной проблемой, которая затрагива-ет данный институт, является проблема поли-тизованности и необъективности некоторых судебных решений. Тем не менее, нельзя ска-зать, что приведенная автором проблема за-трагивает только или затрагивает в большей степени именно рассматриваемый институт. На самом деле, позиция государства по тому или иному вопросу практически всегда влияет на правовое регулирование данного вопроса и, связанную с ним, судебную практику.

Список использованных источников:

1. Карабельников Б.Р. Исполнение решений международных коммерческих арбитражей. Комментарий к Нью-Йоркской конвенции 1958 г. и главам 30 и 31 АПК РФ 2002 г. - 2-е изд., перераб. и доп. - М.: ИД ФБК-ПРЕСС, 2003. – 488 с.
2. Конвенция ООН о признании и приведении в исполнение иностранных арбитражных ре-шений. Нью-Йорк, 10.06.1958 г. [Электронный ресурс] // Сайт ЮНСИТРАЛ. -URL: <https://www.uncitral.org/pdf/russian/texts/arbitration/NY-conv/New-York-Convention-R.pdf>(дата об-ращения: 28.04.2021).
3. Alavez L.J. Reconocimiento y Ejecución de Laudos Internacionales en México// Instituto Tecnológico y de Estudios Superiores de Monterrey, Mexico, 2004. – 68 с.
4. Case № 13-4022 COMMISA v. PEP [Электронный ресурс] // URL:<https://www.chamberlitigation.com/cases/commisa-v-pep> (дата обращения: 28.04.2021).
5. Amparodirecto 6/2012. Registro: 2001130 BergesenWorldwideLimited. 19.04.2012[Электронный ресурс] // Сайт ЮНСИТРАЛ. - URL: <https://newyorkconvention1958.org/pdf/cases/Mexico/3.2.%202012.04.19%20-%20Tesis%20Aislada%202001132.pdf> (дата об-ращения: 28.04.2021).
6. Крохалев С.В. Категория публичного порядка в международном гражданском процессе. Сравнительное исследование на основе правовых систем России и Франции: дисс. ... канд.-та юрид. наук: 12.00.15 /Крохалев Сергей Вадимович. - Екатеринбург, 2005. – 355 с.

References:

1. Karabelnikov B.R. Ispolneniye resheny mezhdunarodnykh kommercheskikh arbitrazhey. Kommentary k Nyu-Yorskoy konventsii 1958 g. i glavam 30 i 31 APK RF 2002 g. - 2-e izd., pererab. i dop. - M.: ID FBK-PRESS, 2003. – 488 s.
2. Konventsiya OON o priznanii i privedenii v ispolneniye inostrannykh arbitrazhnykh resheny. Nyu-York, 10.06.1958 g. [Elektronny resurs] // Sayt YuNSITRAL. - URL: <https://www.uncitral.org/pdf/russian/texts/arbitration/NY-conv/New-York-Convention-R.pdf> (data obrashcheniya: 28.04.2021).
3. Alavez L.J. Reconocimiento y Ejecución de Laudos Internacionales en México// Instituto Tecnológico y de Estudios Superiores de Monterrey, Mexico, 2004. – 68 s.
4. Case № 13-4022 COMMISA v. PEP [Elektronny resurs] // URL: <https://www.chamberlitigation.com/cases/commisa-v-pep> (data obrashcheniya: 28.04.2021).
5. Amparo directo 6/2012. Registro: 2001130 Bergesen Worldwide Limited. 19.04.2012 [Elektronny resurs] // Sayt YuNSITRAL. - URL: <https://newyorkconvention1958.org/pdf/cases/Mexico/3.2.%202012.04.19%20-%20Tesis%20Aislada%202001132.pdf> (data obrashcheniya: 28.04.2021).
6. Krokhaliev S.V. Kategoriya publichnogo poryadka v mezhdunarodnom grazhdanskom protsesse. Sravnitelnoye issledovaniye na osnove pravovykh sistem Rossii i Frantsii: diss. ... kand.-ta yurid. nauk: 12.00.15 / Krokhaliev Sergey Vadimovich. - Yekaterinburg, 2005. – 355 s.

УДК 347

И.Д. Жарков¹

**¹ магистрант 1 курса Международно-правового факультета
Всероссийской академии внешней торговли
Министерства экономического развития Российской Федерации,
Российская Федерация, г. Москва**

*Научный руководитель - Пакерман Г.А.,
к.ю.н., доцент кафедры международного частного права
Всероссийской академии внешней торговли
Министерства экономического развития Российской Федерации,
Российская Федерация, г. Москва*

ПОЗИЦИИ ВЕРХОВНОГО СУДА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ ПО СПОРАМ, СВЯЗАННЫМИ С РЕОРГАНИЗАЦИЕЙ ЮРИДИЧЕСКИХ ЛИЦ

Аннотация

В настоящей статье рассматриваются практика и решения Верховного Суда Российской Федерации по поводу вопросов и споров института реорганизации юридических лиц в современное время. В статье также будут отражены пути и методы решений актуальных проблем юридических лиц в соответствии с их прекращением без ликвидации, а с дальнейшим правопреемством согласно выводам разобранных решений Верховного Суда Российской Федерации. Помимо вышеуказанного, в статье будут отражены и кейсы, которые в последствии стали одной из частей основы для Обзоров судов высоких инстанций и Постановлений Пленумов Верховного Суда Российской Федерации. В заключении статьи автором приводится вывод о нынешнем правовом положении реорганизации.

Ключевые слова: гражданское право, реорганизация, правопреемство, юридические лица, судебная практика, Верховный Суд Российской Федерации.

И.Д. Жарков¹

**¹Ресей Федерациясы Экономикалық даму министрлігінің
Бүкілресейлік сыртқы сауда академиясы
Халықаралық-құқықтық факультетінің 1 курс магистранты,
Ресей Федерациясы, Мәскеу қ.**

ЗАҢДЫ ТҰЛҒАЛАРДЫ ҚАЙТА ҰЙЫМДАСТЫРУҒА БАЙЛАНЫСТЫ ДАУЛАР БОЙЫНША РЕСЕЙ ФЕДЕРАЦИЯСЫ ЖОҒАРҒЫ СОТЫНЫҢ ҰСТАНЫМДАРЫ

Аңдатпа

Осы мақалада Ресей Федерациясы Жоғарғы Сотының қазіргі уақытта заңды тұлғаларды қайта құру институтының мәселелері мен дауларына қатысты тәжірибесі мен шешімдері қарастырылады. Мақалада сондай-ақ заңды тұлғалардың таратылмай тоқтатылуы, яғни одан әрі мирасқорлығы кезіндегі өзекті мәселелерді шешудің жолдары мен әдістері Ресей Федерациясы Жоғарғы Сотының талданған шешімдерінің тұжырымдарына сәйкес көрсетіледі. Жоғарыда айтылғандардан басқа, мақалада кейінірек жоғары сатыдағы соттардың шолулары мен Ресей Федерациясы Жоғарғы Соты Пленумдарының қаулылары үшін негіз болған кейстер де көрсетіледі. Мақаланың соңында автор қайта құрудың қазіргі құқықтық жағдайы туралы қорытынды шығарады.

Түйінді сөздер: азаматтық құқық, қайта құру, мирасқорлық, заңды тұлғалар, сот тәжірибесі, Ресей Федерациясының Жоғарғы Соты.

I.D. Zharkov¹

¹first year master's degree student of the Faculty of International Law,
Russian Foreign Trade Academy of the
Ministry of Economic Development of the Russian Federation,
the Russian Federation, Moscow

POSITIONS OF THE SUPREME COURT OF THE RUSSIAN FEDERATION ON DISPUTES RELATED TO THE REORGANIZATION OF LEGAL ENTITIES

Abstract

This article examines the practice and decisions of the Supreme Court of the Russian Federation regarding issues and disputes of the institution of reorganization of legal entities in modern times. The article will also reflect the ways and methods of solving urgent problems of legal entities in accordance with their termination without liquidation, and with further legal succession in accordance with the conclusions of the analyzed decisions of the Supreme Court of the Russian Federation. In addition to the above, the article will also reflect cases that later became one of the parts of the basis for the Reviews of high courts and Resolutions of the Plenums of the Supreme Court of the Russian Federation. At the end of the article, the author provides a conclusion about the current legal status of the reorganization.

Keywords: civil law, reorganization, succession, legal entities, judicial practice, the Supreme Court of the Russian Federation.

В условиях существенных социально-экономических преобразований российского общества институт реорганизации юридических лиц приобретает особое значение.

Реорганизация является важной составляющей коммерческой деятельности, так как представляет собой способ оптимизации деятельности юридического лица в зависимости от изменений рыночных условий.

Ключевым фактором нормального функционирования рынка выступает нормативное регулирование процедуры реорганизации и ее правовых последствий. Широкая практика применения законодательства о реорганизации, принятого в основном в начале 90-х гг. XX в., выявила много пробелов, ограничивающих возможность полноценного использования преимуществ данного института.

В качестве основных проблем, связанных с реорганизацией юридических лиц, можно выделить проблемы правопреемства, исполнения договорных обязательств правопреемников, отказ регистрирующих органов в государственной регистрации перехода прав на имущество.

Вопросы реорганизации юридических лиц регулируются положениями Гражданского кодекса РФ, Федерального закона «Об акционерных обществах», Федерального закона «Об обществах с ограниченной ответственностью», Федерального закона «О государственных и муниципальных унитарных предприятиях» и др. Между тем, указанные положения упомянутых нормативных актов являются рамочными и зачастую носят противоречивый характер, поэтому для при разрешении дел касательно реорганизации юридических лиц в судебных

органах для более точного и комплексного подхода при изучении каждой конкретной ситуации для вынесения верного решения судьи обращаются также и к судебной практике.

Споры, связанные с реорганизацией юридических лиц, рассматриваются арбитражными судами [1].

В соответствии с действующей Конституцией РФ Верховный Суд РФ является высшей судебной инстанцией по разрешению экономических и иных споров, подсудных судам, созданным в соответствии с федеральным конституционным законом [2]. Верховный Суд РФ осуществляет судебный надзор за деятельностью нижестоящих судов и дает им разъяснения по вопросам судебной практики.

Разъяснение вопросов судебной практики производится в целях обеспечения формирования единообразного подхода к толкованию и применению норм законодательства РФ на основе анализа и обобщения материалов судебной практики [3]. Указанные разъяснения даются в виде постановлений Пленума Верховного Суда РФ.

Однако ни Конституция РФ, ни федеральные законы не содержат положений о юридической силе таких постановлений. В настоящее время российским законодательством не закреплена обязательность применения постановлений Пленума Верховного Суда РФ ни для судов, ни для других правоприменителей. Более того, Конституция РФ провозглашает независимость судей и их подчинение только нормам Конституции РФ и федерального закона.

Важно отметить, что до 2011 г. разъяснения Пленума Верховного Суда РСФСР являлись обязательными для судов и других лиц,

осуществляющих правоприменение. Но после введения в действие Федерального конституционного закона от 07.02.2011 N 1-ФКЗ «О судах общей юрисдикции в РФ» [4] данное положение утратило силу.

Между тем, на сегодняшний день нижестоящие суды при отправлении правосудия продолжают руководствоваться разъяснениями, содержащимися в постановлениях Пленума Верховного Суда РФ [5].

Судебные коллегии Верховного Суда РФ рассматривают дела в пределах своей компетенции. По итогам рассмотрения дел выносятся определения, которые не являются нормативными актами, носят индивидуальный характер, содержат властно-распорядительные предписания, затрагивающие права и законные интересы конкретных субъектов права, и подлежат применению только один раз. То есть они не обязательны к применению нижестоящими судами. При этом, к полномочиям судебных коллегий относится обобщение судебной практики, на основе чего в дальнейшем Президиум Верховного Суда РФ ежеквартально утверждает обзоры судебной практики, в которые входят наиболее важные определения судебных коллегий Верховного Суда РФ по различным вопросам.

При принятии решений по конкретным делам арбитражные суды зачастую ссылаются на соответствующее постановление Пленума Верховного Суда РФ или обзор судебной практики, утвержденный Президиумом Верховного Суда РФ.

При осуществлении реорганизации юридических лиц необходимо ориентироваться на разъяснения Верховного Суда РФ, выраженные в соответствующих постановлениях, которые отражают конкретную позицию по определенным вопросам.

Рассмотрим некоторые позиции Верховного суда РФ по спорам, связанным с реорганизацией юридических лиц.

Постановление Пленума Верховного Суда РФ N 90, Пленума ВАС РФ N 14 от 09.12.1999 [6] включает следующие правовые позиции относительно реорганизации юридических лиц:

1) если в обществе с ограниченной ответственностью количество участников превысит 50 человек, то оно должно в течение года быть преобразовано в открытое акционерное общество или в производственный кооператив;

2) При рассмотрении споров, связанных с реорганизацией общества - в форме слияния, присоединения, разделения, выделения или преобразования, необходимо учитывать порядок ее проведения, а также требования о приведении учредительных документов общества в соответствие с законодательством

Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 23.06.2015 N 25 [7] разъясняет несколько вопросов, связанных с реорганизацией юридических лиц:

1) регистрирующий орган до осуществления государственной регистрации юридического лица, изменений его учредительных документов, или до включения других сведений, не связанных с такими изменениями, в единый государственный реестр юридических лиц (ЕГРЮЛ) обязан провести проверку достоверности данных, включаемых в указанный реестр. При этом не проводится проверка представленных для регистрации документов на их соответствие федеральным законам или иным нормативно-правовым актам, кроме установленных законом случаев. Следовательно, регистрирующий орган не вправе осуществлять проверку содержания учредительных документов юридического лица на соответствие их закону при его реорганизации;

2) при реорганизации в форме слияния к вновь созданному юридическому лицу переходят все права и обязанности каждого из участвовавших в реорганизации лиц в порядке универсального правопреемства независимо от того, был ли составлен передаточный акт и каково его содержание. Правопреемство может подтверждаться документом, выданным регистрирующим органом, в котором содержатся сведения из ЕГРЮЛ о реорганизации юридического лица, созданного в результате слияния, в отношении прав и обязанностей юридических лиц, прекративших деятельность в результате слияния, и документами юридических лиц, прекративших деятельность в результате слияния, определяющими соответствующие права и обязанности, в отношении которых наступило правопреемство.

При реорганизации в форме присоединения все права и обязанности присоединяемого юридического лица в аналогичном порядке переходят к юридическому лицу, к которому осуществляется присоединение.

3) при реорганизации юридического лица в форме преобразования на кредиторов реорганизуемого юридического лица не распространяются гарантии, установленные ст. 60 Гражданского кодекса РФ. Однако, в течение трех рабочих дней после даты принятия решения о реорганизации реорганизуемое юридическое лицо обязано уведомить регистрирующий орган о начале процедуры реорганизации в форме преобразования.

По вопросу перехода исключительных прав при реорганизации юридических лиц Пленум Верховного Суда РФ в своем Постановлении от 23.04.2019 N 10 [8] разъяснил следующее. При реорганизации юридических лиц для пе-

перехода исключительных прав на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации к другому лицу договор с правообладателем заключать не нужно.

Если для перехода права на такой результат или средство требуется государственная регистрация, то при реорганизации юридических лиц исключительное право переходит к правопреемнику и подлежит защите с момента внесения соответствующей записи в ЕГРЮЛ. С указанного момента правопреемник вправе по своему усмотрению пользоваться упомянутыми результатом или средством, а также осуществлять защиту исключительных прав, в том числе посредством обращения в судебные органы.

При этом, осуществление исключительных прав в полном объеме возможно только при условии государственной регистрации состоявшегося перехода права. Таким образом, реализация правопреемников исключительных прав возможна только после государственной регистрации перехода указанных прав или одновременно с ней.

Если после завершения процедуры реорганизации правопреемник не обратился за государственной регистрацией перехода исключительных прав, то риск возможных неблагоприятных последствий для взаимоотношений с третьими лицами лежит на нем как на правообладателе.

Немаловажно при осуществлении реорганизации юридических лиц принимать во внимание и определения судебных коллегий Верховного суда РФ, вошедших в обзор судебной практики, утвержденный Президиумом Верховного Суда РФ, так как в дальнейшем выводы, содержащиеся в таких определениях, могут стать ориентиром при разрешении спорных ситуаций.

Так, Определение Судебной коллегии по экономическим спорам Верховного Суда РФ от 19.07.2016 по делу N 310-КГ16-1802, А14-3915/2015, вошедшее в Обзор судебной практики Верховного Суда Российской Федерации N 3 2016 года [9], содержит вывод о том, что изменение сведений о собственнике недвижимости вследствие его реорганизации в форме преобразования должно осуществляться по правилам, установленным для внесения изменений в связи со сменой наименования юридического лица.

В отличие от других форм реорганизации при преобразовании юридического лица одной организационно-правовой формы в

юридическое лицо другой организационно-правовой формы, как указано в пункте 5 статьи 58 Гражданского кодекса, права и обязанности реорганизованного юридического лица в отношении других лиц не изменяются, за исключением прав и обязанностей в отношении учредителей (участников), изменение которых вызвано реорганизацией.

Из приведенных положений закона следует, что особенностью реорганизации в форме преобразования, в результате чего происходит изменение организационно-правовой формы юридического лица, является отсутствие изменения прав и обязанностей этого реорганизованного лица, когда нет изменений в правах и обязанностях его учредителей (участников). Поскольку у юридического лица при преобразовании не изменяются права и обязанности, не передаются полностью или частично другому юридическому лицу, закон в этом случае не предусматривает обязательность составления передаточного акта. Преобразование юридического лица считается завершённым в момент государственной регистрации реорганизованного лица.

Таким образом, на основании изложенного можно сформулировать следующие выводы. Несмотря на то, что разъяснения Верховного Суда РФ, выраженные в постановлениях Пленума Верховного Суда РФ, а также определения Верховного Суда РФ, вошедшие в обзоры судебной практики, утвержденные Президиумом Верховного Суда РФ, не обязательны к применению, при реорганизации юридических лиц все же следует руководствоваться позициями Верховного суда РФ, изложенными в этих актах, так как при возникновении спора велика вероятность, что нижестоящие суды будут ориентироваться именно на них.

Несмотря на наличие обширной нормативной базы, регулирующей правоотношения реорганизации юридических лиц, остается множество неразрешенных правовых вопросов, которые могут быть урегулированы лишь в судебном порядке. Основные вопросы, возникающие в связи с реорганизацией, касаются правопреемства, исполнения договорных обязательств правопреемников, отказа регистрирующих органов в государственной регистрации перехода прав на имущество.

Таким образом, представляется, что институт реорганизации в России в условиях динамического развития правоотношений требует дальнейшего совершенствования и уточнения.

Список использованных источников:

1. Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации от 24.07.2002 N 95-ФЗ (ред. от 08.12.2020) [Электронный ресурс] // СПС КонсультантПлюс. – URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_37800/ (дата обращения 12.05.2021).
2. Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12.12.1993 с изменениями, одобренными в ходе общероссийского голосования 01.07.2020) [Электронный ресурс] // СПС КонсультантПлюс. – URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_28399/ (дата обращения 12.05.2021).
3. Федеральный конституционный закон от 05.02.2014 N 3-ФКЗ (ред. от 02.08.2019) "О Верховном Суде Российской Федерации" (с изм. и доп., вступ. в силу с 25.10.2019) [Электронный ресурс] // СПС КонсультантПлюс. – URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_158641/ (дата обращения 12.05.2021).
4. Федеральный конституционный закон от 07.02.2011 N 1-ФКЗ (ред. от 08.12.2020) "О судах общей юрисдикции в Российской Федерации" [Электронный ресурс] // СПС КонсультантПлюс. – URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_110271/ (дата обращения 12.05.2021).
5. Смирнов А.С. О юридической силе постановлений пленума Верховного суда РФ [Электронный ресурс] // Отечественная юриспруденция. – 2016. – №12 (14). – URL: <https://cyberleninka.ru/article/n/o-yuridicheskoy-sile-postanovleniy-plenuma-verhovnogo-suda-rf> (дата обращения: 12.05.2021).
6. Постановление Пленума Верховного Суда РФ N 90, Пленума ВАС РФ N 14 от 09.12.1999 "О некоторых вопросах применения Федерального закона "Об обществах с ограниченной ответственностью" [Электронный ресурс] // СПС КонсультантПлюс. – URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_25814/ (дата обращения 12.05.2021).
7. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 23.06.2015 N 25 "О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации" [Электронный ресурс] // СПС КонсультантПлюс. – URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_181602/ (дата обращения 12.05.2021).
8. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 23.04.2019 N 10 "О применении части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации" [Электронный ресурс] // СПС КонсультантПлюс. – URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_323470/ (дата обращения 12.05.2021);
9. "Обзор судебной практики Верховного Суда Российской Федерации N 3 (2016)" (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 19.10.2016) [Электронный ресурс] // СПС КонсультантПлюс. – URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_206241/ (дата обращения 12.05.2021).

References:

1. Arbitrazhny protsessualny kodeks Rossyskoy Federatsii ot 24.07.2002 N 95-FZ (red. ot 08.12.2020) [Elektronny resurs] // SPS KonsultantPlyus. – URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_37800/ (data obrashcheniya 12.05.2021).
2. Konstitutsiya Rossyskoy Federatsii (prinyata vsenarodnym golosovaniyem 12.12.1993 s izmeneniyami, odobrennymi v khode obshcherossyskogo golosovaniya 01.07.2020) [Elektronny resurs] // SPS KonsultantPlyus. – URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_28399/ (data obrashcheniya 12.05.2021).
3. Federalny konstitutsionny zakon ot 05.02.2014 N 3-FKZ (red. ot 02.08.2019) "O Verkhovnom Sude Rossyskoy Federatsii" (s izm. i dop., vstup. v silu s 25.10.2019) [Elektronny resurs] // SPS KonsultantPlyus. – URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_158641/ (data obrashcheniya 12.05.2021).
4. Federalny konstitutsionny zakon ot 07.02.2011 N 1-FKZ (red. ot 08.12.2020) "O sudakh obshchey yurisdiktsii v Rossyskoy Federatsii" [Elektronny resurs] // SPS KonsultantPlyus. – URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_110271/ (data obrashcheniya 12.05.2021).
5. Smirnov A.S. O yuridicheskoy sile postanovleniy plenuma Verkhovnogo suda RF [Elektronny resurs] // Otechestvennaya yurisprudentsiya. – 2016. – №12 (14). – URL: <https://cyberleninka.ru/article/n/o-yuridicheskoy-sile-postanovleniy-plenuma-verhovnogo-suda-rf> (data obrashcheniya: 12.05.2021).
6. Postanovleniye Plenuma Verkhovnogo Suda RF N 90, Plenuma VAS RF N 14 ot 09.12.1999 "O nekotorykh voprosakh primeneniya Federalnogo zakona "Ob obshchestvakh s ogranichennoy

- otvetstvennostyu" [Elektronny resurs] // SPS KonsultantPlyus. – URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_25814/ (data obrashcheniya 12.05.2021).
7. Postanovleniye Plenuma Verkhovnogo Suda RF ot 23.06.2015 N 25 "O primeneniі sudami nekotorykh polozheny razdela I chasti pervoy Grazhdanskogo kodeksa Rossyskoy Federatsii" [Elektronny resurs] // SPS KonsultantPlyus. – URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_181602/ (data obrashcheniya 12.05.2021).
 8. Postanovleniye Plenuma Verkhovnogo Suda RF ot 23.04.2019 N 10 "O primeneniі chasti chetvertoy Grazhdanskogo kodeksa Rossyskoy Federatsii" [Elektronny resurs] // SPS KonsultantPlyus. – URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_323470/ (data obrashcheniya 12.05.2021).
 9. "Obzor sudebnoy praktiki Verkhovnogo Suda Rossyskoy Federatsii N 3 (2016)" (utv. Prezidiumom Verkhovnogo Suda RF 19.10.2016) [Elektronny resurs] // SPS KonsultantPlyus. – URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_206241/ (data obrashcheniya 12.05.2021).

УДК 339.186(575.2+1-87)

Э.М. Закиров¹

**¹магистрант 1 курса юридического факультета
Кыргызско-Российского Славянского университета имени Б.Н. Ельцина,
Кыргызская Республика, г. Бишкек**

*Научный руководитель – Ниязова А.Н.,
д.ю.н., профессор,
заведующая кафедрой гражданского права и процесса
юридического факультета
Кыргызско-Российского Славянского университета имени Б.Н. Ельцина,
Кыргызская Республика, г. Бишкек*

СРАВНИТЕЛЬНЫЙ АНАЛИЗ ОРГАНИЗАЦИИ ГОСУДАРСТВЕННЫХ ЗАКУПОК В КЫРГЫЗСКОЙ РЕСПУБЛИКЕ И ЗАРУБЕЖНЫХ СТРАНАХ

Аннотация

В статье рассматривается зарубежный опыт организации государственных закупок, таких как США, страны ЕС и КНР, с целью рецепиирования их положительного опыта для отечественной формы организации государственных закупок. В рамках указанной цели были детально рассмотрены этапы организации государственных закупок каждой страны. Выявлены положительные черты организации государственных закупок на этапах планирования, размещения и контроля исполнения государственных закупок. Для сравнения зарубежного и отечественного опыта рассмотрена форма организации государственных закупок в КР. По итогам проведенного анализа были сделаны рекомендации для перспективного развития отечественной формы организации государственных закупок.

Ключевые слова: государственные закупки, форма организации государственных закупок, прокьюрмент, этапы организации государственных закупок, планирование, контроль, исполнение государственных закупок, сравнительный анализ.

Э.М. Закиров¹

**¹Б.Н. Ельцин атындағы Қырғыз-Ресей Славян университеті
заң факультетінің 1 курс магистранты,
Қырғыз Республикасы, Бішкек қ.**

ҚЫРҒЫЗ РЕСПУБЛИКАСЫНДА ЖӘНЕ ШЕТ ЕЛДЕРДЕ МЕМЛЕКЕТТІК САТЫП АЛУДЫ ҰЙЫМДАСТЫРУДЫ САЛЫСТЫРМАЛЫ ТАЛДАУ

Аңдатпа

Мақалада АҚШ, ҚХР және ЕО елдері сияқты мемлекеттік сатып алуларды ұйымдастырудың шетелдік тәжірибесі, олардың оң тәжірибесін мемлекеттік сатып алуды ұйымдастырудың отандық нысанында қолдану мақсатында қарастырылған. Осы мақсат аясында әр елдің мемлекеттік сатып алуларын ұйымдастыру кезеңдері жан-жақты қарастырылды. Мемлекеттік сатып алуды жоспарлау, орналастыру және оның орындалуын бақылау кезеңдерінде мемлекеттік сатып алуды ұйымдастырудың оң ерекшеліктері анықталды. Шетелдік және отандық тәжірибені салыстыру үшін Қырғыз Республикасында мемлекеттік сатып алуды ұйымдастыру нысаны қарастырылады. Мемлекеттік сатып алуды ұйымдастырудың отандық нысанын келешекте дамыту үшін жүргізілген талдау нәтижелері бойынша ұсыныстар жасалды.

Түйінді сөздер: мемлекеттік сатып алу, мемлекеттік сатып алуды ұйымдастыру нысаны, прокьюрмент, мемлекеттік сатып алуды ұйымдастыру кезеңдері, мемлекеттік сатып алуды жоспарлау, бақылау, орындау, салыстырмалы талдау.

E.M.Zakirov ¹

¹first year master's degree student of the Faculty of Law,
Kyrgyz Russian Slavic University named after First President of Russia B.N. Yeltsin,
the Kyrgyz Republic, Bishkek

COMPARATIVE ANALYSIS OF THE ORGANIZATION OF PUBLIC PROCUREMENT IN THE KYRGYZ REPUBLIC AND FOREIGN COUNTRIES

Abstract

The article examines foreign experience in organizing public procurement, such as the United States, EU countries and China, with the aim of using their positive experience for the domestic form of organizing public procurement. Within the framework of this goal, the stages of organizing public procurement of each country were considered in detail. The positive features of the organization of public procurement at the stages of planning, placement and control over the execution of public procurement were identified. For comparison of foreign and domestic experience, the form of organization of public procurement in the Kyrgyz Republic is considered. Based on the results of the analysis, the prospects for the development of the domestic form of organizing public procurement were recommended using foreign experience.

Keywords: public procurement, the form of organizing public procurement, procurement, stages of organizing public procurement, planning, control, execution of public procurement, comparison.

Государство как организация политической власти осуществляет управление обществом и обеспечивает в нем порядок и стабильность. Для осуществления указанных задач и функций, оно нуждается в товарах, услугах и работах, как и любой обычный потребитель. Но государство является не простым, а самым крупным потребителем на рынке. Согласно исследованию FTN consultants средняя доля государственных закупок в Кыргызской Республике (далее – КР) составляет около 6-8 % ВВП страны [1, с. 5]. В связи с чем, возникает необходимость правового регулирования организации государственных закупок.

Правовое регулирование организации государственных закупок в мировой практике признается достаточно сложным процессом. Так как его результаты отражаются в эффективности и рациональности использования государственного бюджета. В современных странах, таких как Соединенные Штаты Америки (далее – США), формы регулирования организации государственных закупок, называются «прокьюрментом» [2, с. 270].

Понятие «прокьюрмент» представляет собой систему приемов, методов и инструментов, отражающих интересы заказчика при проведении торгов на основе конкурса.

Понятие прокьюрмент распространяется на следующие этапы:

- планирование государственного заказа;
- размещение государственного заказа;
- контроль исполнения государственного заказа.

Для стран Центральной Азии данный термин хорошо знаком, так как принцип органи-

зации государственных закупок идентичен. Однако, как самостоятельная форма регулирования организации государственных закупок не рассматривается.

Оценка эффективности регулирования, организации государственных закупок в современных развитых странах должна основываться именно на вышеуказанных этапах. На сегодняшний день, в качестве таких стран мы рассматриваем США, страны Европейского союза (далее – ЕС) и Китайскую Народную Республику (далее – КНР).

США своей развитой экономикой и формой прокьюрмента вызывает интерес мирового сообщества. По данным Всемирного банка средняя доля государственных закупок составляет около 25% ВВП [3]. Отличительной чертой формы прокьюрмента США является не только наличие всех этапов формы прокьюрмента, но и разработанность каждой из них.

На этапе планирования государственного заказа, в США закупающей организацией составляется индивидуальный план закупок, который охватывает детальную информацию о запланированной закупке от начала возникновения потребности и до его исполнения. На основании данного плана будет утверждаться бюджет организации. Данный план полезен тем, что заказчиком и контролирующим органам будет дана подробная информация о запланированной закупке.

На этапе размещения государственного заказа в США функционирует орган - Администрация общих услуг (General Services Administration, GSA), который занимается исключительно размещением государственного заказа и отбором

потенциальных поставщиков[4]. Указанный орган осуществляет закупку для других государственных учреждений. Данный орган, в свою очередь, осуществляет мониторинг цен с учетом рыночной цены закупки. Детальное внимание уделяется качеству закупки. Далее, путем переговоров, осуществляется отбор потенциальных поставщиков.

Важно отметить, что в США существует реестр предыдущих поставщиков PPIRS (Past Performance Information Retrieval System — Система поиска информации о результатах предыдущей деятельности поставщиков), в котором содержится полная информация о поставщике[5, с. 38]. Данный реестр поставщиков помогает закупающему органу быть уверенным в качестве, сроках осуществляемой закупки.

На этапе контроля исполнения государственных закупок в США функционируют контрактные офицеры и их технические представители. На них возложены обязанности по приему государственного заказа, его своевременного и должного исполнения. Они могут отказать в принятии государственного заказа в случае ненадлежащей и несвоевременной поставки. Ими вносятся сведения о поставщиках в единый реестр PPIRS. Во избежание негативной информации о своей работе в реестре PPIRS, поставщики стараются придерживаться условий государственного контракта.

Таким образом, форма организации государственных закупок в США относится к централизованной модели, - существуют центральные закупающие органы, которые занимаются исключительно государственной закупкой. На практике это выглядит следующим образом.

Несколько государственных заказчиков объединены в один орган, отвечающий за их заказы. Последний берет на себя обязанность разместить государственный заказ, вести контроль его исполнения. Заказ поставляется до склада закупающего органа, оттуда все поставленные заказы распределяются конечным получателям.

На сегодняшний день страны ЕС являются самыми экономически интегрированными государствами в мире. При таком раскладе форма организации государственных закупок не оставляет других стран без внимания. Организация государственных закупок в странах ЕС отличается трехуровневым регулированием организации государственных закупок[6, с. 466]:

1) международный уровень, - нормы Всемирной торговой организации;

2) нормы самого ЕС, - «Директивы». Например, «Директива 2014/24/EU по государ-

ственным закупкам», «Директива 2014/25/EU по закупкам в водном, энергетическом, транспортном секторах и секторе почтовых услуг», а также ««Директива 2014/23/EU по заключению концессионных контрактов»;

3) национальный уровень, - внутренние нормативно-правовые нормы отдельных стран ЕС.

В отличие от формы прокьюрмента США, форма организации государственных закупок в ЕС базируется на централизованной и децентрализованной моделях. Децентрализованная модель в данном случае характеризуется тем, что государственные учреждения самостоятельно размещают свои заказы и ведут контроль за его исполнением. Принцип размещения государственного заказа, в данном случае, простой. Если закупаемый товар имеет уникальные характеристики и не часто закупается, то закупка государственным учреждением осуществляется самостоятельно. Если речь о товарах повседневного использования, например, канцелярские и хозяйственные товары, то он закупается центральным органом, который осуществляет закупки, после чего распределяется последним получателям.

Также применение какой-либо модели зависит от национального законодательства. Например, в Австрии действует гибридная модель организации государственных закупок. На федеральном уровне функционирует отдел законодательства в области закупок в Ведомстве федерального канцлера Bundeskanzleramt-Verfassungsdienst[7]. Данное ведомство занимается разработкой нормативно-правовой базы планирования, размещения и контроля исполнения государственного заказа. Сама процедура закупки осуществляется самостоятельно государственными учреждениями.

На практике такая модель организации показывает себя с лучшей стороны, так как берет самое лучшее от предыдущих моделей. Но недостатки все же присутствуют, например, проблемы разграничения обязанностей.

Организация государственных закупок в КНР вызывает особый интерес. Согласно оценкам Торговой палаты ЕС в КНР, доля государственных закупок в стране составляет 20% ВВП, а это более 1 трлн. долл. США[8]. Конечно, такой объем вызывает интерес США, стран ЕС, Японии и других развитых стран, чтобы получить доступ такому рынку, но правительство КНР ставит жесткие правила организации государственных закупок. Согласно законодательству о государственных закупках зарубежные поставщики не имеют права участвовать в государственных закупках[9, с. 155]. Такой подход государства объясняется тем, что предоставляются возможности внутренним, отечественным по-

ставщикам и, таким образом, правительство защищает внутренний рынок государственных закупок.

Нормативно-правовое регулирование организации государственных закупок в КНР основывается на законах Bidding Law (BL) и Government Procurement Law (GPL). Указанные законы охватывают планирование, размещение и контроль исполнения государственных закупок. Сама процедура закупки проводится самими государственными учреждениями.

В КНР, как и в США, существует электронная площадка (www.china-cpp.com) поставщиков, где размещается информация о совершенных сделках и их ценах. Одновременно, в отличие от США, существует другая электронная площадка (CPCatalogue), где предусмотрен каталог товаров, услуг и работ. Данный каталог обязателен для государственных учреждений. Все государственные закупки должны проводиться по тем товарам, услугам и работам, которые представлены в указанном каталоге.

Что касается формы организации государственных закупок в КР, то существуют некоторые отличия от рассмотренных стран. Конечно, объем государственных закупок в ВВП страны и объем бюджетных расходов существенно малы, но сама организация государственных закупок отличается не значительно.

Организация государственных закупок в КР, регулируется законом КР «О государственных закупках» ссылаясь на него, положениями и инструкциями Министерства экономики и финансов КР. Согласно данному закону планирование, размещение и контроль исполнения государственных закупок осуществляется государственными учреждениями.

На этапе планирования государственных закупок, в отличие от США государственные учреждения утверждают бюджет и на основе этого, составляется план закупок. Далее, государственными учреждениями разрабатывается конкурсная документация, в которой указываются квалификационные требования для поставщиков. При каждой закупке составляется конкурсная документация отдельно [10].

На этапе размещения государственного заказа закупающие организации проводят мониторинг цен, отправляя запрос нескольким известным поставщикам. После, осуществля-

ется публикация государственного заказа на веб-портале государственных закупок. В зависимости метода проведения конкурса, период подачи конкурсных заявок длится от 2 до 30 дней. По окончании срока выбирается поставщик, который предлагает наименьшую цену.

На этапе контроля исполнения поставщиком вносится сумма, гарантирующая исполнение заказа. В случае неисполнения или ненадлежащего исполнения государственного заказа, указанную сумму заказчик может не возратить или инициировать включение поставщика в базу ненадежных поставщиков.

Стоит отметить, что в КР функционирует Департамент государственных закупок при Министерстве экономики и финансов. Данный департамент занимается техническим обеспечением веб-портала государственных закупок и по инициативе государственных учреждений включают поставщиков в базу ненадежных поставщиков.

Таким образом, рассматривая формы организации государственных закупок зарубежных стран и КР, можно сделать следующие выводы.

Бесспорно, система организации государственных закупок в рассматриваемых странах по сравнению с КР является эффективной и более разработанной. Причиной тому множество факторов, такие как, экономическое состояние государства, географическое расположение, правовая грамотность населения, исторические сложившиеся традиции и множество других. В связи с чем необходимо совершенствовать отечественную форму организации государственных закупок. На основании вышеизложенного предлагается:

- создание единого органа, осуществляющего мониторинг цен с учетом изучения рынка, отбор потенциальных поставщиков путем переговоров, контроль исполнения заказа;
- создание реестра предыдущих поставщиков, в котором будет содержаться вся информация о поставщиках;
- сочетание гибридной модели организации государственных закупок;
- создание единого каталога, где представлены товары, услуги и работы, по которым должны проводиться государственные закупки.

Список использованных источников:

1. FNT consultants. Предварительные результаты исследования по выгодам и затратам от присоединения КР к соглашению ВТО по государственным закупкам. – Бишкек. – С. 106.
2. Смирнова В.И., Нестеровича Н.В. Организация и проведение конкурсов на закупку продукции для федеральных государственных нужд: Учебно-методическое пособие для государственных служащих. – 2-издание. – М.: ГУ ВШЭ, 2002. – 360 с.

3. The world bank [Электронный ресурс] // Информационная система THE WORLD BANK — URL: <https://data.worldbank.org> (дата обращения: 01.05.2021).
4. U.S. General Services Administration [Электронный ресурс] // Информационная система GSA. — URL: <https://www.gsa.gov> (дата обращения: 01.05.2021).
5. Смотрицкая И.И. Экономика государственных закупок. — М.: Книжный дом «Либроком», 2009. — 78 с.
6. Семенова Ф.З., Борлакова М.Б., Боташева Л.С. Зарубежный опыт организации государственных закупок. // Фундаментальные исследования. — 2016. — № 6-2. — С. 465-469.
7. Die osterreichische justiz [Электронный ресурс] // Информационная система JUSTIZ. — URL: <https://www.justiz.gv.at> (дата обращения: 05.05.2021).
8. World Trade Organization Economic Research and Statistics Division. WTO Staff Working Paper ERSD 2011-15 [Электронный ресурс] // Информационная система WORLD TRADE ORGANIZATION. — URL: https://www.wto.org/english/res_e/reser_e/ersd201115_e.pdf (дата обращения: 08.05.2021).
9. Проданова Н.А., Зацаринная Е.И. Особенности системы государственных закупок в Китае // Экономика, предпринимательство и право. — 2015. — № 5. — С. 151-158.
10. Закон КР от 3 апреля 2015 года № 72 «О государственных закупках» (с изменениями и дополнениями) [Электронный ресурс] // Информационная система ЦЕНТРАЛИЗОВАННЫЙ БАНК ДАННЫХ ПРАВОВОЙ ИНФОРМАЦИИ КР. — URL: <http://cbd.minjust.gov.kg/act/view> (дата обращения: 08.05.2021).

References:

1. FNT consultants. Predvaritelnye rezultaty issledovaniya po vygodam i zatratam ot prisoyedeniya KR k soglasheniyu VTO po gosudarstvennym zakupkam. — Bishkek. — S. 106.
2. Smirnova V.I., Nesterovicha N.V. Organizatsiya i provedeniye konkursov na zakupku produktsii dlya federalnykh gosudarstvennykh nuzhd: Uchebno-metodicheskoye posobiye dlya gosudarstvennykh sluzhashchikh. — 2-izdaniye. — М.: GU VShE, 2002. — 360 с.
3. The world bank [Elektronny resurs] // Informatsionnaya sistema THE WORLD BANK — URL: <https://data.worldbank.org> (data obrashcheniya: 01.05.2021).
4. U.S. General Services Administration [Elektronny resurs] // Informatsionnaya sistema GSA. — URL: <https://www.gsa.gov> (data obrashcheniya: 01.05.2021).
5. Smotritskaya I.I. Ekonomika gosudarstvennykh zakupok. — М.: Knizhny dom «Librokom», 2009. — 78 s.
6. Semenova F.Z., Borlakova M.B., Botasheva L.S. Zarubezhny opyt organizatsii gosudarstvennykh zakupok. // Fundamentalnye issledovaniya. — 2016. — № 6-2. — S. 465-469.
7. Die osterreichische justiz [Elektronny resurs] // Informatsionnaya sistema JUSTIZ. — URL: <https://www.justiz.gv.at> (data obrashcheniya: 05.05.2021).
8. World Trade Organization Economic Research and Statistics Division. WTO Staff Working Paper ERSD 2011-15 [Elektronny resurs] // Informatsionnaya sistema WORLD TRADE ORGANIZATION. — URL: https://www.wto.org/english/res_e/reser_e/ersd201115_e.pdf (data obrashcheniya: 08.05.2021).
9. Prodanova N.A., Zatsarinnyaya Ye.I. Osobennosti sistemy gosudarstvennykh zakupok v Kitaye // Ekonomika, predprinimatelstvo i pravo. — 2015. — № 5. — S. 151-158.
10. Zakon KR ot 3 aprelya 2015 goda № 72 «O gosudarstvennykh zakupkakh» (s izmeneniyami i dopolneniyami) [Elektronny resurs] // Informatsionnoye sistema TsENTRALIZOVANNYY BANK DANNYKh PRAVOVOY INFORMATSII KR. — URL: <http://cbd.minjust.gov.kg/act/view> (data obrashcheniya: 08.05.2021).

УДК 347.77

А.С. Исмаилов¹

**¹магистрант² курса юридического факультета
Кыргызско-Российского Славянского университета имени Б.Н. Ельцина,
Кыргызская Республика, г. Бишкек**

*Научный руководитель – Саргалдакова Ж.З.,
к.ю.н., доцент кафедры гражданского права и процесса
юридического факультета
Кыргызско-Российского Славянского университета имени Б.Н. Ельцина,
Кыргызская Республика, г. Бишкек*

ПРАВОВАЯ ОХРАНА ОБЩЕИЗВЕСТНЫХ ТОВАРНЫХ ЗНАКОВ В КЫРГЫЗСКОЙ РЕСПУБЛИКЕ

Аннотация

Автор данной статьи ставит своей целью раскрыть особенности правовой охраны общеизвестных товарных знаков в Кыргызской Республике. Для наиболее полного раскрытия данной темы автор в данной статье использует не только законодательство Кыргызской Республики, но международную конвенцию, что позволяет выявить несовершенство ныне действующего законодательства, и благодаря примеру из практики обосновывает данную необходимость в его совершенствовании. Также автор показывает, как данный пример из практики можно было использовать при существующей системе, которая на данный момент уже функционирует.

Ключевые слова: товарный знак, интеллектуальная собственность, правовая охрана, бизнес, репутация.

А.С. Исмаилов¹

**¹Б.Н. Ельцин атындағы Кыргыз-Ресей Славян университеті
заң факультетінің 2 курс магистранты,
Кыргыз Республикасы, Бишкек қ.**

ҚЫРҒЫЗ РЕСПУБЛИКАСЫНДА ЖАЛПЫҒА МӘЛІМ ТАУАР БЕЛГІЛЕРІН ҚҰҚЫҚТЫҚ ҚОРҒАУ

Аңдатпа

Осы мақаланың авторы Қырғыз Республикасында жалпыға мәлім тауар белгілерін құқықтық қорғаудың ерекшеліктерін ашуды мақсат етеді. Осы тақырыпты неғұрлым толық ашу үшін автор осы мақалада Қырғыз Республикасының заңнамасын ғана емес, халықаралық конвенцияны да қолданады, бұл қазіргі қолданыстағы заңнаманың жетілмегендігін анықтауға мүмкіндік береді, және тәжірибеден алынған мысал арқылы оны жетілдірудің қажеттілігін негіздейді. Сондай-ақ, автор тәжірибеден алынған бұл мысалды қазіргі уақытта жұмыс істеп тұрған жүйеде қалай қолдануға болатындығын көрсетеді.

Түйінді сөздер: тауар белгісі, зияткерлік меншік, құқықтық қорғау, бизнес, бедел.

A.S.Ismailov¹

**¹second year master's degree student of the Faculty of Law,
Kyrgyz Russian Slavic University named after First President of Russia B.N. Yeltsin,
the Kyrgyz Republic, Bishkek**

LEGAL PROTECTION OF WELL-KNOWN TRADEMARKS IN THE KYRGYZ REPUBLIC

Abstract

The author of this article aims to reveal the features of the legal protection of well-known trademarks in the Kyrgyz Republic. For the most complete disclosure of this topic, the author in this article

uses not only the legislation of the Kyrgyz Republic, but the international convention, which allows us to identify the imperfection of the current legislation, and thanks to an example from practice, justifies this need for its improvement. The author also shows how this example from practice could be used with the existing system, which is currently already functioning.

Keywords: trademark, intellectual property, legal protection, business, reputation.

Товарный знак по законодательству Кыргызской Республики представляет собой средство индивидуализации товаров, работ и услуг производителя, которое является самым распространенным и важным среди других средств индивидуализации. Как известно в цивилизованном мире единственным средством законной конкурентной борьбы предпринимателей являются объекты интеллектуальной собственности. И среди них особое место занимают товарные знаки, которые являются действенным оружием в борьбе конкурентов при реализации своей продукции и занятии своей ниши на рынках сбыта.

Товарные знаки, используемые их владельцами на протяжении длительного времени благодаря достойному качеству производимых ими товаров или работ со временем, могут приобрести известность среди потребителей. Зачастую хорошее качество продукции, которую неоднократно попробовав, проверил потребитель, неразрывно связывается с тем обозначением, которое стоит на ней. Это происходит подсознательно, связь устанавливается прочно и товарный знак в последующем служит маяком для покупателя среди множества других обозначений, стоящих на однородных товарах или работах.

Интенсивная реклама продукции плюс неизменное качество приводит к все большему распространению продукции кампании на соответствующем рынке. Таким образом, товарный знак становится серьезным активом для его владельца, обрстая положительной репутацией и хорошим имиджем. Обретаемая ценность является нематериальным активом, которую невозможно пощупать руками, почувствовать носом, уловить другими осязаемыми чувствами, при этом эта ценность может быть весьма внушительной и высоко материально оцененной.

Именно эта ценность делает известный товарный знак привлекательным не только для потребителей продукции, но и для конкурентов. Конечно же, речь идет о недобросовестных конкурентах, которые не намерены работать над качеством своего товара, над улучшением его свойств, над созданием и раскруткой своего товарного знака. Для них легче и проще заимствовать чужой, известный, знаменитый товарный знак, чтобы с минимальными затратами получать максимальные выгоды от года-

ми сложившейся репутации чужого известного товарного знака.

В законодательстве эти товарные знаки названы общеизвестными и для исключения несправедливой ситуации, которая может возникнуть в случае недобросовестной конкуренции, в Кыргызской Республике Постановлением Правительства Кыргызской Республики № 520 от 24 августа 2000г. в реализацию правовых норм Закона Кыргызской Республики «О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров», было утверждено Положение об общеизвестных товарных знаках в Кыргызской Республике.

В Положении закреплено правовое понятие «общеизвестного товарного знака», в нем говорится, что правовая охрана общеизвестных товарных знаков предоставляется тем обозначениям, товарным знакам, которые приобрели широкую различительную способность в результате их длительного и интенсивного использования и стали характерными для товаров определенного изготовителя[1].

В пункте 7 раздела II Положения приводятся критерии признания товарных знаков общеизвестными на территории Кыргызской Республики:

- узнаваемость фактическими и/или потенциальными потребителями Кыргызской Республики того вида товаров, к которым применяется знак, либо лицами, участвующими в обеспечении каналов распространения того вида товаров, к которым применяется товарный знак, либо деловыми кругами, имеющими отношение к тем видам товаров, к которым применяется товарный знак, и при этом представление об уровне качества товара должно быть связано с товарным знаком в стране или на мировом рынке;
- высокая различительная способность, присущая изначально, либо приобретенная в результате интенсивного использования;
- широкое использование и реклама товарного знака на территории республики или на мировом рынке;
- коммерческая ценность в результате длительного и интенсивного использования в республике или на мировом рынке.

Итак, товарным знаком может быть признан знак, охраняемый на территории Кыргызской Республики на основании его регистра-

ции, товарный знак, охраняемый на территории Кыргызской Республики без регистрации в соответствии с международным договором Кыргызской Республики, а также обозначение, используемое в качестве товарного знака, но не имеющее правовой охраны на территории Кыргызской Республики, если такие товарные знаки или обозначение в результате их интенсивного использования стали на указанную в заявлении дату широко известны в Кыргызской Республике среди соответствующих потребителей в отношении товаров этого лица.

Таким международным договором является Парижская конвенция по охране промышленной собственности 1883г., в нем заложена основа правовой охраны общеизвестных товарных знаков. Кыргызская Республика является самостоятельным участником этой конвенции с 1994 года [4]. В соответствии со ст. 6-bis Парижской конвенции:

(1) Страны Союза обязуются или по инициативе администрации, если это допускается законодательством данной страны, или по ходатайству заинтересованного лица отклонять или признавать недействительной регистрацию и запрещать применение товарного знака, представляющего собой воспроизведение, имитацию или перевод другого знака, способные вызвать смешение со знаком, который по определению компетентного органа страны регистрации или страны применения уже является в этой стране общеизвестным в качестве знака лица, пользующегося преимуществами настоящей Конвенции, и используется для идентичных или подобных продуктов. Это положение распространяется и на те случаи, когда существенная составная часть знака представляет собой воспроизведение такого общеизвестного знака или имитацию, способную вызвать смешение с ним.

(2) Для предъявления требования об аннулировании такого знака предоставляется срок не менее пяти лет, исчисляемый с даты регистрации знака. Страны Союза имеют право установить срок, в течение которого может быть потребовано запрещение применения знака.

(3) Срок не устанавливается для предъявления требования об аннулировании или запрещении применения знаков, зарегистрированных или используемых недобросовестно [3, с. 112].

Предоставляемая законодательно охрана общеизвестных знаков предполагает качественно новый уровень объема охраны. Какие дополнительные преимущества получает владелец товарного знака, признанного в качестве общеизвестного, по сравнению с обычной регистрацией?

Во-первых, общеизвестный товарный знак получает более широкую охрану как в отношении сходства с другими товарными знаками, так и в отношении однородности товаров и услуг, для которых зарегистрированы или заявлены товарные знаки. То есть, при экспертизе все сомнения по сходству с общеизвестным знаком должны решаться в пользу предоставления ему более широкой охраны при однородности товаров, а при тождестве знака с общеизвестным более широко трактуется понятие однородности [2, с. 91].

Во-вторых, владелец общеизвестного знака вправе ходатайствовать о запрещении использовании знака, даже если только существенная составная часть общеизвестного знака является объектом нарушения [3, с. 117].

Незарегистрированным в Кыргызстане в качестве товарных знаков общеизвестным обозначениям охрана предоставляется в отношении однородных товаров, а для признанных общеизвестными товарными знаками зарегистрированных ранее товарных знаков объем охраны распространяется и в отношении неоднородных товаров и услуг.

Особенностью правовой охраны общеизвестных товарных знаков является то, что, те знаки, которые изначально не обладали различительной способностью и не могли получить правовую охрану в качестве товарных знаков при обычной регистрации, например, знак «BMW» на немецких автомобилях, представляющий собой набор букв. Такие неохраноспособные обозначения могут получить правовую охрану в качестве общеизвестного товарного знака благодаря длительному использованию, приобретению известности, которые приводят к тому, что обозначение укореняется в сознании потребителей и партнеров и становится узнаваемым.

Признание и регистрация товарных знаков в качестве общеизвестных товарных знаков позволяет сохранить и защитить их от превращения в видовые обозначения в результате многократного и бесконтрольного использования. Как это происходит с такими товарными знаками как «Херох», «Pampers», «Jeep». Мы все уже привыкли к тому, что ксерокс — это копировальный аппарат, даже появился глагол «отксерить», а все внедорожники мы так и называем джипами, джипарями, джипиками. Памперсы же ассоциируются с различного рода подгузниками для детей и взрослых. Никто не задумывается, что это не вид товара, а товарные знаки, ставшие очень популярными у потребителей [5, с. 112].

Государственным органом, наделенным полномочиями признавать обозначения общеизвестными товарными знаками является

Апелляционный совет Кыргызпатента, уполномоченного государственного органа в области интеллектуальной собственности при Правительстве Кыргызской Республике. Признать знак общеизвестным можно на более раннюю дату, чем та дата подачи заявления, которая существует на имя другого лица, в случае, если заявитель сможет представить доказательства более раннего использования этого обозначения и приобретения им известности. В результате вынесения положительного решения Апелляционным советом о признании заявленного обозначения общеизвестным товарным знаком, Кыргызпатент может аннулировать все регистрации товарных знаков сходных с этим общеизвестным товарным знаком, произведенные позже даты, на которую обозначение признано общеизвестным товарным знаком.

Здесь хотелось бы обратить внимание на то, что обязанность Кыргызпатента аннулировать все регистрации товарных знаков сходных с этим общеизвестным товарным знаком, произведенные позже даты, на которую обозначение признано общеизвестным товарным знаком, не закреплена в рассматриваемом Положении. На наш взгляд факт признания обозначения общеизвестным товарным знаком должен автоматически влечь за собой аннулирование всех зарегистрированных товарных знаков, конфликтующих с общеизвестным [6]. Исключение может быть допущено в отношении товарных знаков, чья дата приоритета окажется ранее даты известности общеизвестного товарного знака. В этом случае будет несправедливым аннулировать эту регистрацию.

Однако Раздел II Положения был дополнен Постановлением Правительства КР от 20 мая 2014 года № 263, пунктом 8-1. «Товарный знак и обозначение не могут быть признаны общеизвестными товарными знаками, если они стали широко известны после даты приоритета тождественного или сходного с ними до степени смешения товарного знака другого лица, который предназначен для использования в отношении однородных товаров».

Как мы видим, внесен запрет на признание общеизвестными товарными знаками тех обозначений и товарных знаков, широкая известность которых наступила позднее даты приоритета тождественного или сходного с ними до степени смешения товарного знака другого лица. Если мы вспомним историю общеизвестного товарного знака «McDonald`s», то мы знаем, что два брата Макдональды основали компанию и товарный знак, открыли ресторан быстрого обслуживания и тихо работали в нем в Сан-Бернардино, не будучи никому известными. Позднее этот товарный знак стал

общеизвестным благодаря усилиям другого человека, их партнера Рэя Крока, который сумел раскрутить идею ресторана быстрого обслуживания настолько хорошо, что товарный знак стал общеизвестным [7].

Представим, что братья продолжают работать как хотели, а Рэй Крок независимо от них, разворачивает свою бурную деятельность по раскрутке бизнеса и товарного знака и между ними возникает спор о принадлежности этого товарного знака. Дата приоритета у братьев более ранняя, они зарегистрировали этот товарный знак и работали под ним успешно, но не будучи широко известными. Знаменитым этот бизнес и товарный знак на всю страну сделал Рэй Крок, на что потратил все свои средства, все свои силы и умения, а также годы. В регистрации этого товарного знака ему откажут, так как есть регистрация братьев, у них более ранний приоритет. Тогда у него остается единственный путь – признание товарного знака общеизвестным. По нашему Положению Апелляционный совет должен опираясь на п.8-1 отказать ему в признании товарного знака общеизвестным, так как известность наступила позже, чем дата регистрации знака братьями и на этом вопрос закрывается.

Считаем несправедливым такое положение, поскольку общеизвестность товарного знака была достигнута благодаря Рэю Кроку, если бы братья продолжали свою деятельность как хотели, мир не узнал бы об этом товарном знаке. Поэтому было бы справедливым на наш взгляд признать этот товарный знак общеизвестным, если бы Рэй Крок обратился с заявлением в Апелляционный совет, а регистрацию товарного знака братьев не аннулировать, так как у них более ранняя дата приоритета. В результате товарный знак был бы признан общеизвестным за Реем Кроком, а братья бы продолжали использовать свой товарный знак там, где они работают. Исходя из вышеизложенного предлагаем исключить пункт 8-1 Раздела II Положения об общеизвестных товарных знаках в Кыргызской Республике.

В законодательстве закреплено, что общеизвестный товарный знак, а именно его правовая охрана действует бессрочно. Это позволяет не продлевать каждые 10 лет действие охранного документа – Свидетельства на товарный знак, как это принято в отношении обычных товарных знаков.

Таким образом, мы видим, что законодательство Кыргызской Республики развивается в сторону расширения правовой охраны товарных знаков, ее совершенствования. Естественно, что в этом процессе не всегда получается предусмотреть все особенности правовой охраны, особенно в такой специфичной сфере

как правовая охрана общеизвестных товарных знаков. Проведенный анализ показывает особенности правового режима общеизвестных товарных знаков, их преимущества перед обычными товарными знаками. Со своей сто-

роны, считаем целесообразным, предложить законодателю ряд поправок действующих правовых норм в целях усовершенствования правовой охраны общеизвестных товарных знаков.

Список использованных источников:

1. Положение об общеизвестных товарных знаках в Кыргызской Республике, утвержденное постановлением Правительства Кыргызской Республики от 24 августа 2000 года N 520[Электронный ресурс]// URL: <http://cbd.minjust.gov.kg/act/view/ru-ru/7600> (дата обращения: 12.04.2021).
2. Сергеев А.П. Правовая охрана средств индивидуализации участников гражданского оборота, товаров, работ, услуг и предприятий. –2-е изд.- М.: Издательство Проспект: 2010. –234 с.
3. Право интеллектуальной собственности. Международно-правовое регулирование: учебное пособие для бакалавриата и магистратуры / И.А. Блинец [и др.]; под редакцией И.А. Блинеца, В.А. Зимина; ответственный редактор Г.И. Тыцкая. — Москва: Издательство Юрайт, 2016. — 252 с.
4. Парижская конвенция по охране промышленной собственности. - М., Прогресс, 1977. Тернер А. Применение положений Парижской конвенции[Электронный ресурс]// URL: https://www.wipo.int/edocs/lexdocs/treaties/ru/paris/trt_paris_001ru (дата обращения: 12.04.2021 г.).
5. Ворожевич А.С. Защита брендов [Текст]: стратегии, системы, методы: учебное пособие для магистров / А.С. Ворожевич; М-во образования и науки Российской Федерации, Московский гос. юридический ун-т им. О. Е. Кутафина (МГЮА). - Москва: Проспект, 2017. – 141 с.
6. Конюшенко Е. Общеизвестные товарные знаки. Патентная фирма Пропатент.[Электронный ресурс]// URL: http://innovbusiness.ru/content/document_r_344756A4-A8E6-45C8-AD21 (дата обращения: 12.04.2021 г.).
7. McDonald's. История создания. [Электронный ресурс]// URL: <http://www.ceo.ru/news/business/brand/mcdonalds-istoria-sozdania>(дата обращения: 12.04.2021 г.).

References:

1. Polozhenie ob obshcheizvestnyh tovarnyh znakah v Kyrgyzskoj Respublike, utverzhdennoe postanovleniem Pravitel'stva Kyrgyzskoj Respubliki ot 24 avgusta 2000 goda N 520[Elektronnyj resurs]// URL: <http://cbd.minjust.gov.kg/act/view/ru-ru/7600> (data obrashcheniya: 12.04.2021 g.).
2. Sergeev A.P. Pravovaya ohranasredstvindividualizaciiuchastnikovgrazhdanskogooborota, tovarov, rabot, uslugipredpriyatij. –2-eizd.- M.: Izdatel'stvoProspekt: 2010. –234 s.
3. Pravointellektual'nojsobstvennosti. **Mezhdunarodno-pravovoeregulirovanie: uchebnoeposobiedlyabakalavriataimagistratury** / I.A. Bliznec [idr.]; podredakciejI.A. Blizneca, V.A. Zimina; otvetstvennyjredaktorG.I. Tyckaya. — Moskva: Izdatel'stvoYUrajt, 2016. — 252 s.
4. Parizhskaya konvenciya po ohrane promyshlennoj sobstvennosti. - M., Progress, 1977. Ternner A. Primenenie polozhenij Parizhskoj konvencii.[Elektronnyj resurs]// URL:https://www.wipo.int/edocs/lexdocs/treaties/ru/paris/trt_paris_001ru (data obrashcheniya: 12.04.2021 g.).
5. Vorozhevich A.S. Zashchita brendov [Tekst]: strategii, sistemy, metody : uchebnoe posobie dlya magistrrov / A. S. Vorozhevich ; M-vo obrazovaniya i nauki Rossijskoj Federacii, Moskovskij gos. yuridicheskij un-t im. O. E. Kutafina (MGYUA). - Moskva: Prospekt, 2017. – 141 s.
6. Konyushenko E. Obshcheizvestnye tovarnye znaki. Patentnaya firma Propatent.-[Elektronnyj resurs]// URL: http://innovbusiness.ru/content/document_r_344756A4-A8E6-45C8-AD21 (data obrashcheniya: 12.04.2021 g.).
7. McDonald's. Istoriya sozdaniya. [Elektronnyj resurs]// URL: <http://www.ceo.ru/news/business/brand/mcdonalds-istoria-sozdania>(data obrashcheniya: 12.04.2021 g.).

УДК 34.01

Г.Т.Кацитадзе¹**¹магистрант 2 курса Северо-Западного института (филиала)
Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА),
Российская Федерация, г. Вологда**

*Научный руководитель – Шелепина Е.А.,
к.ю.н., доцент,
заведующая кафедрой гражданского права и гражданского процесса
Северо-Западного института (филиала)
Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА),
Российская Федерация, г. Вологда*

ВОПРОСЫ КЛАССИФИКАЦИИ СУБЪЕКТИВНЫХ ПРАВ ПАЦИЕНТОВ ПРИ ПОЛУЧЕНИИ МЕДИЦИНСКОЙ ПОМОЩИ

Аннотация

Статья посвящена вопросу классификации субъективных прав пациентов при получении медицинской помощи. Вопрос классификации прав пациентов является важной темой медицинского права. Данный вопрос в настоящее время еще полностью не решен и требует дальнейшей разработки. Проведен обзор части имеющихся классификаций прав пациентов, проведен анализ данных классификаций. Автором предложена собственная т.н. «функциональная» классификация субъективных прав пациентов. Приведенная классификация может быть основой для дальнейшей систематизации прав пациента, в том числе в нормативных правовых актах и способствовать развитию гражданского права.

Ключевые слова: медицинская помощь, охрана здоровья, субъективные права пациента, классификация прав, функциональная классификация.

Г.Т.Кацитадзе¹**¹О.Е. Кутафин атындағы Университеттің
Солтүстік-Батыс институтының (филиалының) 2 курс магистранты,
Ресей Федерациясы, Вологда қ.**

МЕДИЦИНАЛЫҚ КӨМЕК АЛУ КЕЗІНДЕ ПАЦИЕНТТЕРДІҢ СУБЪЕКТИВТІ ҚҰҚЫҚТАРЫН ЖІКТЕУ МӘСЕЛЕЛЕРІ

Аннотация

Мақала медициналық көмек алу кезінде пациенттердің субъективті құқықтарын жіктеу мәселесіне арналған. Пациенттердің құқықтарын жіктеу мәселесі медициналық құқықтың маңызды тақырыбы болып табылады. Қазіргі уақытта бұл мәселе толық шешілген жоқ және одан әрі зерттеуді талап етеді. Пациенттердің құқықтарының жіктеулерінің бір бөлігіне шолу жасалды, осы жіктеулерге талдау жүргізілді. Автор өз тарапынан пациенттердің субъективті құқықтарының «функционалды» жіктелуі деп аталатынды ұсынды. Жоғарыда келтірілген жіктеу пациенттің құқықтарын одан әрі жүйелеуге негіз бола алады, оның ішінде нормативтік құқықтық актілерде және азаматтық құқықтың дамуына ықпал етуі мүмкін.

Түйінді сөздер: медициналық көмек, денсаулықты қорғау, пациенттің субъективті құқықтары, құқықтардың жіктелуі, функционалды жіктеу.

G.T.Katsitadze¹**¹ second year master's degree student of the North-Western Institute (branch)
of Kutafin Moscow State Law University (MSAL),
the Russian Federation, Vologda**

QUESTIONS OF CLASSIFICATION OF SUBJECTIVE RIGHTS OF PATIENTS WHEN RECEIVING MEDICAL CARE

Abstract

The article is devoted to the classification of the subjective rights of patients when receiving medical care. The issue of patient rights classification is an important topic of medical law. This issue is currently not fully resolved and requires further development. A review of some of the available classifications of patients' rights is carried out, and an analysis of these classifications is carried out. The author offers his own so-called "functional" classification of patients' subjective rights. The given classification can be the basis for further systematization of the patient's rights, including in normative legal acts, and contribute to the development of civil law.

Keywords: medical care, health protection, subjective rights of the patient, classification of rights, functional classification.

Институт права – это сравнительно небольшая, устойчивая группа правовых норм, регулирующих определенную разновидность общественных отношений [1, с. 151]. Права пациентов стоит признать отдельным, по сути, одним из центральных в медицинском праве. Для начала следует дать определение понятия «права пациентов». Права пациентов в объективном смысле определяется как совокупность правовых норм, закрепленных в отдельных нормативно-правовых актах и регулирующих отношения в сфере охраны здоровья и оказания медицинской помощи. Права пациентов в субъективном смысле – это система предусмотренных и гарантированных нормативно-правовыми актами прав гражданина (пациента), у которого возникли правоотношения с медицинской организацией или медицинским работником, связанные с его обращением за медицинской помощью; именно субъективные права и будут анализироваться ниже.

Слово «классификация» происходит от двух латинских слов «classis» (разряд) и «facere» (делать). В научной литературе это слово используется по меньшей мере в двух разных значениях: как наименование уже сложившейся системы классификации и как обозначение процесса ее создания, построения, хотя второй смысл целесообразнее именовать словом «классифицирование» [2, с. 8]. А.Л.Субботин понимает под классификацией «состоявшуюся систему знания, понятия которой означают упорядоченные группы, по которым распределены объекты некоторой предметной области на основании их сходства в определенных свойствах» [2, с. 9]. Свойствами, которые обозначают определенные особенности объектов, в которых они схожи между собой и в то же время отличны от прочих объектов, осуществляется объединение объектов в класси-

фикационные группы. Основание, по которому объекты объединены в группы, является важнейшим элементом любой классификации. Другим неотъемлемым элементом строения классификации являются классификационные группы. Сами по себе все классификации стоит разделить на «естественные» и «искусственные», история подобного деления берет начало еще, видимо, с Аристотеля [3, с. 44]. Искусственная классификация, представляет собой описательную систему и служит для удобства обозрения, распознавания и запоминания классифицируемой системы понятий; при этом выбираются наиболее заметные свойства, отличающие друг от друга объекты системы. Порядок самих групп в данном случае носит скорее формальный характер. В естественной классификации учитывают всю совокупность свойств объектов; объекты объединяются в группы на основании наибольшего сходства между собой. По мнению А.Л.Субботина в искусственной классификации имеет место преобладание логики, а в естественной – установленные естественные связи между объектами [2, с. 35].

Помимо этого, ряд ученых делят классификации на формальные и содержательные (Б.М.Кедров) [2, с. 43]; описательные и сущностные (С.С.Розова) [2, с. 44]; общие и частные (Дж.Венн) [2, с. 45]. Однако можно констатировать, что все данные деления, в целом, в небольших вариациях повторяют указанное ранее деление классификаций на «искусственные» и «естественные».

В настоящее время вопрос классификации субъективных прав пациентов в научной литературе проработан недостаточно. Данная статья посвящена анализу отдельных существующих субъективных прав пациентов при получении медицинской помощи; также предложена

собственная классификация прав пациентов. Тема классификации субъективных прав пациентов, несмотря на свою теоретическую направленность, является важным вопросом медицинского права, одного из самых динамично развивающихся направлений гражданского права современной России. Классификация важна для дальнейшего формирования доктрин медицинского права, разработки и принятия нормативных правовых актов, регулирующих права пациентов в РФ.

Е.В.Ушаков в своей работе предлагает разделить права пациентов на три группы [4, с. 151]. Права первой группы реализуются в ходе взаимодействия пациента и медицинских работников: право на добровольное информированное согласие на медицинское вмешательство, право на отказ от медицинского вмешательства, право на получение информации о состоянии здоровья и другие. Права второй группы вводят дополнительные возможности для пациентов и носят факультативный характер. Сюда относятся право на облегчение боли, право на получение консультаций врачей-специалистов, право на допуск священнослужителя, адвоката и другие права. Права третьей группы связаны с системной организацией медицинского обслуживания и носят предпосылочный характер – право на выбор врача и медицинской организации, право на возмещение ущерба в случае причинения вреда здоровью при оказании медицинской помощи и прочие.

Ю.А.Казаченко предлагает собственный вариант классификации путем выделения пяти групп прав пациентов: 1) конституционные права; 2) общие права пациентов; 3) специальные права пациентов в зависимости от вида предоставляемой медицинской помощи; 4) специальные права пациентов в зависимости от направления медицинской деятельности; 5) специальные права различных профессиональных и социальных категорий пациентов [5].

А.Н. Пицита выделяет общие и специальные права пациента [6]. К общей группе прав данный автор относит права пациента, закрепленные Федеральным законом №323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в РФ» [7]. (далее Основы). Все указанные в Основы права делятся им на две группы:

1) права, которые непосредственно связаны с оказанием пациенту медицинской помощи (на выбор врача и выбор медицинской орга-

низации; профилактику, диагностику, лечение, медицинскую реабилитацию в медицинских организациях в условиях, соответствующих санитарно-гигиеническим требованиям; получение консультаций врачей-специалистов; облегчение боли, связанной с заболеванием и (или) медицинским вмешательством, доступными методами и лекарственными препаратами; получение информации о своих правах и обязанностях, состоянии своего здоровья, выбор лиц, которым в интересах пациента может быть передана информация о состоянии его здоровья; отказ от медицинского вмешательства);

2) права, которые сопутствуют первой группе прав (на получение лечебного питания в случае нахождения пациента на лечении в стационарных условиях; защиту сведений, составляющих врачебную тайну; возмещение вреда, причиненного здоровью пациента при оказании ему медицинской помощи; допуск к нему адвоката или законного представителя для защиты своих прав; допуск к нему священнослужителя, а в случае нахождения пациента на лечении в стационарных условиях - право на предоставление условий для отправления религиозных обрядов, проведение которых возможно в стационарных условиях, в том числе на предоставление отдельного помещения, если это не нарушает внутренний распорядок медицинской организации).

К специальным правам А.Н.Пицита относит права пациентов в сфере медицинского страхования; права пациентов, связанные с особенностями оказания медицинской помощи в различных отраслях медицины; права пациентов, относящихся к различным профессиональным или социальным категориям граждан [6, с. 103].

Все рассмотренные классификации являются, безусловно «искусственными» и, на взгляд автора, имеют недостатки. Прежде всего, не совсем ясными и логичными являются основания для проведения классификации, особенно в работе Ю.А.Казаченко, т.к. право гражданина на получение медицинской помощи закреплено в Конституции РФ и является, фактически, конституционным; выделение отдельной группы «конституционных прав» не обосновано.

Ниже приводится собственная классификация субъективных прав пациентов, которую можно охарактеризовать как «функциональную». Основанием деления прав пациентов послужило отношение этих прав к процессу

оказания медицинской помощи, т.е. процессу взаимоотношения пациента и медицинского персонала (получения медицинских услуг), функциональная взаимосвязь данных прав между собой и их отношение непосредственно к личности пациента.

Первую группу прав можно обозначить как «организационные права» (или «права выбора»). Сюда следует отнести право пациента на выбор врача и выбор медицинской организации (пп. 1 п. 5 статьи 19 Основ), выбор и замену страховой медицинской организации (пп. 2-3 п. 1 ст. 16 Федерального закона №326-ФЗ «Об обязательном медицинском страховании в РФ»), право на отказ от медицинского вмешательства, а также добровольное информированное согласие на медицинское вмешательство (ст. 20 Основ). Данные права реализуются еще до непосредственного получения медицинских услуг (оказания медицинской помощи); можно сказать, до непосредственного вмешательства медицинских работников в здоровье пациента. Только после реализации данных прав пациент может реализовать свои прочие права.

Вторую группу, самую обширную, можно охарактеризовать как права пациентов, непосредственно связанные с оказанием медицинской помощи (получением медицинских услуг); все они уже связаны с непосредственным воздействием на организм человека. Эту группу можно обобщенно обозначить как «медицинские права» (данное определение может и спорно, но оно отражает не только взгляд юриста, но и врача; сложно одним словом емко охарактеризовать данную группу прав пациентов). В данной группе следует, в свою очередь, выделить общие и специальные права. Общие права указаны, прежде всего, в ст. 19 Основ: право на профилактику, диагностику, лечение, медицинскую реабилитацию в медицинских организациях в условиях, соответствующих санитарно-гигиеническим требованиям; право на получение консультаций врачей-специалистов; право на облегчение боли, связанной с заболеванием, состоянием и (или) медицинским вмешательством, методами и лекарственными препаратами, в том числе наркотическими лекарственными препаратами и психотропными лекарственными препаратами; право на получение лечебного питания в случае нахождения пациента на лечении в стационарных условиях. Специальные права пациентов, непосредственно связанные

с оказанием медицинской помощи, различаются в зависимости от пола, возраста, социального статуса, профессии, правового статуса (гражданства), а также от вида, формы и профиля медицинской помощи. Данные права также содержатся в Основах: статья 51 (права семьи в сфере охраны здоровья); статья 52 (права беременных женщин и матерей в сфере охраны здоровья); статья 54 (права несовершеннолетних в сфере охраны здоровья); статья 24 (права работников, занятых на отдельных видах работ, на охрану здоровья); статья 26 (права военнослужащих и лиц, приравненных по медицинскому обеспечению к военнослужащим, а также граждан, проходящих альтернативную гражданскую службу, граждан, подлежащих призыву на военную службу (направляемых на альтернативную гражданскую службу), и граждан, поступающих на военную службу или приравненную к ней службу по контракту, на охрану здоровья); статья 26 (права лиц, задержанных, заключенных под стражу, отбывающих наказание в виде ограничения свободы, ареста, лишения свободы либо административного ареста, на получение медицинской помощи); Законе РФ от 22.12.1992 №4180-1 «О трансплантации органов и (или) тканей человека», Федеральном законе от 20.07.2012 г. №125-ФЗ «О донорстве крови и ее компонентов», Законе РФ от 02.07.1992 №3185-1 «О психиатрической помощи и гарантиях прав граждан при ее оказании».

Третью группу прав пациента следует назвать «информационные права». Это право на получение информации о своих правах и обязанностях, состоянии своего здоровья; выбор лиц, которым в интересах пациента может быть передана информация о состоянии его здоровья (пп. 5 п. 5 ст. 19 и ст. 22 Основ); право на получение достоверной и своевременной информации о факторах, способствующих сохранению здоровья или оказывающих на него вредное влияние (ст. 23 Основ); право на получение от территориального фонда, страховой медицинской организации и медицинских организаций достоверной информации о видах, качестве и об условиях предоставления медицинской помощи (пп. 6 п. 2 ст. 16 Федерального закона №326-ФЗ). Эти права могут быть реализованы как до оказания медицинской помощи, так и во время и после ее оказания (получения медицинских услуг); они, можно сказать, создают своеобразную информационную оболочку вокруг пациента.

Последнюю, четвертую группу прав, стоит охарактеризовать как «восстановительную». Данная группа прав направлена либо на предупреждение нарушений прав граждан в сферах охраны здоровья граждан и получения медицинской помощи, либо на восстановление уже нарушенных прав пациентов; т.е. направлена либо на охрану, либо на защиту всех прочих прав пациентов, которые содержатся в первых трех группах. Сюда стоит отнести право на защиту сведений, составляющих врачебную тайну (пп. 7 п. 5 ст. 19 Основ); право на возмещение вреда, причиненного здоровью при оказании ему медицинской помощи (пп. 9 п. 5 ст. 19 Основ); право на допуск к пациенту адвоката или законного представителя для защиты своих прав (пп. 10 п. 5 ст. 19 Основ); право на допуск священнослужителя в случае нахождения пациента на лечении в стационарных условиях (пп. 11 п. 5 ст. 19 Основ); право на возмещение вреда, причиненного жизни и (или) здоровью граждан при оказании им медицинской помощи (ст. 98 Основ). Большой массив «Защитных прав» содержится в Федеральном законе №326-ФЗ «Об обязательном медицинском страховании в РФ»: право на защиту персональных данных, необходимых для ведения персонифицированного учета в сфере обязательного медицинского страхования (пп. 7 п. 2 ст. 16 Федерального закона №326-ФЗ); право на возмещение страховой медицинской организацией ущерба, причиненного в связи с неисполнением или ненадлежащим исполнением ею обязанностей по организации предоставления медицинской помощи, в соответствии с законодательством Российской Федерации (пп. 8 п. 2 ст. 16 Федерального закона №326-ФЗ); право на возмещение медицинской организацией ущерба, причиненного в связи с неисполнением или ненадлежащим исполнением ею обязанностей по организации и оказанию медицинской помощи, в соот-

ветствии с законодательством Российской Федерации (пп. 9 п. 2 ст. 16 Федерального закона №326-ФЗ); право на защиту прав и законных интересов в сфере обязательного медицинского страхования (пп. 10 п. 2 ст. 16 Федерального закона №326-ФЗ).

«Защитные права» содержатся и в прочих федеральных законах. Так, например, право на возмещение вреда, причиненного жизни или здоровью человека вследствие деятельности в сфере обращения донорской крови и (или) ее компонентов, предусмотрено ст. 28 Федеральный закон от 20.07.2012 №125-ФЗ «О донорстве крови и ее компонентов».

Таким образом, «организационные права» предшествуют оказанию медицинской помощи, в процессе получения которой пациент реализует свои права, связанные непосредственно с ее оказанием; кроме того, процесс оказания медицинской помощи (получения медицинских услуг) сопровождается реализацией «информационных прав», а также «восстановительных прав» в случае потенциального либо реального нарушения прав из первых трех групп. Можно сказать, что «организационные права» являются своеобразным пусковым механизмом для начала реализации всех прочих прав.

Предложенная автором «функциональная классификация» является «искусственной», основанием для нее служит отношение прав пациента непосредственно к самому процессу оказания медицинской помощи, а также функциональная взаимосвязь данных прав между собой и их отношение к личности пациента. Приведенная классификация может быть основой для дальнейшей систематизации прав пациента, в том числе в нормативных правовых актах, а также способствовать дальнейшему развитию медицинского права как отдельного направления гражданского права России.

Список использованных источников:

1. Матузов Н.И., Малько А.В. Теория государства и права. – 2-е изд. – М.: Юристъ, 2004. – 245 с.
2. Субботин А.Л. Классификация. – 1-е изд. – М: РАН Институт философии, 2001. – 95 с.
3. Воронин Ю.А. Теория классифицирования и ее приложения. – 1-е изд. – Новосибирск: Наука, 1985 – 232 с.
4. Ушаков Е.В. Биоэтика: учебник и практикум для вузов. – 1-е изд. – М.: Юрайт, 2019.– 308 с.
5. Казаченко Ю.А. Вопросы систематизации прав пациента // Проблемы законности. Харьков. – 2014. – №125 – С 212-218.
6. Пищита А.Н. Правовое регулирование медицинской деятельности в современной России:

теоретико-правовые аспекты. – 1-е изд. – М.: ЦКБ РАН, 2008. – 196с.

7. Федеральный закон №323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации»(ред. от 22.11.2020) // Российская газета. 2011. 23 ноября.

References:

1. Matuzov N.I., Malko A.V. Teoriya gosudarstva i prava. – 2-e izd. – М.: Yurist, 2004. – 245 s.
2. Subbotin A.L. Klassifikatsiya. – 1-e izd. – М: RAN Institut filosofii, 2001. – 95 s.
3. Voronin Yu.A. Teoriya klassifitsirovaniya i eye prilozheniya. – 1-e izd. – Novosibirsk: Nauka, 1985 – 232 s.
4. Ushakov Ye.V. Bioetika: uchebnik i praktikum dlya vuzov. – 1-e izd. – М.: Yurayt, 2019.– 308 s.
5. Kazachenko Yu.A. Voprosy sistematizatsii prav patsiyenta // Problemy zakonnosti. Kharkov. – 2014. – №125 – S 212-218.
6. Pishchita A.N. Pravovoye regulirovaniye meditsinskoj deyatel'nosti v sovremennoy Rossii: teoretiko-pravovyye aspekty. – 1-e izd. – М.: TsKB RAN, 2008. – 196s.
7. Federalny zakon №323-FZ «Ob osnovakh okhrany zdorovya grazhdan v Rossyskoy Federatsii» (red. ot 22.11.2020) // Rossyskaya gazeta. 2011. 23 noyabrya.

УДК 347.78

В.Е. Коняшина¹

**¹магистрантка 2 курса юридического факультета
Кыргызско-Российского Славянского университета имени Б.Н. Ельцина,
Кыргызская Республика, г. Бишкек**

*Научный руководитель – Голышева Е.В.,
к.ю.н., доцент кафедры гражданского права и процесса
юридического факультета
Кыргызско-Российского Славянского университета имени Б.Н. Ельцина,
Кыргызская Республика, г. Бишкек*

СООТНОШЕНИЕ АВТОРСКОГО ПРАВА НА ИЗОБРАЖЕНИЕ С ПРАВОМ НА ИЗОБРАЖЕНИЕ КАК НЕМАТЕРИАЛЬНОГО БЛАГА

Аннотация

Статья определённо будет интересна любителям селфи, фотографам, классическим и цифровым художникам. Цель автора - раскрыть особенности права человека на собственное изображение, определить пробелы и коллизии в законодательстве, а также разобраться с нематериальным аспектом данного явления. В содержании данной статьи: анализ норм гражданского кодекса Кыргызской Республики и гражданского кодекса Российской Федерации в поисках решений, удачных или не очень, их влияние на реально существующие иски. На основании изученного автором определена проблематика законодательства и представлено несколько возможных вариантов решения.

Ключевые слова: авторское право на изображение, право на собственное изображение, защита собственного изображения, нематериальное благо, нарушение авторских прав.

В.Е. Коняшина¹

**¹Б.Н. Ельцин атындағы Кыргыз-Ресей Славян университеті
заң факультетінің 2 курс магистранты,
Кыргыз Республикасы, Бишкек қ.**

МАТЕРИАЛДЫҚ ЕМЕС ИГІЛІК РЕТІНДЕ ӨЗ БЕЙНЕСІНЕ ҚҰҚЫҒЫ МЕН БЕЙНЕГЕ АВТОРЛЫҚ ҚҰҚЫҚТЫҢ ӨЗАРА ҚАТЫНАСЫ

Аңдатпа

Мақала селфи әуесқойлары, фотографтар, классикалық және цифрлық суретшілер үшін қызықты болады. Автордың мақсаты - адамның өз бейнесіне құқығының ерекшеліктерін ашу, заңнамадағы олқылықтар мен қайшылықтарды анықтау, сондай-ақ осы құбылыстың материалдық емес аспектісін ашу. Бұл мақаланың мазмұны: Кыргыз Республикасының Азаматтық кодексі мен Ресей Федерациясының Азаматтық кодексінің нормаларын сәтті немесе онша сәтті емес шешімдерді іздеу үшін талдау, олардың іс жүзіндегі сот істеріне әсері. Зерттеуге сүйене отырып, автормен заңнаманың мәселелері анықталды және бірнеше мүмкін шешімдер ұсынылды.

Түйінді сөздер: бейнеге авторлық құқық, өз бейнесіне құқығы, өз бейнесін қорғау, материалдық емес игілік, авторлық құқықты бұзу.

V.Ye. Konyashina¹

**¹second year master's degree student of the Faculty of Law,
Kyrgyz Russian Slavic University named after First President of Russia B.N. Yeltsin,
the Kyrgyz Republic, Bishkek**

RELATIONSHIP BETWEEN IMAGE COPYRIGHT AND THE RIGHT TO AN IMAGE AS INTANGIBLE GOOD

Abstract

This article will appeal to selfie lovers, photographers, classical and digital artists. The author's goal is to reveal the peculiarities of the human right to one's own image, to identify gaps and conflicts in legislation, and also to deal with the intangible aspect of this phenomenon. The content of this article: analysis of the Civil Code of the Kyrgyz Republic and the Civil Code of the Russian Federation in search of solutions, successful or not, and their impact on real-life lawsuits. As a result, the author found the problematic of legislation and described several possible solutions.

Keywords: image copyright, the right for your own image, protection of your own image, intangible good, copyright infringement.

В действующих сегодня нормативных правовых актах нет определения изображения гражданина. Точного, формально-определенного термина в законодательстве нет. Разные юристы предлагали свои варианты решения проблемы. Так, профессор МГЮА С.П. Гришаев в своей статье «Право гражданина на изображение» [1, с. 48] предлагает отталкиваться от определения изображения из словаря С.И. Ожегова, в котором изображением называется зрительное воспроизведение чего-либо. Тогда изображение гражданина – это его зрительно воспроизведение [2]. Такая формулировка не вызывает вопросов, если речь идет о способах создания изображения, наиболее точно и четко отображающих реальность, например, фото- или видеосъемка.

Однако и эта формулировка не отвечает на ряд очень важных вопросов. В частности, есть ли какие-либо критерии изображения в юридическом смысле слова? Что может являться мерой, по которой можно судить о том, изображен на картине или фотографии конкретный гражданин, или нет?

Право человека на изображение является важной темой в гражданском праве, поскольку научно-технический прогресс предоставил человечеству массу изобретений, позволяющих фиксировать зрительно воспринимаемые образы всего окружающего мира, в том числе и человека [3]. Появление различных приборов фиксации, таких как фотоаппараты, видеокамеры, возможность их встраивания в смартфоны позволило обществу широко раздвинуть границы возможностей людей по осуществлению деятельности направленной на запечатление, фиксирование окружающих видов, как природы, так и человека.

Если ранее запечатлеть образ человека можно было, только нарисовав его, потратив значительное время на это, то сейчас благодаря техническим достижениям это стало возможным в секунды. А появление компьютеров, телевидения, Интернета открыло возможность безграничного распространения любых изображений по всему миру. Все это не могло

не отразиться на вопросах правового регулирования общественных отношений, складывающихся по поводу права на изображение, на его содержании, объеме и развитии.

Как мы знаем из теории, право на изображение относится к нематериальным благам. Однако законодатель не включил напрямую это право в перечень нематериальных благ, предусмотренных в ст. 50 ГК КР «Личные нематериальные права и другие нематериальные блага». Это право закреплено в ст. 19 ГК КР «Право на собственное изображение». С чем это связано, почему право на изображение не присутствует в перечне нематериальных благ.

Нематериальные блага – жизнь и здоровье, достоинство личности, честь и доброе имя, личная и семейная тайна и др. по своему смыслу и содержанию не содержат имущественной составляющей, они не могут передаваться и отчуждаться. Их невозможно измерить, взвесить и определить цену. Материальное возыскание, возможно, определить в случае нарушения прав на эти блага. В то время как право на изображение сформулировано так, что изображение человека может быть предметом сделки, и может быть объектом гражданского оборота. «Никто не вправе публиковать и распространять опубликованное изображение какого-либо лица (картина, фотография, кинофильм и т.п.) без согласия этого лица» (ст.19 ГК КР) [4]. При наличии согласия лица допускается использование опубликованного изображения различными способами.

Отсюда мы видим, что как нематериальное благо право на изображение не встраивается в ряд других нематериальных благ, имеющих объединяющее их общее правило, однако право на изображение является нематериальным благом. Это подтверждается тем, что российский законодатель поместил статью 152.1 ГК РФ «Охрана изображения гражданина» в главу 8 ГК РФ «Нематериальные блага и их защита», в отличие от ГК КР. В нашем кодексе ст.19 ГК КР «Право на собственное изображение» помещена в главе 2 «Возникновение гражданских прав и обязанностей, осуществление и

защита гражданских прав». В то время как нематериальные блага расположились в ст. 50 ГК КР «Личные неимущественные права и другие нематериальные блага».

Российский подход на наш взгляд является более продуманным и является хорошим примером для заимствования. Подобное размещение и группирование исключает возможность заблуждения насчет относимости права на изображение к нематериальным благам, так как в ГК КР право на изображение и нематериальные блага расположены далеко друг от друга, в разных главах.

Нас интересует вопрос соотношения права на изображение как нематериального блага с авторским правом на изображение. Известно, что авторское право охраняет любые изображения сделанные человеком, независимо от их художественной ценности и достоинств, будет ли это произведение живописи, фотография или графическое произведение. Вопрос стоит следующим образом, насколько реализуемы авторские права на подобные произведения, если на них запечатлен человек, у которого есть право на собственное изображение как нематериальное благо.

Как ранее было уже сказано публиковать и распространять опубликованное изображение какого-либо лица (картина, фотография, кинофильм и т.п.) без согласия этого лица запрещено (ст.19 ГК КР). Даже первая публикация созданного произведения должна быть осуществлена с согласия изображенного лица, не говоря уже о последующем использовании этого произведения. Автор не может выставлять его, включать в каталоги, размещать на своих страничках в Интернет и т.д. без согласия изображенного лица.

Существуют исключения из этого общего правила. «Такого согласия не требуется в случаях, когда опубликование и распространение изображения связано с требованиями суда, органов дознания и следствия, когда фотографирование или получение изображения иным способом произведено в публичной обстановке» (ст.19 ГК КР). Т.е. согласие не требуется, когда изображение используется в интересах общества и когда фотографирование или получение изображения иным способом произведено в публичной обстановке. К примеру, в западных судах широко распространена практика рисования наиболее интересных для ответственности лиц в ходе судебного заседания.

Как известно, до появления фотографии, изображения фиксировались только путем рисования. Поскольку громкие судебные дела привлекали интерес общества, и всем хотелось не просто получать новости о ходе судебного заседания, но и видеть лица судей, присяж-

ных, обвиняемых, их выражения, отражающие атмосферу в зале, художникам было разрешено присутствовать на заседании и делать зарисовки. Считается ли это получением изображения человека, которое было произведено в публичной обстановке, и не требует согласия изображаемых. На наш взгляд да, это тот самый случай, когда фиксация изображения человека произведена в интересах общества, именно судья принимает решение о допуске художников в зал суда. Подобные произведения отражают время, лица участников исторического события, их одеяния, их душевное состояние в это время, окружающий интерьер.

Не требуется согласие изображенного лица на опубликование и распространение его изображения, если изображаемое лицо позировало за плату. Это еще одно исключение из общего правила, когда опубликовать и распространять подобное произведение возможно без согласия изображаемого лица.

Исключений, как мы видим, не так уж и много. Получается так, что как отмечает Маликов Е.А. в своей статье, в конфликт вступают конституционные нормы, а также нормы законов, согласно которым с одной стороны «каждому гарантируется свобода литературного, художественного, научного, технического и других видов творчества», «каждый имеет право свободно искать, получать, передавать, производить и распространять информацию любым законным способом» и за каждым гражданином закреплено право на неприкосновенность частной жизни, на личную и семейную тайну, на охрану своего изображения [5, с. 40].

При разрешении этого вопроса нужно учитывать, как интересы человека, чье изображение отражено на произведении, так и интересы автора произведения. По данному вопросу в научной среде наблюдается спор, одни авторы склоняются в пользу авторов произведений, другие склоняются в пользу изображенной личности.

Когда речь идет о живописи, о произведениях изобразительного искусства, которые создаются художниками с натуры, т.е. живого человека, мы видим процесс взаимодействия натуры и художника. Согласие позировать художнику означает как минимум согласие на создание произведения. Здесь важно понять с какой целью создается произведение, если художник нанят для написания картины для домашней коллекции и его работа вознаграждается, то здесь мы видим договор заказа, по которому имущественные права принадлежат заказчику, а неимущественные права сохраняются за художником. Одним из личных неимущественных прав является право на обнародование, оно принадлежит автору

произведения, но так как лицо, позировавшее художнику, имеет право на собственное изображение, при этом заказало создание этого произведения за вознаграждение, то в этом случае на наш взгляд право на собственное изображение имеет преимущество над правом автора на обнародование. Решать вопрос об обнародовании произведения должно изображенное лицо.

Если художник нанимает человека для позирования, вдохновившись его обликом, наряжает его по своему замыслу, создает необходимый его творческой идее интерьер, ищет особенное место для размещения человека в требуемую обстановку и расставляет художественное освещение, то мы видим, что усилия автора значительно влияют на создаваемое произведение, творческое вдохновение налицо. При этом художник несет все материальные затраты на создаваемое произведение. Он сам покупает полотно, кисти, краски, если необходимо арендует помещение, либо оплачивает выезд на природу, покупает необходимые вещи, которые должны быть надеты на изображаемом человеке, либо расставлены вокруг него и т.д. Более того, он кормит натурщика, оплачивает его работу, в зависимости от количества времени его работы. Для натурщика это работа, человек имеет выбор продолжать неделю трудиться где-нибудь, копя условно грядки, либо неделю позировать художнику, будучи его музой, не подвергая себя физическому труду.

Подразумевает ли подобный процесс возникновение у автора права на обнародование, ведь может быть так, что девушка, изображенная на картине в полуголом или голом виде, не захочет обнародования этой картины, либо мужчине не понравится его образ измученного раба. Позирование за плату является решающим моментом при определении ответа на данный вопрос и это прописано в нашем законодательстве «согласие лица на опубликование и распространение его изображения предполагается, если изображаемое лицо позировало за плату» (ст.19 ГК КР).

Нельзя сказать, что в первом примере художник работает совершенно по-другому, получив заказ, он должен как минимум угодить заказчику. Для этого он также может влиять на выбор позы изображаемого человека, его наряда, места расположения, освещения, но в данном случае заказчик может ограничить художника в выборе, поместить его в рамки своего видения, тем самым повлиять на его творческое вдохновение. Опять же важно понять, что в первом случае трудиться художник, для него это работа. Во втором случае трудиться изображаемое лицо, для него это работа. Отсюда

и баланс прав, который необходимо устанавливать при разрешении споров. Именно такие нюансы имеют значение при разрешении споров в суде, когда судья вынужден принимать решения, опираясь на скудную нормативную правовую базу.

Нас волнует вопрос, как быть, когда позирование было осуществлено без оплаты. Гражданский кодекс КР на этот случай содержит ответ, который на наш взгляд является несправедливым: «Никто не вправе публиковать и распространять опубликованное изображение какого-либо лица (картина, фотография, кинофильм и т.п.) без согласия этого лица» (ст.19 ГК КР). В данной ситуации было бы справедливым изложить данную норму в следующей редакции: «Публикация и распространение опубликованного изображения какого-либо лица (картина, фотография, кинофильм и т.п.) допускается, если это лицо не выразило явным образом свое несогласие в разумный срок». В данном случае мы оставляем возможность авторам произведений изобразительного искусства реализовать свои исключительные права. Препятствие будет возникать только в тех случаях, когда наиболее рьяные натурщики открыто и явно будут выражать свое несогласие на обнародование произведения. Как мы понимаем, у них должны быть весомые основания для этого, настолько, что они готовы предпринять какие-то меры, выражающие их несогласие. Причем по времени это несогласие должно быть выражено в разумные сроки, а не тогда, когда произведение становится известным.

Наличие позиции, существующей сегодня в нашем законодательстве, поощряет недобросовестных натурщиков заявлять о своих правах на изображение в целях добиться дополнительных выплат со стороны автора, особенно когда это произведение приносит успех его автору.

Относительно других произведений изобразительного искусства, таких как фотографии, графика, скульптура, бодиарт и т.д. наибольший интерес, с точки зрения нарушения прав, в наше время представляют фотографии. Они также отнесены к произведениям изобразительного искусства. Учитывая относительную легкость в создании этих произведений, доступность технических средств фотографирования, масштабы использования этих произведений огромны.

Будет ли предлагаемая выше редакция ст.19 ГК КР охватывать проблемы конфликта права на изображение и авторского права на фотографические произведения. Учитывая скорость фотографирования, мы понимаем, что запечатлеть человека на фотографии

можно молниеносно, причем фотоаппарат позволяет захватить изображения человека, не позирующего на камеру, не готового к желаемому кадру. Чем очень широко пользуются так называемые папарацци, ведь их цель поймать именно такие кадры, застать человека врасплох. Подобной ситуации не может быть с произведениями живописи. В этом особенности фотографических произведений. Мы часто видим фотографии знаменитых известных людей, на которых зафиксированы не свойственные им выражения лиц, неудачная мимика, негативная эмоция. Вряд ли эти люди желали обнародования подобных фотографий. Каждый из нас зачастую «чистит» свой смартфон от не понравившихся нам фотографий, чтобы никто не увидел их и тем более не распространил среди знакомых.

Если фотограф нанят и творчески работает над созданием фотографий по заказу кого-либо, или если он сам как художник вдохновился какой-то идеей и сам за свой счет организовал весь процесс создания фотографических произведений, то предлагаемая редакция справедлива. Но, если фотограф охотится за «удачными» кадрами с неблагоприятной целью, например, перепродать их «желтой» прессе, то здесь действующая редакция ст.19 ГК КР справедлива. К таким случаям подход должен быть более строгим, и действующая редакция статьи 19 ГК КР подходит именно к фотографическим произведениям. Здесь будет справедливым обязать фотографов не публиковать и не распространять фотографии без согласия лиц, запечатленных на фото.

Существует еще третий вариант опубликования и распространения авторских произведений с изображением человека. Это когда человек снимался в аудиовизуальном произведении (кинофильмы, диафильмы, слайдфильмы), и играл какого-либо персонажа. Актер снимается в подобном произведении за определенную плату, собственником аудиовизуального произведения является кинокомпания или другое юридическое лицо и все авторские права принадлежат именно ей. Компания должна соблюдать неимущественные права авторов всех творческих составляющих такого сложного произведения как аудиовизуальное произведение. Ведь там творят и сценаристы, и режиссеры, и операторы, и композиторы, и художники по декорациям, и художники по костюмам, и художники по гриму и много других людей творческих профессий. Поэтому в конце кинофильма мы видим длинный список всех лиц, принимавших участие в создании этого произведения, который, как правило, долго прокручивается под музыку. Собственник фильма обязан указать имена создателей,

тем самым соблюдая их неимущественное право на авторство. Имущественные права полностью принадлежат компании, которая, как правило, обслуживается грамотными юристами, которые обязаны об этом позаботиться с самого начала создания произведения еще «находясь на берегу».

Фотография персонажа из фильма также может представлять интерес для последующего использования. В данном случае кто будет решать вопрос давать разрешение на использование или отказать. Поскольку собственником произведения является компания, а лицо, изображенное на фото, работало по найму, то согласия на использование фотографии персонажа от актера, игравшего роль, не требуется согласно действующей редакции ст.19 ГК КР.

В 2002 году дочь актера Анатолия Папанова пыталась через суд запретить рекламу пастилок "АНТИ-полицай", где использовался образ ее отца в роли Лёлика из фильма "Бриллиантовая рука". Суды разных инстанций отказали в иске, так как производители пастилок имели договор с обладателем прав на картину – "Мосфильмом".

Однако здесь есть нюанс, если изображение персонажа фильма используется в целях, которые для изображаемого лица покажутся нелицеприятными, то тут, на первый план, на наш взгляд, может выйти право на собственное изображение как нематериальное благо, тесно связанное с правом на честь и достоинство, на репутацию человека. Так, в 1998 году народный артист СССР Юрий Яковлев подал в суд на рекламное агентство "Арт-Сити", которое использовало для рекламы водки "Штерн" фрагмент фильма "Иван Васильевич меняет профессию", где актер сыграл роль Ивана Грозного. Суд запретил использовать образ Яковлева в рекламе водки «Царская» и взыскал компенсацию за причинение морального вреда [6].

Итак, подводя итоги, можно сделать вывод, что баланс между правом человека на собственное изображение и авторским правом на произведения изобразительного искусства должен соблюдаться исходя из целей использования изображений человека. В этой связи предлагаем следующую редакцию ст.19 ГК КР:

«Публикация и распространение опубликованного изображения какого-либо лица допускается, если это лицо не выразило явным образом свое несогласие в разумный срок. Никто не вправе публиковать и распространять опубликованное изображение какого-либо лица на фотографических произведениях в целях, наносящих ему моральный урон, без согласия этого лица. Такого согласия не требуется в случаях, когда опубликование и распространение

изображения связано с требованиями суда, органов дознания и следствия, когда фотографирование или получение изображения иным способом произведено в публичной обстановке, а также в других случаях, предусмотренных законом.

Согласие лица на опубликование и распространение его изображения предполагается,

если изображаемое лицо позировало за плату».

На наш взгляд данная редакция учтет особенности создания произведений изобразительного искусства и будет более справедливой для реализации авторских прав.

Список использованных источников:

1. Гришаев С.П. Право гражданина на изображение // «Гражданин и право». – 2012. - № 9. - С. 47-52.
2. Ожегов С.И., Шведова Н.Ю. Толковый словарь русского языка: 80 000 слов и фразеологических выражений, М.: Азбуковник, 1999. - 944 с.
3. Ильютович Д.А. Юридическое содержание права гражданина на изображение [Электронный ресурс]// «Правовая информатика». - 2015. – Режим доступа: <https://cyberleninka.ru/article/n/yuridicheskoe-soderzhanie-prava-grazhdanina-na-izobrazhenie>(дата обращения 01.05.2021).
4. Гражданский Кодекс Кыргызской Республики от 8 мая 1996 года № 15, (Введен в действие Законом КР от 8 мая 1996 года № 16).
5. Маликов Е.Ю. Авторские права и права изображенного лица: противоречия правового регулирования // Вестник Волгогр. гос. ун-та. Сер. 5, Юриспруд. - 2015. - № 3 (28) – С. 39-44.
6. Защита интеллектуальной собственности в РФ: хроника разбирательств [Электронный ресурс] //26.04.2019. - Режим доступа: <https://ria.ru/20090426/169140184.html>(дата обращения 01.05.2021).

References:

1. Grishayev S.P. Pravo grazhdanina na izobrazheniye // «Grazhdanin i pravo». – 2012. - № 9. - S. 47-52.
2. Ozhegov S.I., Shvedova N.Yu. Tolkovy slovar russkogo yazyka: 80 000 slov i frazeologicheskikh vyrazheny, M.: Azbukovnik, 1999. - 944 s.
3. Ilyutovich D.A. Yuridicheskoye sodержaniye prava grazhdanina na izobrazheniye [Elektronny resurs] // «Pravovaya informatika». - 2015. – Rezhim dostupa: <https://cyberleninka.ru/article/n/yuridicheskoe-soderzhanie-prava-grazhdanina-na-izobrazhenie> (data obrashcheniya 01.05.2021).
4. Grazhdansky Kodeks Kyrgyzskoy Respubliki ot 8 maya 1996 goda № 15, (Vveden v deystviye Zakonom KR ot 8 maya 1996 goda № 16).
5. Malikov Ye.Yu. Avtorskiye prava i prava izobrazhennogo litsa: protivorechiya pravovogo regulirovaniya // Vestnik Volgogr. gos. un-ta. Ser. 5, Yurisprud. - 2015. - № 3 (28) – S. 39-44.
6. Zashchita intellektualnoy sobstvennosti v RF: khronika razbiratelstv [Elektronny resurs] // 26.04.2019. - Rezhim dostupa: <https://ria.ru/20090426/169140184.html> (data obrashcheniya 01.05.2021).

УДК 347

И.С. Матюгина¹**¹магистрант 1 курса Северо-Западного института (филиала)
Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА),
Российская Федерация, г. Вологда**

*Научный руководитель - Кирсанов К.А.,
к.ю.н., доцент кафедры гражданского права и процесса
Северо-Западного института (филиала)
Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА),
Российская Федерация, г. Вологда*

СДЕЛКИ, ОСОБЫЙ ПОРЯДОК СОВЕРШЕНИЯ КОТОРЫХ ПРЕДУСМОТРЕН УСТАВОМ ОБЩЕСТВА

Аннотация

В статье рассматривается проблема совершения сделок с особым порядком, закрепленным в уставах хозяйственных обществ, определяются виды таких сделок, к которым относятся крупные сделки и сделки с заинтересованностью, выявляются сложности признания таких сделок недействительными при нарушении установленного уставом порядка их совершения. В статье отмечается, что такие сделки являются существенными для общества и обычно выделяются по нескольким параметрам: исходя из предмета сделки, а также исходя из цены имущества, являющегося предметом сделки, определяемой в соотношении со стоимостью активов хозяйственного общества или в твердой сумме. Кроме того, в статье анализируются вопросы признания данных сделок недействительными, рассматривается соответствующая судебная практика.

Ключевые слова: сделки, особый порядок совершения которых определен уставом, корпоративное право, недействительность сделок, одобрение сделок.

И.С. Матюгина¹**¹О.Е. Кутафин атындағы Университеттің
Солтүстік-Батыс институтының (филиалының) 1 курс магистранты,
Ресей Федерациясы, Вологда қ.**

ЖАСАЛУЫНЫҢ ЕРЕКШЕ ТӘРТІБІ ҚОҒАМНЫҢ ЖАРҒЫСЫНДА КӨЗДЕЛГЕН МӘМІЛЕЛЕР

Аңдатпа

Мақалада шаруашылық қоғамдарының жарғыларында бекітілген ерекше тәртіппен мәмілелер жасау мәселесі қарастырылады, осындай мәмілелердің түрлері айқындалады, оларға ірі мәмілелер мен мүдделілігі бар мәмілелер жатады, сондай-ақ жарғыда белгіленген оларды жасау тәртібін бұзған кезде мұндай мәмілелерді жарамсыз деп танудың қиындықтары айқындалады. Мақалада мұндай мәмілелер қоғам үшін маңызды болып табылатыны және әдетте бірнеше параметрлер бойынша ерекшеленетіні атап өтілген: мәміленің пәніне қарай, сондай-ақ шаруашылық қоғам активтерінің құнына ара қатынасымен немесе тұрақты сомада анықталатын, мәміленің пәні болып табылатын мүліктің бағасына қарай. Сонымен қатар, мақалада осы мәмілелерді жарамсыз деп тану мәселелері талданады, тиісті сот тәжірибесі қарастырылады.

Түйінді сөздер: жасалуының ерекше тәртібі жарғыда анықталған мәмілелер, корпоративтік құқық, мәмілелердің жарамсыздығы, мәмілелерді мақұлдау.

I.S. Matjugina¹**¹first year master's degree student of the North-Western Institute (branch)
of Kutafin Moscow State Law University (MSAL),
the Russian Federation, Vologda****TRANSACTIONS WITH SPECIAL PROCEDURES FOR THEIR CONCLUSION STIPULATED BY THE**

CHARTER OF COMPANY

Abstract

The article discusses the problem of making transactions with a special procedure enshrined in the charters of business companies, defines the types of such transactions, which include large transactions and interested-party transactions, identifies the difficulties of recognizing such transactions as invalid in violation of the procedure for their execution established by the charter. The article notes that such transactions are significant for society and are usually distinguished according to several parameters: based on the subject of the transaction, and also based on the price of the property that is the subject of the transaction, determined in relation to the value of the assets of a business entity or in a fixed amount. In addition, the article analyzes the issues of recognizing these transactions as invalid, examines the relevant judicial practice.

Keywords: transactions with special procedures for their conclusion stipulated by the charter of company, the approval for the performance of certain transactions, corporate law, invalidation of the transaction.

Неизбежным следствием любых корпоративных отношений является возникновение конфликта интересов при совместном ведении бизнеса между самим обществом, его участниками и заинтересованными лицами, либо между его участниками ввиду нарушения баланса их интересов. Едва ли есть способы и механизмы, позволяющие полностью исключить возникновение конфликтных ситуации и, кроме того, вряд ли существует такая необходимость, но, вместе с тем, существуют специальные процедуры, которые позволяют предупредить и минимизировать негативные последствия таких конфликтов.

Одними из таких потенциально конфликтных ситуаций являются некоторые сделки, совершаемые обществами с ограниченной ответственностью и акционерными обществами (далее для целей настоящей статьи оба вида обществ будут именоваться «Общество») и характеризующиеся высокой возможностью наступления рисков для их участников. Их выделение в особый институт обусловлено необходимостью согласования интересов всех участников корпоративных отношений, вследствие чего за ними закрепляется особый порядок их совершения.

Представляется возможным выделить несколько групп участников общества, согласование чьих интересов является целью особого порядка регулирования подобных сделок. Прежде всего, это лица, создавшие юридическое лицо и формирующие его волю в процессе деятельности. К другой группе можно отнести всех лиц, вступающих в обязательственные отношения с этим юридическим лицом. Кроме того, отдельно можно выделить также участников внутренних трудовых отношений субъектов публичного права, с которыми юридическое лицо вступает в публично-правовые отношения.

С учетом особенностей, возникающих при совершении сделок, выделяются следующие

виды сделок с особым порядком их совершения: крупные сделки, сделки с заинтересованностью, сделки, особый порядок совершения которых предусмотрен уставом общества.

Порядок совершения первых двух видов сделок (крупные сделки и сделки с заинтересованностью) достаточно подробно конкретизирован законодателем.

Однако в процессе осуществления обществом своей деятельности часто возникают случаи, когда его участникам необходим дополнительный способ защиты прав при совершении некоторых сделок, которые обладают признаками крупным сделок, но в связи с последними изменениями не подпадают под регулирование в качестве таковых, либо являются существенными для общества ввиду специфики его деятельности, не являясь при этом ни крупными сделками, ни сделками с заинтересованностью.

В таком случае законодатель предоставляет обществу возможность самому определить и закрепить в уставе порядок совершения таких сделок. Данные полномочия прямо следуют из п. 2 ст. 69 Федерального закона от 26.12.1995 N 208-ФЗ «Об акционерных обществах» [1] и п. 3.1 ст. 40 Федерального закона от 08.02.1998 N 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью» [2], устанавливающих, что уставом общества может быть предусмотрена необходимость получения согласия совета директоров (наблюдательного совета) общества или общего собрания акционеров на совершение определенных сделок.

Формулируя уставы путем определения принципов и методов своего взаимодействия, закрепляя в них важнейшие аспекты реализации своих прав и обязанностей, участники обществ могут ориентироваться не только на нормы права, регулирующие соответствующие отношения, но и на сложившиеся корпоративные обычаи. Возможность их применения подтверждается одобрением на заседании Правительства РФ 21

февраля 2014 г., изложенным позднее в письме Банка России от 10.04.2014 N 06-52/2463 «О Кодексе корпоративного управления» (далее – Кодекс), содержащем наилучшие стандарты соблюдения прав акционеров и способствующем их реализации на практике, а также действенный инструмент повышения эффективности управления компанией, обеспечения ее долгосрочного и устойчивого развития [3].

Целью применения указанных стандартов является защита интересов акционеров, независимо от размера пакета акций, которым они владеют. При этом Кодекс указывает, что принципы и рекомендации, изложенные в нем, хоть и ориентированы прежде всего на акционерные общества, ценные бумаги которых обращаются на организованных торгах, но, вместе с тем, могут быть в соответствующей мере применены в своей деятельности и иными юридическими лицами.

Кодекс содержит и рекомендации по включению в устав механизма одобрения сделок, не являющихся крупными ввиду несоответствия критериям, установленным для крупных сделок, но тем не менее способных оказать существенное значение для общества.

К числу таких сделок Кодексом отнесены, например, сделки по продаже акций (долей) подконтрольных обществу юридических лиц, которые имеют для него существенное значение, и в результате совершения которых общество утрачивает контроль над ними, сделки с имуществом общества или подконтрольных ему юридических лиц, стоимость которого превышает определенную, казанную в уставе общества, сумму или которое имеет существенное значение для хозяйственной деятельности общества, сделки по созданию подконтрольного обществу юридического лица, имеющего существенное значение для деятельности общества [4].

Определяя порядок одобрения таких сделок, общество может как применить порядок одобрения, распространяемый законом на крупные сделки, так и определить отличный от него режим. При этом в уставе Общества может быть предусмотрена необходимость получения предварительного одобрения на совершение отдельных видов сделок, а также критерии отнесения сделок к таковым.

Говоря о видах сделок, особый порядок одобрения которых предусмотрен уставом общества, следует отметить, что такие сделки являются существенными для общества и обычно выделяются по нескольким параметрам:

- исходя из предмета сделки (например, отчуждение недвижимого имущества, основных средств, акций (долей) в уставном капитале других организаций и пр.);

- исходя из цены имущества, являющегося предметом сделки, определяемой в соотношении со стоимостью активов хозяйственного общества или в твердой сумме [5].

В качестве примеров сделок, особый порядок совершения которых определен уставами обществ, можно отнести:

- сделки (включая несколько взаимосвязанных сделок), предметом которых является имущество, работы и (или) услуги, стоимость (денежная оценка) которых составляет от 1 до 25 процентов балансовой стоимости активов Общества, определенной на основании данных бухгалтерской отчетности за последний отчетный период, предшествующий дню принятия решения о совершении таких сделок, за исключением сделок с обществами, входящими в группу лиц с Обществом, а также сделок, связанных с разведкой и добычей нефти и газа, транспортировкой и экспедированием грузов, переработкой, поставкой, реализацией и приобретением нефти, газа, нефтепродуктов и иных продуктов из углеводородного и другого сырья [6];

- сделки (включая несколько взаимосвязанных сделок), предметом которых является расписка либо отсрочка исполнения гражданско-правовых обязательств, стоимость (денежная оценка) которых составляет от 1 до 25 процентов балансовой стоимости активов Общества, в которых участвует Общество и исполнение которых просрочено более чем на шесть месяцев, либо заключение соглашения об отступном или о новации таких обязательств, либо уступка прав (требований) или перевод долга по таким обязательствам, за исключением сделок с обществами, входящими в группу лиц с Обществом [6];

- сделки (включая несколько взаимосвязанных сделок), связанные с приобретением, отчуждением и возможностью отчуждения обществом прямо или косвенно имущества, стоимость которого составляет 5 и более процентов от балансовой стоимости активов общества и его дочерних обществ, определенных на основе последней имеющейся консолидированной отчетности Группы, подготовленной в соответствии с Международными Стандартами Финансовой Отчетности, за исключением сделок по размещению обыкновенных акций общества и сделок, совершаемых в процессе обычной хозяйственной деятельности [7];

- сделки с имуществом общества, ограниченным в обороте [8];

- сделки, следствием которых является отчуждение акций дочерних и зависимых обществ вне зависимости от их стоимости, иных ценных бумаг, если они подпадают под понятие крупной сделки, а также имущественных

комплексов организаций, созданных обществом, вне зависимости от стоимости этих имущественных комплексов [8].

При рассмотрении споров о признании недействительными таких сделок следует руководствоваться п. 1 ст. 174 ГК РФ, который устанавливает, что в случае ограничения полномочия лица на совершение сделки учредительными документами юридического лица или иными регулирующими его деятельности документами по сравнению с тем, как они определены в законе, либо как они могут считаться очевидными из обстановки, в которой совершается сделка, и при ее совершении такое лицо или такой орган вышли за пределы этих ограничений, сделка может быть признана судом недействительной по иску лица, в интересах которого установлены ограничения, лишь в случаях, когда доказано, что другая сторона сделки знала или должна была знать об этих ограничениях [9]. Кроме того, в соответствии с Постановлением Пленума ВС РФ от 26 июня 2018 г. N 27 «Об оспаривании крупных сделок и сделок, в совершении которых имеется заинтересованность» положения уставов хозяйственных обществ, которые распространяют порядок одобрения крупных сделок на другие сделки, необходимо рассматривать как способ установления необходимости получения согласия совета директоров общества или общего собрания участников (акционеров) на совершение таких сделок [10].

Таким образом, очевидно, что законодатель стремится защитить, в первую очередь, интересы добросовестных контрагентов и допускает признание таких сделок недействительными лишь в случае установления их недобросовестности, то есть в случаях, когда контрагент знал или заведомо должен был знать об особом порядке одобрения, и только по иску лица, в интересах которого установлены ограничения.

С учетом вышеизложенного, в предмет доказывания при предъявлении иска о признании сделки недействительной входит:

- наличие в учредительных документах особого порядка совершения сделки;

- наличие доказательств, что другая сторона по сделке знала или должна была знать о наличии ограничения, содержащегося в уставе.

Вместе с тем, необходимо отметить, что на практике суды признают контрагента недобросовестным лишь в тех случаях, когда проявление ими должной степени осмотрительности либо следует из специфики их деятельности, либо при наличии обстоятельств, однозначно свидетельствующих об осведомленности контрагента. Так, например, в Постановлении Одиннадцатого арбитражного апелляционно-

го суда от 25.12.2018 N 11АП-17173/2018 по делу N А55-17965/2018 рассмотрена сделка между ООО «Кристалл Лефортово» (Продавец) и ООО СК «Родник» (Покупатель), между которыми был заключен предварительный договор об отчуждении исключительного права на товарные знаки, однако оспариваемый договор был заключен в отсутствие необходимого согласования с Советом директоров общества. Такое согласование прямо требовалось по Уставу ООО СК «Родник», в соответствии с которым одобрение любых лицензионных договоров, а также любых других договоров, посредством которых осуществляется распоряжение исключительным правом на товарный знак, в случае участия общества в этих договорах в качестве одной из сторон договора, подлежит обязательному согласованию с Советом директоров Общества. При решении вопроса о том, должна ли была другая сторона сделки знать о ее совершении с нарушением порядка одобрения сделок суд учитывал следующее: Сметана Павел Юрьевич, являясь на момент заключения предварительного договора об отчуждении исключительного права на товарные знаки, одновременно участником, членом Совета директоров и генеральным директором ООО СК «Родник», а также лицом, контролирующим ООО «Кристалл Лефортово», являющееся и стороной, и выгодоприобретателем в рассматриваемой сделке, не мог не знать об ограничениях, установленных Уставом ООО СК «Родник», и о порядке совершения последним сделок с любыми лицензионными договорами, а также любых других договоров, посредством которых осуществляется распоряжение исключительным правом на товарный знак, в случае участия общества в этих договорах в качестве одной из сторон договора [11]. Таким образом, суд пришел к выводу, что при совершении сделки исполнительный орган ООО СК «Родник» вышел за пределы ограничений, определенных Уставом Общества, а ООО «Кристалл Лефортово» знало об этих ограничениях.

Аналогичная практика по признанию контрагента недобросовестным содержится в Постановлении Арбитражного суда Московского округа от 20.06.2018 года по делу № А41-23517/2017. Судом рассматривалась кассационная жалоба по спору между АКБ «ИНВЕСТТОРГБАНК» (Залогодержатель) и ООО «СЛЗ» (Залогодатель) касательно заключенного договора об ипотеке, согласно которому Залогодатель предоставляет Залогодержателю в залог определенное имущество. При этом из Устава ООО «СЛЗ» следует, что к исключительной компетенции общего собрания участников общества относится принятие решения

о заключении Обществом сделок, связанных с обременением прямо или косвенно или возможностью обременения в будущем недвижимого имущества, принадлежащего обществу; движимого имущества, балансовая стоимость которого превышает 10% балансовой стоимости активов Общества, а также акций, облигаций или долей в уставном капитале общества с ограниченной ответственностью, принадлежащих Обществу. Однако решение об одобрении оспариваемого договора решением общего собрания участников ООО «СЛЗ» не принималось. Решая вопрос о добросовестности контрагента, суд исходил из того, что АКБ «ИНВЕСТТОРГБАНК» осуществляет свою деятельность в соответствии с Федеральным законом от 02.12.1990 N 395-1 «О банках и банковской деятельности», одним из основных видов деятельности которого является заключение кредитных соглашений и иных, связанных с ними сделок, в том числе договоров обеспечения исполнения обязательств по кредитным соглашениям.

Принимая во внимание разъяснения Банка России, изложенные в Методических рекомендациях от 05.10.1998 N 273-Т к Положению Банка России «О порядке предоставления (размещения) кредитными организациями денежных средств и их возврата (погашения)» от 31.08.1998 N 54-П, и характер оспариваемой сделки, ответчик при заключении оспариваемого договора об ипотеке N 15/зклв-000/59-1 от 22.07.2015, действуя с должной степенью разумности и осмотрительности, обязан был при заключении сделки надлежащим образом изучить учредительные документы ООО «СЛЗ», и Устава указанного Общества, провести дополнительную проверку на предмет одобрения общим собранием участников данного Общества оспариваемого договора ипотеки [12].

Решая же вопрос о должной степени осмотрительности других участников оборота, суды исходят из того, что, оценивая действия сторон как добросовестные или недобросовестные, следует исходить из поведения, ожидаемого от любого участника гражданского оборота, учитывающего права и законные интересы другой стороны, содействующего ей, в том числе в получении необходимой информации. По общему правилу пункта 5 статьи 10 ГК РФ добросовестность участников гражданских правоотношений и разумность их действий предполагаются, пока не доказано иное.

В соответствии с п. 22 Постановления Пленума ВС РФ от 23 июня 2015 г. N 25 «О приме-

нении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации», по общему правилу, закон не устанавливает обязанности лица, не входящего в состав органов юридического лица и не являющегося его учредителем или участником, по проверке учредительного документа юридического лица с целью выявления ограничений или разграничения полномочий единоличного исполнительного органа юридического лица или нескольких единоличных исполнительных органов, действующих независимо друг от друга либо совместно [13].

В связи с чем, третьи лица, полагающиеся на данные ЕГРЮЛ о лицах, уполномоченных выступать от имени юридического лица, по общему правилу, вправе исходить из неограниченности этих полномочий.

Положения учредительного документа, определяющие условия осуществления полномочий лиц, выступающих от имени юридического лица, в том числе о совместном осуществлении отдельных полномочий, не могут влиять на права третьих лиц и служить основанием для признания сделки, совершенной с нарушением этих положений, недействительной, за исключением случая, когда будет доказано, что другая сторона сделки в момент совершения сделки знала или заведомо должна была знать об установленных учредительным документом ограничениях полномочий на ее совершение.

Аналогичная позиция содержится и в ранее отмеченном Постановлении Пленума ВС РФ от 26 июня 2018 г. N 27 «Об оспаривании крупных сделок и сделок, в совершении которых имеется заинтересованность»: третьи лица, полагающиеся на данные ЕГРЮЛ о лицах, уполномоченных выступать от имени юридического лица, по общему правилу, вправе исходить из наличия у них полномочий на совершение любых сделок [10].

В заключение необходимо отметить, что, несмотря на предоставленную обществам возможность установить уставные ограничения на совершение сделок без предварительного одобрения, на практике, тем не менее, высока вероятность непризнания подобных сделок недействительными ввиду сложностей, возникающих при доказывании осведомленности контрагента о наличии уставных ограничений, учитывая общую тенденцию практики Верховного суда РФ о достаточности данных, содержащихся в ЕГРН, для определения полномочий на совершения сделок.

Список использованных источников:

1. Федеральный закон от 26.12.1995 N 208-ФЗ (ред. от 02.07.2021) «Об акционерных обществах» (с изм. и доп., вступ. в силу с 13.07.2021) [Электронный ресурс].- Режим доступа:http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_8743/ (дата обращения: 19.07.2021).
2. Федеральный закон от 08.02.1998 N 14-ФЗ (ред. от 02.07.2021) «Об обществах с ограниченной ответственностью» [Электронный ресурс]. - Режим доступа: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_17819/ (дата обращения: 19.07.2021).
3. Лаптев В.А. Корпоративное право: правовая организация корпоративных систем: монография. М.: Проспект, 2019. - 384 с. С. 172.
4. Письмо Банка России от 10 апреля 2014 г. № 06-52/2463 «О Кодексе корпоративного управления» [Электронный ресурс]. - Режим доступа: <https://cbr.ru/publ/vestnik/ves140418040.pdf>(дата обращения: 23.03.2021).
5. Шиткина И.С. Крупные сделки и сделки, особый порядок одобрения которых предусмотрен уставом хозяйственного общества / И.С. Шиткина // Закон. 2016. N 11. С. 114.
6. Устав Публичного акционерного общества «Газпромнефть», утвержденный решением внеочередного Общего собрания акционеров ПАО «Газпром нефть» от 18 декабря 2020 г. (Протокол № 0101/02 от 21 декабря 2020 г.) [Электронный ресурс]. - Режим доступа: <https://ir.gazprom-neft.ru/disclosure/internal-regulations/#ustav-i-registratsionnye-dokumenty> (дата обращения: 23.03.2021).
7. Устав публичного акционерного общества «Магнит», утвержденный внеочередным собранием акционеров Открытого акционерного общества «Магнит» от 25 сентября 2014 года (Протокол № б/н от 26 сентября 2014 года) [Электронный ресурс]. - Режим доступа: <https://magnit-info.ru/upload/iblock/973/9731e1628ebe9745542c89005260e3c6.pdf> (дата обращения: 23.03.2021).
8. Устав Открытого акционерного общества «Российские железные дороги», утвержденный Постановлением Правительства Российской Федерации от 18 сентября 2003 г. N 585 [Электронный ресурс].-Режим доступа: <https://company.rzd.ru/ru/9550> (дата обращения: 23.03.2021).
9. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 N 51-ФЗ (ред. от 08.12.2020) [Электронный ресурс]. - Режим доступа: <http://docs.cntd.ru/document/9027690> (дата обращения: 23.03.2021).
10. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 26 июня 2018 г. N 27 «Об оспаривании крупных сделок и сделок, в совершении которых имеется заинтересованность» [Электронный ресурс].-Режим доступа: <https://www.vsrfr.ru/documents/own/26968/> (дата обращения: 23.03.2021).
11. Постановление Одиннадцатого арбитражного апелляционного суда от 25.12.2018 N 11АП-17173/2018 по делу N А55-17965/2018 [Электронный ресурс].-Режим доступа: https://kad.arbitr.ru/Document/Pdf/0da892df-5c82-4828-8515-c55d7c1b7911/4a124d74-c0ad-4e32-8d7b-25784b97b9a1/A55-17965-2018_20181225_Postanovlenie_apelljacionnoj_instancii.pdf?isAddStamp=True(дата обращения: 23.03.2021).
12. Постановление Арбитражного суда Московского округа от 20.06.2018 года по делу № А41-23517/2017 [Электронный ресурс]. - Режим доступа: https://kad.arbitr.ru/Document/Pdf/53300dc0-dfd4-457e-82e9-3a95d97e3d4a/e60a0e0a-048a-4225-ad43-7ee139d84ce6/A41-23517-2017_20180620_Reshenija_i_postanovlenija.pdf?isAddStamp=True(дата обращения: 23.03.2021).
13. Постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 23.06.2015 N 25 «О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации» [Электронный ресурс]. - Режим доступа: <https://www.vsrfr.ru/documents/own/8435/> (дата обращения: 23.03.2021).

References:

1. Federalnyy zakon ot 26.12.1995 N 208-FZ (red. ot 02.07.2021) «Ob aktsionernykh obshchestvakh» (s izm. i dop.. vstup. v silu s 13.07.2021) [Elektronnyy resurs]. - Rezhim dostupa: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_8743/ (data obrashcheniya: 19.07.2021).
2. Federalnyy zakon ot 08.02.1998 N 14-FZ (red. ot 02.07.2021) «Ob obshchestvakh s ogranichennoy otvetstvennostyu» [Elektronnyy resurs]. - Rezhim dostupa: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_17819/ (data obrashcheniya: 19.07.2021).

3. Laptev V.A. Korporativnoe pravo: pravovaya organizaciya korporativnykh sistem: monografiya. M.: Prospekt, 2019. 384 s. S. 172.
4. Pis'mo Banka Rossii ot 10 aprelya 2014 g. № 06-52/2463 «O Kodekse korporativnogo upravleniya» [Elektronnyy resurs]. - Rezhim dostupa: <https://cbr.ru/publ/vestnik/ves140418040.pdf> (data obrashcheniya: 23.03.2021).
5. Shitkina I.S. Krupnye sdelki i sdelki, osobyj poryadok odobreniya kotorykh predusmotren ustavom khozyajstvennogo obshchestva / I.S. Shitkina // Zakon. 2016. N 11. S. 114.
6. Ustav Publichnogo akcionernogo obshchestva «Gazpromneft'», utverzhdenyj resheniem vneocherednogo Obshchego sobraniya akcionerov PAO «Gazprom neft'» ot 18 dekabrya 2020 g. (Protokol № 0101/02 ot 21 dekabrya 2020 g.) [Elektronnyy resurs]. - Rezhim dostupa: <https://ir.gazprom-neft.ru/disclosure/internal-regulations/#ustav-i-registratsionnye-dokumenty> (data obrashcheniya: 23.03.2021).
7. Ustav publichnogo akcionernogo obshchestva «MagniT», utverzhdenyj vneocherednym sobranijem akcionerov Otkrytogo akcionernogo obshchestva «MagniT» ot 25 sentyabrya 2014 goda (Protokol № b/n ot 26 sentyabrya 2014 goda) [Elektronnyy resurs]. - Rezhim dostupa: <https://magnit-info.ru/upload/iblock/973/9731e1628ebe9745542c89005260e3c6.pdf> (data obrashcheniya: 23.03.2021).
8. Ustav Otkrytogo akcionernogo obshchestva «Rossijskie zheleznye dorogi», utverzhdenyj Postanovleniem Pravitel'stva Rossijskoj Federacii ot 18 sentyabrya 2003 g. N 585 [Elektronnyy resurs]. - Rezhim dostupa: <https://company.rzd.ru/ru/9550> (data obrashcheniya: 23.03.2021).
9. Grazhdanskij kodeks Rossijskoj Federacii (chast' pervaya) ot 30.11.1994 N 51-FZ (red. ot 08.12.2020) [Elektronnyy resurs]. - Rezhim dostupa: <http://docs.cntd.ru/document/9027690> (data obrashcheniya: 23.03.2021).
10. Postanovlenie Plenuma Verkhovnogo Suda RF ot 26 iyunya 2018 g. N 27 «Ob osparivanii krupnykh sdelok i sdelok, v sovershenii kotorykh imeetsya zainteresovannost'» [Elektronnyy resurs]. - Rezhim dostupa: <https://www.vsrfr.ru/documents/own/26968/> (data obrashcheniya: 23.03.2021).
11. Postanovlenie Odinnadcatogo arbitrazhnogo apellyacionnogo suda ot 25.12.2018 N 11AP-17173/2018 po delu N A55-17965/2018 [Elektronnyy resurs]. - Rezhim dostupa: https://kad.arbitr.ru/Document/Pdf/0da892df-5c82-4828-8515-c55d7c1b7911/4a124d74-c0ad-4e32-8-d7b-25784b97b9a1/A55-17965-2018_20181225_Postanovlenie_apelljacionnoj_instancii.pdf?isAddStamp=True (data obrashcheniya: 23.03.2021).
12. Postanovleniye Arbitrazhnogo suda Moskovskogo okruga ot 20.06.2018 goda po delu № A41-23517/2017 [Elektronnyy resurs]. - Rezhim dostupa: https://kad.arbitr.ru/Document/Pdf/53300dc0-dfd4-457e-82e9-3a95d97e3d4a/e60a0e0a-048a-4225-ad43-7ee139d84ce6/A41-23517-2017_20180620_Reshenija_i_postanovlenija.pdf?isAddStamp=True (data obrashcheniya: 23.03.2021).
13. Postanovlenie Plenuma Verkhovnogo Suda Rossijskoj Federacii ot 23.06.2015 N 25 «O primenenii sudami nekotorykh polozhenij razdela I chasti pervoj Grazhdanskogo kodeksa Rossijskoj Federacii» [Elektronnyy resurs]. - Rezhim dostupa: <https://www.vsrfr.ru/documents/own/8435/> (data obrashcheniya: 23.03.2021).

УДК 341.63

Д.М.Молдабергенова¹**¹ магистрантка 1 курса Высшей школы права «Әділет»
Каспийского общественного университета,
Республика Казахстан, г. Алматы**

*Научный руководитель – Дуйсенова А.Е.,
к.ю.н., ассоциированный профессор
Высшей школы права «Әділет»
Каспийского общественного университета,
Республика Казахстан, г. Алматы*

АДАПТАЦИЯ МЕЖДУНАРОДНОГО КОММЕРЧЕСКОГО АРБИТРАЖА К МЕНЯЮЩЕМУСЯ МИРУ

Аннотация

В настоящей статье рассматривается нынешнее положение, преимущества и недостатки международного коммерческого арбитража как института внесудебного разрешения споров. Также приведен анализ исследования, проведенного ведущим институтом по исследованию тенденций и общественного мнения правоприменительных органов, а также практикующих юристов касательно продиктованного нынешней действительностью онлайн-арбитража. В настоящей работе затронуты проблемы законодательного регулирования онлайн-арбитража, а также даны руководства и список нормативных источников, служащих основанием выбора именно дистанционных слушаний.

Ключевые слова: международный коммерческий арбитраж, арбитраж, пандемия COVID-19, разрешение споров, онлайн-арбитраж, дистанционные слушания.

Д.М.Молдабергенова¹**¹ Каспий қоғамдық университеті
«Әділет» Жоғары құқық мектебінің 1 курс магистранты,
Қазақстан Республикасы, Алматы қ.**

ХАЛЫҚАРАЛЫҚ КОММЕРЦИЯЛЫҚ ТӨРЕЛІКТІ ӨЗГЕРМЕЛІ ӘЛЕМГЕ БЕЙІМДЕУ

Аңдатпа

Бұл мақалада соттан тыс дауларды шешу институты ретіндегі халықаралық коммерциялық төреліктің қазіргі жағдайы, артықшылықтары мен кемшіліктері қарастырылады. Сондай-ақ, қазіргі болмыспен еріксіз қабылданған онлайн-төрелікке қатысты тенденциялар мен құқық қолдану органдарының, сондай-ақ практик-адвокаттардың қоғамдық пікірін зерттеу бойынша жетекші ғылыми-зерттеу институты жүргізген зерттеуіне талдау жасалды. Бұл мақалада онлайн-төрелікті заңнамалық реттеу мәселелері қозғалды, сонымен қатар арнайы қашықтықтан тыңдауды таңдауға негіз болатын нұсқаулықтар және нормативтік дереккөздер тізімі келтірілді.

Түйінді сөздер: халықаралық коммерциялық төрелік, төрелік, COVID-19 пандемиясы, дауларды шешу, онлайн төрелік, қашықтан тыңдау.

D.M. Moldabergenova¹**¹first year master's degree student of Adilet Law School,
Caspian Social University,
the Republic of Kazakhstan, Almaty****ADAPTING INTERNATIONAL COMMERCIAL ARBITRATION TO A CHANGING WORLD**

Abstract

This article examines the current situation, advantages and disadvantages of international commercial arbitration as an institution for out-of-court dispute resolution. It also provides an analysis of a study conducted by a leading institution for the study of trends and public opinion of law enforcement agencies, as well as practicing lawyers regarding online arbitration dictated by the current reality. This paper touches upon the problems of legislative regulation of online arbitration, as well as provides guidelines and a list of regulatory sources that serve as the basis for choosing specifically remote hearings.

Keywords: international commercial arbitration, arbitration, COVID-19 pandemic, dispute resolution, online arbitration, remote hearings.

Интересные времена с какой стороны на это не взглянуть, будь то политические или социальные опоясывают нашу нынешнюю действительность: пандемия COVID-19, возникшая в момент интенсивной глобализации мирового хозяйства и интеграции Республики Казахстан в международный экономический порядок подразумевает возрастание роли правового инструментария, обеспечивающего разрешение споров.

За последние десятилетия арбитраж как внесудебный институт урегулирования экономических споров, более того, с наличием иностранного элемента в данных правоотношениях, с его существенными преимуществами по отношению ко второму зарекомендовал себя в качестве наиболее востребованного способа разрешения споров. Так, исследования, проведенные университетом Queen Mary University of London показали, что арбитраж по сей день является наиболее предпочитаемым способом разрешения коммерческих споров и из опрошенных ученых, арбитров, экспертов и практикующих юристов 97% предпочли бы арбитражное разбирательство судебному из-за следующих преимуществ первого: гибкость, отсутствие давления публичных интересов, независимость и беспристрастность арбитров, возможность выбора арбитров, конфиденциальность, скорость и стоимость арбитражного разбирательства [1].

Пандемия COVID-19 оказала беспрецедентное влияние на арбитражный процесс. Как следует из информации, предоставленной ведущими международными арбитражными институтами в начале пандемии вследствие постепенно вводимых карантинных мер, ограничений передвижений и социальных мер дистанцирования, слушания, как правило, переносилась на «лучшие» времена, которые, стоит заметить, не наступили и по сей день.

Под онлайн-арбитражем секретариатом ООН понимается средство урегулирования споров, которое предполагает использование интерактивных технологий для содействия разрешению споров между сторонами

К преимуществам онлайн-арбитража следует отнести:

1. Быстрый темп: все коммуникации между сторонами обычно осуществляются с помощью электронных средств. Следовательно, процесс может осуществляться быстрее, чем в традиционном арбитраже.

2. Экономия времени и затрат: поскольку все коммуникации осуществляются через Интернет, нет необходимости совершать поездки в разные места, чтобы представлять свидетельства, документы или присутствовать на слушаниях; в результате время и затраты, которые обычно подразумеваются в арбитраже, будут уменьшены.

3. Легкий доступ: Стороны могут получить легкий доступ к содержимому процедуры, и они имеют возможность предоставить любой материал из своего дома или офиса в любой час в любой день посредством отправки по электронной почте, либо загрузки через личный кабинет в системе администрирования онлайн-арбитража.

4. Делокализация: онлайн-арбитражный процесс делокализован, что означает, что стороны могут действовать из любой части мира, не будучи привязанным к какому-либо конкретному местному законодательству. Арбитры также могут обсуждать вознаграждение и другие вопросы посредством видеоконференций.

5. Гибкость: Стороны могут также принять решение о создании более гибкой процедуры, устанавливая такие этапы и сроки, которые они считают удобными. В том числе, они также могут выбрать закон, согласно которому спор будет разрешен.

Удаленные арбитражные заседания на практике могут называться дистанционными, онлайн заседаниями. В толковых словарях термины «дистанционный» [2, с. 232], «удаленный» имеют тождественное друг другу значение: «Производимый на расстоянии; действующий на определенном расстоянии» [3, с. 124].

Таким образом, использование различной терминологии не умаляет самого смысла подобных арбитражных заседаний, основное значение которых состоит в том, что и арбитры, и стороны, и представители, а также дру-

гие лица участвуют в одном арбитражном заседании, но из разных мест, что особенно целесообразно в период пандемии.

Как справедливо отметила профессор Макси Шерер, арбитры, стороны арбитражного разбирательства и их представители столкнулись с реальностью, в которой невозможно провести устное заседание путем физического присутствия участников арбитражного разбирательства [4].

Тем не менее, демонстрируя адаптируемость и гибкость арбитража, некоторые постоянно действующие арбитражи, регламенты которых позволяли это сделать, быстро адаптировались, назначив дистанционные (удаленные, онлайн) заседания [5].

К примеру, до начала пандемии предусмотренный п. 7 ст. 32 «участие сторон» регламента Международного коммерческого арбитража содержит в себе следующую норму: «Арбитражное заседание (его часть) по ходатайству сторон либо инициативе арбитража может проводиться с использованием видеоконференцсвязи и иных программ, технических средств», тем самым заблаговременно предупредив возможную порочную практику, связанную с оспариванием должной арбитражной процедуры.

Согласно недавнему анализу, проведенному Международной торговой палатой, уже к четвертому кварталу 2020 года 71 процент арбитражных заседаний прошли в дистанционном онлайн формате, что на 36 процентов больше, чем в первом квартале [6].

Учитывая отсутствие явных положений, касающихся онлайн заседаний, в большинстве арбитражных регламентов или в национальном арбитражном законодательстве, международные организации, а также большинство постоянно действующих арбитражей в начале пандемии выпустили **руководства**, возможно по-разному называя их, но смысл которых заключался в помощи, детализации и закреплении дальнейших действий в цифровом пространстве сторонам как арбитражных соглашений, так и сторонам уже начавшихся арбитражных разбирательств.

Примерам могут служить следующие публикации, опубликованные с открытым доступом, соответственно: «COVID-19: Information and guidance in SCC arbitrations» (COVID-19: Информация и рекомендации в арбитражном институте Торговой палаты Стокгольма); «ICC Guidance Note on Possible Measures Aimed at Mitigating the Effects of the COVID-19 Pandemic» (руководство МТП о возможных мерах, направленных на смягчение последствий пандемии COVID-19), «HKIAC Guidelines

for Virtual Hearings» (руководство Гонконгского международного арбитражного центра по виртуальным слушаниям) и «Seoul Protocol on Video Conferencing in International Arbitration» (Сеульский протокол о видеоконференцсвязи в международном арбитраже).

В настоящее время многие арбитражные институты предприняли шаги по обновлению своих регламентов, чтобы прямо предусмотреть использование удаленных заседаний. Например, статья 19.2 Арбитражного регламента ЛМТС (LCIA) 2020 теперь предусматривает, что «слушание может проводиться лично или виртуально посредством конференц-связи, видеоконференции или с использованием других коммуникационных технологий (или в комбинированной форме)». Аналогичным образом, статья 26.1 нового Арбитражного регламента МТП (ICC) 2021 предусматривает, что «арбитражный суд после консультации со сторонами и на основе соответствующих фактов и обстоятельств дела может принять решение, что любое слушание будет проводиться посредством физического присутствия или удаленно с помощью видеоконференции, телефона или другого подходящего средства связи».

Эти изменения помогут свести к минимуму риск возникновения проблем, связанных с соблюдением процессуальных процедур в онлайн арбитражном разбирательстве. Действительно, в недавнем решении Верховного суда Австрии по делу No. 18 ONc 3/20s суд подтвердил наличие полномочий состава арбитража по проведению дистанционных слушаний по возражению одной стороны о допущенных составом арбитража процессуальных нарушениях [4].

«Уменьшение количества перелетов и потребляемой бумаги в связи с переходом к онлайн заседаниям также приводит к значительному снижению выбросов углекислого газа, что вписывается в более широкую инициативу - кампанию за экологичный арбитраж» - Стефани Мбону, международный менеджер страховой компании AIG Project and Hearing [6].

Так, под эгидой Международного совета по коммерческому арбитражу (ICCA) недавно начался исследовательский проект, основная задача которого состоит конкретизации мнений юристов о проводимых в настоящее время онлайн-арбитражах: об их достоинствах и недостатках, сложностях и других подобных, требующих сравнительного анализа вопросах [7].

Как же показали некоторые секции исследований, онлайн-арбитраж не так прост. Все участники арбитражного разбирательства могут, и как правило, находятся в разных государствах, что затрудняет выбор удобного времени заседания арбитража. Более того, наиболее

серьезный и важный вопрос состоит в выборе надлежащей платформы не только проведения арбитражного заседания, но и обмена информацией, документами и доказательствами с учетом требований безопасности и конфиденциальности арбитражного разбирательства [7].

Таким образом, реальность такова, что дистанционные заседания работают и работают хорошо. Однако, несмотря на это, возникает вполне логичный вопрос, на который юридическая наука не сей день не дала однозначного ответа: «Существует ли право на непосред-

ственное физическое участие сторон в международном арбитраже?».

При принятии арбитром или составом арбитража подобного вопроса нам предлагается принимать во внимание следующие несколько факторов: (а) характер доказательств и поможет ли онлайн-заседание разрешению спора; (б) размер исковых требований и сложность рассматриваемого спора; (в) технологические соображения; (г) соображения разных часовых поясов сторон; и (д) любые обоснованные опасения по поводу подделывания доказательств.

Список использованных источников:

1. 2021 International Arbitration Survey: Adapting arbitration to a changing world [Электронный ресурс]. - Режим доступа: http://www.arbitration.qmul.ac.uk/media/arbitration/docs/LON0320037-QMUL-International-Arbitration-Survey-2021_19_WEB.pdf (дата обращения: 10.03.2021).
2. Большой толковый словарь русского языка / сост. и гл. ред. С. А. Кузнецов; РАН, Ин-т лингвист. исслед. – СПб.: Норинт, 1998. – 1535 с.
3. Ожегов С.И., Шведова Н.Ю. Толковый словарь русского языка: 80 000 слов и фразеологических выражений. — 4-е изд., М., 1997. — 944 с.
4. Maxi Scherer and Franz Schwarz, Helmut Ortner, J. Ole Jensen. In a 'First' Worldwide, Austrian Supreme Court Confirms Arbitral Tribunal's Power to Hold Remote Hearings Over One Party's Objection and Rejects Due Process Concerns [Электронный ресурс] // Kluwer Arbitration Blog. – 24 октября, 2020. - Режим доступа: <http://arbitrationblog.kluwerarbitration.com/2020/10/24/in-a-first-worldwide-austrian-supreme-court-confirms-arbitral-tribunals-power-to-hold-remote-hearings-over-one-partys-objection-and-rejects-due-process-concerns/?print=print> (дата обращения: 10.03.2021).
5. Сулейменов М.К. О работе Казахстанского международного арбитража в 2020 году. [Электронный ресурс]. - Режим доступа: <https://www.facebook.com/kia.arbitrage/posts/3803990249667348> (дата обращения: 10.03.2021).
6. SCC Virtual Hearing Survey [Электронный ресурс]. - Режим доступа: https://sccinstitute.com/media/1773182/scc-rapport_virtual_hearing-2.pdf (дата обращения: 10.03.2021).
7. Jacky Fung. Personal Takeaway from the Warzone: Organizing, Preparing and Attending a Two-Week Virtual Hearing [Электронный ресурс] // Kluwer Arbitration Blog. – 2 августа, 2020. - Режим доступа: <http://arbitrationblog.kluwerarbitration.com/2020/08/02/personal-takeaway-from-the-warzone-organizing-preparing-and-attending-a-two-week-virtual-hearing/> (дата обращения: 10.03.2021).

References:

1. 2021 International Arbitration Survey: Adapting arbitration to a changing world [Elektronny resurs]. - Rezhim dostupa: http://www.arbitration.qmul.ac.uk/media/arbitration/docs/LON0320037-QMUL-International-Arbitration-Survey-2021_19_WEB.pdf (data obrashcheniya: 10.03.2021).
2. Bolshoy tolkovy slovar russkogo yazyka / sost. i gl. red. S. A. Kuznetsov; RAN, In-t lingvist. issled. – SPb.: Norint, 1998. – 1535 s.
3. Ozhegov S.I., Shvedova N.Yu. Tolkovy slovar russkogo yazyka: 80 000 slov i frazeologicheskikh vyrazheny. — 4-e izd., M., 1997. — 944 s.
4. Maxi Scherer and Franz Schwarz, Helmut Ortner, J. Ole Jensen. In a 'First' Worldwide, Austrian Supreme Court Confirms Arbitral Tribunal's Power to Hold Remote Hearings Over One Party's Objection and Rejects Due Process Concerns [Elektronny resurs] // Kluwer Arbitration Blog. – 24 oktyabrya, 2020. - Rezhim dostupa: <http://arbitrationblog.kluwerarbitration.com/2020/10/24/in-a-first-worldwide-austrian-supreme-court-confirms-arbitral-tribunals-power-to-hold-remote-hearings-over-one-partys-objection-and-rejects-due-process-concerns/?print=print> (data obrashcheniya: 10.03.2021).

5. Suleymenov M.K. O rabote Kazakhstanskogo mezhdunarodnogo arbitrazha v 2020 godu. [Elektronny resurs]. - Rezhim dostupa: <https://www.facebook.com/kia.arbitrage/posts/3803990249667348> (data obrashcheniya: 10.03.2021).
6. SCC Virtual Hearing Survey [Elektronny resurs]. - Rezhim dostupa: https://sccinstitute.com/media/1773182/scc-rapport_virtual_hearing-2.pdf (data obrashcheniya: 10.03.2021).
7. Jacky Fung. Personal Takeaway from the Warzone: Organizing, Preparing and Attending a Two-Week Virtual Hearing [Elektronny resurs] // Kluwer Arbitration Blog. – 2 avgusta, 2020. - Rezhim dostupa: <http://arbitrationblog.kluwerarbitration.com/2020/08/02/personal-takeaway-from-the-warzone-organizing-preparing-and-attending-a-two-week-virtual-hearing/> (data obrashcheniya: 10.03.2021).

УДК 347.6

Ж.Ж. Нурдаuletова-Кульбаева¹

**¹магистрантка 1 курса Высшей школы права «Әділет»
Каспийского общественного университета,
Республика Казахстан, г. Алматы**

*Научный руководитель – Мороз С.П.,
д.ю.н., профессор,
декан Высшей школы права «Әділет»
Каспийского общественного университета,
Республика Казахстан, г. Алматы*

ПРОБЛЕМЫ НАСЛЕДОВАНИЯ ПО ЗАКОНУ

Аннотация

В данной статье рассматриваются некоторые проблемные вопросы наследования по закону Республики Казахстан. Проводится сравнительный анализ действующего гражданского и семейного законодательства. В статье содержатся предложения автора о совершенствовании и развитии правового регулирования общественных отношений, возникающих между наследниками с учетом дополнительных обязательств наследодателя, принятых им на основании собственного волеизъявления.

Ключевые слова: наследование по закону, наследодатель, наследники, супруг, семейное право, наследственное право, семейные отношения, нетрудоспособные иждивенцы.

Ж.Ж. Нурдаuletова-Кульбаева¹

**¹Каспий қоғамдық университеті
«Әділет» Жоғары құқық мектебінің 1 курс магистранты,
Қазақстан Республикасы, Алматы қ.**

ЗАҢ БОЙЫНША МҰРАГЕРЛІК МӘСЕЛелері

Аңдатпа

Бұл мақалада Қазақстан Республикасының заңы бойынша мұрагерліктің кейбір проблемалық мәселелері қарастырылады. Қолданыстағы азаматтық және отбасылық заңнамаға салыстырмалы талдау жүргізіледі. Мақалада мұра қалдырушының өзінің ерік білдіруі негізінде қабылдаған қосымша міндеттемелерін ескере отырып, мұрагерлер арасында туындайтын қоғамдық қатынастарды құқықтық реттеуді жетілдіру және дамыту туралы автордың ұсыныстары келтірілген.

Түйінді сөздер: заң бойынша мұрагерлік, мұра қалдырушы, мұрагерлер, жұбайлар, отбасы құқығы, мұрагерлік құқық, отбасылық қатынастар, еңбекке жарамсыз асырауындағылар.

Zh.Zh. Nurdavletova-Kulbayeva¹
¹ first year master's degree student of Adilet Law School,
Caspian Social University,
the Republic of Kazakhstan, Almaty

PROBLEMS OF INHERITANCE BY LAW

Abstract

This article deals with some problematic inheritance issues under the law of the Republic of Kazakhstan. A comparative analysis of current civil and family legislation is being conducted. The article contains the author's proposals on improving and developing the legal regulation of social relations arising between heirs, taking into account the additional obligations assumed by the testator on the basis of his own will.

Keywords: inheritance by law, testator, heirs, spouse, family law, inheritance law, family relations, disabled dependants.

Наследование по закону в реальной жизни встречается гораздо чаще, чем наследование по завещанию по той причине, что наследников устраивает именно тот порядок, распределения имущества после смерти наследодателя, который установлен соответствующими нормами наследственного права. Так как законом, установлена очередность наследования от наиболее близких родственников наследодателя по нисходящей, в зависимости от степени родства.

И данный подход законодателя является достаточно спорным по той причине, что зачастую на практике возникают случаи, когда наиболее близкие люди по степени родства не принимают никакого участия в жизни человека, на наследство которого впоследствии предъявляют свои требования в качестве наследников первой очереди. А именно, дети наследодателя находясь в другом городе или стране не принимают активного участия в жизни родителей, не несут расходов по их содержанию, лечению, а также по содержанию того имущества, на которое претендуют впоследствии, ссылаясь на требования законодательства. Очень часто такие нерадивые дети даже не несут расходов по погребению своего родителя (наследодателя), а появляются только лишь для принятия наследства.

Также одной из самых насущных проблем для наследников при наследовании жилых помещений, раздел которых в натуре не возможен, и которые не имеют в собственности ничего, кроме доли в данном жилом помещении, являются компенсационные выплаты.

Большинство норм ст. 29, 30 ГК РК, ст.128, 129 Кодекса РК «О браке (супружестве) и семье», осуществляется по судебному усмотрению, что является достаточно трудоемким и время затратным процессом, порой затягивающимся на годы.

Проблема соотношения прав супруга при наследовании, закрепленных в ГК РК, с его правами по Кодексу РК «О браке (супруже-

стве) и семье» наиболее значимы. Что является основанием необходимости изменения ст. 1070, 1071 ГК РК.

Еще одной проблемой несоответствия семейного и гражданского законодательства является автоматическое включение (без всяких оговорок) отчима и мачехи, а также падчерицы и пасынка в число наследников по закону. Это не соответствует ни действующим нормативным актам, ни принципу справедливости. Ведь возможны ситуации, когда наследодатель даже не подозревает о существовании указанных лиц. При этом последние, при отсутствии наследников предшествующих очередей, будут делить имущество с нетрудоспособными иждивенцами наследодателя, которых он содержал либо в силу требований закона, либо по собственному желанию. Кроме того, в соответствии со ст.1068 ГК РК отчим и мачеха, пасынок и падчерица могут быть признаны нетрудоспособными иждивенцами наследодателя и с целью установления социальной справедливости они должны в порядке очередности призываться к наследованию ранее, чем отчим (мачеха), пасынок (падчерица), которые не имели семейно-правовой связи с умершим. В этой связи к наследованию в качестве наследников седьмой очереди по закону нужно призывать нетрудоспособных иждивенцев, а при отсутствии других наследников по закону призывать к наследованию отчима (мачеху), пасынка (падчерицу), не являющихся нетрудоспособными иждивенцами наследодателя, в качестве наследников восьмой очереди.

Анализ законодательства показывает, что существуют проблемы, связанные с расширением круга наследников по закону.

Основанием такого расширения должно являться не наличие родственной связи как таковой, а существованием истинных семейных отношений наследодателя с наследниками, основанных на принципе семьи, на непосредственной связи с членами семьи, присутствовавших в жизни наследодателя [1].

Также одной из основных проблем наследования по закону является вопрос права пережившего супруга при наследовании. Так как в рассмотрении вопросов по данному аспекту существует множество противоречий и возможностей для утраты права наследования по причине отсутствия полной информации о императивных нормах законодательства.

Следует отметить, что сложившаяся нотариальная практика, связанная с оформлением наследственных прав на имущество, приобретенное супругами в период брака с наследодателем, не всегда отвечает требованиям законодательства. Так например, свидетельство о праве собственности пережившему супругу на долю в совместно нажитом имуществе выдается лишь по требованию этого супруга. Если переживший супруг не изъявил желания получить свидетельство о праве собственности, то его доля в совместно нажитом имуществе включается в наследственную массу. Таким образом, предметом наследования становится не доля в праве общей собственности на имущество, как это должно быть, а все имущество, что является явным нарушением прав и законных интересов пережившего супруга.

В данной ситуации происходит подмена двух понятий: существование самого права и документального оформления этого права.

На основании ст.223 ГК РК имущество, нажитое супругами во время брака, является их совместной собственностью, если договором между ними не предусмотрено, что это имущество является долевой собственностью супругов либо принадлежит одному или в соответствующих частях каждому из супругов на правесобственности [4].

Из приведенной нормы следует, что совместная собственность супругов возникает в силу прямого указания закона. Если супруги при жизни не заключили брачный договор, то имущество, приобретенное ими в период брака на совместные средства, поступает в их совместную собственность, при этом доли супругов признаются равными.

Включение доли в праве общей собственности на имущество, принадлежащей пережившему супругу, в наследственную массу после смерти другого супруга, хотя бы и с согласия пережившего супруга, не может быть признано законным. В данном случае возникает полная аналогия с отказом от права собственности. Вместе с тем, отказ от права собственности регламентирован нормами гражданского законодательства. В соответствии с п.1 ст.242 ГК РК вещь, от права собственности на которую собственник отказался, является безхозяйной. Судьба безхозяйной вещи решается в судебном порядке.

Существует еще один не маловажный аргумент подтверждающий приведенную позицию. Отказ от права собственности в пользу кого-либо (наследников), что по сути представляет собой дарение имущества. Для удостоверения же договора дарения доли в праве общей собственности эта доля должна быть определена, а в установленных законом случаях соответствующее право должно быть зарегистрировано.

Анализ вышеизложенного показывает, что оформлению наследственных прав на долю умершего супруга в совместно нажитом имуществе супругов должно предшествовать определение этой доли. Не случайно в ст.1070 ГК РК указано, что в состав наследства входит только доля умершего супруга в этом имуществе.

Для получения свидетельства о праве собственности необходимо наличие одновременно всех трех условий:

- 1) наличие брачных отношений;
- 2) факт приобретения имущества в период зарегистрированного брака;
- 3) имущество должно являться общим (совместно нажитым).

Естественно, говоря о брачных отношениях супругов, законодательство предполагает только брак, зарегистрированный в органах ЗАГС. Фактические брачные отношения, сколь долго бы они не продолжались, не могут привести к возникновению общей совместной собственности на приобретенное за этот период имущество. Исключения составляют лишь случаи, когда имущество приобретено в период нахождения лиц в фактических брачных отношениях, возникших до принятия Указа Президиума Верховного Совета СССР от 08 июля 1944 года, которым была признана юридическая сила только за зарегистрированными брачными отношениями. В период действия Гражданского кодекса РСФСР 1926 г. Законодательством признавались помимо зарегистрированных браков и фактические брачные отношения. Имущество, приобретенное во время нахождения в фактических брачных отношениях, являлось совместной собственностью лиц, состоявших в этих отношениях.

Согласно Кодексу РСФСР, брак считался расторгнутым не с момента вынесения судом соответствующего решения, а с момента регистрации его расторжения в органах ЗАГС по обращению хотя бы одного из супругов.

Семейный кодекс Российской Федерации был принят 08.12.1995 г.

В Республике Казахстан в отличие от Российской Федерации не предусмотрен штамп как о заключении брака, так соответственно и о его расторжении, что является препятствием

для определения самого факта заключения брака или его расторжения, в данном случае, для подтверждения требуется свидетельство о заключении либо о расторжении брака [2].

В нашем современном обществе, сожительство двух людей принято называть «гражданским браком», тогда как согласно п.3 ст.2 Кодекса Республики Казахстан «О браке (супружестве) и семье»: Признается брак (супружество), заключенный только государственными органами, а фактическое сожительство таковым не признается [3].

Не смотря на данную норму, большинство пар находящихся в «гражданском браке» (порой не один десяток лет), не торопятся придать своим отношениям официального статуса.

Считая, что нахождение в фактических семейных отношениях, ведения общего быта, появления детей в данных отношениях, приобретения недвижимости на общие средства и т.д. достаточными по их пониманию. Проблемы начинаются, со смертью «гражданский супруга», когда по истечении шести месячного срока со дня смерти приходит время принятия наследства. Объявляются наследники по закону, и просто выставляют пережившего «гражданского супруга» на улицу, обосновывая это тем, что их отношения не порождают никаких имущественных обязательств по отношению друг к другу.

Таким образом, законодательно следует закрепить гарантии для таких «супругов», вне-

сением в закон условия, предусматривающего возможности доказать в судебном порядке, нахождение в фактических семейных, обусловив их определенным сроком (например, не менее пяти лет), что послужит гарантией для получения причитающейся доли наследства умершего «супруга».

Заключение

Таким образом, необходимо устранение ряда противоречий между гражданским и семейным законодательствами и актуализация норм, регулирующих вопросы наследственных правоотношений. Необходимы дополнительные уточнения в части приобретения наследства, уточнения причин, которые могут быть признаны судом уважительными, а какие категорически не будут восприняты в качестве уважительных. Именно категория наследственных прав и обязанностей требует более прицельного изучения, внесения изменений и дополнений в наследственное право, тем самым, законодатель значительно облегчит саму процедуру приобретения наследства, и снимет многие спорные вопросы, которые возникают по причине отсутствия конкретизации в законодательстве. Уточнения ряда вопросов окажет положительное влияние на работу судебных органов, уменьшением обращений граждан для получения справедливого решения по наследственным спорам.

Список использованных источников:

1. Гущин В.В., Дмитриева Ю.А. Наследственное право и процесс: Учебник для высших учебных заведений. - 1-е изд. - Москва: Эксмо, 2004. - 720 с.; с. 98-100
2. Зайцева Т.И., Крашенников П.В. Наследственное право: Комментарий законодательства и практика его применения. - 4-е изд., перераб. и доп. - Москва: Статут, 2003. – 384 с.; с.100-103
3. Кодекс Республики Казахстан от 26 декабря 2011 года № 518-IV «О браке (супружестве) и семье» (с изменениями и дополнениями) [Электронный ресурс] // Информационная система ПАРАГРАФ – URL: https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=31102748 (дата обращения: 10.05.2021).
4. Гражданский кодекс Республики Казахстан (Особенная часть) от 1 июля 1999 года № 409-І (с изменениями и дополнениями по состоянию)[Электронный ресурс]//Информационная система ПАРАГРАФ – URL: https://online.zakon.kz/document/?doc_id=1013880# (дата обращения: 10.05.2021).

References:

1. Gushchin V.V., Dmitriyeva Yu.A. Nasledstvennoye pravo i protsess: Uchebnik dlya vysshikh uchebnykh zavedeny. - 1-e izd. - Moskva: Eksmo, 2004. - 720 s.; s. 98-100
2. Zaytseva T.I., Krashennikov P.V. Nasledstvennoye pravo: Kommentary zakonodatelstva i praktika ego primeneniya. - 4-e izd., pererab. i dop. - Moskva: Statut, 2003. – 384 s.; s.100-103
3. Kodeks Respubliki Kazakhstan ot 26 dekabrya 2011 goda № 518-IV «O brake (supruzhestve) i semye» (s izmeneniyami i dopolneniyami) [Elektronny resurs] // Informatsionnaya sistema PARAGRAF – URL: https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=31102748 (data obrashcheniya: 10.05.2021).
4. Grazhdansky kodeks Respubliki Kazakhstan (Osobennaya chast) ot 1 iyulya 1999 goda № 409-І (s izmeneniyami i dopolneniyami po sostoyaniyu) [Elektronny resurs] // Informatsionnaya sistema PARAGRAF – URL: https://online.zakon.kz/document/?doc_id=1013880# (data obrashcheniya: 10.05.2021).

УДК 347.73

К.А. Павлович¹

**¹магистрант 2 курса Международно-правового факультета
Всероссийской академии внешней торговли
Министерства экономического развития Российской Федерации,
Российская Федерация, г. Москва**

*Научный руководитель - Пакерман Г.А.,
к.ю.н., доцент кафедры международного частного права
Всероссийской академии внешней торговли
Министерства экономического развития Российской Федерации,
Российская Федерация, г. Москва*

ПРОБЛЕМЫ ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ ПРОИЗВОДНЫХ ФИНАНСОВЫХ ИНСТРУМЕНТОВ

Аннотация

В статье рассматриваются основные проблемы и сложности правового регулирования производных финансовых инструментов, а именно рассматриваются способы регулирования и контроля заключения договоров, являющихся производными финансовыми инструментами на национальных рынках Европейского союза, Великобритании и России. Автор рассматривает механизмы, позволяющие обеспечить большую безопасность для контрагентов при заключении производных финансовых инструментов, которые используются странами с учетом международных рекомендаций и типовых договоров.

Ключевые слова: производные финансовые инструменты, деривативы, Регламент Европейского союза, центральный контрагент.

К.А. Павлович¹

**¹Ресей Федерациясы Экономикалық даму министрлігінің
Бүкілресейлік сыртқы сауда академиясы
Халықаралық-құқықтық факультетінің 2 курс магистранты,
Ресей Федерациясы, Мәскеу қ.**

ТУЫНДЫ ҚАРЖЫ ҚҰРАЛДАРЫН ҚҰҚЫҚТЫҚ РЕТТЕУ МӘСЕЛЕЛЕРІ

Андатпа

Мақалада туынды қаржы құралдарын құқықтық реттеудің негізгі проблемалары мен қиындықтары, яғни Еуропалық Одақ, Ұлыбритания және Ресейдің ұлттық нарықтарында туынды қаржы құралдары болып табылатын шарттарды жасасуды реттеу және бақылау тәсілдері қарастырылады. Автор туынды қаржы құралдарын жасасу кезінде контрагенттерге үлкен қауіпсіздікті қамтамасыз етуге мүмкіндік беретін, және елдер халықаралық ұсыныстар мен типтік шарттарды ескере отырып қолданатын тетіктерді қарастырады.

Түйінді сөздер: туынды қаржы құралдары, дериватив, Еуропалық одақ регламенті, орталық контрагент.

К.А. Pavlovich¹

**¹second year master's degree student of the Faculty of International Law,
Russian Foreign Trade Academy of the
Ministry of Economic Development of the Russian Federation,
the Russian Federation, Moscow**

ISSUES OF LEGAL REGULATION OF DERIVATIVE FINANCIAL INSTRUMENTS

Abstract

The article deals with the main problems and difficulties of the legal regulation of derivatives, namely, how contracts that are derivative financial instruments are regulated and controlled in the national markets of the European Union, the United Kingdom and Russia, as well as in the international market. The author examines the mechanisms that allow for greater security for counterparties when entering into derivative financial instruments, which are used by countries taking into account international recommendations and standard contracts.

Keywords: derivative financial instruments, derivatives, EU regulation, central counterparty.

Самым распространённым определением производных финансовых инструментов можно считать определение, данное Регламентом европейской рыночной инфраструктуры № 648/2012 (EMIR). Производный финансовый инструмент - это финансовый контракт, связанный с колебаниями цены базового актива или ряда активов. Распространёнными примерами базовых активов могут быть процентные ставки, акции или сырьевые продукты [1]. Основной целью деривативов является хеджирование (страхование) рисков при заключении сделок, предметом которых является базовый актив.

Обращаясь на внебиржевом рынке, который не обеспечен надлежащим контролем, производные финансовые инструменты (деривативы) часто становятся предметом интереса спекулянтов. Такое необдуманное использование деривативов привело к кризису 2008 года, который произошел по причине бесконтрольного использования производных финансовых инструментов для хеджирования рисков по ипотечным договорам с высоким риском невозврата. Названный кризис показал участникам рынка значительные недостатки торговли производными финансовыми инструментами и подтолкнул мировое сообщество к развитию регулирования производных финансовых инструментов.

После Кризиса 2008 года, в Европейском союзе было подготовлено единые правила регулирования торговли деривативами. В 2012 году ЕС принял Регламент европейской рыночной инфраструктуры № 648/2012 (EMIR) (далее - Регламент). Основными целями настоящего регулирования являются обеспечения прозрачности рынка деривативов, а также снижение кредитных и операционных рисков при заключении договоров [2].

Для реализации названных целей и задач Регламент предусматривает строгую отчетность для всех видов производных финансовых инструментов. В целях, закрепленных в Регламенте, были созданы депозитарные и надзорные органы, которые проверяют и контролируют каждую сделку, торговые репозитории должны публиковать агрегированные позиции по классам деривативов как для внебиржевых, так и для котирующихся деривативов.

Надзорные функции, в свою очередь, осуществляет Европейское управление по ценным бумагам и рынкам (ESMA) (иначе называемый Европейским комитетом по системным рискам). Данное управление также обладает полномочиями запрещать заключать определенные виды деривативов. Например, продажу акций, облигаций и кредитных дефолтных свопов (CDS) по государственным долгам без покрытия (обеспечения) на уровне Евросоюза.

Ещё одним инструментом можно считать введение института центрального контрагента в договоры, являющиеся производными финансовыми инструментами. В частности, на рынке Евросоюза все сделки по стандартизированным внебиржевым деривативам должны проходить клиринг через центрального контрагента, в случае неодобрения заключения данного договора, следует принять меры по снижению рисков (происходят изменение условий дериватива, которые позволяют в большей степени застраховать риски контрагентов). Также центральный контрагент проходит аккредитацию и должен соответствовать строгим организационным и деловым требованиям [3, с. 152].

Регламент до принятия Закона о выходе из Европейского союза (EUWA) в 2018 году в полной мере распространял свое действие также на территорию Великобритании. После принятия настоящего Закона в Великобритании начался процесс перехода на внутренние регулирования рынка деривативов [4].

Чтобы обеспечить плавный переход для британских контрагентов, выполняющих свои обязательства по отчетности по производным финансовым инструментам, которые предусмотрены Регламентом, Великобритания приняла поправки к Регламенту и переходные положения предусмотрены в 2 нормативных документах:

Положения о торговых репозиториях (поправка и переходное положение) (выход из ЕС) 2018 г.

Правила о внебиржевых производных финансовых инструментах, центральных контрагентах и торговых репозиториях (поправка, переходное положение) (выход из ЕС) 2018 г.

Однако, большинство регулирования основано на Регламенте, например, требования к контролю и надзору полностью совпадают с требованиями Регламента. Великобритания также применяет институт центрального контрагента для обеспечения надлежащего исполнения договоров, являющихся производными финансовыми инструментами[5].

В России кризис 2008 также дал толчок для развития правового регулирования. Однако, регулирование намного меньше развито, чем в западных странах [6]. До 2007 года деривативы не обладали юридической защитой на территории России. Данные сделки квалифицировались как сделки пари и регулировались статьей 1062 частью 2 Гражданского кодекса Российской Федерации от 26 января 1996 года N 14-ФЗ [7, с.45].

В настоящее время такой проблемы нет, в российское законодательство были внесены изменения закрепляющие виды и понятие производных финансовых инструментов, а также были выпущены Указания Центрального банка, которые закрепили понятие и виды производных финансовых инструментов, а также раскрыли предметы, которые могут быть базисными активами [8, с. 25]. Более того, с 2013 по 2015 год в разработке находился специальный Федеральный Закон «О рынке деривативов и деятельности профильных операторов на внебиржевых финансовых рынках в Российской Федерации», как специальный регулятор сделок на внебиржевом рынке. Настоящий законопроект был отклонен в первом чтении, в связи с внесением поправок в закон «О рынке ценных бумаг», посчитав, что внесенного регулирования будет достаточно. Однако, изменения, внесенные в ФЗ «О рынке ценных бумаг», не покрывают полностью все споры, возникающие на рынке ценных бумаг при заключении договоров, являющихся производными финансовыми инструментами.

А также отсутствие отдельного законодательства, регулирующего контроль и надзор

за сферой производных финансовых инструментов, оставляет наличие проблем на практике [9, с. 32].

Ещё одним важным инструментом, который обеспечивает большую безопасность при заключении договоров, которые являются производными финансовыми инструментами являются рекомендации и типовые договоры, выпускаемые Международной ассоциацией свопов и деривативов.

Международной ассоциацией свопов и деривативов подготавливает, на основе практического использования деривативов, типовые договоры, соглашения, меморандумы. Данная организация также предоставляет рекомендации для использования участниками рынка при заключении деривативов. Также на их сайте можно на Своды понятий, используемых при заключении договоров, являющихся производными финансовыми инструментами.

Например, в Своде понятий по кредитным деривативам "2003 ISDA (название на английском - Credit Derivative Definitions) закреплён список страховых событий при заключении кредитного дериватива: банкротство базисного заемщика: отказ от выплаты долга, просрочка платежа базисным заемщиком, реструктуризация обязательства, отказ от исполнения условий договора или установление моратория на выплату долга, преждевременное исполнение обязательств базисным заемщиком [10,с.39]

Несмотря на рисковый характер деривативов, а также негативные последствия, к которым может привести ненадлежащее и недобросовестное использование производных финансовых инструментов, с каждым годом их популярность на финансовых рынках растёт. Это позволяет сделать вывод, что правовое регулирование особенно необходимо в данной сфере. В условиях быстроразвивающейся экономики, следует использовать любые инструменты, позволяющие обезопасить участников рынка.

Список использованных источников:

1. Регламент (ЕС) № 648/2012 Европейского парламента и Совета от 4 июля 2012 года о внебиржевых производных финансовых инструментах, центральных контрагентах и торговых репозиториях [Электронный ресурс]. - <https://eur-lex.europa.eu/legal-content/EN/TXT/?uri=celex%3A32012R0648>(дата обращения 10 мая 2021).
2. Регламент Европейского парламента и Совета Европейского союза от 24 ноября 2010 г. N 1095/2010 об учреждении Европейского надзорного органа (Европейский орган по ценным бумагам и рынкам), изменяющий решение 716/2009/ЕС и отменяющий решение 2009/77/ЕС Европейской Комиссии, а также об изменении решения 716/2009/ЕС и об отмене решения 2009/77/ЕС Европейской Комиссии [Электронный ресурс] // СПС "Гарант".
3. Башкатов М.Л. Исполнение деривативных сделок с помощью центрального контрагента: постановка проблемы // «Закон» - 2016 - №1 - С. 150-169.

4. Закон Европейских Сообществ 1972 [Электронный ресурс]. -<https://www.legislation.gov.uk/ukpga/2018/16/section/1/enacted>(дата обращения 10 мая 2021).
5. Gregory J. Central Counterparties. Mandatory Clearing and Bilateral Margin Requirements for OTC Derivatives. UK, 2014. P [Электронный ресурс]. -<http://www.bailii.org/> (дата обращения 10 мая 2021).
6. Федотов А.Г. Игры и пари в гражданском праве // Вестник гражданского права. 2011. - Том 6. - №2. - С. 25-40.
7. Райнер Г. Деривативы и право / Пер. с нем. [Ю.М. Алексеев, О.М. Иванов]. – изд. 28 - М.: Волтерс Клувер, Библиогр. 2005. – 460 с.
8. Щербakov Н.Б. Основные подходы к определению юридической природы алеаторных сделок // Вестник гражданского права. – 2006. - Том 6. - № 1. – С. 25-40.
9. Постановление арбитражного суда дальневосточного округа от 28 октября 2020 года № Ф03-3477/2020 [Электронный ресурс] // СПС Консультант плюс; Постановление арбитражного суда поволжского округа по делу № А65-7198/2017 [Электронный ресурс] // СПС Консультант плюс; Постановление Арбитражного суда московского округа по делу № А40-179615/2017 [Электронный ресурс] // СПС Консультант плюс; Решение Арбитражного суда города Москвы от 21.06.2017 по делу № А40-3903/17-55-23. [Электронный ресурс] // СПС Консультант плюс.
10. Шелестюков В.Н., Павлов Г.Н. Кредитный дефолтный своп как способ страхования от дефолта: теория, практика и правовое регулирование // Финансовое право. 2018. - № 2. - С. 38 - 41.

References:

1. Reglament (ES) № 648/2012 Yevropeyskogo parlamenta i Soveta ot 4 iyulya 2012 goda o vnebirzhevnykh proizvodnykh finansovykh instrumentakh, tsentralnykh kontragentakh i torgovykh repozitoriyakh [Elektronny resurs]. -<https://eur-lex.europa.eu/legal-content/EN/TXT/?uri=celex%3A32012R0648> (data obrashcheniya 10 maya 2021).
2. Reglament Yevropeyskogo parlamenta i Soveta Yevropeyskogo soyuza ot 24 noyabrya 2010 g. N 1095/2010 ob uchrezhdenii Yevropeyskogo nadzornogo organa (Evropeysky organ po tsennym bumagam i ryнкam), izmenyayushchy resheniye 716/2009/ES i otmenyayushchy resheniye 2009/77/ES Yevropeyskoy Komissii, a takzhe ob izmenenii resheniya 716/2009/ES i ob otmene resheniya 2009/77/ES Yevropeyskoy Komissii [Elektronny resurs] // SPS "Garant".
3. Bashkatov M.L. Ispolneniye derivativnykh sdelok s pomoshchyu tsentralnogo kontragenta: postanovka problemy // «Zakon» - 2016 - №1 - S. 150-169.
4. Zakon Yevropeyskikh Soobshchestv 1972 [Elektronny resurs]. -<https://www.legislation.gov.uk/ukpga/2018/16/section/1/enacted> [data obrashcheniya 10 maya 2021].
5. Gregory J. Central Counterparties. Mandatory Clearing and Bilateral Margin Requirements for OTC Derivatives. UK, 2014. P [Elektronny resurs]. - <http://www.bailii.org/> (data obrashcheniya 10 maya 2021).
6. Fedotov A.G. Iгры i pari v grazhdanskom prave // Vestnik grazhdanskogo prava. 2011. - Том 6 - №2 - S. 25-40.
7. Rayner G. Derivativy i pravo / Per. s nem. [Yu.M. Alekseyev, O.M. Ivanov]. – изд. 28 - М.: Volters Kluver, Bibliogr. 2005. - 460s.
8. Shcherbakov N.B. Osnovnye podkhody k opredeleniyu yuridicheskoy prirody aleatornykh sdelok // Vestnik grazhdanskogo prava. – 2006 - Том 6 - № 1 – S. 25-40.
9. Postanovleniye arbitrazhnogo suda dalnevostochnogo okruga ot 28 oktyabrya 2020 goda № F03-3477/2020 [Elektronny resurs] //SPS Konsultant plyus; Postanovleniye arbitrazhnogo suda povolzhskegо okruga po delu Delu № А65-7198/2017 [Elektronny resurs] //SPS Konsultant plyus; Postanovleniye Arbitrazhnogo suda moskovskogo okruga po delu № А40-179615/2017 [Elektronny resurs] //SPS Konsultant plyus; Resheniye Arbitrazhnogo suda goroda Moskvy ot 21.06.2017 po delu № А40-3903/17-55-23 [Elektronny resurs] //SPS Konsultant plyus.
10. Shelestyukov V.N., Pavlov G.N. Kreditny defoltny svop kak sposob strakhovaniya ot defolta: teoriya, praktika i pravovoye regulirovaniye // Finansovoye pravo. 2018. № 2. - S. 38 - 41.

УДК 347.13

Н.В. Попова¹**¹магистрантка 1 курса Северо-Западного института (филиала)
Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА),
Российская Федерация, г. Вологда**

*Научный руководитель -Шелепина Е.А.,
к.ю.н., доцент,
заведующая кафедрой гражданского права и гражданского процесса
Северо-Западного института (филиала)
Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА),
Российская Федерация, г. Вологда*

ПРОБЛЕМЫ ОПРЕДЕЛЕНИЯ РАЗМЕРА КОМПЕНСАЦИИ МОРАЛЬНОГО ВРЕДА В РОССИЙСКОМ ПРАВЕ

Аннотация

Данная статья посвящена исследованию института компенсации морального вреда. Дается толкование понятия «моральный вред», раскрываются важные аспекты данного института компенсации морального вреда в России. Рассматриваются общие критерии оценки размера компенсации морального вреда. Но как показывает анализ законодательства и судебной практики, основная проблема института компенсации морального вреда заключается в отсутствии единства в подходах к определению размера компенсации, что ставит судебную систему в сложное положение. Предлагаются вниманию некоторые методики определения размера компенсации, разработанные экспертами, а также излагается необходимость совершенствования института компенсации морального вреда путем упорядочения правовых норм.

Ключевые слова: моральный вред, нравственные страдания, физические страдания, институт компенсации морального вреда, компенсация, определение размера компенсации.

Н.В. Попова¹**¹О.Е. Кутафин атындағы Университеттің
Солтүстік-Батыс институтының (филиалының) 1 курс магистранты,
Ресей Федерациясы, Вологда қ.**

РЕСЕЙ ҚҰҚЫҒЫНДАҒЫ МОРАЛЬДЫҚ ЗИЯНДЫ ӨТЕУ МӨЛШЕРІН АНЫҚТАУ МӘСЕЛЕЛЕРІ

Аңдатпа

Бұл мақала моральдық зиянды өтеу институтын зерттеуге арналған. «Моральдық зиян» ұғымына түсініктеме беріледі, Ресейдегі моральдық зиянды өтеу институтының маңызды аспектілері ашылады. Моральдық зиянды өтеу мөлшерін бағалаудың жалпы критерийлері қарастырылады. Бірақ заңнама мен сот тәжірибесін талдау көрсеткендей, моральдық зиянды өтеу институтының негізгі проблемасы өтемақы мөлшерін анықтау тәсілдерінде бірліктің болмауы болып табылады, бұл сот жүйесін күрделі жағдайға қояды. Сарапшылар әзірлеген өтемақы мөлшерін анықтаудың кейбір әдістері назарларыңызға ұсынылады, сонымен қатар құқықтық нормаларды ретке келтіру арқылы моральдық зиянды өтеу институтын жетілдіру қажеттілігі баяндалады.

Түйінді сөздер: моральдық зиян, жан азабы, тән азабы, моральдық зиянды өтеу институты, өтемақы, өтемақы мөлшерін анықтау.

N.V. Popova¹**¹ first year master's degree student of the North-Western Institute (branch)
of Kutafin Moscow State Law University (MSAL),
the Russian Federation, Vologda****PROBLEMS OF DETERMINING THE AMOUNT OF COMPENSATION FOR NON-PECUNIARY
DAMAGE IN RUSSIAN LAW**

Abstract

This article is devoted to the research of the Institute of compensation for moral damage. The interpretation of the concept of «non-pecuniary damage» is given, and important aspects of this institution of compensation for non-pecuniary damage in Russia are revealed. The general criteria for assessing the amount of compensation for non-pecuniary damage are considered. But as the analysis of legislation and judicial practice shows, the main problem of the institution of compensation for non-pecuniary damage is the lack of unity in approaches to determining the amount of compensation, which puts the judicial system in a difficult position. Some methods of determining the amount of compensation developed by experts are offered, as well as the need to improve the institution of compensation for non-pecuniary damage by streamlining legal norms.

Keywords: non-pecuniary damage, moral suffering, physical suffering, institution of compensation for non-pecuniary damage, compensation, determination of the amount of compensation.

Правовое государство признает высшей ценностью права и свободы человека и гражданина, поэтому основной задачей такого государства является создание условий, обеспечивающих реализацию таких прав и свобод, их эффективную охрану и защиту, а также восстановление нарушенного права и возмещение причиненного вреда.

Одним из видов вреда, который может быть причинен человеку, является «моральный вред». Под моральным вредом понимаются нравственные или физические страдания, причиненные действиями (бездействием), нарушающими личные немущественные права гражданина (право на пользование своим именем, право авторства и др.) или посягающими на принадлежащие ему от рождения или в силу закона нематериальные блага (жизнь, здоровье, достоинство личности, деловая репутация и т.п.), а также в других случаях, предусмотренных законом. Моральный вред обладает исключительно субъективными и индивидуальными признаками, которые достаточно сложно учесть в полной мере, и многие из которых не поддаются разумному обоснованию.

Одним из способов защиты таких прав является компенсация морального вреда. Размер компенсации определяется судом и осуществляется в денежной форме независимо от подлежащего возмещению имущественного вреда.

Законодатель также допускает возможность компенсации морального вреда в случаях, когда потерпевший переживает страдания в связи с посягательством на принадлежащие ему имущественные права.

Становление института компенсации морального вреда в российском праве создает многочисленные проблемы теоретического и правоприменительного характера. Так, до сих пор в практике российских судов отсутствует единый подход к определению размера компенсации, что ставит судебные органы в непростое положение и порождает еще больший интерес общественности к разрешению

данной проблемы. Помимо этого, ситуация осложняется нехваткой каких-либо значимых рекомендаций или разъяснений Верховного Суда РФ по проблемному вопросу.

Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 20 декабря 1994 г. № 10 «Некоторые вопросы применения законодательства о компенсации морального вреда» содержит общие положения, посвященные вопросам компенсации морального вреда, но оно не включает в себя указаний, которые бы позволили суду обосновано определять размер компенсации при разрешении конкретного дела[1].

Большую роль в развитии данного правового института играют судебная практика и доктринальные толкования. Поэтому нередко суды прибегают к помощи уже сложившейся практики в виде решений по схожим делам, но при этом обязаны соблюдать общие законодательные нормы.

Согласно Гражданскому кодексу Российской Федерации (далее – ГК РФ), размер компенсации определяется судом в зависимости от:

- 1) степени вины причинителя вреда в случаях, когда вина является основанием компенсации;
- 2) степени таких страданий, связанных с индивидуальными особенностями потерпевшего;
- 3) характера причиненных потерпевшему физических и нравственных страданий, что должно оцениваться с учетом фактических обстоятельств, при которых был причинен моральный вред;
- 4) иных обстоятельств, заслуживающих внимания.

Однако ГК РФ не устанавливает каких-либо правил применения указанных критериев для определения размера компенсации, и остается множество неразрешенных вопросов, например, о необходимости учитывать материальное положение потерпевшего и самого причинителя вреда, или какие конкретно индивидуальные особенности нужно брать во внимание и др. [2].

Руководствуясь законодательными принципами, а также здоровой логикой и принципами

морали, касательно имущественного положения потерпевшего, можно предположить, что его учет будет противоречить основным законодательным принципам, поскольку все равны перед законом. А вот материальное положение причинителя вреда, исходя из судебной практики, необходимо учитывать, поскольку это является одним из оснований снижения размера компенсации. В отношении индивидуальных особенностей, подлежащих доказыванию, при определении которых, учитывается так называемая «средняя» глубина страданий, можно допустить, что они проявляются в силу возраста, состояния здоровья, физиологического и умственного развития и т.д. Такая «средняя» глубина является обязательным критерием для определения размера компенсации. Также все люди обладают различным болевым порогом, и каждый переносит физическую боль и нравственные переживания по-разному. Так, например, было бы некорректно считать, что одно и то же правонарушение в отношении взрослого здорового человека и ребенка, страдающего умственными отклонениями, причинит им одинаковые нравственные или физические страдания.

Помимо этого, судом также должны быть исследованы все обстоятельства, на которые ссылаются стороны как на основания своих требований и возражений, в полном объеме.

Важно заметить, что законодательство также не устанавливает максимального и минимального размера компенсации, что дает судам некую свободу и не ограничивает их рамками при определении размера компенсации. Однако позиции судов должны быть обоснованными, не должно допускаться неосновательного обогащения.

Руководствуясь вышеперечисленными положениями, судьи определяют размер компенсации по своему внутреннему убеждению с обязательным учетом требований разумности и справедливости, которые необходимо обосновать. Но сложность заключается в том, что данные критерии, в применении которых так же не существует общего подхода к определению размера компенсации, понимаются сторонами и судом по-разному и носят субъективный характер.

Статья 8 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации содержит принцип независимости судей, который предусматривает их право на собственное мнение при толковании правовых норм и оценке обстоятельств дела, поэтому можно считать, что данная норма допускает неравномерное назначение судами денежных компенсаций[3].

Законодатель разграничивает понятия физических и нравственных страданий, что ста-

вит размер компенсации в зависимости от этих видов страданий.

Под физическими страданиями понимается вред здоровью, который также сопровождается психическими переживаниями, чувствами, которые могут быть связаны с беспокойством касательно неопределенности результата лечения, страхом потерять работу вследствие утраты трудоспособности, также к такому виду страданий относятся любые болезненные симптомы в виде головокружения, тошноты, нарушения функций органов и т. п. К нравственным страданиям можно отнести такие чувства как страх, тревога, стыд, горе, унижение и другие негативные эмоции. Исходя из этого, учитывая характер физических страданий, необходимо принимать во внимание сопряженные с ними нравственные страдания. Просматривается явное превосходство нравственных страданий над физическими. Некоторые ученые считают, что термин «моральный вред» нужно заменить на «психический вред». Здесь имеет место психологическая реакция человека на противоправные деяния, совершенные в отношении него.

Как доказать физические и нравственные страдания? Физические страдания подтверждаются соответствующими медицинскими справками. Что касается нравственных страданий, тут уже куда сложнее предоставить доказательств. Например, в результате аварии или порчи имущества человек испытывает депрессивное состояние, на фоне которого могут возникнуть различные психические заболевания, что также подтверждается справкой соответствующего врача[4, с. 32]. Можно сказать, что психическое состояние человека – это достаточно специфическое и неоднозначное неимущественное благо, которое невозможно понять до конца и уж тем более определить его цену.

Но какого-либо иного способа восстановить нарушенное право человека, подвергнувшегося моральному вреду, не существует, кроме как путем компенсации такого вреда. Тогда как разумно и справедливо оценить «стоимость» человеческих страданий? Это, достаточно проблемный вопрос, дискуссии и споры о котором ведутся до сих пор. Было бы разумно и справедливо предположить, что размер компенсации должен адекватно соответствовать глубине пережитых страданий. Но не существует инструмента, который мог бы с абсолютной точностью измерить глубину таких страданий, и невозможно определить соразмерность глубины этих страданий размеру компенсации. В деньгах может быть выражена лишь компенсация за перенесенные страдания. Иными словами, это своего рода штраф, взыскиваемый с при-

чинителя вреда в пользу потерпевшего, целью которого является устранение или смягчение негативных эмоций у последнего посредством материального удовлетворения[5]. Степень такого удовлетворения носит условный характер, именно поэтому законодательством не урегулированы конкретные размеры компенсации, чье определение законодатель оставляет на усмотрение суда.

Помимо установления единообразных и четких критериев, позволяющих определить точный размер компенсации морального вреда, считаю целесообразным, конкретизировать законодателью смягчающие и отягчающие факторы, свидетельствующие о снижении либо увеличении размера компенсации. Это поможет установить определенные ориентиры, которым будут следовать суды в назначении компенсационных размеров за моральный вред, что во многом упростит работу судебных органов.

В российской юридической науке существуют не имеющие законодательного закрепления различные методики определения размера компенсации, которые предлагают некоторые пути решения данной проблемы. Такие методики были бы крайне полезны в определении размеров компенсации, могли бы помочь судам сориентироваться в ситуации, связанной с данным вопросом, и рассчитать оптимальный размер компенсации, но в своей практике суды не используют подобного рода методики, поскольку они не имеют законодательного закрепления.

Одну из первых методик, заслуживающих внимания, предложил доктор юридических наук А.М. Эрделевский в 1994 г. Его методика заключается в том, что необходимым критерием размера компенсации будет являться средняя глубина страданий, или «презюмируемый моральный вред» для определенного вида правонарушения, что представляет собой страдания, которые, по общему представлению, должен испытывать «средний», обычным образом реагирующий человек на совершение в отношении него противоправного деяния. Такой вред отражает общественную оценку противоправного деяния.

А.М. Эрделевский также разработал таблицу размеров компенсации презюмируемого морального вреда применительно к различным видам посягательств на нематериальные блага личности. При этом учитывая, что не все виды правонарушений влекут уголовную ответственность, размер компенсации презюмируемого морального вреда для правонарушений, которые не являются преступлениями, принимается равным размеру компенсации того же вреда для видов преступлений, влекущих, по

мнению автора, схожую глубину страданий[6, с. 230].

По словам А.М. Эрделевского, размера компенсации морального вреда в денежной форме не существует до тех пор, пока суд его не определил. Именно поэтому у истца нет субъективного права требования компенсации морального вреда в заранее определенном размере, он может лишь требовать, чтобы суд определил этот размер и вынес решение о соответствующем взыскании с ответчика. Конечно, истец может указать в исковом заявлении желаемую сумму компенсации, что и происходит в большинстве случаев, но такая сумма является лишь мнением истца, которое не имеет для суда никакого правового значения[7, с. 33]. Обычно суды назначают суммы меньше тех, что указаны в иске.

Значительные разрывы в назначаемых судами суммах компенсации приводят к нарушению конституционных прав. Поэтому так важно скорейшее урегулирование четко сформулированных критериев для определения размера компенсации, а также их законодательное закрепление. Разработка конкретных ориентиров к определению точных размеров компенсации за моральный вред будет иметь большое значение не только для судов, но и для потерпевших, поскольку это не только позволит избавить их от необходимости доказывания страданий, но и послужит признанием важности своей физической и нравственной целостности. Это также облегчит работу судам и придаст их решениям должную законность и обоснованность[8, с. 29].

Институт компенсации морального вреда является одной из самых сложных и до конца не решенных проблем в правоприменительной практике судов не только в России, но и во всем мире.

Анализ российской судебной практики последних лет свидетельствует о постоянном увеличении числа гражданских дел, связанных с рассмотрением споров о компенсации морального вреда, а также показывает, что она крайне нестабильна в отношении присуждаемых размеров компенсации. И, к сожалению, по сравнению с другими европейскими странами, в России размеры компенсации часто бывают занижены, в особенности относительно тяжкого вреда здоровью и смерти близкого родственника.

На основе вышеизложенного можно сделать вывод о том, что вне всяких сомнений российская судебная система нуждается в детальном раскрытии и совершенствовании института компенсации морального вреда, что поможет расширить его сферу применения, а также позволит в полной мере реализовать

основы конституционного строя. Ведь для правового государства высшей ценностью должно являться наличие высоко уровня обеспеченности прав и свобод человека и гражданина.

Список использованных источников:

1. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 20.12.1994 N 10 (ред. от 06.02.2007) «Некоторые вопросы применения законодательства о компенсации морального вреда» [Электронный ресурс] // СПС КонсультантПлюс. - URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_9027/ (дата обращения: 25.04.2021).
2. Гражданский кодекс Российской Федерации часть 2 (ГК РФ ч.2) (с изменениями на 9 марта 2021 года) [Электронный ресурс] // СПС КонсультантПлюс. - URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_5142/ (дата обращения: 25.04.2021).
3. Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации (ред. от 30.04.2021) [Электронный ресурс] // СПС КонсультантПлюс. - URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_39570/ (дата обращения: 25.04.2021).
4. Терещенко А.В. Компенсация морального вреда [Электронный ресурс] // Закон и жизнь. – 2018. – Т. 2, № 4. – С. 30-36. - Режим доступа: <https://cyberleninka.ru/article/n/kompensatsiya-moralnogo-vreda-1/viewer> (дата обращения: 26.04.2021).
5. Эрделевский А.М. Унификация подхода к размеру компенсации морального вреда [Электронный ресурс] // Сетевое издание «Адвокатская газета». – 2018. – Режим доступа: <https://www.advgazeta.ru/mneniya/unifikatsiya-podkhoda-k-razmeru-kompensatsii-moralnogo-vreda/> (дата обращения: 26.04.2021).
6. Эрделевский А.М. Компенсация морального вреда [Электронный ресурс] // Независимый экспертно-правовой совет. – М.: Р.Валент, 2007. – 270 с. – Режим доступа: <http://www.neps.ru/media/files/library/file89.pdf> (дата обращения: 28.04.2021).
7. Эрделевский А.М. Моральный вред и компенсация за страдания. // Научно-практическое пособие. – М.: БЭК, 1998. – 188 с.
8. Фаст И.А. Компенсация морального вреда при причинении вреда жизни и здоровью: практические итоги после 25 лет существования института в РФ [Электронный ресурс] // Научно-аналитическое исследование. – Москва, 2018. – 30 с. – Режим доступа: <https://platforma-online.ru/upload/medialibrary/d5d/d5d59ddff1111fa619f8c2d5e753cc6e.pdf> (дата обращения: 29.04.2021).

References:

1. PostanovleniyePlenumaVerkhovnogoSudaRFot 20.12.1994 N 10 (red. ot 06.02.2007) «Nekotoryevoprosyprimenenyazakonodatelstvaokompensatsiimoralnogovreda» [Elektronnyresurs] // SPSKonsultantPlyus. - URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_9027/ (dataobrashcheniya: 25.04.2021).
2. Grazhdansky kodeks Rossyskoy Federatsii chast 2 (GK RF ch.2) (s izmeneniyami na 9marta 2021 goda) [Elektronny resurs] // SPS KonsultantPlyus. - URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_5142/ (data obrashcheniya: 25.04.2021).
3. Grazhdansky protsessualny kodeks Rossyskoy Federatsii (red. ot 30.04.2021) [Elektronny resurs] // SPS KonsultantPlyus. - URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_39570/ (data obrashcheniya: 25.04.2021).
4. Tereshchenko A.V. Kompensatsiya moralnogo vreda [Elektronny resurs] // Zakon i zhizn. – 2018. – Т. 2, № 4. – С. 30-36. - Rezhim dostupa: <https://cyberleninka.ru/article/n/kompensatsiya-moralnogo-vreda-1/viewer> (data obrashcheniya: 26.04.2021).
5. Erdelevsky A.M. Unifikatsiya podkhoda k razmeru kompensatsii moralnogo vreda [Elektronny resurs] // Setevoye izdaniye «Advokatskaya gazeta». – 2018. – Rezhim dostupa: <https://www.advgazeta.ru/mneniya/unifikatsiya-podkhoda-k-razmeru-kompensatsii-moralnogo-vreda/> (data obrashcheniya: 26.04.2021).
6. Erdelevsky A.M. Kompensatsiya moralnogo vreda [Elektronny resurs] // Nezavisimy ekspertno-pravovoy sovet. – М.: R.Valent, 2007. – 270 s. – Rezhim dostupa: <http://www.neps.ru/media/files/library/file89.pdf> (data obrashcheniya: 28.04.2021).
7. Erdelevsky A.M. Moralny vred i kompensatsiya za stradaniya. // Nauchno-prakticheskoye posobiye. – М.: BEK, 1998. – 188 s.
8. Fast I.A. Kompensatsiya moralnogo vreda pri prichinenii vreda zhizni i zdorovyu: prakticheskiye itogi posle 25 let sushchestvovaniya instituta v RF [Elektronny resurs] // Nauchno-analiticheskoye issledovaniye. – Moskva, 2018. – 30 s. – Rezhim dostupa: <https://platforma-online.ru/upload/medialibrary/d5d/d5d59ddff1111fa619f8c2d5e753cc6e.pdf> (data obrashcheniya: 29.04.2021).

УДК 347.45.47

А.Э.Рыбкин¹

**¹магистрант Международно-правового факультета
Всероссийской академии внешней торговли
Министерства экономического развития Российской Федерации,
Российская Федерация, г. Москва**

*Научный руководитель - Пакерман Г.А.,
к.ю.н., доцент кафедры международного частного права
Всероссийской академии внешней торговли
Министерства экономического развития Российской Федерации,
Российская Федерация, г. Москва*

ФОРМИРОВАНИЕ ИНСТИТУТА КОНЦЕССИИ В АМЕРИКАНСКОМ ПРАВЕ

Аннотация

На сегодняшний день правовая природа института концессии является неочевидной. В некоторых правовых системах, например как в России, нет однозначного понимания правовой природы концессии ни в законодательстве, ни в доктрине. В целях более глубокого изучения института концессии, необходимо изучить опыт формирования данного института в других странах. В данной статье рассматривается формирование концессии в праве США. Было изучено влияние смежных институтов, таких как лицензия и приватизация, на формирование американской концессии. Особое внимание в статье уделено доктринальным и законодательным источникам, что впоследствии позволило сделать вывод об американской концессии как сформировавшейся разновидности франшизы. Причем, право США понимает концессию как публичную франшизу. Данное предположение также подтверждает приведенной в статье судебной практикой американских судов, которая сейчас лежит в основе сформированного института концессии. В статье также были изучены отдельные подвиды концессий, поскольку правовая природа данных подвидов является спорной.

Ключевые слова: концессия, франшиза, публичная франшиза, право США, приватизация, лицензия, судебная практика, суд, горная аренда, грант.

А.Э. Рыбкин¹

**¹Ресей Федерациясы Экономикалық даму министрлігінің
Бүкілресейлік сыртқы сауда академиясы
Халықаралық-құқықтық факультетінің магистранты,
Ресей Федерациясы, Мәскеу қ.**

АМЕРИКАНДЫҚ ҚҰҚЫҚТА КОНЦЕССИЯ ИНСТИТУТЫНЫҢ ҚАЛЫПТАСУЫ

Аңдатпа

Бүгінгі таңда концессия институтының құқықтық табиғаты айқын емес. Кейбір құқықтық тәртіптерде, мысалы, Ресейде сияқты, концессияның құқықтық табиғаты туралы нақты түсінік заңнамада да, доктринада жоқ. Концессия институтын неғұрлым терең зерттеу мақсатында басқа елдерде осы институтты қалыптастыру тәжірибесін зерделеу қажет. Бұл мақалада АҚШ құқығындағы концессияның қалыптасуы қарастырылады. Лицензия және жекешелендіру сияқты сабақтас институттардың американдық концессияны қалыптастыруға әсері зерттелді. Мақалада доктриналық және заңнамалық дереккөздерге ерекше назар аударылады, бұл кейіннен франшизаның қалыптасқан түрі ретіндегі американдық концессия туралы қорытынды жасауға мүмкіндік берді. Сонымен қатар, АҚШ құқығы концессияны жария франшиза ретінде түсінеді. Бұл болжам сонымен бірге, мақалада келтірілген американдық соттардың сот тәжірибесімен расталады, және ол қазір қалыптасқан концессия институтының негізінде жатыр. Мақалада концессиялардың жекелеген кіші түрлері де зерттелді, өйткені бұл кіші түрлердің құқықтық табиғаты даулы.

Түйінді сөздер: концессия, франшиза, жария франшиза, АҚШ құқығы, жекешелендіру, лицензия, сот тәжірибесі, сот, тау-кен жалдау, грант.

A.E.Rybkin¹

¹master's degree student of the Faculty of International Law,
Russian Foreign Trade Academy of the
Ministry of Economic Development of the Russian Federation,
the Russian Federation, Moscow

FORMATION OF THE CONCESSION INSTITUTE IN AMERICAN LAW

Annotation

Nowadays, the legal nature of the concession is not obvious. In some legal orders, for example, as in Russia, there is no unambiguous understanding of the legal nature of the concession, either in legislation or in doctrine. For a deeper study of the concession, it is necessary to study the experience of the formation of this institute in other countries. This article examines the formation of a concession in US law. The influence of related institutions, such as licenses and privatization, on the formation of the American concession was studied. Particular attention in the article is paid to doctrinal and legislative sources, which subsequently led to the conclusion about the American concession as a formed type of franchise. Moreover, US law understands a concession as a public franchise. This assumption is also confirmed by the judicial practice of the American courts, which is now the basis of the formed institute of concession, given in the article. The article also studied individual subspecies of concessions, since the legal nature of these subspecies is controversial.

Keywords: concession, franchise, public franchise, US law, privatization, license, court practice, court, mining lease, grant.

На сегодняшний день, американское право определяет концессию как привилегию или право, предоставленное государством и закрепленное за одним или несколькими лицами. Причем данное право предоставляется в целях осуществления квази-правительственной деятельности.

Четкой особенностью сформировавшегося института американской концессии является классификация его как разновидности франшизы, а именно франшизы публичного типа. Данное понимание института концессии образовалось под влиянием определённых исторических предпосылок и развития судебной практики. Для полного раскрытия процесса формирования института американской концессии необходимо рассмотреть само понятие института публичной франшизы и ее схожесть с «традиционной» концессией, в понимании российской доктрины. Также, необходимо рассмотреть влияние на институт концессии некоторых смежных институтов с точки зрения американского права.

Как утверждает американский юрист Marcia H. Armstrong «исторически, франшиза являлась привилегией или прерогативой предоставленной Британской Коронай (Crown). Она могла быть «публичной» или «частной». Неудивительно, что американское право унаследовало данную концепцию» [1, с. 23].

Согласно своду комментариев к законам США под названием «Американская юриспруденция» [2, с. 506], правовая природа франшизы выражается в квалификации его как разновидности собственности и, как правило, регулируется теми же нормами в отношении

своего использования и защиты, что и иные виды собственности. Соглашение на предоставление публичной франшизы (концессии) является двусторонним договором, подлежащим исполнению в соответствии с предусмотренными в нем условиями.

Причем, в понимании американского права именно публичная франшиза схожа с традиционной концепцией концессии, которую обычно понимают российские юристы. В подтверждении данного высказывания можно привести в пример п. 8, ст. 522 Свода Федеральных законов США (Титул 43 – О телеграфных, телефонных и радиотелеграфных системах) 1989 г., где публичная франшиза определяется как «разрешение на государственную деятельность в области обеспечения связи населению (включая деятельность, указанную в ст. 546 настоящего Титула), выданную «Государственным агентством» частному оператору, независимо от того, выдано ли такое разрешение на основании, контракта, сертификата, соглашения или другого разрешения» [3].

Касательно традиционной концессии, единого мнения среди российских юристов на данный институт нет. Например, по мнению Вахтинского И.С. концессию можно определить, как «совокупность отношений, связанную с предоставлением публичной властью (концедентом) частному лицу (концессионеру) в общественном интересе своих прав на эксплуатацию объекта концессии (например, предприятия или месторождения), изъятого из сферы обычной хозяйственной деятельности. Предоставление объекта в концессию обусловлено внесением концессионером платежей за

эксплуатацию данного объекта и возможностью компенсации расходов концессионера на исполнение концессионных обязательств за счет сборов, взимаемых концессионером с третьих лиц» [4, с. 139].

Некоторые цивилисты, например Дорониной Н.Г., считают что «концессия – это система отношений, связанная с уступкой государством своего права осуществлять эксплуатацию предприятия или месторождения, и связанное с такой передачей отклонение от общих правил регулирования предпринимательской деятельности в той или иной сфере экономики» [5, с. 52].

Тем не менее, преобладающим мнением большинства российских цивилистов, концессия — это совместная деятельность государственного и частного элемента по поводу объекта, имеющего общественное значение.

Частная же франшиза, в американском праве употребляется для обозначения договора, который в российском праве именуется коммерческой концессией (договор франчайзинга). Это подтверждается Постановлением № 436 «Требования о раскрытии информации, запретах, касающихся франчайзинга, и благоприятных условиях предпринимательства» принятым Федеральной торговой комиссией (ФТК) США еще в 1978 г [6]. Согласно Разделу 436(h) данного Постановления, частная франшиза понимается как разрешение от владельца товарного знака или фирменного наименования, позволяющее другому лицу продавать продукт или услугу под этим именем или товарным знаком.

Стоит отметить, что и в российской доктрине встречается мнения о близости или тождестве «концессионного соглашения», предусмотренного ч. 1 ст. 3 Федерального закона «О концессионных соглашениях» [7], и «договора коммерческой концессии» («договора франчайзинга»), упоминаемого в п. 1 ст. 1027 Гражданского кодекса Российской Федерации (часть вторая) [8]. Так, например отечественный исследователь Поспелов С. В. отождествляет рассматриваемые институты [9, с. 93]. Также российский цивилист Никифоров А. Н. считает франчайзинг частной формой концессии [10, с. 32].

Не маловажную роль в формировании американского института концессии как разновидности франшизы сыграла судебная практика. Впервые в американской судебной практике понятие «публичная франшиза» было упомянуто в деле *Proprietors of Charles River Bridge против Proprietors of Warren Bridge* (1837 г.) [11]. В данном деле муниципальный орган Массачусетса заключил контракт со строительной компанией *Charles River Bridge Company* для строительства моста и сбора платы за

проезд в 1785 году. В 1828 году муниципальный орган учредил компанию для строительства различных инфраструктурных проектов в штате, под названием *Warren Bridge Company*. Данная компания возвела новый мост для бесплатного проезда рядом с мостом компании *Charles River Bridge Company*. Неудивительно, что жители начали пользоваться новым мостом. Держатели же старого моста начали нести убытки, вследствие того, что никто не проезжал через их мост.

Компания *Charles River Bridge Company* подала иск, утверждая, что муниципальный орган нарушил контракт, поскольку деятельность по строительству мостов через данную реку и взывание сборов за проезд через мост было предоставлено исключительно им. Суд постановил, что по существу договора, запрета на строительство еще одного моста на реке в более поздний срок не было. Суд также постановил, что орган не предоставил исключительный контроль над водами реки компании *Charles River Bridge Company*.

Также, в судебном решении было установлено, что властный орган, заключая соглашение на предоставление публичной франшизы, не лишается права на заключение такого же соглашения на осуществление аналогичной деятельности с третьим лицом без выплаты компенсации первому пользователю-концессионеру. Уравновешивая интересы частной компании и интересы штата в экономическом развитии, Суд пришел к выводу, что интерес штата в создании новых путей передвижения и торговли, имеет приоритет перед интересами частной компании.

В этом же деле было сформулировано понятие института публичной франшизы. Согласно вынесенному решению, публичная франшиза предоставляет из себя – исключительную привилегию на определенную деятельность, ограниченную для других членов в обществе. Под привилегией понимается «своеобразная лицензия или грант» предоставляемый органом суверенной власти для коммерческой организации на осуществление общественных услуг в целях обеспечения удобства в использовании общественной инфраструктуры, для продвижения общественного процветания или для обеспечения более безопасных и удобных способов транспортировки грузов или пассажиров.

Из данного судебного решения, можно сделать вывод, что в англо-американском праве отождествляются институты лицензии и концессии. В основе обоих институтов лежит схожее по своему существу обязательство, а именно: предоставлением одним лицом определенной привилегии другому лицу.

Основным отличием лицензии от концессии в американской доктрине является соглашение, которое играет более важную роль, чем в институте лицензии. Как отмечается в Мичиганском правовом журнале «Лицензионное соглашение это чаще всего формальность, поскольку условия данного соглашения являются более «мягкими», по сравнению с условиями концессионного соглашения» [12, с. 20].

Представляется, что значение условий в рамках института концессии играет большую роль, нежели значение условий в рамках института лицензии, поскольку они касаются объектов инфраструктуры необходимых для благополучия населения. Тем не менее, как утверждается в Мичиганском правовом журнале, американские судьи до сих пор испытывают сложности при разграничении данных понятий [12, с. 21].

Возвращаясь к судебной практике, на сегодняшний день публичная франшиза определяется как «право полученное от суверенной власти вести деятельность квази-правительственной природы». Данная концепция была сформулирована в судебном деле WEST COAST DISPOSAL SERVICE, INC. против SMITH (2009 г.) [13], где пользователь публичной франшизы (концессионер) недостаточно добросовестно выполнял услуги по вывозу мусора на определённой территории и взымал плату за предоставленные услуги. Неудовлетворённый услугами пользователя франшизы (концессионера), владелец трейлерного парка г-н Смит сам стал вывозить мусор с территории своего парка, отказываясь при этом платить за услуги пользователя франшизы (концессионера). Пользователь франшизы (концессионер) подал иск на г-на Смита за неуплату платежей за оказываемые услуги, а также вывоз мусора г-н Смитом представляло вмешательство в деятельность пользователя франшизы (концессионера) а также осуществлял своими действиями противоправную конкуренцию.

Разрешая это дело, Суд определил, что соглашение на предоставление публичной франшизы – это «контракт с суверенной властью, посредством которого пользователю предоставляется право вести деятельность квази-правительственной природы на соответствующей территории».

В своем решении Суд встал на сторону г-на Смита, поскольку он имел законное право на вывоз мусора своими силами и в установленном законом порядке, при этом не вмешивался в деятельность транспортной компании и, осуществляя услуги по вывозу мусора для посетителей своего парка, не участвовал в конкуренции с пользователем франшизы (концессионером).

Данное решение интересно тем, что право на занятие определённой деятельностью, предоставляемое в рамках публичной франшизы, не всегда является исключительным только для пользователя франшизы (концессионера) и может осуществляться частными лицами. Представляется, что основным аспектом для возможного осуществления частным лицом деятельности, предоставляемой только в рамках соглашения на предоставление публичной франшизы без заключения данного соглашения, является наличие реальной конкуренции с пользователем франшизы (концессионером) и общественная значимость данной деятельности. Такое предположение можно подтвердить судебной практикой.

Например, в деле Satterlee Company против Mathewson Company (1978 г.) [14] где муниципальный совет Штата Пенсильвании заключил соглашение с Satterlee Company на постройку порта и осуществление услуг по перевозке жителей штата через реку паромами. Вскоре, еще одна компания под названием Mathewson Company построила неподалеку свой порт и стала также оказывать услуги по перевозке жителей через реку. Суд признал действия Mathewson Company противоречащими местному законодательству. Суд посчитал, что по существу местное законодательство исключает любую противоправную конкуренцию и соответственно постройка каждого нового порта без заключения соглашения на предоставление публичной франшизы или получения какого-либо разрешения от муниципального органа Штата является незаконным.

Также Суд отметил, что постройка еще одного порта не привело бы к значительному улучшению уровня общественного процветания, выражающегося в обеспечении удобной транспортировки населения Штата через реку, поскольку поток населения через реку не являлся значительным. Постройка же второго порта могла повлиять на экологическую обстановку в том районе, что в свою очередь нарушает общественный интерес жителей Штата.

Таким образом, в некоторых случаях деятельность пользователя франшизы (концессионера) может исполняться и другими лицами, если это не создает противоправную конкуренцию и не противоречит закону.

Из приведенной выше судебной практики, можно сделать вывод, что право на осуществление деятельности, дарованное в рамках публичной франшизы, имеет квази-правительственную природу. Под квази-правительственной деятельностью же понимается осуществление частным лицом некоторых функций государственных органов, например, строительство, эксплуатация, обслуживание

объектов общественной значимости и сбор платежей с пользователей-граждан данных объектов.

На формирование американского института концессии также повлиял институт приватизации. В отличие от американской доктрины, в российской доктрине институты «концессии» и «приватизации» имеют явное отличие, поскольку концессия подразумевает передачу публичным собственником прав владения и пользования определенной категорией имущества, а приватизация означает переход права собственности, от государства частному лицу. Как утверждает Багдасарова А.В. «разграничение концессии и приватизации по признаку передачи имущества, будет актуальным только в отношении стран, законодательство которых в общем смысле определяет приватизацию как возмездное отчуждение имущества публично-го собственника в собственность частных лиц, как, например, в России» [15, с. 110].

В американской доктрине институт приватизации имеет иную сущность и имеет определенные схожие черты с концессией. В США под приватизацией понимается в основном передача функций государства в сфере оказания общественных услуг частным лицам. Такая американская модель приватизации сформулировалась, по мнению американского цивилиста Savas E.S. «Отсутствие в США большого количества государственных Корпораций привело к ситуации, что частным субъектам начали передаваться некоторые функции государства в целях оказания услуг общественной значимости» [16, с. 3].

Действительно, по данным доклада Исследовательской службы Конгресса от 2011 года, значительная часть государственных Корпораций были ликвидированы (например, Федеральная корпорация по страхованию ссудо-сберегательных ассоциаций) или были приватизированы (например, U.S. Enrichment Corporation (USEC) – корпорация, специализирующаяся на производстве обогащенного урана для использования на атомных электростанциях) [17, с. 5]. Оставшиеся же на сегодняшний момент государственные Корпорации осуществляют узкоспециализированные функции.

Несмотря на то, что, как и в приватизации, основной целью концессии является передача функций государства частному субъекту, в отличие от приватизации, в американской концессии роль государства является ключевой, поскольку условия концессионного соглашения хоть и согласуются с концессионером, но имеются определенные «преимущества» в отношении концедента, которые могут повлиять на деятельность концессионера. Например,

одним из таких «преимуществ» можно назвать право властного органа на одностороннее изменение или отказ от соглашения, если того требует общественный интерес, в предусмотренных законом или контрактом случаях при условии, что контрагенту будет выплачена компенсация.

Поэтому частный субъект в рамках концессионного соглашения осуществляет свои переданные функции от государства только определенный срок и только в соответствии с определенными условиями, предусмотренными соглашением. В свою очередь, частный субъект в рамках приватизации осуществляет переданные ему государственные функции бессрочно и без определенных условий. Из этого следует, что в концессии вмешательство государства в деятельность частного субъекта имеет значительный характер, в отличие от приватизации. Такого же мнения и придерживается Whitfield D. «Приватизация сама, по себе подразумевает частное оперирование фирм на рынке без государственного вмешательства или с минимальным вмешательством последнего» [18, с. 128].

Некоторые американские цивилисты определяют концессию как разновидность приватизации. Например, как утверждает Nugraha S. «если «чистая» приватизация, означает уход государства из экономики, ее отдельных сфер и производств, то создание концессий приводит лишь к передаче части экономических, организационных, управленческих функций в отношении объектов, имеющих общественное значение, частному бизнесу, но сама деятельность частного лица или объекты остаются, так или иначе, под влиянием государства» [19, с. 122].

В целом, американская концессия и приватизация имеет одну общую черту, которая повлияла на формирование первого, а именно передача функций государства для осуществления общественных услуг. Тем не менее, значительное участие государства в отношениях с концессионером, предполагаемые условия и сроки концессионного соглашения являются основными отличными элементами американской концессии от приватизации.

В сформировавшемся институте концессии также выделяются отдельные виды концессий, например горная концессия. Несмотря на то, что в федеральном законе США «О горной аренде» 1920 г. [20] используемое понятие «горная концессия», по своей сути понимается как разновидность горной аренды. По мнению Багдасаровой А.В. «Понятие американской горной аренды в целом соответствует понятию горной концессии, поскольку первая, является разрешением на пользование недрами» [15, с.

180]. Следует отметить, что в праве США, отсутствует единство в терминологии, поэтому это приводит к усложнению уяснения сущности конкретного правового института, в данном случае института горной концессии и горной аренды.

Заключение.

Проведенный в данной статье анализ позволяет прийти к выводу о том, что сформировавшийся институт американской концессии представляет собой привилегию или право, как эксклюзивного, так и не эксклюзивного характера, на осуществление квази-правительственной деятельности, т.е. деятельность публичного характера, переданное государством в целях удовлетворения общественного интереса.

При этом институт американской концессии сформировался под влиянием института франшизы. Поэтому, концессия заняла свое место как разновидность франшизы, а именно франшизы публичного характера.

Сформировавшийся институт концессии взял для себя многие элементы из других смежных институтов, а именно институтов лицензии и приватизации. В отношении лицен-

зии – предоставление привилегии на основании заключенного соглашения, а в отношении приватизации – передача функций государства частному лицу в целях осуществления общественно значимых услуг. Однако, несмотря на это, институт концессии является уникальной правовой концепцией, представляющую из себя комплексную структуру по сравнению с другими смежными институтами. Такая комплексность вызвана в первую очередь тем, что в институте концессии общественный интерес и государство играет основную роль

В силу отсутствия единых терминов в американском праве, существует проблема в разграничении института концессии с похожими правовыми концепциями (лицензия, горная аренда ит.д.). Поэтому, необходимо анализировать каждый правовой институт детально, чтобы понять суть анализируемого института.

В целом, на данный момент концессия сформировалась как самостоятельный институт в праве США, впитав в себя элементы других смежных правовых концепций, при этом большую роль в формировании института сыграла судебная практика.

Список использованных источников:

1. Marcia H. Armstrong. UNDERSTANDING AMERICAN PROPERTY RIGHTS. Part V - Federal Territorial Legislative Jurisdiction. PublicLands 2000. – P. 40 [Электронный ресурс] // <https://familyguardian.org/>(дата обращения: 29.04.2021).
2. American Jurisprudence - Vol. 36: Foreign corporations to Fraternal orders and benefit societies. - 2n ed. - 1968. — Franchises. - § 1. - P. 722.
3. Code of Federal Regulations (March 18, 2021) [Электронный ресурс] // URL: <https://www.acquisition.gov/browse/index/far> (дата обращения: 29.04.2021).
4. Вахтинская И.С. Гражданско-правовые признаки концессионного соглашения: Дисс. канд. юрид. наук: 12.00.03. // МГУ. - М.: 2008. – С. 139.
5. Доронина Н.Г. К проекту закона о концессионных договорах. // В кн.: Договор: правовые и экономические аспекты. Сборник научных трудов. - М.: ООО «Нестор Академик Паблшерз», 1999. – Вып 1. - С. 129.
6. Federal Trade Commission 16 CFR Parts 436 and 437 Disclosure Requirements and Prohibitions Concerning Franchising and Business Opportunities; 2007 [Электронный ресурс] // URL: <https://www.ftc.gov/sites/default/files/070330franchiserulefrnotice.pdf>(дата обращения: 29.04.2021).
7. Федеральный закон "О концессионных соглашениях" от 21.07.2005 N 115-ФЗ [Электронный ресурс] // СПС КонсультантПлюс: Законодательство: Версия Проф. -URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_5142/ (дата обращения: 29.04.2021).
8. Гражданский кодекс Российской Федерации часть 2 (ГК РФ ч.2) 1996 года N 14-ФЗ [Электронный ресурс] // СПС КонсультантПлюс: Законодательство: Версия Проф. -URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_5142/ (дата обращения: 29.04.2021).
9. Charles River Bridge v. Warren Bridge, 36 U.S. 11 Pet. 420 420 October 23, 1837 [Электронный ресурс] Leagle, Inc. – URL: <https://www.leagle.com/decision/inilco20091109179> (дата обращения: 29.04.2021).
10. Поспелов С.В. Концессия как перспективный способ привлечения прямых иностранных и национальных инвестиций в инфраструктурные объекты Российской Федерации: Дисс... канд. экон. наук: 08.00.14. / Государственный университет управления. - М.: 2005. - С. 267
11. Никифоров А.Н. Формирование и использование концессионного механизма локальных естественных монополий (на примере предприятий типа «Водоканал» и «Теплоэнерго»): Дисс... канд. экон. наук: 08.00.05. / Нижегородский государственный архитектурно-строительный университет - Нижний Новгород, 2002. - С. 234.

12. Charles L. D. Corporations: Franchise and License Distinguished. Op. cit. Michigan Law Review. 1988 - N 8. - P. 706 [Электронный ресурс] // URL: https://www.jstor.org/stable/1273930?refreqid=excelsior%3Ab6d32d8e8499e0b4129524c08dde55e7&seq=1#metadata_info_tab_contents (дата обращения: 29.04.2021).
13. WEST COAST DISPOSAL SERVICE, INC., a Florida Corporation, Appellant, v. Carl E. SMITH and Amy H. Smith July 25, 2009 [Электронный ресурс] // Leagle, Inc. – URL: <https://www.leagle.com/decision/inilco20091109179>(дата обращения: 29.04.2021).
14. Satterlee Company v. Mathewson Company, 27 U.S. 2 Pet. 380 380 October 24, 1978 [Электронный ресурс] // Leagle, Inc. – URL: <https://www.leagle.com/decision/inilco20091109179>(дата обращения: 29.04.2021).
15. Багдасарова А.В. Концессионное соглашение в гражданском праве России и зарубежных стран: Дисс. к. ю. н. 12.00.03. / Московский государственный институт международных отношений (Университет) МИД России - М., 2009 – С. 260.
16. Savas E. S. Privatization, The Key to Better Government. - Chatham, 1987 – P. 166.
17. Ronald C. Moe and Kevin R. Federal Government Corporations: an Overview. CRC Report for Congress. 2011. – P. 47
18. Whitfield D. The Welfare State. Privatisation, Deregulation, Commercialisation of Public services: Alternative Strategies for the 1990s. - London: Pluto Press, 1992. - P. 156.
19. Nugraha S. Privatisation of state enterprises in the 20 century. A step forwards or backwards? A comparative analysis of privatization schemes in selected welfare states. - Groningen: Rijksuniversiteit, 2002. - P. 230.
20. The Mineral Leasing Act of 1920 30 U.S.C. § 181 (March 10, 2019) [Электронный ресурс] // <https://www.acquisition.gov/browse/index/far> (дата обращения: 29.04.2021).

References:

1. Marcia H. Armstrong. UNDERSTANDING AMERICAN PROPERTY RIGHTS. Part V - Federal Territorial Legislative Jurisdiction. Public Lands 2000. – P. 40 [Elektronny resurs] // <https://famguardian.org/> (data obrashcheniya: 29.04.2021).
2. American Jurisprudence - Vol. 36: Foreign corporations to Fraternal orders and benefit societies. - 2n ed. - 1968. — Franchises. - § 1. - P. 722.
3. Code of Federal Regulations (March 18, 2021) [Elektronny resurs] // URL: <https://www.acquisition.gov/browse/index/far> (data obrashcheniya: 29.04.2021).
4. Vakhtinskaya I.S. Grazhdansko-pravovye priznaki kontsessionnogo soglasheniya: Diss. kand. yurid. nauk: 12.00.03. // MGU. - M.: 2008. – S. 139.
5. Doronina N.G. K proyektu zakona o kontsessionnykh dogovorakh. // V kn.: Dogovor: pravovye i ekonomicheskkiye aspekty. Sbornik nauchnykh trudov. - M.: OOO «Nestor Akademik Pabliherz», 1999. – Vyp 1. - S. 129.
6. Federal Trade Commission 16 CFR Parts 436 and 437 Disclosure Requirements and Prohibitions Concerning Franchising and Business Opportunities; 2007 [Elektronny resurs] // URL: <https://www.ftc.gov/sites/default/files/070330franchiserulefrnotice.pdf> (data obrashcheniya: 29.04.2021).
7. Federalny zakon "O kontsessionnykh soglasheniyakh" ot 21.07.2005 N 115-FZ [Elektronny resurs] // CPS KonsultantPlyus: Zakonodatelstvo: Versiya Prof. -URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_5142/ (data obrashcheniya: 29.04.2021).
8. Grazhdansky kodeks Rossyskoy Federatsii chast 2 (GK RF ch.2) 1996 goda N 14-FZ [Elektronny resurs] // CPS KonsultantPlyus: Zakonodatelstvo: Versiya Prof. -URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_5142/ (data obrashcheniya: 29.04.2021).
9. Charles River Bridge v. Warren Bridge, 36 U.S. 11 Pet. 420 420 October 23, 1837 [Elektronny resurs] Leagle, Inc. – URL: <https://www.leagle.com/decision/inilco20091109179> (data obrashcheniya: 29.04.2021).
10. Pospelov S.V. Kontsessiya kak perspektivnyy sposob privlecheniya pryamykh inostrannykh i natsionalnykh investitsiy v infrastruktturnye obyekty Rossyskoy Federatsii: Diss... kand. ekon. nauk: 08.00.14. / Gosudarstvennyy universitet upravleniya. - M.: 2005. - S. 267
11. Nikiforov A.N. Formirovaniye i ispolzovaniye kontsessionnogo mekhanizma lokalnykh estestvennykh monopoly (na primere predpriyaty tipa «Vodokanal» i «Teploenergo»): Diss... kand. ekon.

- nauk: 08.00.05. / Nizhegorodsky gosudarstvenny arkhitekturno-stroitelny universitet - Nizhny Novgorod, 2002. - S. 234.
12. Charles L.D. Corporations: Franchise and License Distinguished. Op. cit. Michigan Law Review. 1988 - N 8. - P. 706 [Elektronny resurs] // URL: https://www.jstor.org/stable/1273930?refreqid=excelsior%3Ab6d32d8e8499e0b4129524c08dde55e7&seq=1#metadata_info_tab_contents (data obrashcheniya: 29.04.2021).
 13. WEST COAST DISPOSAL SERVICE, INC., a Florida Corporation, Appellant, v. Carl E. SMITH and Amy H. Smith July 25, 2009 [Elektronny resurs] // Leagle, Inc. – URL: <https://www.leagle.com/decision/inilco20091109179> (data obrashcheniya: 29.04.2021).
 14. Satterlee Company v. Mathewson Company, 27 U.S. 2 Pet. 380 380 October 24, 1978 [Elektronny resurs] // Leagle, Inc. – URL: <https://www.leagle.com/decision/inilco20091109179> (data obrashcheniya: 29.04.2021).
 15. Bagdasarova A.V. Kontsessionnoye soglasheniye v grazhdanskom prave Rossii i zarubezhnykh stran: Diss. k. yu. n. 12.00.03. / Moskovsky gosudarstvenny institut mezhdunarodnykh otnosheny (Universitet) MID Rossii - M., 2009 – С. 260.
 16. Savas E.S. Privatization, The Key to Better Government. - Chatham, 1987 – P. 166.
 17. Ronald C. Moe and Kevin R. Federal Government Corporations: an Overview. CRC Report for Congress. 2011. – P. 47
 18. Whitfield D. The Welfare State. Privatisation, Deregulation, Commercialisation of Public services: Alternative Strategies for the 1990s. - London: Pluto Press, 1992. - P. 156.
 19. Nugraha S. Privatisation of state enterprises in the 20 century. A step forwards or backwards? A comparative analysis of privatization schemes in selected welfare states. - Groningen: Rijksuniversiteit, 2002. - P. 230.
 20. The Mineral Leasing Act of 1920 30 U.S.C. § 181 (March 10, 2019) [Elektronny resurs] // <https://www.acquisition.gov/browse/index/far> (data obrashcheniya: 29.04.2021).

УДК 341.932.3

Н.В.Скуратович¹

**¹ магистрант 2 курса Международно-правового факультета
Всероссийской академии внешней торговли
Министерства экономического развития Российской Федерации,
Российская Федерация, г. Москва**

*Научный руководитель - Пакерман Г.А.,
к.ю.н., доцент кафедры международного частного права
Всероссийской академии внешней торговли
Министерства экономического развития Российской Федерации,
Российская Федерация, г. Москва*

ПРАВО, ПОДЛЕЖАЩЕЕ ПРИМЕНЕНИЮ ПРИ РАЗРЕШЕНИИ ИНВЕСТИЦИОННЫХ СПОРОВ

Аннотация

На сегодняшний день можно констатировать увеличение и одновременную востребованность инвестиционных отношений, которые возникают в силу инвестиционного контракта между иностранным инвестором и принимающим государством. Вместе с тем, как следствие, увеличивается и количество инвестиционных споров между такими сторонами. В таком случае актуализируется вопрос о порядке разрешения инвестиционных споров и применимом праве, которое необходимо применить к тому или иному инвестиционному спору. Камнем преткновения становятся существующие проблемы в правовой регламентации обозначенных отношений.

В настоящей научной статье проанализированы правовые аспекты и проблемы при выборе применимого права, применимому при разрешении возникающих инвестиционных споров

между частным иностранным инвестором и принимающим государством, предложены способы разрешения имеющихся недостатков, правовых проблем и коллизий в данной области.

Исследуя вопрос применимого права, автор в первую очередь преследовал цель изучения и анализа как теоретических, так и практических аспектов применимого права.

Ключевые слова: инвестиционный спор, применимое право, иностранный инвестор, принимающее государство, инвестиционные отношения.

Н.В. Скуратович¹

**¹Ресей Федерациясы Экономикалық даму министрлігінің
Бүкілресейлік сыртқы сауда академиясы
Халықаралық-құқықтық факультетінің 2 курс магистранты,
Ресей Федерациясы, Мәскеу қ.**

ИНВЕСТИЦИЯЛЫҚ ДАУЛАРДЫ ШЕШУ КЕЗІНДЕ ҚОЛДАНЫЛУҒА ЖАТАТЫН ҚҰҚЫҚ

Аңдатпа

Бүгінгі таңда шетелдік инвестор мен қабылдаушы мемлекет арасындағы инвестициялық келісімшартқа байланысты туындайтын инвестициялық қатынастардың өсуін және бір мезгілде сұранысқа ие екендігін айтуға болады. Сонымен бірге, нәтижесінде мұндай тараптар арасында инвестициялық даулардың саны да артады. Мұндай жағдайда инвестициялық дауларды шешу тәртібі және қандай да бір инвестициялық дауға қолданылуы қажет, қолданылатын құқық туралы мәселе өзектендіріледі. Белгіленген қатынастарды құқықтық реттеудегі бар проблемалар кедергі болады.

Осы ғылыми мақалада жеке шетелдік инвестор мен қабылдаушы мемлекет арасында туындайтын инвестициялық дауларды шешу кезінде қолданылуға жататын, қолданылатын құқықты таңдау кезіндегі құқықтық аспектілер мен проблемалар талданды, осы саладағы бар кемшіліктерді, құқықтық проблемалар мен коллизияларды шешу тәсілдері ұсынылды.

Қолданылатын құқық мәселесін зерттей отырып, автор ең алдымен қолданылатын құқықтың теориялық және практикалық аспектілерін зерттеу және талдау мақсатын көздеді.

Түйінді сөздер: инвестициялық дау, қолданылатын құқық, шетелдік инвестор, қабылдаушы мемлекет, инвестициялық қатынастар.

N.V.Skuratovich¹

**¹second year master's degree student of the Faculty of International Law,
Russian Foreign Trade Academy of the
Ministry of Economic Development of the Russian Federation,
the Russian Federation, Moscow**

THE LAW TO BE APPLIED IN THE SETTLEMENT OF INVESTMENT DISPUTES

Abstract

To date, we can state the increase and simultaneous demand for investment relations that arise due to an investment contract between a foreign investor and the host state. At the same time, as a result, the number of investment disputes between such parties also increases. In this case, the question of the procedure for resolving investment disputes and the applicable law that should be applied to a particular investment dispute is updated. The existing problems in the legal regulation of the designated relations become a stumbling block.

This scientific article analyzes the legal aspects and problems in choosing the applicable law necessary to resolve emerging investment disputes between a private foreign investor and the host state, and suggests ways to resolve existing shortcomings, legal problems and conflicts in this area.

When investigating the question of applicable law, the author primarily pursued the goal of studying and analyzing both theoretical and practical aspects of applicable law.

Keywords: investment dispute, applicable law, foreign investor, host state, investment relations.

При определении норм материального и процессуального права, подлежащих применению при разрешении инвестиционного спора, следует учитывать ряд обстоятельств. В частности, в данном процессе необходимо принимать во внимание принцип автономии сторон и суверенитет принимающего государства.

Положения статута арбитражного процесса содержат основные позиции, связанные с применением исковой давности, пресекательных предписаний, процедуры вручения иска, вопросы доктрины государственных актов и юрисдикционных иммунитетов, толкования права иммунитетов, освобождения от подсудности, оснований изъятия иммунитетов, а также форм отказа.

Следует отметить, что в нормах соглашений о поощрении и взаимной защите капиталовложений о порядке разрешения инвестиционных споров между государством-участником и иностранным инвестором, как правило не отражается статут арбитражного процесса.

Ссылка на арбитраж **«ad-hoc» в рамках арбитражного соглашения**, на применяемые нормы материального права не влекут подчинения государства-участника соглашения процессуальному праву зарубежного государства [1].

В случае, если государство-участник арбитражного соглашения выразило согласие о применении процессуального права зарубежного государства, это означает и подчинение как требованиям арбитража, так и другим судебным решениям судов иностранных государств, касающихся данного арбитражного разбирательства и подлежащих применению согласно процессуальному праву.

Как пишет профессор Г. Домиан, отказ от иммунитета в суде распространяется на процесс о действительности или толковании арбитражного соглашения перед судебными органами государства, на государственные меры по поддержке, содействию арбитражу, субсидиарное определение арбитров, осуществление судебных действий, на которые не уполномочен международный арбитраж, на судебный надзор за арбитражным процессом по обеспечению процессуальных гарантий и на процесс перед судебными органами государства по отмене арбитражного решения [2, с. 54-55].

В соответствии со статьей 9 проекта Федерального закона «О юрисдикционном иммунитете иностранного государства и его собственности» отказ от иммунитета в письменном виде охватывает вопросы, в части осуществления российскими судами функций содействия и контроля в отношении арбитража [3].

В случаях рассмотрения инвестиционных споров в национальных судебных органах при-

менимое процессуальное право определяется по принципу **«lex fori»**, то есть закону национального суда, где осуществляется судопроизводство.

Вместе с тем, следует отметить, что международный арбитраж не имеет какой-либо национальной принадлежности, а, следовательно, и своего **«lex fori»**. В этой связи, арбитражное производство определяется правилами, установленными в регламенте, в соответствии с которым разрешается спор.

Так, например, Международный коммерческий арбитраж при Торгово-промышленной палате Российской Федерации применяет свой регламент [4], а если вопросы не урегулированы, то в соответствии с нормами Федерального закона «О международном коммерческом арбитраже» самостоятельно определяет процедуру, следуя принципам равенства сторон и обеспечения права на защиту, включая определение относимости и допустимости, значимости и существенности доказательств [5].

Арбитраж при Международной Торговой палате в г. Париже при рассмотрении дел и разрешении споров руководствуется собственным регламентом, а также правилами, которые были установлены сторонами спора. При неурегулированности каких-либо вопросов правила разрешения ситуации определяют сами арбитры, применяя при необходимости, национальное законодательство.

Регламентом Комиссии ООН по праву международной торговли (ЮНСИТРАЛ) установлена свобода арбитров при условии соблюдения регламента, а также императивных норм законодательства, применяемого к арбитражу [6].

Арбитражное разбирательство, производимое в рамках Международного центра по урегулированию инвестиционных споров, осуществляется в соответствии с арбитражным регламентом. По вопросам неурегулированным регламентом, арбитры принимают решения самостоятельно.

Арбитраж, производимый на основании Вашингтонской конвенции руководствуется нормами третьего раздела конвенции, а также Правилами арбитражного рассмотрения споров, действовавшими на момент соглашения сторон об арбитражном рассмотрении спора. Кроме того, стороны уполномочены самостоятельно определять применимое процессуальное право. В иных случаях, а также в случае дефекта арбитражной оговорки, вопрос определения применимого процессуального права решается арбитрами.

Место проведения арбитражного разбирательства может быть определено в арбитражном соглашении **«ex-facto»** или в соглашении о поощрении и взаимной защите капиталов-

ложений. Так в соглашении Российской Федерации с Италией местом арбитражного разбирательства определен г. Стокгольм. При этом сторонам соглашения представлено право изменение места проведения рассмотрения спора по взаимному соглашению. В соглашении Российской Федерации и Соединенных Штатов Америки местом проведения является территория государств-членов Нью-Йоркской конвенции. Данное обстоятельство обусловлено необходимостью принятого решения. В случае не достижения участниками спора соглашения о месте проведения арбитражного разбирательства, как правило выбирается территория государства реципиента инвестиций. Поскольку место проведения арбитражного разбирательства, как правило определяется после возникновения спора, применение «*lex loci arbitri*» для определения статуса арбитражного производства не будет эффективным. В этой связи определение статуса арбитражного производства целесообразно осуществлять нормами арбитражного соглашения или соглашения о поощрении и взаимной защите капиталовложений.

В случае, если в момент возникновения разбирательства применимое процессуальное право не определено, либо государство-реципиент инвестиций не выразило подчинений зарубежному процессуальному праву, возникает дополнительное препятствие для решения спора. Судебное рассмотрение может начинаться лишь в том случае, если ответчику надлежащим образом вручен иск. В соответствии с международной судебной практикой адресат вручения иска определяется применимым процессуальным правом. Вместе с тем суверенное качество государства определяет специальные требования к процедуре вручения иска. Вручение иска признается надлежащим, если соблюдены критерии адресата и способа доставки.

Вопросы, связанные с определением адресата, имеют различные способы решения. Так, немецкое законодательство, при решении данного вопроса отсылает к законодательству-ответчику, согласно которому должен быть установлен государственный орган, уполномоченный на получение иска [7, с. 91].

Законом о государственном иммунитете Великобритании в статье 12(1), а также законом США об иммунитете иностранных государств в параграфе 1608(а) (3,4) надлежащим адресатом вручения иска определен министр иностранных дел, который должен направить его в компетентный орган, представляющий государство в конкретном арбитражном разбирательстве.

В соответствии со статьей 21 проекта Федерального закона «О юрисдикционном имму-

нитете иностранных государств и его собственности» иск будет считаться врученным надлежащим образом при получении повестки или иного процессуального документа Министерством иностранных дел соответствующего государства [3].

Однако, вручение повестки или иного процессуального документа главе дипломатического представительства без специальных на то полномочий, в соответствии с публичным правом будет считаться не действительным поскольку дипломатические миссии не выполняют задачи по представительству государства в арбитражных разбирательствах на территории зарубежных стран.

Обычные способы доставки иска (курьерская доставка или доставка почтой) будет противоречить международному публичному праву, поскольку не соблюдает суверенитет государства-ответчика. Международная практика рассмотрения арбитражных споров признает конвенционный и дипломатический способы доставки иска.

Конвенционный способ доставки иска предполагает его направление через Министерство иностранных дел в соответствующую дипломатическую миссию, расположенную на территории государства-ответчика. Посольство государства, где расположен суд передает иск в Министерство иностранных дел государства-ответчика.

Согласно дипломатическому способу вручения иска Министерство иностранных дел государства, где расположен суд, передает иск главе дипмиссии государства-ответчика. После чего дипломатическое представительство направляет иск в свое Министерство иностранных дел.

В силу статьи 21 проекта Федерального закона «О юрисдикционном иммунитете иностранных государств и его собственности» предусматривается дипломатический порядок вручения иска [3].

Соглашение сторон о способе вручения иска может быть частью арбитражного соглашения сторон. Способ вручения иска и адресат, отличающиеся от обычного и нормативного регулирования, могут быть определены сторонами спора в соглашении о вручении иска.

De jure иск считается врученным надлежащим образом с момента его получения конвенционным или дипломатическим способом министром иностранных дел государства-ответчика, если иное не предусматривается соглашением сторон о вручении иска. Одновременно с этим иск вручается в письменной форме и изготавливается на языке оригинала, а также не государственном языке государства-ответчика.

При определении материального права, подлежащего применению, государство-реципиент и инвестор имеют различные цели. Вместе с тем, при наличии соглашения между ними о выборе права, будет устранение любого иного правопорядка, кроме национального правопорядка, принимающего государство. Данные обстоятельства обуславливаются передачей государством частному лицу суверенных прав, связанных с использованием объектов государственной собственности и представлением права осуществления деятельности являющейся государственной монополией.

Регулирование суверенных функций, прав может быть только на основании национальных норм права государства-реципиента. Перечисленные вопросы не подлежат урегулированию посредством норм публичного права или зарубежных стран. В рамках инвестиционных правоотношений между государством и иностранным инвестором выбор применимого материального права может перейти из области международного частного права в публичное право. В таком случае в инвестиционном соглашении государство, фигурируя, как частное лицо, при осуществлении своих прав выступает в качестве суверена.

Иностранные инвесторы стремятся препятствовать злоупотреблениям государства с законодательной властью с тем, чтоб государство не имело возможности фактически или юридически лишить основы заключенное инвестиционное соглашение. В этих целях иностранный инвестор при заключении арбитражного соглашения о выборе права, стремится получить в свою пользу оговорки из национального права государства, допустимые в рамках публичного порядка, императивных норм национального законодательства и компетенции государственного органа, действующего от имени государства-реципиента. В аналогичных целях используется арбитражная оговорка о применении наряду с национальным правом принимающего государства общепризнанных принципов и норм международного права.

Право подлежащее применению при разрешении инвестиционных арбитражных споров определяются посредством национального законодательства или соглашения о поощрении и взаимной защите капиталовложений и через соглашение сторон о выборе права. В случае невозможности использования перечисленных способов выбора применимого материального права оно может быть определено посредством решения национального судебного органа или международного арбитража.

Материальное право подлежащее к применению может определяться посредством общих

коллизийных норм национального законодательства в случаях, если:

- между государством-реципиентом и государством-инвестором не заключено соглашение о поощрении и взаимной защите капиталовложений;

- если соглашением о поощрении и взаимной защите капиталовложений не установлено право подлежащее применению;

- если норма национального права имеет императивный характер.

На основании пункта 3 статьи 1186 гражданского кодекса Российской Федерации, если международный договор Российской Федерации содержит материально-правовые нормы, подлежащие применению к соответствующему отношению, определение на основе коллизийных норм права, применимого к вопросам, полностью урегулированным такими материально-правовыми нормами, исключается.

Право подлежащее применению может определяться путем соглашения о его выборе. По общему подходу сторонами международных договорных отношений в рамках принципа автономии воли может избираться правопорядок, регламентирующий договорные отношения (коллизийно-правовая отсылка) или нормы, которые будут включены в договор (материально-правовая отсылка). Принцип автономии воли сторон соглашения относятся к конкретному национальному правопорядку. Правовая система Российской Федерации поддерживает соглашение о выборе права [8]. Принцип автономии воли сторон, для отношений между частными лицами, признается правовыми системами большинства государств.

Система национального права принимающего государства, признающая принцип автономии воли сторон, является достаточным основанием для договора о выборе права между иностранным инвестором и принимающим государством. Данное обстоятельство обусловлено тем, что международной правовой судебной практикой признается применение частного правового метода регулирования отношений, вытекающих из инвестиционных договоров между инвестором и государством-реципиентом. Так, в разбирательстве между государством *Liviav. British Petroleum* арбитраж квалифицировал процесс, как датский и к принципу автономии воли сторон подошел через датское международное частное право, в связи с чем, применил принципы, которые стороны указали в арбитражной оговорке о применимом праве.

В судебной практике имеют место случаи применения принципа автономии воли сторон при разрешении инвестиционных споров

не только сторонами спора, но и судами при отсутствии выраженного выбора права сторонами. Например, при рассмотрении спора между Sapphire International Petroleum Ltd v. National Iranian Oil Company, иранское правительство отказалось исполнять условия договора. Соглашение квалифицировано судом, как частично публично-правовое и в тоже время, как частно-правовое. Однако в ходе дальнейшего разбирательства при определении права подлежащего применению, суд исходил из принципа автономии воли сторон. Судом было указано, что нормы коллизионного права не являются для него обязательными, поскольку арбитраж имеет договорную основу.

Представляется, что в таком подходе сохраняются риски неисполнения решения, поскольку правовая сила решения находится в

зависимости от соблюдения национального права. Если национальной правовой системе, в которой необходимо признать и исполнить решение иностранного арбитража, неизвестен институт гипотетической воли сторон, такой подход суда может быть признан противоречащим публичному порядку. Таким образом в соответствии с пунктом два статьи пять Нью-Йоркской конвенции в признании и исполнении решения иностранного арбитража будет отказано.

В целях обеспечения действительности договора о выборе права необходимо так же разрешить конфликт между условиями соглашения сторон, нормами соглашения о поощрении и взаимной защите капиталовложений и национального законодательства принимающего государства.

Список использованных источников:

1. Костицын А.В. Арбитраж ad hoc. Руководство по применению. Версия 2.017 [Электронный ресурс]: монография / Костицын А.В., Бормотов А.В. — Саратов: Ай Пи Эр Медиа, 2018. — 89 с. - URL: <http://www.iprbookshop.ru/75878.html> (дата обращения: 05.05.2021).
2. Шмиттгофф К.М. Арбитраж ad hoc и институционный арбитраж // Экспорт: право и практика международной торговли: Пер. с англ. Export trade. The Law and Practice of International Trade / Ответственный редактор А.С. Комаров, профессор, член-корреспондент УНИДРУА. — М.: Юридическая литература, 1993. - 345 с.
3. Проект Федерального закона № 127618-4 «О юрисдикционном иммунитете иностранного государства и его собственности» // СПС Гарант. -URL<http://base.garant.ru/5129374/> (дата обращения: 04.05.2021).
4. Регламент Международного коммерческого арбитражного суда при Торгово-промышленной палате Российской Федерации, утвержден Приказом ТПП РФ от 18 октября 2005 года № 76 с изменениями и дополнениями, внесенными Приказом ТПП РФ от 23 июня 2010 года №28 и Приказом ТПП РФ от 8 ноября 2013 года №78 // URL: <https://mkas.tpprf.ru/ru/reglamentmkas.php#href78> (дата обращения: 03.05.2021).
5. Закон РФ от 7 июля 1993 г. № 5338-1 «О международном коммерческом арбитраже» // г., статья 1210 ГК РФ, [Электронный ресурс] // СПС КонсультантПлюс. -URLhttp://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_2303/ (дата обращения: 05.05.2021).
6. Арбитражный регламент ЮНСИТРАЛ (пересмотрен в 2010 г.) // URL: <https://www.uncitral.org/pdf/russian/texts/arbitration/arb-rules-revised/arb-rules-revised-r.pdf> (дата обращения: 05.05.2021).
7. Damian, Helmut. Staatenimmunitat und Gerichtszwang. State Immunity and Judicial Coercion: Grundlagen und Grenzen der Völkerrechtlichen Freiheit Fremder Staaten von Inlandischer Gerichtsbarkeit in Verfahren der Zwangsvollstreckung Oder Anspruchssicherung [German]. — Berlin, Heidelberg, New York, Tokyo, 2018. P. 280.
8. Гражданский кодекс Российской Федерации от 30.11.1994 N 51-ФЗ (ред. от 09.03.2021), статья 1210 ГК РФ, [Электронный ресурс] // СПС КонсультантПлюс. - URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_34154/54393703d61227014112ff2e7d40389d404ac3cf/ (дата обращения 07.05.2021).

References:

1. Kostitsyn A.V. Arbitrazh ad hoc. Rukovodstvo po primeneniyu. Versiya 2.017 [Elektronnyy resurs]: monografiya / Kostitsyn A.V., Bormotov A.V. — Saratov: Ay Pi Er Media, 2018. — 89 s. - URL: <http://www.iprbookshop.ru/75878.html> (data obrashcheniya: 05.05.2021).
2. Shmittgoff K.M. Arbitrazh ad hoc i institutsionny arbitrazh // Eksport: pravo i praktika mezhdunodnoy trgovli: Per. s angl. Export trade. The Law and Practice of International Trade / Otvetst-

- venny redaktor A.S. Komarov, professor, chlen-korrespondent UNIDRUA. — M.: Yuridicheskaya literatura, 1993. - 345 s.
3. Proyekt Federalnogo zakona № 127618-4 «O yurisdiktsionnom immunitete inostrannogo gosudarstva i ego sobstvennosti» // SPS Garant. - URL <http://base.garant.ru/5129374/> (data obrashcheniya: 04.05.2021).
 4. Reglament Mezhdunarodnogo kommercheskogo arbitrazhnogo suda pri Torgovo-promyshlennoy palate Rossyskoy Federatsii, utverzhden Prikazom TPP RF ot 18 oktyabrya 2005 goda № 76 s izmeneniyami i dopolneniyami, vnesennymi Prikazom TPP RF ot 23 iyunya 2010 goda №28 i Prikazom TPP RF ot 8 noyabrya 2013 goda №78 // URL: <https://mkas.tpprf.ru/ru/reglamentmkas.php#href78> (data obrashcheniya: 03.05.2021).
 5. Zakon RF ot 7 iyulya 1993 g. № 5338-I «O mezhdunarodnom kommercheskom arbitrazhe» // g., statya 1210 GK RF, [Elektronny resurs] // SPS KonsultantPlyus. - URL http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_2303/ (data obrashcheniya: 05.05.2021).
 6. Arbitrazhny reglament YuNSITRAL (peresmotren v 2010 g.) // URL: <https://www.uncitral.org/pdf/russian/texts/arbitration/arb-rules-revised/arb-rules-revised-r.pdf> (data obrashcheniya: 05.05.2021).
 7. Damian, Helmut. Staatenimmunitat und Gerichtszwang. State Immunity and Judicial Coercion: Grundlagen und Grenzen der Valkerrechtlichen Freiheit Fremder Staaten von Inlandischer Gerichtsbarkeit in Verfahren der Zwangsvollstreckung Oder Anspruchssicherung [German]. — Berlin, Heidelberg, New York, Tokyo, 2018. P. 280.
 8. Grazhdansky kodeks Rossyskoy Federatsii ot 30.11.1994 N 51-FZ (red. ot 09.03.2021), statya 1210 GK RF, [Elektronny resurs] // SPS KonsultantPlyus. - URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_34154/54393703d61227014112ff2e7d40389d404ac3cf/ (data obrashcheniya 07.05.2021).

УДК 347.77

Ш.Г. Абдукадыр¹**¹студент 3 курса Высшей школы права «Әділет»****Каспийского общественного университета,****Республика Казахстан, г. Алматы**

*Научный руководитель - Сулейменов Н.С.,
м.ю.н., сеньор-лектор Высшей школы права «Әділет»
Каспийского общественного университета,
Республика Казахстан, г. Алматы*

ЗАЩИТА ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ СОБСТВЕННОСТИ В КИБЕРПРОСТРАНСТВЕ

Аннотация

Настоящий доклад посвящен проблемам интеллектуальной собственности в киберпространстве. Критический характер интеллектуальной собственности столь же актуален в киберпространстве, как и в физическом мире. Тем не менее технологии, присущие киберпространству, могут бросить вызов фундаментальным концепциям права интеллектуальной собственности. Автором было изучено законодательство Республики Казахстан в области прав интеллектуальной собственности и ряд судебных прецедентов, связанных с реализацией прав по защите интеллектуальной собственности в киберпространстве. На основании полученных данных было выявлено, что информационно-коммуникационные технологии и искусственный интеллект представляют собой особые вопросы для авторского и патентного права.

Ключевые слова: интеллектуальная собственность, интернет, киберпространство, товарный знак, домен, киберсквоттер.

Ш.Г. Абдукадыр¹**¹ Каспий қоғамдық университеті****«Әділет» Жоғары құқық мектебінің 3 курс студенті,****Қазақстан Республикасы, Алматы қ.**

ЗИЯТКЕРЛІК МЕНШІКТІ КИБЕРКЕҢІСТІКТЕ ҚОРҒАУ

Аннотация

Бұл баяндама киберкеңістіктегі зияткерлік меншік мәселелеріне арналған. Зияткерлік меншіктің сыни сипаты киберкеңістікте физикалық әлемдегі сияқты маңызды. Дегенмен, киберкеңістікке тән технологиялар зияткерлік меншік құқығының негізгі ұғымдарына қарсы шығуы мүмкін. Автор Қазақстан Республикасының зияткерлік меншік құқығы саласындағы заңнамасын және киберкеңістікте зияткерлік меншікті қорғау жөніндегі құқықтарды іске асыруға байланысты бірқатар сот прецеденттерін зерделеді. Алынған мәліметтер негізінде ақпараттық-коммуникациялық технологиялар мен жасанды интеллект авторлық және патенттік құқық үшін ерекше мәселелер болып табылатыны анықталды.

Түйінді сөздер: зияткерлік меншік, интернет, киберкеңістік, тауар белгісі, домен, киберсквоттер.

Sh.G. Abdukadyr¹**¹third year student of Adilet Law School,****Caspian Social University,****the Republic of Kazakhstan, Almaty**

PROTECTION OF INTELLECTUAL PROPERTY IN CYBER SPACE

Abstract

This report is devoted to the problems of intellectual property in cyberspace. The critical nature of intellectual property is as relevant in cyberspace as in the physical world. Nevertheless, the technolo-

gies inherent in cyberspace can challenge the fundamental concepts of intellectual property law. The author studied the legislation of the Republic of Kazakhstan in the field of intellectual property rights and a number of judicial precedents related to the implementation of intellectual property rights in cyberspace. Based on the data obtained, it was revealed that information and communication technologies and artificial intelligence represent special issues for copyright and patent law.

Keywords: intellectual property, internet, cyberspace, trademark, domain, cybersquatter.

С беспрецедентным появлением компьютеров и Интернета и растущей популярностью электронной коммерции права интеллектуальной собственности приобрели огромное значение. Однако у этой тенденции к усилению зависимости от Интернета и информационно-коммуникационных технологий (ИКТ) есть обратная сторона, а именно трудности, возникающие при обнаружении и защите нарушений интеллектуальной собственности в виртуальном пространстве. Проблема заключается в том, как защитить свои права интеллектуальной собственности и предотвратить ее несанкционированное использование в онлайн-среде. Нарушения интеллектуальной собственности в большей степени происходят в онлайн-среде, чем в автономном режиме, из-за простоты доступа к данным, их копирования и передачи, а также анонимности, связанной с киберпространством.

Нарушения интеллектуальной собственности в киберпространстве включают любое несанкционированное или нелегальное использование товарных знаков, торговых наименований, знаков обслуживания, изображений, музыки, звука или литературных материалов.

Уникальная матрица киберпространства порождает различные категории нарушений, включая гиперссылки, глубокие гиперссылки, фрейминг, мета-теги, рассылку спама и нарушение цифровых авторских прав и другие аналогичные концепции. Патентный закон обеспечивает мощную защиту изобретений и защищает процессы и изобретенные устройства и включает уникальную форму компьютерного программного обеспечения, которое приводит к техническому эффекту.

В соответствии с Законом Республики Казахстан от 16 июля 1999 года № 427-І «Патентный закон Республики Казахстан» [1] и Уголовным кодексом РК за несанкционированное использование патентов предусматривается наказание от штрафа вплоть до лишения свободы до пяти лет.

Закон об авторском праве обеспечивает надежную защиту звукозаписей, литературных материалов, кинематографических произведений среди других форм искусства, которые являются оригинальными и новыми.

Существует множество теорий, защищающих права интеллектуальной собственности,

но общая черта всех теорий состоит в том, что усилия и инициатива автора или создателя должны быть защищены и вознаграждены. Свобода, предоставляемая Интернетом, часто нарушается, именно здесь вступает в игру роль закона и регулирования. Не только национальное законодательство сыграло ключевую роль в укреплении прав интеллектуальной собственности, но также в определенной степени предполагалось согласование различных законодательств в области интеллектуальной собственности во всем мире посредством договоров и конвенций. Тем более, что киберпространство не имеет границ.

Юрисдикция сама по себе является сложной проблемой в киберпространстве, и для решения данного вопроса был разработан ряд теорий или правовых принципов, наиболее заметными из которых являются «Тест минимальных контактов» [2], «Тест эффектов» [3] и «Подход скользящей шкалы Зипро» [4].

Минимальные контакты - это термин, используемый в гражданско-процессуальном законодательстве США для определения того, когда суду одного штата уместно установить личную юрисдикцию в отношении ответчика из другого штата.

Договоры, регулирующие защиту прав интеллектуальной собственности и получившие широкое признание, включают связанные с торговлей аспекты прав интеллектуальной собственности (ТРИПС), Бернскую конвенцию об охране литературных и художественных произведений, Гагское соглашение о депонировании международных образцов, Мадридское соглашение о международной регистрации товарных знаков, Договор о патентном сотрудничестве и Договор ВОИС об авторском праве.

Нарушение прав на товарный знак - одна из важнейших проблем нарушения прав интеллектуальной собственности в киберпространстве. В деле «Yahoo» [5] было установлено, что доменное имя выполняет ту же функцию, что и товарные знаки, и не является просто адресом, но имеет право на равную защиту с товарным знаком.

Закон Республики Казахстан от 26 июля 1999 года № 456-І «О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров» [6] предоставляет владельцам исключительное право на использование их товарных знаков, а также дает ему право по-

давать иск о нарушении своего права и о возмещении убытков.

Примечательное решение было принято на основании дела «Marks & Spenser» [7], в котором говорилось, что «любое лицо, которое намеренно регистрирует название, торговую марку или торговую марку другой коммерческой организации, столкнется с противодействием и будет подвержено обману. В таких случаях суд будет исходить из того, что общество будет обманутым, если название состоит исключительно из названия или торговой марки другого предприятия».

Споры о доменных именах возникают из-за действий «киберсквоттеров», намеренно регистрирующих доменное имя, которое включает слова, охраняемые торговой маркой, название компании, торговую марку и т.д. Было много судебных исков по разрешению споров о доменных именах, таких как «Marks & Spencer's» [7], дело «Yahoo» [5], в соответствии с которым любая недобросовестная регистрация товарного знака киберсквоттерами с намерением воспользоваться преимуществами хорошо известных товарных знаков строго рассматривалась и запрещалась, а знак был передан законному владельцу.

Политика разрешения споров по доменным именам «Корпорация по управлению доменными именами и IP-адресами» (ICANN) сыграла важную роль в разрешении споров по доменным именам.

В «Google против Рача Равиндер» [8] был зарегистрирован веб-сайт под названием «googlenetbiz.com». Истец, компания Google Inc., подала иск и дело было возбуждено. Google была хорошо известной торговой маркой. Истец утверждал, что веб-сайт ответчика похож на товарный знак Google, зарегистрированный во всем мире. Утверждалось, что ответчик имел скрытые мотивы или недобросовестность при регистрации своего веб-сайта, чтобы запутать пользователей Интернета, и что это нарушает Торговую марку, поскольку она идентична всемирной торговой марке «Google» и сходна с ней до степени смешения. Решение было в пользу истца и предписывало передать сайт в Google Inc.

Аналогичным образом в деле «Tata Sons Limited против Мону Косури и других» [9] ответчиком был известный киберсквоттер, зарегистрировавший ряд доменных имен, содержащих имя Tata, которое является широко известной торговой маркой истца. Было решено, что имена доменов в Интернете - это больше, чем адреса в Интернете, и они имеют право на защиту, равную защите товарных знаков, и истцу был предоставлен временный судебный запрет.

Глубокая гиперссылка вызывает множество юридических проблем, в том числе несет ли ссылающийся сайт ответственность, если он содержит ссылки на незаконные материалы, такие как веб-сайты, содержащие пиратские версии программного обеспечения, незаконные загрузки мультимедии, помимо различных нарушений товарных знаков и авторских прав.

В деле «TicketMaster против Microsoft» [10], TicketMaster подал в суд на Microsoft, поскольку Ответчик на своем веб-сайте «Seattle Sidewalks» установил ссылки на домашнюю страницу истца. Истец утверждал, что ответчик виновен в вводе в заблуждение торговой марки и ее размывании. По глубоким гиперссылкам пользователи переходили на страницы заказов TicketMaster, но при этом пользователи не посещали домашнюю страницу TicketMaster, что, как следствие, лишает пользователей возможности читать рекламные материалы истца на его домашней странице. Хотя этот вопрос был урегулирован между двумя сторонами, проблема гиперссылки и аналогичной интеллектуальной собственности приобретает все большее значение.

Один из самых известных в мире судебных исков за нарушение авторских прав в цифровом формате является дело «Napster» [11], по которому ответчики предъявили истцу иск за обмен файлами P2P. На данный момент Napster предоставил программное обеспечение, с помощью которого пользователь может обмениваться медиафайлами (файлами MP3), хранящимися на его компьютере, с другим пользователем Napster. С момента подачи иска Napster Inc., музыкальные компании требовали 100000 долларов США за каждую защищенную авторским правом песню, загруженную с помощью Napster. Между сторонами было достигнуто соглашение, в соответствии с которым Napster должен был отдать треть всей будущей прибыли компании.

Резюмируя вышеизложенное, необходимо отметить, что Защита интеллектуальной собственности имеет решающее значение для успеха электронной коммерции. Традиционные законы о защите интеллектуальной собственности применяются также в киберпространстве. Однако из-за неотъемлемой природы Интернета возникло несколько уместных вопросов, таких как принципы определения юрисдикции, признание гибридных разновидностей онлайн-нарушений, разрешение конфликта вопросы законов, которые в равной степени применяются в киберпространстве. Ученые выступают за комбинированный подход социологических, технологических и правовых инициатив и мер по защите прав интеллектуальной

собственности в киберпространстве. Правовая защита нарушения прав интеллектуальной собственности в киберпространстве - очень многообразная и комплексная область. Тем не

менее, это вызов цифровой эпохи, который мы должны принять в интересах развивающегося электронного информационного общества.

Список использованных источников:

1. Закон Республики Казахстан от 16 июля 1999 года № 427-І «Патентный закон Республики Казахстан» [Электронный ресурс] // ИС ПАРАГРАФ. - Режим доступа: https://online.zakon.kz/document/?doc_id=1013991 (дата обращения: 20.04.2021).
2. *Washington v. International Shoe Co, 326 US 1945 (317)* [Электронный ресурс]. - Режим доступа: <https://supreme.justia.com/cases/federal/us/326/310/> (дата обращения: 19.04.2021).
3. *Calder v. Jones, 465 US 783 (1984)* [Электронный ресурс]. - Режим доступа: <https://supreme.justia.com/cases/federal/us/465/783/> (дата обращения: 17.04.2021).
4. *Zippo Manufacturer v. Zippo Dot Com, 952 F Supp 1119 (DCWD Pa. 1997)* [Электронный ресурс]. - Режим доступа: <https://law.justia.com/cases/federal/district-courts/FSupp/952/1119/1432344/> (дата обращения: 18.04.2021).
5. *Yahoo.com v. Akash Arora 1999 PTC (19) 201* [Электронный ресурс]. - Режим доступа: <https://indiancaselaws.wordpress.com/2015/07/15/yahoo-inc-v-akash-arora-anr/> (дата обращения: 20.04.2021).
6. Закон Республики Казахстан от 26 июля 1999 года № 456-І «О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров» [Электронный ресурс] // ИС ПАРАГРАФ. - Режим доступа: https://online.zakon.kz/document/?doc_id=1014203 (дата обращения: 20.04.2021).
7. *Marks & Spencer's v. One-in-A Million 1998 FSR 265* [Электронный ресурс]. - Режим доступа: <https://www.casemine.com/judgement/uk/5a938b3f60d03e5f6b82bbd8> (дата обращения: 20.04.2021).
8. *Google Inc. v. Mr. Racha Ravinder. Case No. D2009-1454* [Электронный ресурс]. - Режим доступа: <https://www.wipo.int/amc/en/domains/decisions/html/2009/d2009-1454.html> (дата обращения: 20.04.2021).
9. *Tata Sons Limited v. Mr. Manu Kosuri & Ors.* [Электронный ресурс]. - Режим доступа: <https://indiancaselaws.wordpress.com/2015/07/18/5307/> (дата обращения: 21.04.2021).
10. *Ticketmaster Corporation v. Microsoft Corporation* [Электронный ресурс]. - Режим доступа: <http://www.legalserviceindia.com/legal/article-4395-ticketmaster-corporation-vs-microsoft-corporation-a-case-comment.html> (дата обращения: 21.04.2021).
11. *A & M RECORDS, Inc. v. Napster, Inc.* [Электронный ресурс]. - Режим доступа: <https://law.justia.com/cases/federal/district-courts/FSupp2/114/896/2343353/> (дата обращения: 21.04.2021).

References:

1. *Zakon Respubliki Kazakhstan ot 16 iyulya 1999 goda № 427-І «Patentny zakon Respubliki Kazakhstan»* [Elektronny resurs] // IS PARAGRAF. - Rezhim dostupa: https://online.zakon.kz/document/?doc_id=1013991 (data obrashcheniya: 20.04.2021).
2. *Washington v. International Shoe Co, 326 US 1945 (317)* [Elektronny resurs]. - Rezhim dostupa: <https://supreme.justia.com/cases/federal/us/326/310/> (data obrashcheniya: 19.04.2021).
3. *Calder v. Jones, 465 US 783 (1984)* [Elektronny resurs]. - Rezhim dostupa: <https://supreme.justia.com/cases/federal/us/465/783/> (data obrashcheniya: 17.04.2021).
4. *Zippo Manufacturer v. Zippo Dot Com, 952 F Supp 1119 (DCWD Pa. 1997)* [Elektronny resurs]. - Rezhim dostupa: <https://law.justia.com/cases/federal/district-courts/FSupp/952/1119/1432344/> (data obrashcheniya: 18.04.2021).
5. *Yahoo.com v. Akash Arora 1999 PTC (19) 201* [Elektronny resurs]. - Rezhim dostupa: <https://indiancaselaws.wordpress.com/2015/07/15/yahoo-inc-v-akash-arora-anr/> (data obrashcheniya: 20.04.2021).
6. *Zakon Respubliki Kazakhstan ot 26 iyulya 1999 goda № 456-І «O tovarnykh znakakh, znakakh obsluzhivaniya i naimenovaniyakh mest proiskhozhdeniya tovarov»* [Elektronny resurs] // IS PARAGRAF. - Rezhim dostupa: https://online.zakon.kz/document/?doc_id=1014203 (data obrashcheniya: 20.04.2021).
7. *Marks & Spencer's v. One-in-A Million 1998 FSR 265* [Elektronny resurs]. - Rezhim dostupa: <https://www.casemine.com/judgement/uk/5a938b3f60d03e5f6b82bbd8> (data obrashcheniya: 20.04.2021).

8. Google Inc. v. Mr. Racha Ravinder. Case No. D2009-1454 [Elektronny resurs]. - Rezhim dostupa: <https://www.wipo.int/amc/en/domains/decisions/html/2009/d2009-1454.html> (data obrashcheniya: 20.04.2021).
9. Tata Sons Limited v. Mr. Manu Kosuri & Ors. [Elektronny resurs]. - Rezhim dostupa: <https://indiancaselaws.wordpress.com/2015/07/18/5307/> (data obrashcheniya: 21.04.2021).
10. Ticketmaster Corporation vs. Microsoft Corporation [Elektronny resurs]. - Rezhim dostupa: <http://www.legalserviceindia.com/legal/article-4395-ticketmaster-corporation-vs-microsoft-corporation-a-case-comment.html> (data obrashcheniya: 21.04.2021).
11. A & M RECORDS, Inc. v. Napster, Inc. [Elektronny resurs]. - Rezhim dostupa: <https://law.justia.com/cases/federal/district-courts/FSupp2/114/896/2343353/> (data obrashcheniya: 21.04.2021).

УДК 347

Д.Р.Акчурина¹

**¹студентка 3 курса Волго-Вятского института (филиала)
Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА),
Российская Федерация, г. Киров**

*Научный руководитель - Кирсанов К.А.,
к.ю.н., доцент кафедры гражданского права и процесса
Волго-Вятского института (филиала)
Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА),
Российская Федерация, г. Киров*

ЗАЩИТА ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНЫХ ПРАВ В СЕТИ ИНТЕРНЕТ

Аннотация

В статье раскрывается понятие «интеллектуальные права». Рассматривается вопрос о видах интеллектуальных прав, а также об объектах их нарушения. Автором изучены дополнительные термины, такие, как «интеллектуальная собственность» и «личные неимущественные права». Раскрываются основные причины нарушения интеллектуальных прав в сети Интернет. Проанализирована статистика судебных исков Российской Федерации, а также стран Европы и Азии. Рассмотрены несколько исков, связанных с нарушением интеллектуальных прав в сети Интернет. На основе проведенного исследования автором предлагаются пути решения возникших проблем, связанных с защитой интеллектуальных прав в сети Интернет. В завершение статьи указано, к каким специалистам можно обратиться за юридической помощью для восстановления нарушенных прав.

Ключевые слова: интеллектуальные права, интернет, защита, нарушение, собственность, ответственность, блогер.

Д.Р.Акчурина¹

**¹О.Е. Кутафин атындағы Университеттің
Волго-Вятск институтының (филиалының) 3 курс студенті,
Ресей Федерациясы, Киров қ.**

ИНТЕРНЕТ ЖЕЛІСІНДЕ ЗИЯТКЕРЛІК ҚҰҚЫҚТАРДЫ ҚОРҒАУ

Аңдатпа

Мақалада «зияткерлік құқықтар» ұғымы ашылады. Зияткерлік құқықтардың түрлері, сондай-ақ оларды бұзу объектілері туралы мәселе қарастырылады. Автор «зияткерлік меншік» және «жеке мүліктік емес құқықтар» сияқты қосымша терминдерді зерттеді. Интернет желісінде зияткерлік құқықтардың бұзылуының негізгі себептері ашылады. Ресей Федерациясының, сондай-ақ Еуропа мен Азия елдерінің сот істерінің статистикасы талданды. Интернет желісінде зияткерлік құқықтардың бұзылуына байланысты бірнеше талап-арыздар қарастырылды. Жүргізілген зерттеу негізінде автор интернет желісінде зияткерлік құқықтарды қорғауға байланысты туындаған

мәселелерді шешу жолдарын ұсынады. Мақаланың соңында бұзылған құқықтарды қалпына келтіру үшін қандай мамандарға заңгерлік көмекке жүгінуге болатыны көрсетілген.

Түйінді сөздер: зияткерлік құқықтар, интернет, қорғау, бұзу, меншік, жауапкершілік, блогер.

D.R.Akchurina¹

¹ third year student of the Volgo-Vyatka Institute (branch)
of Kutafin Moscow State Law University (MSAL),
the Russian Federation, Kirov

PROTECTION OF INTELLECTUAL PROPERTY RIGHTS ON THE INTERNET

Abstract

The article reveals the concept of intellectual property rights. The question of the types of intellectual rights, as well as the objects of their violation, is considered. We studied additional terms, such as intellectual property and personal non-property rights. We have revealed the main reasons for the violation of intellectual property rights on the Internet. The article analyzes the statistics of lawsuits in the Russian Federation, as well as in Europe and Asia. Several claims of infringement of intellectual property rights on the Internet are considered. Based on the author's research, the author suggests ways to solve the problems with the protection of intellectual property rights on the Internet. At the end of the article, it is indicated to which specialists you can apply for legal assistance to restore justice.

Keywords: intellectual property rights, internet, protection, infringement, property, liability, blogger.

В современном мире интернет-пространство развивается с очень большой скоростью. Для кого-то это стало одной из главных проблем современности и человечества, а для других это стало прекрасной возможностью для творчества. Каждый день мы можем видеть результаты трудов множества людей: различные виды картин («арты», портреты, живопись и др.), музыкальные композиции, танцы, интервью, развитие бизнеса и прочее. Объекты творчества и торговли в сети «Интернет» стремительно набирают популярность, и успехом многие хотят воспользоваться в своих корыстных целях. Каждый день совершаются самые различные правонарушения: плагиат, незаконная торговля объектами прав интеллектуальной собственности, торговля контрафактной продукцией через Интернет-магазины – и это только малая часть незаконной деятельности с результатом чужих интеллектуальных трудов. Так как же можно добиться справедливости и защитить свои интеллектуальные права?

Что же является интеллектуальными правами? В ст. 1226 ГК РФ сказано, что ими признаются права, которые включают исключительное право, являющееся имущественным правом, а в случаях, предусмотренных настоящим Кодексом, также личные неимущественные права и иные права (право следования, право доступа и другие)[1]. Если говорить простым языком, то это признаваемые законом субъективные права на владение продуктами интеллектуальной деятельности и способами индивидуализации. По-другому их называют субъективными правами интеллектуальной собственности. Интеллектуальная собствен-

ность – это результат творения человеческого разума. К объектам интеллектуальной собственности относятся изобретения; литературные и художественные произведения; символика; названия и изображения, используемые в коммерческих целях [2]. Полный перечень охраняемых результатов интеллектуальной деятельности мы можем найти в ст. 1225 ГК РФ.

Далее следует ознакомиться с видами интеллектуальных прав. К ним относятся следующие права.

1. Исключительное право входит в группу имущественных прав (ст. 1226 ГК РФ). Исключительное право на продукт интеллектуальной деятельности предусматривает (п. 1 ст. 1229 ГК РФ): право пользования таким продуктом на своё усмотрение в рамках действующего законодательства; право распоряжения этим продуктом (также в это право входит передача и отчуждение); право позволять или возбранять посторонним лицам пользование продуктом интеллектуальной деятельности и др. (ст. 1233 ГК РФ); право на юридическую защиту (пользование продуктом интеллектуальной деятельности третьим лицом без согласия правообладателя считается незаконным и требует применения определенных мер к нарушителю).

2. Личные неимущественные права, напрямую связанные с автором продукта интеллектуальной деятельности, согласно п. 2 ст. 1228 ГК РФ включают в себе: право на авторство, на имя и т.д. Все они не подлежат отчуждению от автора и передаче третьим лицам.

3. Иные интеллектуальные права (следование, доступа и пр.) устанавливаются законодательством о правовом урегулировании некото-

рых объектов интеллектуальной деятельности. Подробный перечень можно найти в ст. 1292, 1293 ГК РФ.

Самыми распространенными случаями нарушения авторского права и смежных прав выступают [3]: пиратская деятельность; экспорт продукции, созданной на основе существующего оригинала с нарушением интеллектуальных прав; какие-либо деяния, намеренно совершенные для взлома или повреждения электронных методов обеспечения безопасности исключительных и смежных с ними прав (в том числе импорт и экспорт подобных программ, их реализация и т. д.); копирование, переоформление или кража данных, связанных с распоряжением правами без соглашения собственников, плагиат (нарушение прав интеллектуальной собственности) и т.п.

Российское общество в настоящее время стало более ответственно относиться к защите интеллектуальных прав. Согласно статистике, каждый год в суды поступает все больше и больше исковых заявлений для защиты своих интеллектуальных прав. Например, в 2019 г. в Суд по интеллектуальным правам поступило на 18% больше исковых заявлений, чем в 2018 г [4]. Однако Россия все равно отстает от своих западных коллег, где данная практика распространена намного больше. На первом месте по количеству исковых заявлений за 2020 год стоит Китай – было подано около 68720 заявлений по защите интеллектуальных прав; далее идет США – 59320 поданных заявлений; и замыкает тройку лидеров Япония с количеством 50520 исковых заявлений [5].

В российской судебной практике в открытом доступе присутствует не так много судебных дел по защите интеллектуальных прав в сети Интернет, однако несколько мы можем рассмотреть в качестве примера. Одно из подобных дел возникло между известным блогером Ильей Варламовым и обществом «Архи.ру». Данное общество использовало 22 фотографии Ильи Варламова на своем веб-сайте. Несмотря на то, что ответчик на размещенных фотографиях указал имя автора и соответствующие реквизиты, истец полагал, что этого недостаточно – нужно было спросить разрешения. Варламов считал свои права нарушенными и требовал компенсации. Суд первой инстанции отказал в удовлетворении иска, но после апелляция отменила решение суда первой инстанции, отмечая, что имело место не цитирование фотографий, а их использование в целях иллюстрирования информационных материалов. Дело дошло до Верховного суда РФ. Он пришел к выводу, что утверждение о возможности цитировать только литературные произведения не соответствуют положениям подп. 1 п.

1 ст. 1274 ГК РФ. В итоге решение суда первой инстанции осталось без изменений [6].

Также в качестве интересного примера можно рассмотреть иск кинокомпании Kinodanz и блогера Евгений Баженова. В иске против блогера Евгения Баженова (YouTube-канал BadComedian) кинокомпания Kinodanz требует удалить обзор на фильм «За гранью реальности» и выплатить 1 млн руб. Причина – нарушения авторских прав. При этом сам Баженов допускает, что канал могут вовсе закрыть. Согласно результатам экспертизы, блогер нарушил права Kinodanz. Однако Баженов считает, что в российском законодательстве плохо прописаны нормы цитирования объектов авторского права с целью критики. Управляющий партнер «Коллегии Медиа-Юристов» Федор Кравченко объяснил Inc., что закон действительно не определяет допустимую продолжительность процитированного отрывка фильма, но статья 1274 ГК РФ определяет качественные критерии, невыполнение которых грозит признанием нарушения исключительного права. Дальнейшая судьба иска пока неизвестна [7].

Рассмотрим еще один уникальный случай защиты интеллектуальных прав в сети интернет: Twitter-блогер Анатолий Капустин намерен подать в суд на магазины «Твое» и Wildberries. Капустин утверждает, что «Твое» украл у него дизайн футболки и теперь продает её в своих точках и на сайте Wildberries. Онлайн-ритейлер считает, что произведение Капустина не имеет творческой ценности. На футболке, о которой идет речь, на спине нанесена надпись «Показалось». Слово написано белым цветом и обрамлено красным прямоугольником – и напоминает нашивку на форме полицейских. Представитель блогера, юрист по интеллектуальным правам Мария Подольская, не назвала конкретную сумму компенсации, которую запрашивает Капустин. Вместе с тем она пояснила, что сейчас требования примерно равны стоимости проданных футболок на Wildberries и футболки, которую Капустин купил в одном из магазинов «Твое». По оценкам «Секрета фирмы», сейчас блогер требует от 80 000 до 300 000 рублей. «Понятие «мем» в судебной практике не встречалось. Это что-то новое», – резюмировала юрист [8].

Для того чтобы защитить свои интеллектуальные права, нужно для начала оценить нарушение прав интеллектуальной собственности. Для этого нужно собрать необходимые доказательства, определиться с ответчиком, а затем написать заявление в ту судебную инстанцию, которая специализируется на подобных спорах (ст. 11 ГК РФ). Спорами по поводу нарушения интеллектуальных прав занимаются и

арбитражные суды, и судебные органы общей юрисдикции (ч.2ст.1248 ГК РФ; ст.1250 ГК РФ).

В исковом заявлении по факту нарушения интеллектуальных прав нужно:

1) подробно изложить факт правонарушения (указать лицо, совершившее его, время (дату), описать конкретно деяние);

2) указать законодательные акты, на основе которых зафиксировано правонарушение;

3) при выявлении неоднократного нарушения интеллектуальных прав описать все случаи по отдельности;

4) конкретно предъявить условия разрешения спора.

Виды ответственности за нарушение интеллектуальных прав указаны в Гражданском кодексе РФ: ст. 1253 предусматривает ликвидацию юридического лица и прекращение деятельности индивидуального предпринимателя в связи с нарушением исключительных прав; ст. 1301 - ответственность за нарушение исключительного права на произведение; ст. 1311 - ответственность за нарушение исключительного права на объект смежных прав; ст. 1406.1. - ответственность за нарушение исклю-

чительного права на изобретение, полезную модель или промышленный образец. Также виды ответственности указаны в КоАП РФ: ст. 7.12. устанавливает нарушение авторских и смежных прав, изобретательских и патентных прав; ст. 14.10. - незаконное использование товарного знака.

Специалисты рекомендуют обратиться за помощью к юристу – так довести дело до логического завершения будет намного проще. Также в качестве способа защиты интеллектуальных прав можно воспользоваться услугами нотариуса, который фиксирует место и время предъявления необходимого документа, хранит его копию и делает соответствующую запись в журнале с указанием даты.

Подводя итог вышесказанному, в большинстве стран мира, в том числе и в России, гражданам приходится регулярно отстаивать свои интеллектуальные права в сети Интернет. Не все пользователи знают, как можно защитить себя и свое творчество. Поэтому гражданам следует обратиться к опыту западных коллег и стать более грамотными в вопросах интеллектуального права, а также не бояться обращаться в судебные органы для защиты своих прав.

Список использованных источников:

1. Гражданский кодекс Российской Федерации часть 4 (ГК РФ ч.4) от 18.12.2006 года № 230-ФЗ [Электронный ресурс] // СПС КонсультантПлюс. – URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_64629/#dst (дата обращения: 05.05.2021).
2. Виды интеллектуальных прав: Международная торговая палата – Всемирная организация бизнеса [Электронный ресурс]. – Режим доступа: [http://www.iccwbo.ru/blog/2016/vidy-intellektualnykh-prav/#:~:text="](http://www.iccwbo.ru/blog/2016/vidy-intellektualnykh-prav/#:~:text=) (дата обращения: 05.05.2021).
3. Нарушение интеллектуальных прав: методы защиты и ответственность. - [Электронный ресурс]. – Режим доступа: <https://patentural.ru/zhurnal/narushenie-intellektualnyix-prav-metodyi-zashhityi-i-otvetstvennost> (дата обращения: 07.05.2021)
4. Статистика деятельности СИПа за 2019 год. [Электронный ресурс]. – Режим доступа: https://www.intellectpro.ru/press/commenters/statistika_deyatel_nosti_sipa_za_2019_gog/ (дата обращения: 07.05.2021).
5. Статистика в области интеллектуальной собственности. [Электронный ресурс]. – Режим доступа: <https://www.wipo.int/ipstats/ru/> (дата обращения: 07.05.2021).
6. Топ-10 самых интересных споров по интеллектуальной собственности за полгода. [Электронный ресурс]. – Режим доступа: <https://pravo.ru/review/view/142418/> (дата обращения: 08.05.2021).
7. На блогера BadComedian подали в суд из-за обзора на фильм «За гранью реальности» [Электронный ресурс]. – Режим доступа: <https://incrossia.ru/news/na-badcomedian-podali-v-sud/> (дата обращения: 08.05.2021).
8. В России намечается первый в истории суд из-за авторских прав на мем. Блогер хочет засудить Wildberries [Электронный ресурс]. – Режим доступа: <https://secretmag.ru/news/v-rossii-namechaetsya-pervyi-v-istorii-sud-iz-za-avtorskikh-prav-na-mem-bloger-khochet-zasudit-wildberries.htm> (дата обращения: 09.05.2021).

References:

1. Grazhdansky kodeks Rossyskoy Federatsii chast 4 (GK RF ch.4) ot 18.12.2006 goda № 230-FZ [Elektronny resurs] // SPS KonsultantPlyus. – URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_64629/#dst (data obrashcheniya: 05.05.2021).
2. Vidy intellektualnykh prav: Mezhdunarodnaya torgovaya palata – Vsemirnaya organizatsiya biznesa [Elektronny resurs]. – Rezhim dostupa: <http://www.iccwbo.ru/blog/2016/vidy-intellektualnykh-prav/#:~:text=> (data obrashcheniya: 05.05.2021).
3. Narusheniye intellektualnykh prav: metody zashchity i otvetstvennost. [Elektronny resurs]. – Rezhim dostupa: <https://patentural.ru/zhurnal/narushenie-intellektualnykh-prav-metodyi-zashchityi-i-otvetstvennost> (data obrashcheniya: 07.05.2021).
4. Statistika deyatel'nosti SIPa za 2019 god. [Elektronny resurs]. – Rezhim dostupa: https://www.intellectpro.ru/press/commenters/statistika_deyatel_nosti_sipa_zh_2019_gog/ (data obrashcheniya: 07.05.2021).
5. Statistika v oblasti intellektualnoy sobstvennosti. [Elektronny resurs]. – Rezhim dostupa: <https://www.wipo.int/ipstats/ru/> (data obrashcheniya: 07.05.2021).
6. Top-10 samykh interesnykh sporov po intellektualnoy sobstvennosti za polgoda. [Elektronny resurs]. – Rezhim dostupa: <https://pravo.ru/review/view/142418/> (data obrashcheniya: 08.05.2021).
7. Na blogera BadComedian podali v sud iz-za obzora film «Za granyu realnosti» [Elektronny resurs]. – Rezhim dostupa: <https://incussia.ru/news/na-badcomedian-podali-v-sud/> (data obrashcheniya: 08.05.2021).
8. V Rossii namechayetsya pervy v istorii sud iz-za avtorskikh prav na mem. Blogger khochet zasudit Wildberries [Elektronny resurs]. – Rezhim dostupa: <https://secretmag.ru/news/v-rossii-namechaetsya-pervyi-v-istorii-sud-iz-za-avtorskikh-prav-na-mem-blogger-khochet-zasudit-wildberries.htm> (data obrashcheniya: 09.05.2021).

УДК 349.2

А.А. Албакова¹

**¹студентка 3 курса Высшей школы права «Эділет»
Каспийского общественного университета,
Республика Казахстан, г. Алматы**

*Научный руководитель – Чингисбаева А.Е.,
м.ю.н., сеньор-лектор Высшей школы права «Эділет»
Каспийского общественного университета,
Республика Казахстан, г. Алматы*

ТЕОРЕТИЧЕСКИЕ И ПРАКТИЧЕСКИЕ ВОПРОСЫ РАСТОРЖЕНИЯ ТРУДОВЫХ ДОГОВОРОВ

Аннотация

Работник и работодатель в соответствии с трудовым законодательством имеют право на заключение, изменение, дополнение, прекращение трудового договора в порядке и на условиях, предусмотренных Трудовым кодексом. Существуют случаи, когда работодатель злоупотребляет данным ему правом. Расторжение трудового договора по инициативе работодателя возможно только при соблюдении обязательных условий в соответствии с основаниями установленных законом. На примере судебной практики рассмотрено, как работник при расторжении трудового договора может защитить свои трудовые права и гарантии.

Ключевые слова: трудовой договор, расторжение, трудовой спор, работодатель, работник, трудовые отношения.

А.А. Албакова¹

**¹Каспий қоғамдық университеті
«Эділет» Жоғары құқық мектебінің 2 курс студенті,
Қазақстан Республикасы, Алматы қ.**

ЕҢБЕК ШАРТТАРЫН БҰЗУДЫҢ ТЕОРИЯЛЫҚ ЖӘНЕ ТӘЖІРИБЕЛІК МӘСЕЛЕЛЕРІ

Аңдатпа

Жұмыскер мен жұмыс берушінің еңбек заңнамасына сәйкес Еңбек кодексінде көзделген тәртіппен және шарттарда еңбек шартын жасасуға, өзгертуге, толықтыруға, тоқтатуға құқығы бар. Жұмыс беруші өзіне берілген құқықты теріс пайдаланатын жағдайлар бар. Еңбек шартын жұмыс берушінің бастамасы бойынша бұзу заңда белгіленген негіздерге сәйкес міндетті талаптар сақталған кезде ғана мүмкін болады. Сот тәжірибесінің мысалында еңбек шарты бұзылған кезде қызметкердің өзінің еңбек құқықтары мен кепілдіктерін қалай қорғауға болатыны қарастырылды.

Түйінді сөздер: еңбек шарты, бұзу, еңбек дауы, жұмыс беруші, қызметкер, еңбек қатынастары.

A.A. Albakova¹

**¹third year student of Adilet Law School,
Caspian Social University,
the Republic of Kazakhstan, Almaty**

THEORETICAL AND PRACTICAL ISSUES OF TERMINATION OF EMPLOYMENT CONTRACTS

Abstract

The employee and the employer, in accordance with labor legislation, have the right to conclude, amend, supplement, and terminate an employment contract in the manner and under the conditions provided for by the Labor Code. There are cases when the employer abuses the right given to him. Termination of an employment contract on the initiative of the employer is possible only if the mandatory conditions are met in accordance with the grounds established by law. Using the example of judicial practice, it is considered how an employee, upon termination of an employment contract, can protect his labor rights and guarantees.

Keywords: employment contract, termination, labor dispute, employer, employee, labor relations.

Трудовые отношения – отношения между работником и работодателем, возникающие при осуществлении прав и обязанностей, предусмотренных трудовым законодательством Республики Казахстан, соглашениями, трудовым, коллективным договорами и актами работодателя.

О характере трудовых отношений могут свидетельствовать обстоятельства, когда работник выполняет определенную работу по конкретной специальности, квалификации, должности с подчинением правилам трудового распорядка, а работодатель выплачивает ему заработную плату и обеспечивает условия труда, обусловленные законодательством о труде.

Отличительные признаки трудового договора от иных видов договоров:

1) выполнение работы по определенной квалификации, специальности, профессии или должности;

2) подчинение и выполнение обязанностей согласно трудовому распорядку;

3) получение заработной платы.

В соответствии с пунктом 3 статьи 33 ТК допуск к работе лица осуществляется только после заключения трудового договора.

Лицо, заключившее гражданско-правовой договор, получает вознаграждение за конечный результат, не за сам труд подрядчика или исполнителя. Размер этого вознаграждения устанавливается по соглашению сторон. Вознаграждение по гражданско-правовым договорам начисляется, как правило, на основании подписанного акта приема-сдачи работ (оказания услуг) [1].

В Трудовом кодексе Республики Казахстан от 23 ноября 2015 года № 414-V (далее - ТК) дается определение понятия «трудовой договор» - письменное соглашение между работником и работодателем, в соответствии с которым работник обязуется лично выполнять определенную работу (трудовую функцию), соблюдать трудовой распорядок, а работодатель обязуется предоставить работнику работу по обусловленной трудовой функции, обеспечить условия труда, предусмотренные настоящим Кодексом, законами Республики Казахстан и иными нормативными правовыми актами Республики Казахстан, коллективным договором, актами работодателя, своевременно и в полном размере выплачивать работнику заработную плату [2].

Следовательно, трудовые отношения возникают между работником и работодателем на основании трудового договора, заключаемого в соответствии с ТК, за исключением случаев, установленных законами Республики Казахстан.

В ст. 49 ТК предусмотрены основания для прекращения трудового договора. Расторжение трудового договора возможно по соглашению сторон, по инициативе работодателя и работника. Основания для расторжения трудовых договоров по инициативе работодателя конкретизированы в статье 52, а порядок их применения определен в статье 53 ТК.

Для единообразного применения в судебной практике некоторых норм законодательства при рассмотрении и разрешении судами трудовых споров было принято нормативное постановление Верховного Суда Республики Казахстан от 6 октября 2017 года № 9 «О некоторых вопросах применения судами законодательства при разрешении трудовых споров».

В соответствии с подпунктом 3) пункта 1 статьи 52 ТК основанием для расторжения трудового договора по инициативе работодателя является снижение объема производства, выполняемых работ и оказываемых услуг, повлекшее ухудшение экономического состояния работодателя.

При расторжении трудового договора по данному основанию работодатель обязан письменно уведомить работников за пятнадцать рабочих дней и указать в уведомлении основание для расторжения трудового договора.

Расторжение трудового договора по данному основанию возможно при одновременном соблюдении следующих условий: закрытие структурного подразделения (цеха, участка); отсутствие возможности перевода работника на другую работу; письменное уведомление не менее чем за один месяц представителей работников с указанием причин, послуживших основанием для расторжения трудового договора (наличие непосредственной связи между экономическими изменениями у работодателя и необходимостью расторжения трудового договора).

Работодатель должен доказать свою финансовую несостоятельность, предоставить доказательства ухудшения экономического состояния путем предоставления финансовых документов, подтверждающих снижение объема производства.

Учитывая, что инициатива расторжения трудового договора исходит от работодателя, на него возлагается обязанность предоставления таких доказательств [3].

Пример. Решением Есильского районного суда города Астаны отказано в удовлетворе-

нии иска Р. к акционерной компании открытого типа с АО о восстановлении на работе.

Материалами дела установлено, что в соответствии с трудовым договором Р. работал в качестве менеджера по проектированию. Данный трудовой договор заключен сроком на 1 год [4].

Приказом от 29 февраля 2016 года в соответствии с пунктом 1 статьи 52 ТК с Р. с 24 марта 2016 года расторгнут трудовой договор. Основанием для расторжения трудового договора указано письменное согласие от 24 февраля 2016 года.

Из пояснений представителя ответчика следует, что основанием для прекращения трудового договора с истцом является снижение объема производства, выполняемых работ и оказываемых услуг, повлекшее ухудшение экономического состояния работодателя (подпункт 3) пункта 1 статьи 52 ТК). В приказе ошибочно указана ссылка на письменное согласие работника.

Ответчиком в подтверждение снижения объема производства, выполняемых работ и оказываемых услуг, повлекшего ухудшение экономического состояния работодателя, предоставлено письмо от 05 февраля 2016 года, согласно которому в отношении проекта заказчик значительно сократил объем услуг компании, в связи с чем бюджет значительно сократился и в филиале компании в г. Астане были прекращены трудовые договоры с двумя сотрудниками. В частности, принято решение о расторжении договоров с менеджером по проектированию, которым являлся истец, и управляющим менеджером проекта.

С приказом о расторжении трудового договора истец был ознакомлен 18 марта 2016 года, однако в суд с иском обратился в октябре 2016 года.

В связи с чем, суд первой инстанции с учетом предоставленных ответчиком доказательств сокращения объема услуг компании и пропуска срока обращения в суд с иском о восстановлении на работе, обоснованно отказал в удовлетворении исковых требований.

Вместе с тем, дело рассмотрено судом с нарушением досудебного порядка урегулирования спора.

В обоснование доводов обращения в согласительную комиссию истцом предоставлено письмо, которое было вручено бухгалтеру компании. Однако, доказательств рассмотрения согласительной комиссией заявления ра-

ботника и вынесенного по нему решения истцом суду предоставлено не было.

В случае нарушения предусмотренных законодательством условий расторжения трудового договора работник вправе обратиться в орган, рассматривающий трудовой спор с требованиями о: восстановлении его в должности; взыскании средней заработной платы за все время вынужденного прогула; взыскании морального вреда.

Рассмотрение споров о расторжении трудового договора на основании пункта 1 статьи 56 ТК по инициативе работника.

В соответствии с пунктами 1, 2 статьи 56 ТК работник вправе по своей инициативе расторгнуть трудовой договор, уведомив об этом работодателя письменно не менее чем за один месяц, за исключением случаев, предусмотренных пунктом 3 настоящей статьи.

Привлечь к дисциплинарной ответственности работника работодатель вправе и тогда, когда он до совершения дисциплинарного проступка подал заявление о расторжении трудового договора по своей инициативе, поскольку трудовые отношения в данном случае прекращаются лишь по истечении месячного срока уведомления [5].

Трудовой договор по инициативе работника может быть расторгнут до истечения срока уведомления, предусмотренного пунктом 1 настоящей статьи, с письменного согласия работодателя.

Из смысла данной нормы закона следует, что работодатель обязан по истечении срока уведомления прекратить трудовые отношения с работником, даже в случае своего несогласия.

Это правило не распространяется на материально ответственных работников, в отношении них днем расторжения трудового договора является день завершения приема-передачи имущества (документации) работодателя.

На основании пункта 5 статьи 56 ТК работник вправе по истечении срока уведомления прекратить работу, за исключением случаев не завершения приема-передачи имущества (документации) работодателя по вине материально ответственных лиц, при этом отсутствие работника на работе не может рассматриваться как прогул, т.е. как дисциплинарный проступок [5].

При этом следует учесть, что за работником сохраняется право отзыва заявления до истечения срока предупреждения, но только с

согласия работодателя, которое должно быть оформлено письменно в течение срока уведомления.

Следует отметить, что на работодателя возлагается обязанность по оформлению расторжения трудового договора, т.е. своевременного издания приказа по истечении срока уведомления и ознакомления работника с приказом и вручения его копии либо направления письмом с уведомлением в течение трех рабочих дней со дня издания приказа.

Расторжение трудового договора по инициативе работника допустимо в случае, когда подача заявления о расторжении трудового договора исходила от самого работника и являлась его добровольным волеизъявлением.

Имеют место случаи, когда работники, обращаясь с иском о восстановлении нарушенных трудовых прав, приводят доводы о том, что заявление было написано под давлением работодателя. В таком случае утверждения работника о том, что его вынудили подать заявление подлежат проверке, с возложением обязанности по доказыванию на самого работника.

По правилам статей 61 и 62 ТК работодатель обязан оформить расторжение трудового договора актом работодателя, вручить копию акта работнику либо направить ему письмом с уведомлением в течение трех рабочих дней со дня издания акта работодателя, по истечении срока уведомления работодатель обязан выдать работнику документы, связанные с трудовой деятельностью.

При расторжении трудового договора на работодателя возлагается обязанность произвести выплату сумм, причитающихся работнику, не позднее трех рабочих дней после его прекращения (пункт 4 статьи 113 ТК) и компенсационную выплату за неиспользованные дни оплачиваемого ежегодного трудового отпуска (ежегодных трудовых отпусков) (пункт 2 статьи 96 ТК) [4].

Так, решением Семейского городского суда отказано в удовлетворении исковых требований А. к КГУ о восстановлении на работе и выплате заработной платы за время вынужденного прогула по тем основаниям, что заявление об увольнении по собственному желанию было добровольным волеизъявлением работника, которое было удовлетворено работодателем, и вынесен приказ об увольнении на основании подпункта 5) статьи 49 ТК. Доказательств того, что заявление истца об увольне-

нии по собственному желанию носило вынужденный характер истцом не предоставлено, также истцом пропущен срок обращения [4].

В другом случае суд посчитал незаконными действия работодателя в части расторжения трудового договора до истечения месячного срока уведомления.

Б. обратилась в Аксуский городской суд Павлодарской области с иском к КГП об отмене приказа об увольнении и восстановлении на работе.

Из обстоятельств дела следует, что Б. работала в КГП в качестве контролера водопроводного хозяйства. В период с 27 октября 2015 года по 25 февраля 2016 года включительно она находилась в отпуске по уходу за ребенком.

В феврале 2016 года в КГП была проведена проверка (аудит), по итогам которой у истца выявлены расхождения по оплате абонентов за коммунальные услуги на сумму 21 613 тенге (недостача). 9 февраля 2016 года Б. обратилась с заявлением об увольнении по собственному желанию с 26 февраля 2016 года. Приказом от 25 февраля 2016 года трудовой договор с ней был расторгнут по пункту 1 статьи 56 ТК.

Судом установлено нарушение работодателем трудового законодательства, поскольку из содержания заявления истца о расторжении трудового договора следует, что истец просила прекратить трудовые отношения с 26 февраля 2016 года, однако работодатель расторг трудовой договор 25 февраля 2016 года, то есть за день до срока, указанного работником.

Расторгнув с истцом трудовой договор с 25 февраля 2016 года, работодатель фактически произвел увольнение работника в одностороннем порядке по собственной инициативе, а не в срок, указанный истцом в своем уведомлении. Тем самым работодателем нарушено право истца на отзыв заявления об увольнении в пределах срока уведомления.

Постановлением судебной коллегии по гражданским делам областного суда решение суда первой инстанции об удовлетворении иска Б. оставлено без изменения [4].

Порядок расторжения трудового договора не регулируется трудовым законодательством, так как прекращение трудового договора оформляется актом работодателя, то и процедуру прекращения трудового договора можно применить по аналогии к расторжению трудового договора, в акте работодателя обязательно должно быть указано основание прекращения трудового договора [6].

Согласно нормативному постановлению Верховного Суда Республики Казахстан от 6 октября 2017 года № 9 работник, уволенный без законного основания, подлежит восстановлению на прежней работе независимо от того, что прежняя должность на момент рассмотрения спора фактически отсутствует (сокращена). Увольнение работника может быть произведено только в соответствии с установленными законом условий и оснований.

Работник является «слабой стороной» трудовых отношений и как показывает судебная практика, суды при рассмотрении исковых заявлений чаще выносят решения в пользу работников, тем самым обеспечивая защиту их прав. Однако работодатели продолжают выигрывать дела благодаря юридическим отделам в их компании: начали пользоваться этим и без причины или же под предлогом разных оснований увольнять работников, формально есть правильно оформленные документы, а на деле ничего нет. Работодателям следует заняться юридической грамотностью работников, обучить трудовому законодательству РК, они должны знать свои трудовые права и гарантии, как и работодатели должны правильно оформлять трудовые отношения согласно трудовому законодательству, не занимаясь в будущем судебными разбирательствами, можно подписать мировое соглашение и любой трудовой спор завершить примирением.

Список использованных источников:

1. Гражданский кодекс Республики Казахстан (Особенная часть) от 1 июля 1999 года № 409 (с изменениями и дополнениями) [Электронный ресурс] // Информационная система ПАРАГРАФ. - URL: https://online.zakon.kz/document/?doc_id=1013880 (дата обращения: 28.04.2021).
2. Трудовой кодекс Республики Казахстан от 23 ноября 2015 года (с изменениями и дополнениями) [Электронный ресурс] // Информационная система ПАРАГРАФ. - URL: https://online.zakon.kz/document/?doc_id=38910832 (дата обращения: 28.04.2021).
3. Нормативное постановление Верховного Суда Республики Казахстан от 6 октября 2017 года № 9 «О некоторых вопросах применения судами законодательства при разрешении трудовых споров» (с изменениями и дополнениями) [Электронный ресурс] // Информационная система ПАРАГРАФ. - URL: https://online.zakon.kz/document/?doc_id=35071444#sub_id=3700 (дата обращения: 28.04.2021).

4. Судебный кабинет. Верховный суд РК. Единое окно для доступа к электронным сервисам судебных органов Республики Казахстан. [Электронный ресурс] // Форум Талдау. - URL: <https://office.sud.kz/forumTaldau/forum.xhtml?category=3&content=banks&view=initial> (дата обращения: 28.04.2021).
5. Чумаченко Ю. Последствия ошибок [Электронный ресурс] // Информационная система ПАРАГРАФ. - URL: https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=30037806#pos=6;-106 (дата обращения: 28.04.2021).
6. Хамзина Ж.А. Некоторые вопросы расторжения трудового договора [Электронный ресурс] // Информационная система ПАРАГРАФ. - URL: https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=33361544 (дата обращения: 28.04.2021).

References:

1. Grazhdansky kodeks Respubliki Kazakhstan (Osobennaya chast) ot 1 iyulya 1999 goda № 409 (s izmeneniyami i dopolneniyami) [Elektronny resurs] // Informatsionnaya sistema PARAGRAF. - URL: https://online.zakon.kz/document/?doc_id=1013880 (data obrashcheniya: 28.04.2021).
2. Trudovoy kodeks Respubliki Kazakhstan ot 23 noyabrya 2015 goda (s izmeneniyami i dopolneniyami) [Elektronny resurs] // Informatsionnaya sistema PARAGRAF. - URL: https://online.zakon.kz/document/?doc_id=38910832 (data obrashcheniya: 28.04.2021).
3. Normativnoye postanovleniye Verkhovnogo Suda Respubliki Kazakhstan ot 6 oktyabrya 2017 goda № 9 «O nekotorykh voprosakh primeneniya sudami zakonodatelstva pri razreshenii trudovykh sporov» (s izmeneniyami i dopolneniyami) [Elektronny resurs] // Informatsionnaya sistema PARAGRAF. - URL: https://online.zakon.kz/document/?doc_id=35071444#sub_id=3700 (data obrashcheniya: 28.04.2021).
4. Sudebny kabinet. Verkhovny sud RK. Yedinoye okno dlya dostupa k elektronnyim servisam sudebnykh organov Respubliki Kazakhstan. [Elektronny resurs] // Forum Taldau. - URL: <https://office.sud.kz/forumTaldau/forum.xhtml?category=3&content=banks&view=initial> (data obrashcheniya: 28.04.2021).
5. Chumachenko Yu. Posledstviya oshibok [Elektronny resurs] // Informatsionnaya sistema PARAGRAF. - URL: https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=30037806#pos=6;-106 (data obrashcheniya: 28.04.2021).
6. Khamzina Zh.A. Nekotorye voprosy rastorzheniya trudovogo dogovora [Elektronny resurs] // Informatsionnaya sistema PARAGRAF. - URL: https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=33361544 (data obrashcheniya: 28.04.2021).

УДК 347.918

А.О.Атабаев¹

**¹студент 3 курса Юридического института
Сибирского федерального университета,
Российская Федерация, г. Красноярск**

*Научный руководитель – Ковалева А.В.,
старший преподаватель кафедры гражданского процесса
Юридического института
Сибирского федерального университета,
Российская Федерация, г. Красноярск*

ЗАКОННОЕ ПРЕДСТАВИТЕЛЬСТВО В АРБИТРАЖНОМ ПРОЦЕССЕ

Аннотация

Данная статья посвящена характеристике законного представительства в арбитражном процессе, включая понятие, особенности, полномочия законных представителей, основания их участия в арбитражном процессе, отличие от договорного представительства. Статья обращается к действующему арбитражному процессуальному законодательству России, анализируя которое

можно увидеть характерные черты данного правового явления. Также увидеть эти особенности помогают работы ученых по данной теме и судебная практика по делам, связанных с законным представительством. Кроме этого, автор статьи указывает на проблемы законного представительства в арбитражном процессе.

Ключевые слова: процессуальное представительство, законное представительство, арбитражный процесс, гражданский процесс, государственная пошлина.

А.О. Атабаев¹

**¹ Сібір федералдық университеті
Заң институтының 3 курс студенті,
Ресей Федерациясы, Красноярск қ.**

ТӨРЕЛІК ПРОЦЕСТЕГІ ЗАҢДЫ ӨКІЛДІК

Аңдатпа

Бұл мақала төрелік процесіндегі заңды өкілдіктің сипаттамасына, яғни заңды өкілдердің түсінігі, ерекшеліктері, өкілеттіктері, олардың шарттық өкілдіктен айырмашылығы, төрелік процеске қатысу негіздеріне арналған. Мақалада Ресейдің қолданыстағы төрелік іс жүргізу заңнамасына сілтеме жасалады, оны талдау арқылы осы құқықтық құбылысқа тән белгілерді көруге болады. Сондай-ақ, ғалымдардың осы тақырыптағы жұмыстары және заңды өкілдікпен байланысты істер бойынша сот тәжірибесі осы ерекшеліктерді көруге көмектеседі. Сонымен қатар, мақала авторы төрелік процесте заңды өкілдік етудің проблемаларын көрсетеді.

Түйінді сөздер: процессуалдық өкілдік, заңды өкілдік, төрелік процесс, азаматтық процесс, мемлекеттік баж.

A.O. Atabaev¹

**¹ third year student of the
Law Institute of Siberian Federal University,
the Russian Federation, Krasnoyarsk**

LEGAL REPRESENTATION IN ARBITRATION PROCEEDINGS

Abstract

This article is devoted to the characteristics of legal representation in the arbitration process, namely, the concept, features, powers of legal representatives, the grounds for their participation in the arbitration process, as opposed to contractual representation. The article refers to the current arbitration legislation of Russia, analyzing which it is possible to see the characteristic features of this legal phenomenon. Also, the work of scientists on this topic and judicial practice in cases related to legal representation help to see these features. In addition, the author of the article points out the problems of legal representation in the arbitration process.

Keywords: procedural representation, legal representation, arbitration procedure, civil procedure, state duty.

Для того, чтобы понять, что из себя представляет законное представительство в арбитражном процессе, необходимо раскрыть понятие процессуального представительства.

Как правило, под ним понимается выполнение процессуальных действий одним лицом от имени и в интересах другого лица [1, с. 68]. В данном определении отражен главный признак представительства, который заключается в том, что представитель выполняет юридически значимые действия в интересах представляемого, обеспечивая тем самым, процессуальную защиту последнего.

Теперь необходимо перейти к законному представительству. Это один из двух видов представительства, наряду с договорным.

Особенностью законного представительства является то, что оно основывается на прямом указании закона при наличии определенного фактического состава [2, с. 455-456]. То есть оно напрямую вытекает из закона и как следствие, носит императивный характер.

Положения о законном представительстве содержатся в арбитражном процессуальном законодательстве, а именно в Арбитражном процессуальном кодексе Российской Федерации. Согласно ч. 2 ст. 59, указанного нормативно-правового акта, права и законные интересы недееспособных граждан защищают в арбитражном процессе их законные представители - родители, усыновители, опекуны или попечители, которые могут поручить ведение

дела в арбитражном суде другому избранному ими представителю [3].

Особенность этого вида представительства в арбитражном процессе заключается в том, что данный перечень лиц меньше, чем в гражданском процессе. Согласно ч. 1 ст. 52 ГПК РФ права, свободы и законные интересы недееспособных или не обладающих полной дееспособностью граждан защищают в суде их родители, усыновители, опекуны, попечители или иные лица, которым это право предоставлено федеральным законом [4].

Здесь законодатель выделяет еще одну категорию лиц - иные лица, которые могут быть законными представителями в силу закона. Следовательно, круг лиц, которые могут быть представителями в арбитражном процессе на основании закона уже, чем аналогичный круг лиц в гражданском процессе.

Также законное представительство возможно в отношении юридических лиц. В соответствии с ч. 4 ст. 59 АПК РФ дела организаций ведут в арбитражном суде их органы, действующие в соответствии с федеральным законом, иным нормативным правовым актом или учредительными документами организаций. По ст. 69 ФЗ "Об акционерных обществах" к таким органам относятся: директор, правление и т.д. [5]. Кроме этого, в абз. 2 этой же части указано, что от имени ликвидируемой организации в суде выступает уполномоченный представитель ликвидационной комиссии^[3]. Также согласно ФЗ "О несостоятельности (банкротстве)" - законным представителем юридического лица, в отношении которого судом введена процедура банкротства, является временный, внешний или конкурсный управляющий и т.д. [6, с. 49].

Таким образом, у законного представительства имеется в настоящее время следующий круг лиц: родители, усыновители, опекуны, попечители, органы юридического лица, представитель ликвидационной комиссии и управляющий при банкротстве.

Но такой состав лиц был не всегда и если обратиться к советскому и постсоветскому арбитражному законодательству, можно увидеть существенные отличия от нынешней ситуации.

В книге о советском арбитраже были приведены постановления о представительстве, в одном из которых было указано, что полномочными представителями сторон на арбитражном заседании являются только ответственные руководители - хозяйственники [7, с. 105].

В соответствии со ст. 36 АПК РФ от 1992 года дела юридических лиц ведут в арбитражном суде их органы, действующие в пределах полномочий, предоставленных им законом, уста-

вом или положением, или другие работники организации - представители юридического лица [8].

На основании вышеизложенного прослеживается расширение круга лиц, осуществляющих законное представительство в арбитражном процессе, так как до этого ими могли быть только органы организаций, а теперь к ним добавились и физические лица (родители, усыновители, опекуны, попечители).

Продолжая изучение особенностей законного представительства стоит упомянуть, что в силу абз. 2 ч. 3 ст. 52 ГПК РФ законные представители не обязаны отвечать требованиям о наличии юридического образования, предусмотренным ч. 2 ст. 49 этого же кодекса. Довольно интересно, что аналогичная норма не внесена в АПК РФ [9, с. 162]. Однако, используя аналогию закона, можно предположить, что в арбитражном процессе также необязательно наличие юридического образования для законного представителя.

Следует также добавить какие документы подтверждают полномочия законного представителя юридического лица. Ответ на данный вопрос мы можем найти в п. 1 ст. 53 ГК РФ, согласно которому юридическое лицо приобретает гражданские права и принимает на себя гражданские обязанности через свои органы, действующие в соответствии с законом, иными правовыми актами и учредительным документом [10]. Изучая данную норму, мы видим, что полномочия законного представителя юридического лица подтверждаются учредительным документом. Если полномочия переданы по данному документу, то в соответствии с абз. 5 п. 3 ст. 69 ФЗ "Об акционерных обществах" в этом случае общество, полномочия единоличного исполнительного органа которого переданы управляющей организации или управляющему, приобретает гражданские права и принимает на себя гражданские обязанности через управляющую организацию или управляющего в соответствии с абз. 1 п. 1 ст. 53 ГК РФ [5]. Но, как свидетельствует судебная практика, требуются не только эти документы. Также необходима выписка из ЕГРЮЛ, в которой должно быть указано, что у лица есть право действовать от имени организации [11].

Однако, несмотря на наличие данных норм, суды иногда могут ошибаться при вынесении решений, связанных с законными представителями. Так в Постановлении Президиума ВАС РФ от 01.06.2010 № 18170/09 по делу № А81-4139/2009 была следующая ситуация. Между двумя обществами возник спор, который они разрешили в третейском суде, так как заключенный между ними договор предусматривал данную процедуру. Решением третейского суда

от 11.07.2009 по делу № 01139 с ЗАО "НОРД-Сервис" в пользу общества взысканы убытки. Но данное решение исполнено не было, и тогда общество обратилось в арбитражный суд с заявлением о выдаче исполнительного листа на его принудительное исполнение. Суды первой и второй инстанции отказали, в виду того, что третейское соглашение является недействительным, так как заключено с превышением пределов полномочий генерального управляющего ЗАО "НОРД-Сервис", в последующем оно не было одобрено данным юридическим лицом [12].

Но Высший Арбитражный суд решил, что действия управляющей организации в качестве органа юридического лица являются действиями самого юридического лица, поэтому правомочия на заключения данного соглашения у представителя имелось. При вынесении данного решения, суд руководствовался статьями 53 ГК РФ и 69 ФЗ "Об акционерных обществах", о которых было сказано выше.

Далее следует перейти к одной из проблем реализации законного представительства в арбитражном процессе. Изучая судебную практику, мною было замечено, что у юридических лиц не всегда имеется возможность участвовать в судебном заседании в лице законного представителя. Например, в Решении Арбитражного суда Ростовской области по Делу № А53-1494/2020 от 6 марта 2020 года произошла следующая ситуация. Ответчик по данному делу ООО «Градиент Капитал» ходатайствовало об отложении предварительного судебного заседания, в связи с тем, что их представитель отправился в командировку. Суд отказал в просьбе юридического лица, поскольку выезд представителя в командировку не является обстоятельством, свидетельствующим об уважительности неявки представителя заинтересованно лица, поскольку в силу ст. 59 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации отсутствие у представителя организации возможности явиться в суд не препятствует осуществлению процессуальных полномочий юридического лица через иных представителей [13].

Также суд добавил, что отсутствие конкретных представителей юридического лица в месте рассмотрения дела не может служить уважительной причиной отложения рассмотрения дела, поскольку юридическое лицо является постоянно действующим, и обеспечение надлежащего представительства в суде общей юрисдикции и арбитражном суде является элементом правоспособности этого юридического лица, входящим в само понятие юридического лица, в связи с чем, должно обеспечиваться его руководителем в течение всего периода

существования организации, с момента государственной регистрации.

Я не могу согласиться с указанной позицией Арбитражного суда Ростовской области, так как это нарушает право на судебную защиту, поскольку институт представительства был создан с целью защиты прав и интересов лиц, являющихся участниками судебного заседания. Нетрудно прийти к выводу, что в отсутствии своих представителей, стороны арбитражного процесса лишаются возможности обеспечить себе наиболее полную защиту своих интересов в судебном процессе.

Кроме этого, позиция данного арбитражного суда не предусматривает следующего. Если законный представитель организации отсутствует в судебном заседании из-за командировки, то скорее всего это можно назвать уважительной причиной. Ведь нам не известно с какой целью он едет туда, может от этой командировки зависит дальнейшая судьба этого юридического лица. А то, что общество не наняло представителя по договору, может свидетельствовать о плохом финансовом положении организации. Поэтому если рассматривать данное дело с такой точки зрения, то мы приходим к выводу, что у ООО «Градиент Капитал» есть возможность позволить себе только законного представителя, который не может участвовать в деле, в виду того, что его отсутствие суд счел неуважительной причиной.

К сожалению, я не могу дать однозначного ответа для решения данной проблемы. Ведь признание причины уважительной для отложения судебного разбирательства зависит от усмотрения суда, о чем указано в ч. 4 ст. 158 АПК РФ [3]. Но было бы неплохо толковать судам данную норму по-другому, чтобы судья учитывал еще и материальное положение одной из сторон, как например в случае, приведенном мной.

Стоит также назвать еще один проблемный вопрос законного представительства, а именно может ли законный представитель оплатить в бюджет госпошлину с собственного банковского счета? Изучая данную проблему, я обратился к Постановлению Пленума ВАС РФ от 11.07.2014 № 46 "О применении законодательства о государственной пошлине при рассмотрении дел в арбитражных судах." В соответствии с п. 1 этого постановления по смыслу ст. 59 АПК РФ граждане и организации вправе вести свои дела в арбитражном суде через представителей. Согласно п. 1 ст. 26 НК РФ налогоплательщик может участвовать в отношениях, регулируемых законодательством о налогах и сборах, через законного или уполномоченного представителя, если иное не пред-

усмотрено данным Кодексом. Следовательно, государственная пошлина может быть уплачена представителем от имени представляемого. В этом случае уплата государственной пошлины с банковского счета представителя прекращает соответствующую обязанность представляемого. При этом в платежном документе должно быть указано, что плательщик действует от имени представляемого [14].

Данный вопрос имеет важное значение, поскольку уплата государственной пошлины представителем возможна только при наличии документов, подтверждающих, что указанное в платежном документе лицо наделено

правом уплатить государственную пошлину за заявителя. Из этого следует, что уплата госпошлины связана с оформлением полномочий законного представителя [15].

Таким образом, мною была проведена работа по изучению законного представительства в арбитражном процессе, а именно его особенности и отличия от аналогичного в гражданском процессе. В заключении стоит сказать, что необходимо дальнейшее изучение института законного представительства, с целью разрешения актуальных проблем данного института.

Список использованных источников:

1. Гражданский процесс: учебник для студентов высших юридических учебных заведений / Д.Б. Абушенко, К.Л. Брановицкий, В.П. Воложанин и др.; отв. ред. В.В. Ярков. 10-е изд., перераб. и доп. — М.: Статут, 2017. — 702 с.
2. Кихтенко В.В. Представительство в арбитражном процессе // В сборнике: Инновационные подходы в современной науке. материалы Международной (заочной) научно-практической конференции. — 2019. — С. 454–456.
3. Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации [Электронный ресурс]: федер. закон от 24.07.2002 № 95-ФЗ ред. от 02.12.2019 // СПС КонсультантПлюс: Законодательство: Версия Проф. — URL: <http://base.consultant.ru/cons/cgi/online>. (дата обращения: 01.03.2021).
4. Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации [Электронный ресурс]: федер. закон от 14.11.2002 № 138-ФЗ ред. от 02.12.2019 // СПС КонсультантПлюс: Законодательство: Версия Проф. — URL: <http://base.consultant.ru/cons/cgi/online>. (дата обращения: 01.03.2021).
5. Федеральный закон от 26.12.1995 № 51-ФЗ «Об акционерных обществах» [Электронный ресурс] // СПС КонсультантПлюс: Законодательство: Версия Проф. — URL: <http://base.consultant.ru/cons/cgi/online>. (дата обращения: 01.03.2021).
6. Богомолов М.В. Особенности современной классификации правового института судебного (процессуального) представительства в гражданском и арбитражном процессе // Вестник Поволжского института управления. — 2014. — №1. — С. 47–53.
7. Гамбург И.К., Можейко В.Н., Шкундин З.И. Арбитраж в советском хозяйстве: Комментарированный сборник важнейших постановлений и распоряжений по вопросам арбитража: книга; под общ. ред. И.К. Гамбурга. — М.: Государственное издательство «Советское законодательство», 1936. — 420 с.
8. Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации [Электронный ресурс]: закон Российской Федерации от 05.03.1992 № 2447-1 ред. от 07.07.1993 // СПС КонсультантПлюс: Законодательство: Версия Проф. — URL: <http://base.consultant.ru/cons/cgi/online>. (дата обращения: 01.03.2021).
9. Орлова А.И. О некоторых направлениях развития института представительства в гражданском процессе // Социально-экономический и гуманитарный журнал Красноярского ГАУ. — 2019. — №1. — С. 157–164.
10. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) [Электронный ресурс]: федер. закон от 30.11.1994 № 51-ФЗ ред. от 16.12.2019 // СПС КонсультантПлюс: Законодательство: Версия Проф. — URL: <http://base.consultant.ru/cons/cgi/online>. (дата обращения: 01.03.2021).
11. Решение от 13 октября 2020 г. по делу № А32-7495/2020. [Электронный ресурс] — Режим доступа: <https://sudact.ru> (дата обращения: 02.03.2021).
12. Постановление Президиума ВАС РФ от 01.06.2010 № 18170/09 по делу № А81-4139/2009 [Электронный ресурс] // СПС КонсультантПлюс: Законодательство: Версия Проф. — URL: <http://base.consultant.ru/cons/cgi/online>. (дата обращения: 01.03.2021).
13. Решение от 6 марта 2020 г. по делу № А53-1494/2020. [Электронный ресурс] — Режим доступа: <https://sudact.ru> (дата обращения: 02.03.2021).

14. Постановление Пленума ВАС РФ от 11.07.2014 N 46 "О применении законодательства о государственной пошлине при рассмотрении дел в арбитражных судах" [Электронный ресурс] // СПС КонсультантПлюс: Законодательство: Версия Проф. – URL: <http://base.consultant.ru/cons/cgi/online>. (дата обращения: 01.03.2021).
15. Обобщение судебной практики по гражданским делам по применению судами Ставропольского края положений главы 25.3 второй части Налогового Кодекса РФ. [Электронный ресурс] // СПС Гарант. – URL: <http://www.garant.ru> (дата обращения: 01.03.2021).

References:

1. Grazhdansky protsess: uchebnik dlya studentov vysshikh yuridicheskikh uchebnykh zavedeny / D.B. Abushenko, K.L. Branovitsky, V.P. Volozhanin i dr.; otv. red. V.V. Yarkov. 10-e izd., pererab. i dop. — M.: Statut, 2017. — 702 s.
2. Kikhtenko V.V. Predstavitelstvo v arbitrazhnom protsesse // V sbornike: Innovatsionnye podkhody v sovremennoy nauke. materialy Mezhdunarodnoy (zaочноy) nauchno-prakticheskoy konferentsii. — 2019. — S. 454–456.
3. Arbitrazhny protsessualny kodeks Rossyskoy Federatsii [Elektronny resurs]: feder. zakon ot 24.07.2002 № 95-FZ red. ot 02.12.2019 // SPS KonsultantPlyus: Zakonodatelstvo: Versiya Prof. — URL: <http://base.consultant.ru/cons/cgi/online>. (data obrashcheniya: 01.03.2021).
4. Grazhdansky protsessualny kodeks Rossyskoy Federatsii [Elektronny resurs]: feder. zakon ot 14.11.2002 № 138-FZ red. ot 02.12.2019 // SPS KonsultantPlyus: Zakonodatelstvo: Versiya Prof. — URL: <http://base.consultant.ru/cons/cgi/online>. (data obrashcheniya: 01.03.2021).
5. Federalny zakon ot 26.12.1995 № 51-FZ «Ob aktsionernykh obshchestvakh» [Elektronny resurs] // SPS KonsultantPlyus: Zakonodatelstvo: Versiya Prof. — URL: <http://base.consultant.ru/cons/cgi/online>. (data obrashcheniya: 01.03.2021).
6. Bogomolov M.V. Osobennosti sovremennoy klassifikatsii pravovogo instituta sudebnogo (protsessualnogo) predstavitelstva v grazhdanskom i arbitrazhnom protsesse // Vestnik Povolzhskogo instituta upravleniya. — 2014. — №1. — S. 47–53.
7. Gamburg I.K., Mozheyko V.N., Shkundin Z.I. Arbitrazh v sovetskom khozyaystve: Kommentirovanny sbornik vazhneyshikh postanovleny i rasporyazheny po voprosam arbitrazha: kniga; pod obshch. red. I.K. Gamburga. — M.: Gosudarstvennoye izdatelstvo «Sovetskoye zakonodatelstvo», 1936. — 420 s.
8. Arbitrazhny protsessualny kodeks Rossyskoy Federatsii [Elektronny resurs]: zakon Rossyskoy Federatsii ot 05.03.1992 № 2447-1 red. ot 07.07.1993 // SPS KonsultantPlyus: Zakonodatelstvo: Versiya Prof. — URL: <http://base.consultant.ru/cons/cgi/online>. (data obrashcheniya: 01.03.2021).
9. Orlova A.I. O nekotorykh napravleniyakh razvitiya instituta predstavitelstva v tsivilisticheskom protsesse // Sotsialno-ekonomichesky i gumanitarny zhurnal Krasnoyarskogo GAU. — 2019. — №1. — S. 157–164.
10. Grazhdansky kodeks Rossyskoy Federatsii (chast pervaya) [Elektronny resurs]: feder. zakon ot 30.11.1994 № 51-FZ red. ot 16.12.2019 // SPS KonsultantPlyus: Zakonodatelstvo: Versiya Prof. — URL: <http://base.consultant.ru/cons/cgi/online>. (data obrashcheniya: 01.03.2021).
11. Resheniye ot 13 oktyabrya 2020 g. po delu № A32-7495/2020. [Elektronny resurs] — Rezhim dostupa: <https://sudact.ru> (data obrashcheniya: 02.03.2021).
12. Postanovleniye Prezidiuma VAS RF ot 01.06.2010 № 18170/09 po delu № A81-4139/2009 [Elektronny resurs] // SPS KonsultantPlyus: Zakonodatelstvo: Versiya Prof. — URL: <http://base.consultant.ru/cons/cgi/online>. (data obrashcheniya: 01.03.2021).
13. Resheniye ot 6 marta 2020 g. po delu № A53-1494/2020. [Elektronny resurs] — Rezhim dostupa: <https://sudact.ru> (data obrashcheniya: 02.03.2021).
14. Postanovleniye Plenuma VAS RF ot 11.07.2014 N 46 "O primenenii zakonodatelstva o gosudarstvennoy poshline pri rassmotrenii del v arbitrazhnykh sudakh" [Elektronny resurs] // SPS KonsultantPlyus: Zakonodatelstvo: Versiya Prof. — URL: <http://base.consultant.ru/cons/cgi/online>. (data obrashcheniya: 01.03.2021).
15. Obobshcheniye sudebnoy praktiki po grazhdanskim delam po primeneniyu sudami Stavropol'skogo kraya polozheny glavy 25.3 vtoroy chasti Nalogovogo Kodeksa RF. [Elektronny resurs] // SPS Garant. — URL: <http://www.garant.ru> (data obrashcheniya: 01.03.2021).

УДК 349.2

Т.Б. Ашимбаева¹**¹ студентка 3 курса Высшей школы права «Әділет»
Каспийского общественного университета,
Республика Казахстан, г. Алматы**

*Научный руководитель – Чингисбаева А.Е.,
м.ю.н., сеньор-лектор Высшей школы права «Әділет»
Каспийского общественного университета,
Республика Казахстан, г. Алматы*

СВОБОДА ТРУДА И ОГРАНИЧЕНИЯ ПРАВ В СФЕРЕ ТРУДА

Аннотация

В данной статье изучается один из принципов свободы труда и их взаимосвязь запрета на принудительный или обязательный труд. Анализируется их закрепление, как в международных нормах права, так и в национальном законодательстве. Также нами будет рассмотрена официальная статистика касательно иностранной рабочей силы. В Трудовом Кодексе Республики Казахстан говорится, что каждый имеет право свободно выбирать труд либо свободно соглашаться на труд без какой бы то ни было дискриминации и принуждения к нему, право распоряжаться собственными способностями к труду, выбирать профессию и род деятельности. Помимо этого, наниматель не обладает правом дискриминировать работника при приеме на работу относительно его происхождения, социального, должностного и имущественного положения, пола, расы, национальности, языка, отношения к религии.

Ключевые слова: Конституция, свобода труда, иностранная рабочая сила, работодатель, конституционные права, принудительный труд.

Т.Б. Ашимбаева¹**¹Каспий қоғамдық университеті
«Әділет» Жоғары құқық мектебінің 3 курс студенті,
Қазақстан Республикасы, Алматы қ.**

ЕҢБЕК БОСТАНДЫҒЫ ЖӘНЕ ЕҢБЕК САЛАСЫНДАҒЫ ҚҰҚЫҚТАРДЫҢ ШЕКТЕЛУІ

Аңдатпа

Бұл мақалада еңбек бостандығының қағидаттарының бірі және олардың мәжбүрлі немесе міндетті еңбекке тыйым салумен өзара байланысы қарастырылады. Олардың халықаралық құқық нормаларында да, ұлттық заңнамада да бекітілуі талданады. Сондай-ақ, біз шетелдік жұмыс күшіне қатысты ресми статистиканы қарастырамыз. Қазақстан Республикасының Еңбек кодексінде әркімнің еңбекті еркін таңдауға немесе еңбекке қандай да бір кемсітушіліксіз және мәжбүрлеусіз еркін келісуге құқығы, өзінің еңбекке қабілеттілігіне билік етуге, кәсіп және қызмет түрін таңдауға құқығы бар делінген. Сонымен қатар, жұмыс беруші жұмыскерді жұмысқа қабылдау кезінде оның шығу тегіне, әлеуметтік, лауазымдық және мүлкілік жағдайына, жынысына, нәсіліне, ұлтына, тіліне, дінге көзқарасына қатысты кемсітуге құқылы емес.

Түйінді сөздер: Конституция, еңбек бостандығы, шетелдік жұмыс күші, жұмыс беруші, конституциялық құқықтар, мәжбүрлі еңбек.

T.B. Ashimbayeva¹**¹ second year student of Adilet Law School,
Caspian Social University,
the Republic of Kazakhstan, Almaty****FREEDOM OF LABOR AND RESTRICTIONS ON RIGHTS IN THE LABOR SPHERE**

Abstract

This article examines one of the principles of freedom of labor and their relationship, the prohibition of forced or compulsory labor. Their consolidation is analyzed, both in international legal norms and in national legislation. We will also look at the official statistics regarding foreign labor. The Labor Code of the Republic of Kazakhstan states that everyone has the right to freely choose work or freely agree to work without any discrimination and coercion, the right to dispose of his ability to work, to choose a profession and occupation. In addition, the employer does not have the right to discriminate against an employee when hiring in relation to his origin, social, official and property status, gender, race, nationality, language, attitude to religion.

Keywords: Constitution, freedom of labor, foreign labor, employer, constitutional rights, forced labor.

Согласно ст.5 ТК РК - Каждый имеет право свободно выбирать труд или свободно соглашаться на труд без какой бы то ни было дискриминации и принуждения к нему, право распоряжаться своими способностями к труду, выбирать профессию и род деятельности [1].

Современной проблемой в реализации принципа свободы труда является принудительный или обязательный труд. Ведь именно при принуждении к труду нарушается основной принцип в трудовом праве- принцип свободы труда.

С.П. Маврин определяет принцип свободы труда как ключевую идею правового регулирования труда, краеугольный принцип трудового права, обладающий первостепенное значение для фундамента всего комплекса соответствующих правоотношений в условиях рыночной экономики [2, с. 94].

Наиболее аргументированной является точка зрения М.В. Лушниковой и А.М. Лушников, в соответствии которой принцип свободы труда не является самодостаточным в качестве «фундаментального» начала в трудовом праве и является краеугольным только в совокупности, взаимными с подобными принципами, как запреты принудительного труда, дискриминации, сокращение значения трудовых прав по сравнению с трудовым законодательством [3, с. 521].

Воля, заложенная во Всеобщей декларации прав человека (далее по тексту Декларация) в 1948 году, касательно реализации права на труд каждого человека, «совпадала» с уже реализованным и работающим правом на труд советского гражданина (занятость достигала на тот период в Казахстане 88%). Прошу заметить, что о принудительном труде в Декларации не сказано ничего. Могла ли быть тому причиной сложившаяся ситуация с существующим «добровольно-принудительным» трудом в Советском Союзе. В Конституции Республики Казахстан (далее по тексту Конституция) закреплена положение об ограничении использования принудительного труда с учетом опыта прошлых лет.

Равенство прав и свободы означает, что каждый человек в полном объеме должен об-

ладать правами и свободой, провозглашенными Декларацией, без какого бы то ни было различия, как в отношении расы, цвета кожи, пола, языка, религии, политических или иных убеждений, национального или социального происхождения, имущественного, сословного или иного положения [4]. Исходя из принципов Декларации, понятно, что каждый человек или «любой из себе подобных», т.е. любой человек равен в реализации своих прав и свободы. Следование данному принципу в будущем только позитивно скажется на поддержании мира и стабильности в нашем «общем» доме - на планете Земля.

В демократическом государстве с рыночной экономикой, тем более в условиях глобализации, каждый имеет право на свободу труда, свободный выбор рода деятельности и профессии [5]. Нужно понимать, что на иностранных граждан и лиц без гражданства данное право должно распространяться в той же мере, как и для граждан Казахстана. Необходимо отметить, что Конституцией 1993 года, право на труд распространялось лишь на граждан Республики Казахстан. Предлагаю разобраться в степени равенства прав на свободу труда между гражданами Республики Казахстан и иностранными лицами [6].

В соответствии со статьей 26 Трудового Кодекса РК не допускается заключение трудового договора: с иностранцами и лицами без гражданства, до получения разрешения местного исполнительного органа на привлечение иностранной рабочей силы, либо справки о соответствии квалификации для самостоятельного трудоустройства; с иностранными студентами и стажерами, не представившими справки из организации образования с указанием формы обучения, или принимающей организации о прохождении профессиональной подготовки и (или) стажировки, разрешения на пребывание с целью получения образования; с иностранцами и лицами без гражданства, не представившими разрешения на въезд и пребывание с целью воссоединения семьи, и документ, подтверждающий состояние в признаваемом законодательством Республики Казахстан

браке с гражданином Республики Казахстан. Данная императивная норма включает запреты и ограничения и для других групп лиц, как указано в комментарии к Конституции РК, это лица, нуждающиеся в повышенной социальной и правовой защите. А установленные законом ограничения, предпочтения, исключения ни в коей мере не являются ущемлением свободы труда или дискриминацией, а обусловлены, как правило, особой заботой государства о лицах, нуждающихся в повышенной социальной защите, либо учитывают иные общегосударственные интересы, к которым, в частности, относятся меры по защите национального рынка труда.

На момент составления и публикации комментария к Конституции РК, существовал механизм защиты безработного населения, безусловно, данную категорию лиц можно отнести к нуждающимся в повышенной социальной и правовой защите. Выразалось это в том, что местный исполнительный орган выдавал разрешение иностранцу при наличии свободных рабочих мест и отсутствии претендентов, квалификационный уровень которых соответствует уровню для занятия вакансии, путем поиска претендентов по базе данных центра занятости населения среди безработных, а также лиц, обратившихся по вопросам своей занятости. Исходя из вышесказанного, следует, что круг безработных лиц ограничивался в рамках безработных, состоявших на учете в органах занятости. А как же все остальные безработные? Такой защитный механизм был нерабочим, в связи с чем, очень скоро был упразднен.

Свобода труда распространяется не только на человека, но и на работодателя, который вправе самостоятельно выбирать потенциального работника, заключать с ним в установленном законом порядке трудовой договор или иной договор о труде, определять условия труда, на которые работник вправе соглашаться и не соглашаться и т.д. Работодатель имеет право пригласить на занятие вакантной должности каждого человека, который соответствует предъявленным к нему требованиям, и имеет все необходимые навыки и знания. Однако, если этим каждым окажется иностранный гражданин, то на этом этапе начнутся ограничения и для работодателя. Согласно Правил и условий выдачи и (или) продления разрешений работодателям на привлечение иностранной рабочей силы, а также осуществления внутрикорпоративного перевода [7], кандидат-иностранец должен соответствовать не требованиям работодателя, а квалификационным требованиям, применяемым в Республике Казахстан профессиональным стандар-

там согласно Квалификационного справочника должностей руководителей, специалистов и служащих, типовым квалификационным характеристикам должностей руководителей, специалистов и других служащих. Данное требование является одним из существенных оснований для выдачи разрешения на привлечение иностранной рабочей силы (далее по тексту ИРС). Как бы сильно не был заинтересован работодатель в кандидате-иностранце на занятие вакантной должности, у него может не оказаться всех оснований для оформления разрешения на привлечение ИРС. И снова, говорить о едином подходе не представляется возможным и для второй стороны, и для работодателя.

Общераспространенная практика во внутренней политике множества стран охрана внутреннего рынка труда путем квотирования трудовых мигрантов. Правительство каждого государства способно ограничивать количество въезжающих в нее выходцев из иных стран с целью трудоустройства и временного проживания. Введение строгого ограничения количества прибывающих мигрантов необходимо для защиты государственного рынка труда. Так, в соответствии с Законом Республики Казахстан от 6 апреля 2016 года «О занятости населения» (далее по тексту - Закон о занятости), одним из основных направлений государственной политики в сфере занятости населения является защита внутреннего рынка труда путем квотирования привлечения иностранной рабочей силы [8].

Обратимся к цифрам. В соответствии с Приказом Министра труда и социальной защиты населения РК (№ 300 от 12 августа 2020 г.), метод распределения квоты на привлечение ИРС в Казахстан изменился:

- ранее квота распределялась по категориям разрешений (I, II, III) и по видам экономической деятельности;
- теперь только по категориям рабочих разрешений.

Учитывая, что количество выделенной на 2020 год квоты было значительно сокращено, данное изменение улучшит ситуацию с наличием свободной квоты как в каждом регионе, так и по Казахстану в целом. Теперь компании, которые столкнулись с тем, что квота по их виду экономической деятельности закончилась, могут подать на рабочее разрешение согласно категории и региона.

Таким образом, квота на 2020 год составляет:

- 1) по разрешениям, выдаваемым местным исполнительным органом работодателю, в размере 0,32% от численности рабочей силы РК;

2) на привлечение трудовых мигрантов, в размере 3,9% от численности рабочей силы РК [9].

Однако механизм защиты внутреннего рынка труда путем квотирования и ограничения выдачи разрешений работодателям на привлечение иностранной рабочей силы имеет свои исключения среди иностранных компаний и некоторых иностранных граждан. И таких исключений насчитывается более десяти, которые определены Законом о занятости. Не является ли это дискриминацией по отношению к праву на свободу труда среди иностранных граждан, или это обычное лоббирование чьих-то интересов.

Принимая во внимание все вышесказанное, определенно понятно, как нелегко суверенному государству осуществить, на мой взгляд, весьма позитивную идею, заложенную в статье 23 Декларации, где каждый человек имеет право на труд, на свободный выбор работы, на

справедливые и благоприятные условия труда и на защиту от безработицы. При осуществлении своих прав и свободы каждый человек должен подвергаться только таким ограничениям, какие установлены законом исключительно с целью обеспечения должного признания и уважения прав и свободы других, и удовлетворения справедливых требований морали, общественного порядка и общего благосостояния в демократическом обществе.

Использование каждым человеком права на свободу труда может представлять собой как живительную силу, так и разрушительный фактор. Представляет собой сложное и многогранное явление, которое может иметь порой неоднозначные последствия. То, что эта сила в условиях глобализации и нового мирового порядка оказывает значительное влияние на развитие стран совершенно очевидно, если это не затрагивает суверенитет государства и национальный интерес.

Список использованных источников:

1. Трудовой кодекс Республики Казахстан от 23 ноября 2015 года № 414-V (с изменениями и дополнениями по состоянию на 31.03.2021 г.) [Электронный ресурс] // Информационная система ПАРАГРАФ. - URL: https://online.zakon.kz/document/?doc_id=38910832 (дата обращения: 11.05.2021).
2. Трудовое право России: учебник / под ред. С.П. Маврина, Е.Б. Хохлова. - М.: Юристъ, 2002. - 448 с.
3. Лушников А.М., Лушникова М.В. Курс трудового права: Учебник в 2 т. Т.1. Сущность трудового права и его развития. Трудовые права в системе прав человека. Общая часть. 2-е изд., перераб. и доп. М.: Статут, 2009. - 879 с.
4. Всеобщая декларация прав человека от 10 декабря 1948 года [Электронный ресурс] // Информационно-правовая система нормативных правовых актов Республики Казахстан «Эділет».- URL: <https://adilet.zan.kz/rus/docs/O4800000001> (дата обращения: 12.05.2021).
5. Конституция Республики Казахстан (принята на республиканском референдуме 30 августа 1995 года) (с изменениями и дополнениями по состоянию на 23.03.2019 г.) [Электронный ресурс] // Информационная система ПАРАГРАФ. - URL: https://online.zakon.kz/document/?doc_id=1005029 (дата обращения: 14.05.2021).
6. Научно-правовой комментарий к Конституции Республики Казахстан. Руководитель авторского коллектива - член-корреспондент Академии наук Республики Казахстан, доктор юридических наук Г.С. Сапаргалиев [Электронный ресурс] // Информационная система ПАРАГРАФ. - URL: https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=1018028 (дата обращения: 13.05.2021).
7. 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» [Электронный ресурс] // Информационно-правовая система нормативных правовых актов Республики Казахстан «Эділет». - URL: <https://adilet.zan.kz/rus/docs/V1600014170> (дата обращения: 14.05.2021).
8. Закон Республики Казахстан от 6 апреля 2016 года № 482-V «О занятости населения» (с изменениями и дополнениями по состоянию на 16.01.2021 г.) [Электронный ресурс] // Информационная система ПАРАГРАФ. - URL: https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=38847468 (дата обращения: 14.05.2021).
9. Квота на привлечение ИПС на 2020 год [Электронный ресурс] // Налоговый и юридический вестник. – 2020. - Спец. выпуск №66. - Режим доступа: <https://www.pwc.kz/ru/pwc-news/ta-reports/tax-legal-alerts-fy19/66-september-2020.html> (дата обращения: 12.05.2021).

References:

1. Trudovoy kodeks Respubliki Kazakhstan ot 23 noyabrya 2015 goda № 414-V (s izmeneniyami i dopolneniyami po sostoyaniyu na 31.03.2021 g.) [Elektronny resurs] // Informatsionnaya sistema PARAGRAF. - URL: https://online.zakon.kz/document/?doc_id=38910832 (data obrashcheniya: 11.05.2021).
2. Trudovoye pravo Rossii: uchebnik / pod red. S.P. Mavrina, Ye.B. Khokhlova. - M.: Yurist, 2002. - 448 s.
3. Lushnikov A.M., Lushnikova M.V. Kurs trudovogo prava: Uchebnik v 2 t. T.1. Sushchnost trudovogo prava i ego razvitiya. Trudovye prava v sisteme prav cheloveka. Obshchaya chast. 2-e izd., pererab. i dop. M.: Statut, 2009. - 879 s.
4. Vseobshchaya deklaratsiya prav cheloveka ot 10 dekabrya 1948 goda [Elektronny resurs] // Informatsionno-pravovaya sistema normativnykh pravovykh aktov Respubliki Kazakhstan «Әdilet». - URL: <https://adilet.zan.kz/rus/docs/O4800000001> (data obrashcheniya: 12.05.2021).
5. Konstitutsiya Respubliki Kazakhstan (prinyata na respublikanskom referendume 30 avgusta 1995 goda) (s izmeneniyami i dopolneniyami po sostoyaniyu na 23.03.2019 g.) [Elektronny resurs] // Informatsionnaya sistema PARAGRAF. - URL: https://online.zakon.kz/document/?doc_id=1005029 (data obrashcheniya: 14.05.2021).
6. Nauchno-pravovoy kommentary k Konstitutsii Respubliki Kazakhstan. Rukovoditel avtorskogo kollektiva - chlen-korrespondent Akademii nauk Respubliki Kazakhstan, doktor yuridicheskikh nauk G.S. Sapargaliyev [Elektronny resurs] // Informatsionnaya sistema PARAGRAF. - URL: https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=1018028 (data obrashcheniya: 13.05.2021).
7. Prikaz i.o. Ministra zdavookhraneniya i sotsialnogo razvitiya Respubliki Kazakhstan ot 27 iyunya 2016 goda № 559. «Ob utverzhdenii Pravil i uslovy vydachi i (ili) prodleniya razresheny rabotodatelyam na privlecheniye inostrannoy rabochey sily, a takzhe osushchestvleniya vnutrikorporativnogo perevoda» [Elektronny resurs] // Informatsionno-pravovaya sistema normativnykh pravovykh aktov Respubliki Kazakhstan «Әdilet». - URL: <https://adilet.zan.kz/rus/docs/V1600014170> (data obrashcheniya: 14.05.2021).
8. Zakon Respubliki Kazakhstan ot 6 aprelya 2016 goda № 482-V «O zanyatosti naseleniya» (s izmeneniyami i dopolneniyami po sostoyaniyu na 16.01.2021 g.) [Elektronny resurs] // Informatsionnaya sistema PARAGRAF. - URL: https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=38847468 (data obrashcheniya: 14.05.2021).
9. Kvota na privlecheniye IRS na 2020 god [Elektronny resurs] // Nalogovy i yuridi-chesky vestnik. – 2020. - Spets. vypusk №66. - Rezhim dostupa: <https://www.pwc.kz/ru/pwc-news/ta-reports/tax-legal-alerts-fy19/66-september-2020.html> (data obrashcheniya: 12.05.2021).

ӘОЖ 347(574)

А.Т. Аялбергенова¹

**¹ Академик Е.А. Бөкетов атындағы Қарағанды университеті
заң факультетінің 3-курс студенті,
Қазақстан Республикасы, Қарағанды қ.**

*Ғылыми жетекші –Асетова Г.Б.,
з.ғ.м.,Академик Е.А. Бөкетов атындағы Қарағанды университеті
азаматтық және еңбек құқығы кафедрасының аға оқытушысы,
Қазақстан Республикасы, Қарағанды қ.*

ҚАЗАҚСТАН РЕСПУБЛИКАСЫНДАҒЫ АУТСОРСИНГТІ ҚҰҚЫҚТЫҚ РЕТТЕУДІҢ ЕРЕКШЕЛІГІ

Аңдатпа

Қазіргі күнде әлемдік экономикада сан түрлі қызмет түрлері пайда болуда, соның бірі аутсорсинг. Бір ғасыр бұрын пайда болған бұл қызметтің бүгінде дамуы енді ғана қарқын алып келе жатыр. Әлемдегі алпауыт мемлекеттердегі ірі корпорациялар аутсорсингке бейімделіп, экономиканы және бизнесті толығымен өзгертуде. Біздің елімізде де аутсорсингке қызығушылық туып, кең

түрде таралып жатыр. Дегенмен, бұл қызмет түріне толығымен сенім арту үлкен тәуекелді қажет етеді, себебі біздің қазіргі нормативтік-құқықтық база аутсорсингке толық заңдық кепілдік бере алмайды. Қоғамда бұл қарым-қатынас Азаматтық Кодекстегі өтелмелі қызмет көрсету шартымен реттеледі, яғни бірегейлендірілген заңның немесе басқа да актінің жоқтығы осы салада біршама қиындықтар тудыруда.

Түйінді сөздер: аутсорсинг, азаматтық заңнама, аутсорсинг қызметі, кәсіпкерлік, келісімшарт, аутсорсинг шарты, өтелмелі қызмет көрсету шарты, құқықтық реттеу.

А.Т.Аяпбергенова¹

**¹студентка 3 курса юридического факультета
Карагандинского университета имени академика Е.А. Букетова,
Республика Казахстан, г. Караганда**

ОСОБЕННОСТИ ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ АУТСОРСИНГА В РЕСПУБЛИКЕ КАЗАХСТАН

Аннотация

В настоящее время в мировой экономике появляется множество видов деятельности, одной из которых является аутсорсинг. Развитие этой деятельности, возникшей столетие назад, сегодня только набирает обороты. Крупные корпорации в гигантских государствах мира приспосабливаются к аутсорсингу и полностью меняют экономику и бизнес. В нашей стране интерес к аутсорсингу также широко распространяется. Тем не менее, полное доверие к этому виду деятельности требует больших рисков, так как наша существующая нормативно-правовая база не может предоставить полную юридическую гарантию на аутсорсинг. В обществе эти отношения регулируются договором возмездного оказания услуг в Гражданском кодексе, то есть отсутствие унифицированного закона или иного акта создает определенные трудности в данной сфере.

Ключевые слова: аутсорсинг, гражданское законодательство, аутсорсинговая деятельность, предпринимательство, контракт, договор аутсорсинга, договор возмездного оказания услуг, правовое регулирование.

А.Т.Аяпbergenova¹

**¹third year student of the Faculty of Law,
Academician E.A. Buketov Karaganda University,
the Republic of Kazakhstan, Karaganda**

LEGAL REGULATION OF OUTSOURCING IN THE REPUBLIC OF KAZAKHSTAN

Abstract

Currently, there are many types of activities in the world economy, one of which is outsourcing. The development of this activity, which originated a century ago, is only gaining momentum today. Large corporations in the giant states of the world are adapting to outsourcing and completely changing the economy and business. In our country, the interest in outsourcing is also widespread. However, full confidence in this type of activity requires great risks, as our existing regulatory framework cannot provide a full legal guarantee for outsourcing. In society, these relations are regulated by the contract for the provision of paid services in the Civil Code, that is, the lack of a unified law or other act creates certain difficulties in this area.

Keywords: outsourcing, civil legislation, outsourcing activities, entrepreneurship, contract, outsourcing contract, contract for the provision of paid services, legal regulation.

Қазақстан Республикасы АҚ 380-бабы шарт жасасу еркіндігі қағидасына сәйкес тараптарзаңдарда көзделгенде, көзделмеген шарттар жасаса алады. Сондай шарттардың бірі - аутсорсинг шарты. Басқа нормативтік актілер аутсорсинг шартын жасасу мүмкіндігі туралы айтады, бірақ егжей-тегжейлі

реттеуді қамтамасыз етпейді, бұл құқықтық қатынастардың осы түрін нормативтік реттеудің жеткіліксіздігін көрсетеді. Азаматтық заңнамада аутсорсинг шарты туралы нақты түсінік қалыптаспағандықтан, оның құқықтық табиғаты туралы да түсінік жоқ.

Аталған шартқа немесе оны құқықтық реттеу мәселелеріне келмес бұрын, жалпы бұл қызмет түрін қарастырған дұрыс болар: кез-келген істі белгілі бір адамдар тобы мен тек қана белгілі ресурстарға сүйеніп жүргізетін біздің отандық менталитет ерекшелігіне қарамастан, қазіргі күнде елімізде батыс елдерінен бастау алған аутсорсинг қызметі кең етек алуда. Оған дәлел ретінде кадрлық агенттіктердің статистикасына сүйенуге болады, Қазақстан нарығында жиырма жылдан астам жұмыс істейтін «Elite» кадрлық холдингінің деректері бойынша қазіргі заманғы кәсіпорындардың 90%-дан астамы ең болмағанда бір бизнес-процестің аутсорсингін пайдаланады [1]. Аутсорсингтік қызметтерге жүгінген кезде компанияның (ұйымның) ұйымдық құрылымы жеңілдетіледі және оны басқарудың тиімділігі артады. Ал орындаушының кәсіби тәсілі аутсорсингтік қызметтердің тапсырыс берушісінің нәтижелілігін, бәсекеге қабілеттілігін арттырады.

Жалпы аутсорсинг түсінігіне келетін болсақ, біздің қазіргі заңнамада аутсорсинг терминін бір заңды тұлғаның (контрактордың) жұмыстарды немесе қызметтерді басқа заңды тұлғаға (субконтракторға) беруі және оларды осы басқа заңды тұлғаның (субконтрактордың) шарт негізінде орындауына қабылдауы деп түсіндіреді [2].

Аутсорсингті қолданудың негізгі экономикалық мақсаты шығындарды азайту болып табылады. Осылайша, жалпы қабылданған түсінікте аутсорсинг - бұл компаниялар үшін бейінді емес қызмет салаларын мамандандырылған компанияларға беру, сыртқы ұйымның әдетте компанияның негізгі қызметінің бөлігі болып табылмайтын, бірақ бизнестің толыққанды жұмыс істеуі үшін қажетті белгілі бір міндеттерді, бизнес - функцияларды немесе бизнес-процестерді орындауы [3, 10 б.].

Скептикалық көзқарастарға қарамастан, соңғы жылдары әлемнің дамыған елдерінде ірі компаниялар корпоративтік пайданы өсіру үшін өндірістік қуат пен жұмыс орындарын тек қана ел ішінде ғана емес, тиімді саналатын басқа континенттерге де ауыстырып жатқанын байқауға болады: мысалы, «Ford» корпорациясы пайдаланатын компоненттер мен қызметтердің үштен екісі үшінші тарап ұйымдарынан тапсырыс береді, «Dell» және «Compaq» компьютерлерінің әлемге әйгілі өндірушілері таяуда жүз пайыздық өндірістік

аутсорсингке көшті, өз құрылымында өзіндік өндірісі жоқ «IKEA» компаниясы көптеген жылдар бойы 12 500 сыртқы жеткізушілермен жұмыс істеп, бүкіл өндірістік процесті, өткізу мен логистиканы аутсорсингке шығарды, тіпті спорттық әлемнің алпауыты «Nike» компаниясы аутсорсингтің пайдасына өндірістен толық бас тартып, тек қана дизайнерлік және маркетингтік компания ретінде қалған [4, 79 б.]. Шетелдік тәжірибені талдау аутсорсингтің тиімді, стратегиялық құрал екенін және бейінді емес функцияларды орындау шығындарын азайтып қана қоймай, ең бастысы ұйым қызметінің тиімділігін арттыруға мүмкіндік беретінін көрсетеді. Әрине, бұл экономикасы тұрақты түрде дамыған және осы қатынастар құқықтық жағынан реттелген Еуропа мен АҚШ-та. Біздің елімізде де дәл осылай аутсорсингті құқықтық қамтамасыз етіп, дамыту бизнес үшін де, экономика үшін де тиімді болар еді.

Аутсорсинг қызметі түрлерінің қазіргі қоғамға өте қажет екені сұраныстардан және оның кең түрде таралуынан байқалады. Көптеген елдерде аутсорсинг салыстырмалы түрде жаңа қызмет болғандықтан, құқықтық жағынан реттейтін нормативтік базаның жоқтығын түсіндіруге болады. Аутсорсингтік келісім негізінде белгілі бір нормативтік акппен реттелетін мәселелер болғанымен, шарт еркіндігі принципіне негізделіп, әрбір тарап шарт туралы екі жақты келісіммен еркін келіседі. Яғни, аутсорсинг қызметін реттеу үшін, алдымен аутсорсинг шартын құқықтық реттеу қажеттілігі туатыны анық.

Жалпы аутсорсинг шарты бір тарап өзінің функцияларын немесе қызмет түрлерін, не бизнес процестерін, өндірісті басқаруға қатысу үшін, не тапсырыс берушінің тауарларын өндіруге және өткізуге байланысты өзге де міндеттерді орындау үшін қажетті білікті персоналды бар екінші тарапқа сыйақы үшін беретін келісімді білдіреді. Аутсорсинг шарты мердігерлік және өтеулі қызмет көрсету шартының, сондай-ақ өзге шарттардың, оның ішінде өзге салалық тиесілілікпен сипатталатын шарттардың элементтерін қамтитын аралас азаматтық-құқықтық шарт болып табылады [5, б. 5]

Ал, А.Ф. Нұрдинова, О.А. Горбатов және А.А. Филин аутсорсинг шартын өтелмелі қызмет көрсету шарты деп түсіндірсе, Г.А. Корнийчук аутсорсинг шарты бойынша компаниялар үшін бейінді емес қызмет салаларын кәсіби компанияларға қайта беруді; бөгде ұйымның әдетте ұйымның негізгі қызметінің

бөлігі болып табылмайтын, алайда бизнестің толыққанды жұмыс істеуі үшін қажетті белгілі бір міндеттерді, бизнес - функцияларды немесе бизнес - процестерді орындауын түсінеді. Яғни, уақытша қызметкердің қызметіне мұқтаж ұйым (маусымдық факторға немесе жекелеген ұйымдар қызметінің ерекшелігіне байланысты) аутсорсер ұйыммен келісімшарт жасасады. Аутсорсинг компаниясы кандидаттарды іздеумен айналысады, олар өз кезегінде өз атынан еңбек шарттарын жасайды. Осылайша, компания нақты қызметкерлердің еңбегін емес, кадрлық агенттіктен қызметті сатып алады. Осы анықтамаларды зерттей келе Витко пен Цатурян аутсорсинг шартын келісімшарттың жеке, тәуелсіз түріне жатпайдығын дәлелдеп, аутсорсингтік қатынастарды қалыптастыратын шарттар көрсетілетін қызметтің нақты мазмұнына байланысты жасалуы тиіс деген тұжырымға келеді [3, б. 17].

Біздің ойымызша, аутсорсинг шарты шаруашылық жүргізуші субъектілер арасында қалыптасатын және олардың құқықтық тәуелсіздікті сақтай отырып, неғұрлым тығыз интеграцияға деген қажеттілігін көрсететін экономикалық және құқықтық қатынастардың жаңа модельдерін делдалдайтын шарттардың жаңа түрінің мысалы болып табылады. Мұндай келісімшарттар аясында кез-келген функция берілетіндіктен, келісімшарттардың бұл түрін алдын-ала функционалды деп атауға болады. Өз кезегінде И.Д. Котляров дәлелдерді талдай отырып аутсорсинг шартының өзіндік пәні бар және оны келісімшарттың тәуелсіз түрі ретінде бөлуге болады деген қорытындыға келеді, бірақ қолданыстағы құқықтық нормалар аясында мұндай бөлу мүмкін емес. Осыған байланысты заңнамалық деңгейде аутсорсинг шарты (бірінші кезекте, "функцияны беру" ұғымы) негізделген ұғымдарды регламенттеу ұсынылады [6, б. 23].

Сондай-ақ, қазіргі уақытта отандық ғылыми әдебиеттерде "аутсорсинг" ұғымының мазмұнына қатысты бірыңғай түсінік қалыптаспауымен қатар, аутсорсинг және аутстаффинг ұғымдарын жиі шатастырылатынын атап өткен жөн. Мысалы, 2020 жылдың 19 желтоқсаны қабылданған Қазақстан Республикасының кейбір заңнамалық актілеріне персонал беру жөніндегі қызметтерді көрсету мәселелері бойынша өзгерістер мен толықтырулар енгізу туралы Заңында [7] реттелетін персоналды беру, яғни аутстаффингтік қатынас, бұқаралық ақпарат

құралдарымен және қоғаммен аутсорсингтік қатынас ретінде түсінілгенін байқауға болады.

"Аутсорсинг" ұғымы соттармен де әрдайым дұрыс қолданылмайды, мысалы, қызметкерлерді ұсыну туралы дауларды шешу барысында да бұл қатынастарды жиі аутсорсинг деп сараланады. Мұның бәрі теория мен құқық қолдану практикасында әртүрлі қиындықтардың туындауына ықпал етеді. Бар қарама-қайшылықтарды шешу үшін, ең алдымен, аутсорсинг шарты азаматтық-құқықтық шарттар жүйесінде қандай орын алатындығын және аутсорсинг шартын келісімшарттың тәуелсіз түрі ретінде танылып-танылмайтындығын заңнамалық деңгейде шешу керек деп ойлаймыз.

Бұдан басқа, біздің қоғамда осы салада жұмыс істейтін мамандардың ойы бойынша аутсорсингтік қатынастардың көптеген проблемалары бар. Атап айтқанда, отандық Avia IT- компаниясының директоры Сергей Малышевтың айтуынша бүгінде ірі аутсорсингтік келісімдер жасау үлкен тәуекелді қажет етеді, себебі аутсорсинг қатынастарын реттейтін заңнамалық база бір қалыпқа келтірілмеген және жеткілікті реттелмеген [8]. Сондықтан ұзақ мерзімді келісімшарттар жасасу көп жағдайда үлкен қиындық тудырады. Бұл жалғыз жағдай емес, көптеген кәсіпкерлер, оның ішінде шағын және орта бизнес өкілдеріне аутсорсинг тиімді шешім болғанымен, әлі күнге дейін бұндай келісімшарт жасасу үрей тудырады.

Ал, шетел тәжірибесіне сүйенетін болсақ, атап айтқанда, АҚШ-тың нормативтік-құқықтық практикасында ұлттық деңгейдегі аутсорсингтік қызмет Америка Құрама Штаттарындағы Кодекс және Солтүстік Американың салалық жіктеу жүйесі (ХШЖК), ал халықаралық деңгейде — статистикалық ұсынымдармен (Өнеркәсіп статистикасы бойынша халықаралық ұсынымдар, 2008 жыл) және Халықаралық стандарттарды салалық жіктеуішімен реттеледі. Келісімшарттық қатынастар АҚШ заңнамасымен, атап айтқанда, "Аутсорсингтік бизнес" туралы Заңмен реттеледі, осылайша штаттың әрбір аутсорсинг агенттігі өзінің негізгі миссиясына назар аударады және ресурстарды тиімді пайдалану және жеке сатушылармен келісімшарт жасасу арқылы жұмыс пен қызметтерді бөледі. Жеткізушілер аутсорсинг шартын жасау туралы заңнамада көрсетілген заңды құралдар мен ерекшеліктерді қолдана отырып, қызметтерді тиімдірек ұсына алады [9, б. 178].

Келісімшарттар арнайы заңмен құқықтық реттеліп, агенттіктермен қадағаланатын болғандықтан, сәйкесінше АҚШ-да біздің қоғамда туындайтындай проблемалар жоқ. Нақты айтар болсақ, заңнамаға аутсорсингтік терминология енгізу, аутсорсер мен тапсырысшының арасындағы қарым-қатынасты өтелмелі қызмет көрсету шартының бір түрі ретінде танылатын аутсорсинг шарты арқылы реттеу, аутсорсингтік шарттарды сақтандыру, қызметтерді көрсетудің мемлекеттік және индустриалдық стандартын қалыптастыру сияқты мәселелер бізде әлі күнге дейін проблема тудырып, бұл қызмет түрінің одан әрі дамуына, нығаюына кедергі келтіреді.

Осылайша, осы мақаланың соңында мынаны атап өткен жөн: компаниялардың шығындарын азайтуға деген ұмтылысы оларды бухгалтерлік есеп жүргізу, қызмет көрсету, ақпараттық технологиялар және де тағы басқа маңызды салалармен байланысты мәселелерді шешу үшін үшінші тарап ұйымын

жалдау арзанырақ екенін түсінуге мәжбүр етті. Бұл қызметтерге сұраныс үнемі өсіп келеді. Мамандандырылған компаниялар Батыстың жаңалықтары мен тәжірибесін қабылдайды және қызмет салалары үнемі кеңейтуде. Қазақстанда аутсорсингтік қызметтер нарығын дамыту перспективалары бар. Консалтинг саласындағы қазақстандық сарапшылардың болжамы бойынша аутсорсингтік компаниялар бір-біріне сенім артып, серіктестердің әдептілігі мен кәсібилігіне сенетін кезде жалпы бизнес мәдениетінің өсуіне үлкен мүмкіндік бар.

Экономикасы жоғары елдерде маркетинг, таргет, PR-агенттік, консалтинг және аутсорсинг сияқты бизнес-қызмет сегментінің даму тенденциясы айқын байқалады. Қорытындылай келе, бұл қатынастарды дамыта түсу үшін құқықтық реттеуді әлі жетілдіре түсу керек деп ойлаймын. Құқықтық базаны қалыптастырып, кәсіпкерлердің бизнес мәдениетінің жоғарылауы, біздің ойымызша, аутсорсингтің даму алғышарттарының бірі және бірегейі.

Пайдаланылған қайнар көздерінің тізімі:

1. Парахин О. Бизнес с умом: аутсорсинг и аутстаффинг в Казахстане [Электронный ресурс] // Центр деловой информации Kapital.kz. - 30.03.2018 - URL: - <https://kapital.kz/business/67968/biznes-s-umom-outsorsing-i-autstaffing-v-kazakhstan.html> (жүгіну мерзімі: 28.04.2021).
2. Еуразиялық өнеркәсіптік кооперация және субконтрактация желісін құру тұжырымдамасы туралы Еуразиялық экономикалық комиссия кеңесінің 2016 жылғы 21 желтоқсандағы № 143 шешімі [Электронды ресурс] // «Әділет» ақпараттық-құқықтық жүйесі. – URL: <http://adilet.zan.kz/rus/docs/N16EV000143> (жүгіну мерзімі: 28.04.2021).
3. Витко В.С., Цатурян Е.А. Юридическая природа договоров аутсорсинга и аутстаффинга. - М.: Статут, 2012. – 128 с.
4. Кузнецов В.М. Аутсорсинг: новое слово в управлении // ЭКО: Экономика и организация промышленного производства. - 2005. - № 6. - С. 79-86.
5. Ещенко И.А. Договор аутсорсинга в гражданском праве: автореферат дис. ... канд. юр. наук: 12.00.03/ Ещенко Ирина Анатольевна. – Москва, 2009. – 22 с.
6. Котляров И.Д. Нужен ли отдельный договор аутсорсинга? // Юрист. – 2014. - № 1. – С. 19-23.
7. Қазақстан Республикасының кейбір заңнамалық актілеріне персонал беру жөніндегі қызметтерді көрсету мәселелері бойынша өзгерістер мен толықтырулар енгізу туралы Қазақстан Республикасының 2020 жылғы 19 желтоқсандағы № 386-VI ҚРЗ Заңы [Электронды ресурс] // «Әділет» ақпараттық-құқықтық жүйесі. – URL: <https://adilet.zan.kz/kaz/docs/Z2000000386> (жүгіну мерзімі: 28.04.2021).
8. Малышев С. Быть или не быть аутсорсингу [Электронный ресурс] // ИТ-портал PROFIT. - 10.07.2010. - URL: - <https://profit.kz/articles/1316/Bit-ili-ne-bit-outsorsingu/> (дата обращения: 28.04.2021).
9. Тимофеев М.А. Нормативно-правовые особенности аутсорсинга в России и США // Бюллетень науки и практики. – 2016. - №6. – С. 175-186.

References:

1. Parakhin O. Biznes s umom: outsorsing i autstaffing v Kazakhstane [Elektronny resurs] // Tsentr delovoy informatsii Kapital.kz. - 30.03.2018 - URL: - <https://kapital.kz/business/67968/biznes-s-umom-outsorsing-i-autstaffing-v-kazakhstan.html> (zhiginu merzimi: 28.04.2021).
2. Yeuraziyalyq onerkasiptik kooperatsiya zhane subkontraktatsiya zhelisin quru tuzhyrymdamasy

- turaly Yeuraziyalyq ekonomikalyq komissiya keñesiniñ 2016 zhylfy 21 zheltoqsandaғы № 143 sheshimi [Elektrondy resurs] // «Әdilet» ақпараттық-құқықтық zhyyesi. – URL: <http://adilet.zan.kz/rus/docs/H16EV000143> (zhyginu merzimi: 28.04.2021).
3. Vitko V.S., Tsaturyan Ye.A. Yuridicheskaya priroda dogovorov outsorsinga i autstaffinga. - M.: Statut, 2012. – 128 s.
 4. Kuznetsov V.M. Outsorsing: novoye slovo v upravlenii // ЕКО: Экономика i organizatsiya promyshlennogo proizvodstva. - 2005. - № 6. - S. 79-86.
 5. Yeshchenko I.A. Dogovor outsorsinga v grazhdanskom prave: avtoreferat dis. ... kand. yur. nauk: 12.00.03/ Yeshchenko Irina Anatolyevna. – Moskva, 2009. – 22 s.
 6. Kotlyarov I.D. Nuzhen li otdelny dogovor outsorsinga? // Yurist. – 2014. - № 1. – С. 19-23.
 7. Қазақстан Республикасының кейбір заңнамалық актілеріне personal беру zhөnindegі қызметтерді көрсету мәселелері бойынша өзгерістер мен толықтырлар engizu turaly Қазақстан Республикасының 2020 zhylfy 19 zheltoqsandaғы № 386-VI ҚРЗ Заңы [Elektrondy resurs] // «Әdilet» ақпараттық-құқықтық zhyyesi. – URL: <https://adilet.zan.kz/kaz/docs/Z2000000386> (zhyginu merzimi: 28.04.2021).
 8. Malyshev S. Byt ili ne byt outsorsingu [Elektronnny resurs] // IT-portal PROFIT. - 10.07.2010. - URL: - <https://profit.kz/articles/1316/Bit-ili-ne-bit-outsorsingu/> (data obrashcheniya: 28.04.2021).
 9. Timofeyev M.A. Normativno-pravovye osobennosti outsorsinga v Rossii i SShA // Byulleten nauki i praktiki. – 2016. - №6. – S. 175-186.

УДК 346

Н.А. Байтан¹

**¹студент 4 курса факультета Права и социальных наук
Университета имени Сулеймана Демиреля,
Республика Казахстан, г. Каскелен**

*Научный руководитель - Исаев А.Ж.,
магистр международного коммерческого права,
старший преподаватель Университета имени Сулеймана Демиреля,
Республика Казахстан, г. Каскелен*

ПРОБЛЕМА ПРИНЦИПАЛА И АГЕНТА В КОРПОРАТИВНОМ ПРАВЕ

Аннотация

Тема представляет теоретический и практический интерес, потому что является актуальной на протяжении нескольких лет среди цивилистов в Казахстане. Работа посвящена проблеме принципала и агента в корпоративном праве, которая неизбежно возникает при привлечении и участии в деятельности компании нескольких лиц, у которых при любом раскладе дела будет собственный личный интерес. Автором настоящей работы, предлагается искоренить пробелы, существующие в нормативно правовых актах РК, и перенять зарубежный опыт по вопросу регулирования агентской проблемы в целях совершенствования законодательной базы РК.

Ключевые слова: агент и принципал, конфликт интересов, акционерное общество, товарищество с ограниченной ответственностью, фидуция, дисквалификация, интерес.

Н.А. Байтан¹

**¹Сулейман Демирел атындағы Университеттің
Құқық және әлеуметтік ғылымдар факультетінің 4 курс студенті,
Қазақстан Республикасы, Қаскелең қ.**

КОРПОРАТИВТІК ҚҰҚЫҚТАҒЫ СЕНІМ БІЛДІРУШІ МЕН АГЕНТ МӘСЕЛЕСІ

Аңдатпа

Тақырып теориялық және практикалық тұрғыдан қызығушылық тудырады, өйткені ол бірнеше жылдан бері Қазақстанда цивилистер арасында өзекті болып келеді. Жұмыс корпоративтік

құқықтағы сенім білдіруші мен агент мәселесіне арналған, ол кез-келген жағдайда өзінің жеке мүдделері бар болатын бірнеше тұлғаларды компания қызметіне тарту және олардың қатысуы кезінде сөзсіз туындайды. Автор Қазақстан Республикасының нормативтік құқықтық актілеріндегі олқылықтарды жоюды және агент мәселесін реттеу бойынша шетелдік тәжірибені қабылдауды ұсынады.

Түйінді сөздер: агент және сенім білдіруші, мүдделер қақтығысы, акционерлік қоғам, жауапкершілігі шектеулі серіктестік, фидуция, дисквалификация, қызығушылық.

N.A. Baitan¹

**¹fourth year student of the Faculty of Law and Social Sciences,
Suleyman Demirel University,
the Republic of Kazakhstan, Kaskelen**

THE PROBLEM OF THE PRINCIPAL AND THE AGENT IN CORPORATE LAW

Abstract

The topic is of theoretical and practical interest, because it has been relevant for several years among civil law scientists in Kazakhstan. The work is devoted to the problem of a principal and an agent in corporate law, which inevitably arises when attracting and participating in the activities of a company of several persons who, in any case, will have their own personal interest. Author proposes to eliminate the gaps that exist in the regulatory legal acts of the Republic of Kazakhstan, and to adopt foreign experience on the regulation of agent.

Keywords: agent and principal, conflict of interest, joint stock company, limited liability partnership, fiduciya, disqualification, interest.

Термины агент и принципал являются концепциями преимущественно экономистов. В юридической же науке, хоть и апеллируют данными терминами, но более традиционно принято использовать понятие конфликта интересов. Несмотря на различие в терминологии, суть самой проблемы не меняется. О проблеме агента и принципала в научной литературе принято говорить тогда, когда благополучие принципала зависит от действия агента. Другими словами, агент может иметь свои личные интересы, которые могут перевесить интересы принципала, и реализация интересов агента негативно сказывается на принципале [1]. Таким образом, мы видим, что проблема агента и принципала могут возникнуть практически во всех правоотношениях, где субъекты права взаимодействуют друг с другом. Однако в рамках обозначенной темы, умышленно не будем рассматривать все агентские проблемы, а интерес вызывает конфликт интересов в корпоративном праве.

Если перейти к законодательной базе РК, то легальное определение конфликта интересов можно найти в некоторых нормативно-правовых актах РК. Одним из таких является закон РК «О противодействии коррупции», согласно которому под конфликтом интересов понимается противоречие между личными интересами лиц, занимающих ответственную государственную должность или уполномоченных на выполнение государственных функций, при котором личные интересы указанных лиц могут привести к неисполнению и

(или) ненадлежащему исполнению ими своих должностных обязанностей [2]. Однако такая версия трактовки кажется не совсем удачной, т.к. согласно данной интерпретации, у агента могут быть только личные интересы, которые возможно вступят в противоречие друг с другом, вследствие чего агент не справляется с должностными обязанностями. Согласно нашей редакции, агент в первую очередь обязан исходить из интересов принципала и не противоречить им.

Еще одним правовым актом, где указана дефиниция конфликта интереса, является закон РК «О некоммерческих организациях». Согласно статье 36 этого же закона, сделки между некоммерческой организацией и заинтересованными лицами (под заинтересованными лицами в данном контексте понимаются следующие лица: члены исполнительного органа, их родственники и кредиторы), связанные с распоряжением имуществом организации, предполагают наличие конфликта интересов [3]. Считаем, что данная трактовка сильно сужает круг субъектов, с кем могут быть связаны агентские проблемы. Из этого вытекает, что для коммерческих юридических лиц, в числе которых большое количество акционеров (участников), данная норма не может быть применена.

Таким образом, считаем, что имеющиеся в законодательстве дефиниции конфликта интересов недостаточны и понимаются неодинаково. В рамках обозначенной темы, предлагаем внести отдельную для всех юридических лиц

норму, определяющую конфликт интересов как противоречие между личными интересами работников, акционеров (участников) юридического лица с интересами хозяйствующего субъекта, при котором личные интересы указанных лиц могут привести к неисполнению и (или) ненадлежащему исполнению ими своих законных обязанностей

Как писалось ранее, агентская проблема возникает практически во всех правоотношениях, где субъекты права взаимодействуют друг с другом, следовательно, внутри корпоративных правоотношениях можно выделить множество агентских проблем в зависимости от субъекта-носителя. Однако, особое внимание заслуживает агентская проблема, связанная с наемными работниками. Причиной возникновения данной проблемы связано с тем, что большинство акционеров (участников) корпорации, практикуют делегирование своих полномочий по управлению делами и имуществом общества с наемными работниками в лице членов исполнительного органа и совета директоров (наблюдательного совета). Это объясняется тем, что владельцы фирмы не в состоянии заниматься всеми делами общества одновременно, и они вынуждены привлекать третьих лиц для нормального функционирования юридического лица. Следовательно, чем меньше собственники принимают участие в делах фирмы, тем больше вероятность того, что наемные работники будут действовать оппортунистически. В качестве иллюстрации приведем простой пример: Директор компании «А» испытывает финансовые затруднения, в связи с чем он планирует продать свой личный автомобиль. Параллельно с этим, компания «А» планирует закупить служебные автомобили для нужд фирмы. В этом случае, у директора есть выбор закупить автомобиль от имени компании «А» у третьего лица на более выгодных условиях или заключить договор купли-продажи с самим собой, но с завышенной стоимостью. В проиллюстрированной ситуации есть большая вероятность того, что директор вступит в сделку по продаже автомобиля с самим собой, преследуя свои личные интересы.

На основании вышеизложенного, мы можем сделать вывод, что директора корпорацией являются фигурами, которые обладают повышенной ответственностью и в процессе осуществления деятельности вступают в так называемые фидуциарные отношения с компанией. Следовательно, со дня назначения на высокую управленческую должность они приобретают набор фидуциарных обязанностей перед компанией. Таким образом, в качестве первой стратегией по борьбе с агентской проблемой,

нами предлагается конкретизировать обязанности директоров надлежащим образом. Ведь директора при внесении ясности в этот вопрос будут знать как правильно действовать и какое управленческое решение им принять в тех или иных обстоятельствах, а компания, как сторонний наблюдатель, сможет понять, действовал ли директор оппортунистически или нет [4].

В рамках настоящей работы, нами были исследованы фидуциарные обязанности директоров в западных странах в сравнении с законодательной базой РК.

Как и в законодательстве Германии, в Казахстане существуют два нормативно-правовых акта, где закреплены обязанности директоров: Закон Республики Казахстан от 13 мая 2003 года № 415-III «Об акционерных обществах» (далее- «Закон об АО») и Закон Республики Казахстан от 22 апреля 1998 года № 220-III «О товариществах с ограниченной и дополнительной ответственностью» (далее- «Закон о ТОО»).

Обязанности директоров в Законе об АО изложены в статье 62, согласно которой директора обязаны:

- 1) выполнять возложенные на них обязанности добросовестно и использовать способы, которые в наибольшей степени отражают интересы общества и акционеров;
- 2) не использовать имущество общества или допускать его использование в противоречии с уставом общества и решениями общего собрания акционеров и совета директоров, а также в личных целях и злоупотреблять при совершении сделок со своими аффилированными лицами;
- 3) обеспечивать целостность систем бухгалтерского учета и финансовой отчетности, включая проведение независимого аудита;
- 4) контролировать раскрытие и предоставление информации о деятельности общества в соответствии с требованиями законодательства Республики
- 5) соблюдать конфиденциальность информации о деятельности общества, в том числе в течение трех лет с момента прекращения работы в обществе, если иное не установлено внутренними документами общества [5].

Принцип выполнения работы добросовестно был продублирован в Законе об АО из ГК РК. В ГК РК данный принцип действует на всех участников корпоративных отношений. Мы, как и большинство корпоративных юристов РК, не согласны с формулировкой принципа выполнения обязанностей способами, которые в наибольшей степени отражают интересы общества и акционеров. Нынешняя редакция данного пункта создает путаницу на практике,

т.к. ее можно интерпретировать различными способами, и в итоге это приводит к рассеиванию конкретных обязанностей директора. Для иллюстрации приведу следующий пример: К директору компании «А» поступили предложения от компании «Б» и «В» закупить эксклюзивное оборудование, которое имеется только у этих продавцов. Компания «Б» и «В» продают одно и то же оборудование. Единственное различие проявляется в цене. Если компания «Б» предлагает закупить продукцию за пять миллионов тенге, то Компания «В» на таких же условиях запрашивает уже семь миллионов тенге. Очевидно, что для компании «А» наибольшую выгоду принесет заключение договора с компанией «Б», однако, согласно текущим требованиям пункта 1 статьи 62 Закона об АО, в случае заключения договора с компанией «В», есть большая вероятность того, что директор не понесет никакой ответственности, т.к. в формулировке указанной статьи присутствует элемент субъективизма. Действительно, даже при заключении договора с компанией «В» компания достигнет своей цели и приобретет эксклюзивное оборудование, хоть это и повлечет больше затрат. В связи с изложенным, большинство практикующих юристов предлагают прежде всего руководствоваться тем, исходил ли директор из интересов компании или нет, при этом принимая во внимание все обстоятельства конкретной ситуации.

В рамках первой обязанности директоров, указанной в статье 62 Закона об АО хотелось бы отметить, что обязанность действовать в интересах акционеров представляется не совсем корректной с точки зрения природы юридических лиц. Юридическое лицо - это прежде всего искусственно созданный субъект права, который имеет обособленное имущество и лично отвечает по своим обязательствам. Следовательно, юридическое лицо должно действовать исключительно в интересах самого себя. Такого же мнения придерживается Институт законодательства Республики Казахстан. Так, в мониторинге законодательства о юридических лицах 2018 года, Институт отмечает, что интересы акционеров могут не совпадать с интересами компании. Поэтому, должностные лица при нанесении ущерба интересам АО могут уйти от ответственности, ссылаясь на то, что они действовали в интересах отдельно взятого акционера или группы акционеров. В качестве примера можно привести кейс, связанный с АО «БТА Банк», АО «Альянс Банк», где директора работали во имя акционеров, а не во имя каких-либо внешних целей компании [6, с. 145].

Также, для устранения противоречия в Законе об АО, законодательному органу следует

отразить ранее указанные выводы о том, что директора должны действовать в интересах компании, а не в интересах акционеров в пункте 4 статьи 53 Закона об АО следующим образом: Совет директоров не вправе принимать решения, противоречащие решениям общего собрания акционеров, если решение последних не противоречит интересам АО.

Вторая обязанность, указанная в пункте 1 подпункта 3 статьи 62 Закона об АО гласит, что директора не должны использовать имущество общества или допускать его использование в противоречии с уставом общества и решениями общего собрания акционеров и совета директоров, а также в личных целях.

Здесь также приведем ранее сделанный вывод, что интересы акционеров могут не совпадать с интересами компании. Следовательно, законодательному органу рекомендуется также отразить это в этом пункте. Обязанность не использовать имущество в противоречии с уставом общества не имеет место быть. Это обосновывается тем, что текст устава принимается на начальном этапе создания компании, и не всегда удается отразить все интересы компании в уставе, не говоря уже о том, что текущие интересы компании, в зависимости от различных факторов, бывают изменчивы. Также, отнесение обязанности не использовать имущества компании в личных целях в обязанность директоров сужает круг лиц и относит предписание только к директорам.

Третья обязанность директоров, отраженная в пункте 1 подпункта 3 статьи 62 Закона об АО, обязывает всех директоров, вне зависимости от сферы функционирования, обеспечивать целостность систем бухгалтерского учета и финансовой отчетности, включая проведение независимого аудита. Однако, считаем, что данная обязанность должна относиться только к финансовому и генеральному директору АО.

Закон об АО выделяет в отдельном пункте обязанности совета директоров, а именно в пункте 2 статьи 62 Закона об АО, Совет директоров общества должны:

- 1) действовать в соответствии с требованиями законодательства Республики Казахстан, уставом и внутренними документами общества на основе информированности, прозрачности, в интересах общества и его акционеров;

- 2) относиться ко всем акционерам справедливо, выносить объективное независимое суждение по корпоративным вопросам.

Здесь также стоит заметить, что подпункт 1 пункта 2 статьи 62 сужает круг субъектов, которые обязаны соблюдать предписания данного подпункта. Исходя из этих соображений, реко-

мендуется перенести данную обязанность в общую обязанность всех директоров вне зависимости от сферы деятельности.

В отдельных статьях Закона об АО можно отметить такие обязанности директоров как:

- 1) избегать конфликт интересов;
- 2) уведомлять компанию о конфликте интересов;
- 3) получать одобрение на действия с конфликтом интересов.

Возникновение конфликта интересов прежде всего связано с заключением сделок компанией, где есть интерес директора. Хотя отметим, что такие сделки не всегда могут нанести ущерб компании, а более того могут быть выгодными. В связи с этим, в Законе об АО существует процедура заключения таких сделок. В силу статьи 73 Закона об АО, лицами, заинтересованными в совершении обществом сделки (далее - заинтересованными лицами), признаются аффилированные лица общества, если они:

- 1) являются стороной сделки или участвуют в ней в качестве представителя или посредника;
- 2) являются аффилированными лицами юридического лица, являющегося стороной сделки или участвующего в ней в качестве представителя или посредника.

Под понятие аффилированные лица попадают субъекты, перечисленные в пункте 1 статьи 64 Закона об АО, куда входит и директор.

По законодательству Великобритании, не важно кто является контрагентом компании, а в первую очередь важно, действовал ли руководящий орган преследуя свои интересы или нет. В связи с этим, думаем, что нынешняя редакция статьи 73 Закона об АО сужает круг субъектов, с кем может возникнуть конфликт интересов [7].

Как и в законодательстве США, Великобритании и Германии, в случае невозможности избежать конфликт интересов, директора обязаны уведомить об этом вышестоящий орган. Так, согласно статье 72 Закона об АО, агент в лице директора обязан довести до сведения совета директоров информацию о том, что они являются стороной сделки или участвуют в ней в качестве представителя или посредника в течение трех рабочих дней [8].

Обязанность по получению одобрения на действия с конфликтом интересов хорошо регламентированы Законом об АО. По смыслу пункта 1 статьи 71 Закона об АО, сделка, где есть конфликт интересов, должна быть вынесена на повестку дня на собрании совета директоров. Совет директоров принимает решение заключать такую сделку или нет. Решение

принимается простым большинством голосов. Важно отметить, что директор, у которого есть заинтересованность в сделке, не имеет права участвовать в собрании и голосовать. В пункте 2 этой же статьи, пишется про случаи, когда принять решение советом директоров становится невозможным ввиду следующих обстоятельств: Если в сделке заинтересованы все члены совета директоров или при нехватке необходимых голосов для принятия решения. При таких обстоятельствах решение принимается уже общим собранием акционеров.

Для устранения казусов, указанных в пункте 2 статьи 71 Закона об АО, Законодательство Германии требует от компании наличие большого количества независимых директоров. В Казахстане же, в соответствии со статьей 54 Закона об АО, не менее тридцати процентов от состава Совета директоров должны быть независимыми директорами. Хотя у нас и существует норма, требующая наличие независимых директоров, но законодательство РК имеет изъяны с дефиницией термина «независимый директор». Так, согласно пункту 20 статьи 1 Закона об АО, законодательный орган лишь перечисляет субъектов, которые не могут быть независимыми директорами. В связи с этим, нами предлагается определение независимых директоров не способом перечисления субъектов, а по критерию близости независимого директора с акционерами, директорами и компанией, как было сделано в Германии [9].

Среди всех правовых актов, регулирующих деятельность юридических лиц, исключительно в законе об АО существует норма (абзац 2 подпункт 3 пункта 1 статьи 63), которая позволяет привлечь директора к ответственности при заключении сделки с заинтересованностью, которая была одобрена вышестоящим органом. Мы считаем такой подход правильным, т.к. если исходить из природы деятельности директоров, то они в первую очередь должны действовать в интересах компании и не вправе ни при каких обстоятельствах прикрываться действиями третьих лиц, даже решением вышестоящего органа. В связи с изложенными, предлагаем закрепить аналогичную норму в ГК РК в общих положениях о юридических лицах вне зависимости от организационно-правовой формы.

Исходя из принципа справедливости, в Законе об АО присутствует норма (абзац 1 подпункт 3 пункта 1 статьи 63), дающая право привлечь к ответственности не только директора, у которого есть заинтересованность, но и директоров, одобрявших сделку. Мы также согласны с положением ранее названной статьи и предлагаем закрепить схожую норму в общих положениях о Юридических лицах в ГК РК.

Перейдя к Закону о ТОО, то в данном правовом акте, можно встретить две статьи, где перечисляются обязанности директоров. В силу пункта 2 статьи 51 Закона о ТОО, при выполнении своих обязанностей член исполнительного органа должен действовать в интересах товарищества добросовестно и разумно. Согласно пункту 1 статьи 55 Закона о ТОО, членам исполнительного органа товарищества с ограниченной ответственностью запрещается:

- 1) без согласия общего собрания заключать с товариществом сделки, направленные на получение от него имущественных выгод (включая договоры дарения, займа, безвозмездного пользования, купли-продажи и др.);
- 2) получать комиссионное вознаграждение как от самого товарищества, так и от третьих лиц за сделки, заключенные товариществом с третьими лицами;
- 3) выступать от имени или в интересах третьих лиц в их отношениях с товариществом;
- 4) осуществлять предпринимательскую деятельность, конкурирующую с деятельностью товарищества [10].

По отношению к членам наблюдательного совета, Закон о ТОО выделяет лишь одну обязанность, обязанность по контролю за деятельностью исполнительного органа [11].

Однако, описанная нами первая стратегия по борьбе с агентской проблемой будет эффективно работать лишь при наличии комплекса мероприятий, позволяющих или принудительно заставляющих соблюдать предписания закона агентами. Таковым можно отметить применение санкции в случае нарушения фидуциарных обязанностей директорами. На практике существуют такие последствия как: возмещение убытков, признание сделки недействительной, дисциплинарная и уголовная ответственность [12].

Однако в рамках настоящей работы, хотелось бы выделить не менее эффективный механизм принуждения соблюдения фидуциарных обязанностей директорами – механизм дисквалификации директоров.

Аналогично Уголовному кодексу Германии, в казахстанском Уголовном кодексе (далее - «УК РК») существует норма, позволяющая привлечь физических лиц, в т.ч. директоров, к ограничению в профессиональной деятельности. Зачастую для физических лиц, норма выступает в качестве дополнительного наказания, однако существует судебная практика, когда такую санкцию применяли к категории преступлений, где уголовным законодательством не предусматривалось лишение права

заниматься определенным родом деятельности [13, с. 1].

Согласно нынешней редакции статьи 250 УК РК, наказание в виде лишения права занимать определенную должность распространяется на всех должностных лиц, занимающихся управленческой функцией, вне зависимости от формы собственности организации, где они работают. В ранних редакциях УК РК, такое положение отсутствовало, и согласно предыдущему положению УК РК, термин управленческая функция исключительно распространялся на должностных лиц, занятых в частных компаниях.

Среди пробелов УК РК можно выделить следующее, - в отличие от законодательной базы Германии и Великобритании, в УК РК: а) отсутствуют основания привлечения должностных лиц компании к ответственности. В связи с этим, применение статьи 250 УК РК представляется затруднительным; б) нет надлежащей урегулированной процедуры, позволяющей привлечь директоров к ответственности за невыполнения решения суда о дисквалификации; в) отсутствие единого реестра, где будут находиться данные всех директоров, которые были дисквалифицированы; г) отсутствие ответственности по отношению к лицу, который допустил на работу дисквалифицированного директора.

Логическое продолжение статьи 250 УК РК присутствует в законе об АО РК. Так, согласно статье 63 этого же Закона, директорам компании, привлеченным к уголовной ответственности по экономическим преступлениям, в т.ч. по статье 250 УК РК, запрещается заниматься управленческой функцией в компании и быть представителем акционеров на общем собрании в течение пяти лет.

С учетом проведенного анализа, мы рекомендуем законодательному органу путем принятия нормативного постановления Верховного суда совершенствовать законодательную базу по регулированию агентской проблемы и отразить в законе следующие положения:

1. Определить конфликт интересов для всех юридических лиц следующим образом: конфликт интересов – это противоречие между личными интересами работников, акционеров (участников) юридического лица с интересами хозяйствующего субъекта, при котором личные интересы указанных лиц могут привести к неисполнению и (или) ненадлежащему исполнению ими своих обязанностей.

2. Изменить редакцию пункта 1 подпункта 1 статьи 62 Закона об АО и прежде всего руководствоваться логикой, которая позволяет узнать исходил ли директор из интересов ком-

пании либо нет, при этом принимая во внимание все обстоятельства конкретной ситуации.

3. Изменить редакцию пункта 1 подпункта 1 статьи 62 Закона об АО и обязать директоров действовать исключительно в интересах компании. Также для устранения противоречия в Законе об АО, сформулировать пункт 4 статьи 53 Закона об АО следующим образом: Совет директоров не вправе принимать решения, противоречащие решениям общего собрания акционеров, если решение последних не противоречит интересам АО [11].

4. Убрать с пункта 1 подпункта 3 статьи 62 Закона об АО: (а) Обязанность директоров использовать имущество в противоречии с решением общего собрания акционеров. (б) обязанность использовать имущество в противоречии с уставом (в) обязанность использовать имущество в личных целях.

5. Убрать обязанность директора обеспечивать целостность систем бухгалтерского учета и финансовой отчетности, включая проведение независимого аудита с 1 подпункта 3 статьи 62 Закона об АО.

6. Перенести подпункт 1 пункта 2 статьи 62 в обязанность всех директоров, вне зависимости от сферы действия.

7. Убрать аффилированных лиц из статье 73 Закона об АО и исходить прежде всего из того, действовал ли конкретный субъект, преследуя свои интересы или нет.

8. Определить независимых директоров не способом перечисления субъектов, а по критерию близости независимого директора к акционерам, директорам и компаниям.

9. Продублировать абзац 2 подпункта 3 пункта 1 статьи 63 Закона об АО в общие положения о юридических лицах в ГК РК.

10. Продублировать абзац 2 подпункта 3 пункта 1 статьи 63 Закона об АО в общие положения о юридических лицах в ГК РК, согласно которому к ответственности могут быть привлечены не только директора, инициировавшие сделку, но и директора одобрявшие сделку с заинтересованностью.

11. Предусмотреть основания для дисквалификации директоров.

12. Конкретизировать случаи, когда директоров можно дисквалифицировать в форме уголовной ответственности, а когда в форме административной.

13. Предусмотреть возможность дисквалификации лиц, де-факто имеющих контроль над деятельностью компании.

14. Ужесточить санкцию за повторное нарушение решения о дисквалификации директора в период отбываемого им наказания.

15. Предусмотреть санкцию по отношению к ответственному лицу, который допустил на работу дисквалифицированного директора.

16. Проработать вопрос дисквалификации директоров.

17. Создать информационный реестр, где будут находиться все директора, которые были дисквалифицированы.

Компании же, в свою очередь, для устранения агентской проблемы и с учетом отсутствия вышеизложенных положений в законодательстве могут включать их в свои внутренние документы.

Список использованных источников:

1. Проблема принципа агента, и ее роль в теории фирмы, и в теории государства. [Электронный ресурс] // Информационная система Gigabaza. - URL: <https://gigabaza.ru/doc/26491-r3.html> (дата обращения: 22.04.2021).
2. Закон Республики Казахстан от 18 ноября 2015 года № 410-V «О противодействии коррупции» (с изменениями и дополнениями по состоянию на 19.12.2020 г.) [Электронный ресурс] // Информационная система ПАРАГРАФ. - URL: https://online.zakon.kz/document/?doc_id=33478302 (дата обращения: 22.04.2021).
3. Закон Республики Казахстан от 16 января 2001 года № 142-II «О некоммерческих организациях» (с изменениями и дополнениями по состоянию на 15.11.2020 г.) [Электронный ресурс] // Информационная система ПАРАГРАФ. - URL: https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=1021519 (дата обращения: 22.04.2021).
4. Агламова В.В. Концепция фидуциарных правоотношений и возможность ее применения в корпоративном праве России [Электронный ресурс] // Сайт ООО "ЮА Лоферм.ру". – 05.12.2012. – Режим доступа: <https://lawfirm.ru/pr/index.php?id=4426> (дата обращения: 22.04.2021).
5. Закон Республики Казахстан от 13 мая 2003 года № 415-II «Об акционерных обществах» (с изменениями и дополнениями по состоянию на 02.01.2021 г.) [Электронный ресурс] // Информационная система ПАРАГРАФ. - URL: https://online.zakon.kz/document/?doc_id=1039594 (дата обращения: 23.04.2021).

6. Тлембаева Ж.У., Кысыкова Г.Б., Досмагамбетова Ж.Б., Даулетханова А.А., Омарова Н.Н., Казбаева А.Г. Мониторинг законодательства о юридических лицах: теория и практика применения. Институт законодательства Республики Казахстан.- 2018.-2.- С. 5-198.
7. Закон Великобритании о компаниях 2006 года. Перевод с английского языка. [Электронный ресурс] // Информационные системы jurisfacto. - URL: <https://perevodzakonov.ru/perevod-s-angliyskogo/companies-act-2006>(дата обращения: 23.04.2021).
8. Калдыбаев А.К., Асаинова Л.С. Обязанности директоров перед компанией [Электронный ресурс] // Информационная система ПАРАГРАФ. - URL: https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=34912932(дата обращения: 25.04.2021).
9. German Corporate Governance Code [Электронный ресурс] // Информационные системы ecgi. - URL: <https://ecgi.global/node/7493>(дата обращения: 23.04.2021).
10. Закон Республики Казахстан от 22 апреля 1998 года № 220-І «О товариществах с ограниченной и дополнительной ответственностью» (с изменениями и дополнениями по состоянию на 03.07.2020 г.) [Электронный ресурс] // Информационная система ПАРАГРАФ. - URL: https://online.zakon.kz/document/?doc_id=1009179(дата обращения: 23.04.2021).
11. Комментарий к Закону Республики Казахстан от 22 апреля 1998 года «О товариществах с ограниченной и дополнительной ответственностью» (2013) [Электронный ресурс] // Информационная система ПАРАГРАФ. - URL:https://online.zakon.kz/m/document/?doc_id=31162727 (дата обращения: 23.04.2021).
12. Калдыбаев А. Актуальные вопросы конфликта интересов в корпоративных отношениях [Электронный ресурс] // Информационная система ПАРАГРАФ. - URL: https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=33085505(дата обращения: 25.04.2021).
13. Калдыбаев А.К., Асаинова Л.С. Дисквалификация директора компании [Электронный ресурс] // Информационная система ПАРАГРАФ. - URL: <https://www.zakon.kz/4994004-diskvalifikatsiya-direktora-kompanii.html>(дата обращения: 25.04.2021).

References:

1. Problema printsiipiala-agenta, i eye rol v teorii firmy, i v teorii gosudarstva. [Elektronny resurs] // Informatsionnaya sistema Gigabaza. - URL: <https://gigabaza.ru/doc/26491-p3.html> (data obrashcheniya: 22.04.2021).
2. Zakon Respubliki Kazakhstan ot 18 noyabrya 2015 goda № 410-V «O protivodeystvii korrupsii» (s izmeneniyami i dopolneniyami po sostoyaniyu na 19.12.2020 g.) [Elektronny resurs] // Informatsionnaya sistema PARAGRAF. - URL: https://online.zakon.kz/document/?doc_id=33478302 (data obrashcheniya: 22.04.2021).
3. Zakon Respubliki Kazakhstan ot 16 yanvarya 2001 goda № 142-II «O nekommercheskikh organizatsiyakh» (s izmeneniyami i dopolneniyami po sostoyaniyu na 15.11.2020 g.) [Elektronny resurs] // Informatsionnaya sistema PARAGRAF. - URL: https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=1021519 (data obrashcheniya: 22.04.2021).
4. Aglamazova V.V. Kontsepsiya fidutsiarnykh pravootnosheny i vozmozhnost eye primeneniya v korporativnom prave Rossii [Elektronny resurs] // Sayt OOO "YuA Loferm.ru". – 05.12.2012. – Rezhim dostupa: <https://lawfirm.ru/pr/index.php?id=4426> (data obrashcheniya: 22.04.2021).
5. Zakon Respubliki Kazakhstan ot 13 maya 2003 goda № 415-II «Ob aktsionernykh obshchestvakh» (s izmeneniyami i dopolneniyami po sostoyaniyu na 02.01.2021 g.) [Elektronny resurs] // Informatsionnaya sistema PARAGRAF. - URL: https://online.zakon.kz/document/?doc_id=1039594 (data obrashcheniya: 23.04.2021).
6. Tlembayeva Zh.U., Kysykova G.B., Dosmagambetova Zh.B., Dauletkhanova A.A., Omarova N.N., Kazbayeva A.G. Monitoring zakonodatelstva o yuridicheskikh litsakh: teoriya i praktika primeneniya. Institut zakonodatelstva Respubliki Kazakhstan. - 2018. - 2. - S. 5-198.
7. Zakon Velikobritanii o kompaniyakh 2006 goda. Perevod s anglyskogo yazyka. [Elektronny resurs] // Informatsionnye sistemy juris facto. - URL: <https://perevodzakonov.ru/perevod-s-angliyskogo/companies-act-2006> (data obrashcheniya: 23.04.2021).
8. Kaldybayev A.K., Asainova L.S. Obyazannosti direktorov pered kompaniyey [Elektronny resurs] // Informatsionnaya sistema PARAGRAF. - URL: https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=34912932 (data obrashcheniya: 25.04.2021).
9. German Corporate Governance Code [Elektronny resurs] // Informatsionnye sistemy ecgi. - URL: <https://ecgi.global/node/7493> (data obrashcheniya: 23.04.2021).

10. Zakon Respubliki Kazakhstan ot 22 aprelya 1998 goda № 220-I «O tovarishchestvakh s ogranichennoy i dopolnitelnoy otvetstvennostyu» (s izmeneniyami i dopolneniyami po sostoyaniyu na 03.07.2020 g.) [Elektronny resurs] // Informatsionnaya sistema PARAGRAF. - URL: https://online.zakon.kz/document/?doc_id=1009179 (data obrashcheniya: 23.04.2021).
11. Kommentary k Zakonu Respubliki Kazakhstan ot 22 aprelya 1998 goda «O tovarishchestvakh s ogranichennoy i dopolnitelnoy otvetstvennostyu» (2013) [Elektronny resurs] // Informatsionnaya sistema PARAGRAF. - URL: https://online.zakon.kz/m/document/?doc_id=31162727 (data obrashcheniya: 23.04.2021).
12. Kaldybayev A. Aktualnye voprosy konflikta interesov v korporativnykh otnosheniyakh [Elektronny resurs] // Informatsionnaya sistema PARAGRAF. - URL: https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=33085505 (data obrashcheniya: 25.04.2021).
13. Kaldybayev A.K., Asainova L.S. Diskvalifikatsiya direktora kompanii [Elektronny resurs] // Informatsionnaya sistema PARAGRAF. - URL: <https://www.zakon.kz/4994004-diskvalifikatsiya-direktora-kompanii.html> (data obrashcheniya: 25.04.2021).

УДК 349.22

В.К. Белоногова¹

**¹студентка 3 курса Юридического факультета имени М.М. Сперанского
Института права и национальной безопасности
Российской академии народного хозяйства и государственной службы
при Президенте Российской Федерации,
Российская Федерация, г. Москва**

*Научный руководитель- Саурин С.А.,
к.ю.н., доцент кафедры предпринимательского,
трудового и корпоративного права
Российской академии народного хозяйства и
государственной службы при Президенте Российской Федерации,
Российская Федерация, г. Москва*

ПЕРСПЕКТИВЫ ИЗМЕНЕНИЙ РОССИЙСКОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА ПО РЕГУЛИРОВАНИЮ ОБЯЗАТЕЛЬНОЙ И ДОБРОВОЛЬНОЙ ВАКЦИНАЦИИ РАБОТНИКОВ В КОНТЕКСТЕ РАСПРОСТРАНЕНИЯ КОРОНАВИРУСНОЙ ИНФЕКЦИИ

Аннотация

В статье раскрываются практические проблемы, связанные с реализацией процесса вакцинации в РФ. Поднимаются вопросы добровольности и императивности вакцины в РФ. Сравняется институт вакцинации РФ с институтом вакцинации в США. Ставится вопрос о незаконности принудительной вакцинации, анализируются практические пути выхода из сложившихся ситуаций, связанных с принуждением работников работодателями. Затрагивается вопрос нарушения конституционных норм РФ в случае понуждения граждан к процессу вакцинации, а также поднимается вопрос дискриминации в трудовых отношениях в связи с понуждением вакцинации.

Ключевые слова: вакцинация, коронавирус, трудовое право, добровольность, законодательное регулирование.

В.К.Белоногова¹

**¹ Ресей Федерациясының Президенті жанындағы Ресей халық шаруашылығы және мемлекеттік қызмет академиясының
Құқық және ұлттық қауіпсіздік институты
М.М. Сперанский атындағы заң факультетінің 3 курс студенті,
Ресей Федерациясы, Мәскеу қ.**

КОРОНАВИРУСТЫҚ ИНФЕКЦИЯНЫҢ ТАРАЛУЫ ЖАҒДАЙЫНДА ЖҰМЫСШЫЛАРДЫҢ МІНДЕТТІ ЖӘНЕ ЕРІКТІ ВАКЦИНАЦИЯСЫН РЕТТЕУ БОЙЫНША РЕСЕЙ ЗАҢНАМАСЫНДАҒЫ ӨЗГЕРІСТЕРДІҢ БОЛАШАҒЫ

Аңдатпа

Мақалада Ресей Федерациясында вакцинация процесін жүзеге асыруға байланысты практикалық мәселелер ашылған. Ресей Федерациясында вакцинаның еріктілігі мен императивтілігі туралы мәселелер көтеріледі. Ресей Федерациясының вакцинация институтын АҚШ-тағы вакцинация институтымен салыстырады. Міндетті вакцинацияның заңсыздығы туралы мәселе көтеріліп, жұмыс берушілердің жұмыскерлерді мәжбүрлеумен байланысты қазіргі жағдайлардан шығудың практикалық жолдары талданды. Азаматтарды вакцинация үдерісіне мәжбүрлеген жағдайда Ресей Федерациясының конституциялық нормаларын бұзу туралы мәселе қозғалады және вакцинацияның мәжбүрлігіне байланысты еңбек қатынастарындағы кемсітушілік мәселесі де көтеріледі.

Түйінді сөздер: вакцинация, коронавирус, еңбек құқығы, еріктілік, заңнамалық реттеу.

V.K. Belonogova¹

¹third year student of M.M. Speransky Faculty of Law,
Institute of Law and National Security,
the Russian Presidential Academy of National Economy and Public Administration,
the Russian Federation, Moscow

PROSPECTS FOR CHANGES IN RUSSIAN LEGISLATION ON THE REGULATION OF COMPULSORY AND VOLUNTARY VACCINATION OF WORKERS IN THE CONTEXT OF THE SPREAD OF CORONAVIRUS INFECTION

Abstract

The article reveals the practical problems associated with the implementation of the vaccination process in the Russian Federation. The questions of the voluntariness and imperativeness of the vaccine in the Russian Federation are raised. The Institute of Vaccination of the Russian Federation is compared with the Institute of Vaccination in the United States. The question of the illegality of compulsory vaccination is raised, practical ways out of the current situations associated with coercion of workers by employers are analyzed. The article touches upon the issue of violation of the constitutional norms of the Russian Federation in the event of forcing citizens to the vaccination process, and also raises the issue of discrimination in labor relations in connection with the compulsion of vaccination.

Keywords: vaccination, coronavirus, labor law, voluntariness, legislative regulation.

В ходе последних событий в мире и в нашей стране, которые напрямую связаны с эпидемиологической обстановкой, люди все чаще сталкиваются с неоднозначной ситуацией, связанной с процессом вакцинации населения. Все чаще и чаще мелькает термин «принудительная вакцинация». Вопросы, связанные с правомерностью и необходимостью подобных действий и требований, стали как никогда волновать людей, особенно это касается сферы трудового права, где идет взаимодействие между работником и работодателем, где первый волей не волей находится в зависимости от второго.

Чтобы как можно точнее ответить на вопросы, связанные с проблематикой принудительной вакцинации, стоит обратиться, прежде всего, к источникам права судебной практики по делам, связанным с процессом вакцинирования, а также к сущности процесса вакцинирования.

В России институт вакцинации, на наш взгляд, более противоречив, нежели в зару-

бежных странах, в которых основной подход – использование императивных методов принуждения к вакцинации. Ярким примером является судебное дело 1905 года в США [1], где высказана решающая точка зрения американского законодателя о том, что «свобода, гарантируемая Конституцией Соединенных Штатов, не подразумевает абсолютного права каждого человека быть всегда и при любых обстоятельствах полностью свободным от ограничений», а процесс принудительной вакцинации – это «наилучший способ профилактики и защиты общественного здоровья населения», что и входит в публичные интересы власти каждой страны.

В России же мы видим, что нормы исходят из того, что процесс вакцинации строится преимущественно на добровольности, однако есть случаи обязательного вакцинирования, но они должны быть прямо перечислены в законе. Одним из положительных аспектов так же является то, что на данный момент у нас существует достаточно механизмов [2], которые

защищают интересы лиц, принявших осознанное решение отказаться от вакцинации, и все они зафиксированы в источниках права.

Правовые основы регулирования вопросов, связанные с вакцинацией, содержатся в Конституции РФ (ч.2 ст.21)[3], установлены Федеральным Законом «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» от 21.11.2011 № 323-ФЗ [4]. Также основополагающие нормы содержатся и в Федеральном законе «Об иммунопрофилактике инфекционных болезней» № 157 – ФЗ [2] (именно им на законодательном уровне определяется перечень инфекций, прививки против которых включены в национальный календарь профилактических прививок: гепатит В, дифтерия, коклюш, корь, краснуха, полиомиелит, столбняк, туберкулез, эпидемический паротит, грипп, гемофильная инфекция.) Действует и множество подзаконных нормативных актов, наиболее важными из которых являются Постановление Правительства РФ от 15.07.1999 № 82 «Об утверждении перечня работ, выполнение которых связано с высоким риском заболевания инфекционными болезнями и требует обязательного проведения профилактических прививок»[5], Санитарно-эпидемиологические правила 3.1/3.2.3146-13, «Об общих требованиях по профилактике инфекционных и паразитарных болезней» утв. Постановлением Главного государственного санитарного врача РФ [6] и Приказ Минздрава России от 21.03.2014 №125н «Об утверждении национального календаря профилактических прививок и календаря профилактических прививок по эпидемиологическим показаниям»[7].

В настоящее время актуально будет вести речь про вакцинацию в контексте распространения коронавируса. На сегодня в России уже официально зарегистрировано две вакцины – «Спутник V» и «ЭпиВакКорона». «Спутник V» стал первой в мире вакциной от COVID-19 и начиная с 10 декабря уже применяется для проведения масштабной вакцинации в стране. В гражданский оборот выпущено более 1,6 млн доз вакцины [8].

Отметим, что важное изменение произошло 27 декабря 2020 года - в календарь профилактических прививок по эпидемиологическим показаниям была включена прививка против коронавирусной инфекции. В данном документе мы можем найти три уровня категории граждан, подлежащих обязательной вакцинации, к которым в том числе относятся медики, лица с хроническими заболеваниями, государственные служащие и другие [9].

Стоит учесть важный фактор, согласно которому обязательная вакцинация от коронавирусной инфекции предусмотрена лишь Кален-

дарем профилактических прививок [6] именно по эпидемиологическим показаниям, а значит, что она должна применяться в качестве обязательной лишь при ситуации эпидемиологического неблагополучия.

Так же отметим, что на данный момент у нас прививка от коронавирусной инфекции не установлена Национальным календарем профилактических прививок, а самое главное, отсутствует постановление Главного государственного санитарного врача РФ (регионов в том числе). Именно это постановление имеет решающую роль в определении характера обязательности данной прививки, если исходить из нормы абзацев 2 и 3 п. 18. Общих требований по профилактике инфекционных и паразитарных болезней[7].

Таким образом, на сегодняшний день характер вакцинации от коронавируса не имеет императивной составляющей, следовательно, ни работодателю, ни иным органам управления не предоставлено права самостоятельно принимать решения о начале массовой обязательной вакцинации по эпидемиологическим показаниям, поэтому их односторонние приказы могут быть основаны лишь на постановлениях главных государственных санитарных врачей. А данных постановлений РФ пока что не имеет.

Следовательно, выяснив, что, на данный момент, процесс вакцинации людей носит не обязывающий характер, перейдем к основаниям неправомерности требований работодателей о вакцинации как об обязательном условии продолжения работы/приеме не работу.

Проанализировав нормы Трудового Кодекса РФ, мы можем сделать вывод о том, что подобные требования нарушают основные принципы правового регулирования трудовых отношений, а главным образом принцип запрета дискриминации в трудовой сфере, который закреплен в ст.3 Трудового Кодекса РФ[10].

Если исходить из того, что вакцинация - дело добровольное, логична мысль о том, что принимать решение о вакцинации человек должен сам, руководствуясь своей волей и действуя в своем интересе. Именно такой человек в трудовом праве имеет равные возможности для реализации своих трудовых отношений. Рассуждая дальше, можно сделать вывод о том, что приказы и предписания работодателей об обязательной вакцинации и являются своего рода дискриминацией, поскольку, на наш взгляд, при таких условиях ставится преимущество людей вакцинированных от не вакцинированных, что, в сущности, и является дискриминационным признаком, который напрямую никак не связан с деловыми качествами работника.

Таким образом, в данный момент, когда работники сталкиваются с подобными проблемами, можно попробовать несколько выходов из данной ситуации:

Во-первых, в обосновании своего отказа, работник может сослаться на отсутствие закона, который предусматривает процесс обязательной вакцинации от коронавирусной инфекции. Так же немаловажен факт того, что этап клинических исследований вакцины «Спутник» планируется завершить только к 2022 году [11], а это значит, что на данном этапе государство может только предлагать возможную вакцину, а не принудительно привлекать людей к ее постановке, иначе подобные действия могут расцениваться как проведение медицинских опытов над людьми, что нарушает норму части 2 ст.21 Конституции РФ.

Во-вторых, следует грамотно подойти к составлению письменного отказа, а именно, грамотно аргументировать свою позицию, ссылаясь на нормы законодательства.

В-третьих, в случаях, когда прямо или косвенно нарушаются права работника, всегда можно обратиться в Государственную Инспек-

цию Труда, которая может помочь работнику с защитой его прав.

В-четвертых, если урегулировать мирно спор не получилось, можно прибегнуть к судебному разбирательству. В этом контексте стоит так же упомянуть о том, что на данном этапе слишком мало судебной практики для того, чтобы судить о том, на чьей стороне окажется суд: на стороне работника или работодателя.

Таким образом, проанализировав действующую ситуацию в стране и в мире, вопросы вакцинации, вопросы, связанные непосредственно с вакциной от коронавируса, мы приходим к мнению о том, что в данный момент многие действия работодателей по организации принудительной вакцинации своих работников действительно незаконны. Так же отдельной нерешенной правовой проблемой является невозможность зачастую работников защитить свои интересы. Однако, во всех этих вопросах, важными факторами будут неотъемлемо являться конкретная эпидемиологическая ситуация в стране и наличие или отсутствие решающих нормативных актов.

Список использованных источников:

1. Дело «Джейкобсон против Массачусетса», 197 US 11 (1905) [Электронный ресурс]. -Режим доступа:<https://supreme.justia.com/cases/federal/us/197/11/> (дата обращения: 23.04.2021).
2. Федеральный закон «Об иммунопрофилактике инфекционных болезней» № 157 – ФЗ [Электронный ресурс]. - Режим доступа: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_20315/ (дата обращения: 20.04.2021) абз. 7 ч.1 ст.5
3. Конституция Российской Федерации[Электронный ресурс]. -Режим доступа: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_28399/(дата обращения: 03.04.2021).
4. Федеральный Закон «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» от 21.11.2011 № 323-ФЗ[Электронный ресурс]. - Режим доступа: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_121895/ (дата обращения: 02.04.2021).
5. Постановление Правительства РФ от 15.07.1999 № 82 «Об утверждении перечня работ, выполнение которых связано с высоким риском заболевания инфекционными болезнями и требует обязательного проведения профилактических прививок» [Электронный ресурс]. -Режим доступа: <https://base.garant.ru/12116330/> (дата обращения: 10.03.2021).
6. Санитарно-эпидемиологические правила 3.1/3.2.3146-13, «Об общих требованиях по профилактике инфекционных и паразитарных болезней» утв. Постановлением Главного государственного санитарного врача РФ от 16.12.2013 № 65 [Электронный ресурс]. - Режим доступа: <https://base.garant.ru/70642564/> (дата обращения: 14.03.2021).
7. Приказ Минздрава России от 21.03.2014 №125н «Об утверждении национального календаря профилактических прививок и календаря профилактических прививок по эпидемическим показаниям» [Электронный ресурс]. - Режим доступа: <https://base.garant.ru/70647158/> (дата обращения: 22.04.2021).
8. Статья «Вакцинация от COVID-19: от масштабной к массовой» [Электронный ресурс]. - Режим доступа: <https://www.garant.ru/article/1441512/> (дата обращения: 03.02.2021).
9. Приложение № 2 к Приказу Минздрава России от 21 марта 2014 г. № 125н. [Электронный ресурс].- Режим доступа: <https://base.garant.ru/70647158/> (дата обращения: 14.02.2021).
10. «Трудовой кодекс Российской Федерации» от 30.12.2001 № 197-ФЗ (ред. от 29.12.2020) [Электронный ресурс]. -Режим доступа: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_34683/ (дата обращения: 20.04.2021).

11. Третий этап исследований вакцины от COVID хотят завершить к концу 2022-го [Электронный ресурс]. - Режим доступа: <https://www.rbc.ru/rbcfreenews/5f50b7b09a79476f5654e257> (дата обращения: 12.02.2021).

References:

1. Delo «Dzheykobson protiv Massachusettsa», 197 US 11 (1905) [Elektronny resurs]. - Rezhim dostupa: <https://supreme.justia.com/cases/federal/us/197/11/> (data obrashcheniya: 23.04.2021).
2. Federalny zakon «Ob immunoprofilaktike infektsionnykh bolezney» № 157 – FZ [Elektronny resurs]. - Rezhim dostupa: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_20315/ (data obrashcheniya: 20.04.2021) abz. 7 ch.1 st.5
3. Konstitutsiya Rossyskoy Federatsii [Elektronny resurs]. - Rezhim dostupa: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_28399/ (data obrashcheniya: 03.04.2021).
4. Federalny Zakon «Ob osnovakh okhrany zdorovya grazhdan v Rossyskoy Federatsii» ot 21.11.2011 № 323-FZ [Elektronny resurs]. - Rezhim dostupa: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_121895/ (data obrashcheniya: 02.04.2021).
5. Postanovleniye Pravitelstva RF ot 15.07.1999 № 82 «Ob utverzhdenii perechnya rabot, vypolneniye kotorykh svyazano s vysokim riskom zabolevaniya infektsionnymi boleznyami i trebuet obyazatel'nogo provedeniya profilakticheskikh privivok» [Elektronny resurs]. - Rezhim dostupa: <https://base.garant.ru/12116330/> (data obrashcheniya: 10.03.2021).
6. Sanitarno-epidemiologicheskiye pravila 3.1/3.2.3146-13, «Ob obshchikh trebovaniyakh po profilaktike infektsionnykh i parazitarnykh bolezney» utv. Postanovleniyem Glavnogo gosudarstvennogo sanitarnogo vracha RF ot 16.12.2013 № 65 [Elektronny resurs]. - Rezhim dostupa: <https://base.garant.ru/70642564/> (data obrashcheniya: 14.03.2021).
7. Prikaz Minzdrava Rossii ot 21.03.2014 №125n «Ob utverzhdenii natsionalnogo kalendarya profilakticheskikh privivok i kalendarya profilakticheskikh privivok po epidemicheskim pokazaniyam» [Elektronny resurs]. - Rezhim dostupa: <https://base.garant.ru/70647158/> (data obrashcheniya: 22.04.2021).
8. Statya «Vaksinatsiya ot COVID-19: ot masshtabnoy k massovoy» [Elektronny resurs]. - Rezhim dostupa: <https://www.garant.ru/article/1441512/> (data obrashcheniya: 03.02.2021).
9. Prilozheniye № 2 k Prikazu Minzdrava Rossii ot 21 marta 2014 g. № 125n. [Elektronny resurs]. - Rezhim dostupa: <https://base.garant.ru/70647158/> (data obrashcheniya: 14.02.2021).
10. «Trudovoy kodeks Rossyskoy Federatsii» ot 30.12.2001 № 197-FZ (red. ot 29.12.2020) [Elektronny resurs]. - Rezhim dostupa: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_34683/ (data obrashcheniya: 20.04.2021).
11. Trety etap issledovaniya vaksiny ot COVID khotyat zavershit k kontsu 2022-go [Elektronny resurs]. - Rezhim dostupa: <https://www.rbc.ru/rbcfreenews/5f50b7b09a79476f5654e257> (data obrashcheniya: 12.02.2021).

УДК 347

В.А. Бритвина¹

¹ студентка 3 курса Волго-Вятского института (филиала)

Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА),

Российская Федерация, г. Киров

*Научный руководитель - Кирсанов К.А.,
к.ю.н., доцент кафедры гражданского права и процесса
Волго-Вятского института (филиала)
Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА),
Российская Федерация, г. Киров*

ФОТОГРАФИЧЕСКИЕ ПРОИЗВЕДЕНИЯ КАК ОБЪЕКТЫ АВТОРСКИХ ПРАВ

Аннотация

В статье рассматривается правовая защита фотографического произведения как объекта авторского права. Раскрывается понятие и история приобретения правовой охраны фотографическим произведением. Анализируются критерии охраноспособности данного произведения на

основании норм Гражданского кодекса Российской Федерации, в особенности подчеркивается творческий характер результата фотографического процесса и его отражение в судебных решениях. Также в статье освещаются теоретические вопросы прав, принадлежащих авторам фотографических произведений, последствия их нарушения, в том числе судебная практика применения указанных норм.

Ключевые слова: авторское право, фотографическое произведение, критерии охраноспособности, автор фотографии, нарушение авторских прав.

В.А. Бритвина¹

**¹ О.Е. Кутафин атындағы Университеттің
Волго-Вятск институтының (филиалының) 3 курс студенті,
Ресей Федерациясы, Киров қ.**

ФОТОСУРЕТ ТУЫНДЫЛАРЫ АВТОРЛЫҚ ҚҰҚЫҚ ОБЪЕКТІСІ РЕТІНДЕ

Аңдатпа

Мақалада авторлық құқық объектісі ретінде фотосурет туындысын құқықтық қорғау қарастырылады. Фотосурет туындысының құқықтық қорғауды алуы түсінігі мен тарихы ашылды. Ресей Федерациясының Азаматтық кодексінің нормалары негізінде осы туындының қорғану қабілеттілігі критерийлері аталды, атап айтқанда фотосурет процесінің нәтижесінің шығармашылық сипаты және оның сот шешімдерінде көрініс табуы атап өтіледі. Сондай-ақ, мақалада фотосурет туындыларының авторларына тиесілі құқықтардың теориялық мәселелері, оларды бұзудың салдары, соның ішінде аталған нормаларды қолданудың сот тәжірибесі баяндалады.

Түйінді сөздер: авторлық құқық, фотосурет туындысы, қорғану қабілеттілігі критерийлері, фотосурет авторы, авторлық құқықты бұзу.

V.A. Britvina¹

**¹third year student of the Volgo-Vyatka Institute (branch)
of Kutafin Moscow State Law University (MSAL),
the Russian Federation, Kirov**

PHOTOGRAPHIC WORKS AS OBJECTS OF COPYRIGHT

Abstract

The article deals with the legal protection of a photographic work as an object of copyright. The concept and history of acquisition of legal protection by a photographic work are revealed. The article analyzes the criteria for the protection of this work on the basis of the norms of the Civil Code of the Russian Federation, in particular, it emphasizes the creative nature of the result of the photographic process and its reflection in court decisions. It also covers the theoretical issues of the rights belonging to the authors of photographic works, the consequences of their violation, including the judicial practice of applying these norms.

Keywords: copyright, photographic work, criteria for protection, the author of the photo, copyright infringement.

В настоящее время фотографическое произведение является одним из наиболее распространенных в судебной практике объектов охраны авторского права, поскольку большинство авторов осуществляют публикации своих произведений, в том числе и в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», где в дальнейшем данные произведения могут быть свободно использованы с нарушением законодательства об авторском праве. В связи с этим, важно понимать какие именно права принадлежат автору фотографии, а также каким положениям должны соответствовать фотографические произведения, чтобы подпасть под защиту авторского права.

Важно подчеркнуть, что фотографическое произведение как некий результат изобразительного искусства, выражающий визуальное воспроизведение материальной действительности впервые появился в начале 19 века [1]. Свою же правовую охрану фотографическое произведение получило благодаря изменению, внесенным 13 ноября 1908 года в Бернскую конвенцию по охране литературных и художественных произведений. Тем не менее, Россия же присоединилась к данной конвенции лишь 3 ноября 1994 года, о чем указывает Постановление Правительства РФ N 1224 «О присоединении Российской Федерации к Бернской конвенции об охране литературных и художе-

ственных произведений в редакции 1971 года, Всемирной конвенции об авторском праве в редакции 1971 года и дополнительным Протоколам 1 и 2, Конвенции 1971 года об охране интересов производителей фонограмм от незаконного воспроизводства их фонограмм» [2].

Фотографическое произведение - это запечатленное на материальном носителе изображение объекта окружающего мира в определенный момент времени, предназначенное для зрительного восприятия, в том числе с использованием технических средств. Другими словами, это окончательный результат фотографического процесса, который воплощен в изображении, воспринимающимся человеком непосредственно [3]. Однако легального понятия, что понимается под фотографическим произведением, которое подлежит охране законодательством Российской Федерации, на сегодняшний день не существует.

При анализе вопроса о том, является ли конкретный результат, полученный фотографом объектом авторского права, следует учитывать нормы Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ), а именно 1128, 1257, 1259 статьи. Таким образом, к критериям охраноспособности рассматриваемых произведений можно, прежде всего, отнести тот факт, что они должны быть созданы творческим трудом человека. Так, Постановление Суда по интеллектуальным правам от 21 марта 2014 года № С01-57/2014 по делу № А24-1669/2013 определяет, что в определении творческой деятельности фотографа следует ориентироваться на определенные действия по созданию фотографического произведения [4]. К таковым относятся: выбор экспозиции, расположение объекта фотоснимка в пространстве, определение собственной позиции для совершения фотосъемки, установка света и адаптация своего местонахождения и места нахождения объекта фотосъемки под имеющееся освещение, подбор световых фильтров для объектива, настройка диафрагмы, выдержки затвора, настройка резкости кадра, проявление фотопленки (для пленочных фотоаппаратов), проявление фотографий (для пленочных фотоаппаратов), обработка полученного изображения при помощи специальных компьютерных программ (для цифровых фотоаппаратов).

Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 23.04.2019 N 10 «О применении части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации» разъясняет, что, пока не доказано иное, результаты интеллектуальной деятельности предполагаются созданными творческим трудом, то есть фотография, фотоснимок изначально являются фотографическим про-

изведением, которое подлежит охране авторским правом [5]. И при отсутствии новизны, уникальности, оригинальности результата интеллектуальной деятельности не может свидетельствовать о том, что такой результат создан не творческим трудом и, следовательно, не является объектом авторского права. Если же обратиться к судебной практике, то автор рассматриваемых произведений и его творческая деятельность чаще всего подтверждаются данными о фотоаппарате, на который были сняты фотоснимки, а также его настройками, о чем свидетельствует оригинальность произведения. Его обработка с помощью технических средств демонстрирует творческую деятельность автора. Так, к примеру, в решении Зеленодольского городского суда Республики Татарстан от 15 июля 2020 г. по делу № 2-1803/2020 указано, что фотография создана истцом фотоаппаратом Sony NEX-5N [6]. Для сохранения большего объема фотографий на фотоаппарате была отключена функция сохранения файлов в формате RAW, и в данном случае подтвердить оригинальность снимка возможно представлением фотографии более высокого качества (по количеству пикселей, алгоритм сжатия, фокусировки). Согласно инструкции к фотоаппарату Sony NEX-5N, максимальный размер изображения в пикселях равен 4912x3264, направленный в материалы дела истцом фотоснимок имеет такой размер, является единственным оригинальным файлом. Более того, для размещения фотография была творчески обработана и обрезана для расстановки акцентов на более важных частях изображения. В процессе обработки достигнут нужный ему как автору, творческий результат.

Притом фотографические произведения относятся к объектам авторских прав независимо от достоинств и назначения произведения, а также от способа его выражения [7, ч.1 ст.1259]. Из чего можно сделать вывод о том, что само содержание фотографии может быть различным. Фотографическое произведение может передавать как какую-либо конкретную местность, например, Крепость в Балаклаве, либо какой-то объект, к примеру, автомобиль, воздушное судно, а также определенную обстановку, например, место происшествия.

Как и автору любого другого охраняемого авторским правом произведения, автору фотографического произведения принадлежит 6 групп прав: исключительное право на фотографическое произведение, право авторства, право автора на имя, на неприкосновенность рассматриваемого произведения, а также право на его обнародование и отзыв [7, ч.1 ст. 1255].

В силу статьи 1270 ГК РФ исключительное право является имущественным правом, ко-

торое включает в себя возможность использовать автору-правообладателю результат фотографического процесса по своему усмотрению любым не противоречащим закону способом, в том числе может заключить договор об отчуждении рассматриваемого права. Воспользоваться фотографическим произведением без согласия самого правообладателя иные же лица не могут, за исключением случаев, предусмотренных законом. При нарушении же данного исключительного права на фотографическое произведение автор - правообладатель вправе требовать в соответствии со статьей 1301 ГК РФ по своему выбору от нарушителя выплаты компенсации вместо возмещения убытков.

К примеру, фотограф Фейяд де Шовен Франсуа Режи Дионис обратился в Петроградский районный суд города Санкт-Петербурга с иском к ответчику о защите авторских прав, где просил взыскать с ответчика - Мгоян Зарифе Пашаевне компенсацию за нарушение исключительного авторского права. В обосновании своих требований истец указал, что в 2017 году им была проведена фотосессия по заказу журнала *Cosmopolitan* с участием ответчика. Из произведенной фотосъемки журнал *Cosmopolitan* приобрел одно лишь фотографическое произведение, которое было размещено на титульной странице данного журнала в 2018 году с указанием авторства на последующих страницах. А в 2019 году ответчиком в информационно-телекоммуникационной сети - «Интернет», на личном сайте, страницах сервисов *Instagram*, *Youtube.com* было размещено фотографическое произведение, отличное от того, которое было приобретено журналом, но сделано в процессе фотосъемки в 2017 году. То есть произошло опубликование фотографического произведения без согласия автора. С предложением о заключении договора о передаче принадлежащих фотографу исключительных прав или за разрешением использования фотографического произведения ответчик не обращалась. Доказательствами авторства являлись файлы исходных фотографий, сделанных автором в результате фотосъемки в 2017 году, а также перепиской с сотрудниками журнала *Cosmopolitan*. Таким образом, суд пришел к выводу о том, что незаконная публикация ответчиком фотографического произведения автора, то есть истца нарушает его исключительные имущественные права, поэтому возложил обязанность взыскать с ответчика компенсацию в размере 100 000 рублей за нарушение авторского права [8].

Следующие права, принадлежащие автору фотографического произведения как объекта авторского права, являются личными неиму-

ущественными правами, поскольку являются неотчуждаемыми и не могут передаваться в случаях, которые прямо не урегулированы законом. В соответствии со статьей 1265 ГК РФ право авторства включает в себя право признаваться автором данной фотографии, а право на имя - разрешать использование или использовать фотографическое произведение, как под своим именем, так и под псевдонимом или же вовсе анонимно. Также законодатель особо выделяет, что эти два права неотчуждаемы и непередаваемы и в случае при передаче другому лицу или переходе к нему исключительного права и при предоставлении другому права использования произведения. Отказ от данных прав ничтожен, то есть недействителен [7, ч.1 ст.1265].

В частности, истец обратился в Петроградский районный суд города Санкт-Петербурга с иском к ответчику о взыскании компенсации за нарушение исключительных прав на фотографическое произведение, а также компенсации морального вреда, поскольку согласно статье 1251 ГК РФ в случае нарушения личных неимущественных прав автора их защита осуществляется, в частности, путем компенсации морального вреда. В обоснование своих требований истец указал, что является автором фотографии воздушного судна Ан-148, которое было обнародовано с содержанием указания на автора (текст: «Photo Copyright Shatsky Alexandr») в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет" в 2012 году. В 2018 году данное фотографическое произведение было размещено ответчиком - ООО «ФАН», являющимся учредителем сетевого издания «Федеральное агентство новостей» в сети «Интернет» для статьи, содержащей новостной характер. И в силу статьи 1274 ГК РФ произведения могут быть свободно использованы и без согласия автора, выплаты вознаграждения при наличии условий: использование произведения в информационных, научных, учебных или культурных целях; с обязательным указанием автора; источника заимствования и в объеме, оправданном целью цитирования. Однако, произведение, размещенное в статье ответчика, имени автора и информации о правообладателе не содержит, чем были нарушены интеллектуальные, в том числе, личные неимущественные, права истца на фотографическое произведение. Суд приходит к выводу, что права в данном случае истца нарушены, поскольку факт использования ответчиком фотографического произведения истца без его согласия нашел свое подтверждение, доказательств передачи права на результаты интеллектуальной деятельности истцом ответчиками не представлено, договор на использование фотографий не

заключался, использование фотографий без разрешения истца ответчиками не опровергнуто. В связи, с чем суд решил взыскать с ООО «ФАН» в пользу истца компенсацию за нарушение исключительных прав на фотографическое произведение в размере 20 000 рублей, компенсацию морального вреда в размере 10 000 рублей [9].

На основании статьи 1266 ГК РФ также автору фотографического произведения принадлежит право на неприкосновенность изображения, выражающееся в защите воплощенного автором своего творческого характера в произведении от дальнейшего искажения. Изменения могут вноситься лишь с его разрешения. После же смерти автора с разрешения правообладателя и только в том случае, если не искажается замысел автора и не нарушается целостность восприятия произведения и это не противоречит воле автора [7, ч.1 ст.1266 ГК РФ].

Так, истец обратился в Октябрьский районный суд города Рязани с иском о защите авторских прав. В судебном же заседании было установлено, что истец является профессиональным фотографом-автором фотографического произведения с изображением города Орджоникидзе республики Крым. Рассматриваемое фотопроизведение было опубликовано на платном фотоблоге под его именем. Далее истец обнаружил, что его произведение было использовано ответчиком для оформления коммерческого сайта и в группе «В контакте». При этом ответчиком была удалена информация об авторском праве, а также были нанесены на фотографию надписи рекламного характера, номер телефона, что является искажением произведения. Лицензионный договор на использование указанного фотографического произведения между истцом и ответчиком не заключался, согласия ответчик на использование фотографии не получал. Исходя из этого, суд пришел к выводу, что в судебном заседании установлен факт нарушения таких прав, как исключительное право на данное произведение, право авторства, право автора на имя, а также право на неприкосновенность фотографического произведения как объекта авторского права. Суд решил взыскать с ответчика в пользу истца денежную компенсацию за нарушение авторских исключительных прав на фотографию в сумме 210 000 рублей, а также компенсацию морального вреда в сумме 25 000 рублей [10].

Статья же 1268 ГК РФ предусматривает еще одно личное неимущественное право - право на обнародование. Оно включает в себя возможность своими непосредственно действиями впервые сделать свое фотографическое

произведение доступным для всеобщего сведения или же дать свое согласие на осуществление данных действий. Если же это право не было реализовано при жизни автора, оно может быть обнародовано после его смерти правообладателем в случае, если данное обнародование не противоречит воле автора фотографического произведения, определенно выраженной им в письменной форме, например, в завещании, письмах, дневниках [7, ч.3 ст.1268]. В продолжение же данного права на обнародование законодатель наделяет автора фотографического произведения и правом на отзыв, закрепленным в статье 1269 ГК РФ. Право на отзыв представляет собой отказ автора от ранее принятого решения об обнародовании фотографического произведения до его фактического обнародования, но при условии возмещения лицу убытков, причиненных таким решением, лицу, которому отчуждено исключительное право на произведение или предоставлено право использования произведения [7, ч.1 ст.1269].

Как, например, истец обратился в Салехардский городской суд Ямало-Ненецкого автономного округа с иском к ответчику - государственному учреждению «Северное издательство» о признании права авторства на произведение, взыскании компенсации за нарушение авторского права и компенсации морального вреда. В судебном заседании было установлено, что в 2018 году фотографом Зинченко А.И. по предварительной устной договоренности с журналистами корпункта газеты «Красный Север» в г. Новый Уренгой, он произвел фотосъемку, проходившего на территории дворца спорта «Звездный», конкурса красоты «Мисс и Миссис Ямал» для указанной газеты. Позднее также по предварительной договоренности проведена дополнительная фотосъемка одной из участниц конкурса на фоне северной природы. По окончании фотосъемок каждого мероприятия весь вышеуказанный фотоматериал в исходных и обработанных файлах был передан в корпункт газеты «Красный Север». Тем не менее, газета «Красный Север» предоставленный фотоматериал не использовала. Уже в 2019 году фотографом - истцом был обнаружен отснятый указанный выше фотоматериал, который был опубликован в журнале «Ямальский меридиан». Данный журнал был выпущен тиражом 7 280 экземпляров, на каждом из которых на обложке журнала было опубликовано фотографическое произведение истца без указания информации об их авторе. Своими действиями ответчик нарушил положения статей 1257, 1255, 1268, 1270, 1229 ГК РФ. В трудовых отношениях с журналом «Ямальский меридиан» или издателем журнала он не состоял

и не состоит, с журналом или издателем он гражданско-правовых договоров не заключал (договора авторского заказа, договора отчуждения исключительных прав на произведения, лицензионного договора), устного согласия на публикацию в журнале не давал. Таким образом, ответчиком были нарушены исключительное право автора на произведение, право авторства и автора на имя, а также право на обнародование фотографического произведения. И на основании всего вышеизложенного, суд признал авторство Зинченко А.И. на произведение (фотоснимок) размещенный на обложке журнала «Ямальский меридиан», обязал государственное учреждение «Северное издательство» опубликовать в журнале решение суда о допущенном нарушении с указанием действительного правообладателя на произведение, а также взыскал с государственного учреждения «Северное издательство» в пользу Зинченко А.И. компенсацию за нарушение исключительного права на произведение в сумме 80 000 рублей, компенсацию морально-

го вреда в сумме 3000 рублей [11].

Таким образом, на основании всего вышеизложенного можно сделать вывод о том, что фотографическое произведение как окончательный результат фотографического процесса подлежит охране авторского права. Важными критериями охраноспособности являются творческая деятельность автора по созданию произведения, а также сама объективность фотографий. И в силу презумпции творческого характера изначально все фотографические произведения являются объектами авторского права, пока не будет доказано обратное. При этом авторские права на фотографическое произведение включают в себя целый комплекс прав, при этом отчуждаемое, то есть которое можно передать либо предоставить по договору - только исключительное право, остальные же права: право авторства, право автора на имя, на неприкосновенность рассматриваемого произведения, а также право на его обнародование и отзыв - неотчуждаемы.

Список использованных источников:

1. Никиташина Н.А. Фотография как источник исторического исследования и объект авторского права [Электронный ресурс] // КиберЛенинка: научная электронная библиотека. – 2019. – Режим доступа: <https://cyberleninka.ru/> (дата обращения: 10.05.2021).
2. Постановление Правительства РФ от 03.11.1994 N 1224 "О присоединении Российской Федерации к Бернской конвенции об охране литературных и художественных произведений в редакции 1971 года, Всемирной конвенции об авторском праве в редакции 1971 года и дополнительным Протоколам 1 и 2, Конвенции 1971 года об охране интересов производителей фонограмм от незаконного воспроизводства их фонограмм" [Электронный ресурс] // СПС КонсультантПлюс. – URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_4927/ (дата обращения: 10.05.2021).
3. Полицына А.А., Дмитриев Р.О. Фотографические произведения и способы их защиты [Электронный ресурс] // КиберЛенинка: научная электронная библиотека. – 2019. – Режим доступа: <https://cyberleninka.ru/> (дата обращения: 10.05.2021).
4. Постановление Суда по интеллектуальным правам от 21.03 2014 г. № С01-57/2014 по делу № А24-1669/2013 [Электронный ресурс] // СПС КонсультантПлюс: Версия Проф. – URL: <http://www.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?req=doc&base=SIP&n=3447#09230534583701697> (дата обращения: 10.05.2021).
5. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 23.04.2019 N 10 "О применении части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации" [Электронный ресурс] // СПС КонсультантПлюс. – URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_323470/ (дата обращения: 10.05.2021).
6. Решение Зеленодольского городского суда Республики Татарстан № 2-1803/2020 2-1803/2020~М-1393/2020 М-1393/2020 от 15 июля 2020 г. по делу № 2-1803/2020 [Электронный ресурс]. – URL: <https://sudact.ru/regular/doc/eC1qVlml63rQ/> (дата обращения: 10.05.2021).
7. Гражданский кодекс Российской Федерации часть 4 (ГК РФ ч.4) от 18.12.2006 N 230-ФЗ [Электронный ресурс] // СПС КонсультантПлюс. – URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_64629/ (дата обращения: 10.05.2021).
8. Решение Петроградского районного суд города Санкт-Петербурга № 2-636/2020 2-636/2020~М-883/2020 М-883/2020 от 30 июля 2020 г. по делу № 2-636/2020 [Электронный ресурс]. – URL: <https://sudact.ru/regular/doc/MRB1wsd8nClj/> (дата обращения: 10.05.2021).
9. Решение Петроградского районного суд города Санкт-Петербурга № 2-4060/2019 2-4060/2019~М-3616/2019 М-3616/2019 от 11 ноября 2019 г. по делу № 2-4060/2019 [Электронный ресурс]. – URL: <https://sudact.ru/regular/doc/AumirM2UmE1X/> (дата обращения: 10.05.2021).

10. Решение Октябрьского районного суда города Рязани № 2-2127/2019 2-2127/2019~М-1953/2019 М-1953/2019 от 14 ноября 2019 г. по делу № 2-2127/2019[Электронный ресурс]. – URL: //sudact.ru/regular/doc/TqL285UzfXWj/ (дата обращения: 10.05.2021).
11. Решение Салехардского городского суда Ямало-Ненецкого автономного округа № 2-140/2020 2-140/2020(2-2398/2019;)~М-2195/2019 2-2398/2019 М-2195/2019 от 3 февраля 2020 г. по делу № 2-140/2020[Электронный ресурс]. – URL://sudact.ru/regular/doc/RA17gwpMIEQw/ (дата обращения: 10.05.2021).

References:

1. Nikitashina N.A. Fotografiy kak istoricheskogo issledovaniya i obyekta avtorskogo prava [Elektronnyy resurs] // KiberLeninka: nauchnaya elektronnyaya biblioteka. – 2019. – Rezhim dostupa: <https://cyberleninka.ru/> (data obrashcheniya: 10.05.2021).
2. Postanovleniye Pravitelstva RF ot 03.11.1994 N 1224 "Oprisoyedinenii Rossyskoy Federatsii k Bernskoy konventsii obokhraneni literaturnykh i khudozhestvennykh proizvedeniy v redaktsii 1971 goda, Vsemirnoy konventsii ob avtorskom prave v redaktsii 1971 goda i dopolnitelnykh protokolam 1 i 2, Konventsii 1971 goda obokhraneni interesov proizvoditeley fonogrammot nezakonnoy proizvodstva i khfonogramm" [Elektronnyy resurs] // SPS KonsultantPlyus. – URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_4927/ (data obrashcheniya: 10.05.2021).
3. Politsyna A.A., Dmitriyev R.O. Fotograficheskiye proizvedeniya i sposoby ikh zashchity [Elektronnyy resurs] // KiberLeninka: nauchnaya elektronnyaya biblioteka. – 2019. – Rezhim dostupa: <https://cyberleninka.ru/> (data obrashcheniya: 10.05.2021).
4. Postanovleniye Suda po intellektualnykh pravam ot 21.03.2014 g. № S01-57/2014 po delu № A24-1669/2013 [Elektronnyy resurs] // SPS KonsultantPlyus: Versiya Prof. – URL: <http://www.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?req=doc&base=SIP&n=3447#09230534583701697> (data obrashcheniya: 10.05.2021).
5. Postanovleniye Plenuma Verkhovnogo Suda RF ot 23.04.2019 N 10 "O primeneni chasti chetvertoy Grazhdanskogo kodeksa Rossyskoy Federatsii" [Elektronnyy resurs] // SPS KonsultantPlyus. – URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_323470/ (data obrashcheniya: 10.05.2021).
6. Resheniye Zelenodolskogo gorodskogo suda Respubliki Tatarstan № 2-1803/2020 2-1803/2020~М-1393/2020 М-1393/2020 от 15 iyulya 2020 g. po delu № 2-1803/2020 [Elektronnyy resurs]. – URL: //sudact.ru/regular/doc/eC1qVlml63rQ/ (data obrashcheniya: 10.05.2021).
7. Grazhdansky kodeks Rossyskoy Federatsii chast 4 (GK RF ch.4) ot 18.12.2006 N 230-FZ [Elektronnyy resurs] // SPS KonsultantPlyus. – URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_64629/ (data obrashcheniya: 10.05.2021).
8. Resheniye Petrogradskogo rayonnogo sud goroda Sankt-Peterburga № 2-636/2020 2-636/2020~М-883/2020 М-883/2020 от 30 iyulya 2020 g. po delu № 2-636/2020 [Elektronnyy resurs]. – URL: //sudact.ru/regular/doc/MRB1wsd8nCLj/ (data obrashcheniya: 10.05.2021).
9. Resheniye Petrogradskogo rayonnogo sud goroda Sankt-Peterburga № 2-4060/2019 2-4060/2019~М-3616/2019 М-3616/2019 от 11 noyabrya 2019 g. po delu № 2-4060/2019 [Elektronnyy resurs]. – URL: //sudact.ru/regular/doc/AumirM2UmE1X/ (data obrashcheniya: 10.05.2021).
10. Resheniye Oktyabrskogo rayonnogo suda goroda Ryazani № 2-2127/2019 2-2127/2019~М-1953/2019 М-1953/2019 от 14 noyabrya 2019 g. po delu № 2-2127/2019 [Elektronnyy resurs]. – URL: //sudact.ru/regular/doc/TqL285UzfXWj/ (data obrashcheniya: 10.05.2021).
11. Resheniye Salekhardskogo gorodskogo suda Yamalo-Nenetskogo avtonomnogo okruga № 2-140/2020 2-140/2020(2-2398/2019;)~М-2195/2019 2-2398/2019 М-2195/2019 от 3 fevralya 2020 g. po delu № 2-140/2020 [Elektronnyy resurs]. – URL: //sudact.ru/regular/doc/RA17gwpMIEQw/ (data obrashcheniya: 10.05.2021).

УДК 347

А.А.Бунина, Д.Р.Злобина¹

**¹ студентки 3 курса Волго-Вятского института (филиала)
Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА),
Российская Федерация, г. Киров**

*Научный руководитель - Кирсанов К.А.,
к.ю.н., доцент кафедры гражданского права и процесса
Волго-Вятского института (филиала)
Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА),
Российская Федерация, г. Киров*

МАКИЯЖ И ТАТУИРОВКИ КАК ОБЪЕКТЫ АВТОРСКОГО ПРАВА

Аннотация

В статье раскрывается понятие авторского права. Рассматривается вопрос о правовой природе татуировок и макияжа, а также особенности их отнесения к объектам авторского права. Выявлена проблема идентификации данных объектов авторского права, вызванная развитием новых форм экономических отношений в информационной среде, научно-техническим прогрессом. Были проанализированы некоторые судебные решения российской и зарубежной практики. Сформулирован вывод о том, что в российской судебной практике еще не сложилась традиция отстаивать свои авторские права на татуировки и макияж. На основе проведенного исследования авторами предлагаются пути решения возникших в законе пробелов.

Ключевые слова: авторское право, интеллектуальная собственность, макияж, татуировки, автор, судебная практика, нарушение авторских прав.

А.А.Бунина, Д.Р.Злобина¹

**¹О.Е. Кутафин атындағы Университеттің
Волго-Вятск институтының (филиалының) 3 курс студенттері,
Ресей Федерациясы, Киров қ.**

МАКИЯЖ ЖӘНЕ ТАТУИРОВКАЛАР АВТОРЛЫҚ ҚҰҚЫҚ ОБЪЕКТІЛЕРІ РЕТІНДЕ

Аңдатпа

Мақалада авторлық құқық ұғымы ашылады. Татуировкалар мен макияждардың құқықтық табиғаты туралы мәселе, сондай-ақ оларды авторлық құқық объектілеріне жатқызу ерекшеліктері қарастырылады. Ақпараттық ортадағы экономикалық қатынастардың жаңа нысандарының дамуымен, ғылыми-техникалық прогреспен туындаған авторлық құқықтың осы объектілерін идентификациялау проблемасы анықталды. Ресейлік және шетелдік тәжірибеден кейбір сот шешімдері талданды. Ресейлік сот тәжірибесінде татуировкалар мен макияжға авторлық құқықты қорғау дәстүрі әлі қалыптасқан жоқ деген тұжырым жасалды. Зерттеу негізінде авторлар заңда туындаған олқылықтарды шешу жолдарын ұсынады.

Түйінді сөздер: авторлық құқық, зияткерлік меншік, макияж, татуировка, автор, сот тәжірибесі, авторлық құқықты бұзу.

A.A. Bunina, D.R. Zlobina¹

**¹ third year students of the Volgo-Vyatka Institute (branch)
of Kutafin Moscow State Law University(MSAL),
the Russian Federation, Kirov**

MAKE-UP AND TATTOOS AS OBJECTS OF COPYRIGHT

Abstract

The article reveals the concept of copyright. The question of the legal nature of tattoos and makeup, as well as the features of their attribution to the objects of copyright, is considered. The problem of identification of these objects of copyright caused by the development of new forms of economic relations in the information environment, scientific and technological progress is revealed. Some court decisions of Russian and foreign practice were analyzed. It is concluded that the Russian judicial practice has not yet developed a tradition to defend their copyrights to tattoos and makeup. On the basis of the conducted research, the authors propose ways to solve the gaps that have arisen in the law.

Keywords: copyright, intellectual property, makeup, tattoos, author, court practice, copyright infringement.

В объективном смысле авторское право – это совокупность норм гражданского права, регулирующих отношения по признанию авторства и охране произведений науки, литературы и искусства, установлению режима их использования, наделению их авторов преимущественными и имущественными правами, защите прав авторов и других правообладателей [1]. П.1 ст. 1259 ГК РФ закрепляет определение объектов авторских прав, которыми являются произведения науки, литературы и искусства независимо от достоинств и назначения произведения, а также от способа его выражения [2].

Для того чтобы понять, могут ли относиться татуировки и макияж к объектам авторского права, дадим их определения. Под татуировками понимается «нанесение на тело рисунков накалыванием и втиранием под кожу красящих веществ» [3]. Макияж – это «искусство оформления лица с помощью косметических средств, красок, кремов, теней, а также само такое оформление» [4]. Раньше данные явления имели обрядовое или религиозное значение, но в настоящее время они используются людьми в повседневной жизни для украшения своего тела, лица или для устранения изъянов. В п.1 ст.1259 ГК РФ законодатель приводит перечень объектов авторского права, но такие понятия, как «татуировки» и «макияж», в данном списке отсутствуют. Однако, если сослаться на выдержку из данного пункта ст.1259 ГК РФ, которая гласит, что объектами авторского права могут быть произведения живописи, скульптуры, графики, дизайна, графические рассказы, комиксы и другие произведения изобразительного искусства, можно сделать вывод, что татуировки и макияж будут относиться к «другим произведениям изобразительного искусства». От других объектов авторского права татуировки и макияж отличает специфика материального носителя – лицо и тело человека. Для законодателя место изображения объекта авторского права значения не имеет, эскиз та-

туировки, который выполнен на бумажном или электронном носителе, а позже перенесенный на тело человека, или макияж, выполненный на лице, являются авторскими произведениями и объектами интеллектуальной собственности, как и любые другие изображения или иллюстрации.

В современном мире развитых интернет-технологий все чаще встает вопрос защиты авторских прав в цифровом пространстве. Визажисты и тату-мастера делятся своими работами с широкой публикой в социальных сетях. Известная художница и тату-мастер с мировым именем Sasha Unisex прокомментировала данную ситуацию: «Мы защищаем авторское право на рисунки и эскизы татуировок. В первую очередь, факт создания произведений фиксируется с помощью фото- и видеосъемки, которые сами по себе становятся отдельными объектами защиты от использования третьими лицами» [5]. То же самое можно отнести и к мейк-ап искусству. Таким образом, как такое ношение на собственном теле татуировки или макияжа на лице не является нарушением авторского права, но их воспроизведение в киберпространстве уже будет считаться нарушением законодательства.

В российской судебной практике присутствует минимальное количество дел, касающихся защиты авторских прав на татуировки и макияж. И это вовсе не означает, что правонарушений не происходит. Наиболее широкой огласке предалось дело 2012 г. Назарова И.Д. подала в суд на Петухову Д.В. о защите своего авторского права на макияж. В деле указаны следующие обстоятельства: «В обоснование истица указала, что ДД.ММ.ГГГГ на Интернет-сайте под творческим псевдонимом была опубликована фотография модели с оригинальным макияжем, выполненным истицей. Истица считает себя автором образа, уникальность которого заключается в выполненном оригинальном макияже. ДД.ММ.ГГГГ и ДД.ММ.ГГГГ ответчица на своей личной странице в

Интернете под псевдонимом опубликовала фотографии модели с макияжем, который был скопирован с макияжа, созданного истицей, указав себя автором и исполнителем макияжа и предлагая возможность заказа макияжа на коммерческих условиях; всего работы ответчицы были выложены на сайте в количестве 10 штук» [6]. Таким образом, ответчик не только скопировал объект авторского права, но и желал получать прибыль от дальнейшего воспроизведения на лицах клиентов. Дело было решено в пользу Назаровой И.Д. Суд признал ее автором макияжа и запретил Петуховой Д.В. его использовать.

Российское общество само по себе относится к объектам авторского права не очень серьезно. Например, это относится к бесплатному прослушиванию музыки. Какое-то время социальная сеть «ВКонтакте» позволяла пользователям неограниченно потреблять музыкальный контент совершенно бесплатно. Поэтому культура платы за музыкальные произведения пока не сложилась. Другой проблемой является бесплатное скачивание фильмов через торрент, а не использование специализированных платформ, где, конечно, услуги предоставляются платно, но законно, и материал обладает хорошим качеством. Правообладатели упускают большую выгоду, которую могли бы законно получить за свой труд. Статистические данные Управления судебного департамента города Москвы о деятельности федеральных арбитражных судов за 2020 год содержат сведения о нарушении скорее имущественных прав, но не содержат данных о нарушении авторских прав на татуировки и макияж [7]. В соответствии с данными другого источника информации - ФБК Legal, за февраль 2020 года в суды по интеллектуальным правам поступило 175 дел, 36 из которых составляют споры о защите права на объекты авторского и смежного права, что составляет 21% от общего количества [8]. Наиболее приковывающими взгляд являются дела: о нарушении прав на «Ждуна», право на архитектурный проект, взыскание компенсации за нарушение прав на персонажей, а также вопросы, касающиеся товарных знаков.

Другая ситуация, ярко иллюстрирующая ущемление авторских прав на татуировку, произошла в США в 2005 году. Художник-татуировщик Мэтью Рид из TigerLilly Tattoo and DesignWorks подал в суд на форварда «Пистонс» Рашида Уоллеса, «с требованием запретить Уоллесу показывать его работу в рекламе

баскетбольных ботинок Nike» [9]. Рекламный ролик длится 30 секунд, 27 из которых все внимание приковано к татуировке баскетболиста и только оставшиеся 3 секунды мы можем наблюдать лицо спортсмена [10]. Очевидно, что акцент был сделан именно на тату, что и нарушило авторские права Мэтью Рида. Это дело было разрешено в пользу художника-татуировщика.

Другое, не менее интересное дело произошло также в США. Тату-мастер Роджер Ладусёр набил на руку своему клиенту изображение Франкенштейна, исполненного в оригинальной стилистике. Данную работу художник выложил в Интернет. После чего сеть ресторанов позаимствовала уникальное изображение и использовала его в своих коммерческих целях в качестве логотипа для вечеринки по поводу празднования Хеллоуина. Иск о нарушении авторских прав был подан в федеральный суд штата Вирджиния. Исход дела был решен в пользу Роджера Ладусёра.

Несколько неприятных случаев, нарушающих авторские права, произошли и с очень известной в Инстаграмм визажистом Владой Хаггерти, известной под ником vladamua. Ее аккаунт насчитывает 702 тысячи подписчиков. Девушка известна оригинальными и яркими идеями оформления губ. Первый прецедент заключался в том, что Кайли Дженнер, осуществляя рекламу своих помад бренда Kylie Cosmetics в Инстаграмм, выложила пост, иллюстративная часть которого содержала изображение лица девушки. Глаза модели были прикрыты руками с золотым напылением, а на губы была нанесена помада красного оттенка, что практически полностью копирует фотографию ранее выложенной в социальную сеть Владой Хаггерти [11].

Ещё одна спорная ситуация, возникшая с участием знаменитой визажистки и Инстаграмм-блогера, также касалась макияжа губ. Кайли Дженнер выставила на своей страничке в Инстаграмм фотографию капающей с губ помады металлического оттенка. Идентичное изображение Влада Хаггерти уже ранее выставила в своём Инстаграмм аккаунте. Дело разрешилось тем, что Кайли признала свою ошибку, не указав истинного автора и исправила данную ситуацию соответствующей подписью и пометкой [12].

Таким образом, исходя из вышеописанных практических примеров, мы можем увидеть, насколько сильно интернет и социальные сети могут повлиять на авторские права. Мастера макияжа и тату выкладывают свои работы в социальные сети с целью продемонстрировать свои навыки, а некоторые рассчитывают на привлечение клиентов и новой аудитории.

Копирование их оригинальных работ нарушает их права. Необходимость решения данной категории проблемных вопросов как никогда актуальна в настоящее время.

Исходя из п. 4 ст. 1259 ГК РФ для возникновения, осуществления и защиты авторского права не требуется регистрация произведения или соблюдение каких-либо иных формальностей. Соответственно, татуировки и макияж как объекты авторского права получают правовую охрану сразу после того, как были созданы и выражены в объективной форме (в виде эскиза, на лице или теле человека).

Для того, чтобы автору защитить созданный им объект интеллектуальной собственности, необходимо зафиксировать его незаконное использование, т.е. зафиксировать факт того, что конкретный татуировщик нанес данную татуировку, которая была создана на основе незаконно используемого эскиза. То же самое касается и макияжа. Как отмечают юристы, специализирующиеся в своей деятельности на правовых вопросах интеллектуальной собственности, «на данный момент, кроме действующего законодательства, не существует реально работающих технологий, которые позволили бы защитить авторскую работу художника от незаконного копирования» [13].

В качестве одного из способов защиты авторского права предлагается использовать услуги депонирования, т.е. автор может отдать объект авторского права на хранение в определенную организацию. Если авторское право будет нарушено, то автор сможет легко доказать, что именно он был первым, кто создал данное произведение и, соответственно, является его непосредственным автором. При запросе суда в подобную организацию она мо-

жет предоставить оригинал эскиза с указанием даты его поступления на хранение. В эпоху современных технологий задепонировать объекты авторского права можно, не выходя из дома. Многие организации, осуществляющие данную услугу, имеют свои сайты, на которых, в полном объеме предоставляют все необходимые действия по депонированию результатов интеллектуальной деятельности. Наиболее известным онлайн-сервисом является «WayBack Machine» - это цифровой архив Всемирной паутины, основанный интернет-архивом, некоммерческой библиотекой, базирующейся в Сан-Франциско. Существуют также и российские сервисы, специализирующиеся на онлайн-регистрации авторского права, например, «n'RIS», «Reg.ru».

Также в качестве способа защиты авторского права можно предусмотреть пользование услугами нотариуса, который фиксирует место и время предъявления документа, хранит его копию и делает соответствующую запись в журнале с указанием даты.

Подводя итог вышесказанному, нужно отметить, что в большинстве стран мира, в том числе и в России, татуировки и макияж признаются объектами авторского права, несмотря на специфику их выражения, что подтверждается судебной практикой. Однако визажисты и татуировщики по-прежнему остаются одними из наиболее уязвимых представителей творческих профессий, поскольку в нынешнюю цифровую эпоху довольно сложно отследить случаи нарушения авторских прав и зафиксировать факты незаконного копирования подобных творческих работ.

Список использованных источников:

1. Суханов Е.А. Российское гражданское право: Учебник: В 2-х томах. Том I. Общая часть. Вещное право. Наследственное право. Интеллектуальные права. Личные неимущественные права - Москва: Статут, 2008. – 586.
2. Гражданский кодекс Российской Федерации часть 4 (ГК РФ ч.4) от 18.12.2006 года № 230-ФЗ [Электронный ресурс] // СПС КонсультантПлюс. – URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_64629/#dst (дата обращения: 01.05.2021).
3. Современная энциклопедия [Электронный ресурс]. – Режим доступа: <https://dic.academic.ru/dic.nsf/enc1p/46722> (дата обращения: 01.05.2021).
4. Толковый словарь Ожегова [Электронный ресурс]. – Режим доступа: <https://gufo.me/search?term=%D0%BC%D0%B0%D0%BA%D0%B8%D1%8F%D0%B6> (дата обращения: 01.05.2021).
5. Татуировка как произведение искусства: кто защитит права авторов? [Электронный ресурс] // Интернет-портал «Российской газеты». - 22.01.2019. – Режим доступа: <https://rg.ru/2019/01/22/tatuirovka-kak-proizvedenie-iskusstva-kto-zashchitit-prava-avtorov.html> (дата обращения: 02.05.2021).

6. Белов В. Макияж тоже защищен авторским правом [Электронный ресурс] // ЮристПрав. RU - российский правовой портал. -18.03.2014. – Режим доступа: <https://yuristprav.ru/makiyazh-tozhe-zashhishhen-avtorskim-pravom> (дата обращения: 02.05.2021).
7. Сводные статистические сведения о деятельности федеральных арбитражных судов за 2020 год [Электронный ресурс] // Сайт Судебного департамента при Верховном Суде Российской Федерации. – Режим доступа: <http://www.cdep.ru/index.php?id=79&item=5670> (дата обращения: 02.05.2021).
8. Обзор практики в сфере интеллектуальной собственности за февраль 2020 г. - [Электронный ресурс] // Сайт юридической фирмы "ФБК Legal". - 22.04.2020. – Режим доступа: <https://fbk-pravo.ru/analytics/23970/> (дата обращения: 02.05.2021).
9. Может ли тату мастер набить чужой эскиз - [Электронный ресурс] // 5 апреля, 2021. – Режим доступа: URL: <https://free-site-master.ru/mozhet-li-tatu-master-nabit-chuzhoy-eskiz/> (дата обращения: 05.05.2021)
10. RasheedWallace - NikeCommercial [видеозапись] // YouTube. - Режим доступа:<https://www.youtube.com/watch?v=bXPhGf8Bi74&t=30s>(дата обращения: 05.05.2021).
11. На косметический бренд Кайли Дженнер подают в суд [Электронный ресурс] // 8 апреля, 2018. –Режим доступа: URL: <https://zen.yandex.ru/media/id/5ac38431a936f470731f2617/na-kosmeticheskii-brend-kaili-djenner-podaiut-v-sud-5ac9bc6e77d0e6d280d4e976>(дата обращения: 08.05.2021)
12. Анищенко А.Необычные объекты авторского права: разбираемся на конкретных примерах [Электронный ресурс] // Информационно-правовой портал «Закон.ру». - 24.06.2019. – Режим доступа: URL: https://zakon.ru/blog/2019/6/24/neobychnye_obekty_avtorskogo_prava_razbiraemysya_na_konkretnyh_primerah(дата обращения: 09.05.2021)
13. Авторское право и татуировка[Электронный ресурс] // Интернет-журнал. -13.05.2019. – Режим доступа: URL: <https://funtattoo.ru/?p=29397>(дата обращения: 13.05.2021).

References:

1. Sukhanov Ye.A. Rossyskoye grazhdanskoye pravo: Uchebnik: V 2-kh tomakh. Tom I. Obshchaya chast. Veshchnoye pravo. Nasledstvennoye pravo. Intellektualnye prava. Lichnye neimushchestvennye prava - Moskva: Statut, 2008. – 586.
2. Grazhdansky kodeks Rossyskoy Federatsii chast 4 (GK RF ch.4) ot 18.12.2006 goda № 230-FZ [Elektronny resurs] // SPS KonsultantPlyus. – URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_64629/#dst (data obrashcheniya: 01.05.2021).
3. Sovremennaya entsiklopediya [Elektronny resurs]. – Rezhim dostupa: <https://dic.academic.ru/dic.nsf/enc1p/46722> (data obrashcheniya: 01.05.2021).
4. Tolkovy slovar Ozhegova [Elektronny resurs]. – Rezhim dostupa: <https://gufo.me/search?term=%D0%BC%D0%B0%D0%BA%D0%B8%D1%8F%D0%B6> (data obrashcheniya: 01.05.2021).
5. Tatuировка kak proizvedeniye iskusstva: kto zashchitit prava avtorov? [Elektronny resurs] // Internet-portal «Rossyskoy gazety». - 22.01.2019. – Rezhim dostupa: <https://rg.ru/2019/01/22/tatuировка-kak-proizvedenie-iskusstva-kto-zashchitit-prava-avtorov.html> (data obrashcheniya: 02.05.2021).
6. Belov V. Makiyazh tozhe zashchishchen avtorskim pravom [Elektronny resurs] // YuristPrav.RU - rossysky pravovoy portal. - 18.03.2014. – Rezhim dostupa: <https://yuristprav.ru/makiyazh-tozhe-zashhishhen-avtorskim-pravom> (data obrashcheniya: 02.05.2021).
7. Svodnye statisticheskiye svedeniya o deyatelnosti federalnykh arbitrazhnykh sudov za 2020 god [Elektronny resurs] // Sayt Sudebnogo departamentapri Verkhovnom Sude Rossyskoy Federatsii. – Rezhim dostupa: <http://www.cdep.ru/index.php?id=79&item=5670> (data obrashcheniya: 02.05.2021).
8. Obzor praktiki v sfere intellektualnoy sobstvennosti za fevral 2020 g. - [Elektronny resurs] // Sayt yuridicheskoy firmy "FBK Legal". - 22.04.2020. – Rezhim dostupa: <https://fbk-pravo.ru/analytics/23970/> (data obrashcheniya: 02.05.2021).
9. Mozhet li tatu master nabit chuzhoy eskiz - [Elektronny resurs] // 5 aprelya, 2021. – Rezhim dostupa: URL: <https://free-site-master.ru/mozhet-li-tatu-master-nabit-chuzhoy-eskiz/> (data obrashcheniya: 05.05.2021)

10. Rasheed Wallace - Nike Commercial [videozapis] // YouTube. - Rezhim dostupa: <https://www.youtube.com/watch?v=bXPhGf8Bi74&t=30s> (data obrashcheniya: 05.05.2021).
11. Na kosmetichesky brend Kayli Dzhennifer podayut v sud [Elektronny resurs] // 8 aprelya, 2018. – Rezhim dostupa: URL: <https://zen.yandex.ru/media/id/5ac38431a936f470731f2617/na-kosmeticheskii-brend-kaili-djenner-podaiut-v-sud-5ac9bc6e77d0e6d280d4e976> (data obrashcheniya: 08.05.2021)
12. Anishchenko A. Neobychnye obyekty avtorskogo prava: razbirayemysya na konkretnykh prim'erakh [Elektronny resurs] // Informatsionno-pravovoy portal «Zakon.ru». - 24.06.2019. – Rezhim dostupa: URL: https://zakon.ru/blog/2019/6/24/neobychnye_obekty_avtorskogo_prava_razbiraemysya_na_konkretnykh_prim'erah (data obrashcheniya: 09.05.2021)
13. Avtorskoye pravo i tatuirovka [Elektronny resurs] // Internet-zhurnal. - 13.05.2019. – Rezhim dostupa: URL: <https://funtattoo.ru/?p=29397> (data obrashcheniya: 13.05.2021).

УДК 347

Л.А.Высокинский¹

**¹студент 3 курса Юридического факультета имени М.М.Сперанского
Института права и национальной безопасности
Российской академии народного хозяйства и государственной службы
при Президенте Российской Федерации,
Российская Федерация, г. Москва**

*Научный руководитель - Телюкина М.В.,
д.ю.н., профессор,
профессор кафедры гражданского права и процесса
Российской академии народного хозяйства и
государственной службы при Президенте Российской Федерации,
Российская Федерация, г. Москва*

АКТУАЛЬНЫЕ ПРОБЛЕМЫ В РАЗВИТИИ КОНСТРУКЦИЙ БАНКОВСКОГО СЧЁТА И ВКЛАДА НА СОВРЕМЕННОМ ЭТАПЕ СУЩЕСТВОВАНИЯ

Аннотация

Данная работа посвящена актуальным, существующим сейчас проблемам применения конструкций банковского счёта и вклада. Отдельное внимание автор уделяет вопросам природы договора банковского вклада, счёта, проблематике проведения данных операций. Влияние данных процессов на хозяйственную жизнь государства, экономической системы в целом. Обращается внимание не только на существование отдельных пробелов в правовом регулировании отношений, но и обращается внимание на потребность более строгого, императивного порядка регламентации. Эти условия будут достижимы только при совместном участии всех цивилистов стран постсоветского пространства по выработке отдельных направлений политики в данной области.

Ключевые слова: банковский счет, банковский вклад, депозит, депозитарий, договорная практика, роль вклада и счёта в рыночной экономике.

Л.А.Высокинский¹

**¹Ресей Федерациясының Президенті жанындағы Ресей халық шаруашылығы және
мемлекеттік қызмет академиясының
Құқық және ұлттық қауіпсіздік институты
М.М. Сперанский атындағы заң факультетінің 3 курс студенті,
Ресей Федерациясы, Мәскеу қ.**

**ҚАЗІРГІ КЕЗЕҢДЕГІ БАНКТІК ШОТ ПЕН БАНК САЛЫМЫ КОНСТРУКЦИЯЛАРЫН
ДАМУДАҒЫ ӨЗЕКТІ МӘСЕЛЕЛЕР**

Аңдатпа

Бұл жұмыс банктік шот пен банк салымы конструкцияларын қолданудың өзекті мәселелеріне арналған. Автор банк салымы, банктік шот шарттарының табиғаты мәселелеріне, осы операцияларды жүргізу проблемаларына ерекше назар аударады. Бұл процестердің мемлекеттің шаруашылық өміріне, тұтастай алғанда экономикалық жүйеге әсері. Қатынастарды құқықтық реттеудегі жекелеген олқылықтардың болуына ғана емес, сонымен бірге реттеудің қатаң, императивті тәртібінің қажеттілігіне назар аударылады. Осы саладағы саясаттың жекелеген бағыттарын әзірлеу бойынша посткеңестік кеңістіктегі елдердің барлық цивилистерінің бірлескен қатысуымен ғана бұл жағдайларға қол жеткізуге болады.

Түйінді сөздер: банктік шот, банк салымы, депозит, депозитарий, шарттық тәжірибе, нарықтық экономикадағы салым мен шоттың рөлі.

L.A. Vysokinsky¹

**¹third year student of M.M. Speransky Faculty of Law,
Institute of Law and National Security,
the Russian Presidential Academy of National Economy and Public Administration,
the Russian Federation, Moscow**

**ACTUAL PROBLEMS IN THE DEVELOPMENT OF BANK ACCOUNT AND DEPOSIT STRUCTURES
AT THE PRESENT STAGE OF EXISTENCE**

Abstract

This paper is devoted to the current problems of using bank account and deposit structures. The author pays special attention to the nature of the bank deposit agreement, the account, and the problems of conducting these operations. The impact of these processes on the economic life of the state and the economic system as a whole. Attention is drawn not only to the existence of certain gaps in the legal regulation of relations, but also to the need for a more strict, imperative order of regulation. These conditions will be achievable only with the joint participation of all civil law scholars of the post-soviet countries in the development of certain policy directions in this area.

Keywords: bank account, bank deposit, deposit, depository, contractual practice, the role of deposit and account in the market economy.

Ежегодно в рамках «Басинских чтений» исследователи обращают внимание на актуальные проблемы гражданско-правового регулирования. В поле зрения исследователей находится весь спектр отношений – от отдельных проблем в регулировании частных лиц до взаимоотношений частного и публичного в рамках взаимодействия граждан с отдельными социальными институтами. Банковская сфера всегда вызывает интерес у исследователей именно тем, что затрагивает проблемы хранения, использования, реализации капиталов через банковский механизм, что всегда требует строгой регламентации взаимоотношений банка и депозитария, определения рамок этих соглашения. Для более детального рассмотрения закономерностей развития данных конструкций, проблем их применения на практике, необходимо обратить внимание на историю развития данных институтов.

Операции депозитарной направленности были известны ещё развитому квинтитскому, римскому праву. Большинство исследователей отмечает, что договор поклажи(хранения

денежных ресурсов) был хорошо известен развитому римскому правопорядку. Правда речь больше идёт о денежном хранении имущества в форме депозита. Как отмечал крупный отечественный цивилист И.А. Покровский: "Depositum - поклажа - есть договор, в силу которого одно лицо (deponens, депонент) передает другому (depositarius, депозитарий) вещь на сохранение. Объектом depositum в истинном смысле может быть только вещь индивидуально определенная. Правда, бывают случаи, когда отдаются на сохранение и вещи родовые (например, такая-то сумма денег), с тем чтобы потом были возвращены не те же самые вещи, а tantundem ejusdem generic, но тогда мы имеем так наз. depositum irregulare - договор, приближающийся уже по существу к займу (ибо и здесь вещи переходят в собственность того, кому даются на сохранение)"[1, с. 419]. Таким образом, гражданско-правовая доктрина Древнего Рима признавала договор депозитарной поклажи только с целью хранения капитала, роли его преумножения уделялось очень мало внимания. Как отмечал один

из известнейших цивилистов дореволюционной России Г.Ф.Шершеневич: "Под именем активной операции следует понимать такую юридическую сделку, из которой для банка вытекает право на денежную сумму. Под пассивной операцией понимается юридическая сделка, которою устанавливается обязанность банка уплатить денежную сумму. Активную операцией создается юридическое отношение, в котором банк играет роль активного субъекта; пассивную операцией создается юридическое отношение, в котором банку предназначается роль пассивного субъекта. По активным операциям банк является кредитором своих клиентов, по пассивным операциям - должником их"[2]. По мимо активных и пассивных операций теоретик выделял и особую роль пассивных активов, которые формируют надежную основу под капиталовложения. Существует следующая оценка: «первое место занимают вклады. Это главный источник банковского кредита и в то же время основа всех активных операций, особенно в коммерческих банках. Размер притекающих вкладов зависит от личного доверия, каким пользуется данное кредитное установление в глазах общества, а также от величины процента, обещанного банком... В отношении вкладов банкам приходится выдерживать острую конкуренцию со сберегательными кассами, впитывающими в себя массы мелких народных сбережений"[2, с. 412-413]. При этом уделяется отдельное внимание и роли существования вклада как реальной сделки. Например, Г.Ф. Шершеневич отмечал, «вклад представляет собой реальный договор, который совершается взносом в банк ценности. Эта ценность чаще всего выражается в деньгах, но она может выразиться также в ценных бумагах, которые банк занесет курсовой стоимостью, если пожелает приобрести, векселем, если банк готов учесть его"[2, с. 420]. Все особенности эволюционного развития двух конструкций указывают на то, что сначала развитые правовые порядки воспринимали их за институты хранения средств капитала, а позже обратили внимание на то, что ещё существуют и дополнительный функциональный набор к этому хранению. А эти особенности порождают процесс усложнения договорной практики по вкладам и счётам, делают круг общественных отношений в финансовой сфере ещё больше. В советский период развития законодательства и цивилистической мысли предполагалось передать данному договору квалификацию отношений займа. С точки зрения советских цивилистов данная мера должна была быть понятной гражданам из-за того, что сама операция передачи денежных средств на хранение имела обычный, стандартный вариант покла-

жи своих средств. Более того, если обратить внимание на выделение данных отношений в ГК РСФСР от 1964г., то легко можно сделать вывод о том, что в одну договорную конструкцию были специально внедрены разные по своей цивилистической природе отношения. Во многом такой выбор законодателя объясняется тем, что регулирование депозитарных отношений не отвечало интересам рыночного гражданско-правового регулирования, а, следовательно, и отсутствовали различные подходы к регламентации данного института. Ведь в тот период отсутствовала расширенная сетка прав и обязанностей по регулированию отношений страхования вкладов, их гражданско-правовой защиты. Отсутствовал и, например, механизм ипотирования собственности, когда субъект мог возмещать показатели по ипотеке жилья через собственный вклад в банке и т.д. Договорная конструкция просто признавалась разновидностью кредитно-расчетных обязательств в рамках договора займа. Договор считался реальным, возмездным и односторонним, что отвечало интересам плановой экономики. В данный момент имеется очень большое количество проблем именно из-за того, что расширилась практика применения данных отношений из-за нужд рыночной экономики.

В рамках тематики операций банковского счёта и вклада необходимо определить сразу несколько направлений в развитии практики применения данных конструкций. С одной стороны, данные институты хорошо знакомы развитому цивилистическому правопорядку, а, с другой стороны, имеется очень большое количество проблем в договорной практике данных соглашений, их реализации.

Отдельные проблемы проявляются в следующих вопросах: форме проведения договора (необходимости его заключения по предметной, а не смежной составляющей, существование процентных ставок, проблематика существования забытых активов или «спящих вкладов», когда депозитарий упускает из виду существование активов, что побуждает возникновение нерационально существующих капиталовложений. Также гражданско-правовой оборот знает проблему дробления вкладов, когда собственник вклада пытается его получить на некоторое время и разделить с целью открытия отдельных вкладов, что делает банк, банковскую систему, неустойчивой из-за уменьшения размера вклада, а, следовательно, и порядка его страхования и т.д.

Для того, чтобы подробно осветить данные проблемы необходимо обратить внимание на отдельные проблемы договорной практики. Первой проблемой традиционно выступает

порядок определения договора, его сущность. Под договором займа можно усмотреть и другие смежные контрактации. Например, это касается договоров займа и цессии. Нередко на практике банки предлагают своим клиентам заключить именно смежный договор, а не предметный, что объясняется стремлением обезопасить себя от возможных претензий со стороны вкладчика, сузить круг общественных отношений. В этом случае необходимо заключать конкретно-предметный договор вклада, обратить внимание на то, что договор в этом случае будет страховать вклад, поможет депозитарию в случае конфликтной ситуации с банковским учреждением сформировать собственную позицию по поводу защиты собственных интересов в сбережении капитала.

Отдельно заслуживает внимания и проблема составления договора со стороны банковской организации. Зачастую банковские сотрудники намеренно привлекают через рекламные акции граждан с тем, чтобы они вносили вклады под льготные проценты, а затем в сам договор мелким шрифтом вносится информация о том, что данное предложение рекламный ход организации. В результате денежные средства граждан не могут оправдать свою ликвидность, на протяжении некоторого времени находятся под определенным процентом, хотя депозитарий считает, что заключил договор под выгодный процент. В этом случае, отдельным вкладчикам можно просветом внимательно относиться к составленному банковской структурой договору. Только в этом случае возможно избежать риска «неликвидного вклада».

Отдельного внимания заслуживает тема спящих счетов граждан. Граждане достаточно часто забывают о проблеме существования своих вкладов. Это приводит к тому, что банки начинают использовать отдельные себе в убыток. Ведь у всех счетов существует свой порядок существования счетов. Одни не нуждаются в платном обслуживании, а другие необходимо обслуживать. Таким образом, счёт не только не участвует в гражданско-правовом обороте, но и является убыточным для банка. В этой связи можно упомянуть опыт построения банковских структур Швейцарии, где ведётся строгий учёт интересов банков, их ликвидности. Отечественному законодателю следует обратить внимание на налаживание такого механизма работы, что позволит сохранить отдельные интересы банков и граждан, ликвидность состояния капиталов отдельных лиц, а также их общую направленность на развитие

рыночных отношений.

В завершении хотелось бы упомянуть о существовании проблемы дробления вкладов, что, с одной стороны, указывает на стремление вкладчиков не потерять их при банкротстве учреждения, незастрахованности вкладов. Часто граждане прибегают к делению вклада с тем, чтобы, поделив его, прибегнуть к дополнительному обложению его процентами, причём в основном данная схема проходит через механизм распределения вклада между членами семьи. В данном случае на практике банковские работники должны через служебного юриста определить суть данных отношений контрагентов и отказать в предоставлении услуг по принятию вклада или как минимум предоставить такую возможность без возможности дополнительного страхования вкладов. Зачастую и страховании будет отказано[3].

При подведении итогов хотелось бы отметить, что большинство проблем заключения договоров банковского счёта и вкладов укладывается в отсутствие в законе рекомендаций относительно автономного положения субъектов при реализации своего субъективного права на банковский счёт и вклад. От уровня поддержания в законе юридической техники будет зависеть состояние нормативно-правового материала, который позволит тщательно обратить внимание на проблемы существования отношений банковского вклада и счёта, конкретизировать их. Отдельные проблемы по возможности не заключения договоров гражданами в определенной форме, с неопределенностью прав и обязанностей сторон позволит устранить только введение механизма более строгой регламентации отношений, что будет отвечать потребностям существования банковских институтов, банковского права в целом. Более того, качественно определенная регламентация отношений позволит создать плавный переход к регулированию отдельных сторон банковской политики в отношении депозитариев, что будет способствовать уравниванию участников гражданско-правового оборота, а следовательно, и создаст предпосылки к формированию комфортного взаимодействия контрагентов в рамках операций банковского вклада, счёта. Только совместные усилия цивилистов государств-участников СНГ позволит окончательно определить контуры в развитии отношений банковского вклада и счёта, что в очередной раз указывает на необходимость проведения научных чтений с целью повышения юридической техники законодательства.

Список использованных источников:

1. Покровский И.А. История римского права. – 3 изд. - СПб.: 1998. – с. 419. – Режим доступа: <https://civil.consultant.ru/elib/books/25/> (дата обращения: 12.05.2021).
2. Шершеневич Г.Ф. Курс Торгового права. – 3 изд. - Т 2. - СПб.: 1908. – Режим доступа: <http://elib.shpl.ru/ru/nodes/60461> (дата обращения: 12.05.2021).
3. Апелляционное определение СК по гражданским делам Московского городского суда от 12 февраля 2019 г. по делу N 33-4866//2019 [Электронный ресурс]. – Режим доступа: <http://www.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?req=home#doc/SOCN/1247459/4294967295/0> (дата обращения: 10.05.2021).

References:

1. Pokrovsky I.A. Istoriya rimskogo prava. – 3 izd. - SPb.: 1998. – s. 419. – Rezhim dostupa: <https://civil.consultant.ru/elib/books/25/> (data obrashcheniya: 12.05.2021).
2. Shershenevich G.F. Kurs Torgovogo prava. – 3 izd. - T 2. - SPb.: 1908. – Rezhim dostupa: <http://elib.shpl.ru/ru/nodes/60461> (data obrashcheniya: 12.05.2021).
3. Apellyatsionnoye opredeleniye SK po grazhdanskim delam Moskovskogo gorodskogo suda ot 12 fevralya 2019 g. po delu N 33-4866//2019 [Elektronny resurs]. – Rezhim dostupa: <http://www.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?req=home#doc/SOCN/1247459/4294967295/0> (data obrashcheniya: 10.05.2021).

УДК 349.2

Ж.И. Ибраимова¹

**¹ студентка 2 курса Высшей школы права «Эділет»
Каспийского общественного университета,
Республика Казахстан, г. Алматы**

*Научный руководитель – Чингисбаева А.Е.,
м.ю.н., сеньор-лектор Высшей школы права «Эділет»
Каспийского общественного университета,
Республика Казахстан, г. Алматы*

ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ БЕЗОПАСНОСТИ ТРУДА В ПЕРИОД КАРАНТИНА

Аннотация

Данная научная статья рассматривает поправки, которые были введены в Трудовой Кодекс Республики Казахстан за время пандемии COVID-19 для комфортной трудовой деятельности. К таким нововведениям можно отнести появление термина Единой системы учета трудовых договоров (т.е. оформления и прекращения трудовых договоров). В статье рассматриваются риски, которые возникают перед работодателями и работниками в период пандемии, связанные с трудовой деятельностью. Стоит отметить, что в действующем Трудовом Кодексе предусмотрены новые термины относительно охраны труда. В связи с этим, автором проводится активное сравнение со старым изданием Трудового Кодекса Республики Казахстан. В конце статьи делается вывод, что государство принимает всевозможные меры для обеспечения комфортной и безопасной трудовой деятельности.

Ключевые слова: ЕСУТД - Единая система учета трудовых договоров, ЭТК - электронная трудовая книжка, сфера труда, дистанционная работа, электронный трудовой договор, электронные трудовые книжки.

Ж.И. Ибраимова¹

**¹ Каспий қоғамдық университеті
«Эділет» Жоғары құқық мектебінің 2 курс студенті,
Қазақстан Республикасы, Алматы қ.**

КАРАНТИН КЕЗЕҢІНДЕГІ ЕҢБЕК ҚАУІПСІЗДІГІНІҢ ҚҰҚЫҚТЫҚ РЕТТЕЛУІ

Аңдатпа

Ғылыми мақалада ыңғайлы еңбек қызметі үшін COVID-19 пандемиясы кезінде Қазақстан Республикасының Еңбек кодексіне енгізілген түзетулер қарастырылады. Мұндай жаңалықтарға Еңбек шарттарын есепке алудың (яғни еңбек шартын ресімдеу және тоқтатудың) бірыңғай жүйесі терминінің пайда болуы жатады. Мақалада пандемия кезінде жұмыс берушілер мен жұмыскерлер алдында пайда болатын қауіптер қарастырылады. Айта кету керек, қолданыстағы Еңбек кодексінде еңбекті қорғауға қатысты жаңа терминдер қарастырылған. Осыған байланысты автор Қазақстан Республикасы Еңбек кодексінің ескі басылымымен белсенді салыстыруды жүргізеді. Ғылыми мақаланың сонына қарай, мемлекет ыңғайлы және қауіпсіз еңбек қызметін қамтамасыз ету үшін барлық шараларды қолданады деген қорытынды жасалады.

Түйінді сөздер: ЕШЕАБЖ - Еңбек шарттарын есепке алудың бірыңғай жүйесі, ЭЕК - электрондық еңбек кітапшасы, еңбек саласы, қашықтықтан жұмыс істеу, электрондық еңбек шарты, электрондық еңбек кітапшалары.

Zh.I. Ibraimova¹

¹second year student of Adilet Law School,
Caspian Social University,
the Republic of Kazakhstan, Almaty

LEGAL REGULATION OF LABOR SAFETY DURING THE QUARANTINE PERIOD

Abstract

This scientific article examines the amendments that were introduced to the Labor Code of the Republic of Kazakhstan during the COVID-19 pandemic for comfortable work. Such innovations include the appearance of the term Unified System for Recording Labor Contracts (i.e. registration and termination of labor contracts). The article discusses the risks that employers and employees face during the pandemic, related to their work activities. It is worth noting that the current Labor Code provides for new terms regarding labor protection. In this regard, the author makes an active comparison with the old edition of the Labor Code of the Republic of Kazakhstan. At the end of the article, it is concluded that the state takes all possible measures to ensure a comfortable and safe work activity.

Keywords: USRLC - Unified system for recording labor contracts, ELB - electronic labor book, the sphere of labor, teleworking, electronic labor contract, electronic labor books.

С начала пандемии COVID-19 жизнь каждого человека изменилась, начиная от детей, которые посещают детские сады и до людей, которые уже давно находятся на пенсии. В период такого непростого времени для всего Мира каждый работник и работодатель сталкиваются с рядом проблем, вызванных мерами для предотвращения и распространения данной болезни. За время карантина принимаются и разрабатываются огромное количество мер по защите трудовых отношений. И это подтверждает тот факт, что государство принимает всевозможные меры для комфортной деятельности всех лиц

Чтобы защитить права каждого лица, работающих в период пандемии Президент Республики Казахстан Касым-Жомарт Токаев подписал Закон «О внесении изменений и дополнений в некоторые нормативно-правовые акты по вопросам труда» от 4 мая 2020 года [1]. Данный Закон внес определенные поправки в Трудовой Кодекс Республики Казахстан, который был создан с целью подстроиться под мировую экономику 21 века и для дальнейшего развития и благополучия Республики с учетом опыта действий прежнего Трудового Кодекса

Республики Казахстан. Но к большому сожалению, немногие замечают и понимают внешние новшества, что является безусловным минусом.

Данным Законом вводится понятие единой системы учета трудовых договоров (ЕСУТД). Статья 1 п.1 пп. 35-1) определяет понятие ЕСУТД - это информационная система, предназначенная для автоматизации учета трудовых договоров, трудовой деятельности и численности работников [2]. Данное изменение можно считать самым важным и главным изменением в Трудовом Кодексе.

Данная норма позволяет работодателю получить всю необходимую информацию о предыдущей трудовой деятельности своих работников из ЕСУТД. В соответствии с нормами, внесенными в Трудовой кодекс РК, в статье 33 определено, что трудовой договор может заключаться между работником и работодателем в форме электронного документа, заверенного ЭЦП, либо в письменной форме. При этом в статье 23 установлена обязанность работодателя вносить информацию о заключении и прекращении с работником трудового договора (вносимых в него изменений и до-

полнений) в единую систему учета трудовых договоров[3].

Помимо ЕСУТД с дополнениями в Трудовом Законодательстве, появилось и такое понятие как ЭТК, то есть, электронная трудовая книжка. Переход на ЭТК является удобным, так как, благодаря ЭТК не нужно беспокоиться о том, что Ваши документы могут быть утеряны, ведь все будет храниться в электронном формате.

Переход на ЭТК в РК начался с 1 января 2020 года. И основные заботы по переходу на ЭТК ложатся на плечи работодателя, который в свою очередь должен будет провести ряд процедур, такие как, уведомить работников о необходимости выбора варианта ведения ЭТК, добавить определенные изменения во внутреннюю документацию организации и многое другое[4]. Исходя из первого примера можно понять, что каждый гражданин имеет полное право самостоятельно выбрать формат ведения ЭТК, то есть, в бумажном виде или в электронном, ведь данный переход осуществляется на добровольной основе. Значит, работодатель не имеет права переводить бумажную трудовую книжку работника на электронную без его согласия. Но, начиная с 2021 года, если для работника это является первой работой, то трудовая книжка оформляется в электронном формате. Пункт 2 статьи 23 Трудового кодекса, регулирующий обязанности работодателя, был дополнен подпунктом 27) следующего содержания:

«27) вносить информацию о заключении и прекращении с работником трудового договора, вносимых в него изменениях и (или) дополнениях, содержащих сведения, предусмотренные подпунктами 1), 2), 3), 4), 5) и 13) пункта 1 статьи 28 настоящего Кодекса, в единую систему учета трудовых договоров в порядке, определенном уполномоченным государственным органом по труду».

То есть, теперь все без исключения работодатели, обязаны вносить информацию не только по заключенным трудовым договорам, но и по внесенным в такие трудовые договора изменениям, касающиеся реквизитов сторон, должности, места выполнения работы, срока трудового договора, даты начала работы, а также номера и даты заключения.

Следующим немаловажным изменением считается охрана труда. И в правовом акте по труду, который является основным, указанные такие новые термины как профессиональный риск, система управления охраной труда, управление профессиональными рисками, оценка профессионального риска и производственно-бытовые условия. Также, помимо этого в новой редакции ст. 182 ТК РК указаны новые обязанности работодателя, а то

есть, теперь работодатель должен будет ввести в организацию систему управления охраны труда, обеспечивать обязательное проведение оценивания всех профессиональных рисков, а в период аттестации и после предоставлять всю нужную информацию в ЕСУТД. Если перечисленные условия и другие требования не будут исполнены, то вся работа предприятия может быть остановлена и полностью запрещена на определенный срок, а то есть, до 5-ти рабочих дней. До этих правок данный срок составлял три календарных дня.

Согласно пункту 4 статьи 138 ТК РК, порядок соблюдения работниками требований по безопасности и охране труда, а также по обеспечению безопасного выполнения трудовых обязанностей определяется актом работодателя. Данное положение появилось в ТК РК в мае 2020 года. Оно гласит, что работодателям необходимо в приоритетном порядке разработать внутренние правила по безопасности и охране труда и ознакомить с ними дистанционных работников. Правила должны содержать как минимум: (1) общие требования безопасности и охраны труда; (2) требования безопасности и охраны труда перед началом работы; (3) требования безопасности и охраны труда во время работы; (4) требования безопасности и охраны труда в аварийных ситуациях; (5) требования безопасности и охраны труда по окончании работы; (6) характеристики нежелательных или опасных или даже вредных мест для работы дистанционного работника и т. д.

Кроме вышеперечисленных изменений стоит отметить, что изменения коснулись и оформления трудовых отношений, отпусков и конечно же прекращения трудовых договоров.

Теперь работодатель должен будет обеспечивать своим работникам равную заработную плату за равный труд, а также равные для всех работников производственно-бытовые условия без дискриминации работников. И если недопущение дискриминации в вопросах оплаты труда было и раньше (просто указывалось в правах работника), то недопущение дискриминации в вопросах производственно-бытовых условий, это новшество именно рассматриваемого нами Закона. Если же работодатель не будет выполнять данные условия, тогда ему грозит штраф в размере от 30 до 100 МРП согласно статье 90 КоАП РК[5]. Почему же была введена данная норма? Введение данной нормы являлась острой необходимостью и на это повлияли многократные конфликты на различных предприятиях, которые используют иностранную рабочую силу. Данные конфликты появились на основе трудовой дискрими-

нации, которую позволили допустить работодатели.

Чтобы предотвратить конфликты, которые могут возникнуть между работодателем и работником в новую редакцию Трудового Кодекса были введены следующие нововведения:

1. Отныне, при приеме на работу, трудовой договор заключается в электронном виде, подписанный электронно-цифровыми подписями сторон данного договора.

2. Одним из существенных изменений, введенных в мае 2020 года является то, что теперь работодатель по письменному заявлению работника, осуществляющего уход за больным членом семьи в соответствии с медицинским заключением, обязан установить ему режим неполного рабочего времени. (ст.70 ТК РК)

3. Если ночное время работы подпадает на праздничный или выходной день, то оплата данного труда будет произведена отдельно как за ночные часы, и за работы в праздничные или выходные дни.

Если же работодатель несвоевременно выплачивает или вовсе не выплачивает заработную плату, то он несет ответственность в соответствии с законами Республики Казахстан. Работодатель обязан за задержку платежа по заработной плате выплатить работнику не только задолженность, но и пеню за период задержки. Размер пени рассчитывается исходя из 1,25 - кратной официальной ставки рефинансирования Национального Банка РК на день исполнения обязательств по выплате заработной платы. Пеня начисляется за каждый просроченный календарный день, начиная со следующего дня, когда выплаты должны быть произведены, и заканчивается днем выплаты. Раньше размер пени был равен официальной ставке рефинансирования Национального банка. Теперь его повысили до 1,25-кратной ставки рефинансирования. Такая же норма применяется и при нарушении срока расчетов с уволенным сотрудником [6].

Для того, чтобы взять в учет мнения всех работников во время переговоров и подписания коллективных договоров, в ТК РК было добавлено представление интересов работников выборными представителями, не являющихся членами профсоюза. Данное условие было дополнено и в Законе РК "О профсоюзных организациях". Так как, часто случаются такие случаи, что между работниками и работодателем бывают заключены коллективные договоры на разных условиях. Теперь же, нет такой возможности, и никто не сможет заключить несколько коллективных соглашений. В одном предприятии может быть заключен только один договор. ТК РК от 2016 года содержало такое условие, для того чтобы рассматривать индивидуальный трудовой спор, нужно создать согласительную комиссию. В новой редакции прямо указано, что работодатель должен создать согласительную комиссию, которая будет работать в предприятии на постоянной основе. Но также, отдельная категория работников имеет полное право обращаться сразу в суд. К ним относятся такие работники, как домашние работники, работники субъектов микропредпринимательства, некоммерческих организаций с численностью работников до 15 человек и некоторые другие.

Сегодня практика вынужденного перевода работников на дистанционную работу в период карантина показала необходимость совершенствования трудового законодательства. В этой связи те нововведения, которые были приняты весной 2020 года безусловно радуют. Введение электронных трудовых книжек, Электронной системы учета трудовых договоров, массовый переход работников на удаленный режим, введение новых режимов работы, как временная и комбинированная, установление графика работы, сроков работы, ответственности работника, а также работодателя. Насколько эти нововведения облегчат условия труда работников и работодателя покажет время.

Список использованных источников:

1. Президент Касым-Жомарт Токаев подписал ряд законов [Электронный ресурс] // URL:<https://primeminister.kz/ru/news/prezident-kasym-zhomart-tokaev-podpisal-ryad-zakonov-2544330>(дата обращения: 28.04.2021).
2. Трудовой кодекс Республики Казахстан от 23 ноября 2015 года № 414-V (с изменениями и дополнениями по состоянию на 31.03.2021 г.) [Электронный ресурс] // Информационная система ПАРАГРАФ. - URL: https://online.zakon.kz/document/?doc_id=38910832(дата обращения: 28.04.2021).
3. Исакова А. Что изменилось в трудовом законодательстве в 2020 году? [Электронный ресурс] // Сервис для составления договоров «Договор 24». - 18.08.2020. - URL: <https://dogovor24.kz/articles/chto-izmenilos-v-trudovom-zakonodatelstve-v-2020-godu-1002.html>(дата обращения: 28.04.2021).

4. Инструкция по переходу на электронные трудовые книжки (ЭТК) [Электронный ресурс] // Сайт компании «Первый Бит». - 11.06.2020. - URL: <https://www.1cbit.kz/blog/ostalos-menshe-mesyatsa-dlya-vedomleniya-sotrudnikov-o-vybore-formata-trudovoy-knizhki/> (дата обращения: 28.04.2021).
5. Кодекс Республики Казахстан об административных правонарушениях от 5 июля 2014 года № 235-V (с изменениями и дополнениями по состоянию на 20.03.2021 г.) [Электронный ресурс] // Информационная система ПАРАГРАФ. - URL: https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=31577399 (дата обращения: 28.04.2021).
6. Салиева Н. Как начислить пеню за несвоевременную выплату заработной платы? (17 апреля 2012 г.) [Электронный ресурс] // Информационная система ПАРАГРАФ. - URL: https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=31156612 (дата обращения: 28.04.2021).

References:

1. Prezident Kasym-Zhomart Tokayev podpisal ryad zakonov [Elektronny resurs] // URL: <https://primeminister.kz/ru/news/prezident-kasym-zhomart-tokayev-podpisal-ryad-zakonov-2544330> (data obrashcheniya: 28.04.2021).
2. Trudovoy kodeks Respubliki Kazakhstan ot 23 noyabrya 2015 goda № 414-V (s izmeneniyami i dopolneniyami po sostoyaniyu na 31.03.2021 g.) [Elektronny resurs] // Informatsionnaya sistema PARAGRAF. - URL: https://online.zakon.kz/document/?doc_id=38910832 (data obrashcheniya: 28.04.2021).
3. Iskhakova A. Chto izmenilos v trudovom zakonodatelstve v 2020 godu? [Elektronny resurs] // Servis dlya sostavleniya dogovorov «Dogovor 24». - 18.08.2020. - URL: <https://dogovor24.kz/articles/chto-izmenilos-v-trudovom-zakonodatelstve-v-2020-godu-1002.html> (data obrashcheniya: 28.04.2021).
4. Instruksiya po perekhodu na elektronnye trudovye knizhki (ETK) [Elektronny resurs] // Sayt kompanii «Pervy Bit». - 11.06.2020. - URL: <https://www.1cbit.kz/blog/ostalos-menshe-mesyatsa-dlya-vedomleniya-sotrudnikov-o-vybore-formata-trudovoy-knizhki/> (data obrashcheniya: 28.04.2021).
5. Kodeks Respubliki Kazakhstan ob administrativnykh pravonarusheniyakh ot 5 iyulya 2014 goda № 235-V (s izmeneniyami i dopolneniyami po sostoyaniyu na 20.03.2021 g.) [Elektronny resurs] // Informatsionnaya sistema PARAGRAF. - URL: https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=31577399 (data obrashcheniya: 28.04.2021).
6. Saliyeva N. Kak nachislit penyu za nesvoyevremennuyu vyplatu zarabotnoy platy? (17 aprelya 2012 g.) [Elektronny resurs] // Informatsionnaya sistema PARAGRAF. - URL: https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=31156612 (data obrashcheniya: 28.04.2021).

УДК 341.2

С.Р.Кадырова¹

**¹студентка 3 курса Высшей школы права «Эділет»
Каспийского общественного университета,
Республика Казахстан, г. Алматы**

*Научный руководитель - Сагинаев М.Е.,
м.ю.н., сеньор-лектор Высшей школы права «Эділет»
Каспийского общественного университета,
Республика Казахстан, г. Алматы*

СРАВНИТЕЛЬНО-ПРАВОВОЙ АНАЛИЗ ФУНКЦИЙ МЕЖДУНАРОДНЫХ ДОГОВОРОВ В ОБЛАСТИ ЗАЩИТЫ ПРАВ ЧЕЛОВЕКА

Аннотация

Одним из многочисленных фундаментов на котором лежит существование любого правового государства является плюрализм. Высшим достоянием правовых государств являются права

человека. Казахстан, как и любая независимая и прогрессивная страна совершенствует свое законодательство в сфере защиты прав человека. Модернизация прав происходит посредством ратификации различных договоров и конвенций Казахстаном. Тем самым, Казахстан показывает свою либеральность в данной области. Огромное количество различных международных договоров призваны и существуют лишь для того, чтобы защищать права человека в любой области. Исходя из этого основной функцией таких договоров выступает – защита прав и интересов человечества. Посредством анализа огромного опыта, отраженного государствами в международных договорах, в данной статье отражается их значимость в праве.

Ключевые слова: анализ, права и свободы человека, ратификация, договоры, международное право.

С.Р.Кадырова¹

**¹Каспий қоғамдық университеті
«Әділет» Жоғары құқық мектебінің 3 курс студенті,
Қазақстан Республикасы, Алматы қ.**

Аңдатпа

Кез-келген құқықтық мемлекеттің өмір сүруінің көптеген негіздерінің бірі-плюрализм. Адам құқықтары құқықтық мемлекеттердің ең жоғары қазынасы болып табылады. Қазақстан кез келген тәуелсіз және прогрессивті ел сияқты адам құқықтарын қорғау саласындағы өз заңнамасын жетілдіруде. Құқықтарды жаңғырту Қазақстанның түрлі шарттар мен конвенцияларды ратификациялауы арқылы жүргізіледі. Осылайша, Қазақстан осы саладағы өзінің либералдығын көрсетеді. Көптеген халықаралық шарттар кез-келген салада адам құқығын қорғау үшін ғана жасалған және қолданылады. Осыдан келе, мұндай шарттардың негізгі функциясы – адамзаттың құқықтары мен мүдделерін қорғау болып табылады. Халықаралық шарттарда көрініс тапқан мемлекеттердің үлкен тәжірибесін талдау арқылы бұл мақалада олардың құқықтағы маңызы көрсетілген.

Түйінді сөздер: талдау, адам құқықтары мен бостандықтары, ратификациялау, шарттар, халықаралық құқық.

S.R.Kadyrova¹

**¹third year student of Adilet Law School,
Caspian Social University,
the Republic of Kazakhstan, Almaty**

Abstract

One of the many foundations on which the existence of any State governed by the rule of law rests is pluralism. The highest property of legal States is human rights. Kazakhstan, like any independent and progressive country, is improving its legislation in the field of human rights protection. Modernization of rights takes place through the ratification of various treaties and conventions by Kazakhstan. Thus, Kazakhstan shows its liberality in this area. A huge number of different international treaties are designed and exist only to protect human rights in any field. Based on this, the main function of such treaties is to protect the rights and interests of humanity. By analyzing the vast experience reflected by States in international treaties, this article reflects their significance in law.

Keywords: analysis, human rights and freedoms, ratification, contracts, international law.

Роль международных договоров, несомненно, велика и составляет фундамент, на котором строится абсолютно любое правовое и демократическое государство. Хотя уже к сегодняшнему дню имеется огромный правовой опыт и наличие различных правовых институтов призванных защищать права, высокая гарантированность странами мира прав и свобод человека и развитое правосознание в мире, все же существует необходимость усовершенствования внутреннего закона и корректировка его норм. Основной целью принятия договоров является создание «подвижной», взаимодействующей системы мирового, общепримени-

тельного и общепризнанного права, основанного исключительно на гуманных принципах, на которых в последствии и будет строиться законодательство всех государств. С точки зрения права, договоры позволяют государству точно оценить состояние национального законодательства в сфере защиты прав человека, внести туда коррективы и дополнения. Общей характерной чертой для международных договоров в целом, являются их функции как основные определяющие начала их правового воздействия. Такой функцией в целом может выступать – воздействия на внешнюю и внутреннюю внутригосударственную и меж-

государственную среду в сфере защиты прав человека. До начала 1914 года некоторые из вопросов защиты прав человека регламентировались двусторонними и многосторонними договорами и в основном касались религиозных меньшинств. На сегодняшний день международные договоры в области защиты прав человека представляют собой обособленную отрасль международного права.

Самым первым и основополагающим для современности документом по развитию международной защиты прав человека и по сей день является Всеобщая декларация прав человека, принятая 10 декабря 1948 года Генеральной Ассамблеей ООН. Казахстан, вступивший в Организацию Объединенных Наций в 1992 году, обязался выполнять ее [1]. Декларация закрепляет и определяет самые фундаментальные права и свободы каждого человека, но носит лишь рекомендательный характер. Но такие статьи декларации, в которых закрепляется запрет пыток и рабства, носят императивный характер и являются обязательными как нормы закона.

На основании Всеобщей декларации прав человека, были приняты два обязательных для государств-участников Международных пактов 1966 года (Международного пакта о гражданских и политических правах и Международного пакта об экономических, социальных и культурных правах) [2][3]. В связи с различными причинами в некоторых государствах декларация признается лишь частично. Оба Пакта и факультативные протоколы к ним вместе со Всеобщей декларацией прав человека составляют Международный билль о правах человека.

В сентябре 2020 года от Республики Казахстан в штаб-квартире Организации Объединенных Наций постоянный представитель нашей страны при Организации Объединенных наций - Кайрат Умаров подписал Второй факультативный протокол к Международному пакту о гражданских и политических правах, направленный на отмену смертной казни, в связи с этим для нашего демократического и еще развивающегося государства состоялся новый этап в области защиты прав человека. Казахстан как участник многих договоров направленных на защиту прав человека стремится перенять опыт других стран и организаций в этой сфере, тем самым показывая свою высокую правовую культуру [4].

Так Организация Объединенных Наций (ООН) - The United Nations (UN), как международная организация, призванная поддерживать мир и безопасность человечества приняла множество договоров по защите прав человека, основными из них являются Между-

народная конвенция о ликвидации всех форм расовой дискриминации принятая в 1965 году, Конвенция о ликвидации всех форм дискриминации в отношении женщин принятая в 1979 году, Конвенция против пыток и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения и наказания принятая в 1984 году, Конвенция о правах ребенка принятая в 1989 году, Международная конвенция о защите прав всех трудящихся-мигрантов и членов их семей принятая в 1990 году, Конвенция о правах инвалидов и Международная конвенция для защиты всех лиц от насильственных исчезновений принятые в 2006 году.

Все вышеупомянутые конвенции содержат механизмы рассмотрения надзирающими за их выполнением комитетами заявлений о нарушениях конвенций теми странами, которые соглашаются на такое рассмотрение, сделав особое заявление или присоединившись к факультативному протоколу. Механизм рассмотрения заявлений о нарушениях конвенции о правах трудящихся-мигрантов, на ноябрь 2020 года, к сожалению, ещё не работает, так как необходимо, чтобы на рассмотрение заявлений о нарушениях согласились как минимум 10 государств. Лицами, подавшими указанные заявления, могут являться как физические лица, так и государства. Принятию большинства данных конвенций предшествовало принятие Генеральной Ассамблеей ООН не имеющих обязательного характера деклараций по соответствующим темам: о правах ребёнка в 1959 г., о ликвидации расовой дискриминации в 1963 году, о ликвидации дискриминации в отношении женщин в 1967 году, о защите от пыток и о правах инвалидов в 1975 году, о насильственных исчезновениях в 1992 году, также и по вопросам прав мигрантов до конвенции ООН был принят ряд конвенций и рекомендаций МОТ [5].

Совет Европы, Организация американских государств и Организация африканского единства (ныне Африканский союз) приняли конвенции о правах человека, создавшие механизмы рассмотрения жалоб: Европейская конвенция о защите прав человека и основных свобод (1950, в силе с 1953 года) и Европейская социальная хартия (1961, в силе с 1965 года, механизм жалоб введён факультативным протоколом 1995 году, вступившим в силу в 1998 г.) [6] [7]. Главное отличие Европейской конвенции от иных международных договоров в области прав человека — существование реально действующего механизма защиты декларируемых прав — Европейского суда по правам человека, рассматривающего индивидуальные жалобы на нарушения конвенции и принимающего обязательные для исполнения

решения. Членами Конвенции являются все страны Совета Европы. Новые государства-члены обязаны подписать её при вступлении в Совет Европы и ратифицировать в течение одного года [4].

Ярким примером региональной конвенции по защите прав человека является - Американская конвенция о правах человека 1969 года (American Convention on Human Rights Pact of San Jose, Costa Rica). Американская конвенция о правах человека принятая в 1969 году в Сан-Хосе, вступившая в силу в 1978 году (или Пакт Сан-Хосе) — региональная конвенция о защите прав человека. Данная конвенция в первую очередь основывается на защите гражданских и политических прав. Ее участниками могут являться страны-члены ОАГ. В 2010 году в конвенции участвовали 25 из 34 членов ОАГ, одна из стран бывшая ранее участницей конвенции денонсировала её (Тринидад и Тобаго). Конвенцию образуют 3 части — «Обязанности государства и защищаемые права», «Средства защиты» и «Общие положения», — которые подразделяются на 11 глав. Главным образом в своей преамбуле конвенция обязуется уважать принципы, изложенные в Уставе Организации американских государств, Американской декларации прав и обязанностей человека и Всеобщей декларации прав человека [8].

Принятый в 1988 году Сан-Сальвадорский протокол, закреплял ряд социально-экономических прав, но вступил в силу в 1999 году. В нём на начало 2010 года участвуют 14 стран. Также в 1990 году был принят Протокол об отмене смертной казни, допускающий оговорки о сохранении смертной казни в военное время. В нём на начало 2010 года участвуют 11 стран. Заявления о нарушениях конвенции могут подаваться частными лицами или, с особого согласия ответчика, другой страной-участницей Конвенции. Заявления частных лиц сначала поступают в Межамериканскую комиссию по правам человека, которая решает вопрос об их передаче на рассмотрение учрежденным Конвенцией Межамериканским судом по правам человека [5].

Еще одним ярким примером акта по защите прав человека является - Африканская хартия прав человека и народов, 1981 года (African Charter on Human and Peoples' Rights, 1981). Хартия в силе с 1986 года, также в связи с ней существуют ряд протоколов о правах женщин и об учреждении особого Суда по правам человека. Также ряд стран Западной Африки допускают рассмотрение жалоб о нарушениях в них прав человека в суде Экономического сообщества западноафриканских государств (ЭКОВАС) (Communaute Economique des Etats de l'Afrique de l'Ouest (CEDEAO)), жалобы на на-

рушения прав человека рассматривает также суд Восточноафриканского сообщества [9].

Арабские страны также принимали ряд соглашений в сфере защиты прав человека. В частности, Лига арабских государств приняла хартию, не предусматривающую рассмотрения жалоб, ей являлась Арабская хартия прав человека принята в 2004 году. Хартия действует с 2008 года. Основой Хартии являются исламские нормы. Позже в сентябре 2014 года принят устав Арабского суда по правам человека, хартию подписало 14 стран. Организацией Исламская конференция была принята в 1990 году Каирская декларация о правах человека в Исламе призванная отразить права человека и регулировать их с учетом ценностей религии Ислам, а Ассоциацией государств Юго-Восточной Азии в 2012 году принята Декларация АСЕАН о правах человека содержащая огромный объем прав для членов АСЕАН [5].

Содружеством Независимых Государств была принята Конвенция о правах человека, (не предусматривающая рассмотрение жалоб) и являющееся её частью - Положение о Комиссии по правам человека СНГ, предусматривающее возможность рассмотрения комиссией обращений любых лиц и научно-производственных объединений «по вопросам, связанными с нарушениями прав человека любой из Сторон и входящим в компетенцию Комиссии, в соответствии со своими правилами процедуры», однако комиссия пока что не начала работу. Конвенция СНГ о правах и основных свободах человека была принята в 1995 году, а вступила в силу в 1998 году. Конвенция охватывает почти все области прав человека начиная с конституционного, неотъемлемого права каждого человека на жизнь, но и также закрепляет недопустимость вынесения смертного приговора несовершеннолетнему лицу и беременной женщине [10].

Советом Европы были приняты некоторые конвенции, которые отдельно регламентируют и посвящены вопросам прав человека, ОАГ — несколько конвенций посвященных правам женщин, а также конвенций против: дискриминации и нетерпимости; расовой дискриминации; дискриминации инвалидов; пыток; и насильственных исчезновений. СНГ приняло конвенции об избирательных правах и правах лиц, принадлежащих к национальным меньшинствам, Организация Африканского Единства (позже Африканский союз) — хартию прав ребёнка. Правам человека огромное внимание отводится и во многих документах Организации по безопасности и сотрудничеству в Европе (ОБСЕ), из которых наиболее широкие обязательства предусматривает Хельсинкский Заключительный акт 1975 года [5].

В 1989 году в Страсбурге среди стран сегодняшнего Евросоюза (ранее называвшихся Европейских сообществ) была принята рамочная Европейская хартия об основных социальных правах трудящихся (European Charter about Fundamental Social Rights of Workers), посредством принципов которой в последующем изданы ряды других актов. Позднее в 2000 году принята Хартия основных прав (The Charter of Fundamental Rights of the European Union), которая стала обязательной с 2009 года [5].

Подводя итог хотелось бы добавить то, что каждый договор, направленный на установление и обеспечение прав человека разработанный в рамках двух или более стран очень важен для международного права. Каждая страна, которая ратифицирует такой договор, несомненно, совершенствует и расширяет границы своего национального законодательства, а также тем самым показывает всему миру гуманность включенных в договоры норм. Каждый из вышеуказанных договоров объединяет то, что любой призван защищать человеческие права в какой-либо области, но ряд функций в зависимости от области действия помогает отграничить их тем самым помогая каждому государству черпать мировой опыт отраженный в каждом из них.

Между тем, в отечественной научной среде, в целом и в юридической – в частности, уже давно возникла научная полемика, касающаяся действия принципа примата норм международного права над национальным правом Республики Казахстан, то есть, закрепленного нормой пункта 3 статьи 4 Конституции РК 1995 года приоритета ратифицированных Казахстаном международных договоров над казахстанским законодательством. Необходимо отметить, что в современном мире доктрина примата (преимущества) норм международного права над национальным правом признана и применяется отнюдь не всеми государствами, так как может восприниматься как существенно ограничивающая государственный (национальный) суверенитет. После развала СССР, возникшие на его месте новые независимые государства в ходе конституционного строительства начали активно внедрять популярные в западной юридической доктрине политико-правовые инновации, одной из которых являлся, в том числе и принцип примата. В ходе конституционного реформирования он был закреплен в конституциях практически всех странах бывшего СССР.

При этом, одной из причин прямого игнорирования данного принципа различными государствами или, в крайнем случае, его признания с различными оговорками является действие ограничительное (обязывающее)

действие международных договоров, регламентирующих различные аспекты обеспечения и защиты прав человека. Неслучайно одной из причин инициирования российским руководством в августе 2021 года референдума по изменению Конституции РФ являлось несогласие с преимущественно политически мотивированными решениями Европейского суда по правам человека (ЕСПЧ) и Парламентской ассамблеи Совета Европы (ПАСЕ) – межгосударственных организаций, членом которых является Российская Федерация. В результате успешного проведения референдума статья 79 Конституции РФ 1993 года в новой редакции закрепляет участие России в межгосударственных объединениях и передачу им части своих полномочий в соответствии с международными договорами, только тогда, когда это не влечет за собой ограничения прав и свобод человека и гражданина и не противоречит основам российского конституционного строя [11]. В случаях, когда на основании положений международных договоров Российской Федерации будут приняты решения межгосударственных органов, противоречащие ее конституции, такие решения в России не подлежат исполнению.

Данная проблематика исследовалась в научных изысканиях и трудах известных казахстанских ученых-правоведов (Г.С. Сапаргалиева, С.Ж. Айдарбаева, А.А. Салимгереев, Ж.Г. Калишевой) и являлась предметом официального толкования Конституционного Совета Республики Казахстан (в постановлении КС РК № 6 от 28 октября 1996 года, постановлении КС РК № 18/2от 11.10.2000 г. и постановлении КС РК № 6 от 5 ноября 2009 года, а также нормативного постановления Верховного суда Республики Казахстан № 1 от 10 июля 2008 года). В настоящее время, учитывая необходимость защиты национальной государственности и суверенитета Республики Казахстан после трех десятилетий независимости, проблема соотношения международного права и национального права Республики Казахстан, а также действия принципа примата норм международных договоров, ратифицированных нашим государством носит острый дискуссионный характер и, по нашему мнению, требует своего окончательного нормативного разрешения. Особенно актуальным решением данной проблематики представляется в условиях кризиса современной западной либеральной цивилизационной модели, в которой принятие и соблюдение положений международных договоров в сфере прав человека зачастую используется как узаконенное основание для вмешательства во внутренние дела различных государств и нарушение их национального суверенитета.

Список использованных источников:

1. Всеобщая декларация прав человека: принята и провозглашена резолюцией 217 А (III) Генеральной Ассамблеи ООН от 10 декабря 1948 года, пункт 1 статьи 21 [Электронный ресурс] // Информационная система ПАРАГРАФ. – URL: https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=30218586 (дата обращения: 28.04.2021).
2. Международный пакт о гражданских и политических правах от 16 декабря 1966 года, статья 25 // Сайт legalacts.ru. - URL: <https://legalacts.ru/doc/mezhdunarodnyi-pakt-ot-16121966-o-grazhdanskikh-i/> (дата обращения: 28.04.2021).
3. Международный пакт об экономических, социальных и культурных правах от 16 декабря 1966 года [Электронный ресурс] // Сайт Организации Объединенных Наций.- URL: https://www.un.org/ru/documents/decl_conv/conventions/pactecon.shtml (дата обращения: 28.04.2021).
4. Казахстан присоединился к Протоколу по отмене смертной казни [Электронный ресурс] // Сетевое издание "Zakon.kz". - 2 января 2021. - URL: <https://www.zakon.kz/5052899-kazahstan-prisoedinilsya-k-protokolu-po.html> (дата обращения: 28.04.2021).
5. Права человека – Сборник международных договоров - универсальные договоры. Том I (части первая и вторая) / Издание Управления Верховного комиссара ООН по правам человека, 2015.
6. Конвенция о защите прав человека и основных свобод от 1950 года [Электронный ресурс]. - Режим доступа: https://www.echr.coe.int/Documents/Convention_RUS.pdf (дата обращения: 28.04.2021).
7. Европейская социальная хартия от 1961 года [Электронный ресурс]. - Режим доступа: <https://rm.coe.int/168006b7f0> (дата обращения: 28.04.2021).
8. Американская конвенция о правах человека от 1969 года [Электронный ресурс] // Справочно-правовой сервис «Контур.Норматив» - Режим доступа: <https://normativ.kontur.ru/document?moduleId=1&documentId=12652> (дата обращения: 28.04.2021).
9. Африканская хартия прав человека и народов от 1981 года [Электронный ресурс]. - Режим доступа: <http://hrlibrary.umn.edu/russian/instree/Rz1afchar.html> (дата обращения: 28.04.2021).
10. Конвенция Содружества Независимых Государств о правах и основных свободах человека от 1995 года [Электронный ресурс]. - Режим доступа: http://pravo.gov.ru/proxy/ips/?docbody=&link_id=6&nd=201147230&collection=1 (дата обращения: 28.04.2021).
11. Абазов А.Б. Поправки к Конституции Российской Федерации как новый этап в развитии России // Образование. Наука. Научные кадры, 2020, № 3. – С. 88 – 93.

References:

1. Vseobshchaya deklaratsiya prav cheloveka: prinyata i provozglashena rezolyutsiyey 217 A (III) Generalnoy Assamblei OON ot 10 dekabrya 1948 goda, punkt 1 statyi 21 [Elektronny resurs] // Informatsionnaya sistema PARAGRAF. – URL: https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=30218586 (data obrashcheniya: 28.04.2021).
2. Mezhdunarodnyy pakt o grazhdanskikh i politicheskikh pravakh ot 16 dekabrya 1966 goda, statya 25 // Sayt legalacts.ru. - URL: <https://legalacts.ru/doc/mezhdunarodnyi-pakt-ot-16121966-o-grazhdanskikh-i/> (data obrashcheniya: 28.04.2021).
3. Mezhdunarodnyy pakt ob ekonomicheskikh, sotsialnykh i kulturnykh pravakh ot 16 dekabrya 1966 goda [Elektronny resurs] // Sayt Organizatsii Obyedinennykh Natsy. - URL: https://www.un.org/ru/documents/decl_conv/conventions/pactecon.shtml (data obrashcheniya: 28.04.2021).
4. Kazakhstan prisoyedinilsya k Protokolu po otmene smertnoy kazni [Elektronny resurs] // Setevoye izdaniye "Zakon.kz". - 2 yanvarya 2021. - URL: <https://www.zakon.kz/5052899-kazahstan-prisoedinilsya-k-protokolu-po.html> (data obrashcheniya: 28.04.2021).
5. Prava cheloveka – Sbornik mezhdunarodnykh dogovorov - universalnye dogovory. Tom I (chasti pervaya i vtoraya) / Izdaniye Upravleniya Verkhovnogo komissara OON po pravam cheloveka, 2015.
6. Konventsiya o zashchite prav cheloveka i osnovnykh svobod ot 1950 goda [Elektronny resurs]. - Rezhim dostupa: https://www.echr.coe.int/Documents/Convention_RUS.pdf (data obrashcheniya: 28.04.2021).
7. Yevropeyskaya sotsialnaya khartiya ot 1961 goda [Elektronny resurs]. - Rezhim dostupa: <https://rm.coe.int/168006b7f0> (data obrashcheniya: 28.04.2021).

8. Amerikanskaya konventsiya o pravakh cheloveka ot 1969 goda [Elektronny resurs] // Spravochno-pravovoy servis «Kontur.Normativ» - Rezhim dostupa: <https://normativ.kontur.ru/document?moduleId=1&documentId=12652> (data obrashcheniya: 28.04.2021).
9. Afrikskaya khartiya prav cheloveka i narodov ot 1981 goda [Elektronny resurs]. - Rezhim dostupa: <http://hrlibrary.umn.edu/russian/instree/Rz1afchar.html> (data obrashcheniya: 28.04.2021).
10. Konventsiya Sodruzhestva Nezavisimykh Gosudarstv o pravakh i osnovnykh svobodakh cheloveka ot 1995 goda [Elektronny resurs]. - Rezhim dostupa: http://pravo.gov.ru/proxy/ips/?docbody=&link_id=6&nd=201147230&collection=1 (data obrashcheniya: 28.04.2021).
11. Abazov A.B. Popravki k Konstitutsii Rossyskoy Federatsii kak novy etap v razvitii Rossii // Obrazovaniye. Nauka. Nauchnye kadry, 2020, № 3. – S. 88 – 93.

УДК 349.232

Э.Р. Магафурова¹

¹студентка 3 курса Института юстиции

**Уральского государственного юридического университета,
Российская Федерация, г. Екатеринбург**

*Научный руководитель - Серова А.В.,
к.ю.н., доцент кафедры трудового права
Уральского государственного юридического университета,
Российская Федерация, г. Екатеринбург*

ВЛИЯНИЕ РАЗВИТИЯ ИСКУССТВЕННОГО ИНТЕЛЛЕКТА НА МОДЕРНИЗАЦИЮ ТРУДОВОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

Аннотация

Внедрение искусственного интеллекта повлияло на развитие всех сфер жизнедеятельности, исключением не стала и трудовая сфера. Предметом исследования является правовое регулирование труда в условиях внедрения систем искусственного интеллекта в производство. В статье представлены понятия искусственного интеллекта: доктринальное и законодательное. Раскрываются проблемы трудового характера внедрения искусственного интеллекта в производство. Представлены несколько из них: финансирования, обучения сотрудников, роста безработицы, ошибок в системе искусственного интеллекта. Автором отмечены изменения российского законодательства, которые необходимо претерпеть в связи с развитием цифровизации производства.

Ключевые слова: искусственный интеллект, работник, работодатель, трудовое законодательство, цифровизация.

Э.Р. Магафурова¹

**¹Орал мемлекеттік заң университеті
Юстиция институтының 3 курс студенті,
Ресей Федерациясы, Екатеринбург қ.**

ЖАСАНДЫ ИНТЕЛЛЕКТ ДАМУЫНЫҢ ЕҢБЕК ЗАҢНАМАСЫН ЖАҢҒЫРТУҒА ӘСЕРІ

Аңдатпа

Жасанды интеллектінің енгізілуі өмірдің барлық салаларының дамуына әсер етті, еңбектік-құқықтық сала да ерекшелік емес. Зерттеу пәні жасанды интеллект жүйелерін өндіріске енгізу жағдайында еңбекті құқықтық реттеу болып табылады. Мақалада жасанды интеллект ұғымдары ұсынылған: доктриналық және заңнамалық. Жасанды интеллектіні өндіріске енгізудің еңбектік-құқықтық сипаттағы мәселелері ашылады. Олардың бірнешеуі ұсынылған: қаржыландыру, қызметкерлерді оқыту, жұмыссыздықтың өсуі, жасанды интеллект жүйесіндегі қателіктер. Автор өндірісті цифрландырудың дамуына байланысты болуы керек Ресей заңнамасындағы өзгерістерді атап өтті.

Түйінді сөздер: жасанды интеллект, қызметкер, жұмыс беруші, еңбек заңнамасы, цифрландыру.

E.R. Magafurova¹
¹third year student of the Institute of Justice,
 Ural State Law University,
 the Russian Federation, Yekaterinburg

THE IMPACT OF THE DEVELOPMENT OF ARTIFICIAL INTELLIGENCE ON THE MODERNIZATION OF LABOR LEGISLATION

Abstract

The introduction of artificial intelligence has affected the development of all spheres of life, and the labor law sphere has not become an exception. The subject of the study is the legal regulation of labor in the context of the introduction of artificial intelligence systems in production. The article presents the concepts of artificial intelligence: doctrinal and legislative. The problems of the labor-law nature of the introduction of artificial intelligence in production are revealed. Several of them are presented: financing, training of employees, growth of unemployment, errors in the artificial intelligence system. The author notes the changes in Russian legislation that need to be undergone in connection with the development of digitalization of production.

Keywords: artificial intelligence, employee, employer, labor legislation, digitalization.

Искусственный интеллект – одно из современных и перспективных направлений научных исследований. В науке под искусственным интеллектом понимается способность автоматических и автоматизированных систем брать на себя отдельные интеллектуальные функции человека, например, выбирать и принимать оптимальные решения на основе ранее полученного опыта и рационального анализа внешних воздействий. Законодательством Российской Федерации [1] искусственный интеллект определяется как комплекс технологических решений, позволяющих имитировать когнитивные функции человека (включая самообучение и поиск решений без заранее заданного алгоритма) и получать при выполнении конкретных задач результаты, сопоставимые, как минимум, с результатами интеллектуальной деятельности человека. Комплекс технологических решений включает в себя информационно-коммуникационную инфраструктуру, программное обеспечение (в том числе в котором используются методы машинного обучения), процессы и сервисы по обработке данных и поиску решений.

Глобальное использование искусственного интеллекта во всех сферах жизнедеятельности общества влечет за собой трансформации и в трудовых отношениях. В связи с этим цифровизация процессов производства и эксплуатации изделий приводит к необходимости изменения трудового процесса и повышению степени его интеллектуализации.

Развитие промышленности характеризуется быстрыми темпами. В проектировании новых изделий интеллектуальные системы призваны сыграть революционную роль. Искусственный интеллект является тем механизмом, который позволит в кратчайшие сроки решать насущные проблемы, на которые ранее уходили десятилетия.

В январе 2016 г. основатель Всемирного экономического форума в Давосе Клаус Шваб назвал искусственный интеллект одной из основных движущих сил четвертой промышленной революции: «Эта четвертая промышленная революция идет на нас, как цунами, а ее основной движущей силой являются достижения в области искусственного интеллекта, робототехники, нанотехнологий, «интернета вещей» и других областей науки». Сейчас происходит качественный переход от вычислительной эры к эре когнитивной (в терминах футурологов – Second Machine Age), когда компьютеры нового типа быстро учатся работать со структурированными, неструктурированными и нечетко структурированными данными, начинают замещать труд людей при решении большого количества когнитивных задач [2].

В соответствии с Указом Президента Российской Федерации от 10.10.2019 № 490 «О развитии искусственного интеллекта в Российской Федерации» (далее – Указ Президента РФ № 490 от 10.10.2019) к 2024 году должна быть создана инфраструктура поддержки ответственных организаций, осуществляющих деятельность в области искусственного интеллекта, включая создание высокопроизводительных центров обработки данных. Также должны быть разработаны российские микропроцессоры, не уступающие мировым аналогам по скорости и энергоэффективности [1]. Следовательно, государство принимает позицию активного внедрения искусственного интеллекта в том числе в трудовые отношения. Однако, в связи с этим могут возникнуть определенные проблемы. Рассмотрим несколько из них.

Проблема финансирования внедрения искусственного интеллекта. Немаловажное значение имеют вопросы финансирования цифровизации производства. Необходимо установить, за счёт каких средств будет осу-

ществляться данный процесс: государства или работодателя. В Указе Президента РФ № 490 от 10.10.2019 отмечено, что государством будет стимулировать (в том числе материально) работодателей к принятию мер, направленных на приобретение сотрудниками компетенций в области искусственного интеллекта и в смежных областях его использования [1]. Полагаю, что данное мероприятие будет несколько уменьшать расходы работодателя, однако большая её часть будет покрываться за счёт последнего.

Проблема обучения работников при внедрении в трудовые процессы искусственного интеллекта. Цифровизация процессов требует наличия надзора за носителями искусственного интеллекта. Полагаю, в связи с развитием данных систем потребуется повышение квалификации работников. Считаю, что автоматизированное производство возьмет на себя выполнение однотипных работ (поиск документов, их сортировка и др.), а более сложной будут заниматься высококвалифицированные работники. В связи с этим возникает потребность в обучении кадров в области контроля и управления систем искусственного интеллекта для их целесообразного использования [3, с. 72].

Согласно ст. 196 Трудового кодекса Российской Федерации (далее – ТК РФ) [4] необходимость подготовки работников (профессиональное образование и профессиональное обучение) и дополнительного профессионального образования, а также направления работников на прохождение независимой оценки квалификации для собственных нужд определяет работодатель, то есть это право работодателя. Однако обучение в связи с внедрением искусственного интеллекта является необходимостью ввиду целесообразной работы производства. Полагаю, что вышеуказанную статью ТК РФ следует дополнить обязанностью работодателя, осуществляющего свою деятельность с помощью автоматизированного производства, обучить работника в данной сфере. Следовательно, на работников необходимо возложить обязанность по прохождению обучения в данном направлении.

Проблема занятости большей части работников. В настоящее время многие виды роботов быстрее и качественнее выполняют трудовую функцию, чем люди, что ведет к преимущественной замене человеческого ресурса. Стоит отметить, что работодателей привлекает отсутствие оплаты труда роботов и обязанности по предоставлению им времени отдыха. Например, в Японии на каждые 10 тыс. работников приходится более 323 роботов [5].

Согласно оценке Международной ассоциации юристов (IBA), представленным в докладе

«Искусственный интеллект, роботизация и их влияние на рабочее пространство», в скором времени более 1/3 рабочих мест, занятых выпускниками вузов, может быть заменена автоматизированными системами. Возникает угроза потери своих рабочих мест людьми ввиду их замены роботами. Полагаю, что в ТК РФ необходимо установить квоты на рабочие места, занимаемые людьми, а также развить данную норму в Законе Российской Федерации от 19.04.1991 № 1032-1 «О занятости населения в Российской Федерации» [6], что позволит, на мой взгляд, минимизировать количество безработных лиц в будущем.

Проблема ошибок в системе искусственного интеллекта. Использование искусственного интеллекта не дает гарантии отсутствия ошибок в ее системе. Ошибки могут возникнуть и при решении ответственных задач, связанных с безопасностью людей. Для самой системы может стать проблематичным исправление ошибочных решений. Стоит отметить, что в последующем могут возникнуть проблемы, связанные с безопасностью работников. Например, сбои в системе робота могут повлечь непредсказуемое его столкновение с человеком. Немаловажно и психологическое состояние лица ввиду совместной работы с автоматизированной системой. В связи с этим полагаю, что необходимо разработать новые стандарты безопасности при взаимодействии человека и носителя искусственного интеллекта. Считаю, что нормативные акты в данной области должны быть изданы как на федеральном, так и на локальном уровне организации, что позволит минимизировать несчастные случаи на производстве.

Проблема усиленного контроля за работником и возможные нарушения его прав в связи с этим. В настоящее время работодатели усиливают контроль за работником посредством использования автоматизированных систем. Специальные программы, установленные на рабочем месте, призваны отслеживать деятельность сотрудника. Судами Российской Федерации признается такая деятельность допустимой при условии, что работодатель будет использовать технические средства, не запрещенные законодательством, а также с предупреждением об этом работника [7, с. 168].

В связи с этим полагаю, что нарушается баланс интересов работника и работодателя. Развитие искусственного интеллекта порождает неэффективность установленных законодательством ограничений, например, при использовании работодателем систем прогнозирования поведения работников, путем использования сбора данных из различных автоматизированных источников (видеокаме-

ры, трекары и др.). Стоит обратиться к зарубежному законодательству. Так крупная компания «Амазон» увольняет работников автоматически в результате нарушений трудового законодательства по результатам контроля за выполнением трудовых функций с помощью сенсоров [7, с.169].

В данном случае можно согласиться с мнением исследователей из университетов Огайо и Калифорнии Р. Бейлсом и К. Стоун, которые считают, что электронный мониторинг, проводимый с помощью систем искусственного интеллекта, превращает рабочее место в безграничное, угрожает частной жизни работников, усугубляет дискриминацию в сфере занятости и уничтожает защиту со стороны трудового законодательства [7, с.170].

Искусственный интеллект повышает риск вторжения работодателя в частную жизнь своих сотрудников. Так порой автоматизированные системы не могут разделить рабочее время с нерабочим, при этом накапливают всю информацию о сотруднике и отправляют ее работодателю.

Полагаю, что необходимо разработать новый отдельный закон по обеспечению неприкосновенности частной жизни работников в условиях развития искусственного интеллекта с целью уравновесить влияние процессов автоматизации.

В Российской Федерации в настоящее время разрабатываются проекты по распознаванию речи, распознаванию лиц и распознаванию образов, системы автономного вождения автомобилей и др. приложения. Многие российские компании уже используют искусственный интеллект для своего бизнеса. С помощью технологий машинного обучения компания МТС

прогнозирует желание абонента воспользоваться тем или иным сервисом. Это экономит время клиента, что позволяет повысить уровень продаж. «Сбербанк» совместно с МФТИ разрабатывает проект по использованию технологии искусственного интеллекта в колл-центре. Задача этого проекта – разработка алгоритмов глубинного машинного обучения для создания разговорного искусственного интеллекта. Данная технология должна снизить нагрузку на сотрудников и повысить качество работы с клиентами. Компания «Яндекс» разрабатывает ИИ-приложения для оптимизации производства в промышленности [8].

Подводя итог вышесказанному, следует отметить, что развитие искусственного интеллекта набирает свои обороты и затрагивает многие сферы жизнедеятельности общества. Исключением не стала и сфера трудовых отношений. На практике возникает много проблем в связи с внедрением искусственного интеллекта в производство. Российское законодательство в настоящее время не адаптировано к изменяющейся ситуации, что требует колоссального его изменения. Стоит учесть, что данные новшества должны сохранять баланс интересов работника и работодателя. Зарубежные страны все больше и больше внедряют в свои производства искусственный интеллект, внося изменения в свои законы. Международное сообщество также активно настроено на адаптацию нормативных актов меняющейся обстановке ввиду внедрения новых технологий. Полагаю, что в ближайшем будущем как международное, так и российское сообщества внесут серьезные изменения в свое законодательство в части введения искусственного интеллекта.

Список использованных источников:

1. Указ Президента РФ от 10.10.2019 № 490 О развитии искусственного интеллекта в Российской Федерации» (вместе с «Национальной стратегией развития искусственного интеллекта на период до 2030 года») [Электронный ресурс] // СПС КонсультантПлюс: Законодательство: ВерсияПроф.– URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_335184/ (дата обращения: 09.04.2021).
2. Белов С., Каткало В. Дефицит искусственного интеллекта [Электронный ресурс] // Газета «Ведомости». – 21.03.2017. – Режим доступа: <https://www.vedomosti.ru/opinion/articles/2017/03/21/681987-defitsit-iskusstvennogo-intellekta> (дата обращения: 10.04.2021).
3. Филипова И.А. Искусственный интеллект, трудовые отношения и права: влияние и взаимодействие // Государство и право. – 2019. – № 11. – С. 69-77.
4. Трудовой кодекс Российской Федерации: Федеральный закон от 30.12.2001 № 197-ФЗ // [Электронный ресурс] // СПС КонсультантПлюс: Законодательство: ВерсияПроф.– URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_34683/d17243696427a3cc7eb092bb37c57021e5f64abe/ (дата обращения: 11.04.2021).
5. Искусственный интеллект и трудовые отношения: социальные перспективы и тенденции правового регулирования [Электронный ресурс] // Журнал «ЮрФак» - Режим доступа: <https://urfac.ru/?p=1100> (дата обращения: 12.04.2021).

6. Закон РФ "О занятости населения в Российской Федерации" от 19.04.1991 N 1032-1 [Электронный ресурс] // СПС КонсультантПлюс: Законодательство: ВерсияПроф.– URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_60/ (дата обращения: 12.04.2021).
7. Филипова И.А. Трудовое право: вызовы информационного общества // Право. Журнал Высшей школы экономики. – 2020. – № 2. – С. 162-182.
8. Kretsu С. Искусственный интеллект в бизнесе - опыт российских брендов // [Электронный ресурс] // VC.RU. – Режим доступа: <https://vc.ru/25645-ai-business> (дата обращения: 12.04.2021).

References:

1. Ukaz Prezidenta RF ot 10.10.2019 № 490 O razvitii iskusstvennogo intellekta v Rossyskoy Federatsii» (vmeste s «Natsionalnoy strategiyey razvitiya iskusstvennogo intellekta na period do 2030 goda») [Elektronny resurs] // SPS KonsultantPlyus: Zakonodatelstvo: VersiyaProf. – URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_335184/ (data obrashcheniya: 09.04.2021).
2. Belov S., Katkalo V. Defitsit iskusstvennogo intellekta [Elektronny resurs] // Gazeta «Vedomosti». - 21.03.2017. - Rezhim dostupa: <https://www.vedomosti.ru/opinion/articles/2017/03/21/681987-defitsit-iskusstvennogo-intellekta> (data obrashcheniya: 10.04.2021).
3. Filipova I.A. Iskusstvenny intellekt, trudovye otnosheniya i prava: vliyaniye i vzaimodeystviye // Gosudarstvo i pravo. – 2019. – № 11. – S. 69-77.
4. Trudovoy kodeks Rossyskoy Federatsii: Federalny zakon ot 30.12.2001 № 197-FZ // [Elektronny resurs] // SPS KonsultantPlyus: Zakonodatelstvo: VersiyaProf. – URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_34683/d17243696427a3cc7eb092bb37c57021e5f64abe/ (data obrashcheniya: 11.04.2021).
5. Iskusstvenny intellekt i trudovye otnosheniya: sotsialnye perspektivy i tendentsii pravovogo regulirovaniya [Elektronny resurs] // Zhurnal «YurFak» - Rezhim dostupa: <https://urfac.ru/?p=1100> (data obrashcheniya: 12.04.2021).
6. Zakon RF "O zanyatosti naseleniya v Rossyskoy Federatsii" ot 19.04.1991 N 1032-1 [Elektronny resurs] // SPS KonsultantPlyus: Zakonodatelstvo: VersiyaProf. – URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_60/ (data obrashcheniya: 12.04.2021).
7. Filipova I.A. Trudovoye pravo: vyzovy informatsionnogo obshchestva // Pravo. Zhurnal Vyshey shkoly ekonomiki. – 2020. – № 2. – S. 162-182.
8. Kretsu С. Iskusstvenny intellekt v biznese - opyt rossyskikh brendov // [Elektronny resurs] // VC.RU. – Rezhim dostupa: <https://vc.ru/25645-ai-business> (data obrashcheniya: 12.04.2021).

УДК 341.2

А.С.Маратова¹

¹ студентка 1 курса Высшей школы права «Эділет»

Каспийского общественного университета,

Республика Казахстан, г. Алматы

*Научный руководитель – Галинская Ю.В.,
к.ю.н., ассоциированный профессор
Высшей школы права «Эділет»
Каспийского общественного университета,
Республика Казахстан, г. Алматы*

ЗАЩИТА ПЕРСОНАЛЬНЫХ ДАННЫХ ЛЮДЕЙ В ИНТЕРНЕТЕ

Аннотация

В настоящей статье рассматриваются проблемы охраны персональных данных, с которыми люди сталкиваются весьма часто. Данная проблема считается актуальной, поскольку наша жизнь тесно связано с миром интернета, особенно в данное время в условиях карантина, когда многие сферы жизни (например, учеба и работа) перешли в онлайн режим. Интенсивное развитие

интернета не только имеет положительные стороны, но имеет ряд недостатков. Одно, из которых являются риски распространения личных данных людей. В статье выявлены отдельные проблемы в данной области, также указаны возможные последствия утечки личных данных, как это может отрицательно повлиять на человека, а также предложены рекомендации для предотвращения появления указанных проблем.

Ключевые слова: интернет, информация, персональные данные, защита персональных данных, последствия распространения данных.

А.С.Маратова¹

**¹Каспий қоғамдық университеті
«Әділет» Жоғары құқық мектебінің 1 курс студенті,
Қазақстан Республикасы, Алматы қ.**

ҒАЛАМТОРДА АДАМДАРДЫҢ ДЕРБЕС ДЕРЕКТЕРІН ҚОРҒАУ

Аңдатпа

Бұл мақалада адамдардың өмірінде жиі кездесетін, дербес деректерді қорғауға қатысты мәселелер қарастырылады. Біздің өміріміз ғаламтор желісімен тығыз байланыста болғандықтан, бұл мәселе өте өзекті, әсіресе қазіргі кезде карантин жағдайында өмірдің көптеген салалары (мысалы, оқу және жұмыс) онлайн форматқа көшті. Ғаламтордың қарқынды дамуының жақсы жақтары ғана емес, кемшіліктері де бар. Олардың бірден-бір мысалы ретінде дербес деректердің таралу қаупі жайлы айтуға болады. Мақалада осы саладағы жекелеген мәселелер анықталды, сонымен қатар, жеке деректердің таралуынан болуы мүмкін салдарлар, дәлірек айтсақ, оның адамға қалай кері әсер етуі мүмкін екендігі көрсетілді және осы мәселелердің алдын алу бойынша ұсыныстар ұсынылды.

Түйінді сөздер: ғаламтор, ақпарат, жеке ақпараттар, жеке ақпараттарды қорғау, жеке ақпараттардың таралуынан туындайтын салдар.

A.S. Maratova¹

**¹ first year student of Adilet Law School,
Caspian Social University,
the Republic of Kazakhstan, Almaty**

PROTECTION OF PERSONAL DATA OF PEOPLE ON THE INTERNET

Abstract

This article examines the problems of personal data protection that people face very often. This problem is considered relevant, since our life is closely connected with the world of the Internet, especially at this time under quarantine conditions, when many areas of life (for example, study and work) have switched to online mode. The intensive development of the Internet not only has positive aspects, but also has a number of disadvantages. One of which are the risks of the dissemination of personal data of people. The article identifies individual problems in this area, also indicates the possible consequences of personal data leakage, how it can negatively affect a person, and also offers recommendations to prevent the occurrence of these problems.

Keywords: internet, information, personal data, personal data protection, consequences of data dissemination.

В соответствии с законом РК «О персональных данных и их защите», персональные данные – это любая информация, которая относится прямо или косвенно определенному или определяемому физическому лицу (субъекту персональных данных)[1].

Необходимо отметить, что персональные данные – это юридическое понятие, а не техническое, современные технологии анализа данных могут позволить отличить одного человека от другого исходя из косвенных признаков. К ним относятся имя, фамилия, номер паспорта

или ИД удостоверения, дата и место рождения, место проживания, регистрация, прописка, адрес электронной почты, телефон, или другая контактная информация.

К сожалению, развитие интернета позволяет собирать и массово продавать данные о человеке в отдельных случаях, даже воровать. С помощью этих данных несложно выяснить адрес местонахождения человека, узнать, где он находится и чем занимается, а также многие другие личные сведения. Эти сведения помогают постороннему человеку выдать

себя за другого при совершении различных преступлений и махинаций. Из этого следует необходимость понять насколько опасными могут быть последствия, с которыми человек может столкнуться в случаях распространения его личных данных. Именно поэтому важна защита персональных данных.

Само понятие «защита персональных данных» заложено в ст.1 пункте 11 в законе Республики Казахстан «О персональных данных и их защите» в соответствии с которой, защита персональных данных – это комплекс мер, в том числе правовых, организационных и технических, осуществляемых в целях, установленных настоящим Законом [1].

На сегодня информационно-телекоммуникационная сеть является одним из основных средств для распространения информации, аккумулирующее фактически все информационные источники. По этой причине возникает необходимость правового регулирования в этой сфере для того, чтобы обеспечивать права граждан.

25 мая 2018 года во всех странах-членах Европейского Союза был введен новый закон о защите персональных данных, который вкратце называется GDPR, что переводится как общий регламент по защите персональных данных [2].

Общий регламент по защите данных – это постановление Европейского Союза, при помощи которого Европейский парламент, Совет Европейского Союза и Европейская комиссия усиливают и унифицируют защиту персональных данных всех лиц в Европейском Союзе (ЕС).

Главными целями GDPR являются, в первую очередь, внедрение современных стандартов защиты личных сведений, развитие цифрового пространства ЕС по защите персональных данных, правовое обеспечение международной передачи персональных данных, а также давать физическим лицам инструменты контроля над их личными сведениями, обеспечить строгое соблюдение правил всеми участниками, в том числе компетентные органы стран-участников ЕС [2].

Одним из важнейших принципов является точность. Точность – личные данные должны быть точными, не должно быть ошибок, неверные сведения необходимо исправить.

Следующий, но не менее важный принцип, это ограничение хранения данных. Ограничение хранения данных означает не хранить данные дольше, чем положено, временами надо проводить аудит данных и удалять неиспользуемые.

Но и наконец, наиболее важное это – целостность и конфиденциальность, что значит

хранить данные в безопасности и уделять все свое внимание на сохранности данных.

Необходимо запомнить, что GDPR применяется по отношению к тому, кто обрабатывает данные, а также, к тому, кто собирает эти данные, так называемого контролёра. Контролёр – это, тот человек, кто определяет цель обработки данных, а процессор несет ответственность за непосредственную обработку личных сведений, но, так или иначе, обе стороны ответственны за выполнение норм GDPR.

Хотя необходимо приложить все усилия, чтобы утечки персональных данных не случилось. Тем не менее, все компании должны внедрить внутренние инструкции реагирования на инциденты с персональными данными. В случае утечки компания обязана уведомить регулятора и пользователей в течение трех суток. По этой причине, в случаях, когда выясняется, что персональные данные пользователей или клиентов оказались скомпрометированы GDPR рекомендует следующие действия: сперва надо проанализировать, какая информация оказалась скомпрометированной и каким образом; сколько пользователей из-за этого пострадало и какие именно их персональные данные были утеряны; продолжается ли утечка на данный момент, если да, то необходимо это остановить. Контролерам обязаны уведомить об инциденте надзорные органы ЕС. Это должно сделать одно из европейских подразделений контролера, либо официально уполномоченный представитель контролера в ЕС. Установленное время для уведомления – до 72 часов с момента обнаружения утечки. Уведомление надзорных органов должно включать: описание характера утечки; примерное число пострадавших; описание возможных последствий; описание предпринятых мер с целью минимизации последствий; а также контактную информацию компании, допустившей утечку. Если уведомление придет в позднее установленное время потребуются предоставить мотивированное обоснование задержки оповещения [2].

К сожалению, в нашей стране не действует GDPR, но было бы правильнее внедрить подобный закон на территории нашего государства.

В связи с быстрым развитием социальных сетей, люди стали беспокоиться за свои личные данные, их беспокойство вполне обоснованы, ведь на сегодняшний день не редко происходит утечка информации. Недавно с этим положением столкнулись более 500 млн. пользователей Facebook. Произошла утечка данных, после чего данные пользователей выложили в открытый доступ на одном из хакерских форумов. Речь идет о пользователях из 106 государств. Слив затронул и казахстанских пользо-

вателей, в доступе оказались персональные данные 3 миллионов казахстанцев[3].

В первую очередь, разумеется, за утечку данных в этом случае отвечают люди, работающие на Facebook, из-за того, что не препятствовали возникновению этой масштабной проблемы. Но, с другой стороны каждая страна также несет ответственность перед своими жителями, что не смогли защитить личные данные своих граждан. Поэтому очень важно вести интенсивную работу в этой сфере, прорабатывать новые способы обеспечения защиты личных данных, готовить специалистов в этой области.

В государственной технической службе КНБ указали, что существуют различные риски стать жертвой злоумышленников: начиная от разглашения любой информации, которые имеют хоть какое-либо отношение к данной личности, вплоть до шантажа; неправомерного списания средств с банковской карты; вмешательства в личную жизнь и т.д. [3].

В связи со сложившейся ситуацией служба KZ-CERT (Служба реагирования на компьютерные инциденты) поделились следующими рекомендациями для минимизации рисков распространения персональных данных в социальных сетях:

1) необходимо обезопасить свои страницы в социальных сетях наподобие Facebook, Instagram, ВКонтакте, Одноклассники и других при помощи настроек конфиденциальности, использования сложного пароля, а также многофакторной аутентификации;

2) важно обезопасить свой основной почтовый ящик, более точнее, включить многофакторную аутентификацию, изменить все пароли доступа. Ведь именно там хранятся "ключи" от большинства учетных записей, процесс восстановления пароля чаще всего осуществляют с помощью email-сообщений;

3) не стоит использовать ненадежные пароли, поскольку они очень уязвимы и неспособны защитить вас от вредоносных программ или от хакерских атак;

4) не делиться на просторах интернета с такими видами личных данных, как фотографии паспортных данных, банковских карт и других важных документов, которые могут быть использованы мошенниками в различных целях [3];

На сегодняшний день есть такое понятие как интернет-мошенничество, на которое ежедневно попадают сотни людей. В современном мире, где высоко развита технология, людям гораздо легче заказывать вещи онлайн с помощью интернет магазинов, вместо того, чтобы идти в магазин за покупками нужной вещи. Это очень удобно, ведь это помогает

экономить время. Услуги заказов в интернет магазинах значительно выросли в последнее время, это связано с введением карантинных мер во многих странах во время пандемии, в связи с чем многим магазинам пришлось приостановить свою работу. По этой причине, все больше людей заказывают необходимые вещи для дома с помощью интернета. Но стоит отметить, что не всем интернет магазином можно доверять. Некоторые мошенники с помощью обмана внушают доверие людей и те, в свою очередь верят им и отправляют свои личные данные. Очевидно, что мошенники могут использовать эти данные в корыстных целях, что в конечном итоге доставит много проблем, тем, кто доверил свои данные.

Помимо этих случаев, за последние годы очень распространены смс-рассылки либо электронные письма с сообщениями о том, что вы выиграли ценные призы. Для того, чтобы получить его, злоумышленники, как правило, просят перевести на электронные счета определенную сумму денег, объясняя это, тем, что это необходимо для уплаты налогов, транспортных расходов и т.д. После того, как им поступают денежные средства они не выходят на связь. Чтобы не попасть в подобные ситуации надо мыслить рационально. Необходимо задуматься над тем, принимали ли вы участие в розыгрыше? Известна ли вам организация, приславшая уведомление о выигрыше? Если не знаете ответ ни на один вопрос, то вам следует проигнорировать полученное сообщение.

Так как это сфера непосредственно связано с технологией, то конечно, программисты, имеющие образования и опыт в информационных технологиях, должны знать, как справляться при таких обстоятельствах, и как находить решения этих проблем. Именно программисты играют очень важную роль в защите персональных данных, ведь только они способны противостоять злоумышленнику, предотвратить возникновения каких-либо проблем, а также обеспечить безопасность при использовании интернет ресурсов, социальных сетей. По этой самой причине, особо важно уделить внимание подготовке будущих программистов, для того чтобы они стали профессионалами своего дела и приложили все свои усилия для защиты персональных данных граждан.

Роль юристов также важна для защиты персональных данных, ведь именно они могут оказать юридическую услугу пострадавшему, в результате утечки персональных данных, провести консультацию по поводу того, как следует решить возникшие проблемы с помощью закона.

Список использованных источников:

1. Закон Республики Казахстан от 21 мая 2013 года № 94-V «О персональных данных и их защите» (с изменениями и дополнениями по состоянию на 02.01.2021 г.) [Электронный ресурс] // Информационная система ПАРАГРАФ. - URL: https://online.zakon.kz/document/?doc_id=31396226 (дата обращения: 28.04.2021).
2. Информация об Общем регламенте по защите данных [Электронный ресурс] // Режим доступа: https://ogdpr.eu/ru#GDPR_General_Data_Protection_Regulation (дата обращения: 28.04.2021).
3. Айтжанова Б. Данные 3 миллионов казахстанцев утекли в Сеть из-за Facebook [Электронный ресурс] // Сайт tengrinews.kz. - 04.04.2021. – Режим доступа: https://tengrinews.kz/kazakhstan_news/dannyye-3-millionov-kazahstantsev-utekli-set-iz-za-facebook-433520/ (дата обращения: 28.04.2021).

References:

1. Zakon Respubliki Kazakhstan ot 21 maya 2013 goda № 94-V «O personalnykh dannykh i ikh zashchite» (s izmeneniyami i dopolneniyami po sostoyaniyu na 02.01.2021 g.) [Elektronnyy resurs] // Informatsionnaya sistema PARAGRAF. - URL: https://online.zakon.kz/document/?doc_id=31396226 (data obrashcheniya: 28.04.2021).
2. Informatsiya ob Obshchem reglamente po zashchite dannykh [Elektronnyy resurs] // Rezhim dostupa: https://ogdpr.eu/ru#GDPR_General_Data_Protection_Regulation (data obrashcheniya: 28.04.2021).
3. Aytzhanova B. Dannye 3 millionov kazakhstantsev utekli v Set iz-za Facebook [Elektronnyy resurs] // Cayt tengrinews.kz. - 04.04.2021. – Rezhim dostupa: https://tengrinews.kz/kazakhstan_news/dannyye-3-millionov-kazahstantsev-utekli-set-iz-za-facebook-433520/ (data obrashcheniya: 28.04.2021).

УДК 349.3

С.А.Назаркина¹

**¹ студентка 3 курса Института прокуратуры
Уральского государственного юридического университета,
Российская Федерация, г. Екатеринбург**

*Научный руководитель - Плешакова И.Н.,
старший преподаватель кафедры трудового права
Уральского государственного юридического университета,
Российская Федерация, г. Екатеринбург*

СОЦИАЛЬНАЯ СТИПЕНДИЯ СТУДЕНТАМ В РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Аннотация

Данная статья посвящена достаточно актуальному на данный момент вопросу о том, что такое социальная стипендия для студентов Российской Федерации (что под данным термином подразумевается), кто из студентов имеет на нее право (и имеет ли вообще), как ее получить (причем, рассматривается возможность получения социальной стипендии не только с точки зрения законодательства, но и со стороны самих студентов, так как в ряде случаев даже те студенты, которые имеют право на социальную стипендию по закону, фактически не могут ее получить), и, соответственно, с какими проблемами сталкиваются учащиеся при ее получении (или при попытке получения). А также возможные пути решения данных проблем.

Ключевые слова: социальная стипендия, студент, проблемы получения помощи, основания предоставления, социальный опрос.

С.А.Назаркина¹

¹Орал мемлекеттік заң университеті
Прокуратура институтының 3 курс студенті,
Ресей Федерациясы, Екатеринбург қ.

РЕСЕЙ ФЕДЕРАЦИЯСЫНДАҒЫ СТУДЕНТТЕРГЕ ӘЛЕУМЕТТІК СТИПЕНДИЯ

Аңдатпа

Бұл мақала қазіргі уақытта өзекті болып табылатын мәселеге арналған - Ресей Федерациясының студенттері үшін әлеуметтік стипендия деген не (бұл термин нені білдіреді), студенттердің қайсысы оны алуға құқылы (және мүлде құқылы ма), оны қалай алуға болады (сонымен қатар, әлеуметтік стипендия алу мүмкіндігі тек заңнама тұрғысынан ғана емес, сонымен қатар студенттердің тарапынан да қарастырылады, өйткені кейбір жағдайларда тіпті заң бойынша әлеуметтік стипендияға құқығы бар студенттер де оны іс жүзінде ала алмайды), және, тиісінше, білім алушылар әлеуметтік стипендияны алған кезде (немесе алуға тырысқанда) қандай проблемаларға тап болады. Сондай-ақ, осы проблемаларды шешудің мүмкін жолдары қарастырылады.

Түйінді сөздер: әлеуметтік стипендия, студент, көмек алу мәселелері, ұсыну негіздері, әлеуметтік сауалнама.

S.A.Nazarkina¹

¹third year student of the Institute of Prosecutor's Office,
Ural State Law University,
the Russian Federation, Yekaterinburg

SOCIAL SCHOLARSHIP FOR STUDENTS IN THE RUSSIAN FEDERATION

Abstract

This article is devoted to a rather relevant question at the moment about what is a social scholarship for students of the Russian Federation (what is meant by this term), which of the students is entitled to it (and whether it is at all), how to get it (moreover, the possibility of obtaining a social scholarship is considered not only from the point of view of legislation, but also from the students themselves, since in some cases even those students who are entitled to a social scholarship by law, in fact, can not get it), and, accordingly,, what problems do students face when getting it (or when trying to get it). As well as possible solutions to these problems.

Keywords: social scholarship, student, problems of receiving assistance, grounds for granting, social survey.

Вопрос о возможности получения социальной стипендии для студентов стоит достаточно остро, поэтому эта тема представляется особо актуальной.

Прежде всего стоит рассмотреть, что же собой представляет социальная стипендия, кто имеет на нее право и как ее получить.

Строго говоря, социальная стипендия - способ ежемесячной материальной поддержки для особых категорий нуждающихся. Соответственно, претендовать на данный вид материальной помощи может лишь ограниченный круг лиц, обозначенный в Федеральном законе № 273 «Об образовании в Российской Федерации» от 29.12.2012 года (статья 36 пункт 5) [1]:

«студентам, являющимся детьми-сиротами и детьми, оставшимися без попечения родителей, лицами из числа детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, лицами, потерявшими в период обучения обоих роди-

телей или единственного родителя, детьми-инвалидами, инвалидами I и II групп, инвалидами с детства, студентам, подвергшимся воздействию радиации вследствие катастрофы на Чернобыльской АЭС и иных радиационных катастроф, вследствие ядерных испытаний на Семипалатинском полигоне, студентам, являющимся инвалидами вследствие военной травмы или заболевания, полученных в период прохождения военной службы, и ветеранами боевых действий, а также студентам из числа граждан, проходивших в течение не менее трех лет военную службу по контракту на воинских должностях, подлежащих замещению солдатами, матросами, сержантами, старшинами, и уволенных с военной службы по основаниям, предусмотренным подпунктами "б" - "г" пункта 1, подпунктом "а" пункта 2 и подпунктами "а" - "в" пункта 3 статьи 51 Федерального закона от 28 марта 1998 года N 53-ФЗ "О воинской обязанности и военной службе". Государствен-

ная социальная стипендия назначается также студентам, получившим государственную социальную помощь».

Следует отметить, что для получения такой помощи требуется доказать свою принадлежность к вышеназванным категориям граждан, а также отметить определенные особенности: лицам, утратившим одного родителя или опекуна, если оставшийся второй не является инвалидом 1 группы, стипендия не положена. Граждане иностранных государств и лица без гражданства также не могут претендовать на подобного рода выплату [2].

Стипендия выдается при обучении на дневном отделении в аккредитованном учебном заведении на бюджетной основе сроком на один год и выплачивается без оглядки на успеваемость [3].

Но если отойти от общих положений, попробуем посмотреть на эту ситуацию изнутри. Проведенный опрос более 700 студентов 1-4 курсов университетов Екатеринбурга, Санкт-Петербурга и Москвы, обучающихся на очном отделении показал, что 15% из них в принципе не знают о существовании социальной стипендии. А среди тех, кто знает о ее существовании и имеет право на такую материальную помощь, лишь 21% опрошенных реально ее получают (с учетом того, что они имеют на нее право). А на вопрос: «Если вы получаете социальную стипендию, были ли у вас трудности с тем, чтобы доказать на нее право?» 48% ответило утвердительно.

Среди проблем отмечались трудности с получением документов [4]. Так, например, некоторые опрошенные не могли попасть в Управление социальной политики Свердловской области по своему месту регистрации (стоит, однако, отметить, что это затруднение было вызвано усиленными мерами безопасности в связи с коронавирусной инфекцией). Один из студентов был вынужден заново собирать пакет необходимых документов, т. к. «старый» был утерян. Также некоторым студентам сперва было отказано в праве на получение социальной стипендии в связи с тем, что они имели временное, а не постоянное место регистрации (хотя действующее законодательство, а конкретнее его ФЗ № 273 определяет, что учащиеся, которые приехали из других регионов, для получения средне-специального, или высшего образования, могут полноправно получать социальные стипендии). Еще несколько опрошенных по вышеназванной причине не смогли доказать свое право на получение социальной стипендии вообще.

Также опрос показал, что для 72% студентов, получающих социальную стипендию, ее сумма оказалось недостаточной для поддержания минимального жизнеобеспечения (следует

сказать, что в зависимости от региона при прочих равных условиях сумма материальной помощи составила от трех тысяч (г. Екатеринбург) до девяти тысяч рублей (г. Санкт-Петербург)).

Таким образом, можно сделать вывод, что с получением государственной помощи, на которую студенты имеют полное право, возникают определенные проблемы.

В связи с этим предлагаются следующие возможные пути их решения:

1. В последние годы в РФ создается большое количество государственных информационных систем, которые уже упростили порядок получения определенных видов документов и пособий гражданам РФ. Остается надеяться, что функции и качество данных систем будет улучшаться, что поможет упростить порядок получения социальных стипендий как для студентов, так и для должностных лиц соответствующих органов и организаций. Здесь же можно будет сказать и о такой системе, как «социальное казначейство». Согласно Посланию Президента Российской Федерации Федеральному Собранию от 21 апреля 2021 года, [5] «социальное казначейство» позволит оформлять и выплачивать все виды пособий в режиме «одного окна». Система должна начать осуществлять свою деятельность уже в 2022 году, а через три года она должна способствовать получению государственных и муниципальных услуг дистанционно и на постоянной основе. Что, соответственно, может значительно облегчить процедуру получения студентами указанной помощи.

2. Также возможно изменение процедуры получения социальной стипендии, применяя к ее получению и оформлению тот же подход, что и к пособиям по беременности и родам для студенток [6]. То есть предоставить студентам возможность обращаться в учебный отдел своего учебного заведения без необходимости оформления материальной помощи в других инстанциях.

3. Изменение кадровой политики и политики, направленной на отказ в получении социальной стипендии по «надуманным», необоснованным причинам. Привлечение соответствующих лиц к ответственности. В частности, особое внимание следует уделить тому, что студенты имеют полное право получать социальную стипендию даже в том случае, если они не имеют постоянного места регистрации в субъекте расположения учебного заведения.

4. Повысить размер выплачиваемых стипендий [7].

Конечно же, данные действия следует проводить поэтапно, но тем не менее неуклонно, т. к. это позволит установить размеры студенческих стипендий на достойном уровне и повысить качество российского образования.

Список использованных источников:

1. Федеральный закон "Об образовании в Российской Федерации" от 29.12.2012 N 273-ФЗ (последняя редакция) [Электронный ресурс] // СПС КонсультантПлюс: Законодательство: Версия Проф. – URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_140174/ (дата обращения: 24.04.2021).
2. Постановление Правительства РФ от 17.12.2016 N 1390 (ред. от 16.03.2019) "О формировании стипендиального фонда" (вместе с "Правилами формирования стипендиального фонда за счет бюджетных ассигнований федерального бюджета", "Нормативами для формирования стипендиального фонда за счет бюджетных ассигнований федерального бюджета") [Электронный ресурс] // СПС КонсультантПлюс: Законодательство: Версия Проф. – URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_209143/ (дата обращения: 24.04.2021).
3. Письмо Минобрнауки России от 19.12.2016 N ЛО-2003/05 "О государственной социальной стипендии" [Электронный ресурс] // СПС КонсультантПлюс: Законодательство: Версия Проф. – URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_209514/ (дата обращения: 24.04.2021).
4. Приказ Минобрнауки России от 27.12.2016 N 1663 (ред. от 02.04.2018) "Об утверждении Порядка назначения государственной академической стипендии и (или) государственной социальной стипендии студентам, обучающимся по очной форме обучения за счет бюджетных ассигнований федерального бюджета, государственной стипендии аспирантам, ординаторам, ассистентам-стажерам, обучающимся по очной форме обучения за счет бюджетных ассигнований федерального бюджета, выплаты стипендий слушателям подготовительных отделений федеральных государственных образовательных организаций высшего образования, обучающимся за счет бюджетных ассигнований федерального бюджета" [Электронный ресурс] // СПС КонсультантПлюс: Законодательство: Версия Проф. – URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_211746/ (дата обращения: 24.04.2021).
5. Послание Президента РФ Федеральному Собранию от 21.04.2021 [Электронный ресурс] // СПС КонсультантПлюс: Законодательство: Версия Проф. – URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_382666/ (дата обращения: 01.05.2021).
6. Федеральный закон "О государственных пособиях гражданам, имеющим детей" от 19.05.1995 N 81-ФЗ (последняя редакция) [Электронный ресурс] // СПС КонсультантПлюс: Законодательство: Версия Проф. – URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_6659/ (дата обращения: 24.04.2021).
7. Проект Федерального закона N 1126378-7 "О внесении изменений в статью 36 Федерального закона "Об образовании в Российской Федерации" в части поэтапного повышения государственных стипендий обучающихся" (ред., внесенная в ГД ФС РФ, текст по состоянию на 10.03.2021) [Электронный ресурс] // СПС КонсультантПлюс: Законодательство: Версия Проф. – URL: <http://www.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?req=doc&base=PRJ&n=205487#025773542196040533> (дата обращения: 24.04.2021).

References:

1. Federalny zakon "Ob obrazovanii v Rossyskoy Federatsii" ot 29.12.2012 N 273-FZ (poslednyaya redaktsiya) [Elektronny resurs] // SPS KonsultantPlyus: Zakonodatelstvo: Versiya Prof. – URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_140174/ (data obrashcheniya: 24.04.2021).
2. Postanovleniye Pravitelstva RF ot 17.12.2016 N 1390 (red. ot 16.03.2019) "O formirovaniy stipendialnogo fonda" (vmeste s "Pravilami formirovaniya stipendialnogo fonda za schet byudzhethnykh assignovany federalnogo byudzheta", "Normativami dlya formirovaniya stipendialnogo fonda za schet byudzhethnykh assignovany federalnogo byudzheta") [Elektronny resurs] // SPS KonsultantPlyus: Zakonodatelstvo: Versiya Prof. – URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_209143/ (data obrashcheniya: 24.04.2021).
3. Pismo Minobrnauki Rossii ot 19.12.2016 N LO-2003/05 "O gosudarstvennoy sotsialnoy stipendii" [Elektronny resurs] // SPS KonsultantPlyus: Zakonodatelstvo: Versiya Prof. – URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_209514/ (data obrashcheniya: 24.04.2021).
4. Prikaz Minobrnauki Rossii ot 27.12.2016 N 1663 (red. ot 02.04.2018) "Ob utverzhdenii Poryadka naznacheniya gosudarstvennoy akademicheskoy stipendii i (ili) gosudarstvennoy sotsialnoy stipendii studentam, obuchayushchimsya po ochnoy forme obucheniya za schet byudzhethnykh assignovany federalnogo byudzheta, gosudarstvennoy stipendii aspirantam, ordinatoram, as-

- sistentam-stazheram, obuchayushchimsya po ochnoy forme obucheniya za schet byudzhetykh assignovany federalnogo byudzheta, vyplaty stipendy slushatelyam podgotovitelnykh otdeleniy federalnykh gosudarstvennykh obrazovatelnykh organizatsiy vysshego obrazovaniya, obuchayushchimsya za schet byudzhetykh assignovany federalnogo byudzheta" [Elektronnyy resurs] // SPS KonsultantPlyus: Zakonodatelstvo: Versiya Prof. – URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_211746/ (data obrashcheniya: 24.04.2021).
5. Poslanie Prezidenta RF Federal'nomu Sobraniyu ot 21.04.2021 [Elektronnyy resurs] // SPS KonsultantPlyus: Zakonodatelstvo: Versiya Prof. – URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_382666/ (data obrashcheniya: 01.05.2021).
 6. Federalny zakon "O gosudarstvennykh posobiyakh grazhdanam, imeyushchim detey" ot 19.05.1995 N 81-FZ (poslednyaya redaktsiya) [Elektronnyy resurs] // SPS KonsultantPlyus: Zakonodatelstvo: Versiya Prof. – URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_6659/ (data obrashcheniya: 24.04.2021).
 7. Projekt Federalnogo zakona N 1126378-7 "O vnesenii izmeneniy v statyu 36 Federalnogo zakona "Ob obrazovanii v Rossyskoy Federatsii" v chasti poetapnogo povysheniya gosudarstvennykh stipendiy obuchayushchikhsya" (red., vnesennaya v GD FS RF, tekst po sostoyaniyu na 10.03.2021) [Elektronnyy resurs] // SPS KonsultantPlyus: Zakonodatelstvo: Versiya Prof. – URL: <http://www.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?req=doc&base=PRJ&n=205487#025773542196040533> (data obrashcheniya: 24.04.2021).

ӘОЖ 347

Б.Т.Санбаев¹

**¹Сүлейман Демирел атындағы Университеттің
Құқық және әлеуметтік ғылымдар факультетінің 4 курс студенті,
Қазақстан Республикасы, Қаскелең қ.**

*Ғылыми жетекші - Мағауия А.Д.,
құқық магистрі,
Сүлейман Демирел атындағы Университеттің аға оқытушысы,
Қазақстан Республикасы, Қаскелең қ.*

КОМПЬЮТЕРЛІК БАҒДАРЛАМАРДЫ ИНТЕЛЛЕКТУАЛДЫҚ МЕНШІК ҚҰҚЫҒЫНЫҢ ОБЪЕКТИСІ РЕТІНДЕ ҚОРҒАУ

Аңдатпа

Бұл жұмыста автор халықаралық тәжірибені, атап айтқанда, батыс елдерінің құқықтық реттеуін пайдалана отырып, компьютерлік бағдарламалар секілді модернизация жемістерінің құқықтық реттеу мәселелерін ашуға тырысты. Автор өз баяндамасында компьютерлік бағдарламаларды жасаушылар мен олардың заңды иеленуші тұлғалары кездестірген мәселелерін атап, сондай-ақ шетелдік заңгерлер мен судьялар осылармен қалай күрескенін сипаттайды. Қорытындылай келе, автор өз баяндамасында айтылған барлық идеялар мен тұжырымдамаларға негізделе отырып, заң шығармашылықпен және заң қолданумен айналысатын тұлғалар осындай жағдайлар туындаған кезде не істеуге болатынын ұсына отырып, шетелдік тәжірибені Қазақстан Республикасына көшіріп қолдануға болады ма деген мәселені талқылайды.

Түйінді сөздер: интеллектуалдық меншік құқығы, жоғары технологиялар, құқықтық реттеу, компьютерлік бағдарламаларды қорғау мәселелері.

Б.Т.Санбаев¹

**¹студент 4 курса факультета Права и социальных наук
Университета имени Сулеймана Демиреля,
Республика Казахстан, г. Каскелен**

**ПРАВОВАЯ ЗАЩИТА КОМПЬЮТЕРНЫХ ПРОГРАММ В КАЧЕСТВЕ ОБЪЕКТА
ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ СОБСТВЕННОСТИ**

Аннотация

В данной работе автор, используя международный практический опыт, в частности правовое регулирование стран Запада, раскрывает проблемы правового регулирования плодов модернизации, таких как компьютерные программы. Автор в своей статье описывает практические проблемы, с которыми столкнулись создатели и законные владельцы компьютерных программ, и как именно с ними боролись иностранные юристы и судьи. В конце автор подытоживает на основании всех идей и концепций упомянутых в докладе, и предлагает каким именно образом лицам занимающимся правотворчеством и правоприменением стоит действовать в таких ситуациях, и перенимать ли опыт развитых стран в реалии Республики Казахстан.

Ключевые слова: право интеллектуальной собственности, высокие технологии, правовое регулирование, проблемы защиты компьютерных программ.

B.T.Sanbayev¹

**¹fourth year student of the Faculty of Law and Social Sciences,
Suleyman Demirel University,
the Republic of Kazakhstan, Kaskelen**

LEGAL PROTECTION OF COMPUTER PROGRAMS AS AN OBJECT OF INTELLECTUAL PROPERTY

Abstract

In this work the author by using international practical experience, in particular legal regulation of the Western countries, tried to reveal the problems of legal regulation of results of the modernization, such as computer programs. The author in his article describes the practical problems faced by the creators and legal owners of computer programs, and how exactly foreign lawyers and judges grappled with them. In the end the author summarizes on the basis of all aforementioned ideas and concepts of the report, and suggests how exactly authorities and lawyers should act in these kind of situations, and should they to adopt experience of developed countries in the realities of the Republic of Kazakhstan.

Keywords: intellectual property law; high technologies; legal regulation; legal protection of computer programs.

Заманның және диджаталды технологиялардың қарқынды дамуының отандарында, яғни Батыс мемлекеттерінде, заңшығарушылар мен заңгерлер жаңадан пайда болып жатқан интеллектуалды меншік құқығының объектілерінің құқықтық статусы мен реттеуі туралы әлем бойынша бірінші болып ойланды.

Азаматтық құқықтың жоғары технологияларға қатысты құқықтық реттелуі туралы заңнамасының дамуы негізінен екі мемлекеттен көрініс тапты – Америка Құрама Штаттары және Ұлыбритания. Аталған мемлекеттердің әрқайсысының, ендігіректе, жоғары технологияларға қатысты құқықтық дамуының тарихи себептері мен әсерлерін қарастырамыз.

Осы орайда айта кету керек, авторға және оқырмандарға «компьютерлік бағдарлама» деген тіркестен «компьютерлік программа» сөз тіркесі танымдырақ және де үйренген нәрсе болғандықтан, автор жұмыс барысында «компьютерлік программа» сөз тіркесін пайдалануды жөн көреді.

Алғашында жоғары технологиялардың қандай құқықтық механизмдер арқылы қорғауға болатынын автор атап кетуді жөн көреді. Осы құқықтық механизмдерге «Интеллектуалды меншік құқығының сауда аспектілері туралы»

1994 жылы Уругвайлық раунд нәтижесінде қабылған келісімге (әрі қарай ТРИПС) [1] сәйкес негізгі үш түрін жатқызуға болады:

- а) патент;
- ә) коммерциялық құпия (ноу-хау);
- б) авторлық құқық.

Жоғары технологиялар патентпен қорғалуға тиіс пе әлде жоқ па? Шет мемлекеттердің құқығының осы жағдайға көзқарасы.

Америка Құрама Штаттары.

Rosa Maria Ballardini-ға сәйкес, Америка Құрама Штаттары бұл жолда маятник секілді бір жақтан екінші жаққа күрт қозғалып, жоғары технологиялардың құқықтық реттеуі мәселесіне қатысты көз қарасты бірнеше рет өзгертті [2, 29 б.]. Себебі АҚШ заңмасы, нақтырақ айтқанда U.S. Code 35 § 101, 102 and 103 құқықтық нормалары, компьютерлік программаларды толықтай патентқабілеттіліктен айырмайды [3]. Егер де information and communication technology (әрі қарай ICT) жаңа, басқа адамдарға анық емес және пайдалы деген талаптарға сәйкес келсе, ол технологияға қатысты патент құқығын алуға болады.

Патентке құқық тек оны тіркеген сәттен бастап пайда болатындықтан, Америка Құрама Штаттарының патентке қатысты заңнамасына көптеген даулар мен сот процестері болған, және де кей істер АҚШ-тың Жоғарғы соты-

на жетті. Олардың көбі ТРИПС келісінде қолданылған «as such» сөз тіркесіне байланысты (ТРИПС-та компьютерлік программалар толығымен патент құқығының объектісі ретінде қарастырылмайды деп белгіленген) [1].

Құрама Штаттарда 1960-1970 жылдары компьютерлік программалар толықтай математикалық формула ретінде патентке иеленуіне жол берілмейді деп мойындалды. АҚШ-тағы патенттік мәселені өзгерту үшін көптеген техногиганттар (корпорациялар) заң жобаларын сенатқа лоббирлеуді жасап және прецеденттерді енгізуге тырысты. Microsoft, мысалыға, 1990 жылдардың бір кездеріне дейін өз өнімдерін copyright арқылы ғана қорғады [2, 12 б.]. Алайда бұл фирмада, IBM, AT&T және басқа да корпорациялар заң құрылысын өзгертуге көп қаржы жұмсаған. Корпорациялардың мақсаты ICT программаларын патентке иеленуіне жол берілмейді деп мойындату болды, себебі олар осы арқылы өздерінің өнертабыстарын көшіріп алудан қорғай алатын еді.

АҚШ-та көп даулар келесі мәселеге қатысты болды: «Не себепті жаңа, пайдалы және өндірістік қолданысы бар математикаға қатысты ашылулар патенттік жүйеден шығарылған, бірақ та бұл уақытта басқа технологиялық сфералардағы ашылулар оған қосылған?» [8, 466 б.] (ағылшын тілінен еркін аударма). ICT-ға қатысты ашылулардың барлығы математикаға қатысты болғандықтан, бұл мәселе осындай технологияларды әзірлеп ашатындарды дүрліктірді, себебі авторлық құқық (әрі қарай copyright) олардың ойынша компьютерлік программаларға толықтай құқықтық қорғау бере алмайды. Олардың пікірін негізді деп санаған жөн, себебі шын мәнінде де, өнертабыстарға патент секілді авторлық құқық кең құқықтық қорғау бере ала алатын шамада емес. Патент құқығы иеленушіге айрықша құқықтар беретін болғандықтан, патент иеленуші өзінің интеллектуалдық меншігін басқа тұлғаларға толығымен пайдалануға тыйым сала алады.

1972 жылы АҚШ-тың жоғарғы сотында орын алған *Gottschalk v. Benson* прецеденті ICT программаларының патентке иеленуіне әсері өте маңызды болды. Соттың бұл кейске қатысты қорытындысы болған тұжырымына сәйкес, математикалық формула патентке иеленуіне емес. «The patent would wholly pre-empt the mathematical formula and in practical effect would be a patent on the algorithm itself» [5] (патент берілген жағдайда ол математикалық формулаға қатысты құқықтарды бәрін алдынала шектейтін еді, және де ол алгоритмнің өзіне толықтай патенттік құқық беретін еді). Бірақ та, шешімнің негізінде компьютерлік

программаның өзіне бір бөлек патенталуға болмайды делінсе де, интегралды микросхеманың өз бетімен жете алмайтын нәтижеге жетуге компьютерлік программа көмектесетін болса, және де ол микросхеманың өзімен тікелей байланысты болса, сонда ғана ол программа патентке иеленуіне деген қорытындыға келген.

U.S. Code 35§ 10 бөлімінің 101 бабына сәйкес, «whoever invents or discovers any new and useful process, machine, manufacture, or composition of matter, or any new and useful improvement thereof, may obtain a patent therefor, subject to the conditions and requirements of this title» [3] (кімде-кім кез-келген жаңа және пайдалы процесті, машинаны, өндірістің түрін немесе заттың құрамын не оны кез-келген жаңа және пайдалы жақсартудың жолын ойлап тапса, және де белгіленген талаптарға ол нәрсе сәйкес келсе, сол тұлға патент құқығын ала алады). Бұл норма мәні бойынша «Қазақстан Республикасының Патент заңы» 6-бабы 1-тармағы белгілеген ережелермен бірдей. Алайда АҚШ-та компьютерлік программалар жоғарыда аталған талаптарға сай болғанның өзінде де, бір уақыттары олар патент қорғауын ала алмайды. Жағдай 1999 жылы орын алған *AT&T Corp. v. Excel Communications, Inc.* кейсі негізінде өзгерді [6]. Осы іс нәтижесінде өнертабыстың «пайдалы, нақты және сезілетіндей нәтиже» беретіндігін анықтау үшін арнайы тест құрылды. Осындай секілді тест Ұлыбритания аумағында да орын алды, бірақ та оны біз кейін талқылаймыз. Осы істен кейін патент беруде либерализация туындады деп айтуға болады, алайда *Alice Corporation Pty Ltd v CLS Bank* кейсі жағдайды кері бұрып, патент беруде жалпы бір ереже орнатты [7]. *Alice Corporation Pty Ltd v CLS Bank* ісін қарауда айтылған ойлардың бірі болып компьютерлік программаларға патент құқығын беру басқа программа жасаушыларға сол патент берілген программадағыдай алгоритмдерді қолданудан шектейді деген болды, сондықтан ICT программалары патентке иеленуіне болмайды тиіс [7].

Ұлыбритания.

Патенттеу жағдайын Ұлыбританияда бірінші дүрліктірген болып *Merrill Lynch*-тың патент құқығын алуға арызы болып келеді. Патенттеуші орган бұл тұлғаның алғашқы арызын «Европалық патент конвенциясының» (әрі қарай ЕПК) 52-бабының 2-тармағына сілтеме жасап қайтарып жіберді, алайда апелляциялық инстанция бұл мәселені өзі кейін қарады. *Is Merrill Lynch* қалаған нәтижемен аяқталмаса да, мәселеге көңіл аудартуға жеткілікті болды. Кейініректе апелляциялық инстанцияға келесі істер жетті: *Re Gales, Fujitsu Ltd, IBM 'Twins' and Pensions Benefit* және *CFPH LLC* сарыздары [8, 471-472 б.]. Аталған кейстер заң қолданушыларды қандай жағдайда компьютерлік программа

патент объектісі ретінде тіркелуге тиіс және де оған қандай талаптар қойылуы тиіс деген мәселе жөнінде ойландырды.

Осы мәселені шешу үшін «кішкентай адам» тестін қолдану ұсынылды:

«The question to ask should be: is it (the artefact or process) new and non-obvious merely because there is a computer program? Or would it still be new and non-obvious in principle even if the same decisions and commands could somehow be taken and issued by a little man at a control panel, operating under the same rules? For if the answer to the latter question is 'Yes' it becomes apparent that the computer program is merely a tool, and the invention is not about computer programming at all» [8, 472 б.].

Осы тестінің мәні келесіде болған: «өнертабыс жаңа және айқын емес деп тек ол компьютерлік программа болғаны үшін саналып отыр ма? Осы программа істеп отырған функцияларды панельдың алдында отырған кішкентай адам істей алады ма? Егер де соңғы сұраққа жауабыңыз «иә» болса, онда программа ешқандайда жаңа және айқын емес өнертабыс болып табылмайды, ол жәй ғана құрал».

«Кішкентай адам» тесті компьютерлік программалардың патентқабілеттілігін бағалауда үлкен әсерін тигізген. Кейініректе Ұлыбританияның патенттік органдары осы тестіні ICT-ға қатысты патент арыздары келіп түскенде үнемі қолданған.

Аталған «кішкентай адам» тестінен де патентқабілеттілікті бағалауда көбірек үлес қосқан, және де көңіл бөлуге лайықты болып келетін ол - Aerotel Ltd v Telco Holdings Ltd, Macrossan's Patent Application ісі [9]. Апелляциялық инстанция осы істі қарай отырып, патентқабілеттілікті бағалаудың жаңа, төрт сұрақтан тұратын тесттің бір түрін ойлап тапты. Ол келесі сұрақтарды қамтыды:

1) What is the proper construction of the claim? (арыздағы өнертабыстың /технологияның нақты конструкциясы қандай?)

2) What is the actual contribution? (ол нақты қандай көмектесуші рөл атқарады?)

3) Does it fall solely within the excluded subject matter? (патентқабілетті объектілері қатарынан нақты шығарылғандардың тізіміне кіреді ме?)

4) Is the actual or alleged contribution actually technical in nature? (нақты немесе ойластырылып отырған көмек өз табиғатынан техникалық болып келеді ме?) [9].

Осы тестті кейін патентқабілеттілікті бағалауда Ұлыбританияның Интеллектуалдық меншік офисі қолданды. Қайткенменде, бұл жағдайды толықтай өзгертпеді. Компьютерлік программалар бұдан кейінде де көптеген шектеулерге тап болған жағдайлар Ұлыбританияда болды.

Copyright

Осының алдындағы бөлімде біз компьютерлік программалардың патенттеу мәселесін талқыладық, және де одан шығатын бүгінгі күнге дейін шешілмеген проблемаларды көтердік. Осы себептен көптеген азаматтар патенттеудің альтернативасы ретінде copyright-ті қарастыруды ұсынады, алайда бұл жақта да бәрі ойлағандай бола бермейді.

Бұның бәрін қарастырмастан бұрын техникалық терминологияны бұл жерде айтып кеткен жөн болады. Компьютерлік программаның кодының негізгі екі түрі болады:

1. Source code.

2. Object code.

Бұл екеуінің негізгі бірнеше айырмашылықтары бар, алайда біз мәселенің құқықтық жағын ғана қарастыратын болғандықтан, өзімізге керек болатын нәрселерін ғана айтып кетеміз.

Айырмашылық бұл жерде Source Code адамзаттың тілінде жазылады, негізінен ағылшын тілінде, яғни source code адам оқи алатын, бірақ машина (компьютер) оны өз басынан белгілі бір нұсқауларсыз оқи алмайтын мәтін болып келеді. Object code сандардан тұратын код, және де бұл жерде жағдай source code-тікінен керісінше – адам баласы мұны оқи алмайды, алайда компьютер оны оқып түсіне ала алады.

Проблемалардың өзіне келіп тоқтайтын болсақ, авторлық құқықпен компьютерлік программаларды қорғайын деген тұлғалар да және мемлекеттің өзі де бірнеше негізгі мәселелерге тап болды. Олардың бірі ICT программаларының тәжірибелік тұрғыдан туындайтын проблемасы болып келеді. Бұл деген компьютерлік программаны copyright-пен тіпті уәкілетті органда тіркеп қорғайын десе де (авторлық құқық пайда болу үшін ол тіркеуді талап етпейді), ол тіркеу және құқықтық қорғау компьютерлік программаны тікелей көшіріп алудан шектей алмайды. Осыдан келе әлі күнге дейін өндірісте компьютерлік программаны жазушылар (инженерлер, кодерлер және т.б. жеке тұлғалар) бірінен-бірі программаның кодын көшіруді жиі қолданады. Бұл жағдайды ұшықтыратын мәселе болып компьютерлік программаның кодын тышқанның (мышка) екі батырмасын басып қана адал ниетті емес тұлғалар басқа адамның еңбегін (интеллектуалды меншігін) көшіріп ала алады. Сондықтан да көптеген заңгерлер және ICT-мен айналысатын корпорациялар copyright-пен компьютерлік программаны қорғауды сенімсіз нәрсе ретінде қарастырады.

Бұл сферада көшіріп алу тәжірибеде көп қолданылатындықтан, ол бұл саланың бір бөлек нормасына айналып үлгерді. Басқа

сөзбен айтқанда, компьютерлік программаның кодын жазатын адамдардың өздері көбінен көшіріп алу феноменіне қарсы емес. Бірақ та олар осыған қарсы болып, құқықтық қорғау талап етсе де, қандай мөлшерде көшіріп алу авторлық құқықты бұзатынын нақты анықтау қиын нәрсе болып келеді. Мысалы, 10 бет кодтың бір не бірнеше жолын толықтай көшіріп алу авторлық құқықты бұзады ма? Және де кодтың көшіріп алынғанын нақты қалай анықтауға болады?

Құрама Штаттарда сол кодтың бірнеше жолының маңыздылығына қарай анықтады. Егер де сол кодтың бірнеше жолы бүкіл кодтың жұмысында бөлінбестей маңызды рөл атқаратын болса, онда көшіріп алған тұлға автордың **авторлық құқығын бұзды деп сана**лады. АҚШ-тың сотының тәжірибесінде екінші мәселені **шешу мақсатында келесі концепцияны қолданды**: егер де көшіріп алынды деп талап-арыз беріліп отырған код негізгі оригиналды код секілді өз жұмысында дәл сондай бірнеше қателер көрсететін болса, онда ол көшіріп алынған деп есептеледі [8, 449 б.].

Төменде **copyright-пен компьютерлік программалардың кодын қорғау ретінде басқа да кемшіліктерін қарастырмастан бұрын, copyright-тың басты ерекшелігін және де патенттен артықшылығын қысқаша айта кеткен жөн**. Бұл деген авторлық құқықтың пайда болуы және де, онымен сәйкесінше, қорғауы интеллектуалдық меншік объектісінің өзі **пайда болған сәттен басталатыны**. Патент жағдайында мәселе өзгеше – патентті уәкілетті орган тіркеген сәттен бастап қана оған құқықтық қорғау беріледі.

Copyright-пен компьютерлік программаларды қорғау тарихы Батыс елдерінде, оны ішінде ерекше АҚШ-та негізінен дамығандықтан, көптеген мәселелер біріншіден осы мемлекетте пайда болып, қаралып және шешімін тапқан. Құрама Штаттарда кей тұлғалар компьютерлік программаның коды авторлық құқықпен қорғалуға жатпайды деп мәлімдеген, себебі компьютерлік программаның кодын адамдар тікелей, компьютердің өзінің көмегінсіз қабылдай алмайды деп түсіндірген. Осыдан туа **ICT object коды өз бетімен адамның көзінде ешқандай мән бермейді** деген. Қарапайым адамдардан бөлек, мамандардың, яғни осы кодты жазатын адамдардың өздері де кей кезде компьютерлік кодты түсініп және де оның түпкі мақсаты мен функциясы қандай екенін біле бермейді. Америка Құрама Штаттарында өзге де кейстер проблемасыз өтпеді. Мысалы, *The US Copyright law*-ға сәйкес, интеллектуалдық меншік объектілеріне оларға жазылым (**writing**) талабы қойылған [3]. Яғни компьютерлік программа ғылыми не өзге әдебиет секілді жазылған болуы керек делінген. Осыған сілтей

отырып кей соттар компьютерлік программа кодтары **copyright-пен қорғалынбайды** деген пікір келтірген. *Apple Computer Inc v Franklin Computer Corp* кейсінен кейін ғана соттар түгелімен компьютерлік программаның **copyright-пен қорғалуға жарай ма** деген сұрақ қоюды тоқтатты [8, 474 б.]. Ал оған негіз болған «Әдеби және көркем туындыларды қорғау жөніндегі Берн конвенциясы» (әрі қарай Берн конвенциясы) болған. Оған сәйкес компьютерлік программалар және оның коды авторлық құқықтың объектісі болып толықтай мойындалды [10].

Жоғарыда АҚШ мәселесінде айтылғандай, кей судьялар және патент офисінің қызметкерлері компьютерлік программалар авторлық құқықпен қорғауға жатпайды деген пікір білдірген жағдайлар болған. Бұнымен қатар Австралияда, мысалы, *copyright-пен қорғау тек адамдарды қызықтыратын не оларда эмоциялар тудыра алатын нәрселер ғана жатады деген тұжырым айтылды, ал бұл орайда компьютерлік программаның кодындағы түсініксіз цифрлар қалай ондай бола алады деп *Apple Computer v Computer Edge Pty Ltd* кейсын қарауда айтылған [8, 460 б.].*

20 ғасырда АҚШ-ты дүрліктірген **copyright-тың тағы бір мәселесі қандай** шекте ICT программасы (коды) авторлық құқықпен қорғалуға тиіс деген. ТРИПС келісімінің 9 бабының 2 тармағына сәйкес, авторлық құқықпен қорғау қағидаттарға, процесстерге және идеялардың өзіне емес, ол тек идеяның қандай формада шыққанына ғана таралады [1]. Қазақстан Республикасының «Авторлық құқық және сабақтас құқықтар туралы» заңының 6-бабының 4-тармағы дәл сол норманы қайталап өтеді. Бұл орайда ICT кодының қай жерде идея, және қай жерде идеяның объективті формасы екенін анықтау қиын болды [8, 448 б.]. Себебі компьютерлік программаға қатысты идеяның сыртқы дүниеге шығатын формасы ол код. Яғни бұл жерде идеяның өзі кодқа тең болып тұр. Осыдан келе АҚШ-та судьялар және патент офисінің уәкілетті қызметкерлері кодтың идеясын және идеяның сыртқы көрсетілімін айыруға байланысты көп қиындыққа тап болды. Қайткенменде, кодты түрлі жолдармен жазуға болатындықтан, бір компьютерлік программаға қатысты идеяны түрлі жолмен жазуға болады. Бірақ та бір нәрсеге (идеяға) кодты тек бір жолмен жазу арқылы ғана жетуге болатын болса, осындай кезде қандай әрекеттер жасау керек деген сұрақ туындайды. Осы жағдайда идеяны оның сырт дүниедегі формасынан қалай айыруға болады? Мұнымен қатар, белгілі бір нәтижеге жету үшін кодты белгілі бір ғана жолмен, яғни құрылыммен жазуға қажет болса, құрылым авторлық құқықпен қорғалуға тиіс пе?

Жоғарыда айтылған тұжырымдардан келе кей ғалымдар, мысалы Samuelson P., copyright компьютерлік программаларды қорғау үшін сәйкес келмейтін нәрсе, оның үстіне патент те осы мақсат үшін жарамайды деген [2, 37 б.].

Осыдан кейін айтылатын нәрселерді түсіну үшін бір мәселені ашып айтып кеткен жөн. Әлем бойынша, оның ішінде Қазақстан Республикасында да, авторлық құқықтардың негізгі екі түрі болады:

1. Авторлық мүліктік құқықтар.
2. Авторлық жеке мүліктік емес құқықтар.

Авторлық мүліктік құқықтарға туындыны пайдалану, пайдалануға рұқсат ету не тыйым салу, туындыны тарату, аудару не оған құқық беру, өзгерту не қайта жасау – бұл құқықтарға әрқашанда автордың өзі ие бола бермейді. Лицензиялық шарт жасау арқылы автор өзінің айрықша не айрықша емес мүліктік құқықтарын өзге тұлғаларға бере алады.

Берн конвенциясының бiсiс бабына сәйкес, авторлық жеке мүліктік емес құқықтарға жатады: «туындының авторы деп танылу құқығы және оны тануды, туындының атауымен қоса, оған қол сұғылмаушылық құқығы, туындыны кез-келген жолмен бүлдіруге, бұрмалауға немесе өзге жолмен өзгертуге, сондай-ақ автордың абыройына немесе беделіне нұқсан келтіре алатын басқа кез-келген қол сұғушылыққа қарсы әрекет ету құқығы» [10]. Бұл құқықтар мерзімсіз және автордың тұлғасынан бөлініп басқа тұлғаға беріле алмайды.

Компьютерлік программаның кодын авторлық құқықпен қорғаудың проблемаларының біреуімен сот АҚШ-та Whelan Associates v Jaslow Dental Laboratory Inc кейсінде кездестірді [11]. Бұл кейстің пәні бір адаммен өзінің екі бөлек жұмыс беруші компанияларына әртүрлі уақытта жазған, бірақ та функционалы ұқсас компьютерлік программаларға қатысты болған. Еңбек шарты бойынша программаларға авторлық мүліктік құқықтар жұмыс берушіге тиісті болғандықтан, Whelan Associates өздерінің авторлық құқықтары бұзылды деген талап арызбен сотқа жүгінді. Аталған екі ICT программалары бірдей функционалды атқаратын болғандықтан, сот бұл істі қарап шешуде көптеген қиындықпен кездескен. АҚШ-та прецеденттік құқық қолданыста болғандықтан, соттың бұл шешімі болашақта авторлық құқықпен қорғаудың шеңберін анықтайтын болды.

Екі программаның да структурасы (құрылымы) бірдей болды, сондықтан сот осы кейсте қай жерде идея, ал қай жерде идеяның сырт дүниедегі формасын анықтауы қажет болды. Сот бұл жерде осыдан бұрын қаралған Baker v Selden кейсінің аргументтерін басшылыққа алды – сол кейсте судья авторлық құқық тек сол идеяға (мақсатқа) жету үшін

міндетті түрде керек емес нәрселерге ғана таралады және қорғалады деп шешкен. Whelan ісінде қаралып жатқан компьютерлік программа стоматологиялық лабораторияның жазбаларын жүргізу үшін арналған программа болғандықтан, сол мақсатқа жету үшін қажет емес нәрселерге ғана авторлық құқықпен қорғау таралады деп сот соңында шешті.

АҚШ-та орын алған тағы бір кейс Computer Associates v Altai, басқаша айтқанда «Abstraction, Filtration, Comparison» кейсі [12]. Бұл істеде Whelan Associates v Jaslow Dental Laboratory Inc секілді бір жұмысшының екі түрлі жұмыс берушіге ұқсас программа жазуына байланысты болған. Computer Associates v Altai кейсін сот қарау барысында Altai-ға жазылған программа (бірінші болып Computer Associates-қа программа жазылған), Computer Associates-тың меншігіндегі программаның кодының 30 пайызын дәлме-дәл қайталап тұрғанын сот анықтады. Осы жерде ұқсастық қажетті нәрсе ме, және де ол басқа тұлғаның авторлық құқықтарын бұзып тұр ма деген сұраққа жауап беру үшін сот Abstraction, Filtration, Comparison әдістемесін қолданды.

Тест өзі үш кезеңнен тұрады. Бірінші кезең болып ICT программасының кодының құрылымдық бөліктерін анықтау болды. Екінші кезең осы нәрселерді анықтағаннан кейін әр жерден авторлық құқықпен қорғалуға келмейтін нәрселерді алып тастау болды. Қорғалуға сәйкес келмейтін нәрселерге Whelan ісіндегідей әдістемені сот қолданды, яғни сот егер де қандай да бір функцияны немесе мақсатты жүзеге асыру үшін компьютерлік программаның кодын жазудың бір ғана тиімді жолы болса, кодтың сол бөлігі қорғалуға жатпайтын бөлік деп санады. Үшінші және соңғы кезең ол осы алғашқы екі кезеңнен кейін қалған кодты салыстыру – егер де осы жерде ұқсастықтар анықталса, онда кейінірек жазылған программа алғашқы программаға қатысты авторлық құқықтарды бұзып тұр деп сот қорытындылады.

Қайткенменде де, сот Abstraction, Filtration, Comparison тестін кей жағдайларда орынсыз болуы мүмкін екенін мойындады, себебі заманның қарқынды дамуына байланысты компьютерлік программаларды жазудың жолдары әрқашанда өзгеріп отырады деді. Сондықтан да сот Abstraction, Filtration, Comparison әдістемесіне керек кезде өзгерістер енгізуді ұсынды. Аталған негіздер бойынша да кей ғалымдар Abstraction, Filtration, Comparison тестін сынға алған.

Қорытынды.

Экономикалық сектордың өзіне байланысты, түрлі құқықтық механизмдер оларға түрлі әсер тигізу мүмкін. Мысалы, фармацевтикалық кәсіпкерлікте – патентсіз ол сфераның дамуы

мүмкін емес деп саналады. Екінші жағынан, патентпен қорғау кей тұлғаларды жаңа ашылымдарға ынталандыратын болса, сонымен қатар ол бүкіл сектордың дамуын тоқтатып тастауы мүмкін. Сол себептен математикалық формулалар толықтай патентқабілетсіз деп мойындалған.

ІСТ программалары патентқабілетті болуы не болмауы тек құқықтың көзқарастан ғана емес, бизнес пен экономиканың жағынан да қарастырылуы керек. Әлбетте, қойылған сұрақтың өзі көп жақты және толықтай зерттелмеген. Бірақ та патентпен қорғау ІСТ секторының дамуына жағымды әсерін тигізетін болса, кей талаптарды сақтай отырып, компьютерлік программаларға патент беруді қарастыруға болады. Бұл жерде маңызды нәрсе ол халықаралық тәжірибені қабылдау, мысалы, Ұлыбританиядағы «кішкентай адам» тесті, не төрт сұрақтан тұратын дәл сол Британияда қолданылатын тест. Мұның бәрі, әрине, ол нәрселер жаңа, басқаларға айқын емес және пайдалы деген талаптарды сақтаған жағдайда ғана.

Көңіл бөлуге тұрарлық ойлардың бірі болып, және де компьютерлік программаларды патентпен қорғауды жоққа шығаратын аргумент ретінде кей адамдар қарастыратын нәрсе - ол компьютерлік программаларға патент құқығын

бермеу арқылы жаңа технологияларды барлық адамдарға пайдалануға мүмкіндік береміз, осыдан келе бұл саланың өнертабыстары бәріне қолжетімді болғандықтан ғана сала бүкілімен қарқынды дамиды деп сену. Алайда бұл пікірге контраргумент ретінде келетін нәрсе ол патент құқығын беру арқылы мемлекет адамдарды және технологиялық корпорацияларды зерттеулерге қаржы бөліп, жаңа нәрселерді ашуға ынталандыра алады деп айтуға болады.

Айтылған ойлар, пікірлер және өмірде орын алған кейстер компьютерлік программаларының құқықтық қорғау механизмдері әлі күнге дейін жеткілікті түрде дамымағанын көрсетеді. Copyright өз алдынан ерекшеліктері бар, патентпен қорғаудан бөлек және соған альтернативті механизм болса да, авторлық құқықпен ІСТ программаларын қорғау тиімсіз және жеткіліксіз екені анық. Осыдан келе жұмыстың авторы өз жағынан copyright-пен компьютерлік программаларды қорғау жеткіліксіз, және, кей жағдайда, тіпті орынсыз деп санайды, бұнымен бірге автор Samuelson P. пікірімен келіседі. Бұдан шығатын қорытынды ол компьютерлік программалар жаңа, адамзатқа бұдан бұрын таныс емес нәрсе болғандықтан, оған өзіне сәйкес жаңа құқықтық механизм қажет деген ой болады.

Пайдаланылған қайнар көздерінің тізімі:

1. Соглашение по торговым аспектам прав интеллектуальной собственности (ТРИПС) (ВТО, Уругвайский раунд многосторонних торговых переговоров, 15 апреля 1994 г.) (с изменениями и дополнениями) [Электронный ресурс] // Система ГАРАНТ. – URL: <http://base.garant.ru/4059989/> (дата обращения: 28.04.2021).
2. Rosa Maria Ballardini. Intellectual Property Protection for Computer Programs Developments, Challenges, and Pressures for Change // Hanken School of Economics, Helsinki - 2012. - 233 p.
3. The U.S. Code. [Электронный ресурс] // Cornell Law School, Legal Information Institute. – URL: <https://www.law.cornell.edu/uscode/text> (дата обращения: 28.04.2021).
4. DS Chisum, 'The patentability of computer algorithms' (1986) 47 Pitt UL Rev 959, 1007, following Re Pardo 684 F 2d 912 (1982).
5. Gottschalk v. Benson, 409 U.S. 63 (1972) [Электронный ресурс] // FindLAW. – URL: <https://caselaw.findlaw.com/us-supreme-court/409/63.html> (дата обращения: 28.04.2021).
6. AT&T Corp. v. Excel Communications, Inc. [Электронный ресурс] // JUSTIAUSLaw. – URL: <https://law.justia.com/cases/federal/appellate-courts/F3/172/1352/599511/> (дата обращения: 28.04.2021).
7. Alice Corporation Pty Ltd v CLS Bank [Электронный ресурс] // mondaq Connecting knowledge & people – URL: <https://www.mondaq.com/india/patent/731008/case-analysis-alice-corp-v-cls-bank-134-s-ct-2347-2014> (дата обращения: 28.04.2021).
8. Diane Rowland, Uta Kohl and Andrew Charlesworth. Information Technology Law. 5th ed. Abingdon: Routledge, - 2016. - 614 p.
9. Aerotel Ltd v Telco Holdings Ltd, Macrossan's Patent Application [Электронный ресурс] // Wikipedia The free Encyclopedia – URL: https://en.wikipedia.org/wiki/Aerotel_Ltd_v_Telco_Holdings_Ltd (дата обращения: 28.04.2021).
10. Бернская конвенция по охране литературных и художественных произведений от 9 сентября 1886 г. (дополненная в Париже 4 мая 1896 г., пересмотренная в Берлине 13 ноября 1908 г., дополненная в Берне 20 марта 1914 г. и пересмотренная в Риме 2 июня 1928 г., в Брюсселе 26 июня 1948 г., в Стокгольме 14 июля 1967 г. и в Париже 24 июля 1971 г., измененная 2 октября 1979 г.) [Электронный ресурс] // Система ГАРАНТ. – URL: <http://base.garant.ru/2540350/> (дата обращения: 28.04.2021).

11. Whelan Associates v Jaslow Dental Laboratory Inc. [Электронный ресурс] // JUSTIAUSLaw. – URL: <https://law.justia.com/cases/federal/district-courts/FSupp/609/1325/1886903/> (дата обращения: 28.04.2021).
12. Computer Associates v Altai [Электронный ресурс] // JUSTIA US Law. – URL: <https://law.justia.com/cases/federal/appellate-courts/F3/126/365/497970/> (дата обращения: 28.04.2021).

References:

1. Soglasheniye po trgovym aspektam prav intellektualnoy sobstvennosti (TRIPS) (VTO, Urugvayskiy raund mnogostoronnikh trgovykh peregovorov, 15 aprelya 1994 g.) (s izmeneniyami i dopolneniyami) [Elektronnyy resurs] // Sistema GARANT. – URL: <http://base.garant.ru/4059989/> (data obrashcheniya: 28.04.2021).
2. Rosa Maria Ballardini. Intellectual Property Protection for Computer Programs Developments, Challenges, and Pressures for Change // Hanken School of Economics, Helsinki, - 2012. - 233 p.
3. The U.S. Code. [Elektronnyy resurs] // Cornell Law School, Legal Information Institutue. – URL: <https://www.law.cornell.edu/uscode/text> (data obrashcheniya: 28.04.2021).
4. DS Chisum, 'The patentability of computer algorithms' (1986) 47 Pitt UL Rev 959, 1007, following Re Pardo 684 F 2d 912 (1982).
5. Gottschalk v. Benson, 409 U.S. 63 (1972) [Elektronnyy resurs] // FindLAW. – URL: <https://caselaw.findlaw.com/us-supreme-court/409/63.html> (data obrashcheniya: 28.04.2021).
6. AT&T Corp. v. Excel Communications, Inc. [Elektronnyy resurs] // JUSTIA US Law. – URL: <https://law.justia.com/cases/federal/appellate-courts/F3/172/1352/599511/> (data obrashcheniya: 28.04.2021).
7. Alice Corporation Pty Ltd v CLS Bank [Elektronnyy resurs] // mondaq Connecting knowledge & people – URL: <https://www.mondaq.com/india/patent/731008/case-analysis-alice-corp-v-cls-bank-134-s-ct-2347-2014> (data obrashcheniya: 28.04.2021).
8. Diane Rowland, Uta Kohl and Andrew Charlesworth. Information Technology Law. 5th ed. Abingdon: Routledge, - 2016. - 614 p.
9. Aerotel Ltd v Telco Holdings Ltd, Macrossan's Patent Application [Elektronnyy resurs] // Wikipedia The free Encyclopediya – URL: https://en.wikipedia.org/wiki/Aerotel_Ltd_v_Telco_Holdings_Ltd (data obrashcheniya: 28.04.2021).
10. Bernskaya konventsiya po okhrane literaturnykh i khudozhestvennykh proizvedeny ot 9 sentyabrya 1886 g. (dopolnennaya v Parizhe 4 maya 1896 g., peresmotrennaya v Berline 13 noyabrya 1908 g., dopolnennaya v Berne 20 marta 1914 g. i peresmotrennaya v Rime 2 iyunya 1928 g., v Bryussele 26 iyunya 1948 g., v Stokgolme 14 iyulya 1967 g. i v Parizhe 24 iyulya 1971 g., izmenennaya 2 oktyabrya 1979 g.) [Elektronnyy resurs] // Sistema GARANT. – URL: <http://base.garant.ru/2540350/> (data obrashcheniya: 28.04.2021).
11. Whelan Associates v Jaslow Dental Laboratory Inc. [Elektronnyy resurs] // JUSTIA US Law. – URL: <https://law.justia.com/cases/federal/district-courts/FSupp/609/1325/1886903/> (data obrashcheniya: 28.04.2021).
12. Computer Associates v Altai [Elektronnyy resurs] // JUSTIA US Law. – URL: <https://law.justia.com/cases/federal/appellate-courts/F3/126/365/497970/> (data obrashcheniya: 28.04.2021).

УДК 347

Н.П.Сорокина¹

**¹ студентка 3 курса Волго-Вятского института (филиала)
Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА),
Российская Федерация, г. Киров**

*Научный руководитель - Кирсанов К.А.,
к.ю.н., доцент кафедры гражданского права и процесса
Волго-Вятского института (филиала)
Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА),
Российская Федерация, г. Киров*

**ОБЪЕКТЫ АВТОРСКОГО ПРАВА В СЕТИ ИНТЕРНЕТ: ВОПРОСЫ
ТЕОРИИ И ПРАКТИКИ**

Аннотация

В статье исследованы спорные вопросы законодательного закрепления новых объектов авторского права, появляющихся с помощью информационно-телекоммуникационной сети Интернет, в гражданском законодательстве Российской Федерации. Дается критическая оценка законодательно закрепленных положений в указанной сфере гражданского права, приводятся сложившиеся в Российской Федерации примеры судебной практики защиты авторских прав на объекты в сети Интернет, предлагаются способы устранения выявленных недостатков в гражданском законодательстве и систематизации судебной практики относительно указанной сферы правоотношений.

Ключевые слова: интеллектуальное право, авторское право, автор, произведение, законодательство, сеть «Интернет», новые технологии, защита прав, судебная практика.

Н.П.Сорокина¹

¹О.Е. Кутафин атындағы Университеттің
Волго-Вятск институтының (филиалының) 3 курс студенті,
Ресей Федерациясы, Киров қ.

ИНТЕРНЕТ ЖЕЛІСІНДЕГІ АВТОРЛЫҚ ҚҰҚЫҚ ОБЪЕКТІЛЕРІ: ТЕОРИЯ ЖӘНЕ ПРАКТИКА МӘСЕЛелЕРІ

Аңдатпа

Мақалада ақпараттық және телекоммуникациялық интернет желісі арқылы пайда болатын жаңа авторлық құқық объектілерін Ресей Федерациясының азаматтық заңнамасында заңнамалық тұрғыдан бекітудің даулы мәселелері зерттелген. Азаматтық құқықтың осы саласындағы заңнамамен бекітілген ережелерге сыни баға беріледі, Интернет желісіндегі объектілерге авторлық құқықтарды қорғаудың Ресей Федерациясында қалыптасқан сот тәжірибесінен мысалдар келтіріледі, азаматтық заңнамада анықталған кемшіліктерді жою және құқықтық қатынастардың осы саласына қатысты сот тәжірибесін жүйелеу әдістері ұсынылады.

Түйінді сөздер: зияткерлік құқық, авторлық құқық, автор, туынды, заңнама, «Интернет» желісі, жаңа технологиялар, құқықтарды қорғау, сот тәжірибесі.

N.P.Sorokina¹

¹third year student of the Volgo-Vyatka Institute (branch)
of Kutafin Moscow State Law University(MSAL),
the Russian Federation, Kirov

OBJECTS OF COPYRIGHT ON THE INTERNET: QUESTIONS OF THEORY AND PRACTICE

Abstract

The article examines controversial issues of legislative consolidation of new objects of copyright, appearing with the help of the information and telecommunication network of the Internet, in the civil legislation of the Russian Federation. A critical assessment of the legislatively enshrined provisions in this area of civil law is given, examples of judicial practice of copyright protection for objects on the Internet that have developed in the Russian Federation are given, ways to eliminate the identified shortcomings in civil legislation and systematization of judicial practice in this area of legal relations are proposed.

Keywords: intellectual law, copyright, author, work, legislation, Internet, new technologies, protection of rights, judicial practice.

В соответствии с нормами гражданского законодательства под «авторскими правами» понимаются «интеллектуальные права на произведения науки, литературы, искусства [1]». Рассмотрение этого термина дает возможность вывести понятие «объекта» данной деятельности, то есть «объекта авторского права». Объекты авторских прав – это произведения науки, литературы и искусства независимо от достоинств и назначения произведения, а также от способа его выражения. Такое по-

нятие закрепляет статья 1259 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ). Развитие в области культуры, искусства и науки новых технологий, социальных сетей и информационно-телекоммуникационной сети Интернет способствует появлению новых произведений, выражающихся только в цифровой форме. Блоги, подкасты, посты, контент в социальных сетях, web-сайты - все эти и другие произведения, наравне с ранее закрепленными законодателем, также являются объектами

авторского права и нуждаются в надлежащей правовой защите.

С 18 по 20 сентября 2019 года на базе инновационного центра «Сколково» состоялась международная образовательная конференция по интеллектуальной собственности IP Академия, в рамках которой спикерами обсуждались проблемные вопросы защиты расширяющегося спектра объектов авторского права, изучалась судебная практика по интеллектуальным спорам. По словам участника конференции и главного юриста по интеллектуальной собственности в ООО «УК «РОСНАНО» Виталия Калятина, «невозможно бесконечно увеличивать перечень объектов авторского права [2]». С этой точкой зрения можно поспорить. С одной стороны, как утверждает сам В. Калятин, перечень объектов авторских прав – это так называемый «правовой режим», а «изобретение – это некие рамки, в которые включаются объекты», а это означает, что «под тот или иной правовой режим можно подводить все новые и новые объекты[2]». С другой же стороны, говоря именно об интеллектуальной собственности и авторских правах в Сети, законодательное закрепление новых объектов авторских прав является необходимым. С каждым годом значимость законодательного закрепления интеллектуальных прав для общества увеличивается. Для современного человека сеть Интернет – это не просто способ общения и коммуникации, но и средство удаленной работы, учебы, повышения квалификации, оплаты коммунальных услуг не выходя из дома, место для покупок и обмена товарами, средство самовыражения и т.д. При совершении любого из этих действий человек сталкивается с огромным потоком информации, однако в процессе ее использования права тех, кто её предоставляет, могут быть нарушены как по незнанию пользователей, так и путем совершения злоумышленниками неправомерных действий.

Вопросы авторского права являются не новыми в российском законодательстве. Основы защиты прав авторов были заложены еще в императорской России «Законом об авторском праве 1911 года», а потом и в декрете 1917 года «О государственном издательстве». В 1968 году с принятием Президиумом ВС СССР указа 1968 года «О ратификации Конвенции, учреждающей Всемирную организацию интеллектуальной собственности» Советский Союз официально стал обладать законодательным понятием «интеллектуальная собственность[3]». В дальнейшем термин был включен во внутренние нормативные акты СССР, например, в закон 1990 г. «О собственности в СССР» (ст. 2)[4].

На сегодняшний день нормы, регулирующие авторское право, находят свое отражение, прежде всего, в части 4 ГК РФ, вступившей в силу 1 января 2008 года. Закрепленные права авторов произведений, охрана прав указанных лиц, право автора на имя и право авторства, обозначение неприкосновенности произведений и их защита от искажений и копирования, – все положения этой главы ГК РФ способствуют защите авторского права от посягательств третьих лиц.

В современный период развития IT-технологий наблюдается тенденция цифровизации информации, а значит и некоторые объекты авторского права приобретают цифровую форму. В этом случае использовать эти объекты в сети Интернет не составляет труда. Учитывая это, под цифровым объектом можно понимать информацию, максимально приближенную к оригиналу произведения (материального объекта), но распространяемую и используемую в различных форматах[5]. Сейчас достаточно сложно представить произведение, которое невозможно было бы перевести в цифровой формат. Российское законодательство не закрепляет понятие «цифровой объект авторского права», хотя их оборот в сети Интернет за последние несколько лет значительно возрос. Исходя из этого, возникает проблема идентификации результатов творческой деятельности человека, размещаемой в Сети, как объектов авторского права, а также проблема защиты права авторства и права на имя авторов размещаемых произведений. По рассматриваемым вопросам активно формируется судебная практика.

Подкаст – обращение к аудитории с использованием аудиофайлов, фотографий, видеоряда и т.д., которое записывается автором и загружается в сеть Интернет для всеобщего обозрения. Большинство блогеров записывают подкасты в виде комментариев к каким-либо событиям, выступлениям звезд шоу-бизнеса, к отечественным или зарубежным фильмам, музыкальным произведениям. С точки зрения гражданского законодательства подкаст – синтез привычных (закрепленных законодателем) объектов авторского права. Сложившаяся ситуация бросает вызов действующей правовой системе. Подкасты как новые творческие объекты ценны заложенными в них идеями, но различаются по форме выражения. Авторским правом по российскому законодательству защищаются только его составляющие, то есть музыкальные, драматические, аудиовизуальные и фотографические произведения, произведения архитектуры и живописи и т.д. Но такие «концепции объектов», как подкасты, сторис в социальных сетях и другие произведе-

дения, объединяющие в себе сразу несколько объектов авторского права, не достаточно подвержены правовой защите.

Судебная практика по вопросам разрешения споров о защите авторского права разнообразна. Некое «общество» на сайте в сети Интернет опубликовало ряд еженедельных обзоров блогов, которые являлись обзорными авторскими творческими произведениями на темы архитектуры, урбанистики и охраны наследия. Произведения создавались конкретными авторами, указанными под каждой публикацией. Обзоры состояли из цитат фотографий и фрагментов текста различных материалов, публикуемых в сети Интернет. Кроме того, обществом были опубликованы фрагменты блога предпринимателя Ильи Варламова с 22 фотографиями, исключительные авторские права на которые принадлежат ему. Считая, что при размещении фотографий были нарушены его права и интересы, последний обратился в суд с иском о взыскании денежной компенсации в размере 20 000 рублей за каждое фотографическое произведение. Суд первой инстанции отказал в удовлетворении исковых требований Варламова, мотивировав решение правомочным использованием спорных обнародованных в блоге предпринимателя фотографий в порядке цитирования в информационных целях (согласно ст. 10 ГК РФ и подп. 1 п. 1 ст. 1274 ГК РФ). В апелляционной инстанции решение суда первой инстанции было отменено, поскольку суд решил, что использование фотографий, полностью выраженных в графической форме, не является цитированием и цитирование может быть применено только к тексту или высказываниям, поэтому требования истца были удовлетворены частично. При рассмотрении дела в Судебной коллегии Верховного Суда Российской Федерации было отменено постановление суда апелляционной инстанции и оставлено в силе решение суда первой инстанции. Верховный Суд Российской Федерации (далее – ВС РФ), ссылаясь на подп. 1 п. 1 ст. 1274 ГК РФ, установил, что любые произведения, охраняемые авторским правом (в том числе и фотографии), могут быть свободно использованы без согласия автора и выплаты вознаграждения при наличии четырех условий: использование произведения в информационных, научных, учебных или культурных целях; с обязательным указанием автора; источника заимствования и в объеме, оправданном целью цитирования. Также ВС РФ указал, что цитирование допускается, если произведение, в том числе фотография, на законных основаниях стало общественно доступным [6]. Таким образом, выводы судов о возможности цитировать только литературные произведе-

ния не соответствуют положениям подп. 1 п. 1 ст. 1274 ГК РФ, но суд первой инстанции правомочно отказал в удовлетворении заявленных требований. Приведенный пример судебной практики иллюстрирует, что предметом спора стала информация, размещенная в блоге истца. Верховный Суд РФ при рассмотрении вопроса использовал понятие «цитирование», которое также упоминается в подп. 1 п. 1 ст. 1274 ГК РФ. Трактую это понятие буквально, при отсутствии нормативного закрепления понятия и допустимого объема цитирования в отношении авторского права, суды разошлись во мнениях, может ли быть произведено цитирование фотографии, что привело к вынесению ими разных по смыслу решений.

Результатом рассмотрения дела, предметом которого стала информация лица с его личной страницы в социальной сети, явилась отмена Верховным судом РФ решений судов первой и апелляционной инстанции и направление дела на новое рассмотрение. Гражданин обратился в суд с иском к Ульяновскому молодежному общественному движению «Культурная инициатива», указав, что является автором и обладателем исключительных авторских прав на 59 созданных им фотографий и комментариев к ним, размещенных молодежным движением на сайте в сети Интернет без согласия истца и без указания информации об авторе. Судебная коллегия по гражданским делам Верховного Суда РФ оспорила решение суда первой инстанции о том, что информации об авторе в виде указания его псевдонима (никнейма) "63r", отсылающего по ссылке к блогу истца, достаточно для законного размещения 59 фотографий истца и комментариев к ним на странице молодежного движения. Свободное использование произведения в информационных, научных, учебных или культурных целях допускается без согласия автора и без выплаты вознаграждения, но с обязательными указаниями автора, произведение которого используется, и источника заимствования в случаях, обозначенных в ст. 1274 ГК РФ [1]. Судебной коллегией также было выявлено, что вышестоящие суды: не исследовали, в каких целях молодежным общественным движением использовались фотографии, сделанные истцом; не учли, что цитирование является разрешенным при выполнении указанных в законе условий и их несоблюдение влечет нарушение исключительного права автора на произведение; при отсутствии специальных знаний в области фотоискусства и лингвистики не провели соответствующие экспертизы в порядке статьи 79 Гражданского процессуального кодекса РФ (далее - ГПК РФ); принималось ли истцом решение использовать псевдоним (никнейм)

"63г" вместо своего имени и можно ли считать использование псевдонима (никнейма) указанием на авторство лица[7]. Таким образом, суды не обладают достаточными знаниями по защите нарушенных авторских прав в сети Интернет, что приводит не только к вынесению незаконных решений, но и к затягиванию рассмотрения дел.

Несмотря на сложившуюся судебную практику, автор статьи считает, что в Российской Федерации не все лица, являющиеся правообладателями контента из лично созданных блогов, подкастов, постов в социальных сетях будут обращаться за защитой своих нарушенных авторских прав на произведения, так как движение информации в интернете бывает очень сложно, а иногда и невозможно, отследить. Обращение с иском будет иметь место лишь в случае, когда автор произведения обнаружит на просторах Интернета принадлежащую ему информацию без указания его авторства. Как указывает в своем труде Р.Ш. Рахматулина, «в сети отсутствуют определенные механизмы защиты и охраны»[8, с. 309]. Автору, публикующему свою работу в сети, необходимо быть готовым к тому, что его авторские права будут нарушены, а злоумышленники останутся безнаказанными[9, с. 132]. Однако научно-технический прогресс «не стоит на месте» и разрабатываются программы, которые позволяют авторам произведений отслеживать появление копий своего контента в Сети. Аналогом такой программы является система Content ID, которая отслеживает копии загруженных произведений на YouTube, создавая «отпечаток» файла с произведением и помещая его в специ-

альную базу данных. При загрузке на YouTube новых файлов, система проводит сравнение их «отпечатков»[10]. Но даже такие программы могут быть использованы недобросовестными пользователями в противозаконных целях, так как прогресс в науке повлиял на создание и совершенствование нелегальных компьютерных программ, юридические средства защиты от которых законодательно не установлены[9, с. 132].

Вопрос разрешения споров об объектах авторского права в сети Интернет и совершенствования законодательства в этой сфере является дискуссионным. Увеличение числа пользователей сетью влечет к появлению других новых объектов авторского права, имеющих цифровой формат и размещенных в сети Интернет. Ю.С. Канина в своем труде обозначает несколько причин, исходя из которых имеет место проблема защищенности интеллектуальной собственности в виртуальном пространстве, это: столкновение интересов правообладателей и потребителей, несовершенство законодательства, недостаточный уровень правовой культуры и другие [9, с. 133]. Автор статьи поддерживает указанную точку зрения. Для устранения пробелов в законодательстве и минимизации юридических ошибок, а также с целью систематизации судебной практики, предлагается ввести изменения в 4 часть ГК РФ и в ГПК РФ, содержащие примерный перечень объектов авторского права в сети Интернет, порядок и способы их досудебной и судебной защиты и способы правомерного использования информации в виртуальном пространстве.

Список использованных источников:

1. Гражданский кодекс Российской Федерации часть 4 (ГК РФ ч.4) от 18.12.2006 года № 230-ФЗ [Электронный ресурс] // СПС КонсультантПлюс. – URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_64629/#dst0 (дата обращения: 03.05.2021).
2. Крупнейшая образовательная конференция по интеллектуальной собственности в «Сколково» [Электронный ресурс]. - URL: <https://ip-academy.ru/> (дата обращения: 05.05.2021).
3. Указ Президиума ВС СССР от 19.09.1968 N 3104-VII «О ратификации Стокгольмского акта Парижской конвенции по охране промышленной собственности и Конвенции, учреждающей Всемирную организацию интеллектуальной собственности» [Электронный ресурс] // СПС КонсультантПлюс. – URL: <http://www.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?req=doc&base=ESU&n=39473#0710824961922756> (дата обращения: 05.05.2021).
4. Закон СССР от 06.03.1990 N 1305-1 (с изм. от 24.12.1990) «О собственности в СССР» [Электронный ресурс] // СПС КонсультантПлюс. – URL: <http://www.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?req=doc&base=ESU&n=2960#06257596963781293> (дата обращения: 05.05.2021).
5. Рахматулина Р. Ш. Цифровая форма объектов авторского права [Электронный ресурс] // ЮрФак: изучение права онлайн. – 2019. – Режим доступа: https://urfac.ru/?p=2386#_ftn3 (дата обращения: 10.05.2021).
6. Обзор судебной практики Верховного Суда Российской Федерации N 3 (2017) (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 12.07.2017) [Электронный ресурс] // СПС КонсультантПлюс. – URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_219925/ (дата обращения: 05.05.2021).

7. Определение Судебной коллегии по гражданским делам Верховного Суда РФ от 27.11.2018 N 80-КГ18-12 [Электронный ресурс]. – Режим доступа: <https://legalacts.ru/sud/opredelenie-verkhovnogo-suda-rf-ot-27112018-n-80-kg18-12/> (дата обращения: 05.05.2021).
8. Рахматулина Р. Ш. Источники авторского права в эпоху развития цифровых технологий [Электронный ресурс] // Образование и право: аналитический научно-правовой журнал. – 2020. – № 4. – Режим доступа: <https://cyberleninka.ru/article/n/istochniki-avtorskogo-prava-v-epohu-razvitiya-tsifrovyyh-tehnologiy/viewer> (дата обращения: 05.05.2021).
9. Канина Ю. С. Теоретико-правовое содержание и некоторые проблемы правового регулирования виртуального пространства [Электронный ресурс] // Проблемы экономики и юридической практики: научный журнал. – 2018. – № 5. – Режим доступа: <https://cyberleninka.ru/article/n/teoretiko-pravovoe-soderzhanie-i-nekotorye-problemy-pravovogo-regulirovaniya-virtualnogo-prostranstva/viewer> (дата обращения: 07.05.2021).
10. Как работает ContentID? [Электронный ресурс] // AIRCreatorEcosystem. – URL: <https://air.io/youtube/kak-rabotaet-content-id> (дата обращения: 07.05.2021).

References:

1. Grazhdansky kodeks Rossyskoy Federatsii chast 4 (GK RF ch.4) ot 18.12.2006 goda № 230-FZ [Elektronny resurs] // SPS KonsultantPlyus. – URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_64629/#dst0 (data obrashcheniya: 03.05.2021).
2. Krupneyshaya obrazovatel'naya konferentsiya po intellektualnoy sobstvennosti v «Skolkovo» [Elektronny resurs]. – URL: <https://ip-academy.ru/> (data obrashcheniya: 05.05.2021).
3. Ukaz Prezidiuma VS SSSR ot 19.09.1968 N 3104-VII «O ratifikatsii Stokgolmskogo akta Parizhskoy konventsii po okhrane promyshlennoy sobstvennosti i Konventsii, uchrezhdayushchey Vsemirnuyu organizatsiyu intellektualnoy sobstvennosti» [Elektronny resurs] // SPS KonsultantPlyus. – URL: <http://www.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?req=doc&base=ESU&n=39473#0710824961922756> (data obrashcheniya: 05.05.2021).
4. Zakon SSSR ot 06.03.1990 N 1305-1 (s izm. ot 24.12.1990) «O sobstvennosti v SSSR» [Elektronny resurs] // SPS KonsultantPlyus. – URL: <http://www.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?req=doc&base=ESU&n=2960#06257596963781293> (data obrashcheniya: 05.05.2021).
5. Rakhmatulina R. Sh. Tsifrovaya forma obyektov avtorskogo prava [Elektronny resurs] // YurFak: izucheniye prava onlayn. – 2019. – Rezhim dostupa: https://urfac.ru/?p=2386#_ftn3 (data obrashcheniya: 10.05.2021).
6. Obzor sudebnoy praktiki Verkhovnogo Suda Rossyskoy Federatsii N 3 (2017) (utv. Prezidiumom Verkhovnogo Suda RF 12.07.2017) [Elektronny resurs] // SPS KonsultantPlyus. – URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_219925/ (data obrashcheniya: 05.05.2021).
7. Opredeleniye Sudebnoy kollegii po grazhdanskim delam Verkhovnogo Suda RF ot 27.11.2018 N 80-KG18-12 [Elektronny resurs]. – Rezhim dostupa: <https://legalacts.ru/sud/opredelenie-verkhovnogo-suda-rf-ot-27112018-n-80-kg18-12/> (data obrashcheniya: 05.05.2021).
8. Rakhmatulina R. Sh. Istochniki avtorskogo prava v epokhu razvitiya tsifrovyykh tekhnologiy [Elektronny resurs] // Obrazovaniye i pravo: analitichesky nauchno-pravovoy zhurnal. – 2020. – № 4. – Rezhim dostupa: <https://cyberleninka.ru/article/n/istochniki-avtorskogo-prava-v-epohu-razvitiya-tsifrovyyh-tehnologiy/viewer> (data obrashcheniya: 05.05.2021).
9. Kanina Yu. S. Teoretiko-pravovoye sodержaniye i nekotorye problemy pravovogo regulirovaniya virtualnogo prostranstva [Elektronny resurs] // Problemy ekonomiki i yuridicheskoy praktiki: nauchny zhurnal. – 2018. – № 5. – Rezhim dostupa: <https://cyberleninka.ru/article/n/teoretiko-pravovoe-soderzhanie-i-nekotorye-problemy-pravovogo-regulirovaniya-virtualnogo-prostranstva/viewer> (data obrashcheniya: 07.05.2021).
10. Kak rabotayet Content ID? [Elektronny resurs] // AIR Creator Ecosystem. – URL: <https://air.io/youtube/kak-rabotaet-content-id> (data obrashcheniya: 07.05.2021).

УДК 347.77

М.Э. Софоян¹

**¹студентка 4 курса Волго-Вятского института (филиала)
Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА),
Российская Федерация, г. Киров**

Н.Н. Харинова²

**²студентка 3 курса юридического факультета
Российской государственной академии интеллектуальной собственности,
Российская Федерация, г. Москва**

*Научные руководители – Тупицына Е.Г.,
к.п.н., доцент,
доцент кафедры общегуманитарных и
социально-экономических дисциплин
Волго-Вятского института (филиала)
Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА),
Российская Федерация, г. Киров
Терещенко О.И.,
к.ю.н., доцент кафедры патентного права и
правовой охраны средств индивидуализации
Российской государственной академии
интеллектуальной собственности,
Российская Федерация, г. Москва*

РАЗЛИЧИЯ ПОНЯТИЙ «ИЗОБРЕТЕНИЕ» И «ПОЛЕЗНАЯ МОДЕЛЬ»

Аннотация

В настоящей статье авторы проводят сравнительный анализ понятий «изобретение» и «полезная модель». При определении сущности каждого из исследуемых объектов патентных прав авторы приходят к выводу, что наиболее полное представление о каждом из них дает комплексный анализ норм законодательства, а также иных источников патентного права. В результате написания статьи были выделены десять основных отличий двух объектов, знание которых помогает в полной мере представить особенности каждого объекта. Даны разъяснения по каждому из данных отличий. Кроме этого, выявлены пробелы в законодательстве, ослабляющие правовую защиту исследуемых объектов.

Ключевые слова: интеллектуальная собственность, патентное право, изобретение, полезная модель, правовой режим охраны.

М.Е. Софоян¹

**¹О.Е. Кутафин атындағы Университеттің
Волга-Вятск институтының (филиалының) 4 курс студенті,
Ресей Федерациясы, Киров қ.**

Н.Н. Харинова²

**²Ресей мемлекеттік зияткерлік меншік академиясы
заң факультетінің 3 курс студенті,
Ресей Федерациясы, Мәскеу қ.**

«ӨНЕРТАБЫС» ЖӘНЕ «ПАЙДАЛЫ МОДЕЛЬ» ҰҒЫМДАРЫНЫҢ АЙЫРМАШЫЛЫҚТАРЫ

Аңдатпа

Осы мақалада авторлар «өнертабыс» және «пайдалы модель» ұғымдарына салыстырмалы талдау жүргізеді. Зерттелетін патенттік құқық объектілерінің әрқайсысының мәнін анықтаған кезде

авторлар олардың әрқайсысы туралы неғұрлым толық түсінікті заңнама нормаларына, сондай-ақ патенттік құқықтың басқа дереккөздеріне жүргізілген кешенді талдаубереді деген қорытындыға келеді. Мақаланы жазу нәтижесінде екі объектінің он негізгі айырмашылығы анықталды, оларды білу әр объектінің ерекшеліктерін толық түсінуге көмектеседі. Осы айырмашылықтардың әрқайсысы бойынша түсініктемелер берілді. Сонымен қатар, зерттелетін объектілердің құқықтық қорғалуын әлсірететін заңнамадағы олқылықтар анықталды.

Түйінді сөздер: зияткерлік меншік, патенттік құқық, өнертабыс, пайдалы модель, құқықтық қорғау режимі.

M.E. Sofoyan¹

**¹fourth year student of the Volgo-Vyatka Institute (branch) of
Kutafin Moscow State Law University (MSAL),
the Russian Federation, Kirov**

N.N. Kharinova²

**²third year student of the Faculty of Law,
Russian State Academy of Intellectual Property,
the Russian Federation, Moscow**

DIFFERENCES BETWEEN THE CONCEPTS OF «INVENTION» AND «UTILITY MODEL»

Abstract

In this article, the authors conduct a comparative analysis of the concepts of "invention" and "utility model". When determining the essence of each of the studied objects of patent rights, the authors come to the conclusion that the most complete understanding of each of them is provided by a comprehensive analysis of the norms of legislation, as well as other sources of patent law. As a result of writing the article, ten main differences between the two objects were identified, the knowledge of which helps to fully understand the features of each object. Explanations are given for each of these differences. In addition, there are gaps in the legislation that weaken the legal protection of the studied objects.

Keywords: intellectual property, patent law, invention, utility model, legal protection regime.

В настоящее время среди всех результатов интеллектуальной деятельности наиболее схожими являются такие объекты патентных прав, как изобретение и полезная модель. Различия между данными объектами не так очевидны и, на наш взгляд, требуют всестороннего исследования, для усвоения правильного понимания их сущности и выбора необходимого режима правовой охраны.

Для того, чтобы выделить основные отличия исследуемых объектов необходимо обратиться к определениям «изобретения» и «полезной модели», а также к условиям их патентоспособности, которые предусмотрены Гражданским кодексом Российской Федерации (далее - ГК РФ).

Первым и главным отличием является то, что правовой режим охраны изобретения могут получить большее количество результатов интеллектуальной деятельности человека, в отличие от полезной модели. Такой вывод мы можем сделать, исходя из анализа статей 1350 и 1351 ГК РФ [1]. Так, в качестве изобретения может охраняться не только техническое решение, относящееся к продукту (в частности,

устройству, веществу, штамму микроорганизма, культуре клеток растений или животных) или к способу, но также техническое решение по применению этого продукта или способа. При этом полезная модель всегда представляет собой техническое решение, которое относится исключительно к такому продукту, как устройство.

Вторым явным отличием мы можем назвать отсутствие такого условия патентоспособности для полезной модели как «изобретательский уровень». Данное условие применимо только к изобретению и подразумевает под собой следующее: регистрируемый объект не должен следовать из уровня техники и не быть известным миру до даты приоритета (даты регистрации документов) при отсутствии любых сведений об этом объекте. Если для изобретения данное условие является существенным наравне с «новизной» и «промышленной применимостью», то для регистрации полезной модели достаточно соблюдения только двух последних условий.

Третье отличие – это требование к содержанию заявок регистрируемых объектов. В со-

ответствии со ст. 1375 ГК РФ заявка на выдачу патента на изобретение может относиться как к одному изобретению, так и к группе изобретений, но при этом они должны быть связаны единым изобретательским замыслом, то есть соответствовать требованию единства изобретения. В это же время при подаче заявки на полезную модель, согласно ст. 1376 ГК РФ [1], необходимо указывать сведения только в отношении одной полезной модели.

Считаем важным также отметить четвертое отличие объектов, которое относится к формуле, подаваемой на регистрацию исследуемых объектов. Так, в формуле изобретения допускается характеризовать в одном независимом пункте несколько изобретений - вариантов, если они различаются только такими признаками, которые выражены в виде альтернативы. (например, стул с тремя ИЛИ четырьмя ножками), что указано в п.п «в» п. 53 главы IV. «Требования к формуле изобретения» правил, утвержденных Приказом Минэкономразвития России от 25.05.2016 № 316 [2]. А в формуле на полезную модель подобного выбора содержаться не может, в соответствии с абз. 4, п.п. «а». В независимый пункт формулы не следует включать: альтернативные существенные признаки. (например, стул ТОЛЬКО с тремя ножками). В независимый пункт однозвенной формулы не следует включать:- альтернативные существенные признаки (признаки, выраженные в виде диапазона непрерывно изменяющихся значений параметра, не рассматриваются в качестве альтернативных признаков) [3].

Пятое отличие - срок охраны. При условии соблюдения требований, установленных ГК РФ, с даты подачи заявки на выдачу патента в Федеральной службе по интеллектуальной собственности (далее – Роспатент) или в случае выделения заявки (п. 4 ст. 1381) с даты подачи первоначальной заявки исключительное право на изобретение охраняется в течение 20 лет, а на полезную модель - 10 лет [1]. При этом, на лекарственные средства, пестициды, агрохимикаты, для применения которых требуется получение в установленном законом порядке разрешения, по заявлению указанный срок может быть продлен не более чем на 5 лет и будет составлять максимум 25 лет.

Следующее отличие заключается в возможности регистрации изобретения путем ведения секретной переписки, что невозможно сделать при регистрации полезной модели. Статус секретности изобретения при этом можно получить не только в Роспатенте, но и в других уполномоченных органах государственной власти. Например, в Министерстве внутренних дел Российской Федерации, Министерстве здравоохранения Российской

Федерации и иных органах, а также в государственных корпорациях таких, как Росатом, которые уполномочены рассматривать заявки на выдачу патента на изобретения, содержащие сведения, составляющие государственную тайну. Перечень данных органов устанавливается Постановлением Правительства Российской Федерации от 02.10.2004 г. № 514 г. [4]. К полезной модели положения о возможности регистрации в качестве секретного объекта не предусмотрены.

Кроме вышеизложенного седьмое отличие между исследуемыми объектами кроется в порядке их регистрации. Так в процессе регистрации изобретения для перехода к экспертизе по существу необходимо подать соответствующее ходатайство о проведении экспертизы по существу и оплатить пошлину необходимого размера [5]. Для полезной модели данное ходатайство Административным регламентом Роспатента не предусмотрено и регистрация производится без необходимости подачи дополнительных документов в виде ходатайств [6].

Размеры государственной пошлины за регистрацию каждого из исследуемых объектов также различны. Стоимость услуг Роспатента определена в положении о патентных и иных пошлинах за совершение юридически значимых действий, которое утверждено Постановлением Правительства РФ от 10.12.2008 № 941. В соответствии с данным положением стоимость регистрации изобретения, с учетом всех пошлин составляет 20.300 рублей, а полезной модели - 9.400 рублей [7].

Девятое отличие можно выделить, учитывая нововведения, которые начнут действовать с 01.08.2021 г. Согласно им заявители смогут обращаться к аккредитованным Роспатентом научным или образовательным организациям, чтобы они провели предварительный информационный поиск изобретений или полезных моделей, а также предварительную оценку их патентоспособности [8]. При этом срок для обращения в указанные организации за совершением соответствующих действий ограничен: для изобретения началом экспертизы заявки по существу, а для полезной модели - моментом завершения формальной экспертизы.

Десятое отличие - временная правовая охрана изобретения и отсутствие таковой у полезной модели. В соответствии с положениями ст. 1392 ГК РФ изобретению, на которое подана заявка в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности, со дня публикации сведений о заявке до даты публикации сведений о выдаче патента предоставляется временная правовая охрана в объеме опубликованной формулы изобре-

ния, но не более чем в объеме, определяемом формулой, содержащейся в решении указанного федерального органа о выдаче патента на изобретение [1]. В отличие от изобретения, в отношении полезной модели норма, закрепляющая механизм временной правовой охраны отсутствует. Считаем, что это является пробелом законодательства и ослабляет правовую защиту полезной модели, так как она наступает не с момента публикации сведений о заявке, а позднее.

В результате исследования таких объектов патентных прав, как изобретение и полезная модель, проведения их сравнительного анализа, нами был сделан вывод о том, что на данный момент четко прослеживаются десять отличий, знание которых помогает в полной мере представить особенности каждого объекта. Считаем, что все перечисленные выше отличия являются важными при определении сущности каждого исследуемого объекта и должны быть положены в основу при их изучении.

Список использованных источников:

1. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть четвертая) от 18.12.2006 № 230-ФЗ (ред. от 30.04.2021) [Электронный ресурс] // СПС КонсультантПлюс: Законодательство: Версия Проф. – URL: <http://base.consultant.ru/cons/cgi/online>. (дата обращения: 10.05.2021).
2. Приказ Минэкономразвития России от 25.05.2016 № 316 (ред. от 10.11.2020) «Об утверждении Правил составления, подачи и рассмотрения документов, являющихся основанием для совершения юридически значимых действий по государственной регистрации изобретений, и их форм, Требований к документам заявки на выдачу патента на изобретение, Составы сведений о заявке на выдачу патента на изобретение, публикуемых в официальном бюллетене Федеральной службы по интеллектуальной собственности, Порядка проведения информационного поиска при проведении экспертизы по существу по заявке на выдачу патента на изобретение и представления отчета о нем, Порядка и сроков информирования заявителя о результатах проведения информационного поиска по заявке на выдачу патента на изобретение и публикации отчета о таком поиске, Порядка и условий проведения информационного поиска по заявке на выдачу патента на изобретение по ходатайству заявителя или третьих лиц и предоставления сведений о его результатах, Составы сведений о выдаче патента на изобретение, публикуемых в официальном бюллетене Федеральной службы по интеллектуальной собственности, Составы сведений, указываемых в патенте на изобретение, формы патента на изобретение» (Зарегистрировано в Минюсте России 11.07.2016 № 42800)[Электронный ресурс] // СПС КонсультантПлюс: Законодательство: Версия Проф. – URL: <http://base.consultant.ru/cons/cgi/online>. (дата обращения: 10.05.2021).
3. Приказ Минэкономразвития России от 30.09.2015 № 701 (ред. от 10.11.2020) «Об утверждении Правил составления, подачи и рассмотрения документов, являющихся основанием для совершения юридически значимых действий по государственной регистрации полезных моделей, и их форм, Требований к документам заявки на выдачу патента на полезную модель, Составы сведений о выдаче патента на полезную модель, публикуемых в официальном бюллетене Федеральной службы по интеллектуальной собственности, Составы сведений, указываемых в форме патента на полезную модель, формы патента на полезную модель» (Зарегистрировано в Минюсте России 25.12.2015 № 40244) [Электронный ресурс] // СПС КонсультантПлюс: Законодательство: Версия Проф. – URL: <http://base.consultant.ru/cons/cgi/online>. (дата обращения: 10.05.2021).
4. Постановление Правительства РФ от 02.10.2004 № 514(ред. от 18.11.2017) «О федеральных органах исполнительной власти, Государственной корпорации по атомной энергии «Росатом» и Государственной корпорации по космической деятельности «Роскосмос», уполномоченных рассматривать заявки на выдачу патента на секретные изобретения» [Электронный ресурс] // СПС КонсультантПлюс: Законодательство: Версия Проф. – URL: <http://base.consultant.ru/cons/cgi/online>. (дата обращения: 10.05.2021).
5. Приказ Минэкономразвития России от 25.05.2016 № 315(ред. от 07.06.2017) «Об утверждении Административного регламента предоставления Федеральной службой по интеллектуальной собственности государственной услуги по государственной регистрации изобретения и выдаче патента на изобретение, его дубликата» (Зарегистрировано в Минюсте России 14.07.2016 № 42843)[Электронный ресурс] // СПС КонсультантПлюс: Законодательство: Версия Проф. – URL: <http://base.consultant.ru/cons/cgi/online>. (дата обращения: 09.05.2021).
6. Приказ Минэкономразвития России от 30.09.2015 № 702 (ред. от 07.06.2017) «Об утверждении Административного регламента предоставления Федеральной службой по интел-

- лектуальной собственности государственной услуги по государственной регистрации полезной модели и выдаче патента на полезную модель, его дубликата» (Зарегистрировано в Минюсте России 25.12.2015 № 40245)[Электронный ресурс] // СПС КонсультантПлюс: Законодательство: Версия Проф. – URL: <http://base.consultant.ru/cons/cgi/online>. (дата обращения: 11.05.2021).
7. Постановление Правительства РФ от 10.12.2008 № 941 (ред. от 13.10.2020) «Об утверждении Положения о патентных и иных пошлинах за совершение юридически значимых действий, связанных с патентом на изобретение, полезную модель, промышленный образец, с государственной регистрацией товарного знака и знака обслуживания, с государственной регистрацией и предоставлением исключительного права на географическое указание, наименование места происхождения товара, а также с государственной регистрацией отчуждения исключительного права на результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации, залога исключительного права, предоставления права использования такого результата или такого средства по договору, перехода исключительного права на такой результат или такое средство без договора» [Электронный ресурс] // СПС КонсультантПлюс: Законодательство: Версия Проф. – URL: <http://base.consultant.ru/cons/cgi/online>. (дата обращения: 12.05.2021).
 8. Федеральный закон от 31.07.2020 № 262-ФЗ «О внесении изменений в часть четвертую Гражданского кодекса Российской Федерации» [Электронный ресурс] // СПС КонсультантПлюс: Законодательство: Версия Проф. – URL: <http://base.consultant.ru/cons/cgi/online>. (дата обращения: 11.05.2021).

References:

1. Grazhdansky kodeks Rossyskoy Federatsii (chast chetvertaya) ot 18.12.2006 № 230-FZ (red. ot 30.04.2021) [Elektronny resurs] // SPS KonsultantPlyus: Zakonodatelstvo: Versiya Prof. – URL: <http://base.consultant.ru/cons/cgi/online>. (data obrashcheniya: 10.05.2021).
2. Prikaz Minekonomrazvitiya Rossii ot 25.05.2016 № 316 (red. ot 10.11.2020) «Ob utverzhenii Pravil sostavleniya, podachi i rassmotreniya dokumentov, yavlyayushchikhsya osnovaniem dlya soversheniya yuridicheski znachimykh deystvy po gosudarstvennoy registratsii izobreteny, i ikh form, Trebovany k dokumentam zayavki na vydachu patenta na izobreteniyе, Sostava svedeny o zayavke na vydachu patenta na izobreteniyе, publikuyemykh v ofitsialnom byulletene Federalnoy sluzhby po intellektualnoy sobstvennosti, Poryadka provedeniya informatsionnogo poiska pri provedenii ekspertizy po sushchestvu po zayavke na vydachu patenta na izobreteniyе i predstavleniya otcheta o nem, Poryadka i srokov informirovaniya zayavitelya o rezultatakh provedeniya informatsionnogo poiska po zayavke na vydachu patenta na izobreteniyе i publikatsii otcheta o takom poiske, Poryadka i uslovy provedeniya informatsionnogo poiska po zayavke na vydachu patenta na izobreteniyе po khodataystvu zayavitelya ili tretyikh lits i predostavleniya svedeny o ego rezultatakh, Sostava svedeny o vydache patenta na izobreteniyе, publikuyemykh v ofitsialnom byulletene Federalnoy sluzhby po intellektualnoy sobstvennosti, Sostava svedeny, ukazyvayemykh v patente na izobreteniyе, formy patenta na izobreteniyе» (Zaregistrirvano v Minyuste Rossii 11.07.2016 № 42800) [Elektronny resurs] // SPS KonsultantPlyus: Zakonodatelstvo: Versiya Prof. – URL: <http://base.consultant.ru/cons/cgi/online>. (data obrashcheniya: 10.05.2021).
3. Prikaz Minekonomrazvitiya Rossii ot 30.09.2015 № 701 (red. ot 10.11.2020) «Ob utverzhenii Pravil sostavleniya, podachi i rassmotreniya dokumentov, yavlyayushchikhsya osnovaniem dlya soversheniya yuridicheski znachimykh deystvy po gosudarstvennoy registratsii poleznykh modeley, i ikh form, Trebovany k dokumentam zayavki na vydachu patenta na poleznuyu model, Sostava svedeny o vydache patenta na poleznuyu model, publikuyemykh v ofitsialnom byulletene Federalnoy sluzhby po intellektualnoy sobstvennosti, Sostava svedeny, ukazyvayemykh v forme patenta na poleznuyu model, formy patenta na poleznuyu model» (Zaregistrirvano v Minyuste Rossii 25.12.2015 № 40244) [Elektronny resurs] // SPS KonsultantPlyus: Zakonodatelstvo: Versiya Prof. – URL: <http://base.consultant.ru/cons/cgi/online>. (data obrashcheniya: 10.05.2021).
4. Postanovleniye Pravitelstva RF ot 02.10.2004 № 514 (red. ot 18.11.2017) «O federalnykh organakh ispolnitelnoy vlasti, Gosudarstvennoy korporatsii po atomnoy energii «Rosatom» i Gosudarstvennoy korporatsii po kosmicheskoy deyatel'nosti «Roskosmos», upolnomochennykh rassmatrivat zayavki na vydachu patenta na sekretnye izobreteniya» [Elektronny resurs] // SPS KonsultantPlyus: Zakonodatelstvo: Versiya Prof. – URL: <http://base.consultant.ru/cons/cgi/online>. (data obrashcheniya: 10.05.2021).

5. Prikaz Minekonomrazvitiya Rossii ot 25.05.2016 № 315 (red. ot 07.06.2017) «Ob utverzhdenii Administrativnogo reglamenta predostavleniya Federalnoy sluzhboy po intellektualnoy sobstvennosti gosudarstvennoy uslugi po gosudarstvennoy registratsii izobreteniya i vydache patenta na izobreteniyе, ego dublikata» (Zaregistrirovano v Minyuste Rossii 14.07.2016 № 42843) [Elektronny resurs] // SPS KonsultantPlyus: Zakonodatelstvo: Versiya Prof. – URL: <http://base.consultant.ru/cons/cgi/online>. (data obrashcheniya: 09.05.2021).
6. Prikaz Minekonomrazvitiya Rossii ot 30.09.2015 № 702 (red. ot 07.06.2017) «Ob utverzhdenii Administrativnogo reglamenta predostavleniya Federalnoy sluzhboy po intellektualnoy sobstvennosti gosudarstvennoy uslugi po gosudarstvennoy registratsii poleznoy modeli i vydache patenta na poleznuyu model, ego dublikata» (Zaregistrirovano v Minyuste Rossii 25.12.2015 № 40245) [Elektronny resurs] // SPS KonsultantPlyus: Zakonodatelstvo: Versiya Prof. – URL: <http://base.consultant.ru/cons/cgi/online>. (data obrashcheniya: 11.05.2021).
7. Postanovleniye Pravitelstva RF ot 10.12.2008 № 941 (red. ot 13.10.2020) «Ob utverzhdenii Polozheniya o patentnykh i inykh poshlinakh za soversheniye yuridicheski znachimykh deystvy, svyazannykh s patentom na izobreteniyе, poleznuyu model, promyshlenny obrazets, s gosudarstvennoy registratsiyey tovarnogo znaka i znaka obsluzhivaniya, s gosudarstvennoy registratsiyey i predostavleniyem isklyuchitel'nogo prava na geograficheskoye ukazaniye, naimenovaniye mesta proiskhozhdeniya tovara, a takzhe s gosudarstvennoy registratsiyey otchuzhdeniya isklyuchitel'nogo prava na rezultat intellektualnoy deyatel'nosti ili sredstvo individualizatsii, zaloga isklyuchitel'nogo prava, predostavleniya prava ispolzovaniya takogo rezultata ili takogo sredstva po dogovoru, perekhoda isklyuchitel'nogo prava na takoy rezultat ili takoye sredstvo bez dogovora» [Elektronny resurs] // SPS KonsultantPlyus: Zakonodatelstvo: Versiya Prof. – URL: <http://base.consultant.ru/cons/cgi/online>. (data obrashcheniya: 12.05.2021).
8. Federalny zakon ot 31.07.2020 № 262-FZ «O vnesenii izmeneniy v chast' chetvertuyu Grazhdanskogo kodeksa Rossyskoy Federatsii» [Elektronny resurs] // SPS KonsultantPlyus: Zakonodatelstvo: Versiya Prof. – URL: <http://base.consultant.ru/cons/cgi/online>. (data obrashcheniya: 11.05.2021).

УДК 349.2

П.И. Тебенькова¹

**¹студентка 2 курса Волго-Вятского института (филиала)
Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА),
Российская Федерация, г. Киров**

*Научный руководитель – Сосновченко А.В.,
старший преподаватель кафедры трудового и
предпринимательского права
Волго-Вятского института (филиала)
Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА),
Российская Федерация, г. Киров*

НЕОБХОДИМОСТЬ ВВЕДЕНИЯ СПЕЦИАЛИЗИРОВАННЫХ ТРУДОВЫХ СУДОВ В РФ (НА ПРИМЕРЕ ГЕРМАНИИ)

Аннотация

В статье анализируется зарубежный опыт функционирования в судебной системе особого вида юстиции – трудовой. Проводится параллель со странами - бывшими союзными республиками: Беларусью и Казахстаном. Выявляются плюсы и минусы введения в России специализированных трудовых судов, а также возможные варианты либо постепенного выделения трудовой юстиции в отдельную и обособленную структуру в судебной системе РФ, либо образования специализированных составов судей в действующих судах РФ. Предлагается ввести в существующую судебную систему РФ специализированные составы судей по рассмотрению трудовых споров и отдельную главу в Гражданский процессуальный кодекс РФ, посвящённую разрешению трудовых споров.

Ключевые слова: судебная система, специализированные трудовые суды, трудовая юстиция, трудовой спор, суды общей юрисдикции, специализированный состав судей, трудовые отношения.

П.И.Тebbenkova¹

**¹О.Е. Кутафин атындағы Университеттің
Волго-Вятск институтының (филиалының) 2 курс студенті,
Ресей Федерациясы, Киров қ.**

**РЕСЕЙ ФЕДЕРАЦИЯСЫНДА МАМАНДАНДЫРЫЛҒАН ЕҢБЕК СОТТАРЫН ЕНГІЗУ
ҚАЖЕТТІЛІГІ (ГЕРМАНИЯ МЫСАЛЫНДА)**

Аңдатпа

Мақалада юстицияның ерекше түрі - еңбек юстициясының сот жүйесінде жұмыс істеуінің шетелдік тәжірибесі талданады. Бұрынғы одақтас республикалар - Беларусь және Қазақстан елдерімен салыстыру жүргізіледі. Ресейде мамандандырылған еңбек соттарын енгізудің оң және теріс жақтары, сондай-ақ мүмкін нұсқалар - Ресей Федерациясының сот жүйесінде еңбек юстициясын жекелеген және оқшауланған құрылым ретінде біртіндеп бөлу немесе Ресей Федерациясының қолданыстағы соттарында судьялардың мамандандырылған құрамын құру анықталады. Ресей Федерациясының қазіргі сот жүйесіне еңбек дауларын қарау бойынша судьялардың мамандандырылған құрамын енгізу және Ресей Федерациясының Азаматтық процестік кодексіне еңбек дауларын шешуге арналған жеке тарауды енгізу ұсынылады.

Түйінді сөздер: сот жүйесі, мамандандырылған еңбек соттары, еңбек юстициясы, еңбек дауы, жалпы юрисдикция соттары, судьялардың мамандандырылған құрамы, еңбек қатынастары.

P.I. Tebenkova¹

**¹ second year student of the Volgo-Vyatka Institute (branch)
of Kutafin Moscow State Law University(MSAL),
the Russian Federation, Kirov**

**THE NEED TO INTRODUCE SPECIALIZED LABOR COURTS IN THE
RUSSIAN FEDERATION (THE EXAMPLE OF GERMANY)**

Abstract

The article analyzes the foreign experience of functioning in the judicial system of a special type of justice – labor. A parallel is drawn with the former Soviet republics: Belarus and Kazakhstan. The pros and cons of introducing specialized labor courts in Russia are identified, as well as possible options for either gradually separating labor justice into a separate and separate structure in the judicial system of the Russian Federation, or the formation of specialized judges in the existing courts of the Russian Federation. It is proposed to introduce into the existing judicial system of the Russian Federation specialized structures of judges for the consideration of labor disputes and a separate chapter in the Civil Procedure Code of the Russian Federation dedicated to the resolution of labor disputes.

Keywords: judicial system, specialized labor courts, labor justice, labor dispute, courts of general jurisdiction, specialized composition of judges, labor relations.

В настоящий период в Российской Федерации действует сложная судебная система с множеством структурных компонентов. Конечно, такая высокоорганизованная система со взаимозависимыми составляющими имеет множество плюсов, но многие учёные обращают внимание на существенный недостаток – отсутствие специализированных трудовых судов в РФ. Трудовые правоотношения имеют ряд своих особенностей, которые настолько существенны, что специфика разрешения споров, вытекающих из таких правоотношений, образует состояние, которое не вписывается в существующие рамки процессуального за-

конодательства. Ряд исследователей в своих работах указали конкретные модели создания специализированных трудовых судов, разработали планы введения их в систему судов РФ (см. работы В.М. Оробца, Д.Н. Вороненкова, В.И. Руднева) [1].

В большинстве стран Европы существует специализированная трудовая юстиция, представленная трудовыми судами либо административными органами. Яркие примеры, на наш взгляд, это развитые Германия, Великобритания, Франция, Австрия, Бельгия, а также Люксембург, Испания, Португалия, Швейцария (в её отдельных кантонах), Швеция, Норвегия,

Канада (провинция Квебек), Новая Зеландия, Израиль, Финляндия. В США, Японии и Канаде судебные функции по разрешению трудовых споров выполняют специализированные административные органы [2, с. 96-101].

Учреждённые в некоторых странах более двух веков назад специализированные трудовые органы полностью оправдали себя, доказали свою необходимость и полезность, а также эффективность в разрешении трудовых конфликтов с учётом интересов сторон и всего общества, обеспечивая социальный мир. Во многих названных ранее странах решения трудовых судов являются источником трудового права, например, в англо-саксонских странах, а также в ФРГ, где решения Федерального трудового суда восполняют пробелы в законодательстве. Также велика роль судебной практики во Франции, Швеции и Нидерландах.

Именно опыт создания и существования специализированной трудовой юстиции за рубежом являются объектом внимания для нашей страны.

Прежде всего, стоит отметить, что все трудовые споры в европейских странах подразделяют на следующие виды: коллективные, индивидуальные (как и в РФ), конфликты интересов (экономические) и конфликты права (юридические).

Коллективные и индивидуальные споры известны российскому законодательству, а конфликты экономические и юридические, в свою очередь, непонятны для понимания. Итак, конфликты интересов возникают по причине изменения либо установления условий труда. Конфликты права – это конфликты, связанные с толкованием и применением норм, которые установлены законами, коллективными договорами, иными актами.

Две группы приведённых нами конфликтов (индивидуальные и правовые, экономические и юридические) разные по основаниям своего возникновения и в принципе, кажущиеся абсолютно разными и несхожими, однако, пересекаются.

Так, индивидуальные конфликты, зачастую, – юридические, а коллективные, напротив, могут выступать как экономическими, так и юридическими.

Видов трудовых споров устанавливается гораздо больше, чем способов их разрешения – это рассмотрение спора в судебных, либо административных органах, а также

примирительно-третейское разбирательство.

Выбор того или иного способа разрешения возникшего трудового спора во многом находится в зависимости от того какой вид спора подлежит разрешению. При выборе процедуры выхода из трудового «конфликта» решающую роль занимает факт того, какой критерий подразделения трудовых споров главенствующий именно в данной стране.

По общему правилу, коллективные экономические споры – предмет рассмотрения примирительно-третейской процедуры, так как чаще всего последствием станет создание новых правовых норм. Юридические же споры рассматриваются судебными и административными органами, и цель всего действия – правоприменение.

Каждая страна имеет определённую специфику разрешения трудовых споров, потому считаем рациональным рассмотреть организацию и деятельность трудовых судов и административных органов в некоторых европейских странах.

Для всех современных западных государств характерно выделение всего двух организационных моделей судебной власти, на каждой остановимся более подробно.

Для первой модели характерным признаком является единая система общих судов, рассматривающих гражданские, уголовные дела; осуществляющих административный и конституционный контроль. Компетенция судов довольно обширна, потому не запрещается выделение специализированной юстиции, дополняющей, но не встающей в один ряд с системой общих судов. Чаще всего происходит следующее: внутри каждого судебного органа судебных составов выделяются, например, отдельные судьи, которые специализируются на рассмотрении определённых категорий дел (внутренняя специализация).

Довольно сложная система с обширным количеством разнообразных видов судов действует в США. Так, на сегодняшний день функционируют Трудовой и Претензионный суды, суд по таможенным делам, Апелляционный суд по таможенным и патентным делам, Налоговый суд, военные суды и т.д. Однако в полной мере судебными органами данные суды назвать нельзя, так как это административные квазисудебные органы. Например, существовавшее ранее учреждение, которое собирало материалы по претензиям частных лиц, в 1863

г. стало полноправным судебным органом – Федеральным претензионным судом, только спустя 99 лет существования (решение Верховного суда США *Gilliden Co. v. Zdanok*) [3].

В Англии также действуют квазисудебные органы, подконтрольные обычным судам. Все действия таких органов подлежат обжалованию также в судебном порядке [3].

Далее подробно остановимся на второй модели построения судебной системы. Характерной чертой такой модели является существование отдельной специализированной юстиции, встающей в один ряд с общими судами. Вся судебная система в странах с данной моделью построения судов состоит из автономных подсистем, которые имеют свою компетенцию, а также высшие судебные органы.

Яркий пример – Германия, в которой отдельно выделяется специализированный трудовой суд, который в свою очередь также подразделяется на три инстанции: суды по трудовым делам первой инстанции, которые рассматривают споры по существу; земельные суды по трудовым делам, предметом рассмотрения которых являются апелляции на решения судов низшей инстанции и третья инстанция – это Федеральный суд по трудовым делам, который является верховной кассационной судебной инстанцией, способной изменять либо отменять решение любого трудового суда.

Так, в Германии функционирует 94 трудовых суда первой инстанции, в каждой земле – по одному земельному трудовому суду (в некоторых землях – 2-3). Всего насчитывается 19 земельных трудовых судов.

Вся деятельность трудовых судов в ФРГ направлена на разрешение споров юридического характера, которые вытекают из непосредственно трудовых правоотношений. Также предметом рассмотрения таких судов являются вопросы, которые связаны с применением тарифных соглашений и работой Советов предприятий.

Это как индивидуальные трудовые споры (о заключении, реализации и прекращении трудового соглашения, возмещении вреда), так и коллективные споры (о статусе профсоюзов, представительств коллектива на конкретном предприятии) [3].

Обратимся к вопросу трудовой юстиции в близлежащих странах, бывших союзных республиках: как дела с этим вопросом обстоят в Беларуси и Казахстане? В Беларуси специали-

зированных трудовых судов нет, как и в России. Большинство индивидуальных исковых споров разрешает Комиссия по трудовым спорам (КТС). Также, согласно ст. 233 Трудового кодекса Республики Беларусь (далее – ТК РБ), индивидуальные трудовые споры по вопросам применения законодательства о труде, коллективного договора рассматриваются и судами. Исходя из смысла ст. 236 ТК РБ, КТС – это первичная инстанция по рассмотрению трудовых споров, а далее решения КТС могут обжаловаться в суде (ст. 239 ТК РБ). Компетенция обеих инстанций строго определена ТК РБ (в статьях 236 и 241) [4]. Таким образом, необходимость введения специализированных трудовых судов назрела и в Беларуси, на что ссылаются в своих работах, например, Е.Ю. Кириллова и Т.С. Парфинович [5, с. 116-117], а также на это обратила внимание и заместитель Председателя Верховного Суда Республики Беларусь Ж.Б. Шкурдюк в интервью журналу «Судовы веснік»: «Именно судебная специализация предоставляет дополнительные гарантии доступного, оперативного, справедливого, компетентного правосудия, осуществляемого с минимальными финансовыми затратами и психологическими издержками, способствуя улучшению качества и сокращению сроков рассмотрения дел, обеспечению стабильности и единообразия правоприменительной практики и толкования законодательства, повышению уровня защиты прав и законных интересов граждан и юридических лиц» [6].

В Казахстане на сегодняшний день специализированных трудовых судов также нет, а трудовые споры, как и в России (о чём мы скажем позже), рассматриваются в судах общей юрисдикции в порядке гражданского судопроизводства [7, с. 133-137]. Совсем недавно, 28 апреля 2021 г., предложение создать трудовой суд в Казахстане выдвинул председатель Федерации профсоюзов Республики Казахстан Сатыбалды Даулеталин. Такой суд, по мнению председателя Федерации профсоюзов, необходим для эффективной защиты прав трудящихся, а также для системного рассмотрения возникающих вопросов [8].

Перейдём непосредственно к Российской Федерации. По Конституции РФ для каждого гарантируется судебная защита прав и свобод. Ч. 2 ст. 118 определяет, что судебная власть осуществляется посредством конституционного, арбитражного, уголовного, административ-

ного, гражданского судопроизводство [9]. Дела по спорам, которые возникают из трудовых правоотношений, находятся в ведении судов общей юрисдикции, исходя из Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 17.03.2004 г. №2 «О применении судами РФ Трудового кодекса РФ» [10], п. 1 ч. 1 ст. 22 ГПК РФ [11] и ст. ст. 382, 391 ТК РФ [12].

На сегодняшний день в трудовом законодательстве РФ даётся определение индивидуальных трудовых споров в ст. 381 ТК РФ. Это разногласия между работодателем и работником по вопросам применения трудового законодательства и иных нормативных правовых актов, содержащих нормы трудового права, коллективного договора, соглашения, локального нормативного акта, трудового договора (в том числе об установлении или изменении индивидуальных условий труда), о которых заявлено в орган по рассмотрению индивидуальных трудовых споров. Такие разногласия не урегулированы [12]. Определение коллективным трудовым спорам даётся в ст. 398 ТК РФ [12].

Опираясь на легальные определения трудовых споров и на судебную практику, можно вывести следующее определение трудовых споров в целом. Это неурегулированные разногласия, возникшие либо между работником, либо между коллективом работников и работодателем по вопросам применения норм трудового законодательства, установления новых или изменения уже существующих условий труда.

Трудовые споры отличаются рядом аспектов, имеющих возможность влиять на судебный процесс по их разрешению. Это, например, неравенство субъектов трудовых споров. Если мы сравним трудовые отношения с гражданско-правовыми, где субъекты безусловно находятся в отношениях равенства, то сразу увидим явный элемент подчинённости в трудовых отношениях. На наш взгляд, это может оказать огромное влияние на ход судебного разбирательства: представим ситуацию, когда свидетель по делу со стороны работодателя – это его же работник. О какой незаинтересованности свидетеля может идти речь в таком случае?

Следующий пример, довольно часто встречающийся на практике, – введение суда в заблуждение работодателем. Он может просто утаить иногда единственное доказательство по делу – таблицу, локальный нормативный

акт и т.п. У работника, как мы понимаем, доступ к таким документам затруднён. Просто-напросто невыдача этих актов по запросу работника – повод обратиться в прокуратуру, но таким образом можно пропустить сроки исковой давности и остаться ни с чем.

Отдельного внимания заслуживают и аферы работодателей, заключающих гражданско-правовые договоры со своими работниками, чтобы избежать некой ответственности. Часто бывает и так, что по сути работа, выполняемая по гражданско-правовому договору – это трудовая функция. Но доказано это может быть только в ходе судебного разбирательства [10]. И здесь снова работник сталкивается с необходимостью затраты большого количества времени, чтобы доказать трудовой характер заключённого договора. Быть может, если бы такой вопрос был отнесён к компетенции отдельных судов, то решался бы он значительно быстрее и качественнее.

И такие примеры – это лишь малая часть того, что есть на самом деле и встречается на практике ежедневно. Из чего следует очевидный вывод – трудовые споры требуют более тщательного к себе внимания и профессионального подхода.

Ещё раз стоит обратить внимание, что трудовые споры находятся в ведении судов общей юрисдикции. Всё дело в том, что даже несмотря на разнообразие судов, относящихся к судам общей юрисдикции, компетенция таких инстанций довольно обширная. Нам кажется (и это вполне подтверждается статистикой, которая будет приведена нами позже), что трудовые споры – далеко не первостепенный вопрос, решаемый судами. Естественно, что предпочтение отдаётся многим другим делам, например, возникающим из семейных правоотношений и др. Но ведь трудовые споры – это далеко не самые простые споры, и их рассмотрение требует, несомненно, внимания в должной мере. Так, за 2020 год было рассмотрено 230 тыс. дел о защите трудовых прав граждан: о взыскании заработной платы, о восстановлении на работе, о предоставлении гарантий и компенсаций, о возмещении ущерба, причинённого при исполнении трудовых обязанностей. Для сравнения – 720 тыс. дел было рассмотрено в сфере семейных правоотношений [13]. Такое кардинальное различие (в несколько раз) только доказывает нашу позицию.

Другая проблема – процессуальный порядок рассмотрения трудовых споров, который законодателем в общем-то не регулируется. Действующий ГПК РФ не содержит специальных норм, которые могли бы регулировать рассмотрение трудовых споров. Нормы ТК РФ носят также лишь материальный характер и не содержат процессуальных норм. Тяжело в такой ситуации понять, как же разрешать трудовые споры должным образом?

На наш взгляд, сложившаяся ситуация – огромный пробел в законодательстве РФ: нет специализированной трудовой юстиции, соответствующих процессуальных норм. Но ведь это такой важный вопрос, касающийся всех работающих граждан в РФ. В 2019 году было рассмотрено 346 тыс. трудовых споров. Повторимся, в 2020 году, омрачённом пандемией, даже с учётом того, что судебные заседания в какой-то период вовсе не проводились, всё равно было рассмотрено 230 тысяч трудовых споров [13]. Конечно, эти цифры могут быть не такие большие в сравнении с другими областями рассматриваемых судами вопросов, но всё же требующие к себе внимания.

Хотелось бы отметить плюсы и минусы введения специализированной трудовой юстиции. Плюсы: учёт всех особенностей трудовых споров, улучшение качества и эффективности рассмотрения таких дел. Минусы: финансовые затраты со стороны государства.

Решение проблемы затрат, на наш взгляд, можно представить следующим образом: можно ввести в уже существующую систему действующих судов специализированные составы судей, которые рассматривали бы именно трудовые споры.

Также мы думаем, что это вопрос не только затрат, но и в принципе вопрос организации. Если по каждому направлению создавать специализированные суды, то в нашей неподготовленной и непривыкшей к такому порядку организации юстиции стране начнётся настоящий хаос. Единая, хорошо отработанная и показавшая себя на практике судебная система может вовсе встать под угрозу распада. Такого же мнения придерживается и М.В. Лабзин. В докладе «О проблемах реформирования судебной системы РФ путём введения специа-

лизации судебного процесса и обеспечения качественной экспертной поддержки по ключевым проблемам» он высказал следующую позицию: «Не стоит думать, что создание отдельных специализированных судов по различным областям права будет универсальным и одинаково удачным решением. Необходимо тщательно продумать все плюсы и минусы создания специализированного суда. Иначе с таким подходом единая судебная система распадется на множество специализированных судов, и это будет хаос, а не порядок. В любых институтах права есть своя специфика. Но это не значит, что нужно создавать семейные суды, трудовые суды, медицинские суды, жилищные суды, договорные суды. В большинстве случаев вполне достаточно предусмотреть создание при судах специализированных коллегий или учёт накопленного конкретным судьей опыта в разрешении соответствующих дел...» [14].

Есть и кардинально противоположные позиции среди современных учёных, предлагающих одновременно с созданием специализированных трудовых судов как отдельной судебной инстанции принять и отдельный Трудовой процессуальный кодекс РФ. В таком кодексе все те дела, которые вытекают из трудовых отношений, были бы отнесены как раз-таки к компетенции только трудовых судов и никаких больше. Такой позиции придерживается, например, С.И. Неверов [3].

Обе позиции вполне имеют право на существование в условиях современной России. Но всё же в наших реалиях первая точка зрения кажется наиболее предпочтительной и рациональной.

И, конечно, пробел в процессуальном законодательстве также необходимо восполнять. Быть может, не введением Трудового процессуального кодекса РФ, а введением новой главы в существующий ГПК РФ, которая регулировала бы рассмотрение и разрешение трудовых споров.

Таким образом, детальная разработка довольно простых шагов: введение специальной главы в ГПК РФ и специализированных составов судей в действующие суды – это решение проблемы, существующей многие десятилетия в нашей стране.

Список использованных источников:

1. Оробец В.М. Специализированные трудовые суды: зарубежный опыт и российское законодательство [Электронный ресурс] // Журнал российского права. – 2003. - № 9. – Режим доступа: <http://lawlibrary.ru/article1146971.html> (дата обращения: 05.05.2021).

2. Долгова А.И. Необходимость введения специализированных трудовых судов в России: за и против [Электронный ресурс] // Учёные записки Казанского университета. Серия Гуманитарные науки. - 2012. - Том 154, кн. 4. – Режим доступа: <https://cyberleninka.ru/article/n/neobhodimost-vvedeniya-spetsializirovannyh-trudovyh-sudov-v-rossii-za-i-protiv> (дата обращения: 06.05.2021).
3. Неверов С.И. Специализированные трудовые суды в системе органов государственной власти Российской Федерации. Зарубежный опыт [Электронный ресурс] // Аналитический вестник информационно-аналитического управления Комитета по труду и социальной политике аппарата Государственной Думы Федерального Собрания РФ. Серия Государственное строительство и конституционные права граждан. – 2003. - № 26. – Режим доступа: <http://iam.duma.gov.ru/node/8/4405/14257> (дата обращения: 04.04.2021).
4. Трудовой кодекс Республики Беларусь от 26 июля 1999 года № 296-З (с изменениями и дополнениями от 06.01.2021) [Электронный ресурс] // Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. - URL: <https://pravo.by/document/?guid=3961&p0=НК9900296> (дата обращения: 06.05.2021).
5. Кириллова Е.Ю., Парфинович Т.С. Специализированные трудовые суды: отдельные аспекты содержания [Электронный ресурс] // Сборник научных статей студентов, магистрантов, аспирантов. – Вып.8 / Под ред. В.Г. Шадурского. – Барановичи: Четыре четверти, 2012. – Режим доступа: <https://elib.bsu.by/handle/123456789/47703> (дата обращения: 06.05.2021).
6. Специализация судов как залог эффективности судебной деятельности. Интервью заместителя Председателя Верховного Суда [Электронный ресурс] // Национальный правовой Интернет-портал Республики Беларусь «Pravo.by». – 2016. – Режим доступа: <https://pravo.by/novosti/obshchestvenno-politicheskie-i-v-oblasti-prava/2016/july/4856/> (дата обращения: 06.05.2021).
7. Галиакбарова Г.Г. К вопросу о подведомственности индивидуальных трудовых споров в Республике Казахстан [Электронный ресурс] // Вестник Института законодательства и правовой информации Республики Казахстан. – 2014. - № 4(36). – Режим доступа: <https://cyberleninka.ru/article/n/k-voprosu-o-podvedomstvennosti-individualnyh-trudovyh-sporov-v-respublike-kazahstan> (дата обращения: 06.05.2021).
8. Трудовой суд предлагают создать в Казахстане [Электронный ресурс] // ЛАДА.kz. – 2021. – Режим доступа: https://www.lada.kz/another_news/90513-trudovoy-sud-predlagayut-sozdatv-kazahstane.html (дата обращения: 06.05.2021).
9. Конституция Российской Федерации от 12 декабря 1993 года (с изменениями, одобренными в ходе общероссийского голосования 01.07.2020) [Электронный ресурс] // СПС КонсультантПлюс. – URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_28399/ (дата обращения: 06.05.2021).
10. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 17 марта 2004 года № 2 «О применении судами Российской Федерации Трудового кодекса Российской Федерации» (с изменениями и дополнениями от 24.11.2015) [Электронный ресурс] // СПС КонсультантПлюс. – URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_47257/ (дата обращения: 06.05.2021).
11. Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14 ноября 2002 года № 138-ФЗ (с изменениями и дополнениями от 30.04.2021) [Электронный ресурс] // СПС КонсультантПлюс. – URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_39570/ (дата обращения: 06.05.2021).
12. Трудовой кодекс Российской Федерации от 30 декабря 2001 года № 197-ФЗ (с изменениями и дополнениями от 01.05.2021) [Электронный ресурс] // СПС КонсультантПлюс. – URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_34683/ (дата обращения: 06.05.2021).
13. Сведения о деятельности судов общей юрисдикции и арбитражных судов РФ в 2020 г. [Электронный ресурс] // Федеральная палата адвокатов Российской Федерации. – 2021. – Режим доступа: <https://fparf.ru/practical-information/statistics/svedeniya-o-deyatelnosti-sudov-obshchey-yurisdiksi-i-arbitrazhnykh-sudov-rf-v-2020-g/> (дата обращения: 05.05.2021).
14. Колодина И. Земля вызывает Фемиду [Электронный ресурс] // Российская бизнес-газета – Бизнес и власть. – 2014. - № 18(947). – Режим доступа: <https://rg.ru/2014/05/13/a963456.html> (дата обращения: 05.05.2021).

References:

1. Orobec V.M. Specializirovannye trudovye sudy: zarubezhnyj opyt i rossijskoe zakonodatel'stvo [Elektronnyj resurs] // Zhurnal rossijskogo prava. – 2003. - № 9. – Rezhim dostupa: <http://lawlibrary.ru/article1146971.html> (data obrashcheniya: 05.05.2021).

2. Dolgova A.I. Neobходimost' vvedeniya specializirovannykh trudovykh sudov v Rossii: za i protiv [Elektronnyj resurs] // Uchyonye zapiski Kazanskogo universiteta. Seriya Gumanitarnye nauki. - 2012. - Tom 154, kn. 4. – Rezhim dostupa: <https://cyberleninka.ru/article/n/neobходimost-vvedeniya-spetsializirovannykh-trudovykh-sudov-v-rossii-za-i-protiv> (data obrashcheniya: 06.05.2021).
3. Neverov S.I. Specializirovannye trudovye sudy v sisteme organov gosudarstvennoj vlasti Rossijskoj Federacii. Zarubezhnyj opyt [Elektronnyj resurs] // Analiticheskij vestnik informacionno-analiticheskogo upravleniya Komiteta po trudu i social'noj politike apparata Gosudarstvennoj Dumy Federal'nogo Sobraniya RF. Seriya Gosudarstvennoe stroitel'stvo i konstitucionnye prava grazhdan. – 2003. - № 26. – Rezhim dostupa: <http://iam.duma.gov.ru/node/8/4405/14257> (data obrashcheniya: 04.04.2021).
4. Trudovoj kodeks Respubliki Belarus' ot 26 iyulya 1999 goda № 296-Z (s izmeneniyami i dopolneniyami ot 06.01.2021) [Elektronnyj resurs] // Nacional'nyj reestr pravovykh aktov Respubliki Belarus'. - URL: <https://pravo.by/document/?guid=3961&p0=HK9900296> (data obrashcheniya: 06.05.2021).
5. Kirillova E.YU., Parfinovich T.S. Specializirovannye trudovye sudy: ot del'nye aspekty soderzhaniya [Elektronnyj resurs] // Sbornik nauchnykh statej studentov, magistrantov, aspirantov. – Vyp.8 / Pod red. V.G. SHadurskogo. – Baranovichi: CHetyre chetverti, 2012. – Rezhim dostupa: <https://elib.bsu.by/handle/123456789/47703> (data obrashcheniya: 06.05.2021).
6. Specializaciya sudov kak zalog effektivnosti sudebnoj deyatelnosti. Interv'yu zamestitelya Predsedatelya Verhovnogo Suda [Elektronnyj resurs] // Nacional'nyj pravovoj Internet-portal Respubliki Belarus' «Pravo.by». – 2016. – Rezhim dostupa: <https://pravo.by/novosti/obshchestvenno-politicheskie-i-v-oblasti-prava/2016/july/4856/> (data obrashcheniya: 06.05.2021).
7. Galiakbarova G.G. K voprosu o podvedomstvennosti individual'nykh trudovykh sporov v Respublike Kazahstan [Elektronnyj resurs] // Vestnik Instituta zakonodatel'stva i pravovoj informacii Respubliki Kazahstan. – 2014. - № 4(36). – Rezhim dostupa: <https://cyberleninka.ru/article/n/k-voprosu-o-podvedomstvennosti-individualnykh-trudovykh-sporov-v-respublike-kazahstan> (data obrashcheniya: 06.05.2021).
8. Trudovoj sud predlagayut sozdat' v Kazahstane [Elektronnyj resurs] // LADA.kz. – 2021. – Rezhim dostupa: https://www.lada.kz/another_news/90513-trudovoy-sud-predlagayut-sozdat-v-kazahstane.html (data obrashcheniya: 06.05.2021).
9. Konstituciya Rossijskoj Federacii ot 12 dekabrya 1993 goda (s izmeneniyami, odobrennymi v hode obshcherossijskogo golosovaniya 01.07.2020) [Elektronnyj resurs] // SPS Konsul'tantPlyus. – URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_28399/ (data obrashcheniya: 06.05.2021).
10. Postanovlenie Plenuma Verhovnogo Suda RF ot 17 marta 2004 goda № 2 «O primenenii sudami Rossijskoj Federacii Trudovogo kodeksa Rossijskoj Federacii» (s izmeneniyami i dopolneniyami ot 24.11.2015) [Elektronnyj resurs] // SPS Konsul'tantPlyus. – URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_47257/ (data obrashcheniya: 06.05.2021).
11. Grazhdanskij processual'nyj kodeks Rossijskoj Federacii ot 14 noyabrya 2002 goda № 138-FZ (s izmeneniyami i dopolneniyami ot 30.04.2021) [Elektronnyj resurs] // SPS Konsul'tantPlyus. – URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_39570/ (data obrashcheniya: 06.05.2021).
12. Trudovoj kodeks Rossijskoj Federacii ot 30 dekabrya 2001 goda № 197-FZ (s izmeneniyami i dopolneniyami ot 01.05.2021) [Elektronnyj resurs] // SPS Konsul'tantPlyus. – URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_34683/ (data obrashcheniya: 06.05.2021).
13. Svedeniya o deyatelnosti sudov obshchej yurisdikcii i arbitrazhnykh sudov RF v 2020 g. [Elektronnyj resurs] // Federal'naya palata advokatov Rossijskoj Federacii. – 2021. – Rezhim dostupa: <https://fparf.ru/practical-information/statistics/svedeniya-o-deyatelnosti-sudov-obshchey-yurisdiksii-i-arbitrazhnykh-sudov-rf-v-2020-g/> (data obrashcheniya: 05.05.2021).
14. Kolodina I. Zemlya vyzvaet Femidu [Elektronnyj resurs] // Rossijskaya biznes-gazeta – Biznes i vlast'. – 2014. - № 18(947). – Rezhim dostupa: <https://rg.ru/2014/05/13/a963456.html> (data obrashcheniya: 05.05.2021).

УДК 347.785

П.И. Тебенькова, О.В. Юрова¹
¹студенты 2 курса Волго-Вятского института (филиала)
Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА),
Российская Федерация, г. Киров

*Научный руководитель - Кирсанов К.А.,
к.ю.н., доцент кафедры гражданского права и процесса
Волго-Вятского института (филиала)
Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА),
Российская Федерация, г. Киров*

ПРОБЛЕМА ЗАЩИТЫ АВТОРСКОГО ПРАВА НА МУЗЫКАЛЬНОЕ ПРОИЗВЕДЕНИЕ В РФ

Аннотация

Авторское право на музыкальное произведение – широко используемый, но малоизученный аспект российского законодательства. С каждым днём музыкальных произведений становится больше. В статье приводится анализ основных понятий в области авторского права. Анализируются нормы современного законодательства в данной сфере гражданского права. Приводятся конкретные примеры из судебной практики по вопросу применения норм гражданского законодательства об авторских правах, а также указываются конкретные организации, осуществляющие государственную аккредитацию в данной сфере.

Ключевые слова: авторское право, музыкальное произведение, государственная аккредитация, смежные права, интеллектуальные права, правообладатель, народное творчество.

П.И. Тебенькова, О.В. Юрова¹
¹О.Е. Кутафин атындағы Университеттің
Волго-Вятск институтының (филиалының) 2 курс студенттері,
Ресей Федерациясы, Киров қ.

РЕСЕЙ ФЕДЕРАЦИЯСЫНДАҒЫ МУЗЫКАЛЫҚ ТУЫНДЫҒА АВТОРЛЫҚ ҚҰҚЫҚТЫ ҚОРҒАУ МӘСЕЛЕСІ

Аңдатпа

Музыкалық туындыға авторлық құқық - ресейлік заңнаманың кеңінен қолданылатын, бірақ аз зерттелген аспектісі. Күн сайын музыкалық туындылар көбейіп келеді. Мақалада авторлық құқық саласындағы негізгі ұғымдарға талдау жасалады. Азаматтық құқықтың осы саласындағы қазіргі заманғы заңнама нормалары талданады. Авторлық құқықтар туралы азаматтық заңнама нормаларын қолдану мәселесі бойынша сот тәжірибесінен нақты мысалдар келтіріледі, сондай-ақ осы салада мемлекеттік аккредиттеуді жүзеге асыратын нақты ұйымдар көрсетіледі.

Түйінді сөздер: авторлық құқық, музыкалық туынды, мемлекеттік аккредиттеу, сабақтас құқықтар, зияткерлік құқықтар, құқық иеленуші, халық шығармашылығы.

P.I. Tebenkova, O.V. Yurova ¹
¹second year students of the Volgo-Vyatka Institute (branch)
of Kutafin Moscow State Law University(MSAL),
the Russian Federation, Kirov

THE PROBLEM OF COPYRIGHT PROTECTION FOR A MUSICAL WORK IN THE RUSSIAN FEDERATION

Abstract

Copyright in a musical work is a widely used but little-studied aspect of Russian legislation. Every day there are more and more pieces of music. The article provides an analysis of the main concepts

in the field of copyright. The article analyzes the norms of modern legislation in this area of civil law. Specific examples from judicial practice on the application of the norms of civil legislation on copyright are given, as well as specific organizations that carry out state accreditation in this area are indicated.

Keywords: copyright, musical work, state accreditation, related rights, intellectual property rights, copyright holder, folk art.

Каждый человек в своей жизни постоянно сталкивается с музыкой. Она сопровождает нас на протяжении всей жизни. Ежедневно мы слушаем музыку, обмениваемся понравившимися треками, скачиваем их в наши смартфоны.

Конечно, в памяти ещё остались рассказы мам и пап о недавнем советском прошлом, где обменяться музыкой с друзьями было не так просто, а достать любимую кассету было сложным и практически невыполнимым действием. Романтика кассет и магнитофонов до сих пор остаётся любимым воспоминанием наших родителей.

Сегодня особых усилий для того, чтобы найти нужную песню, скачать её, вставить в какой-то ролик, нет. Интернет позволяет нам сделать это буквально за несколько секунд. Но не каждый задумывается, а нарушаются ли какие-либо права исполнителя музыкального произведения при таком использовании нами его трудов? Для этого, стоит разобраться, что же такое авторское право на музыкальное произведение, кому оно принадлежит и как сделать так, чтобы ни чьи права не нарушались при использовании музыкальных произведений?

Для этого обратимся к Гражданскому кодексу Российской Федерации (далее – ГК РФ). Исходя из смысла п. 1 ст. 1255 ГК РФ можно вывести следующее определение авторских прав. Итак, авторские права – это те интеллектуальные права, которые относятся к произведениям науки, литературы и искусства [1]. Согласно ст. 1255 ГК РФ, объектами авторских прав являются произведения науки, литературы, искусства вне зависимости от достоинств и назначения произведения, а также от способа его выражения [1]. Объектом авторских прав и являются музыкальные произведения с текстом или без текста.

Повторимся, что данный объект - один из наиболее распространённых объектов интеллектуальных прав. Но, к сожалению, легального определения музыкального произведения законодателем не даётся. Поэтому можно вывести его опираясь на научную доктрину.

Заслуживает внимания точка зрения В.Б. Нагродской, которая в свою очередь выделяет те критерии, которые помогают определить, какое произведение относится к объектам авторского права. Итак, первый критерий – это оригинальность произведения, второй – внешне определённое выражение произведения,

которое доступно для восприятия (т.е. объективная форма) [2, с. 66-73].

Наиболее подходящим, на наш взгляд, является определение, которое даёт И.Е. Смирновым. Он определяет музыкальное произведение как совокупность идей и образов, которые получили в результате творческого процесса отражения человеком реальной действительности своё выражение в форме организованных по высоте и по времени звуковых последований [3, с. 113-120]. Если выразиться проще, то это произведение, созданное в результате творческого процесса и выраженное в форме звука.

Встречается в науке авторского права и утверждение о том, что авторское право охраняет только лишь форму произведения и безразлично к его содержанию. Так как п. 5 ст. 1259 ГК РФ закреплён принцип, по которому авторские права не распространяются на концепции, принципы, идеи, методы, способы и т.п. [1]. Следовательно, относится такая норма и к музыкальным произведениям.

Охраняемую форму произведения принято делить на внешнюю и внутреннюю. Внешняя форма состоит из конкретных выразительных средств, которые используются автором для передачи образов, а внутренняя – это образы, являющиеся неотъемлемой частью сюжета произведения [4, с. 116-119].

Авторское право охраняет внешнюю составляющую музыкального произведения, однако, внутренняя сторона охране не подлежит. Связано это с тем, что образы в музыке передаются с помощью различных по частоте, силе, высоте и длительности звуков, не имеющих чёткой смысловой нагрузки, потому они являются недостаточно определёнными для правовой охраны.

Изначально авторские права возникают непосредственно у автора произведения. Делятся такие права на два вида: имущественные и личные неимущественные. Личные неимущественные права неотчуждаемые по своему характеру, так как могут принадлежать исключительно автору, а отказ от таких прав ничтожен. Имущественные же права, наоборот, впоследствии могут передаваться автором и, соответственно, принадлежать любому другому лицу (физическому или юридическому) [5].

Любое музыкальное произведение может состоять из сразу нескольких охраняемых объектов авторских прав, а потому, у него может

быть несколько законных правообладателей. С музыкальными произведениями тесно связаны не только авторские права, но и смежные, о чём мы скажем немного позднее.

Рассмотрим широко известный пример музыкального произведения – песню. Как правило, есть автор музыки и автор текста, включая возможность соавторства в том и в другом случае. В современной индустрии музыки самому автору крайне редко принадлежит исключительное право. Подавляющая часть музыкальных произведений пишется на заказ, что становится следствием концентрации исключительных прав в руках продюсерских центров. То же самое касается и смежных прав.

Итак, смежные права – это права на результаты исполнительской деятельности и права на фонограммы [5].

Исключительное право на исполнение, что логично, возникает у непосредственных исполнителей: музыкантов и певцов. А вот права на фонограмму возникают у той студии звукозаписи, где запись была сделана впервые. Право на исполнение и на фонограмму также может передаваться и принадлежать впоследствии другому лицу.

Авторы, правообладатели и обладатели смежных прав имеют полное право на вознаграждение за использование результатов своей интеллектуальной деятельности. Даже при некоммерческом использовании музыкального произведения, все правообладатели имеют право на вознаграждение [5].

Подтверждение этому находим в судебной практике. Так, согласно Постановлению Пятнадцатого арбитражного апелляционного суда от 15.09.2016 г. по делу № А32-13601/2016, с Администрации г. Сочи было взыскано 180 тыс. рублей за нарушение авторских прав при проведении праздничных мероприятий ко Дню города [6].

Конечно, при таком большом количестве музыкального контента, которого с каждым днём становится всё больше и больше, практически невозможно заключить соответствующие лицензионные договоры с каждым автором, исполнителем, музыкальной компанией. Именно для того, чтобы проблем централизованного сбора вознаграждений и их распределения, было меньше законодатель предусмотрел институт коллективного управления интеллектуальными правами.

Любое учреждение, которое часто использует музыкальные произведения, может не заключать лицензионные договоры на использование музыки с каждым из правообладателей. Ему достаточно просто заключить договор с названными нами организациями и выплачивать соответствующие вознаграждения за

пользование объектами авторских и смежных прав.

В России государственную аккредитацию в данной области имеют всего две организации: по авторским правам – Российское авторское общество (далее – РАО), по смежным правам – Всероссийская организация интеллектуальной собственности (далее – ВОИС).

Вся их деятельность, в силу аккредитации, покрывает фактически весь существующий на сегодняшний день в РФ музыкальный контент. Значит, чтобы избежать нарушения интеллектуальных прав, достаточно просто заключить два договора – с РАО и с ВОИС.

Организации по коллективному управлению правами осуществляют все действия исключительно в рамках своей компетенции, так что вознаграждение, уплаченное таким организациям, покрывает далеко не все виды использования [5].

Делая общий вывод, следует отметить, что соблюдение прав на музыкальные произведения – это непростой процесс, со множеством подводных камней. Однако игнорирование норм законодательства в данном вопросе строго наказывается: помимо административного штрафа возможно также и предъявление иска от правообладателя на внушительную сумму. Исковые требования могут составлять несколько миллионов рублей. В некоторых случаях возможно также и уголовная ответственность.

Удобно в этом плане использование народного творчества, а также произведений, которые уже перешли в общественное достояние, так как по закону (ст. ст. 1259 и 1282 ГК РФ) использоваться такие произведения могут без чьего-либо разрешения и без выплаты вознаграждения авторам [1]. Но и здесь не стоит забывать о смежных правах, которые также тесно связаны с народными произведениями и произведениями, которые перешли в общественное достояние.

Например, если Вы воспроизвели на каком-либо мероприятии русскую народную песню «Калинка-Малинка», то наверняка возникнет необходимость заплатить вознаграждение правообладателю фонограммы, если она изготовлена менее пятидесяти лет назад. А также стоит быть точно уверенным, что данное произведение стало народным либо перешло в общественное достояние. Это возможно после прекращения действия исключительного права на произведение (по истечении 70 лет с 1 января того года, который следует за годом смерти автора). Проверке подлежит и «народность» произведения.

Исходя из всего вышесказанного, представляется необходимым введение в российское

законодательство открытой лицензии на использование произведения, что смогло бы обеспечить простой и законный доступ к контенту.

На наш взгляд, это первоочередная задача, которая должна быть решена отечественным законодателем.

Список использованных источников:

1. Гражданский кодекс Российской Федерации от 30 ноября 1994 года № 51-ФЗ (с изменениями и дополнениями от 09.03.2021) [Электронный ресурс] // СПС КонсультантПлюс. – URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_39570/ (дата обращения: 14.05.2021).
2. Нагорская В.Б. Модернизация авторских прав на музыкальные произведения в цифровой среде и модели открытого контента [Электронный ресурс] // Актуальные проблемы российского права. – 2015. - № 12(61). – Режим доступа: <https://cyberleninka.ru/article/n/modernizatsiya-avtorskih-prav-na-muzykalnye-proizvedeniya-v-tsifrovoy-srede-i-modeli-otkrytogo-kontenta> (дата обращения: 14.05.2021).
3. Смирнов И.Е. О понятии музыкального произведения как объекте авторского права [Электронный ресурс] // Ленинградский юридический журнал. – 2015. - № 4(42). – Режим доступа: <https://cyberleninka.ru/article/n/o-ponyatii-muzykalnogo-proizvedeniya-kak-obekta-avtorskogo-prava> (дата обращения: 14.05.2021).
4. Сергеев А.П. Право интеллектуальной собственности в Российской Федерации [Электронный ресурс] – Москва: Проспект, 2003. – 752. - Режим доступа: https://www.studmed.ru/sergeev-ap-pravo-intellektualnoy-sobstvennosti-v-rossiyskoy-federacii_7a3cef7c8f8.html (дата обращения: 14.05.2021).
5. Макаров А. Всё о правах на музыку [Электронный ресурс] // Авторское право. Блог юриста. – 2018. – Режим доступа: <https://zen.yandex.ru/media/id/5b713df3654a8700a889c500/vse-o-pravah-na-muzyku-5b8f963610e4af00ae44e2cd> (дата обращения: 14.05.2021).
6. Постановление Пятнадцатого арбитражного апелляционного суда от 15 сентября 2016 года по делу № А32-13601/2016 по проверке законности и обоснованности решений (определений) арбитражных судов, не вступивших в законную силу № 15АП-13869/2016 [Электронный ресурс] // Судебные и нормативные акты РФ (СудАкт). - URL: <https://sudact.ru/arbitral/doc/gdKpz8sLpgZl/> (дата обращения: 14.05.2021).

References:

1. Grazhdansky kodeks Rossyskoy Federatsii ot 30 noyabrya 1994 goda № 51-FZ (s izmeneniyami i dopolneniyami ot 09.03.2021) [Elektronny resurs] // SPS KonsultantPlyus. – URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_39570/ (data obrashcheniya: 14.05.2021).
2. Nagrodskaya V.B. Modernizatsiya avtorskikh prav na muzykalnye proizvedeniya v tsifrovoy srede i modeli otkrytogo kontenta [Elektronny resurs] // Aktualnye problemy rossyskogo prava. – 2015. - № 12(61). – Rezhim dostupa: <https://cyberleninka.ru/article/n/modernizatsiya-avtorskih-prav-na-muzykalnye-proizvedeniya-v-tsifrovoy-srede-i-modeli-otkrytogo-kontenta> (data obrashcheniya: 14.05.2021).
3. Smirnov I.E. O ponyatii muzykalnogo proizvedeniya kak obyekte avtorskogo prava [Elektronny resurs] // Leningradsky yuridichesky zhurnal. – 2015. - № 4(42). – Rezhim dostupa: <https://cyberleninka.ru/article/n/o-ponyatii-muzykalnogo-proizvedeniya-kak-obekta-avtorskogo-prava> (data obrashcheniya: 14.05.2021).
4. Sergeev A.P. Pravo intellektualnoy sobstvennosti v Rossyskoy Federatsii [Elektronny resurs] – Moskva: Prospekt, 2003. – 752. - Rezhim dostupa: https://www.studmed.ru/sergeev-ap-pravo-intellektualnoy-sobstvennosti-v-rossiyskoy-federacii_7a3cef7c8f8.html (data obrashcheniya: 14.05.2021).
5. Makarov A. Vsyo o pravakh na muzyku [Elektronny resurs] // Avtorskoye pravo. Blog yurista. – 2018. – Rezhim dostupa: <https://zen.yandex.ru/media/id/5b713df3654a8700a889c500/vse-o-pravah-na-muzyku-5b8f963610e4af00ae44e2cd> (data obrashcheniya: 14.05.2021).
6. Postanovleniye Pyatnadsatogo arbitrazhnogo apellyatsionnogo suda ot 15 sentyabrya 2016 goda po delu № А32-13601/2016 po proverke zakonnosti i obosnovannosti resheny (opredele-ny) arbitrazhnykh sudov, ne vstupilshikh v zakonnyuyu silu № 15AP-13869/2016 [Elektronny resurs] // Sudebnye i normativnye akty RF (SudAkt). - URL: <https://sudact.ru/arbitral/doc/gdKpz8sLpgZl/> (data obrashcheniya: 14.05.2021).

УДК 347.6

И.Б. Уббиниязов¹**¹ студент 3 курса Высшей школы права «Әділет»
Каспийского общественного университета,
Республика Казахстан, г. Алматы**

*Научный руководитель – Амангалиева А.З.,
м.ю.н., сеньор-лектор Высшей школы права «Әділет»
Каспийского общественного университета,
Республика Казахстан, г. Алматы*

ОТВЕТСТВЕННОСТЬ ЗА НЕНАДЛЕЖАЩЕЕ ИСПОЛНЕНИЕ АЛИМЕНТНЫХ СОГЛАШЕНИЙ

Аннотация

Статьей 171 Кодекса Республики Казахстан «О браке (супружестве) и семье» установлены меры ответственности за ненадлежащее исполнение алиментного соглашения плательщиком алиментов (несвоевременная уплата алиментов): неустойка и возмещение убытков. Исследован вопрос применения нормы ст. 353 Гражданского кодекса Республики Казахстан. В статье проанализирована целесообразность установления в алиментном соглашении института морального вреда. В статье подробно была рассмотрена законодательная база в области алиментных отношений. Помимо этого, были изучены материалы из практики.

Ключевые слова: алименты, алиментное соглашение, неустойка, убытки, реальный ущерб, упущенная выгода, моральный вред, ответственность.

И.Б. Уббиниязов¹

**¹Каспий қоғамдық университеті
«Әділет» Жоғары құқық мектебінің 3 курс студенті,
Қазақстан Республикасы, Алматы қ.**

АЛИМЕНТТІК КЕЛІСІМДЕРДІ ТИІСІНШЕ ОРЫНДАМАҒАНЫ ҮШІН ЖАУАПКЕРШІЛІК

Аннотация

Қазақстан Республикасының «Неке (ерлі-зайыптылық) және отбасы туралы» Кодексінің 171-бабы алимент төлеушінің алимент туралы келісімді тиісінше орындамағаны үшін жауапкершілік шараларын белгілейді (алиментті уақтылы төлемей): тұрақсыздық айыппұлы және залалдарды өтеу. Қазақстан Республикасының Азаматтық кодексі 353-бабы нормаларын қолдану туралы мәселе зерттелді. Мақалада алименттік келісімде моральдық зиян институтын белгілеудің орындылығы талданды. Мақалада алименттік қатынастар саласындағы заңнамалық база егжей-тегжейлі қарастырылды. Сонымен қатар, тәжірибеден алынған материалдар зерттелді.

Түйінді сөздер: алимент, алименттік келісім, айыппұл, залал, нақты нұқсан, айырылып қалған пайда, моральдық зиян, жауапкершілік.

I.B.Ubbiniyazov ¹

**¹third year student of Adilet Law School,
Caspian Social University,
the Republic of Kazakhstan, Almaty**

LIABILITY FOR IMPROPER PERFORMANCE OF ALIMONY AGREEMENTS

Abstract

Article 171 of the Code of the Republic of Kazakhstan "On Marriage (Matrimony) and Family" establishes liability measures for improper performance of an alimony agreement by an alimony payer (late payment of alimony): penalty and compensation for losses. The issue of application of the norm of

Article 353 of the Civil Code of the Republic of Kazakhstan is considered. The article analyzes the expediency of establishing the institution of moral harm in the alimony agreement. The article considered in detail the legislative framework in the field of alimony relations. In addition, materials from practice were studied.

Keywords: alimony, alimony agreement, penalty, damages, real damage, lost profits, moral harm, liability.

На сегодняшний день наше государство развивается практически во всех сферах деятельности. Одним из направлений, которое постоянно модернизируется, является законодательство. Область отношений между членами семьи в плане законодательства также очень хорошо развивается с каждым годом. В настоящее время вопрос алиментных обязательств является особенно острым, так как не после разлуки у людей всегда остаются собственные обиды из-за чего, и выплата алиментных обязательств не может быть всегда добросовестной. Законодательство в области отношений между членами семьи предусматривает в свою очередь диспозитивное регулирование алиментных отношений. Члены семьи вправе заключить соглашение об уплате алиментов, а нормы закона, который регулирует предоставления алиментов в принудительном порядке будут применяться только при отсутствии соглашения между сторонами.

Что же такое алиментное обязательство? Алиментное обязательство – это правоотношения, возникающие на основании предусмотренных законодательством Республики Казахстан юридических фактов.

По общему правилу, основаниями возникновения алиментных правоотношений является прежде всего наличие между субъектами либо родственной, либо семейной связи, не исключается также и основание наличия решения суда либо соглашения сторон об уплате алиментов. Правопреемство алиментных правоотношений невозможно в виду личного характера подобных обязательств. Следовательно, прекращаются сразу после смерти либо получателя, либо плательщика алиментов.

Основным последствием несвоевременного исполнения или же вовсе неисполнения (ненадлежащего) исполнения алиментного соглашения является само собой применение к плательщику алиментов, соответствующих законодательству Республики Казахстан мер ответственности. В соответствии со статьей 171 Кодекса при образовании задолженности по вине лица, обязанного уплачивать алименты по соглашению об уплате алиментов, и

(или) лица, обязанного уплачивать алименты по решению суда, виновное лицо уплачивает получателю алиментов неустойку в размере одной десятой процента от суммы невыплаченных алиментов за каждый день просрочки [1]. Получатель алиментов вправе также взыскать с виновного в несвоевременной уплате алиментов лица все причиненные просрочкой исполнения обязанности по уплате алиментов убытки в части, не покрытой неустойкой. Однако, для взыскания неустойки и убытков с должника, в обязательном порядке должна быть подтверждена его вина. Так как подобная ответственность не может быть возложена на плательщика алиментов, если задолженность по алиментам образовалась по вине абсолютно других лиц, в частности, в связи с несвоевременной выплатой заработной платы, задержкой или неправильным перечислением алиментных сумм [2]. Несвоевременная выплата заработной платы довольно частый случай, так как с этим довольно часто бывают проблемы.

Бытует мнение, что в виду того, что алиментное обязательство является своего рода денежным обязательством, то будет допустимо и применение нормы статьи 353 Гражданского кодекса Республики Казахстан (далее – ГК РК). Однако, следует отметить, что применение нормы ст.353 ГК РК не является весьма правильным, так как ст. 171 КоБС регулирует все подробно ситуацию за несвоевременную уплату алиментов. Доказательством можно упомянуть о ст. 5 КоБС согласно которой к имущественным и личным неимущественным отношениям между членами семьи, не урегулированных брачно-семейным законодательством РК, применяется гражданское законодательство РК. Однако в нашем случае, отношения по неуплате алиментов урегулированы КоБС. Следовательно, предполагается, что внешняя аналогия закона (из гражданского законодательства) может быть применена лишь в случае, если невозможно использовать внутреннюю аналогию. То есть, уменьшение размера неустойки за несвоевременную уплату алиментов, взысканных судом на основании

ст.353 ГК РК, приведенной ранее не допускается [3]. Иное в данной ситуации нарушило бы единство системы семейного права, так как в частности, в рассматриваемом случае повлекло бы за собой использование различных мер ответственности за один и тот же вид правонарушений, в зависимости от того, на основании какого документа будет произведено взыскание.

Также право на алименты, даже если порядок его реализации регламентируется соглашением, не имеет и не может иметь своей целью обогащение, в связи с чем, имеется сомнение касательно допустимости использования такого вида неустойки, как штрафная неустойка. Именно по этой причине представляется и тот факт, что на основании ст.297 ГК РК, размер неустойки может быть уменьшен судом в пределах, установленных ст.171 КоБС, если подлежащая уплате неустойка явно несоразмерна последствиям нарушения обязательства [4]. Помимо неустойки ст.171 КоБС в качестве меры ответственности лица, виновного в несвоевременной уплате алиментов, предусматривает также и право получателя алиментов на взыскание всех причиненных просрочкой исполнения алиментного обязательства убытков, в части не покрытой неустойкой. КоБС не содержит подобного определения убытков, однако данный термин раскрыт в п.4 ст.9 ГК РК, в соответствии с которой убытки включают в себя реальный ущерб и упущенную выгоду.

Взыскание убытков за нарушение семейно-правовых обязательств допустимо абсолютно в полном объеме. К примеру, в качестве упущенной выгоды можно подразумевать сумму, на которую могла измениться стоимость какого-либо имущества которое было необходимо для обеспечения получателя алиментов которое должно было быть приобретено в случае надлежащего выполнения алиментного соглашения. К примеру, детское питание или же мебель для детской комнаты и многое другое.

Однако, с другой стороны, вполне возможно также и указать, что убытки нельзя применить в семейно-правовых отношениях. Так как отношения между членами семьи играют доверительный характер, то они не предполагают возможность получения упущенной выгоды для извлечения прибыли в свою пользу. Возмещению определенно подлежит реальный ущерб, который будет причинен получателю алиментов. К примеру, проценты, выплаченные по договору займа или же кредитному

договору, который получатель алиментов был вынужден заключить в связи с тем, что ответственный по уплате не уплачивал надлежащим образом алименты.

Следующий вопрос, достойный также упоминания – вопрос о допустимости использования в алиментных отношениях института морального вреда. Из Нормативного постановления Верховного Суда РК «О применении судами законодательства о возмещении морального вреда» следует, что под моральным вредом понимается нравственные или физические страдания, испытываемые гражданином в результате противоправного нарушения, умаления или лишения, принадлежащих ему личных неимущественных благ и прав [5]. В КоБС возможность компенсации морального вреда предусмотрена только в ст.28, которая регулирует последствия признания брака недействительным. Однако, далеко известен всем факт, что несвоевременная уплата алиментов не является основанием для взыскания компенсации морального вреда, так как она не причиняет какого-либо физического ущерба в большей мере. Однако, в виду того, что алименты в определенных случаях могут быть на определенное время единственным средством, обеспечивающим жизнеспособность гражданина, то их задержка может повлечь собой невозможность поддерживать его минимальный жизненный уровень, что в свою очередь может различными способами отрицательно сказаться на здоровье человека, вызывать как физические страдания, так и нравственные страдания. В виду данных обстоятельств, компенсация морального вреда должна производиться при страданиях получателя алиментов.

К тому же, не стоит забывать, что алименты в большей части имеют огромное социальное значение, так как от них напрямую зависит удовлетворение жизненно важных потребностей ребенка.

В заключении хотелось бы отметить, что необходимо тщательнее отнестись к изучению данного вопроса, в виду того, что для государства и для его граждан в целом, будет лучше, если судебные разногласия по данному вопросу будут исчерпаны. Так как не выплата алиментов по-разному может повлиять на получателей алиментов. Порой, дети, не получая алименты нуждаются в деньгах, и для удовлетворения подобной жажды идут на поступки, которые портят всю жизнь.

Список использованных источников:

1. Кодекс Республики Казахстан «О браке (супружестве) и семье» от 26 декабря 2011 года (с изменениями и дополнениями на 02.01.2021) [Электронный ресурс] // Информационная система ПАРАГРАФ. - URL: https://online.zakon.kz/document/?doc_id=31102748(дата обращения: 30.04.2021).
2. Нормативное постановление Верховного Суда Республики Казахстан от 29 ноября 2019 года № 6. «О применении судами законодательства при рассмотрении дел, связанных с взысканием алиментов» // Информационно-правовая система нормативных правовых актов Республики Казахстан Әділет. - URL: <https://adilet.zan.kz/rus/docs/P190000006S> (дата обращения: 30.04.2021).
3. Кейкибасова З. Алиментные обязательства родителей[Электронный ресурс]// Сайт Верховного Суда Республики Казахстан. - 30.12.2019. - URL: <https://sud.gov.kz/rus/massmedia/alimentnye-obyazatelstva-roditeley-sudya-verhovnogo-suda-zkeyibasova-30122019-g>(дата обращения: 30.04.2021).
4. Гражданский кодекс Республики Казахстан от 27 декабря 1994 года (с изменениями и дополнениями на 16.01.2021) [Электронный ресурс] // Информационная система ПАРАГРАФ. - URL: https://online.zakon.kz/document/?doc_id=1006061(дата обращения: 30.04.2021).
5. Нормативное постановление Верховного Суда Республики Казахстан от 27 ноября 2015 года №7 «О применении судами законодательства о возмещении морального вреда» (с изменениями и дополнениями на 31.03.2017) [Электронный ресурс] // Информационная система ПАРАГРАФ. - URL: https://online.zakon.kz/document/?doc_id=39217526(дата обращения: 30.04.2021).

References:

1. Kodeks Respubliki Kazakhstan «O brake (supruzhestve) i semye» ot 26 dekabrya 2011 goda (s izmeneniyami i dopolneniyami na 02.01.2021) [Elektronnyy resurs] // Informatsionnaya sistema PARAGRAF. - URL: https://online.zakon.kz/document/?doc_id=31102748 (data obrashcheniya: 30.04.2021).
2. Normativnoye postanovleniye Verkhovnogo Suda Respubliki Kazakhstan ot 29 noyabrya 2019 goda № 6. «O primeneniі sudami zakonodatelstva pri rassmotrenii del, svyazannykh s vzyiskaniyem alimentov» // Informatsionno-pravovaya sistema normativnykh pravovykh aktov Respubliki Kazakhstan Әdilet. - URL: <https://adilet.zan.kz/rus/docs/P190000006S> (data obrashcheniya: 30.04.2021).
3. Keykibasova Z. Alimentnye obyazatelstva roditeley [Elektronnyy resurs] // Sayt Verkhovnogo Suda Respubliki Kazakhstan. - 30.12.2019. - URL: <https://sud.gov.kz/rus/massmedia/alimentnye-obyazatelstva-roditeley-sudya-verhovnogo-suda-zkeyibasova-30122019-g> (data obrashcheniya: 30.04.2021).
4. Grazhdansky kodeks Respubliki Kazakhstan ot 27 dekabrya 1994 goda (s izmeneniyami i dopolneniyami na 16.01.2021) [Elektronnyy resurs] // Informatsionnaya sistema PARAGRAF. - URL: https://online.zakon.kz/document/?doc_id=1006061 (data obrashcheniya: 30.04.2021).
5. Normativnoye postanovleniye Verkhovnogo Suda Respubliki Kazakhstan ot 27 noyabrya 2015 goda №7 «O primeneniі sudami zakonodatelstva o vozmeshchenii moralnogo vreda» (s izmeneniyami i dopolneniyami na 31.03.2017) [Elektronnyy resurs] // Informatsionnaya sistema PARAGRAF. - URL: https://online.zakon.kz/document/?doc_id=39217526 (data obrashcheniya: 30.04.2021).

УДК 349.3

А.Е. Яговцев, А.Е. Иртегова¹**¹студенты 3 курса Института прокуратуры
Уральского государственного юридического университета,
Российская Федерация, г. Екатеринбург**

*Научный руководитель - Плешакова И.Н.,
старший преподаватель кафедры трудового права
Уральского государственного юридического университета,
Российская Федерация, г. Екатеринбург*

«СОЦИАЛЬНОЕ КАЗНАЧЕЙСТВО РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ» – ЕДИНОЕ ОКНО ПОДДЕРЖКИ

Аннотация

В настоящей работе раскрывается то, насколько качественно государство в лице уполномоченных органов сумело отреагировать на вспышку COVID-19 и на все те последствия, к которым указанное заболевание привело. В большей степени считаем необходимым установить последовательность всех действий представителей власти, и к чему они в конечном итоге привели либо приведут. Кроме того, авторами данной статьи будут приведены научные определения различных понятий, характерных для выбранной сферы изучения, их краткий анализ, предложены варианты совершенствования "Социального казначейства".

Ключевые слова: предоставление услуги, социальная помощь, принцип, адресность, эффективность мер.

А.Е. Яговцев, А.Е. Иртегова¹**¹Орал мемлекеттік заң университеті
Прокуратура институтының 3 курс студенттері,
Ресей Федерациясы, Екатеринбург қ.**

"РЕСЕЙ ФЕДЕРАЦИЯСЫНЫҢ ӘЛЕУМЕТТІК ҚАЗЫНАШЫЛЫҒЫ" - ҚОЛДАУДЫҢ БІРЫҢҒАЙ ТЕРЕЗЕСІ

Аңдатпа

Бұл жұмыста мемлекеттің уәкілетті органдар арқылы COVID-19 індетіне және осы аурудың барлық салдарына қаншалықты сапалы жауап бере алғандығы анықталды. Билік өкілдерінің барлық іс-әрекеттерінің дәйектілігін (реттілігін) және олардың ақыр соңында неге әкелгенін немесе әкелетінін анықтау қажет деп көбіне санаймыз. Сонымен қатар, осы мақаланың авторлары таңдалған зерттеу саласына тән әртүрлі ұғымдардың ғылыми анықтамаларын, оларға қысқаша талдауды келтіреді, «Әлеуметтік қазынашылықты» жетілдірудің нұсқаларын ұсынады.

Түйінді сөздер: қызмет көрсету, әлеуметтік көмек, қағидат, атаулы сипаты, шаралардың тиімділігі.

A.E. Yagovtsev, A.E. Irtegov¹**¹third year students of the Institute of Prosecutor's Office,
Ural State Law University,
the Russian Federation, Yekaterinburg**

"SOCIAL TREASURY OF THE RUSSIAN FEDERATION" - A SINGLE WINDOW OF SUPPORT

Abstract

This paper reveals how well the state, represented by the authorized bodies, was able to respond to the COVID-19 outbreak and to all the consequences that this disease led to. To a greater extent, we consider it necessary to establish the sequence of all the actions of the authorities, and what they ultimately led to or will lead to. In addition, the authors of this article will provide scientific definitions

of various concepts specific to the chosen field of study, their brief analysis, and suggest options for improving the "Social Treasury".

Keywords: service provision, social assistance, principle, targeting, effectiveness of measures.

События, связанные с распространением COVID-19, в значительной мере повлияли на развитие многих сфер жизни общества. Запрет на свободный выход из дома, перевод на дистанционную работу, закрытие масштабных организаций, запрет на доступ к культурно-массовому сектору – все эти мероприятия, осуществляемые органами государственной власти, во многом привели к негативным последствиям для граждан РФ.

Последствия, последовавшие за подобными вынужденными мерами, подтолкнули государство в оперативно и кратчайшие сроки осуществлять меры по предоставлению различным категориям граждан такой помощи, которая им была и будет необходима во время пандемии. Одной из таких мер можно назвать оказание государственных услуг в социальной сфере. Согласимся, что наличие этих мер не исключает и определенную специфику в их содержании, организации и структуре, которые осуществляются на базе федеральных и региональных законов и иных нормативных правовых актов, по реализации конституционных прав и законных интересов граждан и организаций [1, с.751-754].

Для эффективного и быстрого оказания услуг по предоставлению мер социальной поддержки населению было решено предложить воспользоваться так называемым "Социальным казначейством" (понятие впервые было введено премьер-министром России Михаилом Мишустиним в Общенациональном плане действий (далее – "План"); осуществление на практике такого проекта в 2020 году – одна из важнейших инициатив, закрепленных в Плане, поскольку реализация "Социального казначейства" позволяла обеспечить и нормализовать уровень занятости населения, восстановить уровень доходов граждан, повысить темпы развития сектора экономики, и настроить курс на дальнейшие положительные изменения в структуре экономики), принцип работы которого сводится к созданию условий, способствующих осуществлению мер социальной поддержки населения.

Такие меры должны будут осуществляться средствами бюджетов каждого из уровней. Основанием предоставления станут такие жизненные обстоятельства, которые подпадают под законодательные критерии начисления средств, а также необходимо указать, что данная процедура осуществляется без представления гражданами подтверждающих документов (исключая паспортные данные).

И поскольку большая часть мер поддержки в РФ – адресные (предоставляются не неопределенному кругу лиц, а конкретным гражданам, подпадающим под указанные в законе условия, одной из первостепенных целей «Социального казначейства» становится увеличение действенности и результативности адресных выплат и пособий.

Чтобы действительно детально изучить рассматриваемый вопрос, необходимо обратиться к базовым понятиям права социального обеспечения. Так, нельзя не упомянуть, что в одной из совместных работ И.В. Григорьев, В.Ш. Шайхатдинов [2] отметили, что один из ФЗ РФ [3] внес немалое количество нововведений в законодательство о льготах. Так, утверждают авторы, термин "льгота" исключен из всех ФЗ, его заменили сочетания слов «социальная поддержка» и «меры социальной поддержки».

Также немаловажно указать и на то, как В.А. Агафонов в своем труде представляет понятие государственной социальной помощи как одного из видов социального обеспечения, суть которого состоит в передаче государством нуждающихся в такой поддержке семьям на определенный период (нужды) денежных средств [4, с.377].

Кроме того, как отмечает в кратком курсе лекций В.И. Григорьев одним из принципов права социального обеспечения выделяет приоритетное обеспечение отдельных категорий граждан (нужно сказать, что граждан РФ для получения обеспечения предоставляет намного меньшее количество различных справок и подтверждающих документов, нежели иностранные граждане и лица без гражданства) [5, с.106].

Также Э.М. Филиппова в научной статье указывает на отсутствие некоторых законодательных определений в области права социального обеспечения, что может сказаться и на практической стороне данного вопроса [6, с.53].

На практике указанным выше способом "социального казначейства" в 2020 году уже смогло воспользоваться достаточное количество граждан РФ. Чтобы реализовать свое право на специальную выплату, гражданину необходимо иметь хотя бы одного ребенка на момент подачи заявления о получении такой выплаты. Так, в апреле, мае и июне 2020 года гражданам было выплачено на каждого ребенка в возрасте до 3 лет 5 тыс. рублей [7]. Уже в июне 2020 года родители могли написать заявление на получение единовременной выплаты в размере 10 000 рублей (такую выплату имели право

получить семьи, имеющие детей в возрастной категории от 3 до 16 лет. Помимо указанной выше категории, также выплачивались средства и на детей в возрасте до 16 лет в размере 10 тыс. руб[8].

Исходя из результатов, представленных Министерством труда и социальной защиты России[9], указанную социальную помощь смогли получить приблизительно 5 000 000, 23 500 000 и 27 600 000 детей соответственно. Суммарно единовременные выплаты составили более 580 млрд. руб.

Так, для того, чтобы стать претендентом на получение первой выплаты, гражданину, имеющему ребенка до трех лет (или от 3-16 лет) было необходимо подать заявление в Пенсионный Фонд РФ. Вторая же (дополнительная) выплата была выплачена таким семьям без подачи какого-либо заявления. Подобный механизм предоставления социальных выплат как раз и демонстрирует то, как на практике реализуется принцип "социального казначейства" (кроме того, надобность заявление для получения первой выплаты заключалась лишь в том, чтобы у Пенсионного Фонда имелись реквизиты счета конкретного гражданина для перевода денежной выплаты, при этом не требовалось дополнительно предоставить какие-либо справки или иные подтверждающие документы).

Аналогичным стал механизм перечисления социальных выплат в конце 2020 года. Так, граждане, имеющие детей в возрасте до 8 лет, смогли получить еще одну выплату в размере 5 тыс. руб[10]. То есть, если гражданин получил минимум одну из перечисленных выплат, ему уже нет необходимости подавать повторно заявление о предоставлении им конкретной выплаты. В случае, если гражданин еще не подавал такое заявление и, соответственно, не получал ни одной из указанных мер социальной поддержки, он имеет право на обращение в Пенсионный Фонд РФ до 1 апреля 2021 года с заявлением на получение выплаты.

Также одним из практических проявлений "социального казначейства" может послужить всевозможное информационное обеспечение граждан о РФ о том, каким образом они смогут получить социальные выплаты, которые предоставляются в качестве мер социальной поддержки (с помощью каких средств они смогут это сделать, какие услуги необходимо выбрать, чтобы правильно заполнить заявление, в какой срок нужно написать заявление и т.д.). На сегодняшний день подобное обеспечение населения информацией происходит через портал Государственный услуг[11] на основании ФЗ[12], правил информационного обеспечения, установленных Постановлением

Правительства РФ[13]. Сегодня оповещение населения существует в связи с:

- 1) рождением ребенка;
- 2) установлением инвалидности;
- 3) наступлением пенсионного возраста.

Министерство труда и социальной защиты в уже упомянутых разъяснениях рекомендует гражданам до наступления указанных ситуаций для дальнейшего комфортного использования портала государственных услуг и получения желаемых услуг эффективно и оперативно определяет следующий порядок действий:

- а) зайти в свой личный кабинет на портале Государственный услуг;
- б) перейти в раздел "Документы и данные";
- в) выбрать в разделе "Документы и данные" вкладку "Льготы и выплаты";
- г) разрешить обработку данных.

Когда гражданин оформит все надлежащим образом, как поясняет Минтруд РФ, если наступит одна из трех указанных выше ситуаций, к примеру, наступление пенсионного возраста, через некоторое время в личном кабинете такого гражданина появятся сведения о том, какие ему положены в связи с наступлением данной ситуации меры социальной помощи.

Кроме того, важно будет выделить и то, что с 1 июля 2021 года будет начата работа Единого контактного центра Ретроспективное оповещение – о пособиях и выплатах, право на которые возникло ранее, пока не предусмотрено, но стоит иметь в виду, что с 1 июля этого года начнет работать Единый контакт-центр взаимодействия с гражданами[14] (далее по тексту – "Центр"), целью создания которого является оперативное предоставление необходимой информации о мерах социальной поддержки. Полагается, что сотрудники данного Центра будут консультировать граждан о возможных для них социальных мерах, сведения о которых представлены в Единой государственной системе социального обеспечения[15].

Указанной выше системе в будущем будет предоставлена наиболее полная информация о доходах семей, назначаемых им выплатах, пособиях и льготах (из федерального, регионального и местного бюджетов); данная процедура служит для эффективной оценки уровня нуждаемости каждой конкретной семьи. В учет будут включены следующие сведения:

- а) об имуществе гражданина;
- б) о вкладах в банках и других активах;
- в) о составе семьи.

Стоит указать, что заместитель министра по труду и социальной защите Алексей Скляр в интервью «Российской газете» [16] сообщил, что до истечения 2021 года в Проект информационного обеспечения граждан при помощи портала Государственных услуг будет допол-

нен список ситуаций, в связи с наступлением которых гражданам должна быть прислана информация о полагаемых им мерах социальной поддержки:

- 1) наступление определенного возраста;
- 2) присвоение звания "Ветеран труда";
- 3) сиротство.

Так, на основании всего вышеизложенного мы постараемся дать наиболее полное определение для такого понятия как "Социальное казначейство".

Социальное казначейство – онлайн-ресурс (платформа), при помощи которой любой гражданин РФ будет оперативно проинформирован о возможном получении социальной помощи, в кратчайшие сроки сможет получить такую помощь на любом из уровней (в том числе, региональном и муниципальном уровнях). Стоит сказать, что постепенно «Социальное казначейство» станет механизмом, обслуживающим большую часть всех оказываемых услуг по информированию и назначению социальной помощи гражданам (одной из его функций станет анализ сведений о доходах семей, о предоставленных им мер социальной помощи и льготах).

Кроме того, стоит сказать, что "Социальное казначейство" будет обладать информацией как о выплатах, предоставляемых гражданам РФ, так и о их трудовой деятельности. Полагаем, данная онлайн-платформа в будущем унифицирует и улучшит сферу трудовых отношений. Базовым звеном в этом станет еще одна платформа «Работа в России»; при применении такой платформы во время ситуации, аналогичной сегодняшней (пандемии), лица, ищущие работу, смогут в дистанционном формате (режиме "Онлайн") встать на биржу труда; им будут выплачиваться пособия по безработице совокупно с доплатами в размере 3000 рублей на ребенка до 18 лет [17]. Интересным на наш взгляд, является мнение по этому вопросу высказанное группой ученых. Согласимся, что центры занятости запрашивают у других государственных органов (Пенсионного фонда РФ, органов ЗАГС, МВД и др.) в электронном виде сведения, необходимые для регистрации гражданина в качестве безработного и назначения пособия по безработице [18, с.13-33].

Если вновь обратиться к той функции "Социального казначейства", которая заключается в предоставлении мер социальной поддержки семьям с детьми, то, как нам кажется, она нуждается в доработке. На сегодняшний день такие социальные выплаты семьям предоставляются в фиксированном размере. Однако было бы эффективнее выплачивать больше денежных средств тем, кому действительно нужна

материальная поддержка государства, исходя из анализа доходов семьи, судя по реальной картине. В таком случае есть возможность, что в будущем будет осуществляться определение сбалансированной суммы мер социальной поддержки для конкретного человека в зависимости от критериев, которые могут повлиять на рост общего дохода семьи, ее благосостояния: наличие квартиры в собственности или же съемного жилья, наличие вкладов, кредитов и т.п.

Также неплохой перспективой для развития механизмов в "Социальном казначействе" видится добавление информации о мерах поддержки населения в натуральной форме. В этом есть смысл, когда речь идет о целевом расходовании денежных средств, например, на покупку лекарств или оборудования для инвалидов и т.п. Возможно, со временем в базу «Социального казначейства» добавят сведения о натуральных мерах поддержки граждан, например, о денежных средствах на лекарства или средствах на оборудование для реабилитации инвалидов.

Пандемия и сопутствующие ей последствия достаточно четко показали на недостатки системы предоставления мер социальной поддержки населения; указали на видимую нехватку эффективного инструмента-проводника мер социальной поддержки до граждан. Данную мысль можно продолжить словами В.Ш.Шайхатдинова, который говорит о том, что существующая в РФ система законодательства в области, касающейся выплат на детей, ни по форме, ни по содержанию не может быть признана оптимальной постольку, поскольку существующие нормативно-правовые акты в недостаточной степени обеспечивают детей и их родителей той социальной безопасностью, в которой они нуждаются. В связи с этим необходимо ввести дополнительные меры социальной поддержки, например, ежемесячное пособие на ребенка из федерального бюджета, а также повысить его размер [19, с.51-59]. Мы согласны с мнением Владимира Шамильевича, но при этом хотелось бы добавить, что в связи со сложившейся ситуаций нужно не только ввести такие дополнительные меры, но и обеспечить их нормальное функционирование, гарантирующее свободный доступ к ним.

Не менее важным изменением (способным внести вклад в развитие и совершенствование "Социального казначейства"), по нашему мнению, стало бы закрепление такого способа на портале Государственных услуг, а расчет должен происходить в Личном Кабинете для того, чтобы граждане были осведомлены о том, на какие выплаты они имеют право.

Список использованных источников:

1. Круглов В.В., Плешакова И.Н. О некоторых организационно-правовых мерах реализации государственной политики РФ в условиях развивающейся рыночной экономики // Финансовая экономика. — 2019. — № 1. — С. 751-754.
2. Григорьев И.В. Право социального обеспечения. — 6-е изд. — М.: Юрайт, 2021. — 273 с.
3. Федеральный закон от 22.08.2004 г. № 122-ФЗ - ФЗ "О внесении изменений в законодательные акты РФ и признании утратившими силу некоторых законодательных актов РФ в связи с принятием федеральных законов "О внесении изменений и дополнений в Федеральный закон "Об общих принципах организации законодательных (представительных) и исполнительных органов государственной власти субъектов Российской Федерации" и "Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации" [Электронный ресурс] // СПС КонсультантПлюс: Законодательство: Версия Проф. - URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_49025/ (дата обращения: 20.02.2021).
4. Агафонов В.А. Актуальные проблемы права социального обеспечения [Электронный ресурс] // М.: Юрайт. - 2021. - Режим доступа: <https://urait.ru/bcode/475185> (дата обращения: 04.04.2021).
5. Григорьев И.В. Право социального обеспечения краткий курс лекций — 3-е изд. — М.: Юрайт, 2014. — 211 с.
6. Филиппова Э.М. О принципах в праве социального обеспечения [Электронный ресурс] // Вестник ЮУрГУ. - 2013. - №2. - Режим доступа: <https://cyberleninka.ru/article/n/o-printsipah-v-prave-sotsialnogo-obespecheniya> (дата обращения: 04.04.2021).
7. Указ Президента РФ от 7 апреля 2020 г. № 249 "О дополнительных мерах социальной поддержки семей, имеющих детей" [Электронный ресурс] // СПС КонсультантПлюс: Законодательство: Версия Проф. - URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_349618/ (дата обращения: 14.03.2021).
8. Указ Президента РФ от 23 июня 2020 г. № 412 "О единовременной выплате семьям, имеющим детей" [Электронный ресурс] // СПС КонсультантПлюс: Законодательство: Версия Проф. - URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_355630/ (дата обращения: 15.03.2021).
9. Разъяснения Министерства труда и социальной защиты РФ от 28 июня 2020 г. "Разъяснения о порядке перечисления новой единовременной выплаты в 10 тыс. рублей" [Электронный ресурс] // СПС КонсультантПлюс: Законодательство: Версия Проф. - URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_355892/ (дата обращения: 15.03.2021).
10. Указ Президента РФ от 17 декабря 2020 г. № 797 "О единовременной выплате семьям, имеющим детей" [Электронный ресурс] // СПС КонсультантПлюс: Законодательство: Версия Проф. - URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_371225/ (дата обращения: 15.03.2021).
11. Портал государственных услуг Рос. Федерации [Электронный ресурс] // СПС КонсультантПлюс: Законодательство: Версия Проф. - URL: <https://www.gosuslugi.ru/> (дата обращения: 28.03.2021).
12. Федеральный закон от 17.07.1999 г. № 178-ФЗ "О государственной социальной помощи" [Электронный ресурс] // СПС КонсультантПлюс: Законодательство: Версия Проф. - URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_23735/ (дата обращения: 15.03.2021).
13. Постановление Правительства РФ от 03.12.2020 г. № 1994 "Об утверждении Правил информирования гражданина о правах, возникающих в связи с событием, наступление которого предоставляет ему возможность получения мер социальной защиты (поддержки), социальных услуг, предоставляемых в рамках социального обслуживания и государственной социальной помощи, иных социальных гарантий и выплат, а также об условиях их назначения и предоставления и о внесении изменений в Положение о Единой государственной информационной системе социального обеспечения" [Электронный ресурс] // СПС КонсультантПлюс: Законодательство: Версия Проф. - URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_369849/ (дата обращения: 03.03.2021).
14. Приказ Министерства труда и социальной защиты РФ от 28.05.2019 г. №360 "Об информационной системе "Единый контакт-центр взаимодействия с гражданами" [Электронный ресурс] // СПС КонсультантПлюс: Законодательство: Версия Проф. - URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_328384/ (дата обращения: 03.03.2021).
15. Единая государственная информационная система социального обеспечения [Электронный ресурс] // URL: <http://egisso.ru/site/client/#/> (29.03.2021).
16. Интервью заместителя министра труда и социальной защиты Алексей Скляра // Сайт Ми-

- нистерства труда и социальной защиты Российской Федерации. - 27 ноября 2019. - URL: <https://mintrud.gov.ru/social/184> (дата обращения: 30.03.2021).
17. Детские пособия [Электронный ресурс] // 30 июля 2020. - URL: <http://detskie-posobiya.molodaja-semja.ru/news/vyplata-3000-rublej-na-rebenka/> (дата обращения 01.04.2021)
 18. Головина С.Ю., Раманкулов К.С., Томашевский К.Л., Хасенов М.Х. Трудовое право и социальное обеспечение в государствах ЕАЭС в условиях пандемии COVID-19: опыт Беларуси, Казахстана, Кыргызстана и России // Российское право: образование, практика, наука. — 2020. — № 4 (118). С. 13-33.
 19. Шайхатдинов В.Ш. Проблемы модернизации российского законодательства о социальном обеспечении в современный период // Академический юридический журнал. — 2018. — № 1 (71). С. 51-59.

References:

1. Kruglov V.V., Pleshakova I.N. O nekotorykh organizatsionno-pravovykh merakh realizatsii gosudarstvennoy politiki RF v usloviyakh razvivayushcheysya rynochnoy ekonomiki // Finansovaya ekonomika. — 2019. — № 1. — S. 751-754.
2. Grigoryev I.V. Pravo sotsialnogo obespecheniya. — 6-e izd. — M.: Yurayt, 2021. — 273 s.
3. Federalny zakon ot 22.08.2004 g. № 122-FZ - FZ "O vnesenii izmeneniy v zakonodatelnye akty RF i priznanii utrativshimi silu nekotorykh zakonodatelnykh aktov RF v svyazi s prinyatiyem federalnykh zakonov "O vnesenii izmeneniy i dopolneniy v Federalny zakon "Ob obshchikh printsipakh organizatsii zakonodatelnykh (predstavitelnykh) i ispolnitelnykh organov gosudarstvennoy vlasti subyektov Rossyskoy Federatsii" i "Ob obshchikh printsipakh organizatsii mestnogo samoupravleniya v Rossyskoy Federatsii" [Elektronnyy resurs] // SPS KonsultantPlyus: Zakonodatelstvo: Versiya Prof. - URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_49025/ (data obrashcheniya: 20.02.2021).
4. Agafonov V.A. Aktualnye problemy prava sotsialnogo obespecheniya [Elektronnyy resurs] // M.: Yurayt. - 2021. - Rezhim dostupa: <https://urait.ru/bcode/475185> (data obrashcheniya: 04.04.2021).
5. Grigoryev I.V. Pravo sotsialnogo obespecheniya kratky kurs lektsy — 3-e izd. — M.: Yurayt, 2014. — 211 s.
6. Filippova E.M. O printsipakh v prave sotsialnogo obespecheniya [Elektronnyy resurs] // Vestnik YuUrGU. - 2013. - №2. - Rezhim dostupa: <https://cyberleninka.ru/article/n/o-printsipah-v-prave-sotsialnogo-obespecheniya> (data obrashcheniya: 04.04.2021).
7. Ukaz Prezidenta RF ot 7 aprelya 2020 g. № 249 "O dopolnitelnykh merakh sotsialnoy podderzhki semey, imeyushchikh detey" [Elektronnyy resurs] // SPS KonsultantPlyus: Zakonodatelstvo: Versiya Prof. - URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_349618/ (data obrashcheniya: 14.03.2021).
8. Ukaz Prezidenta RF ot 23 iyunya 2020 g. № 412 "O edinovremennoy vyplate semyam, imeyushchim detey" [Elektronnyy resurs] // SPS KonsultantPlyus: Zakonodatelstvo: Versiya Prof. - URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_355630/ (data obrashcheniya: 15.03.2021).
9. Razyasneniya Ministerstva truda i sotsialnoy zashchity RF ot 28 iyunya 2020 g. "Razyasneniya o poryadke perechisleniya novoy edinovremennoy vyplaty v 10 tys. rubley" [Elektronnyy resurs] // SPS KonsultantPlyus: Zakonodatelstvo: Versiya Prof. - URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_355892/ (data obrashcheniya: 15.03.2021).
10. Ukaz Prezidenta RF ot 17 dekabrya 2020 g. № 797 "O edinovremennoy vyplate semyam, imeyushchim detey" [Elektronnyy resurs] // SPS KonsultantPlyus: Zakonodatelstvo: Versiya Prof. - URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_371225/ (data obrashcheniya: 15.03.2021).
11. Portal gosudarstvennykh uslug Ros. Federatsii [Elektronnyy resurs] // SPS KonsultantPlyus: Zakonodatelstvo: Versiya Prof. - URL: <https://www.gosuslugi.ru/> (data obrashcheniya: 28.03.2021).
12. Federalny zakon ot 17.07.1999 g. № 178-FZ "O gosudarstvennoy sotsialnoy pomoshchi" [Elektronnyy resurs] // SPS KonsultantPlyus: Zakonodatelstvo: Versiya Prof. - URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_23735/ (data obrashcheniya: 15.03.2021).
13. Postanovleniye Pravitelstva RF ot 03.12.2020 g. № 1994 "Ob utverzhdenii Pravil informirovaniya grazhdanina o pravakh, vznikayushchikh v svyazi s sobytiyem, nastupleniye kotorogo predstavlyaet emu vozmozhnost polucheniya mer sotsialnoy zashchity (podderzhki), sotsialnykh uslug, predstavlyaemykh v ramkakh sotsialnogo obsluzhivaniya i gosudarstvennoy sotsialnoy pomoshchi, inykh sotsialnykh garanty i vyplat, a takzhe ob usloviyakh ikh naznacheniya i pre-

- dostavleniya i o vnesenii izmeneny v Polozheniye o Yedinoy gosudarstvennoy informatsionnoy sisteme sotsialnogo obespecheniya" [Elektronny resurs] // SPS KonsultantPlyus: Zakonodatelstvo: Versiya Prof. - URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_369849/ (data obrashcheniya: 03.03.2021).
14. Prikaz Ministerstva truda i sotsialnoy zashchity RF ot 28.05.2019 g. №360 "Ob informatsionnoy sisteme "Ediny kontakt-tsentri vzaimodeystviya s grazhdanami" [Elektronny resurs] // SPS KonsultantPlyus: Zakonodatelstvo: Versiya Prof. - URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_328384/ (data obrashcheniya: 03.03.2021).
 15. Yedinaya gosudarstvennaya informatsionnaya sistema sotsialnogo obespecheniya [Elektronny resurs] // URL: <http://egisso.ru/site/client/#/> (29.03.2021).
 16. Intervyu zamestitelya ministra truda i sotsialnoy zashchity Aleksey Sklyara // Sayt Ministerstva truda i sotsialnoy zashchity Rossyskoy Federatsii. - 27 noyabrya 2019. - URL: <https://mintrud.gov.ru/social/184> (data obrashcheniya: 30.03.2021).
 17. Detskiye posobiya [Elektronny resurs] // 30 iyulya 2020. - URL: <http://detskie-posobiya.molodaja-semja.ru/news/vyplata-3000-rublej-na-rebenka/> (data obrashcheniya 01.04.2021)
 18. Golovina S.Yu., Ramankulov K.S., Tomashevsky K.L., Khasenov M.Kh. Trudovoye pravo i sotsialnoye obespecheniye v gosudarstvakh YeAES v usloviyakh pandemii COVID-19: opyt Belarusi, Kazakhstana, Kyrgyzstana i Rossii // Rossyskoye pravo: obrazovaniye, praktika, nauka. — 2020. —№ 4 (118). S. 13-33.
 19. Shaykhatdinov V.Sh. Problemy modernizatsii rossyskogo zakonodatelstva o sotsialnom obespechenii v sovremenny period // Akademichesky yuridichesky zhurnal. —2018. —№ 1 (71). S. 51-59.

УДК 349.2

А.М. Кадырова¹

**¹студентка 2 курса колледжа «Әділет»
Каспийского общественного университета,
Республика Казахстан, г.Алматы**

*Научный руководитель - Испаева Ш.С.,
преподаватель специальных дисциплин
высшей категории колледжа «Әділет»
Каспийского общественного университета,
Республика Казахстан, г.Алматы*

ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ ОТНОШЕНИЙ ЗАЁМНОГО ТРУДА

Аннотация

Данная статья посвящена вопросу заемного труда в современном мире, применения заемного труда в мире, преимущества и недостатки использования заемного труда. Рассмотрены понятия аутсорсинг, аутстаффинг, лизинг персонала. Анализ законодательного регулирования заемного труда в Республике Казахстан как нестандартная форма занятости. Изменения в трудовом законодательстве защитит работников от недобросовестных участников рынка, обеспечит равенство прав заемных работников и постоянных работников, а также надзор за деятельностью частных кадровых агентств.

Ключевые слова: заемный труд, аутсорсинг, аутстаффинг, лизинг персонала, заемные работники, направляющая сторона, принимающая сторона, прикомандирование.

А.М.Қадырова¹

**¹Каспий қоғамдық университеті
«Әділет» колледжінің 2 курс студенті,
Қазақстан Республикасы, Алматы қ.**

ҚАРЫЗДЫҚЕҢБЕК ҚАТЫНАСТАРЫН ҚҰҚЫҚТЫҚ РЕТТЕУ

Аңдатпа

Бұл мақала қазіргі әлемдегі қарыздық еңбек мәселесіне, әлемде қарыздық еңбекті қолдану, қарыздық еңбекті пайдаланудың артықшылықтары мен кемшіліктеріне арналған. Аутсорсинг, аутстаффинг, персоналды лизинг ұғымдары қарастырылады. Жұмыспен қамтудың стандартты емес нысаны ретінде Қазақстан Республикасындағы қарыздық еңбекті заңнамалық реттеуді талдау. Еңбек заңнамасындағы өзгерістер жұмысшыларды нарықтың жосықсыз қатысушыларынан қорғайды, қарыздық жұмысшылар мен тұрақты жұмысшылардың құқықтарының теңдігін, сондай-ақ жеке кадр агенттіктерінің қызметіне қадағалауды қамтамасыз етеді.

Түйінді сөздер: қарыздық еңбек, аутсорсинг, аутстаффинг, персонал лизингі, қарыздық қызметкерлер, жіберуші тарап, қабылдаушы тарап, іссапар.

A.M. Kadyrova¹

¹second year student of Adilet College,
Caspian Social University,
the Republic of Kazakhstan, Almaty

LEGAL REGULATION OF RELATIONS IN THE FIELD OF AGENCY WORK

Abstract

This article is devoted to the issue of agency work in the modern world, the use of agency work in the world, the advantages and disadvantages of using agency work. The concepts of outsourcing, outstaffing, personnel leasing are considered. Analysis of the legislative regulation of contingent labor in the Republic of Kazakhstan as a non-standard form of employment. Changes in labor legislation will protect workers from unscrupulous market participants, ensure equality of rights for precarious workers and permanent workers, as well as oversee the activities of private recruiting agencies.

Keywords: agency work, outsourcing, outstaffing, personnel leasing, agency workers, sending party, receiving party, secondment.

Право на свободу труда, свободный выбор рода деятельности и профессии закреплено в Конституции Республики Казахстан в статье 24[1]. Современный рынок труда характеризуется подвижностью и мобильностью рабочей силы, которая находится под влиянием не только законов рыночной экономики, но и развитием технологий, научно-технического прогресса. Технологии цифровизации трансформируют современный рынок труда, который предоставляет полную свободу выбора места работы и способа осуществления трудовой функции.

Поэтому участники рынка труда продавцы, покупатели рабочей силы разнообразны. Появляются проблемы с правовым регулированием занятости, трудоустройства, изменением характера трудовых правоотношений, что требует защиты прав работников.

В условиях рыночной экономики и цифровизации рынка гарантировать трудоустройство всех граждан невозможно, поэтому особенно актуальным становится вопрос установления баланса при формировании кадрового состава между работодателем и будущим работником. Структурная перестройка производства, конкурентоспособность меняют механизмы регулирования социально-трудовых отношений и системы социальной защиты занятого населения. Для сохранения бизнеса работодатель использует новые технологии и формы

привлечения работников. Это прежде всего заемный труд через специальные частные и государственные центры занятости, путем передачи сотрудников в компанию, на выполнение работы по своему должностному функционалу. Тем самым увеличиваются различные формы использования временной занятости. Заемный труд является относительно новым явлением не только в Казахстане, но и в других странах мира.

В 2017 году была создана рабочая группа для выработки предложений по решению проблемных социально-трудовых вопросов АО «АрселорМиталл Темиртау» о применении заемного труда в АО «АМТ». Представитель Управления по Инспекции труда Карагандинской области привел статистику несчастных случаев с аутстафферами. Федерация Профсоюзов РК направило предложение о запрете заемного труда. Прежде всего это было вызвано тем, что у работников аутстаффинга не равные права с основными работниками. Это заработная плата, эксплуатация работников, защита здоровья работников, социальное страхование работников от несчастных случаев. Заемный труд находился вне правового поля. Была поднята чрезвычайно важная проблема по регулированию заемного труда [2].

Изменения в Трудовом кодексе РК с января 2021 года закрепили правовой статус работников направляющей стороны, путем внедрения

персонала не в штат, а через заключение трудового договора с кадровым агентством, что и определяет **актуальность данной работы**.

С 2016 года в Казахстане применяется институт прикомандирования. Прикомандирование оформляется путем подписания дополнительного соглашения к трудовому договору с указанием места выполнения работы на период прикомандирования. По окончании срока прикомандирования работодатель обязуется предоставить работнику место работы (должность), которое (которую) работник занимал до прикомандирования.

Рассмотрим вопросы заемного труда. Существует несколько различных вариантов заемного труда: аутстаффинг, аутсорсинг и т.д.

Понятия: Заемный труд - это работа, которую выполняет физическое лицо по распоряжению своего работодателя, но в интересах иного физического или юридического лица. В заемном труде выделяют стороны:

□ направляющая сторона – юридическое лицо, в том числе филиал иностранного юридического лица, зарегистрированного в порядке, установленном законодательством Республики Казахстан, в соответствии с учредительными документами, осуществляющие деятельность по оказанию услуг по представлению персонала;

□ работник направляющей стороны – работники, привлекаемые для работы в соответствии с договором на оказание услуг по предоставлению персонала;

□ принимающая сторона – юридическое или физическое лицо, индивидуальный предприниматель, в том числе крестьянское (фермерское) хозяйство, привлекающее для работы работников направляющей стороны, в соответствии с договором на оказание услуг по предоставлению персонала.

В мире аутстаффинг по-разному регулируется государственными законами. В Америке, например, разрешено предоставление персонала не более чем на 15 дней. В Бельгии, если труд заемного работника используется более 6 месяцев, такой сотрудник становится постоянным [3, с.60]. В законодательстве зарубежных стран жестко оговариваются конкретные случаи, когда предприятие может использовать заемный труд, – круг профессий, отрасли, размер заработной платы и дополнительные выплаты. Так, в законодательстве некоторых стран предусмотрены нормы, согласно которым заработная плата «заемного» работника не может быть меньше, чем у занятых постоянно.

Легализация и регламентирование заемно-

го труда в мире были сделаны в 1990-е годы. В законе государства Люксембург 1994 года появился специальный раздел, посвященный порядку временного прикомандирования работников к другим предприятиям. В 1997 году Международная организация труда признала заемный труд. Была принята Конвенция № 181, посвященная частным агентствам занятости, которые получили право найма работников с целью предоставления их третьей стороне. В Южной Корее был принят закон о защите прав наемных работников. В 2007 году корейские кадровые агентства активно пропагандировали эффективность механизма, по привлечению заемного труда. В Южной Корее около 35% корейцев из 15 миллионов трудоспособного населения работают по гражданско-правовым договорам. На североамериканском континенте механизм заемного труда послужил решением проблемы роста безработицы в кризис число американцев, работающих без прямого трудового договора, в 2008 году увеличилось практически вдвое. В Канаде лидером в вопросе поддержки заемного труда стала Провинция Онтарио, принявшая Билль № 139, устанавливающий гарантии временным работникам и предусматривающий положения о вознаграждении агентству в случае прямого найма временного работника. Российское законодательство в отношении заемного труда с 2016 года легализовало только две его формы аутсорсинг и по договору о предоставлении персонала, при этом второй вариант возможен только при участии кадрового агентства, получившим соответствующую аккредитацию [4].

Аутсорсинг, аутстаффинг и лизинг персонала эффективно применяется в бизнесе при найме персонала. Все эти три понятия закрепляют статус работников и способы выполнения работы. Регулирование труда таких работников в большей степени основан на договоре оказания услуг.

Аутсорсинг (от англ. outsourcing – за пределами ресурса) – это выполнение определенной работы силами другой компании т.е. предоставление услуги. Работодатель обращается к аутсорсинговой компании, которая предлагает такие услуги и тем самым может привлечь сотрудников «со стороны». Заработную плату получают за конкретно выполненную работу по конечному результату.

Аутстаффинг (англ. outstaffing - вывод из штата) – это вывод уже работающих сотрудников из штата компании с оформлением в штат компании-подрядчика, т.е. предоставление персонала. Специалисты остаются выполнять должности на своих местах, но формально меняют работодателя. Компания-провайдер, ко-

торая приняла работников, будет вести кадровый учет и платить налоги. За это аутстафферу полагается вознаграждение (обычно процент от оклада). Преимущества аутстаффинга идеально для специалистов «на удалёнке».

Лизинг можно отнести к разновидности аутстаффинга, потому что в обоих случаях компания сотрудничает с аккредитованным кадровым агентством. При лизинге работодатель «арендует» нужных специалистов в штате агентства. От аутсорсинга лизинг отличается тем, что компания может взять «напрокат» только отдельных специалистов, тогда как договор на аутсорсинг можно заключить и с целой компанией, и с отдельным профессионалом. Лизинг помогает решить задачу, когда специалист нужен «здесь и сейчас», и у компании нет времени на поиски. Это хороший вариант для сезонных, разовых, проектных работ. У лизинговых сотрудников нередко более низкий уровень ответственности перед фактическим работодателем [5].

Недостатки заемного труда. Появление новых технологий вызвало к жизни создание систем ключевого персонала, с которым заключаются обычные трудовые договоры, и «периферийных» работников, от чьих услуг легко отказаться [6, с.47].

Права заемных работников защищены в гораздо меньшей степени. У них нет гарантий постоянной занятости, рост безработицы и условия труда могут отличаться от постоянных работников. Трудовые отношения могут быть расторгнуты работодателем в любое время, короткая продолжительность или нестабильность договоров, отсутствуют гарантии и компенсации. В случае расторжения трудового договора, работник не может обратиться в профсоюзный орган, так как временный работник не является членом профсоюзной организации предприятия. Не урегулированы вопросы заемного труда в соглашениях о социальном партнерстве на республиканском, отраслевом, региональном уровне и на уровне организаций в форме коллективных договоров.

Заемные работники.

В Республике Казахстан в 2021 году были введены изменения в Гражданский кодекс РК, Трудовой кодекс РК. В соответствии со статьей 687-1 «Договор на оказание услуг по предоставлению персонала»: По договору на оказание услуг по предоставлению персонала одна сторона (направляющая сторона) направляет своего работника для выполнения работы в интересах, под управлением и контролем другой стороны (принимающая сторона) [7].

Статья 137-1 Трудового кодекса РК регулирует предметно вопросы по предоставлению персонала. «Порядок осуществления деятель-

ности по оказанию услуг по предоставлению персонала»: Направляющая сторона заключает трудовой договор либо дополнительное соглашение к трудовому договору и направляет работников к принимающей стороне для выполнения работниками направляющей стороны трудовых функций, определенных их трудовыми договорами, в интересах, под управлением и контролем принимающей стороны. Направляющая сторона является работодателем для работников направляющей стороны и обладает правами и обязанностями, предусмотренными Трудовым Кодексом [8].

Направление работника направляющей стороны к принимающей стороне допускается после подписания работником и направляющей стороной трудового договора либо дополнительного соглашения к трудовому договору с указанием места выполнения работы у принимающей стороны.

Направление работника направляющей стороны к принимающей стороне для выполнения тяжелых работ, работ с вредными и (или) опасными условиями труда допускается при условии наличия результатов аттестации производственных объектов по условиям труда принимающей стороны, а также ознакомления работника направляющей стороны с такими результатами по его рабочему месту.

Законодательно урегулирован вопрос о защите прав работников от несчастного случая при исполнении им трудовых обязанностей в соответствии с Законом РК «Об обязательном страховании работника от несчастных случаев при исполнении им трудовых (служебных) обязанностей» [9]. Направляющая сторона не вправе направлять, а принимающая сторона не вправе допускать к рабочему месту работника направляющей стороны, незастрахованного по обязательному страхованию работника от несчастных случаев при исполнении им трудовых (служебных) обязанностей. Поэтому охрана труда работников, жизнь и здоровье работников при исполнении трудовых обязанностей один из основных вопросов в трудовых правоотношениях. Недобросовестные работодатели скрывают и не расследуют несчастные случаи происшедшие с работниками с которыми заключены напрямую трудовые договора. В условиях привлечения работников по новым формам правового регулирования охраны труда обеспечит и повысит ответственность сторон как работодателя, так и кадровых агентств перед работниками.

Прекращение правоотношений с заемными работниками является день, указанный в уведомлении, направляемом принимающей стороной направляющей стороне, об истечении срока привлечения работников направляющей

стороны принимающей стороной.

Условия и порядок выполнения работы работниками направляющей стороны определяются договором на оказание услуг по предоставлению персонала, который заключается между направляющей и принимающей сторонами согласно гражданскому законодательству Республики Казахстан.

Положения договора на оказание услуг по предоставлению персонала, ухудшающие положение работников направляющей стороны по сравнению с трудовым законодательством Республики Казахстан, признаются недействительными и не подлежат применению. Принимающая сторона обязана соблюдать права работников направляющей стороны при регулировании режима труда и отдыха, предусмотренного трудовым законодательством Республики Казахстан. Принимающая сторона это: физическое или юридическое лицо, ИП, в том числе крестьянское или фермерское хозяйство, привлекающие для работы работников направляющей стороны, в соответствии с договором на оказание услуг по предоставлению персонала, расположенные на территории Республики Казахстан.

Запрещается допущение принимающей стороной дискриминации в сфере оплаты труда в отношении работников направляющей стороны при заключении договора на оказание услуг по предоставлению персонала. Работник направляющей стороны имеет право на отказ от выполнения работы при возникновении ситуации, создающей угрозу его здоровью или жизни, с извещением об этом представителя принимающей стороны и представителя работодателя, а также имеет иные права и несет обязанности, предусмотренные Трудовым Кодексом.

В соответствии со статьей 123 п.6 Трудового кодекса: Работодатель или принимающая сторона обязаны создать работникам, работникам направляющей стороны условия, необходимые для нормальной работы и обеспечения полной сохранности вверенного им имущества[8].

Принимающая сторона несёт ответственность за расследование несчастного случая, связанного с трудовой деятельностью работника направляющей стороны, а также профессиональными заболеваниями на производстве.

Необеспечение расследования несчастных случаев, связанных с трудовой деятельностью, в соответствии с требованием трудового законодательства Республики Казахстан влечёт ад-

министративную ответственность в порядке ст. 95 Кодекса «Об административных правонарушениях» - штраф на:

- субъектов малого предпринимательства или некоммерческие организации – в размере 35 МРП;
- на субъектов среднего предпринимательства – в размере 70 МРП;
- на субъектов крупного предпринимательства – в размере 140 МРП [10].

Анализ действующего законодательства рассматривает заемный труд для создания баланса отношений работника направляющей стороны, работодателя принимающей стороны и кадрового агентства. Защита прав работника направляющей стороны через кадровое агентство. В настоящее время в Республике Казахстан заемный труд может быть использован как альтернатива, для регулирования труда отдельных категорий работников на временную работу. Цифровая реальность определяет новый статус работников, новые взаимоотношения с работой. Всё больше вопросов будет появляться с альтернативными формами занятости на выполнение определенной работы по конечному результату, которое будет осуществляться в рамках правового регулирования гражданского законодательства.

Таким образом, в Республике Казахстан заемный труд регулируется законодательством. Закреплены вопросы регулирования прав и обязанностей принимающей и направляющей стороны, охраны труда, страховые выплаты в случае наступления несчастного случая на производстве, социальная защита работников, заработная плата в соответствии с квалификацией, предусмотрена материальная ответственность, защита работников на производствах с вредными и опасными условиями труда. Законодательное регулирование заемного труда как нестандартную форму занятости защитит работников от недобросовестных участников рынка, обеспечит равенство прав заемных работников и постоянных работников, а также надзор за деятельностью частных кадровых агентств. Гибкость и мобильность рыночных отношений требует введения альтернативных и дополнительных способов решения проблем правового регулирования труда. Развитие в Республике Казахстан института заемного труда делает необходимым дальнейшее совершенствование нормативно-правовой базы в сфере трудовых отношений, участие независимых профсоюзов и создание соглашений о социальном партнерстве в сфере заемного труда.

Список использованных источников:

1. Конституция Республики Казахстан от 30 августа 1995 г. (с изменениями и дополнениями) [Электронный ресурс]//Информационная система ПАРАГРАФ.- URL:https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=1039594 (дата обращения: 13.04.2021).

2. Профсоюзы предложили включить в Трудовой кодекс РК статью о запрете заемного труда) [Электронный ресурс]//<http://magnitka.jaktau.kz/?p=13524>(дата обращения: 12.04.2021).
3. Коршунова Т.Ю. Осторожно – аутстаффинг // Кадровик.Ру. – 2012. – № 4 - С. 60-67
4. Заемный труд в Казахстане: решил ли новый трудовой кодекс проблему с его легализацией. [Электронный ресурс] //https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=33119752#pos=19;-58 (дата обращения: 07.04.2021).
5. Аутсорсинг, лизинг и аутстаффинг персонала [Электронный ресурс] // Интернет-журнал «Бизнес.Ру». - 30 октября 2019. – URL: <https://www.business.ru/article/2347-aoutsorsing-i-lizing-personala> (дата обращения: 12.04.2021).
6. Булатова Г.А. Формирование гибкого рынка труда при переходе к инновационной экономике // Экономика. Профессия. Бизнес. – 2015. – №2. – С. 47-50.
7. Гражданский кодекс Республики Казахстан (Особенная часть) от 1 июля 1999 года № 409-І (с изменениями и дополнениями)[Электронный ресурс]//Информационная система ПАРАГРАФ.- URL:https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=1039594 (дата обращения: 16.04.2021).
8. Трудовой кодекс РК от 23 ноября 2015 г. № 414-V (с изменениями и дополнениями)[Электронный ресурс]//Информационная система ПАРАГРАФ.- URL:https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=1039594 (дата обращения: 13.04.2021).
9. Закон Республики Казахстан от 7 февраля 2005 года № 30-ІІІ «Об обязательном страховании работника от несчастных случаев при исполнении им трудовых (служебных) обязанностей» (с изменениями и дополнениями) [Электронный ресурс]//Информационная система ПАРАГРАФ.-https://online.zakon.kz/document/?doc_id=1052939(дата обращения: 16.04.2021).
10. Кодекс РК «Об административных правонарушениях» от 5 июля 2014 года № 235-V(с изменениями и дополнениями)[Электронный ресурс]//Информационная система ПАРАГРАФ.- URL:https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=1039594 (дата обращения: 16.04.2021).

References:

1. Konstitutsiya Respubliki Kazakhstan ot 30 avgu-sta 1995 g. (s izmeneniyami i dopolneniyami) [Elektronny resurs] // Informatsionnaya sistema PARAGRAF. - URL: https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=1039594 (data obrashcheniya: 13.04.2021).
2. Profsoyuzu predlozhili vklyuchit v Trudovoy kodeks RK statyu o zaprete zayemnogo truda) [Elektronny resurs] // <http://magnitka.jaktau.kz/?p=13524> (data obrashcheniya: 12.04.2021).
3. Korshunova T.Yu. Ostorozhno – autstaffing // Kadrovik.Ru. – 2012. – № 4 - S. 60-67
4. Zayemny trud v Kazakhstane: reshil li novy trudovoy kodeks problemu s ego legalizatsiyey. [Elektronny resurs] // https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=33119752#pos=19;-58 (data obrashcheniya: 07.04.2021).
5. Outsorsing, lizing i autstaffing personala [Elektronny resurs] // Internet-zhurnal «Biznes.Ru». - 30 oktyabrya 2019. – URL: <https://www.business.ru/article/2347-aoutsorsing-i-lizing-personala> (data obrashcheniya: 12.04.2021).
6. Bulatova G.A. Formirovaniye gibkogo rynka truda pri perekhode k innovatsionnoy ekonomike // Ekonomika. Professiya. Biznes. – 2015. – №2. – S. 47-50.
7. Grazhdansky kodeks Respubliki Kazakhstan (Osobennaya chast) ot 1 iyulya 1999 goda № 409-І (s izmeneniyami i dopolneniyami) [Elektronny resurs] // Informatsionnaya sistema PARAGRAF. - URL: https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=1039594 (data obrashcheniya: 16.04.2021).
8. Trudovoy kodeks RK ot 23 noyabrya 2015 g. № 414-V (s izmeneniyami i dopolneniyami) [Elektronny resurs] // Informatsionnaya sistema PARAGRAF. - URL: https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=1039594 (data obrashcheniya: 13.04.2021).
9. Zakon Respubliki Kazakhstan ot 7 fevralya 2005 goda № 30-ІІІ «Ob obyazatel'nom strakhovanii rabotnika ot neschastnykh sluchayev pri ispolnenii im trudovykh (sluzhebnykh) obyazannostey» (s izmeneniyami i dopolneniyami) [Elektronny resurs] // Informatsionnaya sistema PARAGRAF. - https://online.zakon.kz/document/?doc_id=1052939 (data obrashcheniya: 16.04.2021).
10. Kodeks RK «Ob administrativnykh pravonarusheniyakh» ot 5 iyulya 2014 goda № 235-V (s izmeneniyami i dopolneniyami) [Elektronny resurs] // Informatsionnaya sistema PARAGRAF. - URL: https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=1039594 (data obrashcheniya: 16.04.2021).

НАУЧНАЯ ЖИЗНЬ УНИВЕРСИТЕТА

УЧАСТИЕ ДОКТОРАНТОВ, МАГИСТРАНТОВ, СТУДЕНТОВ ВШП «ЭДИЛЕТ» В РАБОТЕ КРУГЛОГО СТОЛА «ПРОБЛЕМЫ ВНЕДРЕНИЯ ТРЕХЗВЕННОЙ МОДЕЛИ УГОЛОВНОГО СУДОПРОИЗВОДСТВА В РК»

06 апреля 2021 года в формате онлайн состоялся круглый стол «Проблемы внедрения трехзвенной модели уголовного судопроизводства в РК».

Организатором круглого стола выступила Высшая школа права «Эдилет» Каспийского университета.

Участниками мероприятия в рамках Послания Главы государства Касым-Жомарта Токаева народу Казахстана «Казахстан в новой реальности: время действий» от 01 сентября 2020 года обсуждалась актуальность модернизации уголовного процесса и проблемы реализации на практике трёхзвенной модели уголовного судопроизводства, которая предполагает четкое разделение полномочий следователя, прокурора и суда. Такой подход к построению уголовного процесса в Республике Казахстан отвечает высоким международным стандартам, направлен на значительное улучшение работы органов уголовного преследования, качества правосудия и усиление конституционных прав граждан.

Активное участие в обсуждении вопросов разделения функций следователя и прокурора, а также усиления контрольной функции суда на стадии досудебного расследования приняли представители Прокуратуры г. Алматы, Департамента полиции г. Алматы, Алматинского городского суда и адвокатского сообщества.

В качестве спикеров выступили Начальник отдела процессуальных прокуроров Управления уголовного преследования прокуратуры города Алматы Салыхов А.У., Заместитель начальника Департамента полиции города Алматы Абдрахманов Р.Т., адвокат АГКА Утебеков Д.Н., адвокат АГКА Канафин Д.К., модератор Круглого стола – адвокат АГКА, член совета по защите прав предпринимателей при Алматинском филиале НПП «Атамекен», магистрант ВШП «Эдилет» Каспийского университета Каймаков А.

Полученная информация от представителей органов уголовного преследования, известных адвокатов и ученых в рамках работы круглого стола явилась весьма полезной для будущих юристов, позиционирующих себя квалифицированными и грамотными специалистами в области юриспруденции.

**МЕЖДУНАРОДНАЯ СТУДЕНЧЕСКАЯ НАУЧНО-ПРАКТИЧЕСКАЯ
КОНФЕРЕНЦИЯ В РАМКАХ ЕЖЕГОДНЫХ БАСИНСКИХ ЧТЕНИЙ
«АКТУАЛЬНЫЕ ПРОБЛЕМЫ ЧАСТНОГО ПРАВА»,
ПРОВОДИМАЯ ПРИ ПОДДЕРЖКЕ ФОНДА НУРСУЛТАНА НАЗАРБАЕВА**

30 апреля 2021 года в формате удаленного (онлайн) участия состоялась Международная студенческая научно-практическая конференция в рамках ежегодных Басинских чтений «Актуальные проблемы частного права», проводимая при поддержке Фонда Нурсултана Назарбаева.

Организаторами студенческой конференции выступили Каспийский общественный университет, Фонд Нурсултана Назарбаева.

Данная студенческая конференция проводится организаторами ежегодно в рамках Басинских чтений, начиная с 2018 года, и посвящается великому ученому, советскому и казахстанскому юристу, цивилисту, одному из основных создателей современной школы цивилистики в Казахстане, организатору высшего юридического образования в Казахстане, доктору юридических наук, профессору Юрию Григорьевичу Басину.

С приветственным словом выступили декан Высшей школы права «Эділет» Каспийского общественного университета, доктор юридических наук, профессор Мороз С.П., и Председатель Совета по науке при Фонде Нурсултана Назарбаева, ведущий научный сотрудник отдела социально-политических исследований Казахстанского института стратегических исследований при Президенте РК, PhD Токтаров Е.Б.

В работе конференции в качестве почетных гостей приняли участие ведущие ученые-цивилисты Казахстана – академический профессор Высшей школы права «Эділет» Каспийского общественного университета, главный научный сотрудник НИИ частного права Каспийского общественного университета, д.ю.н., Алиханова Г.А., ассоциированный профессор Высшей школы права «Эділет» Каспийского общественного университета, к.ю.н., Казиева Г.Т., а также от лица судейского сообщества судья Бостандыкского районного суда г. Алматы, ассоциированный профессор, д.ю.н., Онланбекова Г.М.

По окончании конференции жюри отметило лучшие доклады:

I место – Абдукадыр Шыңғысхан Галимжанұлы, студент 3 курса Высшей школы права «Эділет» Каспийского общественного университета, доклад *«Защита интеллектуальной собственности в киберпространстве»*. Научный руководитель – Сулейменов Нариман Сапарович, магистр юридических наук, сеньор-лектор Высшей школы права «Эділет» Каспийского университета;

II место – Белоногова Валерия Константиновна, студентка 3 курса Юридического факультета им. М.М.Сперанского Института права и национальной безопасности Российской академии народного хозяйства и государственной службы при Президенте РФ, (г. Москва, РФ), доклад *«Перспективы изменений российского законодательства по регулированию обязательной и добровольной вакцинации работников в контексте распространения коронавирусной инфекции»*. Научный руководитель – Саурин Сергей Александрович, кандидат юридических наук, доцент кафедры предпринимательского, трудового и корпоративного права Института права и национальной безопасности Российской академии народного хозяйства и государственной службы при Президенте РФ (г. Москва, РФ);

III место – Данилюк Алина Александровна – студентка 3 курса факультета подготовки специалистов для судебной системы (юридического факультета) Северо-Кавказского филиала Федерального государственного бюджетного образовательного учреждения высшего образования «Российский государственный университет правосудия» (г. Краснодар, РФ), доклад *«Проблемы применения смарт-контрактов к сделкам с виртуальным имуществом»*. Научный руководитель – Михайленко Нафисет Мурадиновна, кандидат юридических наук, доцент кафедры гражданского права Северо-Кавказского филиала Федерального государственного бюджетного образовательного учреждения высшего образования «Российский государственный университет правосудия» (г. Краснодар, РФ);

IV место – Аяпбергенова Аяулым Талғатқызы, студентка 3 курса юридического факультета Карагандинского государственного университета имени академика Е.А. Букетова, доклад *«Правовые особенности регулирования аутсорсинга в РК»*. Научный руководитель – Асетова Гулнур Бакытовна, магистр юридических наук, старший преподаватель кафедры гражданского и трудового права Карагандинского государственного университета имени академика Е.А. Букетова;

V место – Магафурова Эльвина Раудисовна, студентка 3 курса Института юстиции Уральского государственного юридического университета, (г. Екатеринбург, РФ), доклад *«Влияние искусственного интеллекта на модернизацию трудового законодательства»*. Научный руководи-

тель – Серова Алёна Вадимовна, кандидат юридических наук, доцент кафедры трудового права Уральского государственного юридического университета (г. Екатеринбург, РФ);

III место – Санбаев Бекболат Танатбекұлы, студент 4 курса Факультета права и социальных наук Университета имени Сулеймана Демиреля, доклад *«Правовая защита компьютерных программ в качестве объекта интеллектуальной собственности»*. Научный руководитель – Мағауия Абай Дарханұлы, магистр права, старший преподаватель Факультета права и социальных наук Университета имени Сулеймана Демиреля;

Кроме того, докладчикам были присуждены следующие номинации:

- номинация «Лучший молодой ученый» – Молдабергенова Динара Маратовна, магистрант 1 курса Высшей школы права «Эділет» Каспийского общественного университета, доклад *«Особенности разрешения внешнеэкономических споров международным коммерческим арбитражем»*. Научный руководитель – Дуйсенова Асель Ериковна, кандидат юридических наук, ассоциированный профессор Высшей школы права «Эділет» Каспийского общественного университета;

- номинация «Практическая значимость и острота исследования» – Нурдаuletova-Кульбаева Жамал Жуматаевна, магистрант 1 курса Высшей школы права «Эділет» Каспийского общественного университета, доклад *«Проблемы наследования по закону»*. Научный руководитель – Светлана Павловна Мороз, декан Высшей школы права «Эділет» Каспийского общественного университета, доктор юридических наук, профессор;

- номинация «Лучший спикер» – Павлович Константин Александрович, магистрант 2 курса Международно-правового факультета Федерального государственного бюджетного образовательного учреждения высшего образования «Всероссийская академия внешней торговли Министерства экономического развития Российской Федерации, (г. Москва, РФ), доклад *«Проблемы правового регулирования производных финансовых инструментов»*. Научный руководитель – Пакерман Галина Александровна, кандидат юридических наук, доцент кафедры международного частного права Международно-правового факультета Федерального государственного бюджетного образовательного учреждения высшего образования «Всероссийская академия внешней торговли Министерства экономического развития Российской Федерации» (г. Москва, РФ);

- номинация «Креативность мышления» – Байтан Нурбахыт Анарбекулы, студент 4 курса Факультета права и социальных наук Университета имени Сулеймана Демиреля, доклад *«Проблема принципала и агента в корпоративном праве»*. Научный руководитель – Аскар Исаев, магистр юридических наук, старший преподаватель факультета права и социальных наук Университета имени Сулеймана Демиреля;

- номинация «Лучший доклад на государственном языке» – Бердиева Бахытжан, студентка 3 курса Факультета права и социальных наук Университета имени Сулеймана Демиреля, доклад *«3D-технологии в сфере интеллектуальной собственности»*. Научный руководитель – Мағауия Абай Дарханұлы, магистр права, старший преподаватель факультета права и социальных наук Университета имени Сулеймана Демиреля;

- номинация «Будущий законодатель» – Высокинский Лев Александрович, студент 3 курса Юридического факультета им. М.М.Сперанского Института права и национальной безопасности Российской академии народного хозяйства и государственной службы при Президенте РФ (г. Москва, РФ), доклад *«Актуальные проблемы в развитии институтов банковского счета и вклада в гражданско-правовом обороте»*. Научный руководитель – Телюкина Марина Викторовна, доктор юридических наук, профессор кафедры гражданского права и процесса Института права и национальной безопасности Российской академии народного хозяйства и государственной службы при Президенте РФ (г. Москва, РФ);

- номинация «Научная смелость» – Елеуов Алихан Мұханұлы, студент 3 курса Высшей школы права «Эділет» Каспийского общественного университета, доклад *«Проблемы защиты товарного знака»*. Научный руководитель – Сулейменов Нариман Сапарович, магистр юридических наук, сеньор-лектор Высшей школы права «Эділет» Каспийского университета;

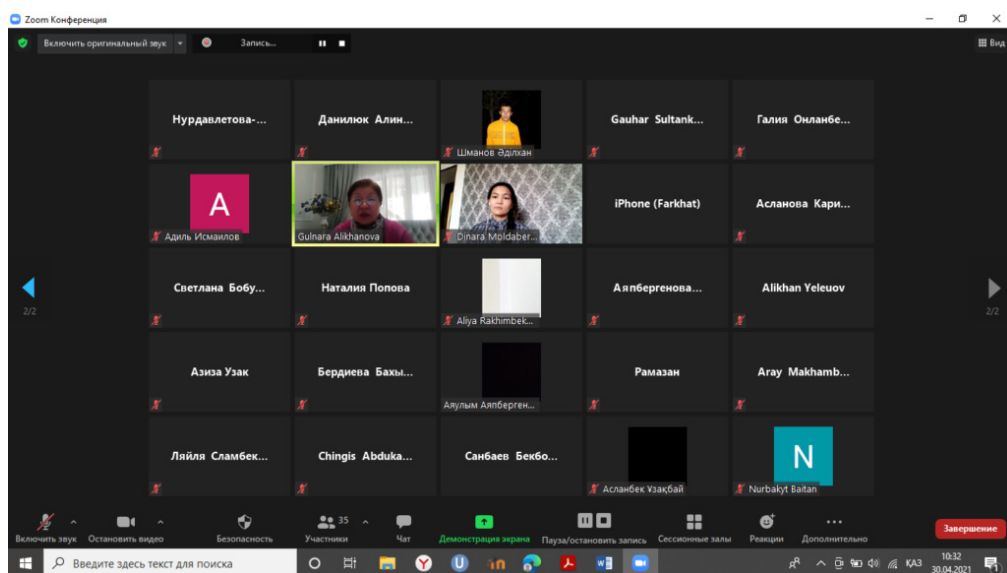
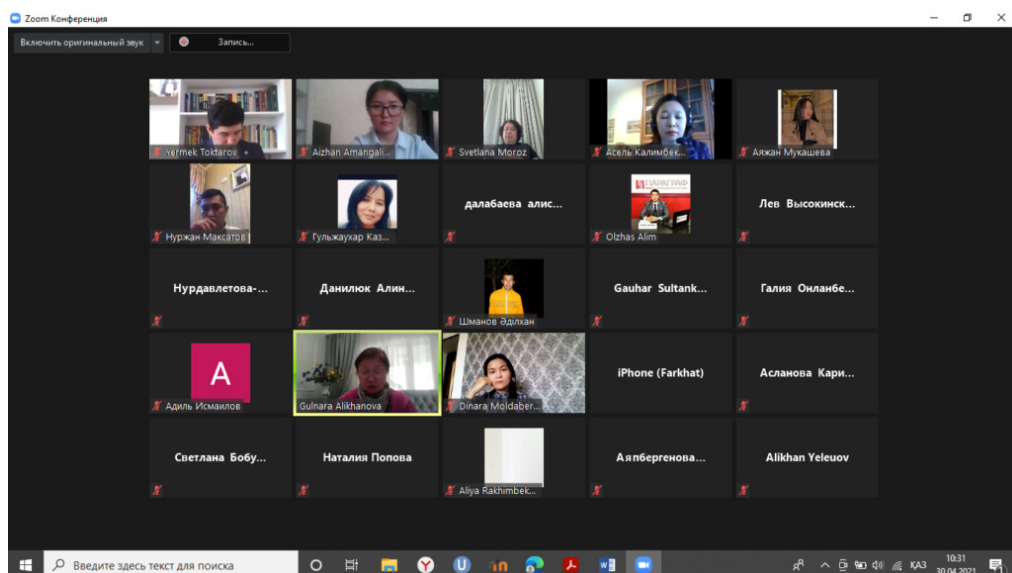
- номинация «Поиск истины» – Ұзақ Азиза, студентка 3 курса Института экономики и права Кызылординского университета имени Коркыт Ата, доклад *«Защита прав ребенка в Республике Казахстан»*. Научный руководитель – Саниязова Еркемай Казбековна, магистр права, преподаватель кафедры «Юриспруденция» Института экономики и права Кызылординского университета имени Коркыт Ата;

- номинация «Восходящая звезда гражданского процесса» – Асланова Карина Сергеевна, студентка 2 курса специальности «Правоведение» колледжа «Эділет» Каспийского общественного университета, доклад *«Значение судебной практики для правоприменительной деятельности»*. Научный руководитель – Рахимбекова Алия Нуртаевна, магистр права, преподаватель

юридических дисциплин колледжа «Әділет» Каспийского общественного университета.

Подводя итоги конференции декан ВШП «Әділет», д.ю.н., профессор Светлана Павловна Мороз выразила уверенность в том, что конференция была полезна всем ее участникам — ученым, студентам, магистрантам для развития научно-исследовательской деятельности. С докладами по итогам конференции можно ознакомиться в рубрике «Конференция» в этом номере журнала «Научные труды «Әділет».

Видеозапись по ссылке: <https://clck.ru/UonjQ>



АКАДЕМИЧЕСКАЯ МОБИЛЬНОСТЬ ДЛЯ ПРЕПОДАВАТЕЛЕЙ ВЫСШЕЙ ШКОЛЫ ПРАВА «ЭДИЛЕТ»

Насыщенной и плодотворной была программа академической мобильности преподавателей Высшей школы права «Эдилет», Каспийского университета доктора юридических наук, академического профессора Мороз С.П. и кандидата юридических наук, ассоциированного профессора Романовской С.Ю. на базе Гданьского университета (Польская Республика), которая проходила в период 19.04.21-23.04.21 гг. при финансировании программой Эрасмус+ Европейского Союза.

В рамках академической мобильности были прочитаны лекции по актуальным проблемам инвестиционного права и актуальным проблемам защиты прав потребителей.

В рамках визита были обсуждены вопросы дальнейшего сотрудничества по обмену студентами, преподавателями, стажировке магистрантов, выполнению совместных научных исследований, руководству магистрантами и докторантами.



УЧАСТИЕ СТУДЕНТОВ ВЫСШЕЙ ШКОЛЫ ПРАВА «ӘДІЛЕТ» В РЕСПУБЛИКАНСКОЙ ОЛИМПИАДЕ МОН РК

26-28 апреля 2021 года студенты высшей школы права «Әділет» Caspian University приняли участие в Республиканской предметной олимпиаде по Юриспруденции среди обучающихся высших учебных заведений РК. В этом году Республиканская олимпиада проводилась в онлайн формате на базе Казахского национального университета им. аль-Фараби.

По правилам олимпиады студенты должны были пройти два тура. В первом туре участникам олимпиады необходимо было пройти тестирование по теории государства и права, гражданскому праву и уголовному праву. После первого тура было отобрано 16 финалистов. Во втором туре студенты должны были решить устно задачи по гражданскому процессуальному праву и уголовному процессуальному праву. Ответы каждого участника оценивались индивидуально. Судейской комиссией олимпиады были рекомендовано к награждению призовыми местами студенты, набравшие наибольшее количество баллов.

По итогам двух туров олимпиады участники команды ВШП «Әділет» Caspian University заняли три призовых места.

Сталик Эльмира награждена дипломом за 2 место.

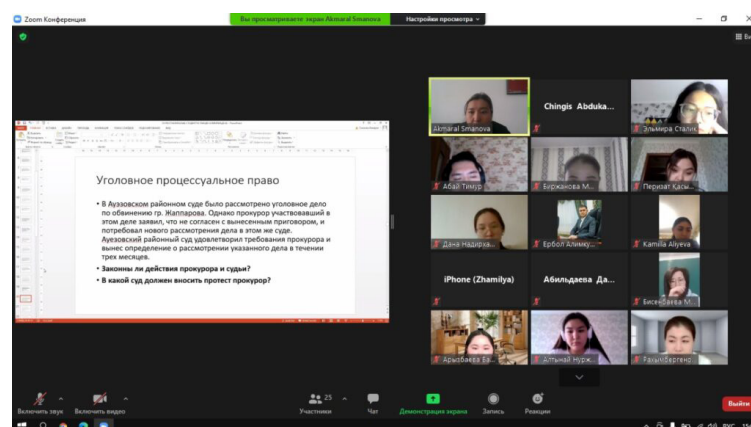
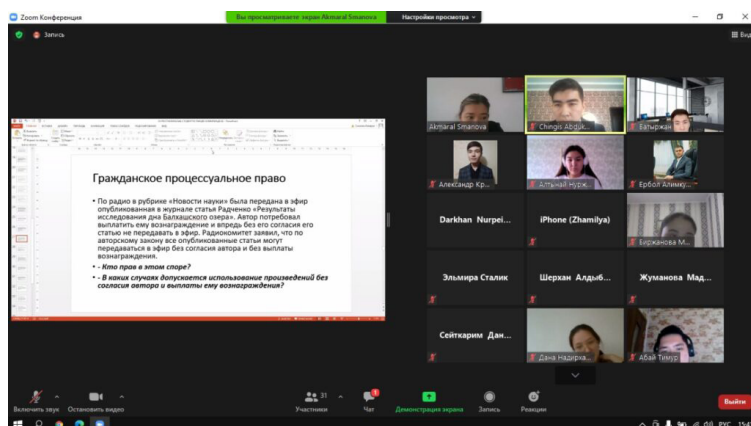
Биржанова Мадина награждена дипломом за 3 место.

Абдукадыр Шыңғысхан награжден благодарственной грамотой.

Состав команды ВШП «Әділет» Caspian University:

- Абай Тимур;
- Абдукадыр Шыңғысхан;
- Елеуов Алихан;
- Сталик Эльмира;
- Биржанова Мадина;
- Дильмухаметов Салават Лукманович – тренер.

Поздравляем команду ВШП «Әділет» с успешным выступлением на Республиканской олимпиаде и желаем Вам творческих свершений и новых достижений на профессиональном поприще!



КОМАНДА ВШП «ЭДИЛЕТ» ПРИНЯЛА АКТИВНОЕ УЧАСТИЕ В КОНКУРСЕ ПО МЕЖДУНАРОДНОМУ КОММЕРЧЕСКОМУ АРБИТРАЖУ «ВАВТ – 2020 МЕЖДУНАРОДНАЯ КУПЛЯ-ПРОДАЖА» ИМ. М.Г. РОЗЕНБЕРГА

Ректор Каспийского Университета Нусенов Жолдасбек Муслимович вручил сертификаты и грамоты студентам, принявшим участие в VII Международном студенческом конкурсе по международному коммерческому арбитражу «ВАВТ – 2020 Международная купля-продажа» им. М.Г. Розенберга.

Команда ВШП «Эдилет» Каспийского университета в составе магистрантов Проскуриной Кристины, Нурсеит Азиза и студентов Мычка Кристины, Мартыновой Лидии под руководством тренера PhD, ассоциированного профессора Дильмухаметова Салавата Лукмановича приняла активное участие в конкурсе, по итогам которого Проскурина Кристина заняла 1 место в номинации «Лучший оратор – представитель ответчика».

Каспийский университет выражает свою благодарность Команде Высшей школы права «Эдилет» за участие в VII Международном студенческом конкурсе по международному коммерческому арбитражу «ВАВТ – 2020 Международная купля-продажа» им. М.Г. Розенберга, а также искренне поздравляет Проскурину Кристину, занявшую призовое место в номинации «Лучший оратор – представитель ответчика» и желает дальнейших успехов в учёбе и научных достижениях!



НАУЧНЫЙ СЕМИНАР НА ТЕМУ: «НОВЫЙ АДМИНИСТРАТИВНЫЙ ПРОЦЕДУРНО-ПРОЦЕССУАЛЬНЫЙ КОДЕКС И ПРОБЛЕМЫ ПРЕПОДАВАНИЯ АДМИНИСТРАТИВНОГО ПРАВА»

Научно-исследовательский институт публичного права Caspian University при поддержке ВШП «Әділет» 24 июня 2021 года провел научный семинар на тему: «Новый Административный процедурно-процессуальный кодекс и проблемы преподавания административного права»

Программа семинара включала выступления казахстанских и зарубежных экспертов:

- Подопригора Роман Анатольевич, доктор юридических наук, профессор, директор НИИ публичного права Caspian University;
- Мельник Роман Сергеевич, доктор юридических наук, профессор, Директор Школы немецкого права Университета КАЗГЮУ имени М. С. Нарикбаева;
- Пуделька Йорг, кандидат юридических наук, Директор правовой программы Германского общества по международному сотрудничеству «Содействие правовой государственности в странах Центральной Азии».

Научно-исследовательский институт публичного права Caspian University

Научный семинар на тему:
«Новый Административный процедурно-процессуальный кодекс и проблемы
преподавания административного права»

Спикеры:



Пуделька Йорг
кандидат юридических наук,
директор правовой программы
Германского общества по
международному
сотрудничеству «Содействие
правовой государственности в
странах Центральной Азии»



Подопригора Роман
доктор юридических наук, профессор,
директор НИИ публичного права
Caspian University



Мельник Роман
доктор юридических наук,
профессор,
директор Школы немецкого
права Университета КАЗГЮУ
имени М. С. Нарикбаева

**МЕЖДУНАРОДНАЯ НАУЧНО-ПРАКТИЧЕСКАЯ КОНФЕРЕНЦИЯ
«СУБЪЕКТЫ ГРАЖДАНСКОГО ПРАВА И РЕФОРМА
СИСТЕМЫ ЮРИДИЧЕСКИХ ЛИЦ»,
ПОСВЯЩЕННАЯ 50-ЛЕТНЕМУ ЮБИЛЕЮ ПРОФЕССОРА,
ДОКТОРА ЮРИДИЧЕСКИХ НАУК
КАРАГУСОВА ФАРХАДА СЕРГЕЕВИЧА**

28 июня 2021 года в формате офлайн и удаленного (онлайн) участия состоялась Международная научно-практическая конференция «**Субъекты гражданского права и реформа системы юридических лиц**», посвященной 50-летию юбилею профессора, доктора юридических наук **Карагусова Фархада Сергеевича**.

Организатором конференции выступила Высшая школа права «Эділет» Каспийского университета. Конференция одновременно в офлайн-формате проводилась в зале заседаний Ученого совета (г. Алматы, пр. Достык 85 А), и онлайн на платформе Zoom для зарубежных участников, онлайн докладчиков и слушателей. Рабочие языки конференции - русский, казахский, английский.

Данная конференция была посвящена видному ученому, казахстанскому юристу, цивилисту, одному из основных создателей корпоративного права в Казахстане, доктору юридических наук, профессору **Карагусову Фархаду Сергеевичу**. Профессор Карагусов Ф.С. является автором более 200 публикаций, включая монографии, брошюры, энциклопедия, учебник и учебные пособия по гражданскому праву, статьи, комментарии к некоторым разделам/статьям Гражданского кодекса РК, в том числе на русском, английском, немецком и казахском языках, в Казахстане и за рубежом. Основное направление исследования профессора Карагусова Ф.С. - гражданское право (общие положения; корпоративное право; договорное право; законодательство о ценных бумагах и денежном обращении, о юридических лицах, о банках и банковской деятельности, о валютном регулировании, об обеспечении исполнения обязательств и др.).

Модератором конференции была декан Высшей школы права «Эділет» Каспийского университета, доктор юридических наук, профессор **Мороз С.П.**

С приветственным словом выступил директор НИИ частного права Каспийского университета, академик Национальной Академии наук Республики Казахстан, доктор юридических наук, профессор **Сүлейменов М.К.**

С докладом и поздравлениями к юбиляру выступили судья Европейского Суда по правам человека, доктор права, профессор **Чантурия Л.** (г. Страсбург, Франция), партнер юридической фирмы «Timmermans and Simons International Business Lawyers», доктор права, заслуженный профессор права юридического факультета Лейденского университета **Саймонс В.** (г. Лейден, Нидерланды), профессор Высшей школы права «Эділет» Каспийского университета, д.ю.н., профессор **Диденко А.Г.**, профессор кафедры международного частного права Института международных отношений Киевского национального университета имени Тараса Шевченко, член-корреспондент Национальной академии правовых наук Украины, д.ю.н., профессор **Довгерт А.С.** (г. Киев, Украина), вице-президент Национальной академии правовых наук Украины, академик Национальной академии правовых наук Украины, д.ю.н., профессор, заслуженный деятель науки и техники Украины **Кузнецова Н.С.** (г. Киев, Украина), директор департамента частного права юридического факультета Государственного университета Молдовы, д.ю.н., профессор **Бэешу С.** (г. Кишинев, Республика Молдова), доцент кафедры гражданского права юридического факультета МГУ им. М.В. Ломоносова, к.ю.н., магистр частного права, LL.M. **Ширвиндт А.М.** (г. Москва, Российская Федерация), доцент кафедры гражданского права Белорусского государственного университета, к.ю.н., доцент **Салей Е.А.** (г. Минск, Республика Беларусь), содиректор Института восточного права Университета прикладных наук, технологий, бизнеса и дизайна, доктор права, профессор **Шрамм Х.-Й.** (г. Висмар, Федеративная Республика Германия), профессор кафедры гражданского права Киевского национального университета имени Тараса Шевченко, академик Национальной академии правовых наук Украины, д.ю.н., профессор, заслуженный деятель науки и техники Украины **Кохановская Е.В.** (г. Киев, Украина), предприниматель, лектор Потсдамского Университета, доктор права **Гутброд М.** (г. Потсдам, Федеративная Республика Германия), управляющий бакин-ского офиса консалтинговой фирмы «Rodl & Partner», адвокат, член президиума коллегии адвокатов АР, медиатор, к.ю.н., **Усуб Э.** (г. Баку, Азербайджанская Республика), заведующая кафедрой гражданского права и процесса Кыргызско-Российского Славянского университета имени Б.Н. Ельцина, д.ю.н., профессор **Ниязова А.Н.** (г. Бишкек, Кыргызская Республика), директор Киевско-

го регионального центра Национальной академии правовых наук Украины, член-корреспондент Национальной академии правовых наук Украины, д.ю.н., профессор, заслуженный юрист Украины **Кот А.А.** (г. Киев, Украина), доцент кафедры гражданского права юридического факультета Белорусского государственного университета, к.ю.н., доцент **Ландо Д.Д.** (г. Минск, Республика Беларусь), судья Верховного Суда Украины, главный научный сотрудник Киевского регионального центра Национальной академии правовых наук Украины, член-корреспондент Национальной академии правовых наук Украины, д.ю.н., профессор **Погребной С.А.** (г. Киев, Украина), заведующий кафедрой гражданского права и процесса Харьковского национального университета внутренних дел, д.ю.н., профессор **Жорнокуй Ю.М.** (г. Харьков, Украина), профессор кафедры гражданско-правовых дисциплин Харьковского национального университета внутренних дел, д.ю.н., профессор **Слипченко С.А.** (г. Харьков, Украина) и др.

С поздравительным адресом юбиляру выступил заведующий кафедрой гражданского права и гражданского процесса, трудового права юридического факультета Казахского национального университета имени Аль-Фараби, доктор юридических наук, профессор **Тыныбеков С.Т.**, а также Председатель Правления РОО «Евразийский Союз Депутатов», РОО «Национальная Палата Медиаторов», ОЮЛ «Ассоциация Лига Потребителей Казахстана», Президент ОЮЛ «Ассоциация Предприятий Безупречного Бизнеса», ассоциированный профессор Высшей школы права «Эділет» Каспийского университета, к.ю.н., **Романовская С.Ю.**

Активное участие в работе конференции приняли главный научный сотрудник НИИ частного права, профессор Высшей школы права «Эділет» Каспийского университета, д.ю.н., профессор **Ильясова К.М.**, ведущий научный сотрудник НИИ частного права, ассоциированный профессор Высшей школы права «Эділет» Каспийского университета, к.ю.н., **Мукашева К.В.**, академический профессор Высшей школы права «Эділет» Каспийского университета, д.ю.н., **Алиханова Г.А.**, академический профессор Высшей школы права «Эділет» Каспийского университета, д.ю.н., **Акимбекова С.А.**, старший преподаватель кафедры гражданского права и гражданского процесса, трудового права юридического факультета Казахского национального университета имени Аль-Фараби, к.ю.н., **Ермухаметова С.Р.**, управляющий партнер юридической фирмы «Зангер», ведущий научный сотрудник НИИ частного права Каспийского университета, к.ю.н., **Жусупов Е.Б.**, country manager Международной финансовой корпорации / International Finance Corporation (IFC), World Bank Group **Абдуманопова А.М.**, а также преподаватели Высшей школы права «Эділет» Каспийского университета - м.ю.н., сеньор-лектор **Гайдаш А.В.**, м.ю.н., сеньор-лектор **Грек Е.Н.**, м.ю.н., сеньор-лектор **Акимбекова М.А.**, м.ю.н., сеньор-лектор **Максатов Н.Р.**, м.ю.н., сеньор-лектор **Амангалиева А.З.** и др.





В работе конференции приняли заочное (онлайн) участие в качестве слушателей -исполнительный директор Арбитражного центра НПП «Атамекен» **Калдыбаев А.А.**, Уполномоченный по защите прав предпринимателей Казахстан **Журсунов Р.М.**, работники различных казахстанских организаций, а также известные и начинающие правоведы из разных городов Казахстана (Нур-Султан, Алматы, Шымкент, Кустанай) и других государств (Россия, Узбекистан, Таджикистан), адвокаты и практикующие юристы.

Во время конференции были обсуждены перспективы и направления реформирования правовой основы юридических лиц в Казахстане и зарубежных странах, проблемы и пути восприятия иностранного опыта правового регулирования системы юридических лиц в Республике Казахстан, актуальные проблемы гражданского права, корпоративного права, международного частного права, сравнительного правоведения.

Подводя итоги конференции, декан ВШП «Әділет», д.ю.н., профессор **Светлана Павловна Мороз** поблагодарила всех участников конференции и отметила, что все задачи конференции были выполнены, были обсуждены актуальные проблемы современной теории и практики гражданского права.

Профессор **Карагусов Ф.С.** выразил благодарность всем участникам, и отметил важность таких дискуссий для развития права, модернизации гражданского законодательства РК о юридических лицах.

ВИДЕОЗАПИСЬ КОНФЕРЕНЦИИ ДОСТУПНА ПО СЛЕДУЮЩЕЙ ССЫЛКЕ: <https://youtu.be/RtYD-jEgfwH0>

Подробная информация о конференции на сайте по следующей ссылке: <https://clck.ru/VonS3>

УЧАСТИЕ ППС ВШП «ЭДИЛЕТ» В ПРОГРАММЕ ПОВЫШЕНИЯ КВАЛИФИКАЦИИ «ШКОЛА МОЛОДОГО ПРЕПОДАВАТЕЛЯ» КАСПИЙСКОГО УНИВЕРСИТЕТА

ППС ВШП «Эділет» с 1 по 12 июня 2021 года прошли Программу повышения квалификации «Школа молодого преподавателя», организованную Высшей школой гуманитарных наук Каспийского университета. в объеме 72 академических часа. Руководитель проекта: Киричок Оксана Валентиновна, PhD, MA в области Менеджмента образования, Лауреат премии Фонда Нурсултана Назарбаева «Лучший молодой учёный» 2017 года, автор методики оценки качества образования на основе динамического норматива.

В программе курса были предусмотрены интерактивные занятия таких педагогов и профессионалов, как :

Юльчиева Е.Г., Магистр психологии, Сертифицированный гештальт терапевт (МИГИП), ведущий групп (ППЛ), повышение квалификации Gatla (США): **«Уроки Казани: выявление психологических и психических изменений у обучающихся. Тревожно-депрессивный синдром и риски суицида»**; Каракулова З.Ш., кандидат психологических наук, МГУ им. Ломоносова, Кризисный психолог, суицидолог, Гештальт терапевт, Сертифицированный тренер: **«Формирование безопасной среды обучения: работа по предупреждению суицидального поведения у подростков»**; Таипова З.М., Магистр психологии, Сертифицированный коуч, командный коуч, автор методик готовых тренингов. Лучший молодой ученый 2021, Лучший педагог 2020, Общественный деятель **«Практикум «Страна эмоций: роль педагога в развитии эмоционального интеллекта обучающихся»**; Бейсенова Ж.Ж., кандидат психологических наук, ассоциированный профессор, более 60 рейтинговых научных работ **«Онлайн жүйесінде оқу процесін ұйымдастыру»**; Байдрахманова А.К., кандидат психологических наук, ассоциированный профессор, кризисный психолог, виктимиолог, тридцатилетний опыт помощи лицам, пережившим травму насилия, Супервизор и консультант в Республиканской психологической помощи и Республиканского центра психического здоровья: Последствия насилия (домашнего, буллинга, психологического и т.д.): **«Формы проявления девиантного поведения детей и подростков: рекомендации педагогам»**; Топанова Г.Т., кандидат психологических наук, ассоциированный профессор, руководитель центра практической психологии, участник международных проектов: **«Управление учебной мотивацией у студентов и школьников в условиях дистанционного образования»**.

Наставниками «Школы молодого преподавателя» выступили Хавронская М.А., Магистр, Лидер образовательных программ, автор методики «Live communication jigsaw puzzle», педагог-новатор; Садырова А.Т., Магистр, Лидер образовательных программ, заведующий секцией Ассоциации молодых учёных, руководитель проектного офиса «Рухани Жанғыру»; Ногайбаева Ж.А., кандидат педагогических наук, ассоциированный профессор, руководитель научного направления Высшей Школы Гуманитарных Наук, тренер-методист.

В программе повышения квалификации приняли участие преподаватели вузов, учителя школ, сотрудники администрации и все заинтересованные в развитии лица.

Целью программы был обмен передовым педагогическим опытом и повышение квалификации преподавателей и учителей «Школа молодого преподавателя» создана с целью трансляции опыта по внедрению инновационных подходов и международных практик, интерактивных и активных методов и приёмов обучения студентов и школьников. В программе были предусмотрены обучающие модули:

- Модуль 1: «Развитие у обучающихся актуальных навыков и компетенций 21 века», который включает в себя трансляцию опыта по развитию у обучающихся необходимых современных навыков, таких как эмоциональный интеллект, креативность, критическое мышление и умение работать с информацией;
- Модуль 2: «Личностное развитие преподавателя», включающий в себя занятия с известными психологами, сертифицированными коучами, бизнес-тренерами по развитию ораторского мастерства, преодолению барьеров и формированию позитивного мышления, работу с целями и преодолению стрессовых ситуаций;
- Модуль 3: «Общепедагогические подходы» по обмену передовым педагогическим опытом работы с инклюзивными, одарёнными обучающимися, а также обучающимися с девиантным поведением»;
- Модуль 4: «Профессиональное развитие», предполагающий работу в группах под руко-

водством наставника по направлениям «Обучение казахскому/русскому языку», «Обучение иностранным языкам», «Обучение гуманитарным, социальным, естественным наукам и общеобразовательным дисциплинам»;

Программа предусматривала финальную защиту проектов, подготовленных участниками программы в группах и индивидуально под руководством наставника, а также формирование электронной методической копилки лучших идей участников курса.

По окончании Программы ППС ВШП «Эділет» были вручены сертификаты.

ОБЪЯВЛЕНИЯ

Военная кафедра

Уважаемые студенты!

Если хотите подать документы на военную кафедру вам необходимо сдать в приемную комиссию кафедры следующие документы:

1. Удостоверение личности "копию", оригинал иметь при себе,
2. Приписное свидетельство или военный билет "копию", оригинал иметь при себе,
3. Фото 3 на 4, 2 штуки,
4. Справку о несудимости (можно взять через egov),
5. Документы, подтверждающие спортивные достижения (если они есть),
6. Справку о фактическом обучении студента в ВУЗе, подписанную деканом факультета, с указанием года поступления и окончания ВУЗа, курса дневной формы обучения на котором обучается студент, наименование факультета и специальности.

Также в связи с переездом военной кафедры, адрес кафедры изменился, г. Алматы, 10-ый микрорайон, дом 7А, почтовый индекс 050035 Экономический колледж НАО Университет Нархоз.

Для тех, кто находится за пределами города Алматы: на основании решения первого заместителя начальника Генерального штаба ВС РК от 2.3.2021 г за номером 8/14/3/697, принято решение, проведение мед.освидетельствования студентов осуществлять до 01.08.2021 г, по месту их нахождения или проживания (вне зависимости от их воинского учёта),

Также для иногородних, для получения заявления на поступление на военную кафедру, необходимо все документы отсканировать и направить на адрес электронной почты tamara.ivanova@narhoz.kz, после получения заявление необходимо распечатать, заполнить, подписать и сканированный вариант вновь отправить на указанную почту.

После получения направления на мед. освидетельствование, необходимо распечатать, вклеить фото, в указанное место, заполнить свои данные и приступить к прохождению комиссии в департаменте по делам обороны.

После прохождения медицинского освидетельствования, необходимо сформировать медицинскую карту и отправить на номер whats app – 8 705 287 64 48 – полковник Нашенов. Он должен проверить правильность заполнения документа, после все оригиналы документов, включая медицинскую карту необходимо отправить на военную кафедру, либо собственноручно или заказным письмом (для исключения потери документов). Адрес указан выше.

XX МЕЖДУНАРОДНАЯ НАУЧНАЯ КОНФЕРЕНЦИЯ ЦЕНТРА ИНФОРМАЦИИ И ОРГАНИЗАЦИИ ИССЛЕДОВАНИЙ ГОСУДАРСТВЕННЫХ ФИНАНСОВ И НАЛОГОВОГО ПРАВА СТРАН ЦЕНТРАЛЬНОЙ И ВОСТОЧНОЙ ЕВРОПЫ

Уважаемые коллеги, студенты, магистранты и докторанты!

Высшая школа права «Эділет» Каспийского университета приглашает Вас принять участие в работе XX международной научной конференции Центра Информации и Организации Исследований Государственных Финансов и Налогового Права Стран Центральной и Восточной Европы.

Конференция будет проходить 23-24 сентября 2021 года в гибридной форме (очно и онлайн).

Участники, заинтересованные в участии в конференции онлайн, получают ссылку на конференцию.

Адрес проведения конференции – Caspian University, г. Алматы (Казахстан), проспект Достык 85 А, 3 этаж, Большой актовый зал.

Языками конференции являются английский и русский, а условием публикации статьи в пост-конференционной монографии является направление текста на английском языке.

Будем рады видеть Вас среди участников нашей конференции!



АВТОРЛАР ТУРАЛЫ МӘЛІМЕТТЕР

НҰРПЕЙІСОВ ЕРКЕШ ҚАЛИҰЛЫ – ЗАҢ ҒЫЛЫМДАРЫНЫҢ КАНДИДАТЫ, ӘЛ-ФАРАБИ АТЫНДАҒЫ ҚАЗАҚ ҰЛТТЫҚ УНИВЕРСИТЕТІНІҢ ПРОФЕССОРЫ, ҚАЗАҚСТАН РЕСПУБЛИКАСЫ, АЛМАТЫ Қ.

ПРОСКУРИНА КРИСТИНА ЮРЬЕВНА – ҚАРЖЫЛЫҚ ЖӘНЕ САЛЫҚТЫҚ ҚҰҚЫҚ ҒЫЛЫМИ -ЗЕРТТЕУ ИНСТИТУТЫНЫҢ ҒЫЛЫМИ ҚЫЗМЕТКЕРІ, КАСПИЙ ҚОҒАМДЫҚ УНИВЕРСИТЕТІНІҢ «ӘДІЛЕТ» ЖОҒАРЫ ҚҰҚЫҚ МЕКТЕБІНІҢ ДОКТОРАНТЫ, ЗАҢ МАГИСТРІ, ҚАЗАҚСТАН РЕСПУБЛИКАСЫ, АЛМАТЫ Қ.

АМАНГЕЛДІ ТЕМІРХАН АСХАТҰЛЫ – КАСПИЙ ҚОҒАМДЫҚ УНИВЕРСИТЕТІНІҢ «ӘДІЛЕТ» ЖОҒАРЫ ҚҰҚЫҚ МЕКТЕБІНІҢ МАГИСТРАНТЫ, ҚАЗАҚСТАН РЕСПУБЛИКАСЫ, АЛМАТЫ Қ.

ЧЕЛЬДЕБАЕВА БАҒЫНҰР ЖАНАТҚЫЗЫ – КАСПИЙ ҚОҒАМДЫҚ УНИВЕРСИТЕТІНІҢ «ӘДІЛЕТ» ЖОҒАРЫ ҚҰҚЫҚ МЕКТЕБІНІҢ МАГИСТРАНТЫ, ҚАЗАҚСТАН РЕСПУБЛИКАСЫ, АЛМАТЫ Қ.

АСКАРБЕКОВА А.А. – Б.Н. ЕЛЬЦИН АТЫНДАҒЫ ҚЫРҒЫЗ-РЕСЕЙ СЛАВЯН УНИВЕРСИТЕТІ ЗАҢ ФАКУЛЬТЕТІНІҢ АСПИРАНТЫ, ҚЫРҒЫЗ РЕСПУБЛИКАСЫ, БІШКЕК Қ.

БОБУНОВА С.А. – О.Е. КУТАФИН АТЫНДАҒЫ УНИВЕРСИТЕТТІҢ СОЛТҮСТІК-БАТЫС ИНСТИТУТЫНЫҢ (ФИЛИАЛЫНЫҢ) 1 КУРС МАГИСТРАНТЫ, РЕСЕЙ ФЕДЕРАЦИЯСЫ, ВОЛОГДА Қ.

БОРИСОВ И.Е. – О.Е. КУТАФИН АТЫНДАҒЫ УНИВЕРСИТЕТТІҢ СОЛТҮСТІК-БАТЫС ИНСТИТУТЫНЫҢ (ФИЛИАЛЫНЫҢ) 1 КУРС МАГИСТРАНТЫ, РЕСЕЙ ФЕДЕРАЦИЯСЫ, ВОЛОГДА Қ.

ЕРМОЛАЕВА А.А. – РЕСЕЙ ФЕДЕРАЦИЯСЫ ЭКОНОМИКАЛЫҚ ДАМУ МИНИСТРЛІГІНІҢ БҮКІЛРЕСЕЙЛІК СЫРТҚЫ САУДА АКАДЕМИЯСЫ ХАЛЫҚАРАЛЫҚ-ҚҰҚЫҚТЫҚ ФАКУЛЬТЕТІНІҢ 1 КУРС МАГИСТРАНТЫ, РЕСЕЙ ФЕДЕРАЦИЯСЫ, МӘСКЕУ Қ.

ЖАРКОВ И.Д. – РЕСЕЙ ФЕДЕРАЦИЯСЫ ЭКОНОМИКАЛЫҚ ДАМУ МИНИСТРЛІГІНІҢ БҮКІЛРЕСЕЙЛІК СЫРТҚЫ САУДА АКАДЕМИЯСЫ ХАЛЫҚАРАЛЫҚ-ҚҰҚЫҚТЫҚ ФАКУЛЬТЕТІНІҢ 1 КУРС МАГИСТРАНТЫ, РЕСЕЙ ФЕДЕРАЦИЯСЫ, МӘСКЕУ Қ.

ЗАКИРОВ Э.М. – Б.Н. ЕЛЬЦИН АТЫНДАҒЫ ҚЫРҒЫЗ-РЕСЕЙ СЛАВЯН УНИВЕРСИТЕТІ ЗАҢ ФАКУЛЬТЕТІНІҢ 1 КУРС МАГИСТРАНТЫ, ҚЫРҒЫЗ РЕСПУБЛИКАСЫ, БІШКЕК Қ.

ИСМАИЛОВ А.С. – Б.Н. ЕЛЬЦИН АТЫНДАҒЫ ҚЫРҒЫЗ-РЕСЕЙ СЛАВЯН УНИВЕРСИТЕТІ ЗАҢ ФАКУЛЬТЕТІНІҢ 2 КУРС МАГИСТРАНТЫ, ҚЫРҒЫЗ РЕСПУБЛИКАСЫ, БІШКЕК Қ.

КАЦИТАДЗЕ Г.Т. – О.Е. КУТАФИН АТЫНДАҒЫ УНИВЕРСИТЕТТІҢ СОЛТҮСТІК-БАТЫС ИНСТИТУТЫНЫҢ (ФИЛИАЛЫНЫҢ) 2 КУРС МАГИСТРАНТЫ, РЕСЕЙ ФЕДЕРАЦИЯСЫ, ВОЛОГДА Қ.

КОНЯШИНА В.Е. – Б.Н. ЕЛЬЦИН АТЫНДАҒЫ ҚЫРҒЫЗ-РЕСЕЙ СЛАВЯН УНИВЕРСИТЕТІ ЗАҢ ФАКУЛЬТЕТІНІҢ 2 КУРС МАГИСТРАНТЫ, ҚЫРҒЫЗ РЕСПУБЛИКАСЫ, БІШКЕК Қ.

МАТЮГИНА И.С. – О.Е. КУТАФИН АТЫНДАҒЫ УНИВЕРСИТЕТТІҢ СОЛТҮСТІК-БАТЫС ИНСТИТУТЫНЫҢ (ФИЛИАЛЫНЫҢ) 1 КУРС МАГИСТРАНТЫ, РЕСЕЙ ФЕДЕРАЦИЯСЫ, ВОЛОГДА Қ.

МОЛДАБЕРГЕНОВА Д.М. – КАСПИЙ ҚОҒАМДЫҚ УНИВЕРСИТЕТІ «ӘДІЛЕТ» ЖОҒАРЫ ҚҰҚЫҚ МЕКТЕБІНІҢ 1 КУРС МАГИСТРАНТЫ, ҚАЗАҚСТАН РЕСПУБЛИКАСЫ, АЛМАТЫ Қ.

НУРДАВЛЕТОВА-КУЛЬБАЕВА Ж.Ж. – КАСПИЙ ҚОҒАМДЫҚ УНИВЕРСИТЕТІ «ӘДІЛЕТ» ЖОҒАРЫ ҚҰҚЫҚ МЕКТЕБІНІҢ 1 КУРС МАГИСТРАНТЫ, ҚАЗАҚСТАН РЕСПУБЛИКАСЫ, АЛМАТЫ Қ.

ПАВЛОВИЧ К.А. – РЕСЕЙ ФЕДЕРАЦИЯСЫ ЭКОНОМИКАЛЫҚ ДАМУ МИНИСТРЛІГІНІҢ БҮКІЛРЕСЕЙЛІК СЫРТҚЫ САУДА АКАДЕМИЯСЫ ХАЛЫҚАРАЛЫҚ-ҚҰҚЫҚТЫҚ ФАКУЛЬТЕТІНІҢ 2 КУРС МАГИСТРАНТЫ, РЕСЕЙ ФЕДЕРАЦИЯСЫ, МӘСКЕУ Қ.

ПОПОВА Н.В. – О.Е. КУТАФИН АТЫНДАҒЫ УНИВЕРСИТЕТТІҢ СОЛТҮСТІК-БАТЫС ИНСТИТУТЫНЫҢ (ФИЛИАЛЫНЫҢ) 1 КУРС МАГИСТРАНТЫ, РЕСЕЙ ФЕДЕРАЦИЯСЫ, ВОЛОГДА Қ.

РЫБКИН А.Э. – РЕСЕЙ ФЕДЕРАЦИЯСЫ ЭКОНОМИКАЛЫҚ ДАМУ МИНИСТРЛІГІНІҢ БҮКІЛРЕСЕЙЛІК СЫРТҚЫ САУДА АКАДЕМИЯСЫ ХАЛЫҚАРАЛЫҚ-ҚҰҚЫҚТЫҚ ФАКУЛЬТЕТІНІҢ МАГИСТРАНТЫ, РЕСЕЙ ФЕДЕРАЦИЯСЫ, МӘСКЕУ Қ.

СКУРАТОВИЧ Н.В. – РЕСЕЙ ФЕДЕРАЦИЯСЫ ЭКОНОМИКАЛЫҚ ДАМУ МИНИСТРЛІГІНІҢ БҮКІЛРЕСЕЙЛІК СЫРТҚЫ САУДА АКАДЕМИЯСЫ ХАЛЫҚАРАЛЫҚ-ҚҰҚЫҚТЫҚ ФАКУЛЬТЕТІНІҢ 2 КУРС МАГИСТРАНТЫ, РЕСЕЙ ФЕДЕРАЦИЯСЫ, МӘСКЕУ Қ.

АБДУКАДЫР Ш.Г. – КАСПИЙ ҚОҒАМДЫҚ УНИВЕРСИТЕТІ «ӘДІЛЕТ» ЖОҒАРЫ ҚҰҚЫҚ МЕКТЕБІНІҢ 3 КУРС СТУДЕНТІ, ҚАЗАҚСТАН РЕСПУБЛИКАСЫ, АЛМАТЫ Қ.

АКЧУРИНА Д.Р. – О.Е. КУТАФИН АТЫНДАҒЫ УНИВЕРСИТЕТТІҢ ВОЛГО-ВЯТСК ИНСТИТУТЫНЫҢ (ФИЛИАЛЫНЫҢ) 3 КУРС СТУДЕНТІ, РЕСЕЙ ФЕДЕРАЦИЯСЫ, КИРОВ Қ.

АЛБАКОВА А.А. – КАСПИЙ ҚОҒАМДЫҚ УНИВЕРСИТЕТІ «ӘДІЛЕТ» ЖОҒАРЫ ҚҰҚЫҚ МЕКТЕБІНІҢ 2 КУРС СТУДЕНТІ, ҚАЗАҚСТАН РЕСПУБЛИКАСЫ, АЛМАТЫ Қ.

АТАБАЕВ А.О. – СІБІР ФЕДЕРАЛДЫҚ УНИВЕРСИТЕТІ ЗАҢ ИНСТИТУТЫНЫҢ 3 КУРС СТУДЕНТІ, РЕСЕЙ ФЕДЕРАЦИЯСЫ, КРАСНОЯРСК Қ.

АШИМБАЕВА Т.Б. – КАСПИЙ ҚОҒАМДЫҚ УНИВЕРСИТЕТІ «ӘДІЛЕТ» ЖОҒАРЫ ҚҰҚЫҚ МЕКТЕБІНІҢ 3 КУРС СТУДЕНТІ, ҚАЗАҚСТАН РЕСПУБЛИКАСЫ, АЛМАТЫ Қ.

АЯПБЕРГЕНОВА А.Т. – АКАДЕМИК Е.А. БӨКЕТОВ АТЫНДАҒЫ ҚАРАҒАНДЫ УНИВЕРСИТЕТІ ЗАҢ ФАКУЛЬТЕТІНІҢ 3-КУРС СТУДЕНТІ, ҚАЗАҚСТАН РЕСПУБЛИКАСЫ, ҚАРАҒАНДЫ Қ.

БАЙТАН Н.А. – СУЛЕЙМАН ДЕМИРЕЛ АТЫНДАҒЫ УНИВЕРСИТЕТТІҢ ҚҰҚЫҚ ЖӘНЕ ӘЛЕУМЕТТІК ҒЫЛЫМДАР ФАКУЛЬТЕТІНІҢ 4 КУРС СТУДЕНТІ, ҚАЗАҚСТАН РЕСПУБЛИКАСЫ, ҚАСКЕЛЕҢ Қ.

БЕЛОНОГОВА В.К. – РЕСЕЙ ФЕДЕРАЦИЯСЫНЫҢ ПРЕЗИДЕНТІ ЖАНЫНДАҒЫ РЕСЕЙ ХАЛЫҚ ШАРУАШЫЛЫҒЫ ЖӘНЕ МЕМЛЕКЕТТІК ҚЫЗМЕТ АКАДЕМИЯСЫНЫҢ ҚҰҚЫҚ ЖӘНЕ ҰЛТТЫҚ ҚАУІПСІЗДІК ИНСТИТУТЫ М.М. СПЕРАНСКИЙ АТЫНДАҒЫ ЗАҢ ФАКУЛЬТЕТІНІҢ 3 КУРС СТУДЕНТІ, РЕСЕЙ ФЕДЕРАЦИЯСЫ, МӘСКЕУ Қ.

БРИТВИНА В.А. – О.Е. КУТАФИН АТЫНДАҒЫ УНИВЕРСИТЕТТІҢ ВОЛГО-ВЯТСК ИНСТИТУТЫНЫҢ (ФИЛИАЛЫНЫҢ) 3 КУРС СТУДЕНТІ, РЕСЕЙ ФЕДЕРАЦИЯСЫ, КИРОВ Қ.

БУНИНА А.А. – О.Е. КУТАФИН АТЫНДАҒЫ УНИВЕРСИТЕТТІҢ ВОЛГО-ВЯТСК ИНСТИТУТЫНЫҢ (ФИЛИАЛЫНЫҢ) 3 КУРС СТУДЕНТІ, РЕСЕЙ ФЕДЕРАЦИЯСЫ, КИРОВ Қ.

ВЫСОКИНСКИЙ Л.А. – РЕСЕЙ ФЕДЕРАЦИЯСЫНЫҢ ПРЕЗИДЕНТІ ЖАНЫНДАҒЫ РЕСЕЙ ХАЛЫҚ ШАРУАШЫЛЫҒЫ ЖӘНЕ МЕМЛЕКЕТТІК ҚЫЗМЕТ АКАДЕМИЯСЫНЫҢ ҚҰҚЫҚ ЖӘНЕ ҰЛТТЫҚ ҚАУІПСІЗДІК ИНСТИТУТЫ М.М. СПЕРАНСКИЙ АТЫНДАҒЫ ЗАҢ ФАКУЛЬТЕТІНІҢ 3 КУРС СТУДЕНТІ, РЕСЕЙ ФЕДЕРАЦИЯСЫ, МӘСКЕУ Қ.

ЗЛОБИНА Д.Р. – О.Е. КУТАФИН АТЫНДАҒЫ УНИВЕРСИТЕТТІҢ ВОЛГО-ВЯТСК ИНСТИТУТЫНЫҢ (ФИЛИАЛЫНЫҢ) 3 КУРС СТУДЕНТІ, РЕСЕЙ ФЕДЕРАЦИЯСЫ, КИРОВ Қ.

ИБРАИМОВА Ж.И. – КАСПИЙ ҚОҒАМДЫҚ УНИВЕРСИТЕТІ «ӘДІЛЕТ» ЖОҒАРЫ ҚҰҚЫҚ МЕКТЕБІНІҢ 2 КУРС СТУДЕНТІ, ҚАЗАҚСТАН РЕСПУБЛИКАСЫ, АЛМАТЫ Қ.

ИРТЕГОВА А.Е. – ОРАЛ МЕМЛЕКЕТТІК ЗАҢ УНИВЕРСИТЕТІ ПРОКУРАТУРА ИНСТИТУТЫНЫҢ 3 КУРС СТУДЕНТІ, РЕСЕЙ ФЕДЕРАЦИЯСЫ, ЕКАТЕРИНБУРГ Қ.

КАДЫРОВА С.Р. – КАСПИЙ ҚОҒАМДЫҚ УНИВЕРСИТЕТІ «ӘДІЛЕТ» ЖОҒАРЫ ҚҰҚЫҚ МЕКТЕБІНІҢ 3 КУРС СТУДЕНТІ, ҚАЗАҚСТАН РЕСПУБЛИКАСЫ, АЛМАТЫ Қ.

МАГАФУРОВА Э.Р. – ОРАЛ МЕМЛЕКЕТТІК ЗАҢ УНИВЕРСИТЕТІ ЮСТИЦИЯ ИНСТИТУТЫНЫҢ 3 КУРС СТУДЕНТІ, РЕСЕЙ ФЕДЕРАЦИЯСЫ, ЕКАТЕРИНБУРГ Қ.

МАРАТОВА А.С. – КАСПИЙ ҚОҒАМДЫҚ УНИВЕРСИТЕТІ «ӘДІЛЕТ» ЖОҒАРЫ ҚҰҚЫҚ МЕКТЕБІНІҢ 1 КУРС СТУДЕНТІ, ҚАЗАҚСТАН РЕСПУБЛИКАСЫ, АЛМАТЫ Қ.

НАЗАРКИНА С.А. – ОРАЛ МЕМЛЕКЕТТІК ЗАҢ УНИВЕРСИТЕТІ ПРОКУРАТУРА ИНСТИТУТЫНЫҢ 3 КУРС СТУДЕНТІ, РЕСЕЙ ФЕДЕРАЦИЯСЫ, ЕКАТЕРИНБУРГ Қ.

САНБАЕВ Б.Т. – СТУДЕНТ 4 КУРСА ФАКУЛЬТЕТА ПРАВА И СОЦИАЛЬНЫХ НАУК УНИВЕРСИТЕТА ИМЕНИ СУЛЕЙМАНА ДЕМИРЕЛЯ, РЕСПУБЛИКА КАЗАХСТАН, Г. КАСКЕЛЕН

СОРОКИНА Н.П. – О.Е. КУТАФИН АТЫНДАҒЫ УНИВЕРСИТЕТТІҢ ВОЛГО-ВЯТСК ИНСТИТУТЫНЫҢ (ФИЛИАЛЫНЫҢ) 3 КУРС СТУДЕНТІ, РЕСЕЙ ФЕДЕРАЦИЯСЫ, КИРОВ Қ.

СОФОЯН М.Е. – О.Е. КУТАФИН АТЫНДАҒЫ УНИВЕРСИТЕТТІҢ ВОЛГА-ВЯТСК ИНСТИТУТЫНЫҢ (ФИЛИАЛЫНЫҢ) 4 КУРС СТУДЕНТІ, РЕСЕЙ ФЕДЕРАЦИЯСЫ, КИРОВ Қ.

ТЕБЕНЬКОВА П.И. – О.Е. КУТАФИН АТЫНДАҒЫ УНИВЕРСИТЕТТІҢ ВОЛГО-ВЯТСК ИНСТИТУТЫНЫҢ (ФИЛИАЛЫНЫҢ) 2 КУРС СТУДЕНТІ, РЕСЕЙ ФЕДЕРАЦИЯСЫ, КИРОВ Қ.

УБИНЯЗОВ И.Б. – КАСПИЙ ҚОҒАМДЫҚ УНИВЕРСИТЕТІ «ӘДІЛЕТ» ЖОҒАРЫ ҚҰҚЫҚ МЕКТЕБІНІҢ 3 КУРС СТУДЕНТІ, ҚАЗАҚСТАН РЕСПУБЛИКАСЫ, АЛМАТЫ Қ.

ХАРИНОВА Н.Н. – РЕСЕЙ МЕМЛЕКЕТТІК ЗИЯТКЕРЛІК МЕНШІК АКАДЕМИЯСЫ ЗАҢ ФАКУЛЬТЕТІНІҢ 3 КУРС СТУДЕНТІ, РЕСЕЙ ФЕДЕРАЦИЯСЫ, МӘСКЕУ Қ.

ЮРОВА О.В. – О.Е. КУТАФИН АТЫНДАҒЫ УНИВЕРСИТЕТТІҢ ВОЛГО-ВЯТСК ИНСТИТУТЫНЫҢ (ФИЛИАЛЫНЫҢ) 2 КУРС СТУДЕНТІ, РЕСЕЙ ФЕДЕРАЦИЯСЫ, КИРОВ Қ.

ЯГОВЦЕВ А.Е. – ОРАЛ МЕМЛЕКЕТТІК ЗАҢ УНИВЕРСИТЕТІ ПРОКУРАТУРА ИНСТИТУТЫНЫҢ 3 КУРС СТУДЕНТІ, РЕСЕЙ ФЕДЕРАЦИЯСЫ, ЕКАТЕРИНБУРГ Қ.

ҚАДЫРОВА А.М. – КАСПИЙ ҚОҒАМДЫҚ УНИВЕРСИТЕТІ «ӘДІЛЕТ» КОЛЛЕДЖІНІҢ 2 КУРС СТУДЕНТІ, ҚАЗАҚСТАН РЕСПУБЛИКАСЫ, АЛМАТЫ Қ.

СВЕДЕНИЯ ОБ АВТОРАХ

НУРПЕИСОВ ЕРКЕШ КАЛИЕВИЧ – КАНДИДАТ ЮРИДИЧЕСКИХ НАУК, ПРОФЕССОР КАЗАХСКОГО НАЦИОНАЛЬНОГО УНИВЕРСИТЕТА ИМЕНИ АЛЬ-ФАРАБИ, РЕСПУБЛИКА КАЗАХСТАН, Г. АЛМАТЫ

ПРОСКУРИНА КРИСТИНА ЮРЬЕВНА – НАУЧНЫЙ СОТРУДНИК НИИ ФИНАНСОВОГО И НАЛОГОВОГО ПРАВА, ДОКТОРАНТ ВЫСШЕЙ ШКОЛЫ ПРАВА «ЭДИЛЕТ» КАСПИЙСКОГО ОБЩЕСТВЕННОГО УНИВЕРСИТЕТА, МАГИСТР ЮРИДИЧЕСКИХ НАУК, РЕСПУБЛИКА КАЗАХСТАН, Г. АЛМАТЫ

АМАНГЕЛДИ ТЕМІРХАН АСХАТҰЛЫ – МАГИСТРАНТ ВЫСШЕЙ ШКОЛЫ ПРАВА «ЭДИЛЕТ» КАСПИЙСКОГО ОБЩЕСТВЕННОГО УНИВЕРСИТЕТА, РЕСПУБЛИКА КАЗАХСТАН, Г. АЛМАТЫ

ЧЕЛЬДЕБАЕВА БАҒЫНҰР ЖАНАТҚЫЗЫ – МАГИСТРАНТ ВЫСШЕЙ ШКОЛЫ ПРАВА «ЭДИЛЕТ» КАСПИЙСКОГО ОБЩЕСТВЕННОГО УНИВЕРСИТЕТА, РЕСПУБЛИКА КАЗАХСТАН, Г. АЛМАТЫ

АСКАРБЕКОВА А.А. – АСПИРАНТКА ЮРИДИЧЕСКОГО ФАКУЛЬТЕТА КЫРГЫЗСКО-РОССИЙСКОГО СЛАВЯНСКОГО УНИВЕРСИТЕТА ИМЕНИ Б.Н. ЕЛЬЦИНА, КЫРГЫЗСКАЯ РЕСПУБЛИКА, Г. БИШКЕК

БОБУНОВА С.А. – МАГИСТРАНТ 1 КУРСА СЕВЕРО-ЗАПАДНОГО ИНСТИТУТА (ФИЛИАЛА) УНИВЕРСИТЕТА ИМЕНИ О.Е. КУТАФИНА (МГЮА), РОССИЙСКАЯ ФЕДЕРАЦИЯ, Г. ВОЛОГДА

БОРИСОВ И.Е. – МАГИСТРАНТ 1 КУРСА СЕВЕРО-ЗАПАДНОГО ИНСТИТУТА (ФИЛИАЛА) УНИВЕРСИТЕТА ИМЕНИ О.Е. КУТАФИНА (МГЮА), РОССИЙСКАЯ ФЕДЕРАЦИЯ, Г. ВОЛОГДА

ЕРМОЛАЕВА А.А. – МАГИСТРАНТ 1 КУРСА МЕЖДУНАРОДНО-ПРАВОВОГО ФАКУЛЬТЕТА ВСЕРОССИЙСКОЙ АКАДЕМИИ ВНЕШНЕЙ ТОРГОВЛИ МИНИСТЕРСТВА ЭКОНОМИЧЕСКОГО РАЗВИТИЯ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ, РОССИЙСКАЯ ФЕДЕРАЦИЯ, Г. МОСКВА

ЖАРКОВ И.Д. – МАГИСТРАНТ 1 КУРСА МЕЖДУНАРОДНО-ПРАВОВОГО ФАКУЛЬТЕТА ВСЕРОССИЙСКОЙ АКАДЕМИИ ВНЕШНЕЙ ТОРГОВЛИ МИНИСТЕРСТВА ЭКОНОМИЧЕСКОГО РАЗВИТИЯ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ, РОССИЙСКАЯ ФЕДЕРАЦИЯ, Г. МОСКВА

ЗАКИРОВ Э.М. – МАГИСТРАНТ 1 КУРСА ЮРИДИЧЕСКОГО ФАКУЛЬТЕТА КЫРГЫЗСКО-РОССИЙСКОГО СЛАВЯНСКОГО УНИВЕРСИТЕТА ИМЕНИ Б.Н. ЕЛЬЦИНА, КЫРГЫЗСКАЯ РЕСПУБЛИКА, Г. БИШКЕК

ИСМАИЛОВ А.С. – МАГИСТРАНТ 2 КУРСА ЮРИДИЧЕСКОГО ФАКУЛЬТЕТА КЫРГЫЗСКО-РОССИЙСКОГО СЛАВЯНСКОГО УНИВЕРСИТЕТА ИМЕНИ Б.Н. ЕЛЬЦИНА, КЫРГЫЗСКАЯ РЕСПУБЛИКА, Г. БИШКЕК.

КАЦИТАДЗЕ Г.Т. – МАГИСТРАНТ 2 КУРСА СЕВЕРО-ЗАПАДНОГО ИНСТИТУТА (ФИЛИАЛА) УНИВЕРСИТЕТА ИМЕНИ О.Е. КУТАФИНА (МГЮА), РОССИЙСКАЯ ФЕДЕРАЦИЯ, Г. ВОЛОГДА.

КОНЯШИНА В.Е. – МАГИСТРАНТКА 2 КУРСА ЮРИДИЧЕСКОГО ФАКУЛЬТЕТА КЫРГЫЗСКО-РОССИЙСКОГО СЛАВЯНСКОГО УНИВЕРСИТЕТА ИМЕНИ Б.Н. ЕЛЬЦИНА, КЫРГЫЗСКАЯ РЕСПУБЛИКА, Г. БИШКЕК.

МАТЮГИНА И.С. – МАГИСТРАНТ 1 КУРСА СЕВЕРО-ЗАПАДНОГО ИНСТИТУТА (ФИЛИАЛА) УНИВЕРСИТЕТА ИМЕНИ О.Е. КУТАФИНА (МГЮА), РОССИЙСКАЯ ФЕДЕРАЦИЯ, Г. ВОЛОГДА.

МОЛДАБЕРГЕНОВА Д.М. – МАГИСТРАНКА 1 КУРСА ВЫСШЕЙ ШКОЛЫ ПРАВА «ӘДІЛЕТ» КАСПИЙСКОГО ОБЩЕСТВЕННОГО УНИВЕРСИТЕТА, РЕСПУБЛИКА КАЗАХСТАН, Г. АЛМАТЫ.

НУРДАВЛЕТОВА-КУЛЬБАЕВА Ж.Ж. – МАГИСТРАНКА 1 КУРСА ВЫСШЕЙ ШКОЛЫ ПРАВА «ӘДІЛЕТ» КАСПИЙСКОГО ОБЩЕСТВЕННОГО УНИВЕРСИТЕТА, РЕСПУБЛИКА КАЗАХСТАН, Г. АЛМАТЫ.

ПАВЛОВИЧ К.А. – МАГИСТРАНТ 2 КУРСА МЕЖДУНАРОДНО-ПРАВОВОГО ФАКУЛЬТЕТА ВСЕРОССИЙСКОЙ АКАДЕМИИ ВНЕШНЕЙ ТОРГОВЛИ МИНИСТЕРСТВА ЭКОНОМИЧЕСКОГО РАЗВИТИЯ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ, РОССИЙСКАЯ ФЕДЕРАЦИЯ, Г. МОСКВА .

ПОПОВА Н.В. – МАГИСТРАНКА 1 КУРСА СЕВЕРО-ЗАПАДНОГО ИНСТИТУТА (ФИЛИАЛА) УНИВЕРСИТЕТА ИМЕНИ О.Е. КУТАФИНА (МГЮА), РОССИЙСКАЯ ФЕДЕРАЦИЯ, Г. ВОЛОГДА.

РЫБКИН А.Э. – МАГИСТРАНТ МЕЖДУНАРОДНО-ПРАВОВОГО ФАКУЛЬТЕТА ВСЕРОССИЙСКОЙ АКАДЕМИИ ВНЕШНЕЙ ТОРГОВЛИ МИНИСТЕРСТВА ЭКОНОМИЧЕСКОГО РАЗВИТИЯ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ, РОССИЙСКАЯ ФЕДЕРАЦИЯ, Г. МОСКВА.

СКУРАТОВИЧ Н.В. – МАГИСТРАНТ 2 КУРСА МЕЖДУНАРОДНО-ПРАВОВОГО ФАКУЛЬТЕТА ВСЕРОССИЙСКОЙ АКАДЕМИИ ВНЕШНЕЙ ТОРГОВЛИ МИНИСТЕРСТВА ЭКОНОМИЧЕСКОГО РАЗВИТИЯ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ, РОССИЙСКАЯ ФЕДЕРАЦИЯ, Г. МОСКВА

АБДУКАДЫР Ш.Г. – СТУДЕНТ 3 КУРСА ВЫСШЕЙ ШКОЛЫ ПРАВА «ӘДІЛЕТ» КАСПИЙСКОГО ОБЩЕСТВЕННОГО УНИВЕРСИТЕТА, РЕСПУБЛИКА КАЗАХСТАН, Г. АЛМАТЫ

АКЧУРИНА Д.Р. – СТУДЕНТКА 3 КУРСА ВОЛГО-ВЯТСКОГО ИНСТИТУТА (ФИЛИАЛА) УНИВЕРСИТЕТА ИМЕНИ О.Е. КУТАФИНА (МГЮА), РОССИЙСКАЯ ФЕДЕРАЦИЯ, Г. КИРОВ

АЛБАКОВА А.А. – СТУДЕНТКА 3 КУРСА ВЫСШЕЙ ШКОЛЫ ПРАВА «ӘДІЛЕТ» КАСПИЙСКОГО ОБЩЕСТВЕННОГО УНИВЕРСИТЕТА, РЕСПУБЛИКА КАЗАХСТАН, Г. АЛМАТЫ

АТАБАЕВ А.О. – СТУДЕНТ 3 КУРСА ЮРИДИЧЕСКОГО ИНСТИТУТА СИБИРСКОГО ФЕДЕРАЛЬНОГО УНИВЕРСИТЕТА, РОССИЙСКАЯ ФЕДЕРАЦИЯ, Г. КРАСНОЯРСК

АШИМБАЕВА Т.Б. – СТУДЕНТКА 3 КУРСА ВЫСШЕЙ ШКОЛЫ ПРАВА «ӘДІЛЕТ» КАСПИЙСКОГО ОБЩЕСТВЕННОГО УНИВЕРСИТЕТА, РЕСПУБЛИКА КАЗАХСТАН, Г. АЛМАТЫ

АЯПБЕРГЕНОВА А.Т. – СТУДЕНТКА 3 КУРСА ЮРИДИЧЕСКОГО ФАКУЛЬТЕТА КАРАГАНДИНСКОГО УНИВЕРСИТЕТА ИМЕНИ АКАДЕМИКА Е.А. БУКЕТОВА, РЕСПУБЛИКА КАЗАХСТАН, Г. КАРАГАНДА

БАЙТАН Н.А. – СТУДЕНТ 4 КУРСА ФАКУЛЬТЕТА ПРАВА И СОЦИАЛЬНЫХ НАУК УНИВЕРСИТЕТА ИМЕНИ СУЛЕЙМАНА ДЕМИРЕЛЯ, РЕСПУБЛИКА КАЗАХСТАН, Г. КАСКЕЛЕН

БЕЛОНОВА В.К. – СТУДЕНТКА 3 КУРСА ЮРИДИЧЕСКОГО ФАКУЛЬТЕТА ИМЕНИ М.М. СПЕРАНСКОГО ИНСТИТУТА ПРАВА И НАЦИОНАЛЬНОЙ БЕЗОПАСНОСТИ РОССИЙСКОЙ АКАДЕМИИ НАРОДНОГО ХОЗЯЙСТВА И ГОСУДАРСТВЕННОЙ СЛУЖБЫ ПРИ ПРЕЗИДЕНТЕ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ, РОССИЙСКАЯ ФЕДЕРАЦИЯ, Г. МОСКВА

БРИТВИНА В.А. – СТУДЕНТКА 3 КУРСА ВОЛГО-ВЯТСКОГО ИНСТИТУТА (ФИЛИАЛА) УНИВЕРСИТЕТА ИМЕНИ О.Е. КУТАФИНА (МГЮА), РОССИЙСКАЯ ФЕДЕРАЦИЯ, Г. КИРОВ

БУНИНА А.А. – СТУДЕНТКА 3 КУРСА ВОЛГО-ВЯТСКОГО ИНСТИТУТА (ФИЛИАЛА) УНИВЕРСИТЕТА ИМЕНИ О.Е. КУТАФИНА (МГЮА), РОССИЙСКАЯ ФЕДЕРАЦИЯ, Г. КИРОВ

ВЫСОКИНСКИЙ Л.А. – СТУДЕНТ 3 КУРСА ЮРИДИЧЕСКОГО ФАКУЛЬТЕТА ИМЕНИ М.М. СПЕРАНСКОГО ИНСТИТУТА ПРАВА И НАЦИОНАЛЬНОЙ БЕЗОПАСНОСТИ РОССИЙСКОЙ АКАДЕМИИ НАРОДНОГО ХОЗЯЙСТВА И ГОСУДАРСТВЕННОЙ СЛУЖБЫ ПРИ ПРЕЗИДЕНТЕ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ, РОССИЙСКАЯ ФЕДЕРАЦИЯ, Г. МОСКВА

ЗЛОБИНА Д.Р. – СТУДЕНТКА 3 КУРСА ВОЛГО-ВЯТСКОГО ИНСТИТУТА (ФИЛИАЛА) УНИВЕРСИТЕТА ИМЕНИ О.Е. КУТАФИНА (МГЮА), РОССИЙСКАЯ ФЕДЕРАЦИЯ, Г. КИРОВ

ИБРАИМОВА Ж.И. – СТУДЕНТКА 2 КУРСА ВЫСШЕЙ ШКОЛЫ ПРАВА «ЭДИЛЕТ» КАСПИЙСКОГО ОБЩЕСТВЕННОГО УНИВЕРСИТЕТА, РЕСПУБЛИКА КАЗАХСТАН, Г. АЛМАТЫ

ИРТЕГОВА А.Е. – СТУДЕНТКА 3 КУРСА ИНСТИТУТА ПРОКУРАТУРЫ УРАЛЬСКОГО ГОСУДАРСТВЕННОГО ЮРИДИЧЕСКОГО УНИВЕРСИТЕТА, РОССИЙСКАЯ ФЕДЕРАЦИЯ, Г. ЕКАТЕРИНБУРГ

КАДЫРОВА С.Р. – СТУДЕНТКА 3 КУРСА ВЫСШЕЙ ШКОЛЫ ПРАВА «ЭДИЛЕТ» КАСПИЙСКОГО ОБЩЕСТВЕННОГО УНИВЕРСИТЕТА, РЕСПУБЛИКА КАЗАХСТАН, Г. АЛМАТЫ

МАГАФУРОВА Э.Р. – СТУДЕНТКА 3 КУРСА ИНСТИТУТА ЮСТИЦИИ УРАЛЬСКОГО ГОСУДАРСТВЕННОГО ЮРИДИЧЕСКОГО УНИВЕРСИТЕТА, РОССИЙСКАЯ ФЕДЕРАЦИЯ, Г. ЕКАТЕРИНБУРГ

МАРАТОВА А.С. – СТУДЕНТКА 1 КУРСА ВЫСШЕЙ ШКОЛЫ ПРАВА «ЭДИЛЕТ» КАСПИЙСКОГО ОБЩЕСТВЕННОГО УНИВЕРСИТЕТА, РЕСПУБЛИКА КАЗАХСТАН, Г. АЛМАТЫ

НАЗАРКИНА С.А. – СТУДЕНТКА 3 КУРСА ИНСТИТУТА ПРОКУРАТУРЫ УРАЛЬСКОГО ГОСУДАРСТВЕННОГО ЮРИДИЧЕСКОГО УНИВЕРСИТЕТА, РОССИЙСКАЯ ФЕДЕРАЦИЯ, Г. ЕКАТЕРИНБУРГ.

САНБАЕВ Б.Т. – СТУДЕНТ 4 КУРСА ФАКУЛЬТЕТА ПРАВА И СОЦИАЛЬНЫХ НАУК УНИВЕРСИТЕТА ИМЕНИ СУЛЕЙМАНА ДЕМИРЕЛЯ, РЕСПУБЛИКА КАЗАХСТАН, Г. КАСКЕЛЕН

СОРОКИНА Н.П. – СТУДЕНТКА 3 КУРСА ВОЛГО-ВЯТСКОГО ИНСТИТУТА (ФИЛИАЛА) УНИВЕРСИТЕТА ИМЕНИ О.Е. КУТАФИНА (МГЮА), РОССИЙСКАЯ ФЕДЕРАЦИЯ, Г. КИРОВ.

СОФОЯН М.Э. – СТУДЕНТКА 4 КУРСА ВОЛГО-ВЯТСКОГО ИНСТИТУТА (ФИЛИАЛА) УНИВЕРСИТЕТА ИМЕНИ О.Е. КУТАФИНА (МГЮА), РОССИЙСКАЯ ФЕДЕРАЦИЯ, Г. КИРОВ

ТЕБЕНЬКОВА П.И. – СТУДЕНТКА 2 КУРСА ВОЛГО-ВЯТСКОГО ИНСТИТУТА (ФИЛИАЛА) УНИВЕРСИТЕТА ИМЕНИ О.Е. КУТАФИНА (МГЮА), РОССИЙСКАЯ ФЕДЕРАЦИЯ, Г. КИРОВ

УБНИНЯЗОВ И.Б. – СТУДЕНТ 3 КУРСА ВЫСШЕЙ ШКОЛЫ ПРАВА «ЭДИЛЕТ» КАСПИЙСКОГО ОБЩЕСТВЕННОГО УНИВЕРСИТЕТА, РЕСПУБЛИКА КАЗАХСТАН, Г. АЛМАТЫ

ХАРИНОВА Н.Н. – СТУДЕНТКА 3 КУРСА ЮРИДИЧЕСКОГО ФАКУЛЬТЕТА РОССИЙСКОЙ ГОСУДАРСТВЕННОЙ АКАДЕМИИ ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ СОБСТВЕННОСТИ, РОССИЙСКАЯ ФЕДЕРАЦИЯ, Г. МОСКВА

ЮРОВА О.В. – СТУДЕНТКА 2 КУРСА ВОЛГО-ВЯТСКОГО ИНСТИТУТА (ФИЛИАЛА) УНИВЕРСИТЕТА ИМЕНИ О.Е. КУТАФИНА (МГЮА), РОССИЙСКАЯ ФЕДЕРАЦИЯ, Г. КИРОВ

ЯГОВЦЕВ А.Е. – СТУДЕНТ 3 КУРСА ИНСТИТУТА ПРОКУРАТУРЫ УРАЛЬСКОГО ГОСУДАРСТВЕННОГО ЮРИДИЧЕСКОГО УНИВЕРСИТЕТА, РОССИЙСКАЯ ФЕДЕРАЦИЯ, Г. ЕКАТЕРИНБУРГ

КАДЫРОВА А.М. – СТУДЕНТКА 2 КУРСА КОЛЛЕДЖА «ӘДІЛЕТ» КАСПИЙСКОГО ОБЩЕСТВЕННОГО УНИВЕРСИТЕТА, РЕСПУБЛИКА КАЗАХСТАН, Г.АЛМАТЫ

INFORMATION ON THE AUTHORS

NURPEYISSOV ERKESH KALIEVICH – CANDIDATE OF LEGAL SCIENCES, PROFESSOR OF THE KAZAKH NATIONAL UNIVERSITY NAMED AFTER AL-FARABI, REPUBLIC OF KAZAKHSTAN, ALMATY

PROSKURINA KRISTINA – RESEARCH FELLOW OF THE RESEARCH INSTITUTE OF FINANCIAL AND TAX LAW, PHD STUDENT OF THE HIGHER SCHOOL OF LAW «ADILET», CASPIAN PUBLIC UNIVERSITY, MASTER OF LAWS, REPUBLIC OF KAZAKHSTAN, ALMATY

AMANGELDY TEMIRKHAN ASKHATULY – MASTER'S DEGREE STUDENT OF THE HIGHER SCHOOL OF LAW «ADILET», CASPIAN PUBLIC UNIVERSITY, REPUBLIC OF KAZAKHSTAN, ALMATY

CHELDEBAYEVA BAGYNUR ZHANATKYZY – MASTER'S DEGREE STUDENT OF THE HIGHER SCHOOL OF LAW «ADILET», CASPIAN PUBLIC UNIVERSITY, REPUBLIC OF KAZAKHSTAN, ALMATY

ASKARBEKOVA A.A. – POSTGRADUATE OF THE FACULTY OF LAW, KYRGYZ RUSSIAN SLAVIC UNIVERSITY NAMED AFTER FIRST PRESIDENT OF RUSSIA B.N. YELTSIN, THE KYRGYZ REPUBLIC, BISHKEK

BOBUNOVA S.A. – FIRST YEAR MASTER'S DEGREE STUDENT OF THE NORTH-WESTERN INSTITUTE (BRANCH) OF KUTAFIN MOSCOW STATE LAW UNIVERSITY (MSAL), THE RUSSIAN FEDERATION, VOLOGDA

BORISOV I.E. – FIRST YEAR MASTER'S DEGREE STUDENT OF THE NORTH-WESTERN INSTITUTE (BRANCH) OF KUTAFIN MOSCOW STATE LAW UNIVERSITY (MSAL), THE RUSSIAN FEDERATION, VOLOGDA

YERMOLAEVA A.A. – FIRST YEAR MASTER'S DEGREE STUDENT OF THE FACULTY OF INTERNATIONAL LAW, RUSSIAN FOREIGN TRADE ACADEMY OF THE MINISTRY OF ECONOMIC DEVELOPMENT OF THE RUSSIAN FEDERATION, THE RUSSIAN FEDERATION, MOSCOW

ZHARKOV I.D. – FIRST YEAR MASTER'S DEGREE STUDENT OF THE FACULTY OF INTERNATIONAL LAW, RUSSIAN FOREIGN TRADE ACADEMY OF THE MINISTRY OF ECONOMIC DEVELOPMENT OF THE RUSSIAN FEDERATION, THE RUSSIAN FEDERATION, MOSCOW

ZAKIROV E.M. – FIRST YEAR MASTER'S DEGREE STUDENT OF THE FACULTY OF LAW, KYRGYZ RUSSIAN SLAVIC UNIVERSITY NAMED AFTER FIRST PRESIDENT OF RUSSIA B.N. YELTSIN, THE KYRGYZ REPUBLIC, BISHKEK

ISMAILOV A.S. – SECOND YEAR MASTER'S DEGREE STUDENT OF THE FACULTY OF LAW, KYRGYZ RUSSIAN SLAVIC UNIVERSITY NAMED AFTER FIRST PRESIDENT OF RUSSIA B.N. YELTSIN, THE KYRGYZ REPUBLIC, BISHKEK

KATSITADZE G.T. – SECOND YEAR MASTER'S DEGREE STUDENT OF THE NORTH-WESTERN INSTITUTE (BRANCH) OF KUTAFIN MOSCOW STATE LAW UNIVERSITY (MSAL), THE RUSSIAN FEDERATION, VOLOGDA

KONYASHINA V.YE. – SECOND YEAR MASTER'S DEGREE STUDENT OF THE FACULTY OF LAW, KYRGYZ RUSSIAN SLAVIC UNIVERSITY NAMED AFTER FIRST PRESIDENT OF RUSSIA B.N. YELTSIN, THE KYRGYZ REPUBLIC, BISHKEK

MATJUGINA I.S. – FIRST YEAR MASTER'S DEGREE STUDENT OF THE NORTH-WESTERN INSTITUTE (BRANCH) OF KUTAFIN MOSCOW STATE LAW UNIVERSITY (MSAL), THE RUSSIAN FEDERATION, VOLOGDA

MOLDABERGENOVA D.M. – FIRST YEAR MASTER'S DEGREE STUDENT OF ADILET LAW SCHOOL, CASPIAN SOCIAL UNIVERSITY, THE REPUBLIC OF KAZAKHSTAN, ALMATY

NURDAVLETOVA-KULBAYEVA ZH.ZH. – FIRST YEAR MASTER'S DEGREE STUDENT OF ADILET LAW SCHOOL, CASPIAN SOCIAL UNIVERSITY, THE REPUBLIC OF KAZAKHSTAN, ALMATY

PAVLOVICH K.A. – SECOND YEAR MASTER'S DEGREE STUDENT OF THE FACULTY OF INTERNATIONAL LAW, RUSSIAN FOREIGN TRADE ACADEMY OF THE MINISTRY OF ECONOMIC DEVELOPMENT OF THE RUSSIAN FEDERATION, THE RUSSIAN FEDERATION, MOSCOW

POPOVA N.V. – FIRST YEAR MASTER'S DEGREE STUDENT OF THE NORTH-WESTERN INSTITUTE (BRANCH) OF KUTAFIN MOSCOW STATE LAW UNIVERSITY (MSAL), THE RUSSIAN FEDERATION, VOLOGDA

RYBKIN A.E. – MASTER'S DEGREE STUDENT OF THE FACULTY OF INTERNATIONAL LAW, RUSSIAN FOREIGN TRADE ACADEMY OF THE MINISTRY OF ECONOMIC DEVELOPMENT OF THE RUSSIAN FEDERATION, THE RUSSIAN FEDERATION, MOSCOW

SKURATOVICH N.V. – SECOND YEAR MASTER'S DEGREE STUDENT OF THE FACULTY OF INTERNATIONAL LAW, RUSSIAN FOREIGN TRADE ACADEMY OF THE MINISTRY OF ECONOMIC DEVELOPMENT OF THE RUSSIAN FEDERATION, THE RUSSIAN FEDERATION, MOSCOW

ABDUKADYR SH.G. – THIRD YEAR STUDENT OF ADILET LAW SCHOOL, CASPIAN SOCIAL UNIVERSITY, THE REPUBLIC OF KAZAKHSTAN, ALMATY

AKCHURINA D.R. – THIRD YEAR STUDENT OF THE VOLGO-VYATKA INSTITUTE (BRANCH) OF KUTAFIN MOSCOW STATE LAW UNIVERSITY (MSAL), THE RUSSIAN FEDERATION, KIROV

ALBAKOVA A.A. – THIRD YEAR STUDENT OF ADILET LAW SCHOOL, CASPIAN SOCIAL UNIVERSITY, THE REPUBLIC OF KAZAKHSTAN, ALMATY

ATABAEV A.O. – THIRD YEAR STUDENT OF THE LAW INSTITUTE OF SIBERIAN FEDERAL UNIVERSITY, THE RUSSIAN FEDERATION, KRASNOYARSK

ASHIMBAYEVA T.B. – SECOND YEAR STUDENT OF ADILET LAW SCHOOL, CASPIAN SOCIAL UNIVERSITY, THE REPUBLIC OF KAZAKHSTAN, ALMATY

AYAPBERGENOVA A.T. – THIRD YEAR STUDENT OF THE FACULTY OF LAW, ACADEMICIAN E.A. BUKETOV KARAGANDA UNIVERSITY, THE REPUBLIC OF KAZAKHSTAN, KARAGANDA

BAITAN N.A. – FOURTH YEAR STUDENT OF THE FACULTY OF LAW AND SOCIAL SCIENCES, SULEYMAN DEMIREL UNIVERSITY, THE REPUBLIC OF KAZAKHSTAN, KASKELEN

BELONOGOVA V.K. – THIRD YEAR STUDENT OF M.M. SPERANSKY FACULTY OF LAW, INSTITUTE OF LAW AND NATIONAL SECURITY, THE RUSSIAN PRESIDENTIAL ACADEMY OF NATIONAL ECONOMY AND PUBLIC ADMINISTRATION, THE RUSSIAN FEDERATION, MOSCOW

BRITVINA V.A. – THIRD YEAR STUDENT OF THE VOLGO-VYATKA INSTITUTE (BRANCH) OF KUTAFIN MOSCOW STATE LAW UNIVERSITY (MSAL), THE RUSSIAN FEDERATION, KIROV

BUNINA A.A. – THIRD YEAR STUDENT OF THE VOLGO-VYATKA INSTITUTE (BRANCH) OF KUTAFIN MOSCOW STATE LAW UNIVERSITY (MSAL), THE RUSSIAN FEDERATION, KIROV

VYSOKINSKY L.A. – THIRD YEAR STUDENT OF M.M. SPERANSKY FACULTY OF LAW, INSTITUTE OF LAW AND NATIONAL SECURITY, THE RUSSIAN PRESIDENTIAL ACADEMY OF NATIONAL ECONOMY AND PUBLIC ADMINISTRATION, THE RUSSIAN FEDERATION, MOSCOW

IBRAIMOVA ZH.I. – SECOND YEAR STUDENT OF ADILET LAW SCHOOL, CASPIAN SOCIAL UNIVERSITY, THE REPUBLIC OF KAZAKHSTAN, ALMATY

ZLOBINA D.R. – THIRD YEAR STUDENT OF THE VOLGO-VYATKA INSTITUTE (BRANCH) OF KUTAFIN MOSCOW STATE LAW UNIVERSITY(MSAL), THE RUSSIAN FEDERATION, KIROV

IRTEGOVA A.E. – THIRD YEAR STUDENTS OF THE INSTITUTE OF PROSECUTOR'S OFFICE, URAL STATE LAW UNIVERSITY, THE RUSSIAN FEDERATION, YEKATERINBURG

KADYROVA S.R. – THIRD YEAR STUDENT OF ADILET LAW SCHOOL, CASPIAN SOCIAL UNIVERSITY, THE REPUBLIC OF KAZAKHSTAN, ALMATY

MAGAFUROVA E.R. – THIRD YEAR STUDENT OF THE INSTITUTE OF JUSTICE, URAL STATE LAW UNIVERSITY, THE RUSSIAN FEDERATION, YEKATERINBURG

MARATOVA A.S. – FIRST YEAR STUDENT OF ADILET LAW SCHOOL, CASPIAN SOCIAL UNIVERSITY, THE REPUBLIC OF KAZAKHSTAN, ALMATY

NAZARKINA S.A. – THIRD YEAR STUDENT OF THE INSTITUTE OF PROSECUTOR'S OFFICE, URAL STATE LAW UNIVERSITY, THE RUSSIAN FEDERATION, YEKATERINBURG

SANBAYEV B.T. – FOURTH YEAR STUDENT OF THE FACULTY OF LAW AND SOCIAL SCIENCES, SULEYMAN DEMIREL UNIVERSITY, THE REPUBLIC OF KAZAKHSTAN, KASKELEN

SOROKINA N.P. – THIRD YEAR STUDENT OF THE VOLGO-VYATKA INSTITUTE (BRANCH) OF KUTAFIN MOSCOW STATE LAW UNIVERSITY(MSAL), THE RUSSIAN FEDERATION, KIROV

SOFOYAN M.E. – FOURTH YEAR STUDENT OF THE VOLGO-VYATKA INSTITUTE (BRANCH) OF KUTAFIN MOSCOW STATE LAW UNIVERSITY (MSAL), THE RUSSIAN FEDERATION, KIROV

TEBENKOVA P.I. – SECOND YEAR STUDENTS OF THE VOLGO-VYATKA INSTITUTE (BRANCH) OF KUTAFIN MOSCOW STATE LAW UNIVERSITY (MSAL), THE RUSSIAN FEDERATION, KIROV

UBBINIYAZOV I.B. – THIRD YEAR STUDENT OF ADILET LAW SCHOOL, CASPIAN SOCIAL UNIVERSITY, THE REPUBLIC OF KAZAKHSTAN, ALMATY

YAGOVTSSEV A.E. – THIRD YEAR STUDENTS OF THE INSTITUTE OF PROSECUTOR'S OFFICE, URAL STATE LAW UNIVERSITY, THE RUSSIAN FEDERATION, YEKATERINBURG

KHARINOVA N.N. – THIRD YEAR STUDENT OF THE FACULTY OF LAW, RUSSIAN STATE ACADEMY OF INTELLECTUAL PROPERTY, THE RUSSIAN FEDERATION, MOSCOW

YUROVA O.V. – SECOND YEAR STUDENTS OF THE VOLGO-VYATKA INSTITUTE (BRANCH) OF KUTAFIN MOSCOW STATE LAW UNIVERSITY(MSAL), THE RUSSIAN FEDERATION, KIROV

KADYROVA A.M. – SECOND YEAR STUDENT OF ADILET COLLEGE, CASPIAN SOCIAL UNIVERSITY, THE REPUBLIC OF KAZAKHSTAN, ALMATY

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, +7 (727) 323 10 09**). Шрифт текста — Times New Roman, формат бумаги А4 (210*297 мм), размер кегля — 12 пт. Межстрочный интервал — одинарный. Выравнивание по ширине. Абзацный отступ — 0,8 см. Поля верхнее — 2, нижнее — 2, левое — 2, правое — 2.

В таблицах, рисунках, формулах не должно быть разночтений в обозначении символов, знаков. Рисунки должны быть четкими, чистыми. На рисунки и таблицы в тексте должны быть ссылки.

В тексте число формул должно быть минимальным. Формулы должны быть набраны в соответствующем редакторе (для математических и химических формул). Таблицы должны быть озаглавлены, не допускается наличия в них пустых граф. Условные сокращения и символы следует пояснять в примечании.

Иллюстративные материалы представляются в форматах: для фото, рисунков — tiff или jpeg (300 dpi для черно-белых и цветных); графики, диаграммы, схемы и т.п. — exls, cdr. На обороте рисунка или под ним указывается фамилия автора, название статьи и номер рисунка. Иллюстрации могут размещаться по тексту, но обязательно прилагаются в виде отдельных файлов, который впоследствии будет использоваться при верстке). Подрисуночные подписи даются отдельным списком, в конце статьи.

Список использованных источников должен состоять не более чем из 20 наименований, и оформляется в соответствии с ГОСТ 7.1–2003 «Библиографическая запись. Библиографическое описание. Общие требования и правила составления». Ссылки на источники в тексте статьи даются только в квадратных скобках (без цитирования [12], при цитировании или пересказе авторского текста [12, с. 29]). Нумерация ссылок в статье производится по порядковому номеру источника в пристатейном списке литературы. Архивные материалы в список не включаются, ссылки на них помещаются в тексте в круглых скобках. При использовании в статье источников из электронных ресурсов или удаленного доступа (Интернета) в списке литературы приводится библиографическая запись источника и ссылка на сетевой ресурс с полным сетевым адресом в Интернете. Желательно указывать дату обращения к ресурсу.

НАПРИМЕР (библиографические сведения условны):

Для книг: Фамилии и инициалы авторов. Заглавие. — Сведения о повторности издания. — Место издания: Издательство, Год издания. — Количество страниц.

Например:

Басин Ю.Г. Избранные труды по гражданскому праву. — 3-е изд. — СПб.: 2003. — 294 с.

Для статей из журналов: Фамилии и инициалы авторов. Название статьи // Заглавие издания. (Серия). — Год издания. — Том. — Номер. — Страницы.

Например:

Брызгалов А.И. О некоторых теоретико-методологических проблемах юридической науки на современном этапе // Государство и право. — 2004. — № 4. — С. 17–22.

Для материалов конференций, сборников трудов и т.д.: Фамилии и инициалы авторов. Название статьи // Заглавие издания: Вид издания. — Место, год издания. — Том. — Номер. — Страницы.

Например:

Диденко А. Гражданское право как источник формирования правовой действительности // VI Гражданское законодательство: Статьи. Комментарии. Практика. – Вып. 40 / Под ред. А.Г. Диденко. – Алматы: Раритет, 2015. – С. 4-24.

Автор обязан сделать транслитерацию фамилии, инициалов, перевод заглавия статьи (обзора, рецензии), списка использованных источников (References) на английский язык, разместив их в конце текста статьи. Ее можно сделать по следующей ссылке: <http://www.rusски-mat.net/trans2.html>)

Например:

Didenko A. Grazhdanskoye pravo kak istochnik formirovaniya pravovoy deystvitelnosti // VI Grazhdanskoye zakonodatelstvo: Statyi. Kommentarii. Praktika. – Vyp.40 / Pod red. A.G. Didenko. – Almaty: Raritet, 2015. – S. 4-24.

Сведения об авторах

К рукописи прилагаются:

- 1) справка о каждом из авторов статьи с указанием фамилии, имени, отчества; ученой степени; ученого звания; основного места работы; должности; домашнего, служебного или мобильного телефонов; электронного и почтового адресов (для связи с редакцией);
- 2) информация о том, кому из соавторов следует адресовать вопросы главного редактора и/или направлять корректуру.

Все статьи, поступившие в редакцию, рецензируются. При необходимости статья может быть возвращена автору на доработку. Датой поступления статьи считается дата получения редакцией ее окончательного варианта. Редакция оставляет за собой право внесения в текст редакторских изменений, не искажающих смысла статьи.

Статьи публикуются по мере поступления.

Схематический пример оформления статьи

- УДК.
- По центру приводятся:
 - о Фамилии и инициалы авторов (напр.: И.В. Иванов¹, С.П. Крылов²)
 - о Полное название учреждения, которое представляет автор (с указанием страны и города). Если авторы из разных учреждений, то соответствие между автором и учреждением устанавливается надстрочными индексами, например:
И.В. Иванов¹, С.П. Крылов² Каспийский общественный университет, Казахстан, г. Алматы¹
Институт экономики и права, Казахстан, г. Алматы²
- о Название статьи (полужирное написание)
 - Аннотация.
 - Ключевые слова.
 - Текст статьи.
 - Список использованных источников.
 - References (транслитерация).
 - В конце статьи приводится перевод на двух остальных языках (по очереди): Ф.И.О. авторов, названия статьи, резюме (размер шрифта на 2 кегеля меньше, чем основной).
 - На отдельных страницах приводятся иллюстрации (рисунки, диаграммы, таблицы и др.) с надписями.
 - Сведения об авторах.

Контакты и адрес редакции, телефон

Республика Казахстан, 050021
г. Алматы, пр. Достык, 85А, каб. 210
Раб. тел: +7 727 250 69 35; +7 727 323 10 09
Электронная почта: akalimbekova@mail.ru
Главный редактор – Калимбаева Асель Рахатовна

Стоимость публикации в журнале «Научные труды «Әділет»

Стоимость публикации в журнале «Научные труды «Әділет» - 10000 тенге. Для сотрудников, профессорско-преподавательского состава, магистрантов, докторантов Каспийского университета стоимость публикации в журнале «Научные труды «Әділет» – 5000 тенге

Оплата производится в кассу Каспийского общественного университета, чек об оплате предоставляется в редакцию вместе с рукописью статьи.

Или путем оплаты на расчетный счет университета

Реквизиты для казахстанских авторов:

УО «Каспийский общественный университет»

Ректор Нусенов Жолдасбек Муслимович

Адрес:

Республика Казахстан, 050021

г. Алматы, пр. Достык, 85А, каб. 210

РНН 600700524033

БИН -030640000531

Р/счет – KZ9584901KZ014467972

БИК NURSKZKX

КБЕ – 18

АФ АО Нурбанк г.Алматы

Ул.Желтоқсан 173

Код ВУЗа 079

Реквизиты для зарубежных авторов:

УО «Каспийский общественный университет»

Ректор Нусенов Жолдасбек Муслимович

Адрес:

Республика Казахстан, 050021

г. Алматы, пр. Достык, 85А, каб. 210

РНН 600700524033

БИН -030640000531

Р/счет – KZ9584901KZ014467972

БИК NURSKZKX

КБЕ – 18

АФ АО Нурбанк г.Алматы

Ул.Желтоқсан 173

Код ВУЗа 079

**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
050021, г. Алматы, пр. Достык 85 А,
Тел.: +7 (727) 250 69 35, +7 (727) 323 10 09
факс: +7 (727) 250 69 30
e-mail: akalimbekova@mail.ru**

**Наш сайт: www.cu.edu.kz
Опубликованные материалы не всегда отражают точку зрения редакции.
Ответственность за достоверность фактов и сведений
в публикациях несут авторы.**

Басуға 09.07.2021 ж.
қол қойылды.
Форматы 60x90/16.
Офсеттік басылым.
Офсеттік қағаз.
Шартты баспа табағы 4,0.
Баспа табағы 4,5.
Таралымы 500 дана.

Подписано
в печать 09.07.2021 г.
Формат 60x90/16.
Печать офсетная.
Бумага офсетная.
Усл.- печ. л. 4,0.
Печ. л. 4,5.
Тираж 500 экз.

Отпечатано в ИП «Распутина Э.Г.»
г.Алматы, пр. Абылай хана, 60