



# ЗАҢГЕР

ҚАЗАҚСТАН РЕСПУБЛИКАСЫНЫҢ ҚҰҚЫҚ ЖАРШЫСЫ  
ВЕСТНИК ПРАВА РЕСПУБЛИКИ КАЗАХСТАН

№ 2 (187) 2017

НӨМІР ТАҚЫРЫБЫ / ТЕМА НОМЕРА:

- **ЕҢБЕК ДАУЛАРЫН ҚАРАУ БОЙЫНША  
СОТ ПРАКТИКАСЫ**
- **СУДЕБНАЯ ПРАКТИКА  
РАССМОТРЕНИЯ ТРУДОВЫХ СПОРОВ**



**ГУЛЬНАРА РАТАЕВА**

АКТУАЛЬНЫЕ ВОПРОСЫ  
РАССМОТРЕНИЯ ДЕЛ В СУДАХ ПО  
СПОРАМ С УЧАСТИЕМ БАНКОВ

13

**МАЙДАН  
СУЛЕЙМЕНОВ**

Проблемы  
разграничения  
отраслей в системе  
права



..... 82

**АЛЕКСАНДР  
ЛУКЬЯНОВ**

Особенности рассле-  
дования и рассмотре-  
ния дел о должностных  
и коррупционных  
преступлениях



..... 63

**ЕКАТЕРИНА  
ТРЕНДАФИЛОВА**

Основные тенденци  
политики в области  
уголовного правосудия  
в Европе



..... 71





## ҚАЗАҚСТАН РЕСПУБЛИКАСЫНЫҢ ЖОҒАРҒЫ СОТЫ



### ЖОҒАРҒЫ СОТТА 2016 ЖЫЛҒЫ СОТ ТӨРЕЛІГІН ЖҮЗЕГЕ АСЫРУ ҚОРЫТЫНДЫЛАРЫ БОЙЫНША КЕҢЕЙТІЛГЕН КЕҢЕС ӨТТІ

Ағымдағы жылғы 27 қаңтарда Жоғарғы Сотта сот төрелігін жүзеге асырудың 2016 жылғы қорытындыларына арналған кеңейтілген кеңес өтті.

Іс-шараға Президент Әкімшілігі Басшысының орынбасары Талғат Донақов, Жоғарғы Сот Кеңесінің төрағасы Анатолий Смолин, Адам құқықтары жөніндегі уәкіл Асқар Шәкіров, Жоғарғы Соттың судьялары, облыстық соттардың төрағалары мен әкімшілері, Судьялар одағы мен Жоғарғы Сот жанындағы Соттардың қыз-

метін қамтамасыз ету департаментінің басшылығы қатысты.

Жоғарғы Сот Төрағасы Қайрат Мәми кеңесті аша келе, 2016 жылы Қазақстан сот жүйесін дамытудың жаңа кезеңі басталғанын, соның шеңберінде құқық үстемдігі саласындағы институционалдық реформаларды практикалық тұрғыдан іске асыру қамтамасыз етілгенін атап өтті.

Қ. Мәмидің осы кеңесте сөйлеген сөзінің толық нұсқасымен журналдың 5 бетінен таныса аласыздар.



# ЗАҢҒЕР

ҚАЗАҚСТАН РЕСПУБЛИКАСЫНЫҢ ҚҰҚЫҚ ЖАРШЫСЫ  
ВЕСТНИК ПРАВА РЕСПУБЛИКИ КАЗАХСТАН

## РЕДАКЦИЯЛЫҚ КЕҢЕС РЕДАКЦИОННЫЙ СОВЕТ

**Әлімбаев Мұсабек Тұрғынбекұлы**  
Қазақстан Республикасы Судьялар  
одағының төрағасы  
Председатель Союза судей Республики Казахстан

**Асанов Жақып Қажыманұлы**  
Қазақстан Республикасының Бас Прокуроры  
Генеральный Прокурор Республики Казахстан

**Бекетаев Марат Бақытжанұлы**  
Қазақстан Республикасының Әділет министрі  
Министр юстиции Республики Казахстан

**Қасымов Қалмұханбет Нұрмұханбетұлы**  
Қазақстан Республикасының Ішкі істер министрі  
Министр внутренних дел Республики Казахстан

**Мәми Қайрат Әбдразақұлы**  
Қазақстан Республикасы Жоғарғы Сотының Төрағасы  
Председатель Верховного Суда  
Республики Казахстан

**Рогов Игорь Иванович**  
Қазақстан Республикасы Конституциялық Кеңесінің  
Төрағасы  
Председатель Конституционного Совета  
Республики Казахстан

**Сәрінжіпов Аслан Бәкенұлы**  
«Назарбаев қорының» президенті  
Президент «Назарбаев фонда»

**Сыдықов Ерлан Бәтташұлы**  
Л.Н. Гумилев атындағы  
Еуразия ұлттық университетінің ректоры  
Ректор Евразийского национального университета  
им. Л.Н. Гумилева

**Ударцев Сергей Федорович**  
«Құқықтық саясат және конституциялық заңнама»  
ҒЗИ директоры, з.ғ.д., профессор  
Директор НИИ «Правовой политики и конституцион-  
ного законодательства», д.ю.н., профессор

- ВЕРХОВНЫЙ СУД РЕСПУБЛИКИ КАЗАХСТАН
- КОНСТИТУЦИОННЫЙ СОВЕТ РЕСПУБЛИКИ КАЗАХСТАН
- ГЕНЕРАЛЬНАЯ ПРОКУРАТУРА РЕСПУБЛИКИ КАЗАХСТАН
- МИНИСТЕРСТВО ЮСТИЦИИ РЕСПУБЛИКИ КАЗАХСТАН
- МИНИСТЕРСТВО ВНУТРЕННИХ ДЕЛ РЕСПУБЛИКИ КАЗАХСТАН
- МИНИСТЕРСТВО ОБРАЗОВАНИЯ И НАУКИ РЕСПУБЛИКИ КАЗАХСТАН
- СОЮЗ СУДЕБНЫХ ИСПОЛНИТЕЛЕЙ РЕСПУБЛИКИ КАЗАХСТАН
- КАЗАХСКИЙ ГУМАНИТАРНО-ЮРИДИЧЕСКИЙ УНИВЕРСИТЕТ
- ЕВРАЗИЙСКИЙ НАЦИОНАЛЬНЫЙ УНИВЕРСИТЕТ ИМ. Л. Н. ГУМИЛЕВА

## РЕДАКЦИЯ АЛҚАСЫ РЕДАКЦИОННАЯ КОЛЛЕГИЯ

**Борчашвили Исидор Шамилович**  
з.ғ.д., проф./ д.ю.н., проф., «Қылмыстық құқық»  
бөлімінің жауапты редакторы  
Ответственный редактор раздела «Уголовное право»

**Қаудыров Төлеш Ерденұлы**  
з.ғ.д., проф./ д.ю.н., проф., «Зияткерлік меншік»  
бөлімінің жауапты редакторы  
Ответственный редактор раздела  
«Интеллектуальная собственность»

**Қоғамов Марат Шекішұлы**  
з.ғ.д., проф./ д.ю.н., проф., «Қылмыстық процесс»  
бөлімінің жауапты редакторы  
Ответственный редактор раздела «Уголовный процесс»

**Мороз Светлана Павловна**  
з.ғ.д., проф./ д.ю.н., проф., «Жеке құқық»  
бөлімінің жауапты редакторы  
Ответственный редактор раздела «Частное право»

**Подопригора Роман Анатольевич**  
з.ғ.д., проф./ д.ю.н., проф., «Әкімшілік құқық»,  
«Салық құқығы» бөлімдерінің жауапты редакторы  
Ответственный редактор разделов «Административное  
право», «Налоговое право»

**Порохов Евгений Викторович**  
з.ғ.к./ к.ю.н. «Қаржы құқығы», «Салық құқығы»  
бөлімдерінің жауапты редакторы  
Ответственный редактор разделов «Финансовое  
право», «Налоговое право»

**Сүлейменов Майдан Күнтуарұлы**  
з.ғ.д., проф./ д.ю.н., проф., «Жеке құқық» бөлімінің бас  
редакторы  
Главный редактор раздела «Частное право»

**Тлепина Шолпан Валерьевна**  
з.ғ.д., проф./д.ю.н., проф., «Құқық тарихы»  
бөлімінің жауапты редакторы  
Ответственный редактор раздела «История права»

Мнения и взгляды, содержащиеся в данном журнале,  
могут не совпадать с официальной позицией редакционной коллегии журнала  
и отражают авторскую точку зрения.

Материалы присылать по адресу: [zanger-press@mail.ru](mailto:zanger-press@mail.ru)



Журнал Қазақстан Республикасы Мәдениет, ақпарат және қоғамдық келісім министрлігінде тіркелген. Тіркеуге қою туралы №2158-Ж, күелік 2001 жылы 25 шілдеде берілді.

#### ҚҰРЫЛТАЙШЫ

«Қазақстан Республикасы Судьялар одағы» РҚБ

#### ШЫҒУЫ ТУРАЛЫ МӘЛІМЕТТЕР

Жоба жетекшісі:  
**С.К. Байбатыров**  
Бас редактор: **А.К. Беркімбаева**  
Дизайн және беттеуші: **Г.А. Джаббарова**

#### Редакцияның мекен-жайы:

050050, Алматы қ., Шаялиев к-сі, 13/19.  
Тел. +7 (727) 228 13 42.  
Материалдарды [zanger-press@mail.ru](mailto:zanger-press@mail.ru)  
электронды почтасына жолдау керек

#### «VEDA PRESS»

баспаханасында басылды  
Алматы қаласы,  
Айманов к-сі, 140, 30а.  
тел.: +7 (727) 266 55 87, 266 27 65.

#### Теруге берілген күні

17.01.2017 ж.  
А-4 форматы қағазы жылтыр,  
офсеттік баспа,  
Таралымы: **4681 дана**  
№ **56 тапсырыс**

Журнал зарегистрирован  
в Министерстве культуры,  
информации и  
общественного согласия Республики  
Казахстан. Свидетельство  
о постановке на учет № 2158-Ж  
от 25 июля 2001 г.

#### УЧРЕДИТЕЛЬ

РОО «Союз судей  
Республики Казахстан»

#### ВЫХОДНЫЕ ДАННЫЕ

Руководитель проекта:  
**С.К. Байбатыров**  
Главный редактор: **А.К. Беркімбаева**  
Дизайн и верстка: **Г.А. Джаббарова**

Адрес редакции: 050050  
Республика Казахстан,  
г. Алматы, ул. Шаяпина д.13/19  
Тел.: +7 (727) 228 13 42.  
Материалы присылать  
по адресу: [zanger-press@mail.ru](mailto:zanger-press@mail.ru)

#### Отпечатано в типографии

ТОО «VEDA PRESS».  
Адрес: г. Алматы, ул. Айманова, 140,  
30а. ЖК «Арай», блок Б-7.  
тел.: +7 (727) 266 55 87, 266 27 65.  
Сдано в печать: 17.01.2017 г.  
Формат А-4. Бумага мелованная,  
печать офсетная, 5,5 п.л.  
Тираж: **4681 экз.**  
Заказ № **56**

## Мазмұны

### I. СОТ БИЛІГІ I. СУДЕБНАЯ ВЛАСТЬ

Сот төрелігін жүзеге асырудың 2016 жылғы қорытындыларына арналған кеңейтілген кеңесте Жоғарғы Сот Төрағасы Қайрат Мәмидің сөйлеген сөзі..... 5

### II. АЗАМАТТЫҚ ПРОЦЕСС II. ГРАЖДАНСКИЙ ПРОЦЕСС

Гульнара Ратаева  
Актуальные вопросы рассмотрения дел в судах по спорам с участием банков ..... 13

Сансызбек Раимбаев, Казбек Шакишев  
О вопросах оказания квалифицированной юридической помощи по гражданским делам ..... 15

Жанна Сейдалина  
О некоторых вопросах правоприменения Кодекса о браке (супружестве) и семье ..... 20

Қайрат Айтжанов  
В ГПК внесены нормы, значительно улучшающие процесс отправления правосудия..... 23

Жумахан Умаров  
Практические аспекты внедрения обязательного досудебного регулирования отдельных категорий споров в порядке медиации ..... 26

Марат Үркімбаев  
Сот шығындары ..... 28

Лаура Суюндикова  
Надлежащее исполнение обязательств..... 30

Роза Сариева  
Пересмотр судебных актов об административных правонарушениях..... 32

Айман Жамбырбаева  
Меншік құқығы мен өзге де заттық құқықтар және міндеттемелік құқық – азаматтық құқықтың қосалқы салалары ..... 34

Алия Садыкова  
Возвращение искового заявления ..... 37

### III. ЕҢБЕК ДАУЛАРЫН ҚАРАУ БОЙЫНША СОТ ПРАКТИКАСЫ III. СУДЕБНАЯ ПРАКТИКА РАССМОТРЕНИЯ ТРУДОВЫХ СПОРОВ

Жанна Нурсалинова  
Проблемные вопросы при рассмотрении трудовых споров..... 39

Ботакөз Баймұханова  
Еңбек қатынастарына қатысты заңнама талаптары..... 42



## Мазмұны

Канат Шакаров О практике рассмотрения дел по оспариванию приказов о наложении дисциплинарных взысканий за совершение коррупционных правонарушений .....	44	
Фархад Камалов Надзор и контроль за соблюдением трудового законодательства нуждаются в усовершенствовании .....	47	
Ерлан Усманов Особенности нового Трудового кодекса Республики Казахстан .....	49	
Нурлан Бегайдар Применение трудового законодательства при рассмотрении гражданских дел .....	51	
Медина Мамежанова Досудебное разрешение индивидуальных трудовых споров .....	53	
Айнур Надирова К вопросу о рассмотрении индивидуального трудового спора по Трудовому кодексу Республики Казахстан .....	56	
<b>IV. ҚЫЛМЫСТЫҚ ПРОЦЕСС</b> <b>IV. УГОЛОВНЫЙ ПРОЦЕСС</b>		
Қамбар Нұрышев Қылмыстық істер бойынша сот төрелігін жүзеге асыру барысында тіл туралы қағидатты қолдану мәселелері .....	60	
Александр Лукьянов Особенности расследования и рассмотрения дел о должностных и коррупционных преступлениях .....	63	
Методические рекомендации «Основные понятия к признакам составов преступлений и вопросы, подлежащие выяснению в судебном заседании при рассмотрении уголовных дел, связанных с должностными и коррупционными преступлениями» .....		66
Екатерина Трендафилова Основные тенденции политики в области уголовного правосудия в Европе.....	71	
Канат Сырлыбаев Закон «О пробации» создает прочную основу для развития службы пробации и реализации ее будущего потенциала .....	74	
Анар Ахметова Судебные экспертизы, назначаемые следственными судьями в ходе досудебного расследования уголовного дела .....	77	
<b>V. ҚҰҚЫҚ ТЕОРИЯСЫ. МЕРЕЙТОЙ</b> <b>V. ТЕОРИЯ ПРАВА. ЮБИЛЕЙ</b>		
Майдан Сулейменов Проблемы разграничения отраслей в системе права (на примере взаимодействия гражданского и налогового права).....	82	
Серік Байбатыров Өмір-өзен .....	87	

I ТАРҒАУ  
ГЛАВА

# СОТ БИЛІГІ СУДЕБНАЯ ВЛАСТЬ





## СОТ ТӨРЕЛІГІН ЖҮЗЕГЕ АСЫРУДЫҢ 2016 ЖЫЛҒЫ ҚОРЫТЫНДЫЛАРЫНА АРНАЛҒАН КЕҢЕЙТІЛГЕН КЕҢЕСТЕ ЖОҒАРҒЫ СОТ ТӨРАҒАСЫ ҚАЙРАТ МӘМИДІҢ СӨЙЛЕГЕН СӨЗІ

Астана қаласы, 2017 жылғы 27 қаңтар



*Құрметті кеңеске қатысушылар!  
Әріптестер!*

2016 жылы отандық сот жүйесін дамытудың жаңа кезеңі басталды.

Біз Ұлт Жоспарын практикалық тұрғыдан іске асырдық. Судьялардың VII-інші съезін өткізіп, онда сот жүйесінің алдағы даму басымдықтары айқындалды. Алда мемлекеттік билік тармақтары арасындағы өкілеттіктерді қайта бөлу туралы Президент тапсырмасын іске асыру шеңберінде еліміздің құқықтық кеңістігін ауқымды өзгерістер күтіп тұр.

Өздеріңіз білетіндей, Мемлекет басшысының өкімімен тиісті жұмыс тобы құрылды. Оған біз алдағы реформа бойынша өз ұсынымдарымызды енгіздік. Бұл, ең алдымен, сот құрылымы мен сот ісін жүргізу бойынша Үкіметпен, Парламентпен, мемлекеттік органдармен өзара іс-қимыл тұрғысындағы біздің жұмыс бағыттарымызға байланысты.

24 қаңтарда жұмыс тобының отырысын Мемлекет басшысының өзі өткізді. Елбасына осы мәселе бойынша әзірленген алғашқы

ұсынымдар баяндалды. Атап айтқанда, біздің салаға келетін болсақ, бұл, ең алдымен, Ата заңымыздың жекелеген нормаларын түзетуге қатысты ұсыныстар.

Баршамызға мәлім, Ұлт Жоспарының 17-ші қадамына сәйкес соттардың Конституциялық заңына толықтырулар енгізілген болатын. Соған сәйкес судьялық лауазымға кандидаттарға жұмыс өтілі мен жас ерекшелігіне қатысты қойылатын талаптар өзгертілді. Осы нормалардың келіспеушілігін болдырмау үшін Конституцияның 79-шы бабына, судьяларға қойылатын талаптар Конституциялық заңмен белгіленуі қажеттігі ұсынылып отыр.

Үш сатылы сот жүйесіне көшу және Жоғарғы Сотқа қадағалаушылық емес, кассациялық сатының мәртебесі мен функциясын беру мәселесін талқылау барысында да олардың Конституция талаптарына сәйкестігі туралы да түрлі пікірлер айтылған болатын. Осыған орай, Конституцияның 81-

ші бабына тиісті өзгерістер енгізу ұсынылды.

Ұсыныстардың үшінші бөлігі прокуратураның мәртебесі мен өкілеттігіне, соның ішінде соттарға да қатысты болып тұр. Ұлт Жоспары шеңберіндегі сот бақылауын күшейту, азаматтық процеске прокурорлардың қатысуын қысқарту және өзге де бірқатар мәселелерді қарау барысында осы шаралардың Конституция нормаларымен сәйкестігіне қатысты түрлі пікірлер айтылды.

Прокуратураның жекелеген функциялары Ата заңымызда қажеттен тыс реттелгендігін ескере отырып, прокуратура органдарының құзыретін, қызметін ұйымдастыру тәртібін салалық заңнамада қарау жеткілікті. Сол себепті Конституцияның 83-ші бабының нормаларын өзгерту туралы ұсыныс енгізілді. Мемлекет басшысының тапсырмасына сәйкес бұл жұмыс жалғасады. Мен баршаңызды талқылауға белсенді қатысуға шақырамын.



### *Уважаемые коллеги!*

Хочу кратко остановиться на основных результатах работы судебной системы в истекшем году.

На VII-ом съезде судей Главой государства в целом положительно оценена работа судов в условиях трёхзвенной системы. Новые процессуальные правила и правовые институты, а также новая система подбора судей прошли первую проверку и подтвердили свою состоятельность.

Общий срок прохождения гражданских дел в судах сокращен вдвое, более 82% гражданских дел завершаются в первом же судебном заседании. На 43 % увеличилось количество дел приказного производства, на 68 % – окончанных с применением альтернативных способов разрешения спора, почти в 3 раза – с применением медиации. 59,2% дел рассматриваются в порядке упрощенного производства, без вызова сторон в суд. Практически на четверть уменьшилось число дел, рассмотренных с участием прокурора.

В уголовном судопроизводстве на 14% выросло число дел, рассмотренных в ускоренном досудебном расследовании, на 10% – в согласительном производстве, более чем в 2 раза – в сокращённом порядке. На две трети больше прекращено дел

с применением медиации. На 12 % увеличилось число уголовных дел, рассмотренных с участием присяжных заседателей. Возросло число оправдательных приговоров, оправданы – 884 лица.

Суды чаще стали применять альтернативные виды наказаний. Только по вступившим в законную силу приговорам наложено штрафов на сумму более 3,8 млрд. тенге. Лишение свободы применено лишь в отношении четверти осужденных. Судебные реформы оказывают существенное влияние на снижение тюремного населения. При этом криминогенная обстановка в стране остается стабильной, что свидетельствует о взвешенной судебной практике.

Приняты меры по усилению состязательности процесса и расширению судебного контроля. За прошлый год в 2,6 раза увеличилось число рассмотренных следственными судьями материалов о санкционировании, причем 48 % из них – по новым полномочиям.

Благодаря развитию электронного правосудия, сегодня свыше 80 % исков поступают в электронном виде. Мы полностью избавились от очередей в канцеляриях судов, людям не нужно выходить из дома, чтобы подать заявление

или жалобу, получить копию судебного акта или ознакомиться с протоколом судебного заседания. Благодаря электронному извещению на 76% снизилось количество дел, рассмотренных в заочном порядке. В рамках Плана нации решены проблемы финансирования и достигнуто 100-процентное оснащение судов системами аудио-видеофиксации судебных процессов.

В результате интеграции информационных систем судов с другими государственными органами, в суды поступило 336 тысяч административных материалов и 637 тысяч постановлений судебных исполнителей о санкционировании. На очереди – информатизация уголовного судопроизводства.

На днях в Верховном Суде состоялась презентация совместного с Генеральной прокуратурой проекта «Заңдылық», который предусматривает создание единой электронной информационной системы, обеспечивающей движение и аналитическое сопровождение всех уголовных дел. Это позволит существенно повысить качество досудебного производства и прокурорского надзора по уголовным делам. Всем председателям областных судов поручаю принять не-





посредственное участие в реализации проекта.

В текущем году будет запущен Ситуационный центр судебных органов. Мы получили возможность постоянного централизованного контроля процессуальных действий по любому делу, начиная с этапа регистрации заявления до отправки исполнительного листа. Ведется разработка модели электронного зала судебного заседания, с автоматизированными рабочими местами судьи, прокурора и защитника. Параллельно суды будут дооснащены компьютерной техникой и техническими средствами демонстрации вещественных доказательств. Развитие электронного судопроизводства, другие реформы в системе правосудия положительно восприняты как населением Казахстана, так и международными экспертами.

В прошлом году показатель удовлетворенности качеством работы судов составил 74%. Примерно такие же результаты дало исследование Программы развития ООН (71,3%). Улучшились позиции Казахстана по судебным индексам международных рейтингов Всемирного экономического форума и Всемирного банка.

### *Уважаемые коллеги!*

За прошедший год сделано немало. Судопроизводство перешло на «новые рельсы». Проведена большая организационная работа, как в Верховном Суде, так и на местах.

Важнейшей конституционной функцией Верховного Суда является формирование правильной и единообразной судебной практики. Об этом говорилось и на съезде судей. Как подчеркнул Глава государства, в условиях правового и унитарного государства на всей территории страны должна быть единая судебная практика. Верховным Судом только за истекший год принято 10 новых и внесены поправки в 8 нормативных постановлений, разрешены некоторые давние проблемы судебной практики. Общее число действующих нормативных постановлений Верховного Суда превысило сотню. Основой этой работы является качественное обобщение и анализ судебной практики.

В прошлом году моим распоряжением был изменён порядок проведения обобщений в Верховном Суде, повышена персональная ответственность судей за их качество. Результат налицо: можно отметить последние обобщения по применению законодательства о регистрации юридических лиц, о налогах и об исполнительном производстве.

Утвержден также и новый порядок оказания практической помощи местным судам. Приоритеты отданы анализу текущей деятельности и мерам по устранению недостатков. Итоговая справка Верховного Суда теперь будет представлять собой не перечень ошибок судов, а отчет о проделанной комиссией работе.

Теперь более предметно о деятельности коллегий Верховного Суда. В июле текущего года мы провели специальные совещания в каждой коллегии, где состоялся предметный разговор, были определены конкретные задачи. Должен отметить, что качественного перелома в работе коллегий Верховного Суда ещё не наступило.

Судьями за прошлый год для рассмотрения в судебном заседании кассационной инстанции передано 1 172 ходатайства. Из них практически каждое пятое признано необоснованным. Само по себе мнение судьи о пересмотре дела на коллегии нельзя ставить ему в упрек. Но количество таких постановлений уже говорит об отсутствии единых подходов в самой коллегии. О каком авторитете правовых позиций Верховного Суда для местных судов в такой ситуации может идти речь? То же самое демонстрирует и статистика удовлетворенных протестов, внесенных по ходатайствам, ранее отклоненным судьями коллегии.

Уже состоялось 4 постановления о пересмотре кассационных постановлений нового состава коллегии по гражданским делам. Показательным примером разночтений в судебной практике кассационной инстанции является вынесение двух противоположных постановлений по двум аналогичным делам. Речь идет о признании ТОО «BUDAR» недобросовестным участником государственных закупок.



Особое внимание необходимо уделять делам, связанным с изъятием земель для государственных нужд. Общеизвестно, что последние годы цены на недвижимость и земельные участки существенно снизились. А суммы компенсаций за изымаемые участки по некоторым делам просто космические. Не идут ли суды на поводу у сторон, как это уже было в ходе строительства автодороги на юге страны? Анализ судебной практики по таким делам должен охватывать не только применение ГПК и процессуальные позиции сторон. Надо смотреть на ситуацию комплексно, в том числе с позиции общенациональных интересов.

Вызывает нарекания качество судебных актов. Нередко выносятся краткие постановления без обоснования мотивов принятого решения. Имели место отдельные постановления с явными грамматическими ошибками, что неприемлемо для высшей судебной инстанции. Нужно срочно повышать качество предварительного рассмотрения, начиная с принятия ходатайства.

Коллегией по гражданским делам в течение года так и не выработано единого подхода к применению процессуальных норм об ограничении подсудности самой коллегии. Например, по сумме иска. Имеют место факты неоднозначного определения размера имущественного интереса сторон. В одних случаях судьи исходят из субъекта и суммы иска. В других – учитыва-

ется только сумма иска, независимо от субъекта обращения. В-третьих, только оспариваемая в ходатайстве сумма.

По срокам обжалования – одни восстанавливают срок и направляют дело на кассацию, другие это же дело прекращают. Имеются примеры явной волокиты, когда одно и то же ходатайство возвращается сначала по одним, затем по другим основаниям, и лишь с третьего раза рассматривается по существу.

Важной для нас является реализация данных Президентом на съезде поручений по снижению судебной нагрузки. Общее число поступивших в суды заявлений и дел в 2016 году вновь возросло и составило свыше 1 млн. 160 тыс. За последние 5 лет число гражданских дел, рассмотренных судами, возросло на четверть, или на 200 тысяч дел. Как показал анализ, более трети или 105 875 от всех заявлений относятся к взысканию налоговой недоимки, таможенных и коммунальных платежей.

Верховным Судом внесено предложение о рассмотрении на Совете по правовой политике вопроса о передаче соответствующих полномочий профильным государственным органам, нотариусам и медиаторам. Это позволит решить поручение Главы государства и обеспечить более тщательное рассмотрение судами более сложных категорий дел.

Теперь, что касается областных судов. Уважаемые председатели,

сегодня с вас снята значительная часть нагрузки по рассмотрению дел. Оптимизация кассационной инстанции позволила укрепить апелляционные суды на 104 штатных единиц. Одной из мер по повышению качества апелляции стало введение коллегиального рассмотрения дел. По данным облсудов, единолично рассмотрено лишь 5% гражданских дел. По уголовным делам коллегиально рассмотрено 79%. Это очень правильно.

Вместе с тем, и качество судебной практики, и организационная работа дают немало поводов для критики. Например, Ваше внимание я обращал на дела, не подлежащие пересмотру в Верховном Суде. Я просил председателей областных судов лично изучать и вникать в эти дела. Несмотря на это, в истекшем году по моим представлениям пересмотрено уже больше десятка дел указанной категории, которые, грубо говоря, «проморгали» областные суды.

Оптимизация судопроизводства нацелена на разрешение основной части судебных споров на уровне апелляционной инстанции. К сожалению, на практике нередко апелляция не только не справляется своевременно с судебными ошибками, а, напротив, необоснованно отменяет законные решения судов первой инстанции.

По итогам года, каждое 7-ое апелляционное постановление отменено с восстановлением решения.



Не на должном уровне работа по личному приему граждан, хотя именно это способствует уменьшению жалоб и нареканий. За весь год председатель Павлодарского облсуда М.К. Смагулов принял лишь 19 граждан, Кызылординского – Н.М.Каирбеков – только 25 человек.

О важности этой работы я говорю постоянно. Выводы делают не все. Совершенно справедливо Глава государства, выступая на съезде судей, остановился на жалобах на действия судов, и подчеркнул необходимость повышения доверия к системе правосудия.

О работе пленарных заседаний областных судов. Ключевой их функцией является обсуждение судебной практики и рассмотрение, по итогам ее обобщения, вопросов соблюдения законности при отправлении правосудия. Вместе с тем, пленарными заседаниями Костанайского, Южно-Казахстанского, Восточно-Казахстанского и Северо-Казахстанского областных судов такие вопросы за весь прошлый год не рассматривались.

Президиум пленарного заседания создавался как, своего рода, актив областного суда. Одна из основных его задач – обеспечение подготовки предложений по совершенствованию деятельности судов. Анализ показал, президиумы Костанайского, Южно-Казахстанского, Восточно-Казахстанского областных судов, а также Военного суда ни одного соответствующего предложения не выработали и не представили.

В прошлом году мы создали специальный модуль «Предложения регионов». Для стимулирования работы судов по выявлению коллизий действующего законодательства мы включили эту работу в рейтинговую оценку судов. Поступило более 4 тыс. предложений. Их изучение показало банальную «погоню за показателями». Судьи некоторых регионов, чтобы набрать количество, по несколько раз размещали одни и те же предложения, а порой и вовсе «списывали» у других судов. Так, явный плагиат размещали Военные суды, суды Алматинской, Атырауской, Павлодарской, Западно-Ка-



захстанской, Карагандинской, Кызылординской областей. Из судов г.Алматы и Южно-Казахстанской области предложения на модуль не поступили вовсе.

### *Құрметті кеңеске қатысушылар!*

Мен бүгін қаралатын мәселелерді арнайы екі бөлікке бөлім. Сот төрелігін жүзеге асыру мәселесін біз талқыладық. Енді сот жүйесіндегі кадрлық саясатты жетілдіру мәселесіне көшейік.

Мемлекет басшысы судьялардың жетінші съезінде сот төрелігіне сенім мәселесіне айрықша назар аударды. Жоғары білікті судьялар корпусын қалыптастыру тиімді сот төрелігінің басты шарты болып табылады. Судьялық әдеп кодексінің жаңа редакциясы қабылданды. Сот жюриі өз қызметін жаңа тәртіп бойынша жүзеге асыруда. Өткен жылы 1 200-ден астам судья алғаш рет кәсіби бағалаудан өтті. Судьялардың басым бөлігі өздерінің кәсіби құзыреттерін дәлелдеді. Өкінішке орай, 47 судья бағалаудан бір жылдан соң қайта өтуге ұсынылды.

### *Уважаемые участники совещания!*

Позвольте мне кратко остановиться еще на некоторых первоочередных вопросах и, прежде всего, кадровых.

Судебная система стала пополняться более подготовленными юристами. Отбор стал серьезнее

уже на этапе сдачи квалификационного экзамена. Хочу отметить, что работа Судебного жюри позволила получить объективную картину уровня компетентности наших коллег. Вопиющими считаю факты, когда низкий профессионализм выявился у председателей районных судов! С них начинается работа на местах, и именно они должны быть примером для судей. Председателям областных судов поручаю еще раз вернуться к этой теме, при необходимости внести организационно-кадровые предложения. С учетом наработанного за год опыта, в Положении о Судебном жюри нужно более тщательно регламентировать порядок проведения оценки профессиональной деятельности судей.

Особого внимания заслуживает тема профилактики нарушений среди судей. Оценочные вопросы по этическим нормам должны выявлять глубину понимания каждым судьей своего конституционного статуса и долга. Отдельные примеры показывают, что не все судьи правильно их осознают. В текущем месяце установлен факт привлечения судьи Восточно-Казахстанского областного суда к административной ответственности.

Комиссии по судейской этике Верховного Суда совместно с отделом управления персоналом изучит работу областных комиссий по этике. На местах должно быть единое понимание и единая практика применения нового Кодекса судейской этики. Новые подходы



актуализируют вопросы создания качественного кадрового резерва.

В настоящее время в судах республики годичную оплачиваемую стажировку с отрывом от основного места работы проходят 94 кандидата. Председателям областных судов поручалось взять эту работу на личный контроль. В отдельных регионах, наоборот, без веских оснований отказывают в прохождении стажировки лицам, успешно сдавшим квалификационный экзамен и соответствующим всем предъявляемым требованиям. Ещё раз обращаю внимание председателей и администраторов судов на законное и взвешенное решение вопросов стажировки.

Обеспечьте взаимодействие с местными государственными органами. Есть примеры, когда стажеров не отпускают на стажировку с основного места работы. Нужно качественно улучшить кадровый резерв на руководящие судебские должности. Чтобы не получалось так, как в Таскалинском районе ЗКО и в трех судах Актюбинской области, где длительное время не находится кандидатов на вакантные должности председателей райсудов.

Грамотный подход председателя облсуда, изучение деловых и моральных качеств молодых судей, их подготовка по индивидуальному плану могли бы своевременно решать такие проблемы. Другой упрек областным судам связан с отсутствием объективной оценки профессионального уровня действующих судей. Участвуя в конкурсе, многие руководствуются желанием

переехать в Астану или Алматы. Приезжая, понимают, что не хватает опыта или знаний, или не справляются с высокой нагрузкой.

По республике за прошлый год 36 судей освобождены от должности по собственному желанию. Четверть из них явно не справилась с новой нагрузкой. Уверен, если бы им была дана объективная характеристика, этого бы не случилось.

Формирование высокопрофессионального судебского корпуса остается для нас вопросом первоочередной важности. Президентом страны четко сформулирована главная задача Академии – это подготовка судей нового поколения. Мы вправе требовать от Академии, чтобы каждый выданный диплом о присвоении квалификации магистра стал гарантией качественного отправления правосудия его обладателем. Обучение на курсах повышения квалификации гарантировало становление более высокого профессионального уровня, окончившего курсы судьи.

Определенные положительные сдвиги в этом направлении имеются. Вместе с тем, еще раз обращаю внимание на качество обучающих программ для магистрантов и действующих судей. Они должны быть максимально ориентированы на практику. Если этому препятствует порядок утверждения образовательных стандартов, внесите соответствующие предложения об организационно-правовых мерах.

Международным советом при Верховном Суде специально были выработаны Рекомендации по про-

грамме судебного образования на основе зарубежного опыта. Нужно обеспечить их реализацию. Взаимодействие и обмен опытом с зарубежными учреждениями по подготовке судей должны быть продолжены. Кроме того, прошу обеспечить тесную координацию международных связей Академии с основными партнерскими программами Верховного Суда.

Академия правосудия должна стать основным организатором судебного образования. Это необходимо заложить в новой Стратегии судебного образования до 2020 года. Стратегия должна отражать такие реалии сегодняшнего дня как активное применение информационных технологий и новых методик обучения. Требуется максимальная интеграция обучения, судебной практики и научной деятельности. Все законопроекты, любые инициативы судебной системы должны получить научно-методологическую основу. Более того, именно научно-практические исследования Академии должны, в перспективе, стать источником всех значимых инициатив по совершенствованию судебной деятельности. Особо хочу подчеркнуть, что во всем мире обучение действующих судей является почетной миссией наиболее опытных и достойных из них. Прошу относиться к этому с должным пониманием и со всей ответственностью.

В прошлом году была поддержана инициатива Верховного Суда об организации зарубежной стажировки судей и работников судов в рамках программы «Болашақ». Впервые стипендия «Болашақ» присуждена 10-ти судьям и 3-м работникам судебной системы. Они пройдут научно-практическую стажировку в Великобритании. Такие специализированные стажировки будут продолжены на постоянной основе. Необходимо стимулировать судей и специалистов судов к освоению иностранных языков, получению соответствующих сертификатов.

В текущем году состоится первый выпуск Академии. В перспективе основная часть кандидатов на должности судей должна быть из



числа лиц, прошедших специализированное обучение в Академии правосудия.

Ещё один немаловажный вопрос. В этом году планируется проведение общереспубликанской аттестации служащих корпуса «Б», включая тестирование и собеседование. С 2018 года вводится факторно-балльная система оплаты труда. Это дает новые возможности для сохранения потенциала государственной службы и привлечения профессионалов. Аттестация должна быть открытой и объективной. Это касается аппаратов всех судов. Нужно более ответственно подходить к подбору на работу сотрудников Департамента.

Обращаясь к председателям областных судов, хочу особо подчеркнуть, что приоритеты в оценке работы судов с этого года изменены. Статистический подход уходит в прошлое. Такое поручение дал Глава государства на съезде судей.

Текущий анализ качества правосудия сохраняется в общем Мониторинге, но итоговый вывод о вашей эффективности будет определяться общественностью и участниками судебных разбирательств. Поэтому я дал поручение о введении системы постоянного электронного анкетирования пользователей «Судебного кабинета». Появится возможность в любое время иметь срез общественного мнения в разрезе каждого суда и каждого судьи. Развернутая анкета будет включать вопросы соблюдения принципов судопроизводства, обеспечения реального доступа к правосудию, соблюдения судейской этики. Эта мера, на мой взгляд, станет одной из наиболее эффективных форм общественного контроля над деятельностью судов.

С другой стороны, улучшение работы достигается не только через усиление контроля и проверки. Хотел бы предостеречь отдельных председателей от чрезмерного «закручивания гаек». Нужно работать и над созданием условий для нормальной работы.

Большим подспорьем для судов стала возможность привлечения к временному исполнению обязанностей судей в отставке. Есть и

другие способы регулирования судебной нагрузки. Например, в ноябре прошлого года в суде г. Астаны проведен круглый стол с участием представителей акиматов столицы, водо-теплоснабжающих организаций, медиаторов. Достижута договоренность о досудебном и медиативном разрешении споров по неоплаченным коммунальным услугам, что позволит улучшить ситуацию с судебной нагрузкой. Подобный опыт работы с руководителями банков имеется и в Карагандинской области. Предлагаю изучить опыт этих регионов и, где есть необходимость, использовать.

Возвращаясь к теме оценки работы судов, хочу подчеркнуть, что объективность общественной оценки зависит и от целостной, осознанной и последовательной информационной политики судов. К этой работе я вас постоянно призываю. На сегодня объем информации о судах огромен. Только в прошлом году в республиканских и региональных СМИ опубликовано свыше 50 тысяч материалов. Каково же качество таких материалов? Некоторые статьи судей, написанные «для галочки», не выдерживают никакой критики. Вместо уважения к суду вызывают лишь разочарование и сомнения в их профессионализме. Примеры приводить не буду, они есть во всех судах.

Наряду с этим, количество просмотров нашего сайта достигло свыше 14 тысяч в сутки. Это связано и с востребованностью электронного судопроизводства. Нужно, по примеру многих зарубежных стран, для удобства населения разделить информационную часть и систему электронного правосудия. Это облегчит для населения возможности поиска необходимых сведений, упростит совершение процессуальных действий.

Одновременно нужно развивать новые направления информационной работы, через использование современных коммуникационных технологий. На сегодня в Казахстане активными пользователями социальных сетей являются около 3,5 млн. человек. Любая информация, в том числе негативно окрашенная или явно скандальная, рас-

пространяется в сети практически мгновенно. Такое же мгновенное реагирование должно быть и от судов.

Формирование позитивного имиджа судов – обязанность каждого судьи и работника суда. От каждого из нас требуется равноправное и уважительное отношение к гражданам, избавление от надменности, стремление облегчить усилия граждан по защите своих прав. Именно это способствует созданию в обществе атмосферы доверия к судам. Тем более, что условия для качественной работы судов имеются. Они будут улучшаться и впредь.

Отдельный вопрос – завершение работы над Стратегией информатизации судебной системы. Вопросы развития электронного правосудия должны быть прописаны на ближайшие 5 лет, с учетом ежегодных объемов бюджетного финансирования.

Полагаю, сегодня состоялся полезный, предметный разговор. Я умышленно акцентировал ваше внимание на целый ряд конкретных недостатков, имеющих место в работе отдельных судов. Считаю, у нас есть все возможности, чтобы их устранить и добиться лучших результатов. Тем более, что есть на кого равняться. Пользуясь случаем, предлагаю объявить результаты Республиканской Комиссии по подведению итогов смотра-конкурса на лучшую организацию работы среди областных, а также районных судов.

*Құрметті әріптестер,  
жиынға қатысушылар!*

Сөз соңында Жоғарғы Сот өзінің алдына қойған барлық міндеттерді, соның ішінде Мемлекет басшысының Ұлт Жоспарында және судьялар съезінде берген тапсырмаларын тиісті деңгейде орындайды деп сенім білдіруге рұқсат етіңіздер.

Кеңес жұмысына қатысқаны үшін құрметті меймандарға алғыс білдіремін және баршаңызға келіп жеткен жаңа жылда сәттілік тілеймін!



II ТАРАУ  
ГЛАВА

# АЗАМАТТЫҚ ПРОЦЕСС ГРАЖДАНСКИЙ ПРОЦЕСС







## АКТУАЛЬНЫЕ ВОПРОСЫ РАССМОТРЕНИЯ ДЕЛ В СУДАХ ПО СПОРАМ С УЧАСТИЕМ БАНКОВ



### **Гульнара РАТАЕВА**

Директор  
Карагандинского  
областного филиала  
АО «Народный Банк  
Казахстана»,  
депутат Карагандинского  
областного маслихата

АО «Народный Банк Казахстана» работает в составе финансовой группы «Халык», которая ориентирована на клиентов и предоставляет им спектр финансовых услуг по европейским стандартам на банковском, страховом, пенсионном, лизинговом рынках.

Группа «Халык» имеет свои ценности, среди которых справедливость, профессионализм, социальная ответственность, клиентоориентированность, лидерство и надежность. Группой неукоснительно соблюдаются общепризнанные принципы и нормы международного права, законодательство Республики Казахстан, законодательство других стран. Банк стремится к безукоризненно честному ведению бизнеса во всех сферах всегда и везде.

В процессе осуществления банковской деятельности возникают спорные ситуации, по которым Банк для защиты своих прав и интересов обращается в судебные органы. Интенсивное внедрение инновационных IT-технологий на всех этапах отправления правосудия положительно сказывается на участниках судебного процесса. В частности, это информационная система «Төрелік» и мобильное приложение «Судебный кабинет» - электронные сервисы Верховного Суда РК, которые значительно сократили сроки рассмотрения споров в судах, что упростило и унифицировало доступ к судопроизводству.

Положительное влияние на разрешение определенных спорных ситуаций с участием представителей банковского сектора также оказали поправки в некоторые законодательные акты РК. Особого внимания заслуживает появление нового правового инструмента – исполнительной надписи нотариусов, которая позволяет существенно ускорить процесс проведения мероприятий по взысканию задолженности по договорам банковского займа, снизить затраты на ее проведение и долговую нагрузку заемщиков, не способных исполнять принятые на себя обязательства по банковским займам, а также уменьшить количество споров, по которым ранее требовалось обращение с иском в суд.

Гарантией стабильности субъектов предпринимательства, осуществляющих производственную, финансовую и иную хозяйственную деятельность, и, как следствие, экономики в целом, является надлежащее исполнение договорных обязательств. Одним из способов обеспечения надлежащего исполнения принятых на себя обязательств и мерой ответственности за их нарушение является неустойка.

Для защиты интересов заемщиков – физических лиц статьей 35 Закона РК «О банках и банковской деятельности в Республике Казахстан» установлено ограничение по начислению размера неустойки: 0,5 процента от суммы просроченного платежа за каждый день просрочки в течение первых девяноста и 0,03 процента - по истечении девяноста дней просрочки, но не более десяти процентов от суммы выданного займа за каждый год действия договора банковского займа.

Указанное требование закона по начислению неустойки неукоснительно соблюдается АО «Народный Банк Казахстана».

Однако при обращении о взыскании задолженности в судебном порядке имеют место отдельные случаи снижения начисленных в установленном порядке сумм штрафных санкций. Указанная позиция, по нашему мнению, способствует освобождению недобросовестных должников от ответственности.

Исполнение обязательств по займам обеспечивается залогом, за счет которого кредитор (залогодержатель) имеет право получить удовлетворение в случае неисполнения

### АКЦЕНТЫ

При рассмотрении споров не принимается во внимание, что установленное законом ограничение исключает чрезмерное увеличение неустойки.

Правоотношения банка-кредитора и должника в части неустойки регулируются специальным нормативным правовым актом, в связи с чем, начисленная пеня по договору банковского займа уменьшается до ограниченного законом размера.

Статья 364 Гражданского Кодекса Республики Казахстан регулирует уменьшение размера убытков, которые возникли по вине самого кредитора.

Банки при предъявлении требований не взыскивают убытки, а требуют неустойку.

Заем, в том числе банковский, является гражданско-правовой сделкой, для которой должны применяться также и касающиеся обязательств нормы общей части ГК РК, которые распространяются на все виды гражданских правоотношений, предусмотренных особенной частью ГК РК.

Срок исковой давности на такие споры не распространяется, в связи с чем длительное не обращение в суд не может являться виной кредитора.

должником обеспеченных залогом обязательств преимущественно перед другими кредиторами. Залогодателем может быть как сам должник, так и третье лицо - вещный поручитель, который своим имуществом под свою ответственность и под свой риск обеспечивает исполнение обязательства должника перед кредитором.

Гражданским законодательством установлено, что суд может отказать в удовлетворении требования об обращении взыскания на заложенное имущество, если допущенное должником нарушение обеспеченного залогом обязательства крайне незначительно и размер требований залогодержателя вследствие этого явно несоразмерен стоимости заложенного имущества.

Предъявляемые банками иски о взыскании задолженности путем обращения взыскания на заложенное имущество зачастую удовлетворяются частично: сумма задолженности взыскивается, а в обращении взыскания на залоговое имущество либо обращается взыскание лишь на ту часть имущества, стоимость которой, по мнению суда, является достаточной для удовлетворения требований в размере суммы иска.

Не всегда принимаются во внимание введенные критерии незначительности и несоразмерности, в расчет берется текущая рыночная стоимость, а не стоимость заложенного имущества, определенная сторонами в договоре о залоге, что нарушает права Банка на удовлетворение своих требований за счет предмета залога, приводит к уклонению должников от исполнения обязательств.

В процессе рассмотрения судебных споров с участием банков возникают вопросы при безакцептном изъятии денег со счетов клиентов-должников, разделе банковских обязательств между супругами, связанных с расторжением брака и разделом имущества, реабилитации и банкротстве заемщиков/залогодателей, изменении порядка и способа исполнения решения суда и др.

Не затрагивая конкретные примеры неоднозначной судебной практики по спорным вопросам взыскания задолженности по проблемным банковским займам, хотелось бы видеть единый подход к применению отдельных норм гражданского и банковского законодательства.



Сансызбек РАИМБАЕВ,  
Казбек ШАКИШЕВ,  
кандидаты юридических наук

# О ВОПРОСАХ ОКАЗАНИЯ КВАЛИФИЦИРОВАННОЙ ЮРИДИЧЕСКОЙ ПОМОЩИ ПО ГРАЖДАНСКИМ ДЕЛАМ

В Плате нации «100 конкретных шагов по реализации пяти институциональных реформ» Главы государства обозначены направления по модернизации судебной системы. В Республике Казахстан за годы независимости было реализовано несколько государственных программ, главным итогом которых явилось принятие Конституции Республики Казахстан, образование единой судебной системы во главе с Верховным Судом, построение целостной системы подбора, назначения и освобождения судей от занимаемых должностей, разработка мер, гарантирующих независимость судов и мер по повышению статуса судей. В Плате нации особый акцент сделан на верховенство закона [1]. Это положение распространяется на всех участников процесса, в том числе прокуроров и адвокатов.

Работа суда по отправлению правосудия, несомненно, зависит от личности судей, квалификация которых требует совершенствования. Однако уровень отправления правосудия зависит также от качества предварительного следствия, состояния прокурорского надзора и оказания юридической помощи гражданам и организациям в ходе судопроизводства.

Результаты судебно-правовых реформ были бы гораздо эффективней, если бы они проводились комплексно, одновременно в суде, прокуратуре, адвокатуре и следствии.

Согласно закону работа суда строится на состязательной основе, поэтому качество отправления правосудия по гражданским делам напрямую зависит от состояния оказания гражданам и организациям юридической помощи по подготовке процессуальных документов и непосредственном участии в судебном заседании. Роль юриста как представителя стороны заключается в оказании услуг по выбору правильной тактики судебного следствия, заявлении грамотных ходатайств, активном участии в исследовании доказательств, правовой оценке тех или иных процессуальных действий суда и т.д. В статье сделана попытка осветить некоторые вопросы, препятствующие становлению современного института юридического представительства в суде и на примерах судебной практики сделать определенные рекомендации по инициированию законодательных актов. О том, что в этом вопросе имеются немало серьезных упущений ни для кого не секрет. Недаром в Концепции правовой политики Республики Казахстан на период с 2010 по 2020 годы, утвержденной Указом Президента Республики Казахстан 24 августа 2009 года, указано, что «сама система представления юридической помощи требует совершенствования» [2].

Несмотря на принятые в последнее время меры, уровень оказания юридической помощи в суде продолжает оставаться на низком уровне. Право граждан на получение квалифицированной юридической помощи гарантировано Конституцией Республики Казахстан. Игнорирование конституционной нормы лишает лицо возможно-

сти получить квалифицированную помощь, что, в свою очередь, приводит к существенному ограничению либо ущемлению законных прав и интересов человека и гражданина, нарушению принципа равенства перед судом, а иногда и к необратимым последствиям для граждан [3].

Оказание гражданам квалифицированных юридических услуг в суде становится всё более проблематичным. Профессиональная адвокатура, для которой законодатель установил свободные гонорары, по сути, стала недостижимой для широких слоев населения. Проблемы для простых граждан начались с ликвидации тарифов на оказание разного рода юридических услуг: составление в суд процессуальных документов, участие в судах разных инстанций в качестве представителя и т.д. Между тем в нотариате такие тарифы сохранились. В Германии, например, за составление процессуальных документов (исковых заявлений, ходатайств, апелляционных и других жалоб) установлены тарифы за каждый вид услуги, предусмотрен нижний и верхний пределы гонораров в зависимости от сложности дела. В юридических консультациях Казахстана за составление искового заявления по делу о расторжении брака могут запросить сумму не ниже 100 тысяч тенге, поэтому граждане предпочитают составлять заявления самостоятельно, обращаясь за помощью к знакомым, либо переписывая содержания образцов, имеющихся в суде. Как-то магистранты Института правосудия Академии государственного управления, будучи на производственной практике в одном из судов, обратили внимание на то, что иски о расторжении брака по всем делам в части мотивов развода скопированы со стенда суда: злоупотребляет спиртными напитками, ведет аморальный образ жизни, рукоприкладствует и т.д. А ведь дела этой категории никогда не бывают стандартными, по этим делам суд обязан глубоко исследовать причины расторжения брака и по мере возможности принимать меры по сохранению семьи.

Гражданское процессуальное законодательство предъявляет жесткие требования к содержанию и оформлению исковых заявлений, заявлений по делам особого и особо искового производства. В нем должны быть указаны не только суть нарушений, но и нормы закона, которые регламентируют данную правовую ситуацию. К тому же существует несколько видов производств: приказное, упрощенное, исковое, особо исковое, особое, по вновь открывшимся и новым обстоятельствам. В каждом производстве имеются свои особенности. Например, при обращении в суд по делу искового производства гражданин именуется истцом, а

по делу особого производства – заявителем и т.д. Даже опытные юристы иногда путают исковое производство с особым исковым производством по делам, связанным с действиями местных исполнительных органов и не могут определить предмет обращения: либо речь идет о защите нарушенных прав либо о судебной проверке законности действий государственных органов и должностных лиц. Поскольку доля участия профессиональных адвокатов по составлению обращений в суд мизерная, а граждане самостоятельно составляют процессуальные документы, судьи вынуждены тысячами возвращать их на дооформление. Ранее закон позволял судье оставлять заявления без движения и в назначенное время требовать от истца исправления недостатков. С 1 января 2016 года институт оставления заявления без движения был упразднен, и судьи стали возвращать заявления даже по самым незначительным недостаткам в оформлении [4]. Естественно число нареканий граждан на суды значительно увеличилось, ибо возвращение заявлений гражданам расценивают как бюрократизм, считая более важным содержание, а не форму. Однако судьи справедливо указывают на недопустимость нарушений закона при составлении процессуальных документов, и также обращают внимание граждан на то, что закон запрещает им самостоятельно вносить в них коррективы. Между тем, существующее положение вполне устраивает адвокатуру. Свободные гонорары, отсутствие тарифов и ответственности за не оказание юридических услуг, позволяет некоторым адвокатам обеспечить безбедное существование, участвуя по одному – двум делам в месяц.

Проводимые в стране реформы в области адвокатуры не привели к существенному улучшению организационной деятельности этой организации. Несмотря на функционирование экономических, ювенальных, военных и других специализированных судов, аналогичная специализация в адвокатуре отсутствует.

---

**Необходимость образования юридических консультаций по гражданским, уголовным делам, по хозяйственным, семейным, налоговым, инвестиционным, таможенным и иным категориям давно назрела, и наряду с территориальными адвокатскими консультациями можно было развивать специализированные юридические консультации по корпоративному принципу.**

---



В результате ослабления роли адвокатуры место профессиональных адвокатов давно заняли юристы-частники, которые специализируются на обслуживании крупного бизнеса, банков, таможи, международных перевозок и т.д.

**Сложным остается вопрос о росте численности адвокатуры. На протяжении многих лет количество адвокатов в стране остается на одном уровне. В республике на одного судью приходится один адвокат, тогда как в странах Европы и других 3-5 адвокатов. К тому же основная масса адвокатов сосредоточена в Алматы и Астане, а также областных центрах, тогда как в некоторых сельских районах они вообще отсутствуют.**

В целом по республике с участием адвокатов охвачен всего один процент гражданских дел, а в той же Германии участие гражданина в суде без адвоката просто невымыслимо. Причинами такого бедственного положения дел являются препятствия при поступлении в адвокатуру, поскольку наряду с квалификационными требованиями, вытекающими из закона, существуют дополнительные условия, установленные Союзом адвокатов. Для того чтобы стать адвокатом, необходимо получить лицензию, сдать квалификационный экзамен, пройти годичную стажировку с отрывом от производства. Последнее требование для многих желающих попасть в адвокатуру представляется не совсем реальным. Перспектива увольнения с работы, существование без зарплаты в течение года, отсутствие гарантии приема в адвокатуру после такой длительной стажировки радует не каждого. Кроме того, для вступающих в адвокатуру

установлен внушительный вступительный взнос. В Астане, например, размер взноса в прошлом году составлял 600-700 тысяч тенге. Для сравнения: вступительный взнос вновь назначенного судьи в Союз судей составляет 15 тысяч тенге. И это еще не главное. Судьба поступающего в адвокатуру зависит от результатов голосования членов Президиума областной коллегии адвокатов, а здесь много субъективного подхода.

Полагаем, что следует принять законодательные меры с целью наведения порядка в этом деле. Адвокатура является общественной организацией, поэтому достаточно, чтобы кандидат признавал Устав Союза адвокатов и обязался его выполнять, а для проверки профессиональных качеств следовало бы ограничиться сдачей квалификационного экзамена, получением лицензии и предварительной стажировкой без отрыва от производства. Также необходимо установить минимальную численность адвокатов в каждой юридической консультации, которая соответствовала бы численности судей города, района, причем данное положение должно быть закреплено в законе. Следует предусмотреть дисциплинарную ответственность руководителей областных коллегий адвокатов за непринятие мер по укомплектованию адвокатами юридических консультаций. Разве можно мириться с тем, что в некоторых городах областного подчинения, районных центрах граждане лишены квалификационной юридической помощи, а судьи стоят в очереди за адвокатами. Полагаем, что только перечисленные выше законодательные меры смогут сдвинуть с места проблему обеспечения населения адвокатами.

Крайне болезненно реагирует адвокатское сообщество на всякие разговоры об упорядочении практики взимания с клиентов гонораров. Почему нынешняя адвокатура нищая и почему в советское время почти все областные коллегии адвокатов были миллионерами? Да потому что всякие «левые» заработки адвокатов, утаивание гонораров, нарушения при отчислении денежных средств в пользу коллегии адвокатов ранее жестко пресекались. За подобные нарушения, как правило, исключали из коллегии адвокатов. Теперь положение иное, и с этим похоже все смирились. Полагаем, что следовало бы навести порядок в финансовых делах адвокатуры. Это позволило бы укрепить не только их материально-техническую базу, но и повысить квалификацию адвокатов. Для того чтобы молодые специалисты могли работать в сельской местности необходимо покупать служебные



квартиры, офисы для юридических консультаций, а для этого средств нет. Актуальным является вопрос об оплате юридического представительства в зависимости от цены иска. В любом случае полагаем, что разовый гонорар адвоката за участие в деле не должен превышать должностной оклад судьи, иначе это будет карикатурой на правосудие. Считаем, что нормы, касающиеся фиксации денежных средств кассовыми аппаратами консультаций, а также размеров отчислений в пользу юридических консультаций с гонораров и вступительных взносов должны быть прописаны в законе. Такой порядок можно навести лишь в случае, если финансовые вопросы будут контролироваться органами юстиции, а за допускаемые нарушения руководители организаций адвокатуры будут привлекаться к дисциплинарной ответственности, вплоть до лишения лицензии.

Как было отмечено выше, появление в стране новой профессии – представителей по доверенности – является результатом ослабления роли адвокатуры, отсутствия структурных реформ в этой организации. Бизнес в данное время, как правило, обслуживают частнопрактикующие юристы. Это, в основном, высококвалифицированные специалисты. Никто, полагаем, не против этого. Однако другое дело – участие таких юристов в судопроизводстве. Здесь на первый план выходит знание процессуального законодательства, навыки работы с судом, умение составлять процессуальные документы.

Для судей важно чтобы представители сторон соблюдали процессуальное законодательство, выполняли указания председательствующего, были дисциплинированными, повышали свою деловую квалификацию, несли ответственность перед клиентом за предоставление некачественных юридических услуг (дисциплинарную и материальную), а также ответственность за неуважение к суду. А этого всего можно добиться лишь тогда, когда частнопрактикующие юристы пополнят ряды членов коллегии адвокатов, будут подчиняться Уставу этой организации. Представляется, что законопослушному юристу, практикующемуся в суде, членство в коллегии адвокатов ничем не грозит. Если он работает на предприятии, организации и желает выступать в суде по делам, не связанным с его работой, он должен быть членом Союза адвокатов, прикрепиться к конкретной юридической консультации, все денежные операции проводить через кассовый аппарат консультации, соответственно платить налоги.

Членство в коллегиях адвокатов таких юристов не должно препятствовать их основной работе в юридической компании, фирме или на предприятии. Достаточно, чтобы они, являясь адвокатами, признавали Устав этой организации и несли ответственность за неисполнение требований Устава. Полагаем, что членство в адвокатуре может быть корпоративным. В этом случае частным юридическим компаниям и фирмам достаточно получения лицензии. В этом мнении мы не одиноки. Так, известный российский адвокат Юрий Костанов в статье «Об особенностях работы российских адвокатов», опубликованной в «Новой газете» 20.10.2015г. пишет: «Нужно всех юристов, обслуживающих бизнес, тоже сделать адвокатами, потому что только органы адвокатуры имеют возможность осуществлять контроль за качеством работы адвокатов» [5].

Из-за того, что представители по доверенности не могут представить суду документ о полученном вознаграждении, судьи лишены права полного соблюдения законодательства о судебных расходах. Согласно закону лицо, которое проиграло в суде, обязано возместить другой стороне все судебные издержки, которые включают в себя также расходы по оплате представителей.

---

Суды взыскивают расходы на представителя, если гражданин представил квитанцию юридической консультации коллегии адвокатов, чек юридической компании, либо платежное поручение о перечислении денег на счет своего представителя, если последний является индивидуальным предпринимателем. Однако подавляющее большинство представителей по доверенности не являются индивидуальными предпринимателями, а суды не принимают во внимание размер вознаграждения, указанного в соглашении. В этих случаях из-за отсутствия подтверждающего документа суды отказывают в возмещении расходов добросовестной стороне, ограничиваясь возвратом госпошлины, размер которой несравним с размером вознаграждения представителя. По этим причинам многие нарушители гражданских прав зачастую остаются безнаказанными, так как с них не взыскиваются в полном объеме судебные издержки.

---

Отсюда неудовлетворенность граждан, которые столкнулись с судопроизводством: граждане, защищающие свои права самостоятельно, считают требования по соблюдению юридических процедур придирками, а граждане, которые имеют своих представителей, не получают возмещения своих расходов из-за несовершенства законодательства. За необоснованное обращение с апелляционными, кассационными жалобами редко кто несет ответственность в виде денежных взысканий за понесенные расходы за юридическое представительство. Это является одной из причин большой перегруженности делами областных судов и Верховного Суда.

К сожалению, законодатель избрал другой путь. С 1 января 2016 года за подачу апелляционных и кассационных жалоб стали взыскивать государственную пошлину. На наш взгляд, это ограничивает свободу обжалования судебных актов и не будет играть существенной роли для снижения нагрузки на вышестоящие суды. В других странах именно страх взыскания расходов на представителя является основным мотивом, побуждающим граждан обращаться к институту медиации, мирового соглашения, партисипативным процедурам и так далее.

На наш взгляд, представительство по доверенности должно иметь разовый характер. Государство не должно мириться с тем, что такие лица составляют теневую профессию, не платят налоги, не соблюдают законодательство, оказывают населению некачественную юридическую помощь и не несут

за это никакой ответственности. Если юрист осуществляет представительство по доверенности на постоянной основе, он как минимум должен быть индивидуальным предпринимателем. Нам представляется, что компетенция индивидуального предпринимателя должна распространяться лишь на составление юридических документов, консультаций и прочее, но не на выступления в суде. Об этом много говорится, но, к сожалению, делается мало[6]. Полагаем, что объединение всех юристов, выступающих в судах, в ассоциации адвокатов позволит повысить деловую квалификацию адвокатов, укрепить адвокатскую дисциплину, улучшить гонорарную практику, активно проводить работу по противодействию коррупции и улучшению работы по правовой пропаганде и правовому воспитанию граждан.

Таким образом, законодательные меры, которые мы предлагаем, будут способствовать:

- организационному укреплению органов адвокатуры, росту ее численности за счет ликвидации искусственных преград к пополнению ее рядов новыми лицами;
- улучшению доступа населения к правосудию, реальному обеспечению граждан квалифицированной юридической помощью;
- повышению имиджа судебной системы;
- сокращению числа правонарушений в области гражданского оборота;
- пополнению государственного бюджета посредством вывода с тени лиц, занимающихся частной юридической практикой.

#### Список литературы:

- 100 конкретных шагов по реализации плана институциональных реформ Главы государства. «Казахстанская правда» от 20.05.2015 г.
- Концепция правовой политики Республики Казахстан на период с 2010 по 2020 годы.
- Конституция Республики Казахстан от 30.08.1995 г.
- Гражданский процессуальный кодекс Республики Казахстан с изменениями и дополнениями на 01.01.2016 г.
- Костанов Ю. Об особенностях работы российских адвокатов. Новая газета от 20.10.2015г.
- Раимбаев С.И. Юридическое представительство в суде – реалии и перспективы. Журнал "Зангер" №5 (166) 2015 г.

## АКЦЕНТЫ

Несмотря на принятые в последнее время меры, уровень оказания юридической помощи в суде продолжает оставаться на низком уровне. Право граждан на получение квалифицированной юридической помощи гарантировано Конституцией Республики Казахстан. Игнорирование конституционной нормы лишает лицо возможности получить квалифицированную помощь, что, в свою очередь, приводит к существенному ограничению либо ущемлению законных прав и интересов человека и гражданина, нарушению принципа равенства перед судом, а иногда и к необратимым последствиям для граждан.

Оказание гражданам квалифицированных юридических услуг в суде становится всё более проблематичным.

Профессиональная адвокатура, для которой законодатель установил свободные гонорары, по сути, стала недостижимой для широких слоев населения. Проблемы для простых граждан начались с ликвидации тарифов на оказание разного рода юридических услуг: составление в суд процессуальных документов, участие в судах разных инстанций в качестве представителя и т.д. Между тем в нотариате такие тарифы сохранились.





Ученые мира не раз предпринимали попытку дать определения жизни с позиции современной науки, которая была бы единодушно воспринята представителями всех ветвей знаний, в том числе и правоведами. Однако дать содержательное определение не могут не только понятию «жизнь», но и ряду понятийных категорий в области права, регулирующей социальную сферу жизни.

## О НЕКОТОРЫХ ВОПРОСАХ ПРАВОПРИМЕНЕНИЯ КОДЕКСА О БРАКЕ (СУПРУЖЕСТВЕ) И СЕМЬЕ



### **Жанна СЕЙДАЛИНА**

Председатель коллегии по гражданским делам Карагандинского областного суда, кандидат юридических наук

В судебной практике очень часто звучат слова «судебное усмотрение», «внутреннее убеждение», которые неоднозначно воспринимаются не только учеными и общественностью, но и самими судьями, которые наделены законом правом применения.

Стремительное развитие общественных отношений в мире существенно осложняет, а порой и делает невозможным детальное законодательное регламентирование действий суда во всех без исключения случаях жизни. Поэтому законодатель наделяет именно суд правом разрешения целого ряда вопросов по собственному усмотрению. То есть суд, соотнеся установленные в ходе судебного разбирательства обстоятельства, имеет законодательное право выбора конкретного варианта принятого решения.

Существуют различные мнения по поводу понятийного содержания «судебного усмотрения». Так, председатель Верховного Суда Израиля А.Барак трактует судебное усмотрение, как «полномочие, которое закон дает судье, чтобы делать выбор из нескольких альтернатив, из которых каждая законна» (Барак А.

Судейское усмотрение. Пер. с англ. М., М.: НОРМА, 1999). Другие, обобщив имеющиеся суждения в отношении понятия «судебное усмотрение», делают вывод, что судебное усмотрение следует понимать как предоставленное законом полномочие судьи из нескольких вариантов решения принять единственно правильное применительно к разрешаемой ситуации, соблюдая при этом действующий закон и защищая законные интересы и права субъектов правоотношений (М.К.Истомина. Судебное усмотрение в гражданском судопроизводстве, [www.law.edu.ru](http://www.law.edu.ru)).

Однако не самое главное определиться с самим понятием, как главнее определить с границами практического его воплощения в жизни. Слова известного русского юриста Люблинского П.И., произнесенные 100 лет назад, актуальны и по сей день: «Граждане боятся не усмотрения судьи, а его произвола, они протестуют не против власти судьи определять справедливость в отдельных случаях, а против чрезмерности ее и поставления в зависимость от нее основных прав гражданина» (П.И. Люблинский. Основания судебное усмотрения

в уголовных делах. Электронная библиотека в формате PDF).

Мы солидарны с мнением профессора Потапенко С.В., считающего, что основополагающими моментами для определения правовых пределов (границ) судебного усмотрения является, с одной стороны, правопонимание, а с другой стороны, судебное правоприменение. Первое достигается отнесением нормативных постановлений Верховного Суда к источнику права, что имеет быть место в казахстанской правовой системе. Второе же обеспечивается Верховным Судом путем формирования единства судебной практики нижестоящих судов.

Но интересен вопрос, когда тот или иной правовой конфликт не имеет еще своего толкования высшей судебной инстанции в связи с возможно не совсем достаточно полно наработанной практикой нижестоящих судов. Приведенный ниже пример судебного дела, рассмотренный судами Карагандинской области, возможно, вызовет дискуссию на вопрос правильности его разрешения, где, несомненно, будет затронута и тема судебного усмотрения, примененного судом, в этом споре.

Так, гражданка Б., не состоя в законном браке с Г., родила от него ребенка (отцовство не оспаривается) и предъявила иск в суд к ответчику о взыскании алиментных сумм на содержание ребенка, а также на свое содержание до достижения ребенком 3-х летнего возраста, так как осуществляет уход за сыном и нуждается в материальной поддержке. В своем иске истица сослалась на нормы ст.147 Кодекса «О браке (супружестве) и семье» (далее по тексту - Кодекс), которой регламентируются правоотношения супругов и бывших супругов.

Суд первой инстанции частично удовлетворил требования, взыскав только алименты на содержание ребенка. Принимая решение об отказе в удовлетворении требований по взысканию алиментов на содержание самой истицы, суд указал, что в связи с тем, что истица не состоит в брачных отношениях с ответчиком, то и какая-либо выплата сумм на ее содержание не положена, так как ст.147 Кодекса определяет взаимоотношения только между супругами, а истец и ответчик таковыми не являются.



Апелляционная коллегия решение изменила, удовлетворив требование истицы, возложив на ответчика обязанность по выплате истице на ее содержание ежемесячных сумм в размере 7 МРП, до достижения ребенком трехлетнего возраста. Почему коллегия пришла к такому выводу?! Конечно же, истица неправильно сослалась на нормы материального права, обосновывая свой иск ст.147 Кодекса. Однако согласно гражданскому процессуальному законодательству суд не связан правовой позицией сторон по вопросу применения норм права, так как вопросы правильного определения правоотношений сторон и какой закон должен быть применен по данному делу – относится к исключительной компетенции суда, его обязанности (ч.1 ст.225 ГПК).

При этом правовая регламентация алиментных правоотношений лиц, не состоящих в браке, в Кодексе «О браке (супружестве) и семье» присутствует. Пунктом 5 ст.47 Кодекса определено следующее: если достоверность отцовства мужчины, не являющегося супругом матери, установлена, мать ребенка вправе в судебном порядке требовать от него соответствующие денежные средства на расходы по ее содержанию в течение дородового и послеродового периодов. Размер денежных средств и периодичность выплат определяется судом исходя из материального и семейного положения и других заслуживающих внимание интересов сторон в кратном соотношении к месячному расчетному показателю, действующему на момент выплаты денежных средств.

Для правильного разрешения данного спора, на взгляд автора, следует в первую очередь опреде-

литься в правопонимании применяемых норм закона. Нужно понять законодательную логику регулирования отношений именно таким способом. Однозначно, что Кодекс «О браке (супружестве) и семье» (уже из одного его названия) не должен регулировать отношения между мужчиной и женщиной, не состоящих в зарегистрированном браке. Но, как указывалось выше, правовая регламентация таких отношений при определенной жизненной ситуации все-таки присутствует (ст.47 Кодекса).

Однако основная причина регулирования этих правоотношений – не определение взаимоотношений между мужчиной и женщиной, а зачатие и рождение общего ребенка. И именно по отношению к ребенку и для него (но через женщину) законодатель вводит обязанность отца ребенка платить алименты на содержание матери ребенка (не зависимо от того, состоят они в брачных отношениях или нет). Тем самым происходит регулирование взаимоотношений родителя и ребенка, основанного на происхождении детей. Ведь именно происхождение детей от конкретных родителей является основанием возникновения правовых отношений между родителями и детьми, независимо от того, состоят родители в браке или нет, проживают они совместно или раздельно. Под термином «происхождение» имеется в виду их кровное происхождение от определенного мужчины и женщины, зарегистрированное с соблюдением установленного порядка (Комментарий к Семейному Кодексу Российской Федерации, М., 1999. С.65).

В принципе, в рассматриваемых статьях Кодекса фактически реализуется право зачатого, а в последующем и родившегося ребенка,

на заботу со стороны собственных родителей.

В силу природных законов, вынашивание ребенка и рождение ребенка - присуще только женщине. Содержание беременной женщины, а в последующем матери родившегося ребенка связано с поддержкой ее физического состояния, позволяющего выносить ребенка, его родить и оказать достаточную заботу ребенку, нуждающемуся в таковой как физически, так и психически, в силу своей несамостоятельности.

Согласно ст.7 Конвенции о правах ребенка, ст.70 Кодекса родители обязаны заботиться о здоровье своего ребенка, и несут ответственность за обеспечение необходимых условий жизни для его физического, психического, нравственного и духовного развития. В рассматриваемом случае, учитывая, что отец ребенка не несет бремя содержания и воспитания ребенка, эти обязанности несет только один из родителей – мать ребенка. Следовательно, содержание матери ребенка ответчиком выступает также в качестве одного из способов исполнения обязанностей по предоставлению необходимых условий для жизни ребенка.

Поэтому, говоря о праве женщины на ее содержание во время беременности, мы говорим больше не о праве женщины, а о праве неродившегося ребенка, а также ребенка до 3 лет - на жизнь и здоровье, которые не в последнюю очередь зависят от качества его содержания. И применительно к данной ситуации выплата алиментных сумм на содержание беременной женщины, а также воспитывающей одного ребенка до 3-х лет можно отнести к одному из видов источников содержания ребенка (Н.И. Беседкина. Права неродившегося ребенка // Государство и право, 2006. №4, с.54-60).

На первый взгляд, анализ содержания статей 47 и 147, 148, 149 Кодекса вроде указывает на схожесть регулирования как взаимоотношений между супругами и бывшими супругами, так и лицами, имеющими общего ребенка, но не состоящими в законном браке. Но есть и различия, которые ставят вопросы перед судами по их применению. К примеру, определение периода времени, в течение которого

женщине может выплачиваться такое содержание. Здесь законодатель по-разному определяет периоды возможного содержания уже родившей женщины. При этом создается впечатление, что такое различие основывается только исходя из социального статуса женщины.

Так, статья 147 Кодекса определяет, что супруге алиментные суммы выплачиваются в период беременности и в течение трех лет со дня рождения общего ребенка. Согласно пп.1 п.1 ст.148 Кодекса право требовать предоставления алиментов в судебном порядке от бывшего супруга, обладающего необходимыми для этого средствами, имеет бывшая супруга в период беременности и до достижения общим ребенком трехлетнего возраста.

Статья 47 Кодекса, определяя право матери ребенка получения содержания от отца ребенка, не являющегося супругом матери, указывает на такую возможность в течение дородового и послеродового периодов.

**Законодатель применяет различные определения по обозначению периода алиментных обязательств: в течение трех лет со дня рождения ребенка; до достижения ребенка трехлетнего возраста; в течение дородового и послеродового периодов. Это, конечно же, усложняет правоприменение.**

Как видим, Кодекс «О браке (супружестве) и семье» не раскрывает понятий дородового и послеродового периодов, таковые употребляются, как правило, либо в медицинской терминологии, либо в трудовом законодательстве, где данный период определяется как период временной нетрудоспособности женщины, связанный с беременностью и родами. Однако применение понятийного аппарата, используемого в Трудовом Кодексе, в целях регулирования гражданско-правовых отношений достаточно сомнительно, так как речь идет не о трудовых отношениях между работником и работодателем.

Анализ применения в указанных выше статьях Кодекса различных понятий указывает на отсутствие какого-либо объективного обоснования применения различных терминов по регулированию практически одинаковых правоотношений, связанных с фактом рождения общего ребенка и его содержанием, а не с социальным статусом матери.

**Различный подход законодателя в определении периода получения возможного содержания женщины от отца ребенка в зависимости от наличия либо отсутствия регистрации брачных отношений, носит элементы дискриминационного характера, нарушающих положения пункта 2 ст.14 Конституции Республики Казахстан.**

Вышеприведенные суждения и были положены в основу постановления коллегии, которым апелляционная инстанция обязала отца ребенка предоставить алиментные суммы на содержание матери ребенка до достижения им 3-х-летнего возраста.

Конечно же, возникает множество вопросов. Насколько результат разрешения данного спора является чистым примером применения судебного усмотрения, где присутствует и внутреннее убеждение судьи по справедливому разрешению правового конфликта. Тем более что судебную практику по этой категории дел нельзя назвать устойчивой и сложившейся. Как известно, охрана материнства и детства является приоритетной задачей казахстанского государства для создания социально-экономических предпосылок для полноценного материнства и здорового детства.

В связи с чем в этой области права от судьи требуется ясное понимание, однозначное правоприменение воли законодателя. Возможно последний, осознавая глубинную суть этой социальной проблемы, умышленно облек норму права в относительно неопределенную форму, предоставив суду возможность применения судебного усмотрения, в целях защиты прав ребенка, даже еще не родившегося на свет.





## В ГПК внесены нормы, значительно улучшающие процесс отправления правосудия

В новом Гражданском процессуальном кодексе Республики Казахстан сохранены задачи, базовые институты гражданского процесса, поэтапность пересмотра судебных актов, специализация судов.

Основные положения и правила рассмотрения также остались прежними, но при этом внесен ряд норм, значительно улучшающий процесс отправления правосудия. В частности, в принятом Кодексе доказательства представляются сторонами и другими лицами, участвующими в деле, суду первой инстанции только на стадии подготовки дела к судебному разбирательству. На стадии же судебного разбирательства они могут быть предоставлены, если невозможность их представления на стадии подготовки дела к судебному разбирательству будет обоснована уважительными причинами. Доказательства по корпоративным спорам должны быть истребованы только судом и направлены непосредственно в суд.

Предъявление встречного иска, изменение основания или предмета иска, увеличение или уменьшение исковых требований также допускается только до окончания подготовки дела к судебному разби-

рательству, исключением является лишь факт неучастия ответчика на указанной стадии по причине надлежащего извещения. Тогда как в старой редакции Кодекса представление доказательств, предъявление встречного иска, изменение иска допускалось в течение всего судебного разбирательства и только по инициативе самих сторон, чем зачастую пользовались недобросовестные участники процесса, затягивая рассмотрение дела.

Законодатель отводит подготовке дела к судебному разбирательству особую роль, в указанный период сторонами должны быть совершены все процессуальные действия, которые необходимы для всестороннего и полного рассмотрения судом дела, данная стадия является залогом успешного и быстрого рассмотрения дела. Такого рода меры значительно дисциплинируют стороны, возлагают на них определенные обязанности, неисполнение которых впоследствии от-



**Кайрат АЙТЖАНОВ**  
Судья суда г. Астана

разится на результатах рассмотрения дела, может быть расценено судом как процессуальное упущение той или иной стороны.

Исходя из этого, срок подготовки дела к судебному разбирательству увеличен до 15 рабочих дней.

Весомым изменением для суда первой инстанции является исключение института оставления искового заявления без движения, новый кодекс предполагает сразу возвращение искового заявления в случае его несоответствия предъявляемым требованиям.

**В старой редакции Кодекса судьям приходилось в случае наличия недостатков предоставлять срок для их устранения, зачастую суд принимал меры и указывал на имеющиеся упущения при составлении искового заявления, что требует дополнительного времени, тем самым процесс отправления правосудия замедлялся. В то же время, исключение института оставления иска без движения не расценивается судами в «вольном» порядке.**

В настоящее время принцип обеспечения доступа к правосудию особо актуален, каждый гражданин имеет право на судебную защиту, в связи с чем суды возвращают иски лишь при наличии веских оснований: отсутствии документа об уплате госпошлины, отсутствии сведений о местонахождении сторон. При отсутствии же реквизитов и других не существенных оснований такие иски принимаются в производство суда, и данные недостатки устраняются на стадии подготовки дела к судебному разбирательству.

**Так, несмотря на исключение института оставления иска без движения, количество возвращенных исковых заявлений сократилось с 2304 в 2015 году до 2086 в 2016 году.**

Значительно улучшилась процедура, связанная с назначением экспертизы. Теперь определение о назначении экспертизы обжалованию и опротестованию не подлежит, исключен порядок обжалования определений суда об оставлении апелляционной жалобы без движения.

Отдельно можно отметить ряд особенностей нового Кодекса, регулирующих вопросы примирительных процедур, сокращения участия прокурора в гражданском процессе, создания инвестиционных судов и применения современных технологий при отправлении правосудия.

Законодателем отведена отдельная глава примирительным процедурам, ввиду их значимости, где достаточно и подробно урегулирован данный процесс. Нововведением является то, что впервые на постсоветском пространстве в Гражданском процессуальном кодексе примирительные процедуры закрепили за адвокатами, все спорные отношения можно урегулировать путем проведения партисипативных процедур. Адвокаты с учетом своих процессуальных возможностей и профессиональных знаний должны принимать реальные меры к примирению, без участия судьи.

Так, если в 2015 году с применением примирительных процедур окончено 1101 дело, то в 2016 году количество таких дел увеличилось до 1653, в том числе с применением медиации на 745 дел и партисипативных процедур на 13 дел.

Одной из положительных новелл является введение упрощенного письменного производства. Категории дел, которые следует рассматривать в упрощенном производстве, являются несложными, требования фактически основаны на соглашениях сторон, заключенных во исполнение обязательств по договорам, либо признанных ответчиками. При предъявлении перечисленных исковых требований, без указания на рассмотрение их в упрощенном производстве, они рассматриваются по правилам настоящей главы.

В случае предъявления истцом нескольких требований, из которых одно или более не подпадает под перечень, указанный в статье 145 ГПК, и суд не выделит эти требования в отдельное производство, признает раздельное рассмотрение требований нецелесообразным ввиду взаимосвязанности, они рассматриваются по правилам искового производства в общем порядке с проведением устного судебного разбирательства. К примеру, таковыми могут быть требования о взыскании задолженности по договору и расторжении этого договора в связи с ненадлежащим исполнением ответчиком своих обязательств, либо требования о возмещении материального ущерба и компенсации морального вреда; признание недобросовестным участником государственных закупок за ненадлежащее исполнение (неисполнение) договорных обязательств и взыскание неустойки.

Выделение одного или нескольких требований в отдельное производство будет оправданным в случае, когда принятие решения по части иска, рассмотренного в порядке упрощенного (письменного) производства не повлияет на результаты рассмотрения дела по выделенному требованию.

Срок рассмотрения дел в порядке упрощенного производства ограничен, такие дела подлежат рассмотрению в течение месяца с момента принятия иска. Однако законодатель предусмотрел, что при наличии определенных обстоятельств допускается переход к рассмотрению по общим правилам искового производства.

К таким обстоятельствам отнесены: если об этом стороной заявлено ходатайство; удовлетворено ходатайство третьего лица о вступлении в дело; принят встречный иск; судебным актом, принятым по данному делу, могут быть нарушены права и законные интересы других лиц; необходимо провести осмотр и исследование доказательств по месту их нахождения, назначить экспертизу или заслушать свидетельские показания; необходимо выяснить дополнительные обстоятельства или исследовать дополнительные доказательства. В результате судом выносится соответствующее определение суда, и дело рассматривается в обычном порядке.

Упрощенный порядок рассмотрения дел имеет свои особенности, согласно которым после возбуждения дела, суд извещает стороны, устанавливает 15 рабочих дней для предоставления отзыва (возражения) на исковое заявление с приложением документов и доказательств, которыми он обосновывается. К отзыву прилагается документ, подтверждающий направление его копии истцу. Отзыв, доказательства и иные документы, поступившие в суд по истечении установленного судом срока, принимаются, если стороной будет обоснована невозможность их представления в установленный судом срок, и они поступили до вынесения решения судом.

Судебное разбирательство в силу его упрощенности рассматривается без вызова сторон и после истечения сроков, установленных судом для представления отзыва, а решение основывается лишь в пределах представленных сторонами документов.

Отсутствие процедуры ведения протокола судебного заседания и отложения судебного разбирательства значительно облегчает процесс принятия решения по ним.

Абсолютным новшеством принятого Кодекса является вынесение по делам данной категории краткого решения, которое в старой редакции Кодекса отсутствовало. В целом, краткое решение состоит из вводной, мотивировочной и резолютивной части. Описательная часть исключена, но в случае наличия письменного ходатайства, заявленному до вступления решения в законную силу, либо по своему усмотрению суд выносит мотивированное решение суда.

**По аналогии с заочным производством статья 147 ГПК РК предоставляет суду первой инстанции возможность отменить решение суда, принятое в порядке упрощенного производства, при наличии сведений о том, что ответчик не был извещен о рассмотрении дела и представлении доказательств, которые могут повлиять на содержание решения.**

Порядок подачи заявлений об отмене решения суда и его обжалования идентичен процедуре заочного производства, за исключением увеличения срока обжалования. Увеличен срок обжалования решения, сторонам отведен месячный срок для обжалования после вынесения определения об отказе в удовлетворении заявления об отмене решения суда. В апелляционном порядке данные решения суда пересматриваются судьей апелляционной инстанции единолично (ст.402 ГПК РК).

**В целом, процедура рассмотрения дел в порядке упрощенного производства четко регламентирована, порядок вполне понятен и доступен. В результате значительно увеличилось количество дел, рассмотренных в порядке упрощенного производства, с 3747 в 2015 году до 12 879 дел в 2016.**

Значительно снизилось количество дел, рассмотренных с участием прокуроров. Так, за первое полугодие 2016 года по судам г. Астаны с участием прокуроров рассмотрено всего 1790 гражданских дел, тогда как за аналогичный период 2015 года - 4306, снижение составило более чем в два раза.

Право апелляционной инстанции на отмену решения суда первой инстанции и направление дела на новое рассмотрение по основаниям, предусмотренным статьей 424, пунктом 5 повысили значимость апелляционной инстанции, качество отправления правосудия для эффективной защиты прав и законных интересов участников процесса.

В рамках нового ГПК в суде г.Астаны создан специализированный состав по рассмотрению инвестиционных споров. За отчетный период на рассмотрение данного состава поступило 54 иска. В настоящее время Глава государства прилагает большие усилия для привлечения в страну прямых инвестиций и судебная система для увеличения инвестиционной привлекательности страны принимает меры для быстрого разрешения любых споров с участием инвесторов.





В суды Алматы за 2016 год поступило 180 975 дел и заявлений, что на 29 569 дел и заявлений больше чем в 2015 году. Увеличение произошло в основном за счет гражданских дел. С примирением сторон окончено 1 914 гражданских дел (против 1 404 дел в 2015 г.). Увеличение достигнуто на 26,6%. В порядке медиации - 985 дел против 53 дел в 2015 г., в порядке партисипативных процедур: 24 дела (в 2015 году не имелось).

## **Практические аспекты внедрения обязательного досудебного регулирования отдельных категорий споров в порядке медиации**



**Жумахан УМАРОВ**  
Судья Алматинского  
городского суда

Эти показатели статистики свидетельствуют о том, что институт медиации на данном этапе своего развития эффективно работает именно при суде. Тенденция показывает положительное отношение обращающихся в суд к преимуществам медиации. Каждое дело, завершившееся в порядке медиации, представляет собой практический пример пользы альтернативных методов решения споров. Ведущаяся по всем направлениям широкая информационная кампания позволяет донести до населения возможности примирительных процедур, что в будущем многократно увеличит число желающих не доводить дело до суда.

Инициированная Верховным Судом Республики Казахстан реализация пилотного проекта по внедрению досудебного регулирования споров по отдельным категориям споров в порядке медиации позволит расширить потенциал ее применения, выработать на практике конкретный механизм, на основе чего в дальнейшем для последовательного развития института медиации внести соответствующие изменения и дополнения в законодательство.

Как известно, участниками пилотного проекта являются специализированные межрайонные суды по делам несовершеннолетних; районные и приравненные к ним суды, рассматривающие гражданские дела; специализированные межрайонные экономические суды; медиаторы. Предусмотрен порядок реализации пилотного проекта в трех основных направлениях: организационном (организация работы судей); информационном и образовательном. Большая работа предстоит в информационном сегменте, в котором предусмотрено размещение информации о пилотном проекте по внедрению обязательного досудебного регулирования споров в порядке медиации по отдельным категориям споров на интернет-ресурсах судов, а также создание тематических разделов о проведении пилотного проекта на интернет-ресурсах судов, принимающих участие в пилотном проекте.

К разъяснительной работе о реализации пилотного проекта по внедрению обязательной медиации по отдельным категориям споров привлекаются средства массовой информации, в частности, плани-

Инициированная Верховным Судом Республики Казахстан реализация пилотного проекта по внедрению досудебного регулирования споров по отдельным категориям споров в порядке медиации позволит расширить потенциал ее применения, выработать на практике конкретный механизм, на основе чего в дальнейшем для последовательного развития института медиации внести соответствующие изменения и дополнения в законодательство.

Участниками пилотного проекта являются специализированные межрайонные суды по делам несовершеннолетних; районные и приравненные к ним суды, рассматривающие гражданские дела; специализированные межрайонные экономические суды; медиаторы.

руется создание информационных (дискуссионных) площадок на телевизионных каналах с участием медиаторов, в том числе юристов-практиков и ученых. Кроме того, о проведении пилотного проекта по внедрению обязательной медиации по отдельным категориям споров в судах можно будет узнать посредством размещения соответствующих информационных стендов.

Особая роль отводится работе в образовательном сегменте, в котором предусмотрены мероприятия по изучению международного опыта по вопросу обязательной медиации по отдельным категориям споров.

Что касается непосредственно проведения медиации, то порядок ее проведения определяется с учетом требований статей 48, 174, 179, 180, 194, 201, 246 и 277 ГПК и нижеследующими правилами:

1) судья, в производстве которого находится дело, в ходе подготовки судебного разбирательства разъясняет сторонам их право на проведение примирительных процедур и правовые последствия заключения таких соглашений;

2) при заявлении ходатайства о проведении медиации медиатором и предоставлении суду договора, заключенного сторонами с медиатором, производство по делу приостанавливается в соответствии с подпунктом 7) статьи 272 ГПК на срок не более 10 (десять) рабочих дней;

3) медиатор, осуществляющий примирительные процедуры, при проведении медиации руководствуется нормами, установленными Законом и ГПК, за исключением норм о ведении протокола судебного заседания;

4) при заявлении ходатайства сторонами о проведении медиации судьей, медиация проводится в суде в течение 10 дней;

5) медиатор, осуществляющий примирительные процедуры, с согласия сторон либо по их ходатайству вправе допустить к участию в примирительных процедурах других лиц, если это необходимо для достижения целей медиации;

6) соглашение об урегулировании спора (конфликта), достигнутое сторонами медиации при проведении примирительных процедур, заключается в письменной форме и подписывается сторонами;

7) соглашение должно содержать данные о сторонах медиации, предмете спора (конфликта), медиаторе, осуществляющем примирительные процедуры, а также согласованные сторонами условия соглашения, способы и сроки их исполнения, обязательство сторон о конфиденциальности медиации и последствия их неисполнения или ненадлежащего исполнения;

8) соглашение об урегулировании спора, достигнутое сторонами при проведении медиации медиатором, либо письменного отказа сторон от медиации, в связи с невозможностью разрешения спора (конфликта) путем медиации, в течение 3 (трех) рабочих дней направляется судьей, в производстве которого находится гражданское дело;

9) судья, в производстве которого находится дело, выносит определение об утверждении мирового соглашения и прекращении производства по делу в соответствии с подпунктом 6) статьи 277 ГПК и статьей 410 ГПК;

10) в определении об утверждении мирового соглашения и прекращении производства по делу суд указывает о возврате государственной пошлины в соответствии с частью третьей статьи 278 ГПК;

11) если стороны не достигли соглашения в порядке медиации или условия соглашения медиатором не утверждены, производство по делу возобновляется, и разбирательство дела проводится в общем порядке.

При подготовке дела к судебному разбирательству сторонам разъясняется о возврате госпошлины при примирении, о правовых последствиях при заключении соглашений в соответствии с ГПК.

Также при подготовке дела к разбирательству необходимо дать информацию сторонам:

- об имеющихся кабинетах медиации;
- о списках профессиональных и непрофессиональных медиаторов;
- об экономии временных затрат;
- о достижении варианта разрешения спора, устраивающего обе стороны на равноправной основе;
- о минимизации конфликтов;
- о других преимуществах решения спора в порядке медиации.

Введение обязательной досудебной медиации потребовало определиться с категорией гражданских дел, для которых медиация будет обязательной до рассмотрения дела в суде. И есть надежды, что благодаря этому, как уверены представители юридического сообщества, множество дел может быть прекращено сразу после подачи заявления.



**Марат ҮРКІМБАЕВ**  
Тараз қалалық сотының  
судьясы

## СОТ ШЫҒЫНДАРЫ

Сот шығындары азаматтық істер бойынша мемлекеттік баж бен іс жүргізуге байланысты шығындардан тұрады. Мемлекеттік баж азаматтық істер бойынша заңды мәні бар іс-әрекеттерді жасау және (немесе) құжаттарды беру үшін алынатын міндетті төлем болып табылады.

Сотқа берілетін талап қою түрлері мен арыздар, сондай-ақ қарсы талап қоюлар қарастыруы мүмкін бірнеше талаптардың әрқайсысы мемлекеттік баж алудың объектісі болып табылады. Талап қоюдың бағасын көтеру туралы қосымша талап арыз да мемлекеттік баж арқылы төленуге жатады.

Азаматтық істер бойынша мемлекеттік баж сот шешімдерінің, ұйғарымдарының және басқа да сот қаулыларының қайта берілген көшірмелерін, сонымен қатар, істегі басқа да құжаттардың көшірмелерін тараптардың және басқа да іске қатысушы тұлғалардың өтініші бойынша беру кезінде алынады.

Азаматтық сот ісін жүргізу бойынша Салық кодексінің 533-бабының ережелеріне сәйкес талап қоюды, арызды немесе шағымды бастапқы беру кезіндегі талап қоюшы, арыз беруші ретінде қатысушылар қарсы арыз берілген жағдайларда сотта жауапкер ретінде қатысушылар; сот қарауындағы даудың нысанасына дербес талап қоятын үшінші тұлға ретінде қатысушылар; бастапқы талап қоюшы істен шыққан жағ-

дайда және оны құқықтық мирасқоры ауыстырылса, бастапқы талап қоюшы мемлекеттік бажды төлемеген жағдайда соңғысы мемлекеттік баж төлеуші болып табылады; тараптар және іске қатысушы басқа тұлғалар сот актісіне шағымданғанда және сот актілерінің көшірмелерін немесе істен басқа құжаттардың көшірмелерін қайта беру үшін сотқа жүгінген жағдайдағы жеке және заңды тұлғалар мемлекеттік бажды төлеушілер болып есептеледі.

Мемлекеттік бажды жоғарыда көрсетілген тұлғалардан басқа адам төлесе, төлем тапсырысында (түбіртегінде) қандай әрекет жасағаны үшін және төлеуші кім үшін төлегенін көрсетуі тиіс.

Салық кодексінің 535-бабына сәйкес соттардағы мемлекеттік баж мөлшері белгіленген. Мүлкітік



және мүліктік емес сипаттағы даулар үшін соттардың шешімдеріне және қаулыларына сот актілерін қадағалау тәртібімен қайта қарау туралы апелляциялық, кассациялық шағымдардан және өтінішхаттардан – мүліктік емес сипаттағы талап арызды беру кезінде алынатын мемлекеттік баж мөлшерінің, ал мүліктік сипаттағы даулар бойынша – арыз иесі дауласатын сома негізге алына отырып есептелетін мемлекет баж мөлшерінің елу пайызы мөлшерінде алынады.

Соттарда талап қоюшыны мемлекеттік баж төлеуден босату тек қана Салық кодексінің 541-бабында тікелей көрсетілген реттерде мүмкін болады.

Төлем тапсырмалары, чектер, түбіртектер және «Ақша төлемі мен аударымы туралы» Қазақстан Республикасының 1998 жылғы 29 маусымдағы № 237-І Заңының талаптарын сақтай отырып, соның ішінде «Электронды үкімет» төлем шлюзі, электронды терминалдар, банкоматтар арқылы, өзге де электронды құрылғылардың көмегімен төлемдерді жүзеге асыру кезінде берілетін басқа да қағаз және электронды құжаттар бюджетке мемлекеттік бажды төлеу фактісін растайды.

Салық кодексінің 547-бабы 3-тармағына сәйкес, мемлекеттік баж заңды мәні бар іс-әрекеттің жасалған жері бойынша есепке алынады.

Талап қоюдың бағасы Қазақстан Республикасының Азаматтық-процестік кодексінің 104-бабына сәйкес анықталады және оны талапкер көрсетеді.

Қазақстан Республикасы Салық Кодексінің 548-бабының талабына сай мына жағдайларда төленген мемлекеттік баж ішінара немесе толық қайтарылады:

1) талапкер өз талаптарын азайтатын жағдайларды қоспағанда, мемлекеттік баж осы Кодекс бойынша талап етілгеннен көбірек мөлшерде енгізілген;

1-1) іс төрелікке немесе аралық сотқа берілген;

1-2) медиация тәртібімен дауды реттеу туралы келісім жасаған;

1-3) іс тараптардың татуласу келісімімен аяқталған;

– арыздар (шағымдар) қайтарылған немесе оны қабылдаудан бас тартылған, сондай-ақ нотариустар немесе осыған уәкілетті адамдар нотариаттық іс-әрекеттерді жасаудан бас тартқан;

– іс жүргізу тоқтатылған немесе егер іс соттың қарауына жатпайтын болса, сондай-ақ талапкер осы істер санаты үшін белгіленген дауды алдын ала шешудің тәртібін сақтамаған не талап қоюды әрекетке қабілетсіз адам табыс еткен жағдайда талап қою қараусыз қалдырылған;

4) мемлекеттік бажды төлеген адамдар заңдық мәні бар іс-әрекеттерді жасаудан немесе осы заңдық мәні бар іс-әрекеттерді жасаған органға жүгінгенге дейін құжатты алу-дан бас тартқан;

Қазақстан Республикасының заңнамалық актілерінде белгіленген өзге де жағдайларда ішінара немесе толық қайтарылуға жатады.

Мемлекеттік баж талапкер талап қоюдан бас тартқан, талапкер өз талаптарын азайтқан жағдайларда қайтарылмайды.

**Жеке іс жүргізуге бөлінген бір талап қою немесе біріктірілген бірнеше талаптар бойынша бюджетке төленген мемлекеттік баж талап қойылған кезде қайта саналмайды және қайтарылмайды. Бөлінген жеке іс жүргізу бойынша екінші рет мемлекеттік баж төленбейді. Істі қарау кезінде талап қоюдың талаптарының мөлшерін ұлғайтқан жағдайда немесе бітімгершілік келісім бекітілгенде жетіспейтін мемлекеттік баж сомасы талап қоюдың ұлғайған мөлшерінде қосымша төленуге жатады.**

Қазақстан Республикасы Азаматтық-процестік кодексінің (АПК) 108-бабында іс бойынша іс жүргізуге байланысты төленетін сот шығындарының көрсетілген тізімі түбегейлі болып табылмайды. Азаматтық сот іс жүргізуіне қатысқандығы үшін өзге шығындар қажет деп танылған жағдайда соттың дәлелді шешімімен өтелуге жатады.

АПК-нің 114-бабы қарастыратын іс жүзінде уақыт шығыны бойынша келтірілген өтемақыны сот:

1) теріс пиғылмен көрінеу негізсіз талап қойған немесе азаматтық істі дұрыс және тез қарап, шешуге үнемі қарсы әрекет жасаған талапкерден;

2) азаматтық істі дұрыс және жедел қарап, шешуге үнемі қарсы әрекет жасаған жауапкерден азаматтық істе бар материалдарға сілтеме жасап өндіріп алуы мүмкін.

Процеске қатысқан өкілдердің көмегіне ақы төлеу жөніндегі шығыстар АПК-нің 112, 113-баптарының талаптарына сәйкес өтеледі. Өкілдің көмегіне ақы төлеу туралы шығыстарды өндіру туралы талап мөлiмделуi мүмкін және шешiм шығарылғанға дейiн нақты iс бойынша соттың қарауына жатады.

АПК-нің 109-бабына сәйкес, пайдасына шешiм шығарылған тарапқа, бұл тарап сот шығындарын төлеуден босатылса да басқа тараптан іс бойынша шеккен барлық шығындарды сот өндіріп бере алады.

АПК-нің 115-бабының 1-бөлігіне сәйкес талапкер талап қоюдан бас тартқан кезде оның шығындары өтелмейді. Талапкер талап қойылғаннан кейін жауапкердің ерікті түрде қанағаттандыруы нәтижесінде өзінің талаптарын қолдаудан бас тартқан жағдайда, сот талапкердің өтініші бойынша жауапкерден талапкердің барлық сот шығындарын өндіріп алады.



**Лаура  
СУЮНДИКОВА**  
Судья Алматинского  
районного суда г. Астана

## НАДЛЕЖАЩЕЕ ИСПОЛНЕНИЕ ОБЯЗАТЕЛЬСТВ

Исполнение обязательства регламентировано главой 17 Гражданского кодекса Республики Казахстан. Без реального исполнения любое обязательство, любая договоренность между сторонами – это фикция и не имеет какого-либо практического смысла.

Под исполнением обязательства следует понимать совершение определенных действий, которые составляют содержание обязательства. Когда одна сторона исполняет обязательство, а вторая принимает исполнение. Прежде всего, стороны должны оговорить в самом обязательстве – в какой срок, каким образом, кому или от кого, валюту исполнения, место исполнения и т.д.

Юридические лица в последнее время стали более подробно и тщательно оговаривать в договорах вопросы исполнения обязательств, что сокращает количество возникающих на этой почве судебных споров.

Сложнее с гражданами, которые по разным причинам, в силу юридической неграмотности, либо в силу халатности, либо в силу своей доверчивости не указывают в обязательстве основные вопросы исполнения, тем самым сами дают повод

для того, чтобы обязательство не исполнялось. В конечном счете, это приводит к судебной тяжбе. Причиной такого отношения к составлению текстов обязательств является слабое разъяснение требований законодательства как юристами, так и средствами массовой информации.

Необходимо отметить, что стороны в обязательстве должны, оговаривая порядок, сроки и способы исполнения обязательства, не нарушать при этом действующее законодательство. Пункты соглашения, которые противоречат публичному порядку, законодательству, могут быть признаны по иску одной из сторон недействительными.

Важное значение имеет регламентация института исполнения обязательства законодательством, и, прежде всего, гражданским.

Так, в Гражданском кодексе раскрыто содержание надлежащего исполнения обязательства, подчеркнута недопустимость одностороннего отказа от исполнения обязательства, регламентированы такие понятия, как место, сроки исполнения обязательства, исполнение обязательства досрочно, по частям, исполнение обязательства надлежащему лицу и исполнение обязательства третьим лицом, понятие солидарного и субсидиарного обязательства и другие.

Законодательство может устанавливать требования надлежащего исполнения императивно, то есть однозначно, категорично, не допуская иных вариантов (как, например, требования качества или комплектности при поставке продукции). Стороны не имеют права эти требования изменять. Но в законодательстве требование может быть выражено диспозитивно, с разрешением сторонам устанавливать иное правило (например, способы отгрузки продукции по договору поставки). В этом случае требования законодательства применяются, если стороны не предусмотрели в договоре иные условия. В случаях, когда законодательными актами установлена обязательность выполнения требований административного акта, стороны обязаны соблюдать требования к надлежащему исполнению, установленные этими актами.

**Если отдельные вопросы исполнения обязательства не прописаны ни в законодательстве, ни в тексте соглашения или договора, в этом случае применяются обычаи делового оборота.**

Обычаи делового оборота - это порядок, который хорошо известен либо всем гражданам, либо, скажем, в какой-либо системе или сфере (например, на железнодорожном или ином транспорте, в строительстве, банковской системе и т.д.), который выработан практической деятельностью людей, он устраивает всех, прост в понимании.

Необходимо различать просто обычаи и обычаи делового оборота. Просто обычаи - это правила поведения, сложившиеся в данной местности или среди населения, в том числе и этнического, по поводу имущественных или личных отношений. Обычаи делового оборота - это правила, сложившиеся при осуществлении предпринимательской деятельности.

Например, согласно практике последних лет по сделкам с недвижимостью продавец в подтверждение сделки купли-продажи передает покупателю подлинники правоустанавливающих документов на квартиру и суды часто ссылаются на такую практику, как на обычай, имеющий место при заключении сделок. Или, к примеру, купля-продажа автомобилей на рынке, которая почти повсеместно проходит по схеме выдачи доверенности на право продажи автомобиля другому лицу.

На основании статьи 272 Гражданского кодекса обязательство должно исполняться надлежащим образом в соответствии с условиями обязательства и требованиями законодательства, а при отсутствии таких условий и требований - в соответствии с обычаями делового оборота или иными обычно предъявляемыми требованиями. Нормы Гражданского кодекса, регулирующие надлежащее исполнение, образуют фундамент института исполнения обязательства. В этих нормах подчеркнута многообразие правовых средств воздействия на должника.

Обязательство считается исполненным надлежащим образом (без дефектов), если необходимые действия совершены между надлежащими лицами, надлежащим предметом, в надлежащем месте, в надлежащий срок и надлежащим способом. Термин «надлежащий» следует понимать как «соответствующий условиям обязательства, требованиям законодательства, обычаям делового оборота и иным обычно предъявляемым требованиям». Под условиями обязательства понимаются положения договоров и некоторых односторонних сделок (например, условия завещания).







## ПЕРЕСМОТР СУДЕБНЫХ АКТОВ ОБ АДМИНИСТРАТИВНЫХ ПРАВОНАРУШЕНИЯХ

Главой 46 Кодекса об административных правонарушениях Республики Казахстан предусмотрен порядок пересмотра вступивших в законную силу постановлений по делам об административных правонарушениях и постановлений по результатам рассмотрения жалоб, протестов на них.



**Роза САРИЕВА**

Судья  
специализированного  
административного суда  
г. Уральск

Право подачи ходатайства о принесении кассационного протеста, подаваемого в Генеральную прокуратуру Республики Казахстан, имеют: лицо, привлеченное к административной ответственности, потерпевший, защитники, законные представители и представители указанных лиц, а также уполномоченные органы (должностные лица), осуществлявшие производство по делу через свои центральные органы.

Ходатайство о принесении кассационного протеста может быть подано в письменном виде либо в форме электронного документа, удостоверенного электронной цифровой подписью и в соответствии с ч.5 ст. 848 КоАП РК должно содержать:

- наименование должностного лица, которому адресуется ходатайство;

- наименование лица, подающего ходатайство;
- его место жительства или место нахождения и процессуальное положение по делу;
- указание на суды, рассматривавшие дело в первой, апелляционной инстанциях, и содержание принятых ими решений;
- указание на постановление суда, которое предлагается опротестовать;
- указание, в чем заключается существенное нарушение норм материального либо процессуального права и состоит просьба лица, подающего ходатайство.

Ходатайство должно быть подписано лицом, его подающим или представителем, полномочия которого должны подтверждаться соответствующей доверенностью. К ходатайству должны быть приложены заверенные судом копии постанов-

ления, вынесенные по делу. Ходатайство подлежит возвращению лицам, их подавшим, в случае не отражения в нем доводов, указывающих в чем заключается существенное нарушение норм материального, либо процессуального права, не изложения четко сформулированной просьбы лица, подающего ходатайство, отсутствия подписи лица, подающего ходатайство, или его представителя, либо отсутствия документа, удостоверяющего полномочия представителя, не приложения заверенных судом копий постановлений, вынесенных по делу.

**На основании ходатайства дело об административном правонарушении может быть истребовано из соответствующего суда для проверки в порядке надзора Генеральным Прокурором Республики Казахстан, его заместителями, прокурорами областей и приравненными к ним прокурорами. Запрос прокурора об истребовании дела исполняется судом не позднее семи суток со дня поступления его в суд.**

В случае истребования дела ходатайство о принесении кассационного протеста подлежит рассмотрению прокурором в течение тридцати суток со дня поступления дела в прокуратуру. В силу ст.850 КоАП РК принесение протеста на вступившие в законную силу постановления приостанавливает исполнение этих постановлений.

В соответствии с ч.1 ст.851 КоАП РК специализированная судебная коллегия Верховного Суда Республики Казахстан в

составе не менее трех судей по протесту Генерального Прокурора Республики Казахстан и его заместителей вправе проверить законность и обоснованность вступившего в законную силу постановления суда по любому делу об административном правонарушении, а равно постановления по результатам рассмотрения жалобы, протеста на постановление и пересмотреть принятое решение в течение тридцати суток со дня поступления протеста.

Постановления специализированной судебной коллегии Верховного Суда вступают в законную силу с момента их принятия. Часть 2 ст. 851 КоАП РК предусматривает, что протест в сторону, ухудшающую положение лица, привлеченного к административной ответственности, либо лица, в отношении которого административное производство прекращено, может быть подан в течение года со дня вступления в законную силу постановления суда.

Протест на постановления по делам об административных правонарушениях, постановления суда по жалобе, протесту на них должен соответствовать требованиям, указанным в статье 833 настоящего Кодекса.

В соответствии со ст. 840 основаниями к отмене либо изменению постановления по делу об административном правонарушении и вынесению постановления являются: несоответствие выводов судьи, органа (должностного лица) о фактических обстоятельствах дела, изложенных в постановлении по делу об административном правонарушении, исследованным при рассмотрении жалобы, протеста доказательствам; неправильное применение закона об административной ответственности; существенное нарушение процессуальных норм КоАП РК; несоответствие наложенного постановлением административного взыскания характеру совершенного правонарушения, личности виновного или имущественному положению юридического лица.

Таким образом, институт пересмотра дела обеспечивает реализацию прав участников на защиту от незаконных и необоснованных процессуальных решений, способствует повышению доверия населения к судам.





## МЕНШІК ҚҰҚЫҒЫ МЕН ӨЗГЕ ДЕ ЗАТТЫҚ ҚҰҚЫҚТАР ЖӘНЕ МІНДЕТТЕМЕЛІК ҚҰҚЫҚ – АЗАМАТТЫҚ ҚҰҚЫҚТЫҢ ҚОСАЛҚЫ САЛАЛАРЫ



**Айман  
ЖАМБЫРБАЕВА**

Тараз қалалық сотының  
судьясы

Қазіргі таңда еліміз құқықтық мемлекет ретінде құқық жүйелері мен арнайы институттарға ерекше мән беріп, одан әрі жетілдіруде. Соның ішінде, Қазақстан Республикасы Азаматтық кодексінде қарастырылған бірден-бір басты институттар мен арнайы сала ретінде – меншік құқығы мен өзге де заттық құқықтар және міндеттемелік құқыққа баса мән беру керек.

Жалпы заңнама нормаларына шолу жасасақ, бұл екі институттың ережелері бүкіл азаматтық құқық пен өзге де салааралық құқықтар (салық, еңбек, отбасы және т.б.) мен азаматтық құқықтың мазмұнын құрауда басты орында тұр. Әрқайсысының ұғымын жеке-жеке қарастыратын болсақ, меншік құқығы дегеніміз – субъектінің заң құжаттары арқылы танылатын және қорғалатын өзіне тиесілі мүлікті өз қалауынша иелену, пайдалану және оған билік ету құқығы.

Меншік құқығының мазмұнын меншік иесіне тиесілі иелену, пайдалану және билік ету тәрізді өкілеттіктер құрайды. Бұл өкілеттіктердің әрқайсысы меншік құқығының қажетті элементтері

болып табылады. Меншік иесі аталғандардың қай-қайсысын да үшінші бір тұлғаға бере алады, тіпті өкілеттіктің бәрін де беріп жіберіп, өзі меншік иесі болып қала береді.

Ал, өзге де заттық құқықтар – тұлғаның тікелей затқа билігін орнататын құқықтар. Заттық құқық кең ұғым әрі тектік түсінік береді, өз құрамына меншік құқығын да қамтиды. Заттық құқықтар қоғамдық қатынастар шеңберінде жүзеге асады, сондықтан заттық құқықтық қатынастар қоғамдағы тұлғалар арасындағы заттар жөніндегі қатынастар болып анықталуы мүмкін, бірақ басым көпшілігінде олар абсолюттік құқықтық қатынастар ретінде жүзеге асады.



Заттық құқықтарды меншік құқығына және меншік иелері болып табылмайтын адамдардың заттық құқығына бөлу – олардың негізгі жіктелуі болып табылады. Мұның екінші тобы Рим құқығында бөтеннің затына құқық (*jura in re aliena*) деп аталады. Оларды қазіргі әдебиеттерде шектеулі заттық құқықтар деп атайды. Азаматтық кодекстің 195-бабында меншік иесі болып табылмайтын адамдардың заттық құқықтары келтірілген:

- жерді пайдалану құқығы;
- шаруашылық жүргізу құқығы;
- оралымды басқару құқығы;

3-1) бөтеннің жылжымайтын мүлкін шектеулі түрде нысаналы пайдалану құқығы (сервитут);

– осы Кодексте немесе өзге заң актілерінде көзделген басқа да заттық құқықтар.

Сонымен қатар, осы құқықтар заң әдебиеттерінде меншік құқығының мемлекеттік меншік құқығының түрлері ретінде мазмұндалады. Азаматтық кодекстің 192-бабының 4-бөлімінде: «Мемлекеттік меншіктегі мүлік мемлекеттік заңды тұлғаларға шаруашылық жүргізу немесе оралымды басқару құқығымен бекітіліп берілуі мүмкін» деп белгіленген.

Меншік субъектілері: мемлекет, әкімшілік аумақтық бөліністер, заңды тұлғалар мен азаматтар бола алады. Заң бойынша мемлекеттік меншік түрлерге де бөлінеді: республикалық және коммуналдық болады. Егер, міндеттеме ұғымына түсінік беретін болсақ, онда міндеттемеге сәйкес бір адам (борышқор) басқа адамның (несие берушінің) пайдасына мүлік беру, жұмыс орындау, ақша төлеу және т.б. сияқты белгілі бір әрекеттер жасауға, не белгілі бір әрекет жасаудан тартынуға міндетті, ал несие беруші борышқордан өз міндеттерін орындауын талап етуге құқылы. Несие беруші борышқордан атқарылғанды қабылдауға міндетті. Міндеттеме ұғымы әр түрлі мағынада пайдаланылады: құқықтық қарым-қатынас; борыш не міндет; осы міндет көрсетілген құжат (қолхат, квитанция, вексель, чек, облигация, мемлекеттік қазыналық міндеттеме).

Міндеттемелік құқықтың ерекше бөлімі бір типті міндеттемелерді реттейтін жеке институттардан тұрады: 1. Шарттық міндеттемелер; 2. Шарттан тыс міндеттемелер.

Шарттан тыс міндеттемелер өз кезегінде мыналарға бөлінеді: а) бір жақты мәмілелерден туындайтын міндеттемелер (конкурстық міндеттемелер, марапаттауға жария уәде беру); б) зиян келтіру салдарынан туындайтын (негізсіз бау салдарынан туындайтын) қорғаушы міндеттемелер (тапсырмасыз басқа тұлғаның мүддесі үшін қызметтен туындайтын).

Шарттық міндеттемелер түрлері:

а) Мүлікті меншікке беру жөніндегі міндеттемелер (мысалы, сатып алу; сату; айырбас; сыйға тарту; қосылған торап арқылы энергетикалық және басқа ресурстармен қамтамасыз ету; рента);

б) Мүлікті пайдалануға беру жөніндегі міндеттемелер (мысалы, мүліктік жалдау, соның ішінде лизинг, концессия, мүлікті ақысыз пайдалану, тұрғын үйді жалдау);

в) Жұмысты орындау жөніндегі міндеттемелер (мысалы, мердігерлік, соның ішінде: күрделі құрылысқа, жобалау іздестіру жұмыстарын орындауға; күрделі жөндеуге; ғылыми зерттеу және тәжірибе конструкторлық жұмыстарды орындауға);

г) Қызмет көрсету жөніндегі міндеттемелер (мысалы, көлік міндеттемелері, соның ішінде, тасымалдау, тіркеп сүйрету, көлік экспедициясы; банктік қызмет көрсету; тапсырма; комиссия; сақтау; сенімгерлікпен басқару; франчайзинг; факторинг).

Аталған осы ұғымдардың айырмашылықтары мен ерекшеліктеріне сипаттама жасасақ, меншік құқығы көбінесе затқа деген абсолюттік құқық мағынасын құрап, қоғамдағы тұлғалар арасындағы заттар жөніндегі қатынастарды білдіреді. Ал, міндеттемелік құқық бұл екіжақты құқықтық қатынас: несие беруші тұрғысынан қарағанда – талап ету (белсенді жағы), борышқор жағынан алып қарағанда – міндеттемені орындау (бәсең жағы) болып табылады.

## БАСЫМДЫҚТАР

Меншік субъектілері: мемлекет, әкімшілік аумақтық бөліністер, заңды тұлғалар мен азаматтар бола алады. Заң бойынша мемлекеттік меншік түрлерге де бөлінеді: республикалық және коммуналдық болады. Егер, міндеттеме ұғымына түсінік беретін болсақ, онда міндеттемеге сәйкес бір адам (борышқор) басқа адамның (несие берушінің) пайдасына мүлік беру, жұмыс орындау, ақша төлеу және т.б. сияқты белгілі-бір әрекеттер жасауға, не белгілі бір әрекет жасаудан тартынуға міндетті, ал несие беруші борышқордан өз міндеттерін орындауын талап етуге құқылы. Несие беруші борышқордан атқарылғанды қабылдауға міндетті.

Міндеттеме ұғымы әр түрлі мағынада пайдаланылады: құқықтық қарым-қатынас; борыш не міндет; осы міндет көрсетілген құжат (қолхат, квитанция, вексель, чек, облигация, мемлекеттік қазыналық міндеттеме).

## БАСЫМДЫҚТАР

Азаматтық құқықтарды қорғау саласында меншік құқығы мен өзге де заттық құқықтарды қорғаудың тәсілдеріне меншік құқығын немесе өзгедей заттық құқықты тану; мүлікті өзгенің заңсыз иеленуінен талап ету (виндикациялық талап); бұл бұзушылықтарды иеліктен айырумен байланысты болмаса да, меншік құқығын немесе өзгедей заттық құқықтарды бұзуды жою (негаторлық талап) жатады. Ал, міндеттемелік құқықтық тәсілдеріне меншік иесіне немесе өзгедей заттық құқық иесіне келген шығындардың орнын толтыру; мемлекеттік басқару органының, жергілікті басқару немесе өкілдік органның, не лауазымды адамның актісін заңсыз деп тану, сондай-ақ, заң актілерінде көзделген негіздер бойынша меншік құқығы тоқтағанда оны қорғау. Қорғаудың міндеттемелік әдістерінің ерекшелігі, мүлкі заңсыз алынған немесе бүлінген меншік иесіне мүліктің құны төленеді немесе бүлінгені өтеледі.

Аталған азаматтық құқықтың қосалқы салаларының екеуі де басты үш элементтен тұрады: объект, субъект, мазмұн.

Объектілері бойынша сипаттасақ, меншік құқығының объектісі ретінде Азаматтық кодекстің 191-бабының 2-бөлімінде «Заң құжаттарына сәйкес азаматтарға немесе заңды тұлғаларға тиесілі бола алмайтын жекелеген мүлік түрлерінен басқа кез келген мүлік жеке меншікте болуы мүмкін», ал міндеттемелік құқықтың объектісі де кез келген мүлік, соның ішінде зат, мүліктік құқықтар, ақша, бағалы қағаздар және т.б. мүліктер болады, олар мүлікті беру, жұмыс орындау, ақша төлеу және т.б. сияқты белгілі бір әрекеттер жасауға, не белгілі бір әрекет жасаудан тартынуға байланысты болады.

Субъектілері бойынша сипаттасақ, меншік құқығының субъектілері: азаматтар, заңды тұлғалар, мемлекет және әкімшілік аумақтық бөліністер болса, ал міндеттеменің субъектісі болып – тараптар (борышкер мен несие беруші) және үшінші тарап болады (Азаматтық кодекстің 270-бабы). Ал борышкер, несие беруші және үшінші тарап ретінде, әрине, жеке азаматтар мен заңды тұлғалар, сондай-ақ, мемлекет те болуы мүмкін.

Мазмұны бойынша сипаттасақ, меншік құқығының мазмұнын, жоғарыда атап өткендей, оның басты үш элемент немесе құқықтары: меншік иесіне тиесілі иелену, пайдалану және билік ету құраса, міндеттеменің мазмұнын оған қатысушы несие беруші мен борышқордың субъективтік құқықтары мен міндеттері құрайды. Мысалы, мүлікті жалға алудың міндеттемелік құқықтық қатынастарында жалға алушы жалға берушіден мүлкін әкеп беруді та-

лап ететін субъективті құқығына ие екендігі көрсетілсе, сондай-ақ, мүлікті пайдаланғаны үшін ақы төлеу міндеті бар.

Азаматтық құқықтарды қорғау саласында меншік құқығы мен өзге де заттық құқықтарды қорғаудың тәсілдеріне меншік құқығын немесе өзгедей заттық құқықты тану; мүлікті өзгенің заңсыз иеленуінен талап ету (виндикациялық талап); бұл бұзушылықтарды иеліктен айырумен байланысты болмаса да, меншік құқығын немесе өзгедей заттық құқықтарды бұзуды жою (негаторлық талап) жатады. Ал, міндеттемелік құқықтың тәсілдеріне меншік иесіне немесе өзгедей заттық құқық иесіне келген шығындардың орнын толтыру; мемлекеттік басқару органының, жергілікті басқару немесе өкілдік органның, не лауазымды адамның актісін заңсыз деп тану, сондай-ақ, заң актілерінде көзделген негіздер бойынша меншік құқығы тоқтағанда оны қорғау. Қорғаудың міндеттемелік әдістерінің ерекшелігі, мүлкі заңсыз алынған немесе бүлінген меншік иесіне мүліктің құны төленеді немесе бүлінгені өтеледі.

Қорытынды жасайтын болсақ, жоғарыда келтірілген меншік құқығы мен өзге де заттық құқықтар және міндеттемелік құқықтың екеуі де азаматтық құқықтың қосалқы салалары болып табылады. Бұл екеуі бүкіл азаматтық құқықтың мазмұнын құрауда басты орында тұр, олардың ережелері азаматтық құқық пен өзге де құқық жүйелерінің қызмет етуінде маңызды. Олардың объектілері мен субъектілері жағынан сипатталуында өзара ұқсас болғанымен, мазмұндарының құрамы жағынан айырмашылықтары бар. Сонымен қатар, әрқайсысының азаматтық құқықтық қорғау сипатында өзіндік айырмашылықтары бар.





# ВОЗВРАЩЕНИЕ ИСКОВОГО ЗАЯВЛЕНИЯ



**Алия САДЫКОВА**  
Судья Шахтинского  
городского суда

Зачастую лица, решившие отстаивать свои права и интересы в судебном порядке, сталкиваются с некоторыми проблемами при составлении искового заявления, а именно с грамотным и емким изложением содержания, которое соответствовало бы требованиям, предъявляемым к его форме, закрепленным в действующем Гражданском процессуальном кодексе Республики Казахстан.

Соблюдение указанных действий истцом позволит в дальнейшем избежать нежелательных последствий возврата искового заявления судьей, поскольку это приводит к дополнительным затратам средств, времени и сил.

Возвращение искового заявления означает, что в соответствии со статьей 152 ГПК РК суд вернул заявление истцу без возбуждения гражданского дела и без его рассмотрения по существу.

истца в суд с иском к тому же ответчику, о том же предмете и по тем же основаниям, если истцом будет устранено допущенное нарушение.

В ГПК РК подробно регламентированы случаи возвращения искового заявления. Судья на стадии принятия иска к производству суда обязан проверить, имеются ли основания для возврата заявления.

Ранее действовавший ГПК РК (в редакции от 13 июля 1999 года за №412-1) предусматривал возвращение искового заявления как последствие оставления его без движения при невыполнении заявителем в установленный судом срок недостатков формы и содержания заявления либо прилагаемых к нему документов. Если истец в соответствии с указаниями судьи и в установленный им срок выполнил перечисленные в определении требования, исковое заявление считалось поданным в день первоначального представления его в суд. В противном случае заявление считалось не поданным и определением судьи возвращалось истцу со всеми приложенными к нему документами.

В новом ГПК РК отсутствует понятие оставления искового заявления без движения, однако предусмотрен круг оснований, по которым суд возвращает исковое заявление (ст.152). Так, если иск не соответствует указанным требованиям и будет установлена невозможность устранения на стадии подготовки дела к судебному разбирательству, исковое заявление возвращается.

**Возвращение искового заявления следует отличать от отказа принятия искового заявления. Случаи отказа в принятии искового заявления предусмотрены статьей 151 ГПК РК. Основным отличием является то, что отказ в принятии иска означает запрет на подачу тождественного иска в будущем в порядке гражданского судопроизводства. Возвращение искового заявления не препятствует дальнейшему предъявлению иска.**

Фактически означает, что такое исковое заявление подать в суд возможно, что не препятствует повторному обращению



В старом ГПК РК значительная часть обстоятельств, которые влекли за собой оставление заявления без движения, теперь имеют иные последствия, а именно возвращение иска. Соответственно число оснований, по которым иск возвращался истцу, увеличилось до девяти. Одно из них - это не соответствие искового заявления требованиям статьи 148, подпунктов 1), 2), 3) и 5) части первой статьи 149 ГПК РК и будет установлена возможность устранения недостатков на стадии подготовки дела к судебному разбирательству (п.3 ч.1 ст. 152 ГПК РК).

В соответствии со статьей 152 ГПК РК судья возвращает исковое заявление в следующих случаях:

1) истцом не соблюден установленный законом для данной категории дел или предусмотренный договором сторон порядок досудебного урегулирования спора и возможность применения этого порядка не утрачена;

2) дело не подсудно данному суду, под подсудностью исков принимается как подведомственность дела суду, рассматривающему гражданские дела по первой инстанции, так и территориальную подсудность;

3) исковое заявление не соответствует требованиям статьи 148, подпунктов 1), 2), 3) и 5) части первой статьи 149 ГПК РК и будет установлена невозможность устранения недостатков на стадии подготовки дела к судебному разбирательству;

4) заявление подано недееспособным лицом;

5) заявление подписано лицом, не имеющим полномочий на его подписание или его предъявление;

6) в производстве этого же или другого суда либо арбитража имеется дело по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям;

7) между сторонами в соответствии с законом заключено соглашение о передаче данного спора на разрешение арбитража, если иное не предусмотрено законом;

8) орган, управомоченный управлять коммунальным имуществом, обратился в суд о признании права коммунальной собственности на недвижимую вещь до истечения одного года со дня принятия этой вещи на учет органом, осуществляющим государственную регистрацию права на недвижимое имущество, за исключением случая, указанного в пункте 3 статьи 242 Гражданского кодекса Республики Казахстан;

9) истцом заявлено о возвращении поданного им искового заявления. Перечень перечисленных оснований возвращения искового заявления не является исчерпывающим.

О возвращении искового заявления судья обязан вынести мотивированное определение и указать в нем, в какой суд следует обратиться заявителю, если дело неподсудно

данному суду, или как устранить обстоятельства, препятствующие возбуждению дела. Определение суда выносится в течение пяти рабочих дней со дня поступления заявления в суд и вручается или направляется заявителю вместе с заявлением и всеми приложенными к нему документами. На определение судьи о возвращении заявления могут быть поданы частная жалоба, протест.

Так, без достаточных оснований судьей Шахтинского городского суда было возвращено исковое заявление Б. к АО «Арселор Миттал Темиртау» о взыскании материального ущерба в связи с тем, что иск был подан с нарушением положений статьи 149 ГПК РК. В частной жалобе истец, не соглашаясь с определением суда, указал, что к исковому

**Следует обратить внимание судей на необходимость строгого соблюдения норм процессуального права и недопустимости формального подхода на данной стадии, поскольку право на обращение в суд и предъявление иска носит конституционно-правовой характер. Вынесение законных и обоснованных определений суда на стадии предъявления иска является одним из важнейших элементов гарантии на судебную защиту прав и свобод.**

заявлению прилагалась квитанция, подтверждающая тот факт, что копия искового заявления была направлена ответчику заказным письмом с уведомлением. В настоящее время им получено уведомление за подписью ответчика, свидетельствующее о том, что исковое заявление вручено в руки. Кроме этого, в определении суд ссылается на то, что к иску должен быть приложен документ, подтверждающий уплату госпошлины. Однако ответчик, как инвалид второй группы, освобожден от уплаты госпошлины.

Апелляционная судебная коллегия не согласилась с выводами городского суда о нарушении ответчиком положений статьи 149 ГПК РК, посчитав их несостоятельными, поскольку судом первой инстанции неправильно были применены нормы процессуального закона, так как нашли свое подтверждение доводы истца о том, что исковое заявление было направлено в адрес ответчика, кроме того, истец освобожден от уплаты госпошлины, поскольку является инвалидом второй группы.

Поэтому судьям необходимо строго соблюдать нормы гражданского процессуального законодательства при решении правовых вопросов, возникающих на стадии принятия исковых и иных заявлений, а также исключить ограничение права граждан на доступ к правосудию, путем возвращения исковых заявлений по надуманным основаниям, что приводит к обоснованным жалобам со стороны граждан.

III ТАРАУ  
ГЛАВА

НӨМІР ТАҚЫРЫБЫ

# ЕҢБЕК ДАУЛАРЫН ҚАРАУ БОЙЫНША СОТ ПРАКТИКАСЫ

ТЕМА НОМЕРА

## СУДЕБНАЯ ПРАКТИКА РАССМОТРЕНИЯ ТРУДОВЫХ СПОРОВ



## ПРОБЛЕМНЫЕ ВОПРОСЫ ПРИ РАССМОТРЕНИИ ТРУДОВЫХ СПОРОВ



**Жанна  
НУРСАЛИНОВА**

Судья Усть-  
Каменогорского  
городского суда

Трудовое законодательство Республики Казахстан основывается на Конституции Республики Казахстан и состоит из Трудового кодекса, законов Республики Казахстан и иных нормативных правовых актов. Целью трудового законодательства Республики Казахстан является правовое регулирование трудовых отношений и иных отношений, непосредственно связанных с трудовыми, направленное на защиту прав и интересов сторон, установление минимальных гарантий прав и свобод в сфере труда.

Рассмотрение дел указанной категории производится по правилам искового производства, предусмотренным главой 14 Гражданского процессуального кодекса Республики Казахстан. При разрешении дел указанной категории суды руководствуются нормативными постановлениями Верховного Суда Республики Казахстан «О судебном решении» от 11 июля 2003 года № 5 и «О применении судами некоторых норм гражданского процессуального законодательства» от 20 марта 2003 года № 2.

При рассмотрении гражданских дел, связанных с трудовыми спорами, с учетом обновленного законодательства, введенного в действие с 1 января 2016 года, возникает немало вопросов в части применения статьи 159 Трудового кодекса Республики Казахстан (далее - ТК), которая прямо указывает на обязательность рассмотрения

индивидуальных трудовых споров согласительными комиссиями, а по неурегулированным вопросам либо неисполнению решения согласительной комиссии – судами, за исключением субъектов малого предпринимательства и руководителей исполнительного органа юридического лица. Согласительная комиссия должна быть постоянно действующим органом, создаваемым в организации, ее филиалах и представительствах на паритетных началах из равного количества представителей от работодателя и работников.

Однако данное требование закона на сегодняшний день организациями не исполняется, поскольку зачастую трактуется как право создания согласительной комиссии, а не обязанностью. В связи с чем, истцы, не дожидаясь создания согласительной комиссии, обращаются с иском в суд.



Суды в свою очередь, применяя обязательность досудебного урегулирования спора, возвращают исковое заявление, ссылаясь на часть 1 статьи 152 ГПК. В случаях, когда в ходе досудебной подготовки выясняется, что ответчик является субъектом среднего или крупного предпринимательства, суд вынужден оставить иск без рассмотрения в порядке части 1 статьи 279 ГПК для соблюдения порядка досудебного урегулирования спора.

При обжаловании судебных актов, вынесенных судами по правилам вышеуказанных статей, истцы ссылаются на отсутствие трудовых отношений с ответчиком, в связи с расторжением трудового договора до обращения в суд и считают, что суды неправомочно предъявляют требование о необходимости досудебного урегулирования спора согласительной комиссией.

Пункт 21 статьи 1 ТК гласит, что трудовые отношения – отношения между работником и работодателем, возникающие при осуществлении прав и обязанностей, предусмотренных трудовым законодательством Республики Казахстан, соглашениями, трудовым, коллективными договорами и актами работодателя. Из нормы данной статьи следует, что истцы не могут быть освобождены от соблюдения нормы статьи 159 ГПК, поскольку в предъявленных исках оспаривается трудовой спор, возникший между сторонами в период действия трудового договора и акта работодателя.

В случае если ответчиками по искам являются субъекты малого предпринимательства, а также руководители исполнительного органа юридического лица досудебный порядок урегулирования спора не предусмотрен. Относительно исков, по которым ответчиками являются государственные органы, судом предъявляется требование о предоставлении решения согласительной комиссии, кроме случаев, когда ответчиком по спору является правоохранительный орган.

Одним из проблемных вопросов при рассмотрении трудовых споров является соблюдение сроков обращения в суд. Согласно статье 160 ТК, для обращения в согласительную комиссию или в суд по рассмотрению индивидуальных трудовых споров устанавливаются следующие сроки:

1) по спорам о восстановлении на работе – один месяц со дня вручения копии акта работодателя о прекращении трудового договора в согласительную комиссию, а для обращения в суд – два месяца со дня вручения копии решения согласительной комиссии при обращении по неурегулированным спорам либо при неисполнении ее решения стороной трудового договора;

2) по другим трудовым спорам – один год с того дня, когда работник или работодатель узнал или должен был узнать о нарушении своего права. Вместе с тем, данная норма закона на правоотношения, возникшие до его введения в действие, не распространяется.

В ходе предварительного судебного рассмотрения дела необходимо проверять наличие обстоятельств, послуживших пропуску срока, выяснить уважительность причины пропуска и дать этим обстоятельствам надлежащую оценку.

**В практике судов имеют место обращения в суд с иском о признании приказа о расторжении трудового договора незаконным и восстановлении на работе, которые по времени имели место до введения в действие настоящего Кодекса, а именно до 1 января 2016 года.**

В таких случаях правоотношения регулируются нормами трудового законодательства, действующего в момент возникновения этих правоотношений и на такие требования нормы статьи 160 обновленного ТК не распространяются.

Согласно Закону «О нормативно-правовых актах» действие нормативно-правового акта не рас-

пространяется на отношения, возникшие до его введения.

В соответствии со статьей 170 Трудового кодекса (в редакции от 15 мая 2007 года) индивидуальные трудовые споры рассматриваются согласительными комиссиями и (или) судами.

Из вышеуказанного следует, что стороны трудового договора по своему выбору могут обратиться за разрешением индивидуального трудового спора непосредственно в суд. К примеру, по гражданскому делу по иску А. к ГУ «Б» о восстановлении на работе, взыскании заработной платы за время вынужденного прогула и компенсации морального вреда был расторгнут 3 ноября 2015 года, с приказом об увольнении истец ознакомлена в день увольнения, однако за восстановлением своих нарушенных прав истец обращается через два месяца после получения акта работодателя изначально в согласительную комиссию, которая отказала в рассмотрении его обращения.

Истец после получения отказа согласительной комиссии 10 февраля 2016 года имел возможность обратиться в суд с данным иском и ходатайством о восстановлении срока, однако, считая, что срок исковой давности, предусмотренный действующим законодательством, им не пропущен, обратился в суд только 7 апреля 2016 года. Вместе с тем, в ходе предварительного судебного заседания истец не признал пропуск исковой давности, мотивируя тем, что его требования должны быть рассмотрены по правилам обновленного Трудового кодекса и не просил суд о его восстановлении.

В связи с чем, ходатайство ответчика о применении срока исковой давности суд посчитал правильным применить, поскольку согласно Закону «О нормативно-правовых актах» действие нового Трудового кодекса не распространяется на отношения, возникшие до его введения. При таких обстоятельствах суд посчитал, что в удовлетворении исковых требований следует отказать в связи с истечением срока исковой давности.



2016 жылдың 1 қаңтарынан бастап елімізде жаңа Еңбек кодексі күшіне енді. Жаңа Кодекс Елбасы Н.Назарбаев айқындаған бес институционалдық реформадағы тапсырмаларды іске асыруға бағытталып отыр. Сонымен қатар, құжат еңбек қатынастарын реттеудің жаңа моделін қамтиды. Ол Халықаралық еңбек ұйымының, Экономикалық ынтымақтастық және даму ұйымының еңбек стандарттарына негізделген.



## Ботакөз БАЙМҰХАНОВА

Орал қаласының  
мамандандырылған  
әкімшілік сотының  
судьясы

# Еңбек қатынастарына қатысты заңнама талаптары

Бұрын жұмыс беруші адам жүкті әйелді немесе 3 жасқа дейінгі баласы бар ананы, кәмелет жасына жетпеген жеткіншекті, болмаса мүгедекті жұмысқа қабылдаудан бас тартқан болса, оның себебін жазбаша түсіндіруі тиіс болатын. Ал, қазіргі жаңа Кодекс бойынша жазбаша түсіндіру міндетті болып саналмай отыр. Есесіне, жаңа Еңбек кодексінде 18-ге толмағандарды енді ойын бизнесіне, түнгі ойынсауық, көңіл-көтеру орындарына, алкоголь, темекі, есірткі заттарын өндірумен, тасымалдаумен және сатумен байланысты жұмыстарға қабылдауға тыйым салынған. Егер осыған дейін жасөспірім жұмысқа өтінім бергенде, олардың ата-анасы, немесе қорғаншылары, асырап алушылары жазбаша түрде келісім беріп, әрі еңбек шартына бірге қол қоюы тиіс болса, қазіргі жағдайда еңбек шартына жасөспірімнің қол қоюы жеткілікті болып саналады.

Сол секілді бұрынғы талап етілетін құжаттар тізімінен әскери есеп құжаты мен мекен-жай анық-

тамасы алынып тасталған, оның орнына жаңа 2 түрлі құжат:

1) егер қосымша жұмысқа орналасатын болса, жұмысшының негізгі жұмыс орнынан жұмысшының сипаттамасы мен еңбек жағдайлары туралы анықтама талап етуге;

2) азаматтық қызметке, мемлекеттік кәсіпорындарға, ұлттық даму институттары мен ұлттық холдингке, олардың еншілес кәсіпорындарына жұмысқа тұру барысында сыбайлас жемқорлықпен байланысты қылмыс жасағаны туралы мәліметтің бар-жоғы туралы анықтама талап етуге құқылы.

Сонымен қатар, жаңа Кодекс жұмыс берушіге штатты емес, жұмыс күнін қысқарту, қызметкерді уақытша басқа жұмыспен қамтамасыз ету секілді міндеттер жүктейді. Экономикалық қиындықтарға қатысты жұмысшыларды қысқартуға жол беріледі. Бірақ оның да өз шарттары бар.

Зейнеткерлік жасына жеткен жұмысшылардың одан әрі жұмыс істеу, еңбек ету проблемаларына қатысты да жаңа Еңбек

кодексіде өзгерістер бар. Мысалы, қолданысқа енген жаңа Еңбек кодексіде жұмыс беруші қызметкердің жоғары деңгейлі біліктілігі мен кәсібилігін ескере отырып, енді зейнет жасына жеткен азаматтармен еңбек қатынасын жалғастыруына мүмкіндік берілген. Заң бойынша жұмысшы 63 жасқа толған күннен бастап онымен бір ай ішінде еңбек қарым-қатынасы тоқтатылуы мүмкін, бірақ соңғы шешім тағы жұмыс берушінің еркінде.

Жаңа Еңбек кодексі азаматтардың адал еңбек ақысын төлеу жағдайларын да заң шеңберінде біржола реттейді. Ал заңды белінен басып, еш келісімсіз еңбек күшін жалдаған жұмыс берушіге заң 200 айлық есептік көрсеткіш мөлшерінде айыппұл қарастырады. Бір сөзбен айтқанда, заң шеңберінде жұмыс істеу әрбір азаматқа тиімді. Үкімет жұмыссыздыққа жол бермей, жұмыс уақыты кеміп қалған кәсіби қызметкердің табысын субсидия есебінен толықтыруды мойнына алады.

Бұған қоса, бұрын еңбек шартында кепілдіктер мен өтемақыларды, оларды төлеу тәртібі мен сақтандыру туралы мәліметтер көрсетілуі тиіс болса, қазір ондай талаптар алынып тасталған. Оның есесіне, қазір мүгедек адаммен еңбек шартын жасасу кезінде міндетті түрде олардың жұмыс орнының денсаулық жағдайына байланысты жабдықталуының шарттары көрсетілуі тиіс.

Жұмысқа қабылдаудағы сынақ мерзімін белгілеуде де ерекшеліктер пайда болды. Мәселен, осыған дейін Еңбек кодексі бойынша жалпы сынақ мерзімі 3 айдан аспауы тиіс болатын. Ал, қазіргі еңбек заңы басшылар мен орынбасарларына, бас есепшілер, филиалдар мен өкілдіктердің басшыларына 6 айға дейінгі сынақ мерзімін тағайындау мүмкіндігін қарастырады. Одан басқа, бұрынғы Еңбек кодексіде егер жұмысшы сынақ мерзімі кезінде жоғары лауазымдағы жұмысқа ауыстырылатын болса, онда ол сынақтан өткен болып саналатын. Ал, қазіргі Кодекс бойынша бұндай жағдайда да сынақ мерзімі жалғаса береді.

Жаңа Еңбек кодексі бойынша жұмысшының жұмыстан босауы туралы арызды 2-3 ай бұрын беруі көзделген. Ол әрине, жұмысшыға қолайсыз болуы мүмкін. Алайда, бұл жағдай жұмыс беруші үшін қолайлы.

Өйткені, жаңа қызметкер іздеуге көп уақыты мен мүмкіндіктері болады. Бұрын жұмысшы өз арызын еш салдарсыз кері қайтарып ала алатын еді. Ал, қазіргі заңдылыққа сай жұмысшыда мұндай құқық жоқ. Арызды қайтарып алу тек жұмыс берушінің рұқсатымен ғана мүмкін болады.

Бұрынғы Еңбек кодексі бойынша еңбек шарты бұзылғаннан кейін жұмыс беруші жұмысшыға тиесілі еңбекақы мен өзге де төлемдерді мерзімінен кешіктіріп аударатын болса, өсімпұл (пеня) төлеуге тиіс болатын. Жаңа Кодекс бойынша өсімпұл тек еңбекақыға төленеді, одан өзге төлемдерге есептелмейді. Нақтырақ айтар болсақ, 2016 жылдан бастап Қазақстан Республикасының Әкімшілік құқық бұзушылықтар туралы кодексінің жұмыс берушілер үшін жауапкершілік көзделген баптарына өзгерістер енгізіліп, жауапкершілік күшейтілді. Мысалы, бұрын еңбекақыны мерзімінде төлемегені үшін жұмыс берушіге 20-100 АЕК аралығында айыппұл салынса, енді 30-150 АЕК аралығында айыппұл салынатын болды. Сол сияқты, еңбек шартын жасақтамай жұмысқа алғаны үшін жұмыс беруші бұрын 20-100 АЕК аралығында айыппұл төлесе, енді 30-150 АЕК аралығында айыппұл төлейді. Ұжымдық шарт жасасудан бас тарту мен жалтару үшін бұрын 300 АЕК көлемінде айыппұл салынса, енді 400 АЕК айыппұл салынатын болды.

Сонымен қатар, жұмысшының еңбек демалысының уақыты бойынша да өзгерістер бар. Бұрынғы заңда кезекті еңбек демалысынан жұмысқа кері шақыру туралы жұмыс берушінің талабын орындаудан бас тарту еңбек тәртібін бұзу болып саналмайды деп тікелей атап көрсетілген болатын. Қазіргі Кодекстен бұл талап алынып тасталған. Тек қана, жұмысшыны демалыстан шақырту оның жазбаша келісімімен ғана мүмкін болады деген талап қалдырылған.

Заңға бұрын көзделмеген норма енгізілген. Кезекті еңбек демалысын бөліп алған жағдайда, оның бір бөлігінің ұзақтығы 2 аптадан кем болмауы керек деген талап қойылған. Бұрын қарастырылмаған тағы бір норма – жұмыс беруші шетелге тәлімгерлікке оқуға жіберген жұмысшысына оның жұмыс орнын сақтай отырып, кезекті еңбек демалысын беруі тиіс.

## БАСЫМДЫҚТАР

Бұрынғы Еңбек кодексі бойынша еңбек шарты бұзылғаннан кейін жұмыс беруші жұмысшыға тиесілі еңбекақы мен өзге де төлемдерді мерзімінен кешіктіріп аударатын болса, өсімпұл (пеня) төлеуге тиіс болатын.

Жаңа Кодекс бойынша өсімпұл тек еңбекақыға төленеді, одан өзге төлемдерге есептелмейді. Нақтырақ айтар болсақ, 2016 жылдан бастап Қазақстан Республикасының Әкімшілік құқық бұзушылықтар туралы кодексінің жұмыс берушілер үшін жауапкершілік көзделген баптарына өзгерістер енгізіліп, жауапкершілік күшейтілді. Мысалы, бұрын еңбекақыны мерзімінде төлемегені үшін жұмыс берушіге 20-100 АЕК аралығында айыппұл салынса, енді 30-150 АЕК аралығында айыппұл салынатын болды.

Сол сияқты, еңбек шартын жасақтамай жұмысқа алғаны үшін жұмыс беруші бұрын 20-100 АЕК аралығында айыппұл төлесе, енді 30-150 АЕК аралығында айыппұл төлейді.



# Особенности споров об оспаривании приказов о наложении дисциплинарных взысканий за совершение коррупционных правонарушений



**Канат ШАКАРОВ**  
Судья Павлодарского  
городского суда

Особенностью споров об оспаривании приказов о наложении дисциплинарных взысканий за совершение коррупционных правонарушений является предмет иска с требованием о признании приказа о наложении дисциплинарного взыскания за совершение коррупционного правонарушения незаконным. При этом наложение дисциплинарного взыскания возможно лишь на лиц, уполномоченных на выполнение государственных функций, и приравненных к ним лиц.

Таким образом, следует вывод о специфическом составе участников спора, поскольку истцами по указанной категории дел выступают уполномоченные на выполнение государственных функций и приравненные к ним лица, особенности регулирования труда которых предусмотрены соответствующими законами Республики Казахстан.

Еще одна особенность дел указанной категории проявляется в субъектном составе лиц, участвующих в деле, поскольку появление в процессе лиц, которые имеют самостоятельные требования относительно предмета спора, исключено. В то же время, привлечение к участию в деле третьих лиц, не заявляющих самостоятельных тре-

бований относительно предмета спора, не лишено процессуального смысла.

---

При рассмотрении дел указанной категории сложилась неоднозначная практика в части сроков обращения в суд за защитой нарушенного права и последствий их пропуска.

---

Так, в силу ст. 160 Трудового кодекса (далее – ТК) для обращения в согласительную комиссию или в суд по рассмотрению индивидуальных трудовых споров устанавливаются следующие сроки: по спорам



о восстановлении на работе – один месяц со дня вручения копии акта работодателя о прекращении трудового договора в согласительную комиссию, а для обращения в суд – два месяца со дня вручения копии решения согласительной комиссии при обращении по неурегулированным спорам либо при неисполнении ее решения стороной трудового договора.

Вместе с тем, указанный досудебный порядок обращения в согласительную комиссию не распространяется на данную категорию лиц. Соответственно возникает вопрос о сроках обращения в суд указанным лицам. При отсутствии прямого указания закона, автор приходит к выводу о том, что следует исходить из двухмесячного срока обращения в суд со дня вручения (ознакомления) с актом работодателя о наложении дисциплинарного взыскания за совершение коррупционного правонарушения, последствием которого явилось увольнение истца и одного года по иным трудовым спорам.

В рамках обсуждения вопросов о сроках обращения в суд за защитой нарушенного права, безусловно, следует упомянуть и о неоднозначной практике определения критериев уважительности причин их пропуска, так как данный вопрос разрешается исключительно по субъективному убеждению в отсутствие нормативных требований, поскольку закон не содержит определенного перечня уважительных причин пропуска срока обращения

в суд относительно трудовых споров.

Полагаю, к таковым могут относиться обстоятельства, препятствующие своевременно обратиться в суд: болезнь истца, его близких родственников, за которыми он должен был осуществлять постоянный уход, командировка, учеба в другом населенном пункте, откуда было весьма затруднительно направить исковое заявление и прилагаемые к нему документы по почте, невозможность обращения в суд вследствие стихийного бедствия или иной непреодолимой силы и т.п.

Имеют место случаи, когда до обращения в суд истцы обращаются в органы прокуратуры, после чего с пропуском срока обращения предъявляют иск в суд. Не всегда такие причины пропуска срока обращения признаются уважительными. Между тем, если эти органы непосредственно принимали правовые меры по разрешению трудового конфликта в пределах своей компетенции, но они не привели к разрешению конфликта, то суд вправе признать причину пропуска срока в таких случаях уважительной.

Также вызывают некоторые затруднения вопросы соблюдения сроков привлечения служащих к дисциплинарной ответственности.

Так, решением Экибастузского городского суда Павлодарской области от 2 октября 2015 года иск К. удовлетворен, судом постановлено: признать незаконным и отменить приказ №91-к ГУ «О» от 29 июля 2015 года об увольнении К. за со-

## АКЦЕНТЫ

Имеют место случаи, когда до обращения в суд истцы обращаются в органы прокуратуры, после чего с пропуском срока обращения предъявляют иск в суд. Не всегда такие причины пропуска срока обращения признаются уважительными.

Между тем, если эти органы непосредственно принимали правовые меры по разрешению трудового конфликта в пределах своей компетенции, но они не привели к разрешению конфликта, то суд вправе признать причину пропуска срока в таких случаях уважительной.

Также вызывают некоторые затруднения вопросы соблюдения сроков привлечения служащих к дисциплинарной ответственности.

вершение правонарушения, создающего условия для коррупции, восстановлении его на работе, выплате заработка за время вынужденного прогула. В основание решения суд указал об истечении срока привлечения истца к дисциплинарной ответственности на момент вынесения приказа об увольнении.

Из материалов дела следует, что в отношении истца было прекращено уголовное дело 19 марта 2015 года за отсутствием состава преступления. При этом указанная дата являлась началом исчисления сроков наложения дисциплинарного взыскания за совершение правонарушения, создающего условия для коррупции.

При этом в период срока привлечения истца к дисциплинарной ответственности последний обращался в суды Павлодарской области, обжалуя решения Дисциплинарного совета №5\1 от 21 мая 2015 года, что подтверждается определением Павлодарского городского суда от 2 июня 2015 года, которым отказано в принятии искового заявления истца. Определением судебной коллегии по гражданским и административным делам Павлодарского областного суда от 13 июля 2015 года определение суда первой инстанции оставлено без изменения, а частная жалоба истца - без удовлетворения.

Изложенное свидетельствует о том, что срок наложения дисциплинарного взыскания на истца был приостановлен в виду обжалования решения Дисциплинарного совета и срок наложения дисциплинарного взыскания на истца по указанным выше основаниям не пропущен в силу требований п. 4 ст. 8 Закона «Об административных процедурах» поскольку подача заинтересованным лицом заявления об отмене правового акта в суд приостанавливает его действие до принятия соответствующего решения.

Кроме того, в силу ст. 13-1 Закона «О борьбе с коррупцией» дисциплинарное взыскание за совершение коррупционного правонарушения либо правонарушения, создающего условия для коррупции, налагается не позднее трех месяцев со дня обнаружения проступка и не может

быть наложено позднее одного года со дня совершения проступка. Указанные в законе сроки наложения дисциплинарного взыскания соблюдены, что подтверждается материалами дела.

На основании постановления о прекращении уголовного преследования в отношении истца в его действиях усматривались признаки дисциплинарного проступка, предусмотренные п.п.4), 5), 10) п.1 ст. 12 Закона «О борьбе с коррупцией» (далее - Закон). Тогда как в соответствии с п. 2 ст. 12 этого Закона совершение лицами, уполномоченными на выполнение государственных функций, какого-либо из указанных в подпунктах 2), 3), 4), 5), 9), 13), 13-1) пункта 1 статьи 12 Закона правонарушений, если оно не содержит признаков уголовно наказуемого деяния, влечет увольнение с должности или прекращение выполнения государственных функций в установленном законом порядке.

Таким образом, неправильное определение и выяснение обстоятельств повлекло отмену указанного решения постановлением судебной коллегии по гражданским делам Павлодарского областного суда от 7 июня 2016 года.

**При несоблюдении требований законов и Правил, регламентирующих порядок наложения дисциплинарных взысканий, в том числе за совершение коррупционных правонарушений, оспариваемые акты работодателей судами отменяются. Такая практика является правильной и способствует защите нарушенных или оспариваемых прав, свобод и охраняемых законом интересов граждан, государства и организаций, укреплению законности и правопорядка, предупреждению правонарушений.**

Так, решением Павлодарского городского суда иск Е., являвшегося главным специалистом отдела государственной архитектурно-строительной инспекции, к ГУ «Департамент государственного архитектурно-строительного контроля и лицензирования по Павлодарской

области» о признании незаконным приказа о наложении дисциплинарного взыскания, восстановлении на работе и взыскании заработной платы за время вынужденного прогула, удовлетворен.

Из материалов дела следует, что Е. был привлечен к дисциплинарной ответственности по пп. 4) п.1 ст. 12 Закона, в связи с оказанием им неправомерного предпочтения юридическим и физическим лицам при подготовке и принятии решений. Судом был установлен факт нарушения ответчиком процедуры наложения дисциплинарного взыскания на истца, предусмотренной Правилами наложения дисциплинарных взысканий на административных государственных служащих Республики Казахстан, утвержденных Указом Президента Республики Казахстан от 31 декабря 1999 года № 321, поскольку заседание дисциплинарной комиссии было проведено без участия работника, не извещенного о времени и месте заседания.

Указанные нарушения в процедуре наложения дисциплинарного взыскания повлекли отмену решения о привлечении лица к дисциплинарной ответственности, поскольку истец был лишен права участвовать в заседании комиссии и давать соответствующие объяснения. Вместе с тем, имеют место случаи установления судом при рассмотрении дел наличия в действиях работника коррупционного правонарушения, за которое он избегает ответственности по вине кадровой службы либо комиссии в результате не соблюдения работодателем процедуры увольнения. В этих случаях, безусловно, следует руководствоваться требованиями ст. 270 ГПК вынесением частных определений.

Объективное, всестороннее, основанное на строгом соблюдении требований закона рассмотрение дел данной категории возлагает на суды повышенную долю ответственности за принятие законных, обоснованных и соответствующих обстоятельствам дел решений, поскольку противодействие проявлениям и последствиям коррупции является важнейшим приоритетом государства.



# НАДЗОР И КОНТРОЛЬ ЗА СОБЛЮДЕНИЕМ ТРУДОВОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА НУЖДАЮТСЯ В УСОВЕРШЕНСТВОВАНИИ

Вопросы надзора и контроля над соблюдением трудового законодательства в Трудовом кодексе Республики Казахстан (далее ТК) содержат отдельную главу, посвященную этому разделу. Указанные вопросы были выделены в отдельную главу только в Кодексе законов о труде КазССР (КЗоТ) в 1972 году, до этого они содержались в главе «Охрана труда». За прошедшее время данная глава претерпела существенные изменения.

В действующем Трудовом кодексе государственный контроль над соблюдением трудового законодательства Республики Казахстан согласно ст.191 осуществляют государственные инспекторы труда. К ним относятся:

- главный государственный инспектор труда Республики Казахстан – должностное лицо уполномоченного государственного органа по труду;
- главные государственные инспекторы труда – должностные лица уполномоченного государственного органа по труду;
- главный государственный инспектор труда области, города республиканского значения, столицы – руководитель местного органа по инспекции труда области, города республиканского значения, столицы;
- государственные инспекторы труда – должностные лица местного органа по инспекции труда области, города республиканского значения, столицы.

Государственный контроль над соблюдением трудового законодательства осуществляется в форме проверки и иных формах контроля. Проверки, проводимые государственными инспекторами труда в рамках расследования несчастных случаев, связанных с трудовой деятельностью, а также контроля за выполнением мероприятий по устранению причин, вызвавших эти случаи, и иные формы контроля с посещением субъекта контроля проводятся без предварительного уведомления работодателя и не подлежат регистрации и учету в соответствии с законодательством Республики Казахстан о государственной правовой статистике и специальных учетах.

По ранее действовавшему законодательству надзор и контроль за соблюдением трудового законодательства осуществляли специально уполномоченные на то государственные органы и инспекции, не зависящие в своей деятельности от администрации предпри-



**Фархад КАМАЛОВ**

Судья  
специализированного  
административного суда  
г. Усть-Каменогорск

ятий, учреждений, организаций и их вышестоящих органов; профессиональные союзы, а также правовая инспекция труда – согласно положениям об этих инспекциях. Кроме того, надзор и контроль осуществляли Советы депутатов трудящихся и их исполнительные и распорядительные органы, министерства и ведомства, а высший надзор за точным исполнением законов о труде возлагался на Генерального Прокурора СССР.

В настоящем ТК указанные функции выполняют только государственные инспекторы труда. Согласно ст.196 ТК государственная инспекция труда осуществляет свою деятельность во взаимодействии с другими государственными органами надзора и контроля, с представителями работников, общественными объединениями, другими организациями. Государственные органы обязаны оказывать содействие государственному инспектору труда в выполнении задач по осуществлению контроля над соблюдением трудового законодательства Республики Казахстан.

В то время, как в ранее действовавшем Кодексе законов о труде (далее КЗоТ) действовала статья, предусматривающая общественный контроль над соблюдением законодательства о труде. Кроме профсоюзов контроль осуществлялся общественными инспекторами и комиссиями фабричного, заводского, местного комитета профсоюза. Общественный санитарный контроль осуществлялся общественными санитарными инспекторами на предприятиях, в учреждениях, организациях.

Работу по осуществлению контроля в системе профсоюзов вели: внештатные технические инспекторы; общественные инспекторы по охране труда; комиссии по работе среди молодежи; общественные санитарные инспекторы; доверенные врачи профсоюзов.

Свои обязанности общественный инспектор по охране труда осуществлял на основании постановления Совнаркома СССР от 30 июня 1931 года «Об общественных инспекторах по охране труда». Из него следует, что общественная инспекция призвана «улучшить работу по охране труда и технике безопасности непосредственно на производстве и усилить рабочий контроль общественности за про-

ведением в жизнь законов о труде». Ее задачи - контроль над выполнением правил инструкций по технике безопасности и производственной санитарии, проведением мероприятий по предупреждению несчастных случаев на производстве и снижению заболеваемости.

Внештатными техническими инспекторами могли быть не только специалисты, но и специалисты-практики, квалифицированные рабочие, передовики производства. Лица, занимающие административно-хозяйственные должности, административно-технический персонал, уполномоченный для проведения мероприятий по охране труда и технике безопасности, не могли быть общественными инспекторами по охране труда.

Свои обязанности общественный инспектор по охране труда выполнял в порядке общественной работы в нерабочее время. Для усиления контроля за соблюдением законодательства о труде подростков в 1962 году Президиум ВЦСПС принял постановление «Об усилении контроля профсоюзных организаций за соблюдением законодательства о труде и отдыхе подростков и мерах улучшения работы с ними». Фабрично-заводским и построечным комитетам профсоюзов предприятий истроек, где трудились юноши и девушки, не достигшие совершеннолетия, рекомендовано иметь общественного инспектора по труду подростков.

Надзор органов прокуратуры за исполнением законов о труде осуществлялся более широко. Функции и полномочия прокуратуры были направлены на выявление нарушений законодательства о труде и технике безопасности и причин таких нарушений. В соответствии с ч.1 статьи 5 Закона Республики Казахстан «О прокуратуре» высший надзор за точным и единообразным применением законов, указов Президента Республики Казахстан, иных нормативных правовых актов осуществляется проведением проверок и анализа состояния законности.

Согласно ч.3 статьи 54 Гражданского процессуального кодекса Республики Казахстан прокурор вправе обратиться в суд с иском, заявлением о защите прав, свобод и законных интересов граждан, прав и законных интересов юридических лиц, общественных или государ-

ственных интересов. Иск о защите трудовых, жилищных и иных прав и свобод неограниченного круга лиц в социальной сфере, а также в защиту интересов недееспособного гражданина может быть предъявлен прокурором независимо от просьбы и заявления заинтересованного лица.

Таким образом, функции и полномочия прокуратуры, ранее тесно связанные с выявлением нарушений законодательства о труде и технике безопасности и причин таких нарушений, значительно снизились ввиду передачи всех этих функций государственным инспекторам труда.

Подтверждением необходимости усовершенствования законодательства о труде являются недавно произошедшие несчастные случаи в торговом центре г. Алматы, падение части многоэтажного дома в г. Шактинске Карагандинской области.

Осуществляемое прежде в широких масштабах бесплатное специальное и профессионально-техническое образование, гарантирующее свободный выбор рода работы и профессии с учетом интересов общества, охрана здоровья трудящихся, обеспечение безопасных условий труда, ликвидация профессиональных заболеваний и производственного травматизма не должны уйти в прошлое.

В настоящее время учреждения, организации и предприятия стали больше сотрудничать с общественностью. С этой целью в исполнительных органах акиматов, государственных учреждениях и организациях создаются общественные Советы.

В этой связи, в целях привлечения общественности к соблюдению трудового законодательства, представляется правильным создать общественные Советы при государственных инспекторах труда, наделив их правом совместно с государственным инспектором рассматривать заявления, жалобы по несоблюдению законов о труде, в том числе труда мигрантов, производственному травматизму, внедрению современных средств техники безопасности, предупреждающих производственный травматизм, рассмотрению заявлений по соответствию проектов производственного оборудования требованиям техники безопасности, разрешать другие вопросы.



## ОСОБЕННОСТИ НОВОГО ТРУДОВОГО КОДЕКСА РЕСПУБЛИКИ КАЗАХСТАН



### Ерлан УСМАНОВ

Судья суда №2  
Теректинского района  
Западно-Казахстанской  
области

Новый Трудовой кодекс разработан во исполнение поручений Президента и обусловлен программой «100 конкретных шагов по реализации пяти институциональных реформ» и направлен на модернизацию системы трудовых правоотношений.

Принятие нового Трудового кодекса создало правовые основы саморегулирования трудовых отношений с минимальным участием в этих процессах государства, при этом сохранился достаточно высокий уровень правовой защищенности и гарантий трудовых прав как работников, так и работодателей.

Казахстан обрел членство ВТО и принял на себя обязательства по Договору о Евразийском экономическом союзе, что требует гармонизации национального законодательства с нормами и стандартами, применяемыми соответствующими международными организациями. Поэтому включение в Трудовой кодекс новых для Казахстана, но уже широко применяемых в мировой практике, отдельных институтов трудового права оправдано общими процессами развития нашего государства. В новом Трудовом кодексе учтены объективные факторы, существующие в сфере трудовых отношений.

Остановимся на одном из нововведений Кодекса, как основания расторжения трудового договора по инициативе работодателя (ст. 52 ТК РК), который, в сравнении с прежним кодексом, на 5 пунктов расширил перечень оснований.

■ п.п. 3) ч.1 ст. 52 ТК - снижение объема производства, выпол-

няемых работ и оказываемых услуг, повлекшее ухудшение экономического состояния работодателя.

Расторжение трудового договора по указанному основанию может быть произведено при соблюдении порядка, установленного п. 2 ст. 53, который обязывает работодателя письменно уведомить работника о предстоящем увольнении не менее чем за 15 дней до дня увольнения. Этот срок может быть увеличен посредством внесения соответствующего условия, как в трудовой, так и в коллективный договоры. При этом закон позволяет заменить срок предупреждения денежной выплатой, равной заработной плате работника, пропорциональной неотработанному сроку.

Важным моментом является то, что закон допускает увольнение по этому основанию только при наличии одновременно трех условий:

- закрытия структурного подразделения работодателя, то есть цеха, участка, отдела и т.д.;
- отсутствия возможности перевода работника на другую работу;
- письменного уведомления представителей работников не менее чем за один месяц о предстоящем увольнении работников по данному основанию с указанием



конкретных причин принятия такого решения.

При этом работодатель должен доказать наличие непосредственной связи между экономической ситуацией у работодателя и увольнением работников.

Закон не допускает расторжение трудового договора по инициативе работодателя по указанным основаниям с беременными женщинами, женщинами, имеющими детей в возрасте до трех лет, одинокими матерями, воспитывающими ребенка в возрасте до четырнадцати лет (ребенка-инвалида до восемнадцати лет), иными лицами, воспитывающими указанную категорию детей без матери (п.2 ст. 54 ТК).

Данная норма регулирует мероприятия работодателя по сокращению штата, которые представители бизнеса вынуждены в настоящее время проводить в связи с экономическим кризисом. Вместе с тем, закон прописывает для этого соблюдение определенных условий. В целях обеспечения защиты своих прав работникам, имеющим основания, по которым не допускается расторжение трудового договора в связи с ухудшением экономического состояния работодателя, следует иметь при себе подтверждающие такие права документы.

■ п.п.5) - повторного непрохождения проверки знаний по вопросам безопасности и охраны труда или промышленной безопасности работником, ответственным за обеспечение безопасности и охраны труда организации, осуществляющей производственную деятельность. Расторжение трудового договора по указанному основанию должно основываться на решении экзаменационной комиссии, создаваемой в порядке, установленном законодательством РК.

По смыслу данной нормы закона работник, получивший неудовлетворительную оценку при проверке знаний по вопросам безопасности и охраны труда по истечении определенного времени должен пройти повторную проверку знаний. При этом до повторной проверки работник не должен допускаться к самостоятельной работе.

В данном случае работнику для определения правомерности увольнения по основанию, предусмотренному данным пунктом Трудового ко-

декса, при получении уведомления о расторжении трудового договора необходимо обратить внимание на наличие в уведомлении и приказе ссылки на решение экзаменационной комиссии, а также запросить выписку данного решения. Споры, связанные с решением экзаменационных комиссий, должны рассматриваться уполномоченным государственным органом по труду или в суде.

■ п.п.23) - прекращения полномочий руководителя исполнительного органа юридического лица, членов коллегиального исполнительного органа юридического лица, а также в соответствии с Законом РК «Об акционерных обществах» работников службы внутреннего аудита и корпоративного секретаря по решению собственника имущества юридического лица либо уполномоченного собственником лица (органа) или уполномоченного органа юридического лица.

■ п.п.24) - достижение работником пенсионного возраста, установленного пенсионным законодательством Республики Казахстан с правом ежегодного продления срока трудового договора по взаимному согласию сторон. Расторжение трудового договора по указанному основанию допускается по достижении работником пенсионного возраста, установленного пунктом 1 статьи 11 Закона РК «О пенсионном обеспечении в Республике Казахстан», с уведомлением работника не менее чем за один месяц до даты расторжения трудового договора, с выплатой компенсации в размере, определяемом трудовым, коллективными договорами и (или) актом работодателя.

Из смысла данной нормы следует, что в случае расторжения трудового договора работодатель имеет право ежегодно продлевать трудовые отношения с работником, достигшим пенсионного возраста, который соответствует высоким профессиональным и квалификационным требованиям, с учетом

его работоспособности. Для этого работодателям необходимо предусмотреть внутренними документами перечень критериев, определяющих профессиональный уровень работника, достигшего пенсионного возраста в соответствии с действующим законодательством.

■ п.п. 25) - отсутствие работника на рабочем месте более 1 месяца по неизвестным работодателю причинам. Расторжение трудового договора по данному основанию допускается при не предоставлении работником информации о причинах отсутствия в течение десяти календарных дней со дня направления работодателем работнику акта об отсутствии письмом с уведомлением. В связи с этим, работнику необходимо не пропустить срок предоставления информации работодателю в письменном виде с соответствующими документами.

**В случае, если работник не имеет возможности самостоятельно предоставить работодателю соответствующие документы, необходимо отправить их через почту, направив письмо с уведомлением или воспользоваться другими средствами связи, которые фиксируют факт отправления и получения адресатом документа.**

Также следует учесть, если акт об отсутствии работодателем был отправлен работнику без уведомления или каким-то образом не дошел до адресата, срок предоставления информации работником о причинах своего отсутствия на работе должен быть продлен. В противном случае работодатель не имеет возможности расторгнуть трудовой договор по вышеуказанному основанию.

Правовое регулирование трудовых отношений требует гибкости и динамичности, с отведением большей роли коллективно-договорным отношениям, но с сохранением законодательной и контрольной функций государства как гаранта закрепления в законодательстве минимального объема социальных прав и привлечения нарушителей требований законодательства к ответственности.

# ПРИМЕНЕНИЕ ТРУДОВОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА ПРИ РАССМОТРЕНИИ ГРАЖДАНСКИХ ДЕЛ



**Нурлан БЕГАЙДАР**  
Судья Медеуского  
районного суда  
г. Алматы

Согласно ст. 1 п. 4 Гражданского кодекса к трудовым отношениям гражданское законодательство применяется в случаях, когда эти отношения не регулируются трудовым законодательством.

Иски по спорам, вытекающим из трудовых правоотношений, подлежат предъявлению в суд по общим правилам гражданского судопроизводства по месту нахождения ответчика – органа юридического лица, или по месту жительства физического лица, выступающего ответчиком в споре.

При предъявлении исков по месту нахождения филиала или представительства в порядке, предусмотренном ч. 3 ст. 30 ГПК, ответчиками могут быть только юридические лица.

Следует разграничивать гражданско-правовые отношения и трудовые правоотношения. О наличии трудовых отношений может свидетельствовать то, что работник выполняет определенную работу по конкретной специальности, квалификации, должности с подчинением правилам внутреннего трудового распорядка, а работодатель выплачивает ему заработную плату и обеспечивает условия труда, обусловленные законодательством о труде.

В связи с принятием нового Трудового кодекса от 23.11.2015 года, вступившего в действие с 01.01.2016 года, за исключением не-

которых норм, входящих в действие с 01.01.2017 года (регулирующих отношения с иностранцами и лицами без гражданства), хотелось бы остановиться на отдельных моментах вызывающих определённые затруднения при рассмотрении гражданских дел по трудовым спором.

В прежней редакции Кодекса разрешение трудовых споров судом допускалось при непосредственном обращении работника или работодателя с иском в суд.

В ст. 159 п. 1 действующего Кодекса закреплено, что индивидуальные трудовые споры рассматриваются согласительными комиссиями, а по неурегулированным вопросам либо неисполнению решения согласительной комиссии — судами, за исключением субъектов малого предпринимательства и руководителей исполнительного органа юридического лица.

Соответственно, поступающие в суд иски работников, предъявленные к работодателям, не являющимся субъектами малого предпринимательства, подлежат возврату по основаниям ст. 152 ч. 1 п. 1) ГПК, согласно которой судья возвращает исковое заявление, если истцом не соблюден установленный законом

для данной категории дел или предусмотренный договором сторон порядок досудебного урегулирования спора и возможность применения этого порядка не утрачена.

Согласно ст. 159 п. 2 ТК согласительная комиссия является постоянно действующим органом, создаваемым в организации, ее филиалах и представительствах на паритетных началах из равного числа представителей от работодателя и работников.

Вместе с тем, непонятно как на практике это происходит или будет происходить.

Например, общее число представителей от работодателя и работников является всегда чётным и при принятии решения по спору количество голосов разделяется поровну, как тогда согласительной комиссией принимается решение?

Возникают вопросы по ст. 159 Трудового кодекса, где расписан порядок поэтапного рассмотрения индивидуального трудового спора:

3. Количественный состав членов согласительной комиссии, порядок ее работы, содержание и порядок принятия решения согласительной комиссией, срок полномочий согласительной комиссии, вопрос о привлечении посредника устанавливаются в письменном соглашении между работодателем и представителями работников либо в коллективном договоре.

4. Заявление, поступившее в согласительную комиссию, подлежит обязательной регистрации указанной комиссией в день подачи.

Спор рассматривается в присутствии заявителя и (или) уполномоченного им представителя в пределах делегированных ему полномочий в соответствии с нормативными правовыми актами Республики Казахстан.

5. Согласительная комиссия обязана рассмотреть спор в течение пятнадцати рабочих дней со дня регистрации заявления и выдать сторонам спора копии решения в трехдневный срок со дня его принятия. (Против семи-

дневного срока, предусмотренного старым ТК).

6. Решение согласительной комиссии подлежит исполнению в установленный ею срок, за исключением спора о восстановлении на работе.

7. В случае неисполнения решения согласительной комиссии в установленный срок работник или работодатель вправе обратиться в суд.

8. Стороны согласительной комиссии обязаны проводить ежегодное обучение членов согласительной комиссии основам трудового законодательства Республики Казахстан, развитию умения вести переговоры и достижению консенсуса в трудовых спорах.

Как видим, в случае, если решение согласительной комиссии не принималось, или же согласительная комиссия создана не была, последующие действия сторон трудового спора в Трудовом кодексе не регламентированы.

На практике суд принимает иски о восстановлении на работе по истечении 18 рабочих дней (пятнадцать рабочих дней срок рассмотрения спора согласительной комиссией и три дня срок выдачи копии решения) со дня обращения истца (регистрации его заявления) в согласительную комиссию ответчика, если в указанный срок истцу не предоставили соответствующее решение комиссии.

В статье 160 приводятся сроки обращения по рассмотрению индивидуальных трудовых споров. Так, для обращения в согласительную комиссию или в суд по рассмотрению индивидуальных трудовых споров устанавливаются следующие сроки:

1. по спорам о восстановлении на работе - один месяц со дня вручения копии акта работодателя о прекращении трудового договора в согласительную комиссию, а для обращения в суд - два месяца со дня вручения копии решения согласительной комиссии при обращении

по неурегулированным спорам либо при неисполнении ее решения стороной трудового договора;

2. по другим трудовым спорам - один год с того дня, когда работник или работодатель узнал или должен был узнать о нарушении своего права.

Течение срока обращения по рассмотрению индивидуальных трудовых споров приостанавливается в период действия договора о медиации по рассматриваемому трудовому спору, а также в случае отсутствия согласительной комиссии до ее создания.

В утратившем силу Трудовом кодексе (ст. 172) были следующие сроки для обращения в органы по рассмотрению индивидуальных трудовых споров:

1. по спорам о восстановлении на работе - три месяца со дня вручения копии акта работодателя о расторжении трудового договора;

2. по другим трудовым спорам - один год с того дня, когда работник или работодатель узнал или должен был узнать о нарушении своего права.

Течение срока обращения в органы по рассмотрению индивидуальных трудовых споров приостанавливается в период действия договора о медиации по рассматриваемому индивидуальному трудовому спору.

Если в ст. 172 старого Трудового кодекса конкретно указан срок обращения в суд с иском о восстановлении на работе, то в ст. 160 пп.1) ныне действующего Трудового кодекса не предусмотрен срок такого обращения в случаях, если работодателем является субъект малого предпринимательства.

Возникает спор при рассмотрении данной категории дел при применении срока исковой давности: месячный или двухмесячный срок?

Определенные затруднения при рассмотрении трудовых споров возникали в так называемом «переходном» периоде, когда трудовые отношения между работником и работодателем имели место до 01.01.2016 года, то есть до принятия действующего Трудового кодекса, а спорные отношения возникли уже в 2016 году. Считаю, что в этом случае необходимо руководствоваться нормами Закона «О правовых актах» от 06.04.2016 года или Закона «О нормативных правовых актах» от 24.03.1998 года.



# ДОСУДЕБНОЕ РАЗРЕШЕНИЕ ИНДИВИДУАЛЬНЫХ ТРУДОВЫХ СПОРОВ



**Медина  
МАМЕЖАНОВА**  
Директор ОЮЛ  
«Евразийская  
Ассоциация  
профессиональных  
медиаторов»

В процессе трудовых отношений часто возникают конфликты между работником и работодателем. Как известно, трудовые конфликты сопровождаются большой эмоциональной и социальной напряженностью. Казахстанское законодательство из всего их разнообразия выделяет такую категорию, как трудовой спор, который возникает вследствие разногласий по вопросам применения трудового законодательства, выполнения или изменения условий соглашений, трудового и (или) коллективного договоров, актов работодателя.

Наряду с коллективными трудовыми спорами наиболее часто возникают индивидуальные трудовые споры. В обществе сложилось устойчивое мнение, что за защитой нарушенных прав (не только в сфере трудовых отношений) нужно идти в суд. Между тем, существуют и другие способы разрешения индивидуальных трудовых споров. В порядке очередности это могут быть: переговоры; рассмотрение спора согласительной комиссией; рассмотрение споров в суде. Особняком стоят разъяснения и акты государственных инспекторов труда, урегулирование споров с помощью посредника.

## Переговоры, как способ разрешения индивидуального трудового спора

Стороны индивидуального трудового спора (как работник, так и работодатель) зачастую не воспринимают переговоры, как эффективный инструмент. Отчасти это связано с неумением вести конструктивные переговоры. Мало кто, получив уведомление или заявле-

ние, выбирает стратегию «сесть за стол переговоров». Чаще, в силу устойчивых убеждений выбирается стратегия «сила действия равна силе противодействия» - готовится такой же категоричный ответ, каким было заявленное требование.

Результатом переговоров, как правило, является соглашение сторон либо акт работодателя.

## Рассмотрение споров в согласительной комиссии

Не зря говорят, что новое - это хорошо забытое старое. С введением в действие Кодекса Республики Казахстан от 23 ноября 2015 года № 414-V ЗРК, часть ранее действующих норм относительно деятельности согласительных комиссий прекратили действие, и наряду с ними появились новые. Новым трудовым законодательством не предусмотрены ранее действовавшие регламенты, регулирующие рассмотрение споров согласительными комиссиями. Многие вопросы регулируются соглашениями между работниками и работодателями.

Согласительная комиссия стала постоянно действующим органом (а не созданным по факту трудового спора) для субъектов среднего и крупного бизнеса и обязательным досудебным способом урегулирования индивидуальных трудовых споров.

Таким образом, обращение в согласительную комиссию в этом случае является уже не правом, а обязанностью сторон трудовых отношений.

Порядок создания согласительных комиссий и пошаговый порядок рассмотрения споров согласительными комиссиями (отдельные моменты прямо предусмотрены законодательством, некоторые являются рекомендованными, с учетом сложившейся практики) имеет свои особенности.

### Согласительная комиссия

*Этап 1. Создание согласительной комиссии (если ее нет и нет Положения о деятельности согласительной комиссии).*

**Принятие решения о создании согласительной комиссии** – оформляется актом работодателя (приказ), в котором рекомендуется предусмотреть следующие вопросы: создать рабочую группу для проведения мероприятий по созданию согласительной комиссии; определить, кто со стороны работодателя и со стороны работников (представители работников) будут входить в рабочую группу, если представителей работников нет, провести общее собрание (конференцию); установить сроки для проведения необходимых мероприятий; результатом мероприятий определить проект Соглашения об утверждении Положения о деятельности согласительной комиссии и проект самого Положения.

**Подписание Соглашения об утверждении Положения о деятельности согласительной комиссии:** подписанию Соглашения предшествуют переговоры об условиях Положения; этап завершается подписанием Соглашения.

Существенные вопросы, которые рекомендуется разрешить в Положении с целью минимизации спорных вопросов в будущем: количественный состав комиссии, срок полномочий членов комиссии, порядок замены членов комиссии, резервный состав, порядок подачи, приема, регистрации заявлений,

порядок подготовки и созыва комиссии, порядок проведения заседания комиссии, вопрос о привлечении посредников при рассмотрении споров, содержание и порядок принятия решений, кворум для проведения заседания и принятия решения, порядок принятия решений при одинаковом количестве голосов, гарантии для членов комиссии, порядок проведения заседаний, в случае отсутствия одной из сторон. Могут быть включены иные вопросы.

**Создание Согласительной комиссии** фиксируется актом работодателя (приказ), в котором рекомендуется предусмотреть следующие вопросы:

- создать согласительную комиссию (количественный состав, Ф.И.О., представитель какой стороны, работников или работодателя, председатель комиссии);
- назначить секретаря согласительной комиссии. Как правило, это работник компании, осуществляющий координацию между заседаниями комиссии и организующий делопроизводство, связанное с деятельностью комиссии, указать контакты для обращений;
- меры по ознакомлению работников с Положением о деятельности согласительной комиссии: при необходимости разработать комплекс мероприятий по информированию (можно подготовить визуальную инструкцию (инфографику) для работников);
- назначить лицо, ответственное за проведение информационных мероприятий;
- провести первое организационное заседание согласительной комиссии.
- в случае необходимости провести обучение членов согласительных комиссий основам трудового законодательства Республики Казахстан, умению вести переговоры по достижению консенсуса (согласно п. 8 ст. 159 ТК РК проводится ежегодно).

*Этап 2. Рассмотрение спора*

**Подача заявления о рассмотрении трудового спора в согласительную комиссию**

Заявление может подать любая из заинтересованных сторон, как работник, так и работодатель. По практике, заявления работодателей являются единичными. Встречное заявление может подать и другая сторона трудового спора. Заявление подается секретарю (в секретариат)

согласительной комиссии, оно регистрируется в день получения.

Секретарь (секретариат) уведомляет другую сторону и членов согласительной комиссии о поступившем заявлении. Секретарь (секретариат) не может разрешать вопрос о пропуске сроков для подачи заявления.

Сроки для подачи заявления, установленные законодательством: по спорам о восстановлении на работе – один месяц со дня вручения копии акта работодателя о прекращении трудового договора в согласительную комиссию, по другим трудовым спорам – один год с того дня, когда работник или работодатель узнал или должен был узнать о нарушении своего права.

Если во время установленных сроков стороны заключили договор о медиации, течение установленного срока приостанавливается. Стоит обратить внимание, что в 2017 году в Казахстане планируется запуск пилотного проекта по обязательной досудебной медиации по отдельным категориям дел, в том числе и по трудовым спорам.

Течение срока приостанавливается и в случае, если в организации не создана согласительная комиссия, до момента ее создания. При этом рекомендуется провести мероприятия по созданию согласительной комиссии, письменно уведомив заявителя о сроке ее создания и дате рассмотрения спора. В противном случае, существует риск обращения непосредственно в суд.

### Подготовка к проведению заседания

Назначение даты рассмотрения заявления, оповещение вовлеченных лиц;

Подготовка необходимых документов, ознакомление с ними членов согласительной комиссии;

Организация пространства. Рекомендации: создать условия для конфиденциальности (применительно к лицам, не вовлеченным в спор) и возможности беседовать с каждой из сторон как вместе, так и по отдельности.

### Проведение заседания

Предоставляя слово сторонам, председатель дает возможность первой высказаться стороне-заявителю. Необходимо прояснить требования, которые не всегда сформулированы четко, выделить отдельные вопросы (очень важно

при вынесении решения), предложить аргументировать заявленные требования, представить подтверждающие документы, либо решить вопрос с приглашением свидетелей. Важно убедиться в однозначном толковании, понимании норм трудового права, оспариваемых актов. При необходимости предложить консультации экспертов. Практика показывает, что сторонам свойственно добросовестно заблуждаться.

Сторонам предлагается обсудить возможные выходы из сложившейся ситуации (альтернативные варианты), возможно, провести индивидуальные переговоры с каждой стороной. Часто на практике выясняется, что допустимые для стороны варианты часто отличаются от заявляемых требований.

Если согласительная комиссия видит возможности компромиссного соглашения, то сторонам предлагается прийти к соглашению. Как вариант, комиссия может предложить сторонам привлечь для урегулирования спора посредника – это может быть физическое или юридическое лицо, в том числе медиатор или организация медиаторов. В нашей практике уже есть случаи, когда компании заключают договор (меморандум) об оказании услуг медиации с конкретной организацией медиаторов.

Если комиссия видит, что примирение сторон невозможно, то после исследования всех обстоятельств спора комиссия удаляется со совещания и вынесение решения.

### Вынесение решения

На этом этапе согласительная комиссия анализирует выявленные факты на предмет соответствия трудовому законодательству и выносит обоснованное решение. Во время совещания переговоры проводятся непосредственно между членами согласительной комиссии. Решение принимается в соответствии с регламентом и кворумом, установленным Положением о деятельности согласительной комиссии.

Структура решения согласительной комиссии. Я бы порекомендовала провести аналогию со структурой судебного решения. В вводной части указываются дата и место его вынесения, наименование организации, состав комиссии, стороны спора, эксперты, свидетели, представители.

В описательной части излагаются подробности трудового спора, объяснения сторон со ссылкой на доказательства, которыми подтверждаются обстоятельства, составляющие содержание их объяснений. Излагаются первоначальные и встречные требования. Если требования были изменены или дополнены, необходимо внести это в описательную часть.

Мотивировочная часть решения содержит результаты анализа и обоснование выводов, к которым пришла согласительная комиссия. Приводятся обстоятельства дела, установленные во время заседания и доказательства, на которых основаны выводы. Отдельно приводятся доводы, по которым отвергаются те или иные доказательства. Кроме фактического обоснования выводов по спору в целом, в мотивировочной части приводится правовое обоснование, нормы права, которыми руководствовалась комиссия, вынося решение.

Резолютивная часть решения согласительной комиссии должна использовать однозначные формулировки, кто, что, когда и каким образом должен выполнить. В решении должны быть указаны сроки исполнения решения. В случае спора о восстановлении на работе, решение исполняется немедленно. Если стороны пришли к соглашению, в решении рекомендуется отразить: а) наличие самого соглашения, как основания для не вынесения решения комиссией; б) условия соглашения.

Решение должно быть вынесено в течение 15 рабочих дней с момента регистрации заявления, если нет оснований для продления срока. Копии решения выдаются сторонам в течение 3-х рабочих дней со дня его принятия. Стороны расписываются в получении копии решения.

#### Этап 3. Исполнение решения

Стороны исполняют решение согласительной комиссии в порядке и сроки, установленные в решении. В случае неисполнения решения согласительной комиссии в установленный срок работник или работодатель вправе обратиться в суд, кроме того стороны имеют право обратиться в суд по неурегулированному вопросу.

Работник имеет право обратиться в суд, если согласительная комиссия не вынесла решение или

работодатель отказался рассматривать спор, ссылаясь на отсутствие в организации согласительной комиссии или просто проигнорировал заявление. В данном случае по сложившейся практике (пока нет официальных толкований) суды исчисляют сроки, исходя из сроков рассмотрения споров, установленных для деятельности согласительной комиссии трудовым законодательством (15 рабочих дней на рассмотрение плюс три дня на вручение копии решения), для того, чтобы дать возможность сторонам исполнить обязанности по досудебному урегулированию трудового спора.

Исковые заявления, поданные в суд без обращения за разрешением трудового спора в согласительную комиссию, подлежат возврату в соответствии со статьей 152 ГПК РК. Стоит обратить внимание, если спор возник вследствие нарушения лицом, участвующим в деле, досудебного порядка урегулирования спора, предусмотренного законом, суд относит на это лицо судебные расходы независимо от результатов рассмотрения дела.

### Выводы

Согласительная комиссия является эффективным инструментом, позволяющим минимизировать риски, в том числе, правовые, финансовые, репутационные и прецедентные, связанные с трудовыми спорами. Если в организации созданы условия для реального (не формального) рассмотрения трудовых споров в согласительных комиссиях, возрастает лояльность сотрудника к организации-работодателю.

Многие вопросы деятельности согласительных комиссий регламентируются соглашениями между работниками и работодателями. Следует внимательно относиться к подготовке необходимых документов, уделять внимание простому и доступному по форме информированию работников, повышать доверие к деятельности согласительных комиссий. И, конечно, не относиться к обучению членов согласительных комиссий основам трудового законодательства, развитию умения вести переговоры и достижению консенсуса в трудовых спорах, как к досадной обязанности. Такого рода обучение можно проводить, в том числе, и с использованием внутренних ресурсов компании.



# К вопросу о рассмотрении индивидуального трудового спора по Трудовому кодексу Республики Казахстан



**Айнур НАДИРОВА**  
доцент кафедры  
гражданского права,  
предпринимательского  
и гражданского  
процессуального права  
АО «Университет  
КазГЮУ», к.ю.н.,  
профессор РАЕ, член  
ILERA, KazBar, партнер  
«Лиги юристов»

Трудовой кодекс Республики Казахстан от 23 ноября 2015 года № 414-5 (с изм. и доп. от 6 апреля 2016 г., далее - ТКРК) внес определенные новшества в рассмотрение индивидуальных трудовых споров.

Подпункт 16 пункта 1 статьи 1 ТКРК дает определение понятию «трудовой спор», под которым понимаются разногласия между работником (работниками) и работодателем (работодателями) по вопросам применения трудового законодательства Республики Казахстан, выполнения или изменения условий соглашений, трудового и (или) коллективного договоров, актов работодателя. Так, статья 22 ТКРК закрепляет основные права и обязанности работника: право на обращение за разрешением индивидуального трудового спора последовательно в согласительную комиссию, суд, в порядке, предусмотренном ТКРК и статья 23 - основные права и обязанности работодателя на обращение за разрешением индивидуального трудового спора последовательно в согласительную комиссию, суд, в порядке, предусмотренном ТКРК. Эти нормы дают возможность сторонам трудового договора разрешить спор сначала самим через СК, что уменьшает нагрузку на суды.

Судам подведомственны гражданские дела искового производ-

ства по спорам, вытекающим из гражданских, семейных, трудовых, жилищных, финансовых, хозяйственных, земельных и других правоотношений.

Обращаем внимание на название главы, непосредственно регламентирующей разрешение индивидуального трудового спора - «Рассмотрение индивидуальных трудовых споров», хотя работник и работодатель имеют право на обращение за разрешением индивидуального трудового спора.

Глава 15 ТКРК «Рассмотрение индивидуальных трудовых споров» регламентирует порядок рассмотрения индивидуального трудового спора, в частности, статьи 159-161.

Так, пункт 1 статьи 159 гласит, что индивидуальные трудовые споры рассматриваются СК, а по неурегулированным вопросам либо неисполнению решения СК - судами, за исключением субъектов малого предпринимательства и руководителей исполнительного органа юридического лица. Таким образом, субъекты среднего и крупного предпринимательства с января 2016 должны рассматривать все индивидуальные трудовые споры (при

их возникновении и обращении за разрешением) в СК.

Следует отметить, что суд при принятии заявления и соответствующих документов о разрешении индивидуального трудового спора должен выяснить, является ли одна из сторон спора (работодатель) субъектом среднего или крупного предпринимательства? И, если - да, то суд имеет право отказать в принятии иска, если спор не рассмотрен в СК.

Необходимо обратить внимание на норму «индивидуальные трудовые споры рассматриваются СК, а по неурегулированным вопросам либо неисполнению решения СК – судами...». Таким образом, суд должен рассмотреть лишь неурегулированные вопросы либо неисполнение решения СК.

Далее пункт 2 статьи 159 регламентирует, что согласительная комиссия является постоянно действующим органом, создаваемым в организации, ее филиалах и представительствах на паритетных началах из равного числа представителей от работодателя и работников. Таким образом, субъекты среднего и крупного предпринимательства уже с января 2016 должны создать согласительные комиссии. Причем, закон допускает их создание не только в организации, но и в ее филиалах и представительствах.

Следует отметить, что ТКРК, в частности, пункт 3 статьи 159, позволяет самостоятельно определить количественный состав членов СК, порядок ее работы, содержание и порядок принятия решения, срок ее полномочий, вопрос о привлечении посредника устанавливается в письменном соглашении между работодателем и представителями работников либо в коллективном договоре. Таким образом, должно быть оформлено письменное соглашение между работодателем и представителями работников о СК и порядок ее работы, либо отразить порядок работы СК в коллективном договоре.

Пункт 4 статьи 159 закрепляет, что заявление, поступившее в СК, подлежит обязательной регистрации указанной комиссией в день подачи. А это значит, что в СК должен быть «Журнал регистрации заявлений по рассмотрению индивидуальных споров».

Обязательность регистрации заявления важна в день подачи,

так как в соответствии с пунктом 5 статьи 159 СК обязана рассмотреть спор в течение пятнадцати рабочих дней со дня регистрации заявления и выдать сторонам спора копии решения в трехдневный срок со дня его принятия. Следует отметить, что срок в данном случае - три рабочих дня. Об этом говорится в пункте 2 статьи 13 ТКРК «Исчисление сроков, установленных настоящим Кодексом», который гласит, что в случаях, предусмотренных настоящим Кодексом, срок исчисляется в рабочих днях.

Важным моментом является, что спор рассматривается в присутствии заявителя и (или) уполномоченного им представителя в пределах делегированных ему полномочий в соответствии с нормативными правовыми актами Республики Казахстан. Соответственно заочного рассмотрения спора не допускается.

Пункт 6 статьи 159 гласит, что решение СК подлежит исполнению в установленный ею срок, за исключением спора о восстановлении на работе. Пункт 7 статьи 159 гласит, что в случае неисполнения решения СК в установленный срок работник или работодатель вправе обратиться в суд. В данной норме упущено право работника и работодателя обратиться в суд и по неурегулированным вопросам, хотя пункт 1 статьи 159 гласит, что спор рассматривается судами по неурегулированным вопросам либо неисполнению решения СК.

**Вызывает вопросы формулировка нормы в пункте 8 статьи 159 «Стороны согласительной комиссии обязаны проводить ежегодное обучение членов согласительной комиссии основам трудового законодательства Республики Казахстан, развитию умения вести переговоры и достижение консенсуса в трудовых спорах».**

Первое: в РК нет «Основ трудового законодательства РК», а действует Трудовой кодекс Республики Казахстан от 23 ноября 2015 года № 414-V (с изменениями и дополнениями от 06.04.2016 г.).

Второе: стороны СК и члены СК - это разные понятия или синонимы?

Третье: из пункта 3 статьи 159 ТКРК видно, что речь идет о членах, а не сторонах согласительной комиссии: «Количественный со-

став членов согласительной комиссии...».

В данной норме закреплено именно «члены», а не «стороны». В природе могут быть «стороны трудового спора» и «члены согласительной комиссии». И еще: стороны трудового спора - работник и работодатель. Как они могут обучать членов согласительной комиссии?

**Законодатель в одной статье 159 ТКРК, но разных пунктах (п. 3 и п. 8) дает разные названия участникам согласительной комиссии. Так, норму пункта 8 статьи 159 ТКРК надо дать в следующей редакции «Члены согласительной комиссии обязаны проходить ежегодное обучение по применению трудового законодательства Республики Казахстан, по развитию умения вести переговоры и достижению консенсуса в трудовых спорах».**

Следует отметить, что в соответствии со статьей 160 ТКРК 2015 года сроки обращения по рассмотрению индивидуальных трудовых споров остались такими же, как и в ТКРК 2007 года: «Для обращения в согласительную комиссию или в суд по рассмотрению индивидуальных трудовых споров устанавливаются следующие сроки:

по спорам о восстановлении на работе - один месяц со дня вручения копии акта работодателя о прекращении трудового договора в согласительную комиссию, а для обращения в суд - два месяца со дня вручения копии решения согласительной комиссии при обращении по неурегулированным спорам либо при неисполнении ее решения стороной трудового договора.

Пункт 2 статьи 183. Сроки рассмотрения и разрешения гражданских дел судом первой инстанции ГПК РК гласит, что гражданские дела о восстановлении на работе...рассматриваются и разрешаются судом в срок до одного месяца со дня окончания подготовки дела к судебному разбирательству. А по другим трудовым спорам - один год с того дня, когда работник или работодатель узнал или должен был узнать о нарушении своего права. Течение срока обращения по рассмотрению индивидуальных трудовых споров приостанавливается в период действия

договора о медиации по рассматриваемому трудовому спору, а также в случае отсутствия согласительной комиссии до ее создания».

Если медиация осуществляется вне рамок гражданского либо уголовного процесса, медиатор и стороны должны принимать все возможные меры для того, чтобы указанная процедура была прекращена в срок не более тридцати календарных дней. В исключительных случаях в связи со сложностью разрешаемого спора (конфликта), с необходимостью получения дополнительной информации или документов срок проведения медиации может быть увеличен по договоренности сторон медиации и при согласии медиатора, но не более чем на тридцать календарных дней. В статье 125 ГПК РК указаны «Приостановление процессуальных сроков» указано, что течение всех не истекших процессуальных сроков приостанавливается с приостановлением производства по делу. Приостановление сроков начинается со дня вынесения судом определения о приостановлении производства по делу по предусмотренным ГПК РК основаниям. Со дня вынесения судом определения о возобновлении производства по делу течение процессуальных сроков продолжается.

Согласно статье 24 ГПК РК подведомственный суду спор (конфликт), возникший из гражданско-правовых отношений, по письменному соглашению сторон может быть разрешен в порядке медиации, партисипативной процедуры или передан на рассмотрение арбитража, когда это не запрещено законом.

В статье 179 «Урегулирование спора (конфликта) в порядке медиации» указывается, что стороны вправе до удаления суда в совещательную комнату в судах первой, апелляционной, кассационной инстанций заявить ходатайство об урегулировании спора (конфликта) в порядке медиации. Ходатайство сторон об урегулировании спора (конфликта) в порядке медиации может быть заявлено в суде кассационной инстанции, если это не требует дополнительных процессуальных действий и приостановления рассмотрения дела. Одновременно с ходатайством в суде кассационной инстанции стороны должны представить соглашение об урегулировании спора (конфликта) в по-

рядке медиации. При заявлении ходатайства о проведении медиации медиатором и представлении судам первой и апелляционной инстанций договора, заключенного сторонами с медиатором, производство по делу приостанавливается в соответствии с подпунктом 7) статьи 272 ГПК РК на срок не более одного месяца.

Закон предусматривает, что при заявлении ходатайства о проведении медиации судьей первой или апелляционной инстанции суд вправе приостановить производство по делу в соответствии с подпунктом 7) статьи 273 ГПК РК на срок не более десяти рабочих дней. Для проведения медиации в суде первой инстанции дело передается другому судье. По ходатайству сторон медиация может быть проведена судьей, в производстве которого находится дело. Для проведения медиации в суде апелляционной инстанции дело передается, как правило, одному из судей коллегиального состава суда.

Судья, который проводит медиацию, назначает день проведения медиации и извещает стороны о времени и месте ее проведения. По ходатайству сторон суд вправе отложить процедуру медиации в пределах срока, установленного частью третьей настоящей статьи, и вызвать на медиацию других лиц, если их участие будет способствовать урегулированию спора (конфликта). Протокол проведения медиации в суде не ведется.

Если соглашение об урегулировании спора (конфликта) в порядке медиации заключено на стадии исполнения судебного акта, оно представляется на утверждение в суд первой инстанции по месту исполнения судебного акта или в суд, принявший указанный судебный акт.

Что касается соглашения об урегулировании спора (конфликта) в порядке медиации и его исполнения, то судья (состав суда), в производстве которого находится дело, проверяет содержание соглашения об урегулировании спора (конфликта) в порядке медиации и выносит определение о его утверждении и прекращении производства по делу (статья 180). Если же стороны не достигли соглашения в порядке медиации или условия соглашения судом не утверждены, разбирательство дела проводится в общем порядке.

Исполнение соглашения об урегулировании спора (конфликта) в порядке медиации, утвержденного судом, производится по правилам исполнения мирового соглашения, установленным статьей 178 ГПК РК.

На практике возникают вопросы по восстановлению на работе работника (статья 161 ТК РК), где указано, что «Работнику, восстановленному на прежней работе, выплачивается средняя заработная плата за все время вынужденного прогула (отстранения от работы) или разницы в заработной плате за время выполнения нижеоплачиваемой работы при незаконном переводе на другую работу, но не более чем за шесть месяцев».

Следует отметить, что термин «вынужденный прогул» ТК РК не содержит, как и просто понятия «прогул». Закрепляя норму в таком виде в ТК РК «...за все время вынужденного прогула (отстранения от работы)...» у нас возникает вопрос: а статья 48 «Отстранение от работы» - это вынужденный прогул?

Считаем, что в данной норме нарушены правила орфографии - скобки ставят для раскрытия слов до них, если требуется пояснить или дополнить данное предложение, а также снабдить его добавочными замечаниями, которые не обязательны, но служат для наибольшего раскрытия мысли. Предлагаем норму дать в следующей редакции «Работнику, восстановленному на прежней работе, выплачивается средняя заработная плата за все время вынужденного отсутствия на работе...» или ввести в ТК РК понятия «прогул» и «вынужденный прогул».

Важно отметить, что решение согласительной комиссии либо суда по рассмотрению индивидуального трудового спора о восстановлении работника на прежней работе подлежит немедленному исполнению. При задержке работодателем исполнения решения о восстановлении на работе согласительная комиссия либо суд выносят решение о выплате работнику средней заработной платы или разницы в заработной плате за время задержки исполнения решения.

Таким образом, ТК РК внес определенные новшества в отношении по рассмотрению индивидуальных трудовых споров, но и поставил ряд вопросов, на которые необходимо найти ответы через внесение изменений и дополнений, которые мы указали выше.



**IV** ТАРАУ  
ГЛАВА

**ҚЫЛМЫСТЫҚ  
ПРОЦЕСС**

**УГОЛОВНЫЙ  
ПРОЦЕСС**



# Қылмыстық істер бойынша сот төрелігін жүзеге асыру барысында тіл туралы қағидатты қолдану мәселелері



**Қамбар НҰРЫШЕВ**  
Қазақстан Республикасы  
Жоғарғы Сотының  
судьясы

Қылмыстық процестік кодекстің 30-бабында көзделгендей, Қазақстан Республикасында қылмыстық сот ісін жүргізу қазақ тілінде жүргізіледі, сот ісін жүргізуде қазақ тілімен қатар ресми түрде орыс тілі, ал қажет болған кезде басқа тілдер де қолданылады. «Қазақстан Республикасындағы тіл туралы» 1997 жылғы 11 шілдедегі Заңының 3-бабына сәйкес тіл туралы заңдар Конституцияға негізделеді, осы заңнан, тілдерді қолдануға және дамытуға қатысты өзге де нормативтік құқықтық актілерден тұрады.

Біркелкі сот тәжірибесін қалыптастыру және сот ісін жүргізу тілі туралы заңнаманы дұрыс қолдану мақсатында Қазақстан Республикасының Жоғарғы Соты 2016 жылғы 22 желтоқсанда «Сот ісін жүргізу тілі қағидатын қолданудың кейбір мәселелері туралы» нормативтік қаулы қабылдады.

Статистикалық мәліметтерге сәйкес республика соттарының өндірісіне түскен барлық қылмыстық істердің 2014 жылы 38 % мемлекеттік тілде қаралса, 2015 жылы бұл көрсеткіш – 40% құрады.

Мемлекеттік тілде қаралған қылмыстық істердің үлесі Қызылорда облысында – 95%, Алматы, Атырау, Оңтүстік Қазақстан, Маңғыстау облыстарында – 80% болса, Жамбыл, Ақтөбе облыстарында – 50%-дан жоғары.

Еліміздің солтүстік өңірлерінде мемлекеттік тілдің сот ісін жүргізудегі үлесі өте төмен деңгейде. Атап айтқанда, мемлекеттік тілде қаралған қылмыстық істердің үлесі Солтүстік Қазақстан облысында – 0,4%, Павлодар облысында – 1%, Ақмола облысында – 3%.

Қорыту нәтижесі көрсеткендей, қылмыстық процесті жүргізетін органдар негізінен қылмыстық сот ісін жүргізу тілі жөнінде заң талаптарын

қатаң сақтайды, сотта сотталушының немесе жәбірленушінің ана тілін немесе өздері білетін тілді, ия болмаса аудармашының көрсететін қызметтерін пайдалану құқығы бұзылуы немесе осыған байланысты олардың қорғалу құқығы бұзылуы фактілері бірен-саран. Дегенмен де, қылмыстық процесті жүргізу органдары тарапынан орын алған біз әңгіме етіп отырған тіл туралы қағидаттың талаптарының кей кезде сақталмайтынын да айтып өтуіміз керек.

ҚПК-нің 30-бабының 2-бөлігіне сәйкес қылмыстық процесті жүргізетін орган істі мемлекеттік тілден басқа тілдерде жүргізу қажет болған кезде сот ісін жүргізу тілін өзгерту туралы уәжді қаулы шығарады.

ҚК-нің 381-бабының 2-бөлігіне сәйкес айыпталған Ж.-ға қатысты қылмыстық іс бойынша сотталушы және басқа да сотқа қатысушы тараптар басты сот талқылауы кезінде өтініш түсіріп, істі мемлекеттік тілде қарауды сұрауына байланысты сот ісін жүргізу тілі орыс тілінен мемлекеттік тілге өзгертілген. Бірақ, төрағалық етуші ол жөнінде уәжді қаулы шығарудың орнына, өз орнында отырып қылмыстық істі мемлекеттік тілде қарау туралы ауызша қаулы шығарған, яғни,

ҚПК-нің 30-бабының 2-бөлігінің талаптарын өрескел бұзған.

ҚК-нің 106-бабының 3-бөлігі бойынша сотталған С.-ға қатысты қылмыстық істі қарау барысында сот ісін жүргізу тілі жөніндегі заң талаптары бірнеше рет бұзылғаны анықталды. Сот талқылауы басталған кезде іске қатысушыларға сотқа өзінің ана тілінде немесе өздері білетін басқа тілде мәлімдеме жасау, түсініктемелер және айғақтар беру, өтінішхаттарды мәлімдеу, шағымдар келтіру, іс материалдарымен танысу, сотта сөз сөйлеу, аудармашының қызметтерін тегін пайдалану құқығы түсіндірілуі тиіс.

Іс материалдарынан көрінгендей, сотталушының өтінішхатына сәйкес сот ісін жүргізу тілі ретінде орыс тілі таңдалған. Сот отырысында жәбірленуші С. мен куә Т. мемлекеттік тілде жауап бергеніне қарамастан, аудармашының қатысуы қамтамасыз етілмеген, яғни сотталушы аудармашының қызметтерін пайдалану құқығынан айырылған.

Басты сот талқылауында төрағалық етуші аудармашыға ҚПК-нің 352-бабына сәйкес ҚПК-нің 81-бабында көзделген аудармашының құқықтары мен міндеттерін түсіндіреді, аудармашыға көрінеу дұрыс аударма жасамағаны үшін қылмыстық жауаптылығын ескерттеді, бұл туралы одан қолхат алынады.

Аудармашының құқықтары мен міндеттері түсіндірілгеннен кейін төрағалық етуші ҚПК-нің 353-бабына сәйкес іске қатысушылардан аудармашыға қарсылық бар-жоғын анықтайды, қарсылық түскен жағдайда қарсылықты ҚПК-нің 92-бабының талабына сәйкес шешеді. Бұл талапқа кереғар келесі сот отырысына аудармашы шақырылып, қатыстырылғанмен, оның жеке басы анықталмаған, құқықтары мен міндеттері, көрінеу дұрыс аудармағаны үшін қылмыстық жауаптылығы, тараптарға аудармашыға қарсылық білдіру құқығы түсіндірілмеген.

Аудармашы куәнің жауабын сотталушыға мемлекеттік тілден аудармаған, ал жәбірленушіге сотталушының жауабы орыс тілінен аударылмаған, жарыссөз кезінде сотталушы аудармашының қызметін пайдалану құқығынан айырылған.

Аталған заң талаптарын бұзушылықтар ҚПК-нің 436-бабының 3-бөлігінің 5-тармағына сәйкес қылмыстық-процестік заңды елеулі түрде бұзу деп танылып, апелляциялық сатыдағы сот үкімінің күшін жойды.

**Қазақстан Республикасы Жоғарғы Сотының 2002 жылғы 6 желтоқсандағы «Қорғану құқығын реттейтін қылмыстық іс жүргізу заңнамасын қолдану тәжірибесі туралы» №26 нормативтік қаулысының 9-тармағына сәйкес сезіктінің, айыпталушының, сотталушының қорғану құқығының бұзылуы ретінде тек қорғаушыны бермеу ғана емес, сондай-ақ олардың процестік құқықтарын, атап айтқанда, ана тілі немесе басқа білетін тілді пайдалану, түсініктеме беру, айғақтар ұсыну, дәлелдеме келтіру, өтініш мәлімдеу, дәлелдемелерді зерттеу және сот жарыссөзіне қатысу, соңғы сөз сөйлеу, қылмыстық процесті жүргізетін органдардың іс-әрекеттері мен шешімдеріне шағымдану және т.б. құқықтарын шектеу де танылуы мүмкін.**

2016 жылғы 5 сәуірде сотталған Р.-ға қатысты жазаның өтелмеген бөлігін ауыстыру жөнінде ұсынысты қарау барысында оның өз ана тілін пайдалану құқығын, тиісінше, қорғану құқығын шектеген.

Іс материалдарынан көрінгендей, сот отырысы орыс тілінде жүргізілген, сотталғанға құқықтары түсіндірілген кезде қай тілде түсінік бергісі келетіні, аудармашының қызметін, қорғаушы көмегін қажет ететіндігі анықталмаған.

Жеке басының деректерінен Р. қазақ мектебін бітіргені, орыс тілін нашар меңгергені көрінеді, сотталғанның жауабын жартылай мемлекеттік тілде бергені, орыс тілінде жауап беруі елеулі қиындықтар туғызғаны анықталған.

Қазақстан Республикасы Жоғарғы Сотының 2016 жылғы 22 желтоқсандағы «Сот ісін жүргізу тілі қағидатын қолданудың кейбір мәселелері туралы» №13 нормативтік қаулысының 9-тар-

мағына сәйкес егер қорғалуға құқығы бар куә, күдікті, айыпталушы, сотталушы, сотталған, ақталған және өзіне қатысты әкімшілік құқық бұзушылық туралы іс жүргізіліп жатқан адам сот ісі жүргізілетін тілді білмесе немесе жеткілікті түрде білмесе, онда сот процесіне қорғаушының қатысуы міндетті.

Сотталғанның ана тілін, аудармашының қызметтерін пайдалану, қорғалу құқығының бұзылуы қылмыстық-процестік заңды елеулі түрде бұзу деп танылып, ол жөнінде сот актілерінің күші жойылады.

2015 жылғы 26 қазандағы үкіммен сотталған Ш.-ға қатысты қылмыстық істі апелляциялық тәртіпте қарау барысында бірінші сатыдағы соттың қылмыстық-процестік заң талаптарын елеулі түрде бұзғаны анықталған. Бірінші сатыдағы сот сотталушының сот ісін жүргізу тілі болып танылған орыс тілін білмеуіне қарамастан, жекеше айыптау шағымы және басқа да іс материалдары мемлекеттік тілге аударылмаған. Ш.-ға қарсы айыптау туралы шағымды мемлекеттік тілде берген, бірақ бұл бойынша процестік шешім қабылданбаған. ҚПК-нің 81-бабының талаптарына сәйкес аудармашыны қатыстыру туралы тиісті қаулы шығарылмай, сот мәжілісінің хаттамасына формальді түрде аудармашының қатысқанын көрсетумен шектелген. Сонымен бірге, ҚПК-нің 67-бабы 1-бөлігінің 4-тармағына сәйкес, сотталушы сот ісі жүргізілетін тілді білмеген жағдайда қорғаушының қатысуы міндетті екеніне қарамастан, сотталушы Ш. қорғаушымен қамтамасыз етілмеген.

Сот тәжірибесінен қылмыстық қудалау органдары сотқа дейінгі тергеп-тексеруді көбінесе өздеріне қолайлы тілде жүргізетіндігі байқалады. Мысалы, 2015 жылғы 8 маусымда ұсталған күдікті Б. орыс тілін толық білмейтіндігі анықталғанына қарамастан, полиция қызметкерлері оған ана тілінде түсініктеме беру құқығын түсіндірмеген, тінту туралы қаулы мен тінту хаттамасын орыс тілінде толтырған, олардың мәтінін орыс тілінен қазақ тіліне аудармаған, аудармашыны қатыстырмаған.



Ш.-ға қатысты қылмыстық іс бойынша тергеушінің өзі аудармашы ретінде қатысқан. Аталған қылмыстық іс материалдарынан анықталғандай, тергеуші ҚПК-нің 213-бабы 1-бөлігінің талаптарын бұзып (ескі редакцияда), куәгерлерден жауап алудың алдында жауап беретін куәгерлер іс жүргізу тілін білетіні не білмейтіні жайлы және қай тілде жауап беретіні жайлы мәселелерді анықтамаған. Куәгерлерден жауап алу кезінде олар мемлекеттік тілде жауап берген, ал тергеуші аудармашының қатысуынсыз олардың жауаптарын осы істің іс жүргізу тілі – орыс тілінде жауап алу хаттамаларына жазып отырған. Бұл заң бұзушылық Солтүстік Қазақстан облысының прокурорына және Солтүстік Қазақстан облысының Ішкі істер департаментінің бастығына жекеше қаулы шығаруға негіз болды.

Қылмыстық сот ісін жүргізуге қатысатын адамдарға істің олар үшін қажетті, басқа тілде жазылған материалдарын қылмыстық сот ісін жүргізу тіліне аудару тегін қамтамасыз етіледі. Сот процесіне қатысатын адамдарға сотта айтылғандардың басқа тілде болған бөлігінің сот ісін жүргізу тіліне аудармасы өтеусіз қамтамасыз етіледі. (ҚПК-нің 30-бабының 4-бөлігі).

Сотқа дейінгі тергеп-тексеру барысында кейбір қылмыстық істер бойынша жәбірленушілердің арыздары, тергеу амалдарының хаттамалары, сараптама қорытындылары орыс тілінде дайындалғанына қарамастан, тергеуші аудармашы қатыстыру мәселесін шешпегендігі, аталған құжаттардың аудармасын жасамағандығы анықталды.

Кейбір қылмыстық істер бойынша тергеп-тексеру органы істі қазақ тілінде жүргізгенімен, сараптама орыс тілінде жасалатын жағдайлар да кездеседі. Мысалы, К.-ге қатысты қылмыстық ісі бойынша тергеушінің қазақ тілінде 2012 жылғы 23 ақпанда шығарған сот-техникалық сараптамасын тағайындау туралы қаулысының негізінде сарапшы орыс тілінде қорытынды берген.

Керісінше, Сариевке қатысты қылмыстық іс бойынша іс жүргізу тілі ретінде орыс тілі белгіленсе де, сарапшының химиялық сараптама қорытындысы қазақ тілінде берілген.

Аудармашының дұрыс аудармау фактілері кездеседі. Мысалы, Д.-ға қатысты қылмыстық іс бойынша аудармашы сот-медициналық сараптама қорытындысын дұрыс аудармаған, яғни сараптаманың қорытынды бөлігінде «мәйіттің қанын химико-токсикологиялық зерттеу барысында этил спирті анықталды» деп көрсеткен, ал сараптама қорытындысының орыс тіліндегі түпнұсқасында ондай мән-жайлардың, яғни этил спиртінің анықталмағаны көрсетілген. Осыған байланысты бірінші сатыдағы сот жекеше қаулы шығарып, аудан прокурорына алдағы уақытта мұндай кемшіліктерге жол бермеу үшін шара қолдануға жолдаған.

Қылмыстық іс сотқа келіп түскен кезде судья істі сотта іс жүргізуге қабылдау туралы мәселені шешу барысында сотқа дейінгі тергеп-тексеру жүргізу барысында тіл туралы заң талаптары өрескел бұзылуын анықтаған жағдайда Қазақстан Республикасы Қылмыстық-процестік кодексінің 321-бабының 5-бөлігіне сәйкес алдын ала тыңдау нәтижелері бойынша қаулы қабылдап, Қазақстан Республикасының Қылмыстық-процестік кодексінің 323-бабының талаптарына сәйкес басты сот талқылауын тағайындауға кедергі келтіретін қылмыстық-процестік заңнаманы елеулі бұзушылықтар анықталғанына байланысты істі прокурорға қайтаруы тиіс.

Мысалы, 2012 жылғы 24 қаңтардағы және 2012 жылғы 28 маусымдағы қаулылар бойынша А.О. Байтеміров пен К.О. Омаровқа қатысты қылмыстық іс қылмыстық-процестік заңнама талаптары өрескел бұзылғандықтан, прокурорға екі мәрте қайтарылған.

Атап айтқанда, қылмыстық құдалау органы айыпталушыларды аудармашымен қамтамасыз етпеген, қылмыстық істің материалдары орыс тілінде жазылған, мемлекеттік тілге аударылмаған. Бұған қоса іс жүргізу тілін алдын ала тергеу органы қажеттілік болмаса да, негізсіз орыс тіліне өзгерткен. Ал айыпталушылар қылмыстық іс қозғалған

мемлекеттік тілді жетік меңгерген және орыс тілінде жазылған құжаттардың жартысына аударма жасауға қажеттілік туындаған. Іс сотта мемлекеттік тілде жүргізілген.

Қазақстан Республикасы Жоғарғы Сотының 2016 жылғы 22 желтоқсандағы «Сот ісін жүргізу тілі қағидатын қолданудың кейбір мәселелері туралы» № 13 нормативтік қаулысының 11-тармағында процестік құжаттарды жасаған кезде олардың мазмұны мен сот ісін жүргізу тілінің лингвистикалық (тілдік) қағидаларына қойылатын талаптарға назар аудару қажеттігі атап көрсетілген.

Процестік құжаттар, соның ішінде, сот үкімдері кейде тілдік қағидалар сақталмай, сапасыз дайындалатындығын көрсететін келесі мысалды келтіруге болады.

Қазақстан Республикасы Жоғарғы Сотында 2015 жылғы 11 қарашада А.-ның қадағалау тәртібімен түскен өтінішхатын қарау барысында айыптау үкімін жазу кезінде оның нысаны мен мазмұны жөнінде қойылатын заң талаптары сақталмағаны анықталды. Сотталушылардың, жәбірленушінің өкілінің, куәлардың жауаптары үшінші жақта келтірілуі тиіс екені ескерілмеген. Орфографиялық қателерді айтпағанда, сот үкімінде қылмыстық оқиға дәйекті баяндалмаған, мәтіні түсініксіз, қаралып жатқан іске қатысы жоқ оқиғалар сипатталған. Сотталушының нақты қылмыстық әрекеті ашып көрсетілмеген. Сотталғандардың, куәлардың жауаптары түсініксіз және көп сөздер тіркесімен жазылған. Судьяның жазылған жауаптардан нені дәлел ретінде алып отырғанын түсіну қиын.

Сот ісін жүргізу тілі қағидатын қатаң сақтау, өз кезегінде, сот ісін жүргізудегі заңдылық, жеке бастың абыройы мен қадір-қасиетін құрметтеу, іс жүргізу кезінде азаматтардың құқықтары мен бостандықтарын қорғау, сот төрелігін заң мен сот алдында теңдік бастауларында жүзеге асыру, қорғалу құқығын қамтамасыз ету, жариялылық сияқты қағидаттардың қатаң сақталуына кепіл болатыны сөзсіз. Сондықтан сот ісін жүргізу тілі туралы заңнаманы қолданудағы олқылықтарды болдырмау және біркелкі сот тәжірибесін қалыптастыру республика соттарының әрдайым назарында болуы керек.

# ОСОБЕННОСТИ РАССЛЕДОВАНИЯ И РАССМОТРЕНИЯ ДЕЛ О ДОЛЖНОСТНЫХ И КОРРУПЦИОННЫХ ПРЕСТУПЛЕНИЯХ

Под должностными и коррупционными преступлениями, как мы знаем, в первую очередь понимаются преступления против государственной власти, интересов государственной службы и службы в органах местного самоуправления.

В чем же особенность данной категории дел?

При расследовании и рассмотрении подобных дел следователю и судье необходимо знать предмет доказывания и обстоятельства, имеющие значение для дела, установив событие, время, место, способ совершения преступления, виновность должностного лица в содеянном и мотивы преступления, данные, характеризующие преступника, смягчающие и отягчающие его ответственность, характер и размер вреда, причиненного преступлением, обстоятельства, способствующие совершению должностного преступления, и др.

Вместе с тем, непременно следует устанавливать те обстоятельства, которые присущи именно преступлениям против государственной власти, интересов государственной службы и службы в органах местного самоуправления.

Какие же это обстоятельства?

Так, по уголовно-процессуальному закону прежде всего необходимо доказать событие преступле-

ния, выяснить характер действия (бездействия) должностного лица, в чем оно конкретно выразилось по способу и форме совершения. При этом, если выясняется, что преступником оставлены материальные следы преступления (к примеру, отпечатки пальцев на полученных денежных купюрах), то это протоколируется и они приобщаются к делу.

Для признания события преступления доказанным необходимо установить время и место его совершения, с какого времени руководству органа государственной власти или органа местного самоуправления, где было совершено преступление, стало известно о нем, сразу ли со стороны руководителя последовало сообщение в органы внутренних дел или в прокуратуру, какой период времени мог пройти от совершения преступления до его обнаружения, когда и кем выполнялись функции, полномочия, подобные тем, которые были нарушены и стали предметом расследования.



**Александр  
ЛУКЬЯНОВ**

Судья  
Восточно-Казахстанского  
областного суда

Выяснение этих и других вопросов может разобраться, кто, когда и при каких обстоятельствах совершил должностное преступление.

Не менее значимо установление места совершения преступления. По делам данной категории оно в основном совпадает с местом работы должностного лица. Но нередко должностное лицо совершает несколько злоупотреблений, служебных подлогов в разных местах, неоднократно проявляет халатность.

Место совершения преступления в таких случаях должно устанавливаться по каждому факту правонарушения.

В практике может случиться, что должностное лицо, меняя место работы в органах государственной власти или органах местного самоуправления, на каждом из них совершает преступление по службе. В этом случае каждое из них является самостоятельным составом и также требует установления места совершения преступления.

Немаловажным обстоятельством, которое подлежит установить следователю и суду, является способ совершения преступления.

Для этого важно выявить, какие условия сделали возможным и облегчили совершение преступления и как они были использованы преступником.

Если преступление носило групповой характер, к числу важнейших обстоятельств, подлежащих установлению, относятся выявление связей между всеми его участниками и доказывание вины каждого соучастника. О преступных связях соучастников могут свидетельствовать особые взаимоотношения должностных лиц, связанных совместной работой или длительным знакомством. Связь эта устанавливается в ходе допроса свидетелей, которым такие отношения известны. Она может быть подтверждена фотоснимками, обнаруженными при обыске записями фамилий, номеров телефонов и т.п. Поведение должностных лиц, свидетельствующее об их заинтересованности в ходе расследования дела, их стремление оказать давление на следователя также могут указывать на связи участников преступления.

Установление формы вины: по форме вины все должностные преступления умышленные, и лишь халатность - исключение из общих правил, так как она является

деянием неосторожным. Для установления формы вины необходимо проанализировать, в силу каких причин должностное лицо совершило преступление, какие доводы приводит относительно мотивов деяния: незнание дела, неумение работать с людьми, материальные затруднения и т.д. Однако одних доводов подозреваемого (подсудимого) недостаточно, они должны быть тщательно проверены, поскольку не всякое должностное лицо сразу же признает себя виновным. Как правило, это длительный процесс, лишь тщательный подбор доказательств, закрепление их в строгом соответствии с законом, изобличающих преступные действия, может вынудить лицо признаться в совершении должностного преступления. Вот почему следует выяснить, не были ли под видом, например, служебной необходимости, на которую обычно ссылаются в свое оправдание подсудимые, скрыты корыстные мотивы, желание угодить начальству, нарушения по службе и т.д.

В числе обстоятельств, имеющих значение для выяснения виновности, необходимо проверить, были ли урегулированы полномочия должностного лица соответствующими юридическими актами: приказом, договором, должностными обязанностями и т.п., как это отразилось на отношении обвиняемого к их нарушению, в чью пользу были обращены результаты совершенного должностного преступления.

Немаловажен и мотив преступления. Его значение обусловлено тем, что мотив может по-разному характеризовать общественную опасность содеянного и личность виновного. Мотивом должностного преступления нередко бывают ложно понятые интересы учреждения или организации. Оценивая ложно понятые интересы учреждения или организации в качестве мотива должностного преступления, необходимо заметить, что само лицо не проявляет при этом личной заинтересованности. Степень общественной опасности такого должностного лица и совершенного им деяния меньше, чем при совершении преступления по корыстным мотивам или иной личной выгоды.

Мотив должностного преступления тесно связан с целью его совершения, что может иметь значение при назначении справедливого наказания. Некоторые ученые, исходя из того, что данные преступления, как правило, носят интеллектуальный характер, считают, что и личность преступника является одним из наиболее важных аспектов в комплексе обстоятельств, подлежащих доказыванию.

И все же как следователям, так и судьям, при рассмотрении уголовного дела необходимо понимать, что важную роль для правильной квалификации действий виновного играет определение механизма



преступления, который связан с использованием должностным лицом своих служебных полномочий, определяет содержание преступной деятельности субъекта, отчего напрямую зависят выбранные направления расследования, а также первоочередные вопросы, которые подлежат выяснению председателем в судебном заседании.

Механизм обозначенных преступлений, по мнению некоторых авторов, состоит из следующих элементов: открытое игнорирование законодательных и других актов, регламентирующих деятельность госаппарата; изменение должностных и функциональных обязанностей в свою пользу; использование должностного положения для получения материальной или моральной выгоды; использование должностных полномочий против интересов службы; нарушение прав и законных интересов государства и граждан ввиду невыполнения своих должностных и функциональных обязанностей.

Исследование механизма преступления позволяет установить обстоятельства его совершения, обеспечивает целенаправленное выдвижение версий, планирование расследования, в итоге ведет к наиболее полному установлению и исследованию обстоятельств, подлежащих доказыванию, способствует установлению объективной истины по делу. Именно этого, по мнению наших судей, часто не хватает делам данной категории, поступающим на рассмотрение в суд. «Сырые» дела приходится «дорабатывать» самим судьям в рамках уже судебного следствия, чего, конечно, быть не должно, поскольку суд не является стороной по делу, а должен лишь давать оценку уже имеющимся и представленным доказательствам. Иначе это дает почву для подозрения суда в так называемом обвинительном уклоне.

Механизм должностного преступления, по утверждению некоторых ученых (и с этим нельзя не согласиться), уже существует в сознании преступника, на его основе он готовит орудия и средства достижения преступного результата, совершает какие-то противоправные действия,

контролирует течение событий и при необходимости осуществляет соответствующие приемы сокрытия самого преступления и негативных последствий своей преступной деятельности. Поэтому, проверив достоверность имеющихся в деле доказательств, представленных суду, определив механизм совершенного должностного преступления, объяснив для себя его суть, выявив обстоятельства, способствовавшие его совершению, судья сможет дать более правильную его квалификацию по статье Уголовного кодекса.

К числу обстоятельств, подлежащих доказыванию, во многих случаях необходимо отнести и причинную связь между действиями лица и наступившими последствиями, поскольку одной из часто встречающихся в практике ошибок

**Понятие существенного вреда определяется в зависимости от конкретных обстоятельств дела, а именно от размера ущерба, характера вреда, обстановки, места и времени его причинения, что нашло сегодня свое отражение в статье 3 нового Уголовного кодекса Республики Казахстан.**

является привлечение к уголовной ответственности должностного лица при отсутствии доказательств наличия причинной связи между его действиями (или бездействием) и наступившими вредными последствиями. Только в том случае, если будет установлена причинная связь между действиями (или бездействием) должностного лица и наступившими вредными последствиями, можно говорить о виновности должностного лица. Уголовная ответственность может наступить только тогда, когда неправильные служебные действия (или бездействие) должностного лица, совершенные путем использования служебного положения вопреки интересам службы, повлекли причинение существенного вреда государственным или общественным интересам либо охраняемым законом правам граждан. Понятие существенного вреда определяется в зависимости от конкретных обстоятельств дела, а именно от размера ущерба, характера вреда, обстановки, места и времени его причинения, что нашло сегодня свое отражение в статье 3 нового Уголовного кодекса Республики Казахстан.

Мотивы совершения названных должностных преступлений заключаются в корыстной или иной личной заинтересованности, в стремлении посредством тех или иных незаконных действий получить для себя определенную материальную выгоду или в осуществлении желания оказать за счет государственной или общественной организации кому-либо неправомерную услугу или содействие, имея в виду при этом свои личные интересы. Иногда мотивом преступления является стремление скрыть имеющиеся в работе недостатки или создать видимость хорошего состояния работы, ложно понятые интересы служебной необходимости. Нередко должностные лица признают халатность, чтобы скрыть злоупотребления, признаются в злоупотреблении властью или служебным положением, чтобы скрыть факты своего участия в хищениях или выгородить других должностных лиц с целью избежать изобличения со стороны последних.

Мы рассмотрели лишь общие типичные для всех коррупционных и должностных преступлений обстоятельства, подлежащие доказыванию, и средства, какими оно достигается, но, несмотря на то, что по всем должностным преступлениям, относящимся к разряду коррупционных, предметом исследования является неправомерная служебная деятельность должностных лиц, каждое из коррупционных и должностных преступлений имеет свои особенности. Они определяются способом совершения каждого должностного или коррупционного преступления, квалифицирующими признаками, характером ущерба, причиняемого преступлением, спецификой возбуждения уголовного дела и тактики осуществления следственных действий.

**ИСПОЛЬЗУЕМАЯ ЛИТЕРАТУРА**

Прудников В. «Обстоятельства, подлежащие установлению при расследовании должностных преступлений», Законность, №9, 2000.

Ханько А.В. «Методика расследования преступлений, совершаемых с использованием должностным лицом своих служебных полномочий в условиях информационной неопределенности», М., ПроСофт-М, 2006.

## Методические рекомендации

# «ОСНОВНЫЕ ПОНЯТИЯ К ПРИЗНАКАМ СОСТАВОВ ПРЕСТУПЛЕНИЙ И ВОПРОСЫ, ПОДЛЕЖАЩИЕ ВЫЯСНЕНИЮ В СУДЕБНОМ ЗАСЕДАНИИ, ПРИ РАССМОТРЕНИИ УГОЛОВНЫХ ДЕЛ, СВЯЗАННЫХ С ДОЛЖНОСТНЫМИ И КОРРУПЦИОННЫМИ ПРЕСТУПЛЕНИЯМИ»

**Коррупция** – незаконное использование лицами, занимающими ответственную государственную должность, лицами, уполномоченными на выполнение государственных функций, лицами, приравненными к лицам, уполномоченным на выполнение государственных функций, должностными лицами своих должностных (служебных) полномочий и связанных с ними возможностей в целях получения или извлечения лично или через посредников имущественных (неимущественных) благ и преимуществ для себя либо третьих лиц, а равно подкуп данных лиц путем предоставления благ и преимуществ (Закон Республики Казахстан «О противодействии коррупции» от 18 ноября 2015 года).

**I. При рассмотрении дел о должностных и коррупционных преступлениях судам необходимо руководствоваться следующими установленными Уголовным кодексом Республики Казахстан и иными нормативно-правовыми актами юридическими понятиями:**

**а) относящимися к субъекту коррупционных преступлений и его должностным и организационным функциям:**

**Лицо, уполномоченное на выполнение государственных функций, – это**

- государственный служащий в соответствии с законодательством Республики Казахстан о государственной службе,
- депутат маслихата,

- а также по Закону РК «О противодействии коррупции» – лицо, временно исполняющее обязанности, предусмотренные государственной должностью, до назначения его на государственную службу.

**Лицо, приравненное к лицам, уполномоченным на выполнение государственных функций, – это:**

- лицо, избранное в органы местного самоуправления;
- гражданин, зарегистрированный в установленном законом Республики Казахстан порядке в качестве кандидата в Президенты Республики Казахстан, депутаты Парламента Республики Казахстан или маслихатов, а также в члены выборного органа местного самоуправления;
- служащий, постоянно или временно работающий в органе местного самоуправления, оплата труда которого производится из средств государственного бюджета Республики Казахстан;

- лицо, исполняющее управленческие функции в государственной организации или организации, в уставном капитале которой доля государства составляет более пятидесяти процентов, в том числе в национальном управляющем холдинге, национальном холдинге, национальной компании, национальном институте развития, акционером которых является государство, их дочерней организации, более пятидесяти процентов голосующих акций (долей участия) которой принадлежат им, а также юридическом лице, более пятидесяти процентов голосующих акций (долей участия) которого принадлежит указанной дочерней организации;

- служащие Национального Банка Республики Казахстан и его ведомств,

а также по Закону РК «О противодействии коррупции» –

- акимы городов районного значения, поселков, сел, сельских округов,

- а также в члены выборного органа местного самоуправления;

- лицо, исполняющее управленческие функции в государственной организации или субъекте квазигосударственного сектора.

По Закону РК «О противодействии коррупции» – лицами, исполняющими управленческие функции в субъектах квазигосударственного сектора, признаются лица, постоянно, временно либо по специальному полномочию исполняющие организационно-распорядительные или административно-хозяйственные функции в указанных организациях.

**Лицо, занимающее ответственную государственную должность, – это**

- лицо, занимающее должность, которая установлена Конституцией Республики Казахстан, конституционными и иными законами Республики Казахстан для непосредственного исполнения функций государства и полномочий государственных органов, в том числе
  - депутат Парламента,
  - судья,
  - а равно лицо, занимающее согласно законодательству Республики Казахстан о государственной службе политическую государственную должность либо
    - административную государственную должность корпуса «А»

(аналогичное определение в Законе РК «О противодействии коррупции»).

**Представитель власти** – это лицо, находящееся на государственной службе, наделенное в установленном законом Республики Казахстан порядке распорядительными полномочиями в отношении лиц, не находящихся от него в служебной зависимости, в том числе

- сотрудник правоохранительного или специального государственного органа,
- органа военной полиции,
- военнослужащий, участвующий в обеспечении общественного порядка.

**Должностное лицо** – это лицо, постоянно, временно или по специальному полномочию осуществляющее функции представителя власти либо выполняющее организационно-распорядительные или административно-хозяйственные функции

- в государственных органах,
- органах местного самоуправления,
- а также в Вооруженных Силах Республики Казахстан,
- других войсках и воинских формированиях Республики Казахстан,
- а также по Закону РК «О противодействии коррупции» – в субъектах квазигосударственного сектора

**Организационно-распорядительные функции** – это предоставленное в установленном законом Республики Казахстан порядке право издавать приказы и распоряжения, обязательные для исполнения подчиненными по службе лицами, а также применять меры поощрения и дисциплинарные взыскания в отношении подчиненных.

По Закону РК «О противодействии коррупции» – под организационно-распорядительными функциями подразумевается деятельность лиц по осуществлению предусмотренных законодательством и учредительными документами полномочий исполнительного органа организации. К этим функциям относятся общее руководство коллективом, расстановка и подбор кадров, организация и контроль труда подчиненных, поддержание дисциплины, выражающееся в применении мер поощрения и нало-

жении дисциплинарных взысканий (руководитель предприятия, учреждения, организации и т.п.)

**Административно-хозяйственные функции** – предоставленное в установленном законом Республики Казахстан порядке право управления и распоряжения имуществом, находящимся на балансе организации.

По Закону РК «О противодействии коррупции» – под административно-хозяйственными функциями подразумевается осуществление лицами, на которых возложена полная материальная ответственность, деятельности в рамках предоставленных полномочий по управлению и распоряжению имуществом, в том числе деньгами, находящимися на балансе и банковских счетах организации (руководитель и главный бухгалтер предприятия, учреждения, организации и т.п.).

**б) к составам коррупционных преступлений и отдельным признакам, имеющим значение для правильной квалификации:**

**П.2 ч.3 статьи 189 УК (присвоение или растрата вверенного чужого имущества субъектом коррупционного преступления, если они сопряжены с использованием им своего служебного положения).**

Крупный ущерб и крупный размер – это стоимость имущества или размер ущерба, в пятьсот раз превышающие месячный расчетный показатель; особо крупный ущерб и особо крупный размер – это стоимость имущества или размер ущерба, в две тысячи раз превышающие месячный расчетный показатель.

**П.2 ч.3 статьи 190 УК (мошенничество, совершенное субъектом коррупционного преступления, если они сопряжены с использованием им своего служебного положения).**

Крупный ущерб и крупный размер – это стоимость имущества или размер ущерба, в пятьсот раз превышающие месячный расчетный показатель; особо крупный ущерб и особо крупный размер – это стоимость имущества или размер ущерба, в две тысячи раз превышающие месячный расчетный показатель.

**П.3 ч.2 статьи 215 УК (лжепредпринимательство, совершенное субъектом коррупционного пре-**

**ступления, если они сопряжены с использованием им своего служебного положения).**

Крупный ущерб и крупный размер – это ущерб, причиненный гражданину на сумму, в одну тысячу раз превышающую месячный расчетный показатель, либо ущерб, причиненный организации или государству на сумму, превышающую двадцать тысяч месячных расчетных показателей; особо крупный ущерб и особо крупный размер – это ущерб, причиненный гражданину на сумму, в пять тысяч раз превышающую месячный расчетный показатель, либо ущерб, причиненный организации или государству на сумму, превышающую пятьдесят тысяч месячных расчетных показателей.

**П.4 ч.2 статьи 216 УК (действия по выписке счета-фактуры без фактического выполнения работ, оказания услуг, отгрузки товара, совершенные субъектом коррупционного преступления, если они сопряжены с использованием им своего служебного положения).**

Крупный ущерб и крупный размер – это ущерб, причиненный гражданину на сумму, в одну тысячу раз превышающую месячный расчетный показатель, либо ущерб, причиненный организации или государству на сумму, превышающую двадцать тысяч месячных расчетных показателей; особо крупный ущерб и особо крупный размер – это ущерб, причиненный гражданину на сумму, в пять тысяч раз превышающую месячный расчетный показатель, либо ущерб, причиненный организации или государству на сумму, превышающую пятьдесят тысяч месячных расчетных показателей.

**П.3 ч.3 статьи 217 УК (создание и руководство финансовой (инвестиционной пирамидой), совершенные субъектом коррупционного преступления, если они сопряжены с использованием им своего служебного положения).**

Крупный ущерб и крупный размер – это доход, сумма которого превышает одну тысячу месячных расчетных показателей; особо крупный ущерб и особо крупный размер – это доход, сумма которого превышает пять тысяч месячных расчетных показателей.

**П.1 ч.3 статьи 218 УК (легализация денег и иного имущества, полученных преступным путем, со-**



вершенные субъектом коррупционного преступления, если они сопряжены с использованием им своего служебного положения).

Значительный ущерб – это деньги и (или) иное имущество, полученные преступным путем, на сумму, превышающую две тысячи месячных расчетных показателей.

**П.1 ч.3 статьи 234 УК** (экономическая контрабанда, совершенная субъектом коррупционного преступления, если они сопряжены с использованием им своего служебного положения).

Крупный ущерб и крупный размер – это стоимость перемещенных товаров, превышающая пять тысяч месячных расчетных показателей; особо крупный ущерб и особо крупный размер – это стоимость перемещенных товаров, превышающая десять тысяч месячных расчетных показателей.

**П.2 ч.3 статьи 249 УК** (рейдерство, совершенное субъектом коррупционного преступления, если они сопряжены с использованием им своего служебного положения).

**П.3 ч.3 статьи 307 УК** (организация незаконного игорного бизнеса, совершенная субъектом коррупционного преступления лично или через доверенное лицо вопреки запрету, установленному законом, если эти действия связаны с предоставлением такой деятельности льгот и преимуществ или покровительством в иной форме).

Крупный ущерб и крупный размер – это ущерб, сумма которого превышает одну тысячу месячных расчетных показателей; особо крупный ущерб и особо крупный размер в статье 307 УК – это доход, сумма которого превышает пять тысяч месячных расчетных показателей.

**Статья 361 УК** (злоупотребление должностными полномочиями).

**П.3 ч.4 статьи 362 УК** (превышение власти или должностных полномочий в целях извлечения выгод и преимуществ для себя или других лиц или организаций либо нанесения вреда другим лицам или организациям).

**Статья 364 УК** (незаконное участие в предпринимательской деятельности).

**Статья 365** (воспрепятствование законной предпринимательской деятельности).

Крупный ущерб и крупный размер – это ущерб, причиненный

гражданину на сумму, в сто раз превышающую месячный расчетный показатель, либо ущерб, причиненный организации или государству на сумму, в одну тысячу раз превышающую месячный расчетный показатель; особо крупный ущерб и особо крупный размер в статье 365 УК – ущерб, причиненный гражданину на сумму, в одну тысячу раз превышающую месячный расчетный показатель, либо ущерб, причиненный организации или государству на сумму, в десять тысяч раз превышающую месячный расчетный показатель.

**Статья 366 УК** (получение взятки).

Значительный ущерб и значительный размер – это сумма денег, стоимость ценных бумаг, иного имущества или выгоды имущественного характера от пятидесяти до трех тысяч месячных расчетных показателей; крупный ущерб и крупный размер – это сумма денег, стоимость ценных бумаг, иного имущества или выгоды имущественного характера свыше трех тысяч до десяти тысяч месячных расчетных показателей; особо крупный ущерб и особо крупный размер – это сумма денег, стоимость ценных бумаг, иного имущества или выгоды имущественного характера свыше десяти тысяч месячных расчетных показателей.

**Статья 367 УК** (дача взятки).

Значительный ущерб и значительный размер – это сумма денег, стоимость ценных бумаг, иного имущества или выгоды имущественного характера от пятидесяти до трех тысяч месячных расчетных показателей; крупный ущерб и крупный размер – это сумма денег, стоимость ценных бумаг, иного имущества или выгоды имущественного характера свыше трех тысяч до десяти тысяч месячных расчетных показателей; особо крупный ущерб и особо крупный размер – это сумма денег, стоимость ценных бумаг, иного имущества или выгоды имущественного характера свыше десяти тысяч месячных расчетных показателей.

**Статья 368 УК** (посредничество во взяточничестве).

**Статья 369 УК** (служебный подлог).

**Статья 370 УК** (бездействие по службе).

**Статья 450 УК** (злоупотребление властью).

**П.2 ч.2 статьи 451 УК** (превышение власти в целях извлечения выгод и преимуществ для себя или других лиц или организаций либо нанесения вреда другим лицам или организациям).

**Статья 452 УК** (бездействие власти).

**в) к некоторым обязательным признакам отдельных составов коррупционных преступлений:**

**Существенный вред** (к **статьям 249, 361, 362, 365, 370, 450, 452 УК**) – это последствия в случаях, когда они не указаны в качестве признака состава уголовного правонарушения, включающие в себя, в том числе: нарушение конституционных прав и свобод человека и гражданина, прав и законных интересов организаций, охраняемых законом интересов общества и государства;

- причинение **значительного** ущерба;
- возникновение трудной жизненной ситуации у потерпевшего лица;
- нарушение нормальной работы организаций или государственных органов;
- срыв важных воинских мероприятий либо кратковременное снижение уровня боевой готовности и боеспособности воинских частей и подразделений;
- несвоевременное обнаружение или отражение нападения вооруженных групп или отдельных вооруженных лиц, сухопутной, воздушной или морской боевой техники,
- допущение беспрепятственного незаконного перехода через Государственную границу Республики Казахстан лиц и транспортных средств,
- перемещения контрабандных грузов,
- попустительство действиям, наносящим ущерб пограничным сооружениям, техническим средствам охраны границы;
- иные последствия, свидетельствующие о существенности причиненного вреда;

**Тяжкие последствия** (к **статьям 361, 362, 370, 450, 452 УК**)

– это последствия в случаях, когда они не указаны в качестве признака состава уголовного правонарушения, включающие в себя, в том числе:

- смерть человека; смерть двух или более лиц;
- самоубийство потерпевшего (потерпевшей) или его (ее) близкого (близких);
- причинение тяжкого вреда здоровью; причинение тяжкого вреда здоровью двум или более лицам;
- массовое заболевание, заражение, облучение или отравление людей;
- ухудшение состояния здоровья населения и окружающей среды;
- наступление нежелательной беременности;
- наступление техногенного или экологического бедствия, чрезвычайной экологической ситуации;
- причинение крупного или особо крупного ущерба;
- срыв исполнения поставленных высшим командованием задач;
- создание угрозы безопасности государства, катастрофы или аварии;
- длительное снижение уровня боевой готовности и боеспособности воинских частей и подразделений;
- срыв выполнения боевой задачи;
- вывод из строя боевой техники;
- иные последствия, свидетельствующие о тяжести причиненного вреда.

## II. Вопросы, подлежащие выяснению для правильного рассмотрения уголовных дел о должностных и коррупционных преступлениях.

### а) злоупотребление должностными полномочиями (ст. 361 УК).

1. Должностное положение лица, совершившего преступление (постоянная или временная служба в государственном учреждении или предприятии, наличие по закону определенных прав, обязанностей и полномочий по осуществлению хозяйственных, административных и других общегосударственных задач).
2. В каких действиях должностного лица заключается злоупотребление властью.
3. Входили ли указанные действия в круг обязанностей этого должностного лица.

4. Когда, где и при каких обстоятельствах совершено злоупотребление должностными полномочиями.

5. Кем обнаружено преступление.

6. Вызывались ли совершенные действия соображениями служебной необходимости.

7. Какие последствия повлекли совершенные должностным лицом действия.

8. Не было ли результатом их явное нарушение правильной работы учреждения или предприятия.

9. Не произошло ли нарушение общественного порядка, как следствие злоупотребления властью.

10. В чем заключались эти нарушения.

11. Не были ли нарушены права и законные интересы граждан (как личные, так и имущественные), в том числе конституционные. В чем они конкретно выразились.

12. Не носило ли злоупотребление властью системный характер.

13. Что послужило причиной злоупотребления властью – корысть или иная личная заинтересованность (какая?).

14. Не сопровождалось ли злоупотребление властью подлогом, хищением имущества, взяточничеством и т.п.

15. Установлено ли добытыми доказательствами наличие умысла со стороны виновного.

16. Был ли причинен преступлением имущественный ущерб или иной вред учреждению, предприятию, гражданам, государству или обществу в целом.

17. Характер и размер этого ущерба.

18. Заявлен ли гражданский иск потерпевшим и в каком размере.

19. Имело ли место нарушение присяги государственного служащего, какотягчающее обстоятельство виновности.

### б) превышение власти или должностных полномочий (ст. 362 УК).

1. Кем обнаружено превышение власти или должностных полномочий.

2. Когда, где и при каких обстоятельствах совершено преступление.

3. Служебное положение лица, допустившего превышение власти.

4. Права и полномочия должностного лица, совершившего превышение власти.

5. В чем конкретно заключается превышение власти или должностных полномочий.

6. Наличие с его стороны умысла.

7. Мотивы, вызвавшие действия, заключающие в себе признаки превышения власти.

8. Каковы последствия деяния (нарушение работы учреждения, причинение ущерба, нарушение прав отдельных граждан, в том числе конституционных и т.п.). В чем конкретно выразились нарушения прав граждан.

9. Не было ли превышение власти систематическим.

10. Не сопровождалось ли превышение власти насилием (физическим или психическим).

11. Не было ли применено оружие, специальные средства и т.п.

12. Не носили ли действия мучительного или оскорбительного характера.

13. Не допускались ли истязания и в каких формах.

14. Остались ли следы физического насилия у потерпевших.

15. Заключение судебно-медицинской экспертизы о степени телесных повреждений.

16. Имеется ли гражданский иск и в каком размере.

17. Имело ли место нарушение присяги государственного служащего, какотягчающее обстоятельство виновности

### в) получение взятки (ст. 366 УК).

1. Обстоятельства, приведшие к обнаружению получения взятки должностным лицом.

2. Служебное положение лица, принявшего взятку.

3. В чем выразилась взятка (размер и вид взятки, деньги, предметы, отказ от обязательства, оказание услуги, угощение, фиктивный проигрыш денег и т.п.).

4. Момент передачи взятки, момент согласия на взятку и все обстоятельства, ее сопровождавшие.

5. С какой целью была дана взятка.

6. Какие результаты имело получение взятки.

7. В чем заключалось нарушение взяткополучателем служебного долга (выполнял или не выполнял действия, входящие в круг его служебных обязанностей).

8. Были ли назначены размер и вид взятки самим подсудимым и содержание переговоров об условиях

ее передачи. Сумма оговоренной взятки и сумма реально полученной взятки. Причины, по которым оговоренная сумма взятки не была получена.

9. Данные обыска у подозреваемых лиц.

10. Не вымогало ли взятку должностное лицо у заинтересованного лица. Законные или незаконные интересы преследовал взяткодатель.

11. Какие были предприняты способы вымогательства.

12. В каких отношениях состояли лица, давшие и получившие взятку.

13. Занимало ли ответственную должность лицо, получившее взятку.

14. Мог ли последовать и последовал ли действительно материальный ущерб государству от действий лица, принявшего взятку.

15. Вид и размер материального ущерба, причиненного взяткой.

16. Материальное положение должностного лица, принявшего взятку до и после получения взятки.

17. Его образ жизни в эти два периода.

18. Что послужило мотивом для совершения преступления.

19. Наличие прежней судимости за взятку.

20. Характеристика личности подсудимого.

21. Размер ущерба и обеспечение иска.

22. Имело ли место нарушение присяги государственного служащего, как отягчающее обстоятельство виновности.

### **в) дача взятки (ст. 367 УК).**

1. Кем, когда и кому была предложена и дана взятка.

2. Когда последовала дача взятки, до или после выполнения просьбы давшего взятку.

3. Размер взятки.

4. Что представляет собой личность обвиняемого.

5. Были ли посредники в даче или приеме взятки и кто именно.

6. В чем это посредничество заключалось.

7. Возможно ли было принятие противодействия взяточничеству и в утвердительном случае были ли предприняты соответствующие меры (сообщение прокурору, следователю или органу дознания).

8. Оказывал ли кто-либо и какое именно содействие взяточничеству.

9. Если такие меры не были приняты, то почему.

10. Имело ли место вымогательство взятки.

11. Поступило ли от давшего взятку добровольное и немедленное заявление о вымогательстве. Если нет, то по каким причинам.

12. Оказало ли лицо, давшее взятку, содействие раскрытию дела о взяточничестве своевременными показаниями и донесениями.

13. Имели ли место ранее случаи дачи взятки обвиняемым.

14. Личность обвиняемого.

## **III. Назначение наказания и освобождение от уголовной ответственности.**

### **Статья 50 УК.**

Лишение права занимать определенную должность или заниматься определенной деятельностью состоит в запрещении занимать определенные должности на государственной службе, в органах местного самоуправления либо заниматься определенной профессиональной или иной деятельностью.

Лишение права занимать определенную должность или заниматься определенной деятельностью устанавливается на срок от одного года до десяти лет.

За совершение преступлений, предусмотренных пунктом 5) части третьей и частью четвертой статьи 120, пунктом 5) части третьей и частью четвертой статьи 121, частями второй и третьей статьи 122, частями второй, третьей, четвертой и пятой статьи 132, частями второй и третьей статьи 133, пунктом 2) части четвертой статьи 134 и пунктами 1) и 2) части третьей статьи 312 УК, *лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью назначается обязательно и состоит в пожизненном запрете занимать педагогические должности и должности, связанные с работой с несовершеннолетними.*

За совершение коррупционных преступлений лишение права занимать определенную должность или заниматься определенной деятельностью назначается обязательно и состоит в пожизненном запрете занимать должности на государственной службе, судьи, в органах местного самоуправления, Национальном Банке Республики Казахстан и его ведомствах, государственных организациях и орга-

низациях, в уставном капитале которых доля государства составляет более пятидесяти процентов, в том числе в национальных управляющих холдингах, национальных компаниях, национальных институтах развития, акционером которых является государство, их дочерних организациях, более пятидесяти процентов голосующих акций (долей участия) которых принадлежат им, а также в юридических лицах, более пятидесяти процентов голосующих акций (долей участия) которых принадлежат указанным дочерним организациям.

Лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью может быть назначено и в случаях, когда оно не предусмотрено соответствующей статьей Особенной части настоящего Кодекса в качестве дополнительного наказания за соответствующее уголовное правонарушение, если с учетом характера и степени общественной опасности совершенного деяния и личности виновного суд признает невозможным сохранение за ним права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью.

При назначении этого наказания в качестве дополнительного к лишению свободы, аресту оно распространяется на все время отбывания основного наказания, но при этом его срок исчисляется с момента отбытия лишения свободы, ареста. В случае назначения лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью в качестве дополнительного вида наказания к другим основным видам наказания, а также при отсрочке отбывания наказания или условном осуждении его срок исчисляется с момента вступления приговора в законную силу.

### **Статья 63 (ч.6) УК**

Условное осуждение **не применяется** к лицам, совершившим коррупционные преступления.

### **Статьи 68 (ч.4), 69 (ч.6), 71(ч.6), 77 (ч.5) УК**

Освобождение от уголовной ответственности в связи с примирением, с установлением поручительства, истечения срока давности преступления или обвинительного приговора для лиц, совершивших коррупционные преступления, **невозможно.**





Cour  
Pénale  
Internationale

International  
Criminal  
Court



## Екатерина ТРЕНДАФИЛОВА

Судья Международного уголовного суда в Гааге, эксперт проекта Европейского Союза «Совершенствование уголовного правосудия в Казахстане»

# ОСНОВНЫЕ ТЕНДЕНЦИИ ПОЛИТИКИ В ОБЛАСТИ УГОЛОВНОГО ПРАВОСУДИЯ В ЕВРОПЕ

Основные тенденции в области разработки политики в области уголовного правосудия не ограничивается только Европой. Реальность растущей преступности в наше время, ее сложный и транснациональный характер требуют объединенных и согласованных усилий государств по всему миру для того, чтобы успешно бороться или, по крайней мере, сохранить уровень преступности под контролем.

В этом общем стремлении национальные законодатели выбирают прагматичные подходы к разработке политики в сфере уголовного правосудия и заимствуют друг у друга наиболее эффективные и действенные идеи и лучшие практики для дальнейшего повышения защиты прав человека.

При обзоре современных демократических систем уголовного правосудия можно выделить следующие общие тенденции, большинство из которых были рассмотрены составителями Уголовно-процессуального кодекса Республики Казахстан.

### Основные направления:

1. Первый устойчивый тренд, который не является предметом спора в любой демократии в настоящее время - это определение судебного разбирательства как центрального этапа и Суда как основного органа в процессе уголовного судопроизводства. Это связано с исторически признанной и прочно утвердившейся ролью судебной

системы в качестве гаранта против нарушений прав человека.

2. Во-вторых, устойчивое развитие наблюдается в отношении отстаивания следственного характера досудебного производства. Оно рассматривается как «расследование прокурора», где ведущая роль возложена на прокурора. Он должен эффективно и оперативно подготовиться к судебному разбирательству и несет ответственность за качество и успех и обвинения, и за исход дела. Таким образом, на данном этапе следственные органы способствуют успешному выполнению прокурорских полномочий и находятся под его надзорной властью. Они должны соблюдать все инструкции и распоряжения прокурора.

3. Вне зависимости от его центрального положения на досудебной стадии, прокурор не является главным «боссом» с неограниченными полномочиями. Международные документы по правам человека предусматривают судебное разрешение таких действий как задер-



жание, домашний арест, принудительное психиатрическое освидетельствование, отстранение от должности, запрет на выезд из страны, меры обеспечения гражданского иска, штраф или конфискация, обыски, наложение ареста, наблюдения и другие меры. Судебный контроль является ключевым гарантом прав человека в данной процедурной стадии.

4. Следующая всеобъемлющая тенденция политики в области уголовного правосудия относится к вопросу состязательности. Большинство континентальных государств выбрали для себя внедрение некоторых элементов состязательности системы общего права. Вне зависимости от нюансов и особенностей в различных юрисдикциях, есть элементы, общие для состязательной модели. Эти общие элементы:

- Активная роль сторон, в частности, прокурора в процессе доказывания в суде. Судьи могут вмешиваться только в той степени, которая необходима для установления истины.

- Еще одна особенность состязательного процесса относится к материалам досудебного производства, так называемого «досье». При подлинной состязательности материалы уголовного дела не представляются судье, таким образом, гарантируя нейтральность и не позволяя влиянию позиции обвинения на исход дела, что обеспечивает принцип равенства сторон и справедливости судебного разбирательства. Тем не менее, ряд юрисдикций не отказываются полностью от информации о досудебном этапе в той степени, в какой она может помочь судьям в их обязанности установить истину.

- И, наконец, в рамках состязательной системы судьи не должны знать о судимости обвиняемого на этапе судебного рассмотрения. Только если обвиняемый признан виновным, судьи узнают о предыдущем преступном поведении осужденного и используют эту информацию только для целей вынесения приговора.

5. Следующий вопрос, который волнует все национальные и международные юрисдикции, касается темпов разбирательства и оперативности процесса уголовного правосудия. Принцип быстроты является одним из основополагающих принципов справедливости, как это интерпретируется в практике Европейского Суда по Правам Человека.

Своевременное проведение уголовного процесса имеет важное значение для открытия истины, для интересов обвиняемого и потерпевших, для общества и его уважения к судебной власти и государства.

Именно поэтому все национальные законодатели озабочены необходимостью ускорить неуклюжие, перегруженные и затяжные разбирательства. Есть два пути решения проблемы перегруженных судебных систем. Можно было бы увеличить число судей, прокуроров, адвокатов и следственных органов. Другим решением является внедрение альтернатив традиционному развитию уголовного производства. Все страны отдают предпочтение второму выбору, более эффективному и менее дорогостоящему.

Вывод состоит в том, что это невозможно и нерационально во всех случаях, независимо от их тяжести, проводить дело через все этапы досудебного и судебного процесса. Это значило бы обанкротить и привести к остановке любую систему уголовного правосудия. Таким образом, есть понимание, что традиционные процедуры должны стать исключением, а не правилом.

6. Альтернативные процедуры внедряются практически во всех национальных юрисдикциях с большим количеством различных опций. Конечная цель такого разбирательства, независимо от различий,

одинакова - рассмотрение дел без вовлечения всех этапов процесса. Стоит особо отметить, что процедура «penal order» характерна для ряда европейских государств (это предупреждение, вынесенное судом, уведомляющее получателя о лишении свободы в случае совершения правонарушения); транзакция - также весьма популярны; сделка о признании вины - широко применяется в Америке, Европе и Азии.

Эти быстрые процедуры, включая посредничество, проводятся в сжатые сроки, без проведения полноценных судебных процессов и досудебного расследования. И, наконец, я упомяну альтернативную процедуру, изобретенную болгарским законодателем, и введенную впоследствии в законодательство других европейских стран. Это конкретное производство определяется как «начало судебного разбирательства по просьбе обвиняемого» и служит корректирующей мерой в случае чрезмерных задержек расследования, в частности, когда подозреваемый был подвергнут принудительным мерам.

7. Последней основной тенденцией в разработке политики в области уголовного правосудия является укрепление постулатов, лежащих в основе универсальных документов по правам человека. Минимальные стандарты процессуальных прав в уголовном судопроизводстве, общих для европейских стран, предназначены для обеспечения того, чтобы основные права подозреваемых и обвиняемых защищены в достаточной степени в разных странах Европейского Союза. В то же время, надлежа-

щий баланс должен быть установлен между защитой таких прав, с одной стороны, и меры, направленные на содействие расследованию и уголовному преследованию преступлений, с другой стороны.

## Выводы

В заключение отмечу некоторые важные моменты, заслуживающие особого внимания.

**Во-первых**, лучшие практики не должны быть «вслепую», а затем и автоматически «скопированы и вставлены» в национальные системы. Они должны быть продуманы и логически включены в национальное законодательство в соответствии с национальными традициями, практикой, мнениями специалистов в области уголовного правосудия и ожиданиями людей.

**Во-вторых**, при реформировании системы национальные законодатели должны быть информированы о комплексном характере процесса уголовного правосудия, который предполагает всеобъемлющий подход к реализации инноваций, изменению или усовершенствованию системы. Законодательные инициативы, изолированные и оторванные от общей сети соответствующих вопросов уголовного правосудия, будут не только неправильными, но и не достигнут желаемых результатов.

**И, наконец**, реформа не должна рассматриваться как единичное событие. В отличие от других правовых областей, как нотариального права, наследственного права и т.д., в области уголовного права и судопроизводства требуется определенная гибкость, чтобы более эффективно отражать и способствовать социальному и экономическому развитию страны.





# **ЗАКОН «О ПРОБАЦИИ» создает прочную основу для развития службы пробации и реализации ее будущего потенциала**



**Канат СЫРЛЫБАЕВ**

Председатель  
Ауэзовского районного  
суда г. Алматы

Принятие Закона «О пробации», вместе с пакетом сопутствующих поправок к законодательным актам, стало реальным шагом, направленным на установление понятий, принципов пробации, компетенции и функции субъектов, определение статуса данной службы и лиц, которые подпадают под пробацию. Надо отметить, что эта работа была проведена в рамках исполнения 33-го шага Плана нации «100 конкретных шагов».

Согласно нормам нового Закона к действующим в настоящее время в Казахстане двум видам пробации, условно-приговорной и постпенитенциарной, добавляются еще две модели – досудебная и пенитенциарная.

Как известно, институт пробации в нашей стране действует с февраля 2012 года и рассматривает процесс пробации, как систему видов деятельности и индивидуально определяемых мер контрольного и социально-правового характера по коррекции поведения лиц, категории которых определены законом, для предупреждения совершения ими уголовных правонарушений.

Эффективность функционирования института пробации показала, что в перспективе целесообразно принять Закон о пробации, который охватывал бы систему комплексно, поэтапно, от предшествующей вынесению приговора, до периода уже после освобождения осужденного из мест лишения свободы.

О необходимости институционального развития специализированного органа, ответственного за исполнение уголовно-правовых мер, не связанных с изоляцией осужденного от общества, было указано в Концепции правовой политики Республики Казахстан на период с 2010 до 2020 года.

В связи с принятием Закона «О пробации» в ряд законодательных актов Законом «О внесении изменений и дополнений в некоторые законодательные акты Республики Казахстан по вопросам пробации» внесены изменения, которые касаются вопросов урегулирования деятельности и взаимодействия государственных органов по вопросам пробации. Поправки внесены в Уголовно-процессуальный и Уголовно-исполнительный кодексы, в Закон «Об органах внутренних дел Республики Казахстан». Переработка законодательства позволила привести его в соответствие с Законом «О пробации», убрать пробелы, связанные с отсутствием полноценного механизма взаимодействия службы пробации с государственными органами, организациями и гражданами, а также с неправительственными организациями по вопросам оказания социально-правовой помощи лицам, подпадающим под пробацию.

Введение механизма пробации означает установленное законом содействие в обеспечении обществу безопасности за счет мер по коррекции поведения подозреваемого, обвиняемого; ресоциализации осужденного; социальной адаптации и реабилитации лица, освобожденного из учреждения уголовно-исполнительной системы.

Так, досудебная пробация предполагает принятие мер превентивного характера. Это социально-правовая помощь, связанная с коррекцией поведения подозреваемого, чтобы предупредить его дальнейшее противоправное поведение. Данная модель пробации носит выраженный социальный характер и охватывает подозреваемых и обвиняемых несовершеннолетних, женщин пенсионного возраста, беременных и имеющих малолетних детей в возрасте до 3 лет, инвалидов, мужчин пенсионного возраста, воспитывающих в одиночку малолетних детей до 3 лет.

На службу пробации в отношении данных лиц возлагается задача подготовки, со дня обращения подозреваемого, индивидуальной программы оказания ему социально-правовой помощи. По итогам реализации программы будет составлен досудебный доклад. Такие меры позволят сохранить социально-полезные связи лица, которое оказалось в орбите уголовного правосудия.

Модель пробации на досудебном уровне позволит применить подсудимому не свя-

занное с лишением свободы наказание, достаточное для его исправления.

Предлагалось досудебную пробацию ввести, на первоначальном этапе, только по преступлениям, санкциями которых предусмотрены меры наказания, альтернативные лишению свободы. Такие санкции предусматривают 239 статей из 368 статей особенной части нового Уголовного кодекса.

Досудебная пробация не будет применяться в отношении лиц, к которым применена мера пресечения в виде домашнего ареста или содержания под стражей.

Что касается приговорной пробации, то ее применение связано с оказанием социально-правовой помощи лицам, осужденным к ограничению свободы и осужденным условно. Предусмотрена норма, согласно которой служба пробации вправе направить в суд представление об отмене условного осуждения и снятии с осужденного судимости в том случае, если по истечении не менее половины установленного срока пробационного контроля своим поведением осужденный условно доказал свое исправление.

Если же суд вынес приговор о лишении свободы, то применяется следующая модель пробации – пенитенциарная, при которой разрабатывается индивидуальная программа ресоциализации осужденного – программа социальной адаптации с комплексом социально-психологической помощи. Она направлена на приобретение лицом образования и навыков, которые ему пригодятся в последующей адаптации в обществе. Соответствующие мероприятия по подготовке его к жизни на свободе служба пробации и администрация учреждения будут осуществлять за год до окончания срока отбытия наказания.

На этой стадии с первого дня исполнения наказания непосредственно в колонии предполагается контроль процесса ресоциализации осужденного. Это важный момент по защите прав человека, который касается сложного периода освобождения и его последующей адаптации и возвращения к обществу.

Постпенитенциарная пробация проводится в отношении лиц, освобожденных из учреждений уголовно-исполнительной системы, с целью оказания им социально-правовой помощи.

Суд, назначая виновному лицу условное наказание, или наказание, которое не связано с изоляцией от общества, возлагает при этом на него определенные обязательства в виде возмещения ущерба потерпев-

**Пробация  
в переводе  
с латинского**

**означает «испытание». Согласно новому закону испытание проходит под надзором службы пробации.**

шему и примирения с ним, необходимости пройти курс лечения от алкоголизма, наркомании или токсикомании. Кроме того, это может быть непосещение определенных, в том числе, увеселительных, мест, либо выполнение бесплатных работ на социально значимых объектах и др.

Службе пробации вменены не только контроль процесса испытания, но и оказание помощи в трудных ситуациях, содействие в вопросе трудоустройства. В суд через каждые полгода будет направляться доклад о выполнении осужденным возложенных на него обязательств. Это позволит суду при необходимости заслушать испытуемого, чтобы принять решение осуществлять надзор далее, или направить осужденного отбывать реальный срок.

Как мы знаем, проект закона детально обсуждался международными экспертами Европейского союза, имеющими большой опыт в сфере уголовного правосудия, своими предложениями и замечаниями поделились и казахстанские эксперты, он был согласован со всеми заинтересованными государственными органами.

Зарубежные эксперты Стив Питтс (Великобритания) и Лео Тиггес (Нидерланды) представили 9 ноября 2016 г. проект Стратегического плана «Развитие службы пробации в Республике Казахстан» согласно Закону Республики Казахстан «О пробации».

В исследовании речь идет также и о более широкой сфере применения пробации и основных стратегических приоритетах, которые предлагается реализовать в течение следующих двух лет. По мнению экспертов: «В разработку закона о пробации было вложено много усилий, что стало важнейшим достижением для создания прочной основы для первоначального развития службы пробации и реализации ее будущего потенциала. В то же время, по нашему мнению, в международных руководствах предлагаются дополнительные направления работы и развития, в идеале - планирование в течение 2-го года и начало работ - с 3-го года и далее».

Практика зрелых систем пробации указывает на необходимость дополнительных направлений и развития, особенно, в сфере досудебной пробации, и общественных работ. Все выгоды пробации, в том числе, финансовые, могут быть реализованы только при условии осуществления таких дополнительных направлений.

В исследовании указывается, что, например, в настоящее время, в сфере досудебной пробации законодательство предусматривает пробацию для уязвимых слоев населения. «Мы понимаем, что пробацией будет охвачена лишь небольшая часть лиц, возможно, всего лишь 5% от тех, кто совершает преступления. Общественные работы могут применяться только к лицам, совершившим уголовные проступки, в то время как в других странах, как правило, они также применяются к тем, кто совершил уголовные преступления», - указывают авторы документа. В рекомендациях экспертами предложено уделить внимание подготовке досудебных отчетов по более широкой группе правонарушителей, совершивших преступления, которые относятся не только к уязвимым слоям населения. Это, в свою очередь, может привести к более широкому применению вариантов отбывания наказаний, не связанных с лишением свободы.

При желании, отмечают зарубежные эксперты, на 2-м году работы также следует уделить внимание другим подходам, таким как «восстановительное правосудие» и исследованию затрат и выгод. Возможно перенять опыт стран Восточной Европы, которые успешно перешли от системы отбывания наказаний в виде лишения свободы к смешанной системе отбывания наказаний в виде лишения свободы, общественных работ и финансовых штрафов.





# СУДЕБНЫЕ ЭКСПЕРТИЗЫ, НАЗНАЧАЕМЫЕ СЛЕДСТВЕННЫМИ СУДЬЯМИ В ХОДЕ ДОСУДЕБНОГО РАССЛЕДОВАНИЯ УГОЛОВНОГО ДЕЛА



**Анар АХМЕТОВА**  
Следственный судья  
суда № 2 г. Семей

В соответствии с ч.1 ст.24 Уголовно-процессуального кодекса Республики Казахстан орган уголовного преследования, в том числе суд, обязаны принять все предусмотренные законом меры для всестороннего, полного и объективного исследования обстоятельств, необходимых и достаточных для правильного разрешения дела. При этом суд исследует имеющиеся в деле и представленные доказательства способами, предусмотренными уголовно-процессуальным кодексом. Суд не вправе по собственной инициативе собирать дополнительные доказательства в целях устранения неполноты досудебного расследования.

Согласно уголовно-процессуальному законодательству экспертиза как специфическая процессуальная форма доказывания по уголовному делу назначается в случаях, когда фактические данные, имеющие значение для дела, могут быть получены только в результате исследования, проводимого экспертом на основе специальных научных знаний.

Назначение экспертизы может иметь место при наличии соответствующих фактических и процессуальных оснований: фактическим основанием для назначения экспертизы является потребность разрешения возникающих по делу вопросов с использованием специальных научных знаний, процессуальным – материалы дела, которыми подтверждается необходимость решения вопросов с использованием специальных знаний.

Экспертиза может быть назначена в разных стадиях уголовного судопроизводства: при возбуждении уголовного дела, в ходе дознания и предварительного расследования, при проведении предварительного слушания по делу (по ходатайству сторон), в суде первой инстанции, в ходе апелляционного рассмотрения уголовного дела. Любую экспертизу целесообразней проводить во исполнение задач уголовного процесса на стадии досудебного расследования, от этого зависит качество и оперативность расследования и судебного рассмотрения дела.

При этом органу, ведущему уголовный процесс, необходимо иметь в виду, что уголовное судопроизводство согласно ч. 1 ст. 23 УПК Республики Казахстан осуществляется на основе принципа состязательности и равноправия сторон.

## АКЦЕНТЫ

Ныне действующий УПК дает широкие возможности для осуществления судопроизводства на основе состязательности и равноправия сторон и защиты. Но ввиду недостаточной правовой грамотности участников судопроизводства в достаточной степени не реализуется принцип состязательности, закреплённый в части 8 статьи 23 УПК, согласно которой стороны избирают в ходе уголовного судопроизводства свою позицию, способы и средства ее отстаивания самостоятельно и независимо от суда, других органов и лиц.

Есть пробелы и в законе, как, например, ограничение прав потерпевшего на подачу ходатайства о назначении той или иной экспертизы. Как выше указывалось, законодатель наделил таким правом только защитника, при этом также ущемляются права подозреваемого, обвиняемого, отказавшегося от участия в деле защитника.

Ныне действующий УПК дает большие полномочия участникам процесса отстаивать свои права и в случае незаконного отказа в удовлетворении их требований или игнорирования, обращаясь к следственному судье по факту нарушения со стороны органов досудебного расследования их прав, в том числе о назначении той или иной судебной экспертизы при отказе в ее назначении органом досудебного расследования или игнорированием такого ходатайства, заявленного органу досудебного расследования.

В течение 2015 года судом № 2 г. Семей в ходе главного судебного разбирательства по 9 уголовным делам были назначены экспертизы, тогда как эти пробелы могли быть устранены в ходе досудебного расследования уголовных дел. Из этого следует, что адвокаты также относятся поверхностно к своим обязанностям по защите подозреваемых, тогда как защитник обязан использовать все предусмотренные законом средства и способы защиты подозреваемого, обвиняемого, подсудимого, осужденного, оправданного, учитывая, что в ходе досудебного расследования защитник вправе обратиться к следователю с ходатайством о назначении и проведении экспертиз. В случае отклонения такого ходатайства либо непринятия по нему решения в течение трех суток вправе обратиться в суд в порядке п. 7 ч. 2 ст. 55 УПК Республики Казахстан с просьбой о назначении экспертизы следственным судьей. Эта норма действует с 01 января 2015 года, но ее на практике применяют не все адвокаты, защищающие лиц, подозреваемых в совершении преступления.

На примере уголовного дела в отношении Р., преданного суду по ст. 106 ч. 3 УК Республики Казахстан в редакции 1997 года, осужденного по ч. 1 ст. 103 УК Республики Казахстан в редакции 1997 года, можно указать, что дело в производстве суда находилось с 10 марта по 27 июля 2015 года, то есть более 4-х месяцев.

Учитывая, что с 01 января 2015 года действует УПК от 04 июля 2014 года, этого можно было избежать, если бы защитник подозреваемого своевременно обратился в орган досудебного расследования с ходатайством о назначении дополнительной судебно-медицинской экспертизы, так как первичная экс-

пертиза ответила не на все вопросы, поставленные перед ней, в случае отказа следователем в назначении экспертизы, обратившись к следственному судье в порядке п. 7 ч. 2 ст. 55 УПК Республики Казахстан.

В течение 2015 года к следственному судье суда № 2 г. Семей с ходатайствами о назначении экспертиз было три обращения адвокатов, однако два ходатайства были оставлены без рассмотрения в виду того, что после обращения адвоката в суд с таким ходатайством, следователь, ранее оставивший ходатайство адвоката о проведении той или иной экспертизы без удовлетворения, назначил сам ту или иную экспертизу.

По другому уголовному делу заявленное ходатайство адвоката о назначении экспертизы было оставлено без удовлетворения ввиду того, что при рассмотрении следственным судьей этого ходатайства адвоката было установлено, что в ходе досудебного расследования экспертиза, о назначении которой ходатайствовал адвокат, была проведена. То есть у следственного судьи соответственно не было оснований для назначения требуемой экспертизы, так как согласно п. 7 ч. 2 ст. 55 УПК Республики Казахстан следственный судья рассматривает по ходатайству адвоката, участвующего в качестве защитника, вопрос о назначении экспертизы, если органом уголовного преследования в удовлетворении такого ходатайства было необоснованно отказано либо по нему не принято решение в течение трех суток.

Нельзя сказать, что в 2016 г. в этом направлении работа адвокатов активизировалась, так как за 12 месяцев 2016 года в производство следственного судьи суда № 2 г. Семей поступило 9 ходатайств адвокатов, однако следственным судьей было удовлетворено только одно, без удовлетворения оставлено 1 ходатайство, 7 ходатайств адвокатов оставлено без рассмотрения.

Оставленные без рассмотрения пять ходатайств поступили по одному уголовному делу, при этом три из них были оставлены без рассмотрения в виду того, что уголовное дело, по которому адвокат обратился с ходатайствами к следственному судье, поступило в суд для рассмотрения по существу. Одно ходатайство оставлено без

рассмотрения ввиду того, что оно было подано лицом, не имеющим полномочия на его заявление, то есть потерпевшей стороной. Согласно буквальному смыслу указанной нормы правом обращения с таким ходатайством обладает адвокат, участвующий в качестве защитника, каковым на основании ч. 1 ст. 66 УПК Республики Казахстан является лицо, осуществляющее в установленном законом порядке защиту прав и интересов свидетеля, имеющего право на защиту, подозреваемого, обвиняемого, подсудимого, осужденного, оправданного. Адвокат, защищающий интересы и права потерпевшего, согласно указанной норме таким правом не обладает.

Следственный судья рассматривает ходатайство защитника о назначении экспертизы в судебном заседании, так как согласно ч. 6 ст. 272 УПК Республики Казахстан при решении вопроса о назначении экспертизы в порядке, предусмотренном п. 7 ч. 2 ст. 55 УПК Республики Казахстан, следственный судья предлагает стороне защиты представить в письменной форме вопросы, которые необходимо поставить перед экспертом, и выслушивает по ним мнение участников процесса. Стороны при этом вправе указать, какие объекты подлежат экспертному исследованию, а также кому может быть поручено производство экспертизы и заявить отвод эксперту. При назначении следственным судьей экспертизы лицо, осуществляющее досудебное расследование, предоставляет необходимые предметы, материалы, находящиеся в его производстве, в распоряжение эксперта.

В полномочия следственного судьи в соответствии с п. 9 ч. 1 ст. 55 УПК Республики Казахстан также входит разрешение вопроса принудительного помещения не содержащегося под стражей лица в медицинскую организацию для производства судебно-психиатрической и (или) судебно-медицинской экспертиз, рассматриваемого следственным судьей на основании ходатайства лица, осуществляющего досудебное расследование. В случае удовлетворения следственным судьей ходатайства органа досудебного расследования следственным судьей принимается также решение, на какой срок помещается подэкспертное лицо, то есть

до 30 суток. В случае невозможности завершения судебно-экспертных исследований указанный срок может быть продлен следственным судьей на 30 суток по мотивированному ходатайству эксперта (комиссии экспертов), при этом ходатайство должно быть представлено в суд не позднее, чем за трое суток до истечения срока производства экспертизы и разрешено в течение трех суток со дня получения. В случае отказа следственным судьей в продлении срока лицо должно быть выписано из медицинской организации. О заявленном ходатайстве судом руководитель медицинской организации извещает лицо, в отношении которого производится экспертиза, его защитника, законного представителя, представителя, а также орган, ведущий уголовный процесс.

В отношении лица, содержащегося под стражей, санкция следственного судьи для помещения в медицинскую организацию для проведения стационарной судебно-психиатрической или судебно-медицинской экспертиз не требуется. Данные экспертизы проводятся на основании постановления органа досудебного расследования. При этом время нахождения лица в медицинском учреждении для проведения экспертизы засчитывается в срок нахождения его под стражей.

Помещение в медицинскую организацию потерпевшего, свидетеля допускается только с его письменного согласия, за исключением случаев, предусмотренных ст. 271 УПК Республики Казахстан, то есть когда необходимо установить: возраст потерпевшего, когда это имеет значение для дела, а документы о возрасте отсутствуют или вызывают сомнения; психическое и физическое состояние потерпевшего, свидетеля в случаях, когда возникают сомнения по поводу их способности правильно воспринимать обстоятельства, имеющие значение для дела, и давать о них показания, при этом данный вопрос рассматривается следственным судьей по ходатайству органа досудебного расследования.

Ныне действующий УПК дает широкие возможности для осуществления судопроизводства на основе состязательности и равноправия сторон и защиты. Но ввиду недостаточной правовой грамотности

## АКЦЕНТЫ

Целесообразнее было бы перед законодателем поставить вопрос о внесении изменений и дополнений в УПК, в части возможности не только защитнику обратиться с ходатайством о назначении экспертизы, но и другим участникам процесса, а также в части сроков рассмотрения этих ходатайств следственным судьей, которые в УПК не оговорены, как и не оговорена обязательность проведения судебного заседания.

Полагаю, что при разрешении ходатайства о назначении экспертизы необходимо проведение судебного заседания и также, как в ст. 106 УПК оговорить сроки рассмотрения этих ходатайств, чтобы была единая практика, а не так как следственный судья назначает и проводит судебное заседание в разумные сроки, предусмотренные для следственного судьи в течение 10 суток с момента поступления ходатайства, а ему в дальнейшем выставляют нарушение сроков рассмотрения ходатайства, указывая, что следственный судья должен был разрешить ходатайства в течение трех суток, хотя, как выше указывалось, ни одной оговорки по сроку рассмотрения такого рода ходатайств в УПК не предусмотрено.



участников судопроизводства в достаточной степени не реализуется принцип состязательности, закреплённый в части 8 статьи 23 УПК, согласно которой стороны избирают в ходе уголовного судопроизводства свою позицию, способы и средства ее отстаивания самостоятельно и независимо от суда, других органов и лиц. Суд по ходатайству стороны оказывает ей содействие в получении необходимых материалов в порядке, предусмотренном уголовно-процессуальным кодексом.

**Необходимо отметить, что есть пробелы и в законе, как, например, ограничение прав потерпевшего на подачу ходатайства о назначении той или иной экспертизы. Как выше указывалось, законодатель наделил таким правом только защитника, при этом также ущемляются права подозреваемого, обвиняемого, отказавшегося от участия в деле защитника.**

Хотя, несмотря на эти пробелы в законодательстве, они устраняются путем подачи жалобы в порядке ст. 106 УПК на бездействие (действия) и решения органов досудебного расследования. Но данное обстоятельство затягивает процесс досудебного расследования, так как в случае, если следственным судьей удовлетворяется ходатайство защитника о назначении экспертизы, судья выносит постановление о назначении экспертизы с постановкой перед экспертами тех или иных вопросов и направляет его для производства экспертизы. А в случае, если удовлетворяется жалоба в порядке ст. 106 УПК, допустим, потерпевшего, данный процесс затягивается, так как судья выносит постановление о признании незаконным бездействия (действия) или решения органа досудебного расследования и возлагает на орган досудебного расследования обязанность устранить допущенное нарушение. То есть после вступления данного постановления следственного судьи и направления его для исполнения в орган досудебного расследования проходит еще определённое время, пока органом досудебного расследования будет вынесено постановление о назначении экспертизы.

В связи с чем целесообразнее было бы перед законодателем поставить вопрос о внесении изменений и дополнений в УПК, в части возможности не только защитнику обратиться с ходатайством о назначении экспертизы, но и другим участникам процесса, а также в части сроков рассмотрения этих ходатайств следственным судьей, которые в УПК не оговорены, как и не оговорена обязательность проведения судебного заседания.

Полагаю, что при разрешении ходатайства о назначении экспертизы необходимо проведение судебного заседания и также, как в ст.

106 УПК оговорить сроки рассмотрения этих ходатайств, чтобы была единая практика, а не так как следственный судья назначает и проводит судебное заседание в разумные сроки, предусмотренные для следственного судьи в течение 10 суток с момента поступления ходатайства, а ему в дальнейшем выставляют нарушение сроков рассмотрения ходатайства, указывая, что следственный судья должен был разрешить ходатайства в течение трех суток, хотя, как выше указывалось, ни одной оговорки по сроку рассмотрения такого рода ходатайств в УПК не предусмотрено.

Что следует из рассмотрения ходатайства защитника подозреваемого Т. о назначении по делу судебно-психиатрической экспертизы, поступившего в суд 24 марта 2016 года, по которому было назначено проведение судебного заседания на 01 апреля 2016 года, с истребованием материалов уголовного дела из органов досудебного расследования. При этом в ходе судебного заседания при рассмотрении ходатайства защитника о назначении экспертизы установлено, что подозреваемый был предан суду и дело принято к производству суда, в связи с чем ходатайство защитника оставлено без рассмотрения. Защитник, не соглашаясь с принятым судебным актом, обжалует его в апелляционную инстанцию, где в связи с отзывом защитника своей частной жалобы на постановление следственного судьи, апелляционное производство прекращено, при этом апелляционной инстанцией указано, что имеет место нарушение со стороны следственного судьи срока рассмотрения ходатайства, которое, по мнению апелляционной инстанции, должно было быть рассмотрено в течение трех суток без проведения судебного заседания в виду того, что согласно ч. 2 ст. 56 УПК судебное заседание по разрешению такого рода ходатайств не проводится.

Возникает вопрос: откуда апелляционная инстанция берет сроки рассмотрения этого вида ходатайств как в течение трех суток, хотя в УПК не предусмотрены сроки рассмотрения такого рода ходатайств, но в части второй статьи 56 УПК имеется абзац, гласящий, что, если необходимо исследовать обстоятельства, имеющие значение для принятия законного и обоснованного решения, следственный судья постановляет о проведении судебного заседания с участием соответствующих лиц и прокурора, то есть проведение судебного заседания по данному вопросу, если и не обязательно, то не запрещено уголовно-процессуальным законодательством.

В будущем, чтобы не возникали подобные вопросы, целесообразнее было бы законодательно их закрепить, конкретизировав: в каких случаях проводится судебное заседание, в какие сроки должны рассматриваться следственным судьей ходатайства о назначении экспертиз, расширить круг лиц, имеющих право обращения в суд с таким ходатайством.

**VI** ТАРАУ  
ГЛАВА

**ҚҰҚЫҚ ТЕОРИЯСЫ  
ТЕОРИЯ ПРАВА**



**МЕРЕЙТОЙ  
ЮБИЛЕЙ**



# ПРОБЛЕМЫ РАЗГРАНИЧЕНИЯ ОТРАСЛЕЙ В СИСТЕМЕ ПРАВА

(на примере взаимодействия  
гражданского и налогового права)



## Майдан СУЛЕЙМЕНОВ

Директор НИИ частного  
права Каспийского  
общественного  
университета,  
академик НАН РК,  
доктор юридических наук,  
профессор

### Несколько слов о системе права

Много лет я занимаюсь проблемами системы права (если быть точным, то 40 лет: первую статью на эту тему опубликовал в 1976 г.<sup>1</sup>). Свои многолетние исследования я завершил изданием монографии<sup>2</sup>. Часть вопросов оставил на потом, собираясь существенно дополнить и переработать монографию. Однако когда она была опубликована, я вдруг понял, что, во-первых, скинул с себя груз ответственности (моральной) за ту грудку материалов, которые собрал за 40 лет, почувствовав себя свободным от этой темы, и во-вторых, обнаружил в себе категорическое нежелание продолжать исследования в этой области. Эта тема для меня за-

1. См.: Сулейменов М.К. Некоторые аспекты системы права развитого социалистического общества. В сб.: Актуальные философско-правовые проблемы развитого социалистического общества. Тезисы докладов научно-теоретической конференции. Алма-ата, 1976 (Институт философии и права АН Каз ССР).

2. См.: Сулейменов М.К. Право как система: Монография. Алматы: Юридическая фирма «Зангер», 2011. 344 С.; см также: Майдан Сулейменов. Право как система. М.: Статут, 2016. 360 С.

крыта. Что получилось, то получилось и продолжать исследования в этой области нет никакого желания.

Это звучит несколько необычно, но я собираюсь пересмотреть некоторые свои позиции по вопросам, исследованию которых посвятил всю свою жизнь (научную, имею в виду). Подвигла меня к этому позиция моего друга проф. Рольфа Книпера. Мы с ним провели уже 18 цивилистических чтений, и почти на каждой из них он спрашивал: а зачем это? – в ответ на наши рассуждения о системе права и необходимости отнесения правовых норм к той или иной отрасли права. Долго не мог вникнуть в смысл его вопросов, пока не понял, что для немецких юристов это просто не имеет никакого значения. Я уже не говорю о системе общего права, где отраслей права как таковых вообще не существует. В американских вузах нет курса гражданского права (как, впрочем, и курса теории права), есть курсы контрактного права, банкротства, возмещения убытков и т.п. В принципе это характерно для всех западных юрисдикций. Выделяются фундаментальные отрасли: гражданское право, административное



право, уголовное право. Но и то не всегда.

Постоянные дискуссии о системе права и предложения о выделении все новых и новых отраслей права, в общем-то, ведутся в основном в странах бывшего Советского Союза. Это и не удивительно. Несколько поколений сменилось с 1938г, когда А.Я. Вышинский сформировал свое знаменитое определение права и жесткую систему отраслей права<sup>3</sup>. Современные юристы выросли в этой системе понятий и поэтому мыслят в основном в пределах этой системы. Я не являюсь исключением. Я не отказываюсь ни от одного из положений, изложенных в моей монографии. Все это правильно. Но это правильно в рамках той системы права, которая родилась в Советском Союзе и осталась в неизменном виде во многих постсоветских странах, в том числе и в Казахстане.

Я не отказываюсь от своей теории комплексных отраслей права. Просто необходимо, мне кажется, сместить акценты и не придавать слишком уж большое значение выяснению того, к какой отрасли права относится та или иная норма. Вкратце сформулирую основные положения о системе права, которые сейчас разделяю.

## Предмет правового регулирования

Разделение отраслей права по предмету правового регулирования ни на чем не основано. При подготовке монографии я изучил литературу по всем отраслям права. И в науке о каждой отрасли самый сложный и неразрешенный вопрос - предмет правового регулирования. И это закономерно, так как предмет не дает оснований для отграничения одной отрасли от другой.

Что является предметом гражданского права? Имущественные и личные неимущественные отношения. Кроме того, все чаще в

гражданском праве выделяют организационные отношения. Что является предметом налогового права? Материальные (имущественные) и организационные отношения<sup>4</sup>. Личные неимущественные здесь не актуальны, но вполне могут быть. Для гражданского и налогового права главными являются имущественные отношения. И чем отличаются они в налоговом и гражданском праве? Имущественные они и есть имущественные независимо от того, гражданским правом они регулируются или налоговым. Во всяком случае, А.И. Худяков при анализе понятия «имущество» в налоговом праве отталкивается от понятия «имущество», закрепленного в ст. 115 Гражданского кодекса РК<sup>5</sup>.

**Казахстан  
проделал огромный  
путь длиной в 18  
лет, чтобы отказаться  
от договорного метода  
механического  
регулирования  
налоговых  
правоотношений**

Я утверждал и продолжаю утверждать, что практически все отрасли права регулируют имущественные, личные неимущественные и организационные отношения. И природа этих отношений не меняется в зависимости от того, нормами какой отрасли права они регулируются.

## Метод правового регулирования

Разграничение отраслей права проводится не по предмету, а по методу правового регулирования. Существуют два метода правового регулирования: 1) метод власти-

подчинения (публичное право), и метод равенства участников правоотношения (частное право). Разграничение гражданского и налогового права проводится именно по методу правового регулирования.

Имущественные отношения, основанные на равенстве их участников, - это гражданско-правовые отношения; имущественные отношения, основанные на началах власти - подчинения, - это налоговые правоотношения.

С налоговым правом гражданское право не так тесно соприкасается, как с другими подотраслями финансового права (банковским, страховым и т.д.). Но, тем не менее, спорные ситуации возникают.

Рассмотрим положение п.4 ст.1 ГК: «К имущественным отношениям, основанным на административном или ином властном подчинении одной стороны другой, в том числе к налоговым и другим бюджетным отношениям, гражданское законодательство не применяется, за исключением случаев, предусмотренных законодательными актами». Раньше к таким случаям я относил положение ст.282 Налогового кодекса, закрепляющей возможность установления налогового режима в контрактах на недропользование. Я рассматривал этот случай как договор в налоговых отношениях<sup>6</sup>.

Е.В.Порохов также рассматривает установление налоговых платежей в контрактах в рамках налогового права. Возник, по утверждению Е.В.Порохова, эффект налоговой полирежимности: «Сколько контрактов, столько правовых и налоговых режимов и столько законодательств, существующих одновременно». Далее он пишет: «Описанные выше проблемы произрастают на почве изначально допущенных государством в контрактной модели недропользования ошибок в механическом использовании частноправовых (договорных) методов регулирования публично-правовых (налоговых) отношений».

3. См.: Изложение этой концепции, например, в кн.: Вышинский А.Я. Вопросы теории государства и права. М., 1949. С.4.

4. См.: Худяков А.И. Налоговое право Республики Казахстан. Общая часть. Алматы: Жеті Жарғы, 1998. С.113 -118.

5. Там же, С. 113.

6. См.: Сулейменов М.К. Договор в гражданском праве: проблемы теории и права. - Юрист. 2008. №9. С.16.

С принятием нового Налогового кодекса Республики Казахстан от 10 декабря 2008 года этот вопрос получил свое окончательное решение в норме п.1 ст. 308. Согласно указанной общей норме исчисление налоговых обязательств по налогам и другим обязательным платежам в бюджет по деятельности, осуществляемой в рамках контракта на недропользование, производится в соответствии с налоговым законодательством Республики Казахстан, действующим на момент возникновения обязательств по их уплате (а не с момента заключения контракта, как было раньше). Норма носит императивный характер, введена в действие с 1 января 2009 г., обращена ко всем налогоплательщикам и не требует получения их согласия на ее применение к их отношениям.

Как видим, Казахстан проделал огромный путь длиной в 18 лет, чтобы отказаться от договорного метода механического регулирования налоговых правоотношений<sup>7</sup>.

Таким образом, Е.В. Порохов рассматривает договорный налоговый режим как применение норм гражданского права в налоговых правоотношениях. Как видим, несмотря на различия во взглядах, мы с Е.В. Пороховым одинаково рассматриваем договорные налоги как применение частноправовых методов в вертикальных правоотношениях.

Теперь мне кажется, что это ошибка.

Более мудрый подход проявил А.И. Худяков. Он считает, что бонусы и роялти, предусматриваемые контрактами на недропользование, налогами не являются. Контракт является гражданско-правовым договором, вытекающие из него отношения основаны на юридическом равноправии своих субъектов. Данное общественное отношение с экономической точки зрения является товарно-денежным, где навстречу товару, выраженному имуществом в виде права пользования участком

недр, движутся деньги, выражающие плату за этот товар.

**Бонусы, роялти и доля государства по разделу продукции не являются налоговыми платежами. Это налоговые доходы. Государство добывает свои доходы, используя самые разнообразные методы, выступая, в том числе, в роли субъекта гражданско-правовых отношений<sup>8</sup>.**

Таким образом, установление налогового режима в контрактах на недропользование вовсе не является исключением, предусмотренным законодательными актами, в соответствии с п.4 ст.1 ГК. Это не имущественные отношения, основанные на административном или ином властном подчинении одной стороны другой, в том числе не налоговые отношения. Это гражданско-правовые отношения, основанные на равенстве участников. Я думаю, что такие исключения вообще невозможны. Не может гражданско-правовое законодательство применяться к отношениям, основанным на началах власти-подчинения. Мне кажется, слова «За исключением случаев, предусмотренных законодательными актами» необходимо исключить из п. 4 ст.1 ГК.

## Сферы правового регулирования

На основе метода правового регулирования нормы права разделяются на публичное право и частное право. Это есть основное деление права. Все основные отрасли права есть публично-правовые и частно-правовые отрасли.

Раньше я писал, что после выделения на основе метода правового регулирования публичного права и частного права внутри этих подразделений права отрасли делятся по предмету правового регулирования.

Однако следует исходить из того, что под предметом гражданского права понимаются имущественные и личные неимущественные отношения, и что эти отношения являются предметом семейного, трудового и международного частного права. И как их разграничивать? Предметом административного и финансового права являются организационные отношения, а также в большей или меньшей степени имущественные отношения. И как их разграничивать?

Разграничение между отраслями частного права и между отраслями публичного права проводится не по предмету, а по сфере правового регулирования (семья, труд, иностранный элемент, управление, финансы, налоги и т.п.).

По сферам правового регулирования можно выделять множество комплексов правовых норм. Но отнесение этого комплекса к отрасли публичного права или частного права проводится только по методу правового регулирования (власти-подчинения или равенства участников). Если применяется один метод, значит это отрасль публичного (налоговое право) или частного (гражданское право). Если применяются оба метода – это комплексные отрасли. И поскольку у них нет ни своего метода, ни своих норм (применяются нормы отраслей публичного и частного права), - таких отраслей можно наплодить бесчисленное множество (предпринимательское, инвестиционное, банковское, земельное, страховое и т.д.).

Я считаю бессмысленным спор между сторонниками и противниками комплексных отраслей права. Дело в том, что противники признают комплексные отрасли законодательства. Но с точки зрения нормативистской концепции права, которой придерживается большинство цивилистов, закон это и есть право. Поэтому признание комплексных отраслей законодательства влечет за собой и признание комплексных отраслей права. Просто надо к этому относиться без особого пиетета. На самом деле значение имеют только основные отрасли – отрасли публичного права, в частности налоговое право.

7. См.: Порохов Е.А. Теория и практика налогового права Республики Казахстан: Основные проблемы. Алматы: ТОО Налоговый эксперт, 2009. С. 52-54.

8. См.: Худяков А.И. Налоговое право Республики Казахстан. Особенная часть: Учебник. Алматы: ТОО Изд-во Норма –К, 2006. С. 84-88.





ляются гражданско-правовыми. Конечно, в каждой отрасли права есть свои особенности, связанные со степенью вмешательства государства в частно-правовые отношения (например, в земельных отношениях) или в преимуществе одной из сторон (например, трудовых отношениях). Но эти особенности проявляются везде, в том числе в чисто гражданско-правовых договорах. Например, специфика трудового договора заключается в наличии серьезного преимущества у работодателя. Но такие же договоры есть в гражданском праве: публичный договор, договор присоединения, банковские договоры, страховые договоры, вообще любые договоры, в которых проявляется приоритет производителя. То есть в договорах есть сильная сторона и слабая сторона.

Такая трактовка гражданско-правового договора соответствует общим положениям Гражданского кодекса, а именно, пункту 3 статьи 1 ГК, в соответствии с которым к семейным, трудовым отношениям и отношениям по использованию природных ресурсов и охране окружающей среды, отвечающим признакам отношений, регулируемых гражданским законодательством (п.1 ст.1 ГК), гражданское законодательство применяется в случаях, когда эти отношения не регулируются соответственно семейным, трудовым законодательством, законодательством об использовании природных ресурсов и охране окружающей среды.

Эта норма в первую очередь применяется к договору. Особенности семейного, трудового, природоресурсового и природоохранного договоров определяются специальным законодательством, но все общие положения гражданского законодательства к ним применимы в полной мере.

На мой взгляд, следует различать 2 вида договоров: 1) частно-правовой (гражданско-правовой); 2) публично-правовой, который возникает только между равноправными субъектами – государствами (международный договор), административно-территориальными обра-

зованиями (внутригосударственный договор), министерствами (административный договор).

**Поэтому не может быть договора между государственным органом и организацией или гражданином. Там, где государственный орган осуществляет властные полномочия, не может быть договорных отношений. Следовательно, налоговый договор и налоговое обязательство – это фикция, не отражающая реальных отношений. Скажем, налоговый договор при приоритетных инвестициях, который называют контрактом (по Закону «Об инвестициях»), это не договор, а одностороннее решение государства об освобождении от уплаты налогов (предоставление налоговых каникул).**

Таким образом, все договоры, основанные на равенстве, опосредующие имущественные и связанные с ними неимущественные отношения, являются гражданско-правовыми договорами. Общие положения о гражданско-правовых договорах применяются к ним в той мере, в какой они не урегулированы соответствующим специальным законодательством.

Отрасли публичного и отрасли частного права пользуются различными методами правового регулирования. Если в публичном праве это метод императивный, основанный на власти и подчинении, то в частном праве – это метод диспозитивный, основанный на равенстве сторон. И когда методы публичного права начинают использоваться в частном праве, и наоборот, ничего хорошего из этого не получится.

Поэтому я не могу согласиться с применением договорных отношений там, где отсутствует равенство сторон (в частности, это касается так называемых финансовых дого-

воров<sup>10</sup>, или так называемых инвестиционных договоров в Законе об инвестициях) или применять конструкцию обязательства там, где обязательственная модель принципиально неприменима (например, налоговое обязательство в Налоговом кодексе)<sup>11</sup>.

Нельзя применять договор в публичном праве (я имею в виду внутреннее право, поскольку международный договор заключается в сфере действия международного публичного права, которое является самостоятельной правовой системой по сравнению с правовыми системами отдельных государств). Договор всегда подразумевает равенство сторон. Там, где стороны не равны, где одна сторона подчиняется другой (государству), там действуют отношения, основанные на власти и подчинении. Одна сторона отдает приказ или дает разрешение, другая выполняет этот приказ или пользуется этим разрешением. Договором эти отношения оформить нельзя, это будет квазидоговор, противонастественная форма.

Точно также нельзя согласиться с внедрением в частное право методов публичного права. Особенно это проявляется в контрактах на недропользование, где одна сторона из сторон – государство, являющееся в соответствии со ст.111 ГК РК таким же равноправным участником гражданско-правового договора, присваивает себе право в одностороннем порядке расторгать договор, пользуясь властными полномочиями.

10. См.: Худяков А.И. Основы теории финансового права. Алматы. Жеті Жарғы, 1995. С. 73-177.

11. См.: Основы государства и права Республики Казахстан. Учебник. Алматы: Жеті Жарғы, 1997, С. 305-306; Худяков А.И. Налоговое право Республики Казахстан. Общая часть. Алматы: Жеті Жарғы, 1998. С.164; Порохов Е.В. Теория налоговых обязательств. Алматы. Жеті Жарғы, 2001. Критику см: М.К. Сулейменов М.К. Проблемы соотношения гражданско-правовых понятий в проекте Налогового кодекса Республики Казахстан.- Научные труды Академии финансовой полиции. Алматы: Жеті Жарғы, 2001. С. 156-165.

# Өмір-өзен

## Құқық саласының абыройлы майталманы – Елемес Мылтықбаев 65 жаста

Елемес Мылтықбаев осыдан 65 жыл бұрын Оңтүстік Қазақстан облысындағы адамзаттың алтын бесігі атанған Қазығұрт ауданында дүниеге келді. Заман үдерісін дөп басар көзі ашық, көкірегі ояу әкесі Мылтықбай Елеместің заңгерлікті меңгеруіне жөн сілтеді. Ақыры пысық та көпшіл, қарапайым, ізеттігі мен достарына деген адалдығы сезіліп тұратын Елемес С.М.Киров атындағы Қазақ мемлекеттік университетінің заң факультетіне оқуға түсіп, оны 1975 жылы ойдағыдай аяқтады.



Заң саласындағы алғашқы еңбек өтілін 23 жастағы балаң жігіт туған өлкесі Оңтүстік Қазақстан облысына келіп, прокуратура органдарында тергеуші лауазымынан бастады. Жас заңгер Жүсіп Баласағұнның «Әділеттің жолын қу, шыншыл бол» деген сөзін алдағы өмір жолына темірқазық етіп ұстана білді. Қызмет бабы бойынша оның алдына зәбір көріп, тағдыр тауқыметін тартқан талай жандар келді. Әр адамның тағдыры әр қилы, оны терең зерттеп, «Неліктен қиянат шекті?» деген сауалға жауап қайтару оңайға тимейді. Өз кәсібіне деген адалдық пен қажырлы еңбектің арқасында Елекең қызмет жолында сатылай өсіп, аға тергеуші, тергеу бөлімінің бастығы, облыс прокурорының көмекшісі, аудан прокуроры лауазымына дейін өсті.

«Өмір-өзен» деп айтып отыратын қариялардың сөздерін Елемес жас кезінде жиі естіп,

ойға шоматын. Адамның өмірі бейнебір ағып жатқан өзенге ұқсас. Оның асау толқыны мен дүлей сәттері адамды адастырып кетуі де гажап емес. Өмір-өзенде малтып кетпей, алға қарай құлаш сермеп, жүзе білу маңызды. Елекең сан мәрте бұған көз жеткізіп, өмір мектебіен оқып-үйреніп, тәлім-тәрбие алды.

Аға тергеуші қызметінде жүргенде талай адамның тағдырына жауапкершілікпен қарап, мәселенің оң шешім табуына ықпал етті. Орынсыз зәбір көрген жандардың құқығын қорғау үшін сан рет басшыларымен сөзге де келіп қалғаны есінде. Аға тергеуші

болған соң оған үнемі өңірдегі күрделі әрі қиын істер тапсырылатын.

Еңбек сүйгіш, үнемі ізденісте жүретін азамат өз мамандығының қыр-сырын осындай қиын тапсырмаларды орындай жүріп үйреніп, шыңдалды. Талай күрделі істерді ақырына дейін жеткізе білді. Өзінің кәсіби біліктілігінің арқасында 20 жыл табан аудармастан Оңтүстік Қазақстан облыстық прокуратура-сында еңбек етті.

1993 жылы Елеместің іскерлігі мен қайсарлығын, табандылығын көрген жоғарыдағылар Бас прокуратураға қызметке шақырды. 1994 жылы ол Бас прокуратураның Орталық аппаратына аса маңызды істер бойынша тергеуші ретінде қызметке келді. Бұл қызметте де ерекше көзге түсе білді. Елекең қай ортада болмасын өз ісіне аса





жауапкершілікпен қарайды. Әрдайым адалдық пен әділдік қағидатын берік ұстанады.

1998 жылы Президент Жарлығымен Елемес Мылтықбаев Оңтүстік Қазақстан облысы Сайрам аудандық сотының судьясы болып тағайындалды. Құқық саласындағы бай тәжірибесін пайдаланып, судья ретінде әділеттің салтанат құруына сүбелі үлес қоса білді. Бұл жауапты қызметте болған төрт-бес жылда талай күрделі қылмыстық істердің оң шешілуіне ықпал жасады. Түрлі этнос өкілдері топтасқан аудандағы ауыр және аса ауыр қылмыстық істер бойынша сот процестерін өткізді. Осы қызметте 2002 жылға дейін қызмет жасаған соң Алматы қаласына ауысып, судьялық қызметін жалғастырды. Осылайша, сол жылы Алматы қаласындағы Әуезов аудандық сотының судьялығына тағайындалды. Құқық саласының майын ішіп, жілігін шаққан білікті судья 2010 жылға дейін Алматыда қызмет етті. Құдайға шүкір, бүгінде өсіп-өнген әулеттің бас иесі әрі сүйікті атасы.

Адам өміріндегі ең бір күрделі де, жауапты белес – өмірлік мамандық таңдау, өзіңді, отбасыңды асырайтын кәсіптің кілтін ұстау. Осындай сыннан мүдірмей өтіп, құқық қорғау саласы мен сот жүйесіне саналы ғұмырын арнаған Елемес өзінен кейінгі заңгерлерге үлгі тұтар тұлғаға айналды.

Бүгінгі таңда Елекең – отставкадағы полковник. Елемес абырой биігінен көрінсе, бұл жолда жан жары Қанышаның сіңірген еңбегі зор. Екеуін Алла қосқан. Екеуі бірін-

бірі толықтырып отырады. Қанышаның тез тіл табысқыш мінезінен болар достары өте көп, қай ортада болсын өзін жақсы қырынан таныта алатын, кімнің болса да көңіл-күйін көтеріп, әзілімен өзіне баурап алатын қасиеті бар. Сондықтан оның айналасында ақылдасып, ой бөлісер жандар жетерлік.

Есімі елге белгілі, құрметке бөленген заң саласының кәсіби майталманы Елекеңнің ұлы мен қызы да әке жолын қуған. Ұлы Қанат – Шымкент қаласы Абай аудандық сотының судьясы, ал қызы Әсем – Алматы қаласындағы кәмелетке толмағандар істері жөніндегі мамандандырылған ауданаралық сотының бас маманы. Олар әке аманатын арқалап жүрген, өз ортасында, ұжымында сыйлы, білікті жандар.

«Әке көрген оқ жонар» демекші, ұл-қызының, немерелерінің тәрбиесіне, білімі мен біліктілігінің артуына ұдайы көңіл бөлетін Елекең бақытты әке. Құқық саласындағы ұзақ жылғы қызметі мемлекет тарапынан еленіп, бірқатар марапаттарға да ие болды.

Елінің ертеңіне бей-жай қарай алмайтын, бүгінде асқаралы 65 жастың шыңына шыққан әріптесіміз Елемес Мылтықбаевты судьялар қауымдастығы атынан құттықтай отырып, деніне саулық, отбасына амандық пен баянды бақыт тілейміз!

**Қазақстан Республикасы  
судьялар қауымдастығының атынан  
Серік Байбатыров**



В декабре 2016 года Центрально-Казахстанская Академия прошла международную институциональную и специализированную аккредитацию в институте Аккредитации, сертификации и обеспечения качества

ACQUIN, Германия



В 2015 году выдан сертификат на систему менеджмента качества (СМК), подтверждающий соответствие СМК требованиям международного стандарта.



В 2016 году Центрально-Казахстанской Академии выдано свидетельство об институциональной (национальной) аккредитации (IA № 0073 от 07.06.2016).

## ЦЕНТРАЛЬНО-КАЗАХСТАНСКАЯ АКАДЕМИЯ

### ЮРИДИЧЕСКИЙ И ФИНАНСОВО-ЭКОНОМИЧЕСКИЙ ФАКУЛЬТЕТЫ



ЦЕНТРАЛЬНО-КАЗАХСТАНСКАЯ АКАДЕМИЯ (ЦКА) ЯВЛЯЕТСЯ ОДНИМ ИЗ КРУПНЫХ УЧЕБНО-МЕТОДИЧЕСКИХ И НАУЧНО-ИССЛЕДОВАТЕЛЬСКИХ ЦЕНТРОВ В ЦЕНТРАЛЬНОМ КАЗАХСТАНЕ И ВЕДУЩИМ ВУЗОМ РЕГИОНА.

Золотая медаль «Безупречная деловая репутация»



Награда «Европейское качество»

Обучение ведется на основе лучших традиций классического образования с применением инновационных методик. Подготовка осуществляется по 18 специальностям бакалавриата и 5 магистратуры. В 2012 году Академии выдана бессрочная лицензия на право осуществления образовательной деятельности по высшему и послевузовскому образованию (№0142755 от 11.06.2012, серия АБ).

По результатам финансово-экономического рейтинга предприятий Республики Казахстан Академия была удостоена медали и национальных сертификатов с присвоением звания «ЛИДЕР ОТРАСЛИ 2015».



КАК НАС НАЙТИ:  
Приемная комиссия:  
г. Караганда, ул. Пичугина, 259,  
тел.: 8(7212) 47-50-69.

WWW.C-K-A.KZ



**НАШ ДИПЛОМ ГАРАНТИЯ УСПЕШНОЙ КАРЬЕРЫ!**





## НАШИ ПРЕИМУЩЕСТВА

- Гибкая, доступная ценовая система оплаты за обучение;
- Современная техническая база:
  - учебные аудитории;
  - кабинет криминалистики;
  - компьютерные классы;
  - интернет классы с технологией дистанционного обучения;
  - зал судебных заседаний;
  - лингфонные кабинеты;
  - конференц-зал;
  - спортивный зал;
  - спортивные площадки;
  - общежития;
  - зона отдыха в Каркаралинске;
- -обучения по программе подготовки офицеров запаса
- Продолжение обучения в магистратуре и аспирантуре в зарубежных ВУЗах;
- Стажировка в государственных учреждениях, крупных компаниях и за рубежом.

## ТРУДОУСТРОЙСТВО ВЫПУСКНИКОВ

*Наши выпускники могут работать в:*

- Правоохранительных органах;
- Исполнительных органах;
- Налоговой и банковской системах;
- Сфере образования;
- Консультационных и аудиторских фирмах;
- Средствах массовой информации;
- Сфере международных связей;
- Судебной системе;
- Органах прокуратуры и др.

## МАГИСТРАТУРА

(научно-педагогическая)

- Юриспруденция
- Экономика
- Филология
- Иностранная филология
- Казахский язык и литература

**Вступительные экзамены: иностранный язык и по специальности**

ISSN 1999-4184



9 771999 418008

## БАКАЛАВРИАТ

Подготовка осуществляется по 18 специальностям:

### Юридический факультет

- Юриспруденция  
профилирующий предмет - Всемирная история

### Финансово-экономический факультет

- Финансы
  - Экономика
  - Учет и аудит
  - Государственное и местное управление
  - Дизайн
- профилирующий предмет - география

### Факультет языка и перевода

- Переводческое дело
  - Иностранная филология
  - Иностранный язык (два иностранных языка)
- Профилирующий предмет - английский язык
- Казахский язык и литература
- профилирующий предмет - казахская литература

### Факультет Педагогики и социальной работы

- Информатика
  - Информационные системы
- профилирующий предмет - физика
- Психология
  - Педагогика и психология
  - Дефектология
  - Педагогика и методика начального обучения
- профилирующий предмет - биология
- Химическая технология орг.веществ
- профилирующий предмет - химия
- Социальная работа
- профилирующий предмет - география

### Перечень необходимых документов

- документ об образовании (оригинал, копия) ;
- фото 3\*4- 6 шт;
- мед.справка формы 086-у;
- сертификат ЕНТ или КТА;
- копия удостоверения личности;
- скоросшиватель;
- конверт с марками по Казахстану - 3 шт.
- копия прививочной карты (для очного обучения)

### Перечень необходимых документов

- документ о высшем образовании с приложением (оригинал, копия);
- личный листок по учету кадров;
- документ, подтверждающий трудовую деятельность;
- фото 3\*4 - 6 шт.

Формы обучения: очная, с применением дистанционных технологий, заочная  
Сроки обучения: 2,3,4 и 5 лет