

ЗАҢГЕР

ҚАЗАҚСТАН РЕСПУБЛИКАСЫНЫҢ ҚҰҚЫҚ ЖАРШЫСЫ
ВЕСТНИК ПРАВА РЕСПУБЛИКИ КАЗАХСТАН

РЕДАКЦИЯЛЫҚ КЕҢЕС РЕДАКЦИОННЫЙ СОВЕТ

Байбатыров Серік Кәтенұлы

Қазақстан Республикасы Судьялар одағының
төрағасы, Председатель Союза судей Республики
Казахстан

Дауылбаев Асқат Қайзоллаұлы

Қазақстан Республикасының Бас Прокуроры
Генеральный Прокурор Республики Казахстан

Имашев Берік Мәжитұлы

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 РК

Рогов Игорь Иванович

Қазақстан Республикасы Конституциялық Кеңесінің
Төрағасы
Председатель Конституционного Совета РК

Сәрінжіпов Аслан Бәкенұлы

Қазақстан Республикасының Білім және ғылым
министрі
Министр образования и науки Республики Казахстан

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 іс жүргізу»
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

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

ҚҰРЫЛТАЙШЫ

«Қазақстан Республикасы Судьялар Одағы» РҚБ

ШЫҒУЫ ТУРАЛЫ МӘЛІМЕТТЕР

Жауапты редактор
А. Беркімбаева
Журналистер: Т. Миrows, Ш. Рахимов, А. Сатыбалдиева және беттеуші: И. Брюханова
Редакцияның мекенжайы:
Алматы қ., Шаялипин к-сі, 13/19

«VEDA PRESS»

баспаханасында басылды
Алматы қаласы,
Абай данғ., 68/74, 202 оф.
тел. +7(727) 277 54 54

Төруге берілген күні

10.03.2015 ж.

А-4 форматы

қағазы жылтыр,

офсеттік баспа,

Таралымы: 3803 дана

№ 279 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

ООО «Союз судей Республики Казахстан»

ВЫХОДНЫЕ ДАННЫЕ

Ответственный редактор

А. Беркімбаева.

Журналисты: Т. Миrows, Ш. Рахимов, А. Сатыбалдиева

Дизайн и верстка

И. Брюханова.

Адрес редакции: 050050

Республика Казахстан.

г. Алматы, ул. Шаяпина д.13/19

Тел. 8-701-785-1961.

Материалы присылать

по адресу: zanger-press@mail.ru

Отпечатано в типографии

ТОО «VEDA PRESS».

Адрес: пр. Абая 68/74, оф. 202,

тел. +7(727) 277 54 54

Сдано в печать: 10.03.2015

Формат А-4

Бумага мелованная,

печать офсетная, 5,5 п.л.

Тираж: 3803 экз.

Заказ № 279

Мазмұны

Ресми бөлім

Жоғарғы Сот Мемлекет басшысының «Заң үстемдігін қамтамасыз ету» бағытындағы тапсырмаларын іске асыруға кірісті 4

Қазақ хандығына 550 жыл

Бағлан МАҚҰЛБЕКОВ

Билер соты – қазақ ұлттық сот жүйесінің негізі 8

Мұратғали ӘКЕТАЙ

Қазақ халқының дәстүрлі сот жүйесінің ерекшеліктері 12

Елдос ЖУМАКСАНОВ

У истоков степного права 16

Сот жүйесі

Марат САБЫРБАЕВ

Жүйелі даму – жетістіктің кепілі 18

I ТАРАУ. ҚЫЛМЫСТЫҚ ПРОЦЕСС

Нұрмұхаммат АБИДОВ

Есірткі, психотроптық заттармен, сол тектестермен, прекурсорлармен байланысты заңсыз әрекеттер үшін қылмыстық жауаптылық туралы..... 21

Ляззат ИЛЬЯСОВА

Адам өлтіру істерін саралау бойынша сот тәжірибесі 23

Владимир ШАКУН

Отправление правосудия по уголовным делам в свете новых изменений в законодательстве 27

Зарема ХАМИДУЛЛИНА

Қылмыстық істер бойынша сот билігін жүзеге асырудағы апелляциялық өндірістің ерекшеліктері мен құқықтық негіздері 29

Ахметкали МУЛДАГАЛИЕВ

Правовые аспекты применения медиации..... 32

II ТАРАУ. АЗАМАТТЫҚ ПРОЦЕСС

Дуйсен ТУМАБЕКОВ

К вопросу о досрочном возврате банковского займа с вознаграждением и его последствиях 35

Жанна АЛИШЕВА

Проблемные вопросы, возникающие при рассмотрении гражданских дел по государственным закупкам 39

Мазмұны

Турсын УРАЗОВА Проблемы и вопросы, связанные с применением нового Закона «О реабилитации и банкротстве»	43
Шолпан МАНЖУЕВА Освобождение имущества от ареста	46
Жанар КЕНЖЕБАЕВА Заочное производство и заочное решение	50
Фархат БОЛАТҰЛЫ Судебная практика по делам о защите права собственности на жилье	54
Айкен ИСМАГУЛОВ Новая глава в ГПК «Мировое соглашение»	59
Мадина ДАВЛЕТОВА На пути к перемирию	63
НӨМІР ТАҚЫРЫБЫ ЮВЕНАЛДЫ ӘДІЛЕТ: ӨЗЕКТІ МӘСЕЛЕЛЕР Жұмабай ӨБІШЕВ Жасөспірімдерді оң арнаға бұру – басты міндет	65
Айжан МАНАХОВА Особенности рассмотрения гражданских дел по усыновлению (удочерению) ювенальными судами	68
Жанаргуль АЛПЫСБАЕВА Ответственность по административным правонарушениям, посягающим на права несовершеннолетних	71
Альмира ТАНАБАЕВА Иск на отцовство	74
Айбек АБУ Преступления против несовершеннолетних	76
Адильбек ДЮСЕБАЕВ Вопросы, возникающие при рассмотрении гражданских дел о лишении и ограничении родительских прав	79
Ринат ҚҰСАЙЫНОВ Ювеналды соттағы психологтың процессуалдық тұлға ретіндегі кәсіби құзыреттілігі	81



Жоғарғы Сот Мемлекет басшысының «Заң үстемдігін қамтамасыз ету» бағытындағы тапсырмаларын іске асыруға кірісті

2015 жылғы 12 мамыр күні Қазақстан Республикасы Президентінің жанындағы Орталық коммуникациялар қызметінде Мемлекет басшысы жариялаған 5 институционалдық реформаның «Заң үстемдігін қамтамасыз ету» деп аталатын екінші бағытын іске асыру бойынша жүктелген тапсырмалардың орындалу барысы туралы брифинг болып өтті. Брифинг судьяларды іріктеу жүйесін жетілдіру және оларға қойылатын біліктілік талаптарын арттыру, сондай-ақ инвестициялық соттарды құру тақырыбына арналды.

Іс-шараға Жоғарғы Соттың қылмыстық істер жөніндегі қадағалаушы сот алқасының төрағасы Абай Рахметулин, Жоғарғы Соттың азаматтық және әкімшілік істер жөніндегі қадағалаушы сот алқасының судьясы Нұржан Қайыпжан спикер ретінде қатысты.

Құрметті оқырмандар, сіздердің назарларыңызға А.Рахметулин мен Н.Қайыпжанның осы брифингте сөйлеген сөздерінің тезистерін ұсынып отырмыз.



ҚР Жоғарғы Сотының қылмыстық істер жөніндегі қадағалаушы сот алқасының төрағасы А.Ж. Рахметулиннің Қазақстан Республикасының Президенті жанындағы Орталық коммуникациялар қызметінде өткен брифингте сөйлеген сөзінің тезистері



Қайырлы күн, құрметті брифингке қатысушылар! Өткен жиырма жыл ішінде жүргізілген сот-құқықтық реформалардың нәтижесінде Қазақстан Республикасының сот билігі қалыптасты. Ол жеткілікті юрисдикцияға ие болды, заңды күші бар биліктің бір тармағы ретінде қоғамдық қатынастар субъектілерінің құқықтарын, бостандықтарын мен заңды мүдделерін қамтамасыз етуде.

Бүгінде соттар ел дамуына зор үлес қосуда. Соттың рөлі құқық үстемдігін сақтаудан көрінуде. Бір қарағанда қарапайым саналатын осы принцип мемлекетіміздің әлеуметтік-экономикалық және саяси дамуымен тығыз байланысты.

Нақты әрі орындалатын заңы жоқ елге инвесторлар келіп, қаржы салмайтыны белгілі. Егер өз мүддесі мен құқығын қорғауға сенімді болмаса, бизнес те дамымайды. Адамдардың жұмыс істеп, қозғалмайтын мүлік сатып алып, қаржы жинақтаудағы ең басты сенері заң мен сот болып табылады.

Тәуелсіздіктің алғашқы күнінен бастап Қазақстанда заң шығарушы, атқарушы және сот билігі деп ата-

латын биліктің үш тармағынан тұратын саяси жүйе қалыптасқанын атап өткен жөн.

Бұл принцип еліміздің Конституциясы мен егемендік туралы негізгі барлық құжаттарында айқын көрсетілген. Бұл – заманауи демократиялық мемлекетке тән жалпыәлемдік тәжірибе.

Биліктің аталған үш тармағы конституциялық тұрғыда тиісті құзыреттерге ие және іс жүзінде бір-бірінен тәуелсіз.

Өткен жылы соттарда 1 миллион 200 мыңнан астам істің қаралуы еліміздегі сот жүйесі қызметінің тиімділігін көрсетеді. Бұл ел азаматтарының өз құқықтары мен заңды мүдделерін сотта қорғауға басымдық беретінін білдіретін ең басты көрсеткіш болып табылады.

Добрый день, уважаемые участники брифинга!

Главой государства, Нурсултаном Абишевичем Назарбаевым, на XVI-м съезде партии «Нур Отан» озвучены пять институциональных реформ. Второй из них является обеспечение верховенства закона. В целях реализации поручений

в рамках данной реформы, Верховным Судом начата реализация проектов, направленных на обеспечение качественного кадрового состава судебного корпуса и создание благоприятного инвестиционного климата в стране.

Вначале хочу вкратце сказать о действующей системе отбора судей. Сегодня в судах работают 2606 судей. В прошлом году по поручению Президента судебный корпус был увеличен на 450 судей.

С 2001 года введен конкурсный отбор, который носит публичный и многоступенчатый характер. Судьи отбираются либо по итогам квалификационного экзамена, либо по итогам обучения в Институте правосудия при Академии государственного управления при Президенте. Кандидаты проходят публичное обсуждение в Общественных советах в регионах, включающих в себя представителей местной общественности и неправительственных организаций. Затем они рассматриваются Высшим Судебным Советом.

В то же время жизнь не стоит на месте. Требования к судебному корпусу постоянно повышаются. Сегодня наша страна активно развивается, общественные отношения, социально-экономические процессы усложняются и ускоряются, стоит задача по вхождению в 30 развитых стран. Поэтому вполне логично, что суды и судьи должны соответствовать самым высоким требованиям.

У нас уже есть определенные наработки по совершенствованию системы отбора судей. В настоящее время ведется их практическая проработка. Здесь очень многое зависит от сопутствующих вопросов – финансово-экономические расчеты, изменение законодательства. Хотел бы подробнее остановиться на некоторых из них.

ПЕРВОЕ.

Подготовка кадрового резерва в магистратуре Института правосудия.

Верховный Суд убежден, что именно специализированное обучение позволит значительно улучшить качество будущих судей.

Однако на сегодняшний день результатом обучения в Институте правосудия является лишь получение степени магистра права. Магистрант, окончивший обучение, сдает квалификационный экзамен

на должность судьи по своему желанию. Магистр может, но не обязан участвовать в конкурсах на занятие вакантных должностей судей.

Это неправильно. Мы считаем, что основной задачей специализированной магистратуры должна быть подготовка высокопрофессионального резерва для судебной системы. Ее конечной целью должно стать зачисление в кадровый резерв, а участие в конкурсах на занятие вакантных должностей судей обязательным.

Таким образом, результатом обучения в магистратуре должен стать выпуск кандидата в судьи. Эта практика успешно реализуется во Франции.

При этом, предлагаем поддерживать рекомендацию ОЭСР о переподчинении Института правосудия Верховному Суду.

Основопологающим в вопросе усиления квалификационных требований к кандидатам в судьи становится внедрение следующего алгоритма подготовки будущего судьи в специализированной магистратуре:

- 1) 21-22 года – получение высшего юридического образования;
- 2) 22-25 лет – работа в судах (3 года);
- 3) 25-27 лет – поступление на учебу в Институт;
- 4) 28-29 лет – участие в конкурсе, назначение на должность судьи с испытательным сроком от 1 года до 3 лет;
- 5) 30-32 года – Указ Президента о назначении на должность судьи.

При сдаче квалификационного экзамена на должность судьи в специализированной магистратуре ввести обязательное психологическое тестирование.

ВТОРОЕ.

Ужесточение квалификационных требований, предъявляемых к кандидатам в судьи.

Нуждается в пересмотре порядок сдачи квалификационного экзамена. За основу может быть принят опыт Германии, где подготовка судей представляет собой многоэтапную сдачу письменных экзаменов и практическое обучение. В частности, предлагается рассмотреть вопросы введения на законодательном уровне института рекомендаций, тестирования на знание госу-

дарственного языка (по аналогии с отбором кандидатов в корпус «А»), усовершенствования квалификационного экзамена путем включения задач (кейсов), для оценки способностей к правоприменительной деятельности.

Предлагается ввести годичный испытательный срок для лиц, рекомендованных на должность судьи. По истечении этого срока вопрос о назначении на должность судьи на постоянной основе, в соответствии с международными стандартами, должен решаться Высшим Судебным Советом, на основе заключения Судебного Жюри.

В качестве кардинальной меры предлагается рассмотреть вопрос о введении системы периодической профессиональной оценки деятельности судей. При этом исключается аттестация всех действующих судей, как разовая акция. Речь идет о наделении Судебного Жюри функцией по оценке профессиональных качеств судьи один раз в 5 лет, за исключением судей, имеющих судейский стаж более 15 лет, а также в случаях участия судьи в конкурсе на должность судьи вышестоящего суда, председателя суда или судебной коллегии.

Проект изменений и дополнений в Конституционный закон «О судебной системе и статусе судей» по вопросам совершенствования порядка назначения на вышестоящие судейские должности, введения института карьерного планирования судей на принципе меритократии, в стадии разработки.

ТРЕТЬЕ.

Прохождение стажировки на должность судьи.

Необходимо разработать отдельный Государственный стандарт подготовки кандидатов в судьи в специализированной магистратуре, увеличить количество кредитов, выделяемых на прохождение практики за счет сокращения теоретической подготовки магистрантов. Предлагаемый срок практики в судах – 1 год. В течение этого времени магистрант будет помощником судьи и выполняет все функции судьи без права подписи судебных актов.

В текущее время действует порядок, при котором прохождение стажировки не влечет оставления стажером-кандидатом в судьи основного места работы. Мы планируем

ем изменить его, то есть стажировка будет осуществляться с отрывом от основного места работы стажера (освобожденная стажировка). Это необходимо сделать для более полного изучения специфики работы судов, приобретения практических навыков, эффективного использования времени кандидата и руководителя стажировки.

Второй год обучения должен представлять собой практическую составляющую – стажировку в судах, по месту жительства.

Стажировка кандидатов в судьи, сдавших квалификационный экзамен, должна проводиться на постоянной основе, с выплатой 70% должностного оклада судьи районного суда. Для оптимального использования бюджетных средств на основе анализа динамики текучести судейских кадров проводится расчет количества кандидатов, принимаемых ежегодно на стажировку в суды. Должна быть использована система квот при распределении численности стажеров между районными судами, с учетом их прогнозной потребности в кадрах.

ЧЕТВЕРТОЕ.

Дальнейшее повышение ответственности действующих судей.

Для этого предлагается реформировать институт их дисциплинарной ответственности, разграничив полномочия дисциплинарного органа и органа, определяющего профессиональную квалификацию судей. В качестве одной из моделей прорабатывается создание в составе Судебного Жюри дисциплинарной и квалификационной комиссий, сохранив действующую централизованную процедуру дисциплинарного производства.

Следует отметить, что рассмотрение вопросов дисциплинарной ответственности судей единым республиканским органом значительно укрепило независимость судей от судебного руководства, обеспечило единообразный подход к оценке их деятельности.

Одновременно совместно с Союзом судей прорабатывается предложение об усилении ответственности судей за соблюдение профессиональной этики, в плане совершенствования как предъявляемых к судье требований, так и процедур привлечения судьи к ответственности за их нарушение.

ПЯТОЕ.

Совершенствование работы с кадровым резервом на вышестоящие судейские должности.

В целях обеспечения подбора качественного и профессионального состава на руководящие судейские должности в Верховном Суде действует республиканская комиссия по кадровому резерву председателей областных и приравненных к ним судов, судей Верховного Суда. В областных и приравненных к ним судах действуют областные комиссии по кадровому резерву на должности председателей судебных коллегий, председателей районных и приравненных к ним судов.

Кандидаты зачисляются в кадровый резерв на добровольной основе при положительном решении соответствующей комиссии и пленарного заседания.

Сводный список кадрового резерва формируется республиканской комиссией. Срок нахождения судьи в кадровом резерве не ограничивается, однако дважды в год сводный республиканский список кадрового резерва пересматривается с учетом перемещений судей и по иным причинам, влияющим на возможность их нахождения в кадровом резерве.

Вместе с тем, мы планируем повысить эффективность работы с кадровым резервом всех уровней судебной системы, с тем, чтобы он на деле стал гарантом карьерного роста судей, добросовестно исполняющих служебные обязанности. В основу этой работы ляжет соблюдение принципа меритократии, направленного на обеспечение отбора наиболее достойных кадров. Особое внимание будет уделено совершенствованию системы профессиональной подготовки и повышения квалификации лиц, состоящих в резерве.

Будут изменены подходы к формированию и организации работы самой комиссии по кадровому резерву. В будущем будет формироваться также резерв судей областных и приравненных к ним судов.

ШЕСТОЕ.

Повышение эффективности мер, принимаемых в работе по выявлению и профилактике коррупционных рисков.

Нами будет разработан комплекс мер, принимаемых в работе

по выявлению и профилактике коррупционных рисков, включающая:

- диагностику морального состояния кадрового состава судов (проведение исследований (преимущественно методом анонимного анкетирования судей, работников, заявителей) не реже одного раза в год);

- использование результатов социологических исследований, проводимых в судебной системе;

- использование результатов внутреннего финансового контроля;

- экспертизу обращений граждан с точки зрения наличия сведений о фактах коррупции и проверки наличия фактов, указанных в них;

- диагностику административных функций руководящего состава судов.

ҚР Жоғарғы Сотының судьясы Н.Ү. Қайыпжанның Қазақстан Республикасының Президенті жанындағы Орталық коммуникациялар қызметінде өткен брифингте сөйлеген сөзінің тезистері



Қайырлы күн, құрметті брифингке қатысушылар!

Ел басшылығы Қазақстанда бизнесті дамыту және инвестициялық ахуалды жақсарту мәселесіне ерекше назар аударып отырғаны белгілі.

Азаматтардың, инвесторлардың, бизнес құрылымдардың құқықтары мен мүдделерін қорғаудың тиімді және қолжетімді механизмі эконо-

миканың және бизнестің тұрақты және ілгері дамуының кепілі болып табылады.

Сот жүйесі өз кезегінде заңнаманы жетілдірудің Қазақстан Республикасының 2010 жылдан 2020 жылға дейінгі кезеңге арналған құқықтық саясат тұжырымдамасында, Президенттің Республика судьяларының VI съезінде берген тапсырмаларында және бірқатар стратегиялық құжаттарда көрсетілген негізгі бағыттарын іске асыру бойынша шаралар қабылдауда.

Добрый день, уважаемые участники брифинга!

Глава государства на XVI съезде партии «Нур Отан» поставил перед государственными органами и судебной системой пять задач, одной из которых является обеспечение верховенства закона.

Верховенство закона осуществляется в первую очередь путем реформирования органов судебной системы.

Верховным Судом системно проводится соответствующая работа по упрощению отправления правосудия, обеспечению доступности и открытости деятельности судов, повышению качества защиты прав, свобод и законных интересов граждан и юридических лиц. Одной из мер в данном направлении является разработка проекта Гражданского процессуального кодекса Республики Казахстан в новой редакции.

Верховным Судом предварительно осуществлен анализ судебных споров, проведены консультации с экспертами и членами Совета иностранных инвесторов.

Проектом Кодекса вводится специализация судов по рассмотрению инвестиционных споров. Проводятся мероприятия по обсуждению проекта Гражданского процессуального кодекса, в рамках которых данный вопрос поддерживается как представителями бизнес-сообщества, так и государственными органами, регулирующими правоотношения в данной сфере.

С учетом сложившихся реалий, в том числе финансовых возможностей государства, в реализацию поручений Главы государства, отмеченных в Послании народу Казахстана от 11 ноября 2014 года «Нұрлы жол – Путь в будущее»

в проекте Кодекса представлена переходная модель судопроизводства по инвестиционным спорам. Она предусматривает создание инвестиционной коллегии в Верховном Суде и выделение специализированного состава в суде города Астаны.

Предполагается, что в создаваемой коллегии Верховного Суда будут рассматриваться споры с участием крупных инвесторов, а споры с участием остальных инвесторов будут рассматриваться специализированным составом суда города Астаны.

Эта модель также позволяет обеспечить участие зарубежных экспертов в рассмотрении инвестиционных споров.

Вместе с тем, в целях дальнейшей специализации правосудия прорабатывается рассмотрение вопроса о создании Специализированного инвестиционного суда по рассмотрению споров с участием инвесторов и участников финансового центра Астаны, в статусе суда, приравненного к областному.

В Верховном Суде – образовать коллегию по инвестиционным спорам, в качестве суда апелляционной инстанции.

Для обеспечения оперативности правосудия, постановления апелляционной судебной инстанции должны быть определены окончательными и не подлежащими оспариванию в кассационном и надзорном порядке.

Указанное позволит обеспечить независимую судебную систему по спорам участников Финансового центра Астаны и инвестиционным спорам, с собственной юрисдикцией на принципах английского права.

Предполагается, что такой суд будет действовать на основе собственного Регламента, что позволит внедрить в Казахстане новые подходы к разрешению коммерческих споров (с вопросами состязательности, подготовки дел к разбирательству и т.д.).

Безусловно, в рамках проработки вопроса создания такого суда, и в том числе вопроса о его составе, нами изучается наиболее успешный международный опыт в данном направлении, к примеру, таких развитых стран, как Объединенные Арабские Эмираты (Дубай), Сингапур, Великобритания и т.д.

Тем не менее, актуальна и та модель, которая представлена в проекте новой редакции ГПК, одобренном во втором чтении Мажилисом Парламента. Такую модель мы полагаем переходной, как я упоминал выше, она предлагалась с учетом сложившихся реалий, в том числе финансовых возможностей государства.

Елімізде 2001 жылдан бері кезең-кезеңімен соттарды мамандандыру жұмысы жүргізіліп келеді, нәтижесінде Мамандандырылған ауданаралық экономикалық соттар, Мамандандырылған ауданаралық әкімшілік соттар, Мамандандырылған ауданаралық қылмыстық соттар, Кәметке толмағандар істері жөніндегі мамандандырылған ауданаралық соттар құрылып, сот әділеттілігін атқаруда тиімді жұмыстар жасап келеді.

Жыл сайын экономикалық соттарға түсіп жатқан талап-арыздар санының артуы еліміздегі кәсіпкерліктің жоғары деңгейде дамып келе жатқанының, мемлекетіміздің кәсіпкерлікті дамыту үшін қажетті шаралардың барлығын жасап отырғанын айғақтайды. Жоғарғы Сот 2014 жылдың екінші жартыжылдығында экономикалық соттардың жұмысына қатысты бизнес субъектілерінің пікірін білу мақсатында әлеуметтік сауалнама жүргізді. Зерттеу нәтижесі бойынша экономикалық соттарда істері қаралып жатқан кәсіпкерлер бұл соттардың жұмысын жақсы жағынан бағалап, жауап берген респонденттердің 84,6 пайызы істерінің сапалы және уақытылы қаралып жатқанын, экономикалық соттардың судьяларының кәсіби деңгейінің жоғары екендігін атап көрсеткен.

Бұл көрсеткіштер бүгінгі күннің өзінде инвесторларға қатысты даулардың соттарда уақытылы және жоғары деңгейде қаралып жатқанын көрсетеді.

Жалпы, елімізде бизнес жүргізу үшін жағымды жағдайлар жасаудың аса маңыздылығын атай отырып, инвесторлардың құқықтарын қорғаудың ұсынылып отырған механизмдері біздің мемлекетіміздің инвестициялық ахуалына және инвесторлардың отандық сот жүйесіне деген сеніміне оң әсерін тигізеді деп сенеміз.



Бағлан МАҚҰЛБЕКОВ
Қазақстан Республикасы
Жоғарғы Сотының судьясы



БИЛЕР СОТЫ – ҚАЗАҚ ҰЛТТЫҚ СОТ ЖҮЙЕСІНІҢ НЕГІЗІ

Ұлық сөз басын сөз құдіреті мен заң құдіретін сақтап қалған дана халқымыздың кемеңгерлігінен бастағым келеді. Содан болса керек, талай уақыт сынынан, өмір өткелдерінен, тар жол, тайғақ кешуден аман-есен өтіп, бүгінгі Тәуелсіздікке қол жеткізіп отырмыз.

Биылғы жылы республикамызда саяси және тәрбиелік маңызы жоғары, бірнеше айтулы тарихи шаралар, атап айтқанда Қазақ хандығының құрылғанына 550 жыл, Ұлы Отан соғысының жеңіспен аяқталғанына 70 жыл, Қазақстан Республикасы Конституциясының қабылданғанына және Қазақстан халқы Ассамблеясының құрылғанына 20 жыл толуына орай мерейтойлар аталып өтілуде.

Ендеше қол жеткен жетістіктерімізді саралай келе, өткен жылдардың, ғасырлардың тағылымдарынан тәжірибе жинақтап, халқымыздың қанына сіңген асыл қасиеттеріне тағы бір жүгініп көрейікші.

Зер салып қарасақ, жоғарыда аталып өткен шаралардың әр

дәуірде, әр ғасырларда орын алғанына қарамастан, осы оқиғалардың түп-тамырында ортақ сарын, ортақ мазмұн, ортақ қуаныш пен ортақ қасірет жатқан сияқты.

Олардың алдыңғы легіне алты Алаш қазақ халқының замана күйіне айналған тарам-тарам тағдырын жатқызуға болады.

Келесі кезекте тәңірдің сан түрлі сындарынан сүрінбей өткен, «өліспей беріспеген», кіндік қаны тамған жерінің бір уыс топырағы мен бұлағының бір тамшы суын тұмарындай тәу еткен, ұрпағының болашағы үшін «бастарын бәйгеге тіккен» батыр бабаларымыз бен ақ жаулықты аналарымыздың ақылдылығы мен қайсарлығына қайран қаласың.

Үшіншіден, Алтай мен Атыраудың арасын алып жатқан алып аймақтың, қазақ жерінің киесін қастерлемейтін, құрметтемейтін, сүйінбейтін бірде-бір қазақтың баласы жоқ шығар.

Жұмақ жерімнің топырағы мен тасы тоңғанда мамықтай төсек бол-

ды, Жер Ананың ыстық құшағы бойға күш-қуат, нәр берді, өзекті талдырмай асырады, қамыққанда қорған болды, сағынғанда арман болды.

Ерен жаратылған елімнің қасиетін ешкім аттап өте алмады. Тереңі тұңғиық зұлымдық пен қара тастай қасірет қасиетті халқымның сағын сындыра алмады, бағына таласа алмады. Қасиет деп аталатын құдіретке қарсы шапқан қаралы тобырдың әрекеттерінен ештеңе шықпады, маңдайлары тасқа тиіп, әділеттіліктің жазасына ұшырады.

Жиырма бірінші ғасырды Қазақстан толағай табыстармен қарсы алды. Осы бір мерекелі жылы, берекелі заманда өткенімізге тағы бір назар салып, ой қорытып көрейікші.

Қазақ мемлекетінің, қазақ ұлтының қай дәуірде, қай ғасырда қалыптасқанын дәлелдеу мен айқындауды ғалым, оқымысты бауырларымыздың еншісіне қалдыра отырып, тамыры тереңде жатқан ұлттық тарихымыздың кейбір кезеңдерінен ғибрат алсақ игі.

Көсіліп жатқан кең даламыз шежірелі тарихтың, қазақ халқы басынан кешірген аумалы-төкпелі оқиғалардың куәгері іспетті. Тайға таңба басқандай бір ақиқат – әрбір елдің, әрбір ұлттың өзіндік тарихы, өзге жұртқа ұқсамайтын тағдыры болады.

Ресми деректерге сәйкес, Қазақ хандығының құрылуы 1465-1466 жылдардан бастау алады.

Тарих тағылымына зер салатын болсақ, XV ғасырдың 50-ші жылдарының аяқ кезеңдерінде қазақтың біртуар ұлдары Керей мен Жәнібек бабаларымыз атақты Әбілқайыр ханнан бөлініп шығып, бұрынғы Моғолстан, қазіргі Жетісу жерінде Қазақ хандығын, яғни алғашқы Қазақ мемлекетінің іргетасын қалаған екен.

Ең алғашқы бастауларын сонау біздің дәуірге дейінгі V-III ғасырлардағы сақтардың, ғұндардың тайпалық одақтарынан, Қаңлы және Үйсін мемлекеттерінің, Ұлы (бірінші) Түрік қағанатының, Батыс түрік қағанатының, Шығыс Түрік (екінші) және Түргеш қағанаттарының, Қарлұқ, Оғыз, Қараханид, Дешті Қыпшақ, Хорезмшах мемлекеттерінен бастау алатын, ондаған ғасырлар бойы рулар, тайпалар дәрежесінде дәуір кешкен, талай зобалаң мен қақтығыстарды, соның ішінде Моңғол шапқыншылығын басынан кешірген Ұлт пен ұлысымыз осыдан, шамамен 550 жыл бұрын алғаш рет мемлекет ретінде таныла бастаған.

Орта ғасыр кезеңінде Қазақ мемлекеттілігінің құрылуы мен дамуы қазақ этносының тұтастығының сақталуына және нығаюына үлкен есер етті.

Қазақ халқының бөлшектенуі мен бытыраңқылық кезеңінің аяқталуы Керей мен Жәнібек бабаларымыз құрған Қазақ хандығының өмірге келуімен тығыз байланысты.

Мемлекет болғаннан кейін оны басқарудың тиімді құрылымы, ішкі және сыртқы саясатты жүргізудің жолдары аталған мемлекеттің өзіндік ерекшеліктеріне сай жалғасын тауып жатты.

Назар аударатын жағдай, шамамен XVII ғасырдың аяғында қазақтардың дәстүрлі құқық нормалары толықтырылып, белгілі бір жүйеге келтіріліп, жинақталды. Тәуке ханның билік етуі кезеңінде құрастырылған бұл заңдар жинағы

Би деген кім, оның тұлғасы мен табиғатында қандай ерекше қасиеттер бар, бірнеше ғасырлар өтсе де әулие бабаларымыздың есімдері мен істерінің тарих беттерінен жойылып кетпеуінің қандай құпиялары бар деген мәселе, әрине, терең толғануды, зейін қойып зерделеуді қажет етеді. Қазақ хандығының, қазақ мемлекетінің құрылымында, мемлекеттік басқару жүйесінің қалыптасып, әрмен қарай дамуында басқарудың бір тетігі ретінде билер соты үлкен рөл атқарды деп, зор сеніммен айта аламыз

тарихта «Жеті Жарғы» деген атпен белгілі.

Кейбір ғылыми әдебиеттерде аталған заңдар жинағын «Тәуке ханның жинақтары» немесе «Тәуке ханның заңдары» деп те атайды.

Тарихи аңыз бойынша Тәуке хан Күлтөбе шатқалына үш жүздің билері мен өкілдерінің бастарын қосып, Қасым мен Есім хандардың кезіндегі қазақ қоғамының патриархалды-феодалдық құқықтарын, әдет-ғұрып ережелерін «Жеті Жарғы» деген атпен белгілі нормаларға біріктірген деседі.

Мемлекеттің құрылымы туралы мәселеге қайта оралатын болсақ, «Жеті Жарғы» заңдарына сәйкес, ең жоғарғы мемлекеттік билік хан қолында болуға тиіс.

Хан жоғарғы соттың қызметін де атқарып, салық салу тәртібін жариялайтын болған.

Қазақ хандығы құрылғаннан кейінгі IV-V ғасырда мемлекетіміз талай өзгерістер мен дағдарыстарға ұшырап, халқымыз аты шулы нәубәттарды басынан кешіріп, жер бетінен жойылып кетпей, жеріміз бен елімізді, киеміз бен асыл қасиеттерімізді аман сақтап қалып, азат күнге де аман-есен жеттік емес пе?!

Тарих толқындарында «Қасым ханның қасқа жолы», «Есім ханның ескі жолы» деген атаулар жиі кездеседі және осы атауларға біздің дәуірімізде де үлкен мән беріліп отыр.

Мұның себебі аталған жинақтардың өткен ғасырларда ғана емес, бүгінгі еліміз тәуелсіздік алып, жаңаша даму жолына түскен кезеңде де өз құндылықтарын жоғалтпай, жоғары бағаға ие болуына байланысты атап өту қажет.

Тарих шежіресіне үңілсек, Есім хан – Шығай ханның ұлы 1598-1645 жылдары билік құрған екен. Бұқара қаласына шабуыл жасаған кезде көрсеткен ерліктері мен жоғары қолбасшылық қабілет танытқаны үшін халық оған «Еңсегей бойлы Ер Есім» деген атау беріпті. Ағасы Тәуекел өлгеннен кейін Есім хан таққа отырған.

Есім ханның өмірлік мақсаты бір орталыққа бағынған біртұтас мемлекет құру болды. Бұл бағытта ол өзі орнатқан қоғамдық өмірдің ережелерін, әдет-ғұрпынан көрініс тапқан ішкі саясатын жүзеге асырды. Аталған бастаулар бұқара халық санасынан берік орын алып, XIX-XX ғасырға дейін ереже ретінде қолданылып келді.

Есім хан өзінің дара басшылық саясатын жүргізе отырып, халқының оған мүлтіксіз бағынуын талап етті және осы мақсатты жүзеге асыру үшін ескі патриархалды әдет-ғұрыптарға сүйене отырып, қанға – қан, көзге – көз, қанды кек, құн төлеу, барымта, құл иелену, дүре соқтыру, көп әйел алу, қалың мал төлеу, әмеңгерлік, зекет, салық, діни бостандық сияқты дәстүрлі заңдарды уағыздады. Аталған жағдайларға байланысты халық арасында Есім хан ұстанған көне әдет-ғұрыптар, әдістер, ережелер «Есім ханның ескі жолы» деп аталды.

Келесі өзекті мәселенің бірі – қазақтардың ежелгі әдет-ғұрыптары, құқықтары, билер дәуірі, билер соты.

Қазақ хандығы құрылмай тұрып және хандық құрылғаннан кейін мемлекетті басқару жүйесінде билер, билер соты деген ұғымдар қалыптасып, өткен дәуірмен, сол дәуірде өмір сүрген халықпен

бірге жасасып, еліміздің тарихи даму кезеңдерінде үлкен саяси рөл атқарғанын ешкім де жоққа шығара алмайды. Ғасырлар бойы өзіне тиісті міндеттерді ойдағыдай атқарып, мемлекет пен халықтың игілігіне қызмет жасаған, алайда қағазға түспесе де құндылығының арқасында қолданыста болып, сан түрлі қоғамдық қатынастарды реттеуде жоғары тарихи бағаға ие болған құбылыстардың бірі – қазақтың ежелгі құқығы болып табылады.

Қазақ хандығын, қазақ мемлекетін атақты хандар басқарып, алға қарай дамыған кезеңдерде қазақ сахарасында әйгілі билер де белгілі бір дәрежеде мемлекетті басқару ісіне араласып, тарих төрінен орын алды. Билер соты – ішкі құрылымы халықтың руларға бөлінуіне негізделген, орта ғасырлардағы көшпелі қазақ қоғамында пайда болған басқарудың бір үлгісі ретінде танылады.

Орыстың шығыстанушы-зерттеушісі А. Словохотов билер сотын «әділдіктің жоғары соты» деп атаған. Ал заманымыздың заңгері, академик С. Зиманов «Қазақтың билер соты – бірегей сот жүйесі», – деп жазды.

Билер сотының құрылымы халық билігі мен халықтық демократияның бағалы құндылықтарын шынайы түрде қабылдаған тарихи құбылыс ретінде бағаланды. Алып жатқан аумағының шексіздігіне қарап, «көшпелі қазақ қоғамында рулар мен ұлыстар бір-бірімен қатынаста болған жоқ, жеке-жеке өмір кешті» деп айтуға ешбір негіз жоқ, керісінше айтылған жағдай Қазақ хандығының өзіндік даму жолының, тәуелсіздігінің ерекшеліктеріне дәлел болады.

Билер сотының түп-тамыры бірдей болғанымен, олар кең сахараның әр аймағында әр түрлі жағдайларда танылып, өздерінің тарихи қызметтерін атқарған.

Көшпелі халықтың басын біріктірген Қазақ хандығы халық билігінің еркіндігін, хандыққа біріктірілген рулар мен тайпалардың тәуелсіздік құқығын, хандықтың конфедеративтік құрылымын сақтай білді.

Осы тарихи кезеңде билер халықтың әлеуметтік тобына жататын лауазымды адамдар ретінде танылды.

Дала аймағының XIX ғасырдағы орыс шолушылары қазақ билерін сот билігінің өкілдері ретінде таныды. Мәселен Л. Словохотов қазақ билеріне «шындықтың жаршылары», И. Крафт «ақылдылар» және «шыншылдар», И. Козлов «қатал әділдіктің адамдары», – деген баға берген.

Тұлғалығы танылған билер қазақ сахарасындағы дауласушы екі жақтың шынайы делдалдары бола білді.

Бүгінгі күні біз мойындайтын ақиқаттың бірі – билер сотының мемлекет пен қоғамның дамуындағы атқарған қызметіне әлі күнге дейін толық, әділ бағаның берілмей келе жатқандығы, яғни билер сотының тарихын зерттеуде, зерделеуде осы баламасы жоқ қоғамдық құрылымның бүгінгі даму кезеңімізде де мәртебесін анықтауда кемшіліктердің орын алып жатқанын мойындауымыз керек.

Сондықтан билер сотының маңыздылығын анықтау мәселесін қоғам алдында тұрған үлкен саяси және ғылыми проблемалардың бірі ретіндегі дәрежеге көтеру қажет деп есептейміз.

Кеңес дәуірі кезінде белгілі себептермен аталған мәселе марксистік-лениндік идеологияға жатпайтын, мемлекеттің мүддесіне сай келмейтін құбылыс ретінде көлеңкеде қалып қойды.

Еліміз егемендік алып, Тәуелсіздік туы қолымызда желбіреп тұрған кезде, біздер, өз Отанымыздың адал ұлдары, нағыз патриоттары ретінде билер соты құқықтық институтының қоғамдағы орнын анықтау және оның тарихи құндылықтарына баға беру мәселесіне бір кісідей ат салысып, қызмет жасауға міндеттіміз деп ойлаймын.

XIX ғасырдың аяғы мен XX ғасырдың басында өмір сүріп, тарих беттеріне елеулі ерліктері мен айтулы еңбектерінің арқасында өз есімдерін өшпейтіндей етіп жазып кеткен қазақтың ардақты ұлдары, ұлттық интеллигенцияның белгілі өкілдері, Кеңес үкіметінің алғашқы жылдарында халықтық демократия және социализм деген ұрандарына нанып, жаңа үкіметке қазақтың билер сотын қоғамдық қатынастарды реттеу үшін жаңаша үлгіде енгізуді ұсынған екен.

Бірақ аяулы азаматтар асыл армандарына жете алмады және осы үлкен бастаманы өздерінің кейінгі ұрпақтарына мұра етіп тастап кеткен сияқты.

Кеңес жылдарында (1917-1991 ж.ж.) «Ескі дәуірден біздің күнге дейінгі Қазақстан тарихы» деген көп томдық жинақ бірнеше рет өңделіп, қайта басылып, жарық көрген.

Аталған жинақта қазақтың ежелгі құқығы туралы бір-екі ауыз сөзбен ғана айтылып, ал билер соты туралы ешқандай мәлімет берілмеген.

«Билер соты» деген ұғым өзі танылған және үлкен тарихи рөл атқарған дәуірлерде әділдіктің алтын діңгегі, шындықтың көусар бұлағы, имандылық пен адамгершіліктің озық үлгісі ретінде бағаланды. Бүгінгі күні де «билер соты» институтының аталған құндылықтары өз дәрежесін жоғалтқан жоқ, керісінше, жаңа көзқарасқа ие болып, жаңаша ардақталып жатыр.

Би деген кім, оның тұлғасы мен табиғатында қандай ерекше қасиеттер бар, бірнеше ғасырлар өтсе де әулие бабаларымыздың есімдері мен істерінің тарих беттерінен жойылып кетпеуінің қандай құпиялары бар деген мәселе, әрине, терең толғануды, зейін қойып зерделеуді қажет етеді. Қазақ хандығының, қазақ мемлекетінің құрылымында, мемлекеттік басқару жүйесінің қалыптасып, әрмен қарай дамуында басқарудың бір тетігі ретінде билер соты үлкен рөл атқарды деп, зор сеніммен айта аламыз.

Қазақ сахарасындағы қоғамдық қатынастардың кейбір шиеленіскен тұстарында жер дауы мен жесір дауы, барымта, құн төлеу сияқты мәселелердің шешімі табылмай, қанаттас жатқан екі рулы елдің арасындағы түсініспеушілік шиеленістер соғыс қаупін туғызған жағдайларда ауыздары дуалы, шешімдері әділ, сөздері қуатты би бабаларымыз татулықтың ақ жалауын желбіретіп, алауыздықтың емес, имандылық пен ардың жолын дәріптеп, ел бірлігі мен қоғамдық ахуалды сақтап қалуда айтарлықтай еңбек атқарғанын ұмытуға бола ма?!

Қазақ мемлекетіндегі билік саясатының қалыптасуына Үш жүздің, рулардың атақты билері шешкен дау түйіндері, ірі мәселелер

бойынша олардың бірігіп қабылдаған шешімдері тікелей әсер етіп, халық осы шешімдердің заңды күшін мойындап, бұлжытпай орындаған.

Билер шешімінің құндылығы сол – ол дауласушы екі тараптың да мүддесінен шыға білген. Билер шешімінің құндылығы қандай қағидаларға (принциптерге) негізделген деген заңды сұрақ туындауы мүмкін.

Біріншіден, шешімнің құндылығы билік айтқан адамның жеке басының жоғары қасиеттерінде (ақыл, парасат, шешендігі, беделі, батырлығы, өткірлігі т.с.с.) жатыр деп ұғу қажет. Бидің бойында туа біткен ерекше табиғи дарын болу керек.

Екіншіден, бидің қара қылды қақ жарған әділдігінде басты құпия жатыр деп ойлаймыз.

Үшіншіден, би – тәжірбиесі мол, сол дәуірдегі қоғамдық қатынастарды терең түсінетін, өзіне дейін өмір сүрген атақты билердің мектебін талмай үйренген, алған танымдарын дауларды шешкен кезде орынды қолдана білген адам.

Жаттап алған фелсафалар, елден естіген әңгімелер ешкімге бедел әкелмеген.

Жазба әдебиеті болмаса да, халқымызға төн ұлы қасиеттердің бірі, ауыз әдебиетінің озық үлгілері ретінде, билер шешімі өзінің терең мазмұнымен талай жұртты таң қалдырып, араға талай ғасыр салып, бүгінгі күнге дейін жетіп отыр.

Билер сотын Қазақ мемлекетінің даму тарихындағы мемлекетті

(хандықты) басқарудағы биліктің негізгі тұтқаларының бірі, ауызша айтылған шешімдерден тұратын құқықтық бастаулары бар дара институт, белгілі бір заңдылықтарға (принциптерге) негізделген билік жүйесі, ел басқарушылар мен бұқара халық мойындаған және аймаққа аттары аңыз болған тұлғалар жүзеге асыратын биліктің ерекше түрі деп тұжырымдағымыз келеді.

Қазақ халқының ұлы перзентерінің бірі – Түркі аспанында құйрықты жұлдыз секілді ерте жанып, ерте сөнген атақты Шоқан Уәлиханов атамыз өзінің 1864 жылғы 28 ақпанда жазылған «Сот реформасы жайында хат» атты еңбегінде: «Қазақтарда құрметті би атағы халық тарапынан қандай да сайлау жолымен немесе халықты билеп отырған өкіметтің бекітуімен емес, тек сот рәсімін терең білетін, оған қоса шешендік өнерін меңгерген қазаққа ғана берілген», – деп жазған екен.

Ұлы ғалымның осы анықтамасын билер туралы айтылған тұжырымдардың қорытындысы деп бағаласак, қателеспейміз деп ойлаймын.

Уақыт жыл легін артқа тастаған сайын ғасырлар қойнауына енеді. Осы жылдар мен ғасырлардың тарамдарына мемлекет пен халықтың шежірелері мен тарихтары өшпестей етіп жазылады.

Бұл – қоғамдық дамудың басты қағидаттарының бірі.

Ал қайнар көзін Қазақ хандығының құрылу дәуірінен алатын Қазақ мемлекетінің, Қазақ елінің даму және өркендеу жолдары мол ғибрат, терең тағылым алатын ұлттық байлығымыз ретінде мәңгі жасай береді.

Елбасы Н.Ә. Назарбаев Қазақ елінің рухани орталықтарының бірі – қасиетті «Ұлытау төріндегі толғаныс» сұхбатында: «Қазақтың ең даласының қай шетіне барсаң да, осындай қасиетті жерлер табылады. Біз өз тарихымызды жаңадан игеріп, біліп жатқан елміз. Қазақтың тарихы өте бай», – деп тебірене айтқан болатын.

«Біздің елдігіміз, қазақ жұртының арғы түбі ғұндар заманынан басталып, көк түріктерге жалғасады, содан кейін Алтын орда орнығып, ол хандық дәуірге ұласып, біртіндеп Тәуелсіздікке келіп тіреледі», – деп толғанады Елбасы.

Біз киелі жерде өмір сүріп жатырмыз. Осы жердің киесі бізді сұқ көзден сақтап, өзінің мәуелі бесігінде ешкімнің наласына қалдырмай тербетіп келеді.

Ал, осы киелі жердің иесі болу біздің өскелең жасыл бағымыз, келешек ұрпақтың еншісіне тиіп отыр.

Киелі жердің қасиеті теңізден де терең, көк аспаннан да биік, осы жерді текті елдің ұрпақтары мекендеуі тиіс.

Тәуелсіздігіміздің тұғыры шайқалмасын, егемендігіміз еңселі болсын, арамыз ажырамасын, ағайын!





Мұратғали ӘКЕТАЙ

Солтүстік Қазақстан облыстық сотының төрағасы, заң ғылымдарының кандидаты, доцент



ҚАЗАҚ ХАЛҚЫНЫҢ ДӘСТҮРЛІ СОТ ЖҮЙЕСІНІҢ ЕРЕКШЕЛІКТЕРІ

(Ш. Уәлихановтың «Сот реформасы туралы жазба» еңбегінің негізінде)

Ұлт көшбасшысы Н.Ә. Назарбаев «Нұрлы жол – болашаққа бастар жол» атты Қазақстан халқына Жолдауында және зайырлы қауым өкілдерімен Ұлытаудағы ұлағатты әңгіме барысында 2015 жылы еліміздің тарихындағы атаулы оқиғалардың қатарында Қазақ хандығының құрылғанына 550 жыл, Ұлы Отан соғысындағы Жеңістің 70 жылдығы, Қазақстан халқы Ассамблеясының құрылғанына және Ата Заңымыздың қабылданғанына 20 жыл толатындығын ерекше атап өткен болатын. Мемлекетіміздің ғасырлармен ұштасқан тарихы бар екендігін әлемге паш етіп, мақтанышпен жеткізу сәті дәл осы тұс деп пайымдасақ, құқықтық жүйеміздің қалыптасу тарихын көпшілік назарына ұсыну қажеттігі туындаған кез де келген сияқты. Себебі мемлекеттің даму үрдісінде

шешуші орынға ие сот жүйесі қоғамдық күштердің арасалмағын теңестіруші ретінде ел дамуындағы бүкіл саяси-әлеуметтік қарым-қатынастарды реттеп отырған.

Тәуелсіздігіміз бен елдігіміз үшін маңызы жоғары бұл оқиғалардың бірімен-бірі орайласуы қазіргі тәуелсіз Қазақстанда жүзеге асып жатқан ұлы істердің нәтижесі іспеттес. Атқарылып жүрген игі іс-шаралар Ұлт көшбасшысымыздың кемеңгерлігі мен көрегендігінің арқасында елімізді халықаралық аренада ойып тұрып орын алатындай жағдайға жеткізуі, әрине, Елбасының ерен еңбегі екенін жадымыздан шығармауымыз қажет. Еліміздің қай саласына көз жүгіртсек те, әлемдік дағдарыс жағдайындағы жаһандық сын-қатерлерге қарамай, ілгері басушылықты байқаймыз. Оған дәлел – Қазақстан

Республикасының Президенті Н.Ә. Назарбаевтың «Нұрлы жол – болашаққа бастар жол» атты Қазақстан халқына Жолдауының негізінде іске асырылып жатқан «Нұрлы жол» мемлекеттік бағдарламасы. Оның негізгі идеясы жоғары дамыған инфрақұрылым құру, атап айтқанда, көліктік, энергетикалық, индустриялық, тұрғын үй және әлеуметтік инфрақұрылымдарды дамыту, сондай-ақ іскерлік белсенділікті одан әрі қолдау болып табылады.

Жылдам қарқынмен ілгерілеуді және жаңаруды еліміздің сот жүйесінен де аңғару қиын емес. Сот жүйесінің қазіргі жағдайына тоқталмас бұрын, бұл мәселені тереңнен бастағанды жөн көріп отырмын.

Қашаннан әділдік пен ізгілікті бойына сіңірген қазақ халқы қазылық дәстүрді күні кешегі Қазан

төңкерісіне дейін сақтап келген. Сондықтан қазақтың жазира даласында сот органдарының пайда болу және қалыптасу тарихын ұғыну үшін қазақ даласындағы қарапайым құқық тарихнамасын біліп қана қоймай, мемлекет аумағында қолданылған құқық нормаларының, әдет заңдары мен салт-дәстүрлердің тарихын және оның дамуын да терең меңгеру қажет. Қазақ тарихында бұл үрдіс қалай жүзеге асты, оған қандай тарихи жағдайлар ықпал етті деген сұрақтарға жауап іздеп көрелік.

Біріншіден, Қазақ халқының тарихындағы сот төрелігі қазақ мемлекеттілігі қалыптасуының әр кезеңінде дамып, тамырын терең жайған. Мәселен, сонау Түркі дәуіріндегі «Күлтегін» жазба ескерткішінің кіші жазуында Түркі қағанының оң қанатында «шадтар, бектер», сол қанатында «тарқандар, бұйрық, бектер» болғаны жайлы айтылады. Зерттеушілердің пайымдауына, бұл лауазымдар түркі қоғамында сот билігін атқарушылар мен салық жинаушылар ретінде хан әулетіне тікелей қатысты болған. Сонымен қатар, қытай жылнамаларында көне түркілердің мемлекеттік заңының негізі ірі-ірі жеті баптан тұрғандығы туралы айтылады. Мәселен, онда: «көтеріліс жасап бүлік шығарған кісілерге өлім жазасы кесілсін; түркі жұртының мүддесін сатып, елге опасыздық еткендер өлім жазасына кесілсін; Қағанат ішінде жазықсыз кісі өлтіргендер өлім жазасына кесілсін; сәйгүлік атты ұрлаған адам өлім жазасына кесілсін; ұрланған бағалы мүлік үшін он есе артық айып төленсін» деген баптар кездеседі [1, 86-б.]. Кейін Шыңғыс ханның «Ясса» (Жасақ) заңдар жинағының құрастырылуына да осы баптар негіз ретінде алынған.

Екіншіден, сот төрелігі үрдісі дәстүрлі қазақ қоғамында лайықты жалғасын тапты. XV ғасырдың ортасында, нақтырақ айтсақ, 1465 жылы Қазақ хандығының құрылуымен мемлекет өміріндегі құқықтық жүйенің маңыздылығы айқындалып, «Қасым ханның қасқа жолы», «Есім ханның ескі жолы», «Тәукенің Жеті Жарғысы», ислам дінінің гуманизмге толы қағидалары мемлекет өмірін дала демократиясының арнасына түсірді. Орта ғасырлардағы Қазақ мемлекетінде азаматтық, қаржы-

лық, отбасылық, қылмыстық құқықтардың алғашқы үлгілері мен баптары пайда болды. Адамның өмірі, бостандығы мен бас еркі дала демократиясының өзегін құрады. Ол жайында Елбасы «Тарих толқынында» туындысында былай дейді: «Қазақ құқығының тарихында сол заманнан жеткен үш заң ескерткіші бар, олар аңыз бойынша Қасым мен Есім хандардың есімдеріне байланысты айтылатын «Қасым ханның қасқа жолы», «Есім ханның ескі жолы» және Тәукенің «Жеті Жарғысы». «Жеті Жарғыға» XVII ғасырдағы қазақ қоғамының саяси және әлеуметтік өмір қажеттерінен туған қаулылар енді. Осынау құқықтық ескерткіштер қазақ халқының дербес мемлекет құрып, бірлесуге құлшынған сан ғасырлық арманын айқын көрсетті» [2, 212-б.].

Билер институты шешімінің хан жарлығымен бірдей дәрежеде атқарылғаны осыған айғақ. «Би» сөзінің этимологиясы жайлы қазіргі күні нақты бір тұжырым жоқ. Бұл мәселеге алғаш көңіл аударған белгілі ғалым Ш. Уәлиханов «би» сөзінің түбірін көне түркінің «бек» және «бей» сөздеріне негіздеп, оның негізгі мағынасы «сот» ұғымын білдіретінін атап көрсеткен еді [3, 87-б.].

Билерге тиесілі сот билігінің қазақ қоғамында ерекше маңызы бар, ол басқару жүйесінде биліктің жетекші нысанына айналды. Көшпелі дәуірде басқару функциясы негізінен ұжымның ішінде де, рулар мен олардың қарауындағылардың да даулары мен талаптарын талқылаудан тұрды. Билер нормаларды, дәйектемелерді түсіндіруде және шешімдер шығаруды талқылауда, сондай-ақ осы шешімдерді орындау әдістері мен нысандарын айқындауда едәуір құқықтарға ие болды. Билердің қызметі тек сот әділдігін жүзеге асырумен шектелмей, олар қоғам өмірінің басқа да салаларына белсене қатысты: біріктіруші, бағыт беруші және жасампаз тұлға рөлін атқарды. Олардың салмақты пікірлерімен тіпті жоғары шонжарлар – сұлтандар да санасты. Билердің көшпелі ұжымдарды басқарған кездері де аз емес. Демек, сол кездің өзінде билер соты аса құрметті және тәуелсіз орган болған.

Өзінің көнелігіне қарамастан, қазақ халқының дәстүрлі құқығы феодал тап өкілдерінің де, билердің

де құқықтарын жақсы қорғаған. Биді сөзбен жөбірлеу, сот талқылауы кезінде билерге қарсы сөз айту, олардың бөделіне нұқсан келтіру әдет-ғұрып заңдары бойынша қатаң жазаланды. Дәстүрлі құқық сондай-ақ билердің мүліктік, жеке және отбасы мүдделерін де қорғады. Билердің қоғамдық жағдайының тағы бір ерекшелігін де еске сала кеткен жөн. Олар сұлтандар сияқты қазақ руларынан шет болған жоқ. Олар қауым арасынан шықты және сұлтандарға қарағанда халыққа жақын тұрды. Әрбір ру-тайпада ұжымның ішкі және сыртқы істерінен хабардар бір немесе бірнеше билер болды.

Дауларды қазақ құқығының атақты білгірлерінің арасынан мүдделі тараптар таңдап алған билер шешті. Қазақ халқының тарихында әділдігімен, тапқырлығымен атағы жайылған көптеген билердің есімдері ел есінде. Төле би Өлібекұлы, Қазыбек би Келдібекұлы, Әйтеке би Байбекұлы – ақылгөй билер болды. Олардың жігерлері мен білімі және данагөйлігімен «Жеті Жарғы» дәстүрлі құқық нормаларының жинағы жасалды. «Жер дауы, жесір дауы, құн дауы, неке ережелері, қылмыстық жауапкершілік, әскери тәртіп, билік айту тәртібі» деген [4, 163-б.] қомақты жеті баптан тұратын бұл заңдар жинағы қазақ қоғамы мен жалпы қазақ мемлекеттілігінің қалыптасуына зор ықпал етті.

Үшіншіден, бұл дәстүрлі тарихи үрдістің әрі қарай жалғасуына кедергі болған XIX ғасырдың екінші жартысында Қазақстан аумағы патшалық Ресейдің құрамына толығымен енгеннен кейін хандық билікті жойып, басқаруды өз жүйесіне сәйкес реформалау мәселесі еді. Бұған 1867-1868 жылдардағы өлкені басқару жөніндегі әкімшілік-аумақтық реформалар негіз болды. Себебі бұл реформаны енгізу арқылы патшалық империяға өзінің кең көлемдегі отаршылдық саясатын ресми түрде жүзеге асыруына ыңғайлы жағдай туған еді. Әкімшілік-аумақтық басқару жүйесіне өзгерістер енгізу мәселесі қарастырылған арнайы құжаттың бір бөлігі сот жүйесіне арналды. Оның мақсаты қазақ тұрмысында ежелден келе жатқан, өзінің тиімділігін ғасырлар бойы дәлелдеген билер сотын жоюға бағытталған болатын.

Енгізілгелі отырған реформаның өлкенің дәстүрлі менталитетіне қаншалықты кері әсер ететінін аңғарған қазақтың біртуар ұлдарының бірі, ғұлама ғалым Шоқан Уәлиханов 1864 жылдың 28 ақпанында «Сот реформасы туралы жазба. Ежелгі халықтық үлгідегі билер соты» атты еңбегін жазды. Бұл еңбегінде ғалым өлкедегі сот жүйесіне жаңадан енгізілгелі отырған ережелердің қаншалықты қарама-қайшылыққа бойсұндыратынын айта келіп, қазақ қоғамында жергілікті әдет-ғұрып, салт-дәстүр негізінде ертеден бері қалыптасқан билер сотына жан-жақты түсініктеме беріп, оны жойып жіберудің еш қажеттігі жоқ екендігін әкімшілікке жеткізгісі келді. Патшалық Ресейге бағыттаған өз ойын ғалым былай жеткізеді: «Отаным үшін осындай маңызды өзгерістер жасалып жатуына байланысты өзімнің кейбір ойларымды, сот, әкімшілік реформасымен халықты ағарту ісіне байланысты жазбаларымды жоғары мәртебелі Сіздің құзырыңызға ұсынуды өзімнің міндетім деп білемін». Осыған байланысты ғалым қазақтың саяси құқықтық, әлеуметтік-экономикалық ой-пікіріне теориялық және тәжірибелік жағынан дәлелдеген тұжырымдар жасайды. Себебі реформада дәстүрлі қазақ қоғамының заңдылықтарына қайшы келетін мәселелерді айта келіп, Шоқан Уәлиханов ежелгі халықтық үлгідегі билер сотына, оның керемет ұлттық қасиеттеріне тоқталады. Мұны тереңірек түсіну үшін халықтың қалыптасуына қажетті, дамудың қандай сатысында болмасын өзін-өзі қорғауы, өзін-өзі сақтауы, өзін-өзі билеуі және өзіндік соты болуы керек деген аса бір маңызды қағидасын «өзіндік сот» деген қағидамен пайымдайды. «Өзіндік сотты» айтқанда автор ежелден қалыптасқан, көшпелі өмір тұрмысына сай келетін әдет-ғұрып, салт-санаға негізделген сот жүйесін, яғни билер сотын айтып отыр.

Ғалымның бұл мәселеге ерекше тоқталуына негіз бар еді. Себебі жаңа жасалған Ереже бойынша билердің жеке соты, билердің болыстық съезі, билердің төтенше съезі деген үш деңгейлі сот жүйесі құрылу қажет болды.

Бірінші деңгей – билердің жеке соты 1867 жылғы Уақытша ереженің 192-тарауы негізінде «100 сомнан

(бес жылқы, елу қойдан) аспайтын түпкілікті істерді» шешуге тиіс болды.

Екінші деңгей – билердің болыстық съезі болыстың барлық ауылдарының сайланған би-судьяларынан тұрды. Онда ереженің 193-тарауы негізінде құны 100 сомнан асатын істерді қарап, 1000 сомға дейінгі істер бойынша түпкілікті шешім шығара алатын болды.

Үшінші деңгейі – төтенше съезде бірнеше уездің әр болыстарынан жинақталған істер қаралатын еді. Бұл съездер әскери губернатордың рұқсатымен уезд бастығының бастамасы бойынша шақырылуға тиіс болды.

Жаңа ереже би-судьялардың сайланып қойылу қағидатын белгілеп, билер үш жыл мерзімге болыс бастықтарының сайлауымен бір мерзімде сайланды және адамдарды бұл атаққа облыстың әскери губернаторы бекітетін болды [5, 457-458-бб.].

Дәстүрлі қазақ қоғамында ертеден келе жатқан билер сотының жүйесіне мұндай өзгерістер және шектеулер енгізуді Ш. Уәлиханов тым асыра сілтеушілік және халықтың мүддесіне, мұң-мұқтажына қарама-қайшылық деп есептеді. Сондықтан ғұмырының соңғы сәттерінде еліне, халқына жасалғаны отырған әділетсіздікті қағаз бетіне түсіріп, ертеден келе жатқан, қалыптасқан билер сотының артықшылықтарын, оның халыққа қаншалықты маңыздылығын теориялық негізде патша әкімшілігіне және халқына жеткізгісі келді.

Ғалым өз еңбегінде қазақ қоғамында би болу үшін халық арасында әділдік, шешендік жағынан танылған адам болуы керектігі, бидің билігі ұнамаған адамның екінші бидің төрелігіне жүгінуге құқы бар екендігін, оны бір ұстаным деңгейіндегі тар шеңберге шектеудің қажеті жоқ екендігін дәлелдейді.

Сонымен қатар, ол патшалық Ресей үкіметінің жаңадан енгізгелі отырған ережесіндегі билердің құқығын дәстүрлі қазақ қоғамындағы билер құқығымен салыстырып, олардың арасындағы айырмашылықты ғылыми негізделген пікірімен дәлелдейді.

Шоқан өзге көрші халықтардың заңдарына қарағанда, қазақтың дәстүрлі құқығының гуманистік сипаты басымдау екенін дәлелді түрде талдап көрсетеді. Қазақ заңында еуропалық жаңа кодекстердегідей

сіресіп сескендіретін шаралар жоқ. Мәселен, ол қазақтың дәстүрлі заңында дене жазасының жоқтығы, рулық қатынастардағы өзара көмек (мысалы, барымтадан зардап шеккенге, малдары жұтқа ұшырағандарға) секілді шаралардың өзге елдерден қазақ халқын ерекшелейтін құқықтық мәдениет ретінде атап көрсетеді.

Ал, қазақ қоғамында ертеден келе жатқан барымтаға қылмыс түрінде емес, жеңілдікпен қарау қажет екендігіне тоқталады. Ресей үкіметі барымтаның мәнін анықтау үшін қанша тырысқанымен, оны түсіне алмады. Сондықтан бұл мәселеге байланысты жинақталған мәліметтерге жүгіне отырып, олар барымтаны кісі өлтіріп, малды айдап алып кету түріндегі ауыр қылмыс деп түсінді. Жат жұрттықтардың мұндай пікіріне күйінген Шоқан Уәлиханов барымтаны қазақтың ұғымымен былайша түсіндіреді: «Қазақта барымтаға кейде заң жүзінде рұқсат етіледі. Ұрлыққа, тонауға, мал айдап кеткенге айып төленеді, ал барымтаға ештеңе төленбейді. Барымта дегеніміз – қайтарылатын қалыңмал, төленетін құн үшін құныкер адамның малын, затын, жалпы өзгенің жеке меншігін тартып алу. Мәселен, ертеде күшті рулы қазақ өзінен әлсіз қазаққа кісі өлімі үшін, құн немесе тіл тигізіп қорлағаны үшін айып төлемеген, сотқа келмеген. Сонда ру мәжілісінің ұйғарымы бойынша қорланған, зәбірленген адам барымта алуға аттанып, ауылын шауып, әділетсіздік жасаған адамды осылай жазалаған. Екі жақ келісімге келгеннен кейін, ешқандай айыпсыз, барымталанған малының шырқы бұзылмай қайтарылады» [6]. Ғалымның айтуынша, барымтаны мәселенің мәнжайын түсінбеген жаңа үкіметтің заңдарымен қарастыру барып тұрған бассыздық, сондықтан оны билер сотының құзырында қалдыру халыққа тиімді болар еді.

Қазақ халқының тұрмыстық деңгейіндегі тағы бір маңызды тұсы некелік қатынастар мәселесін үкіметтің молданың қолына тапсыруы еді. Бұл жайында ғалым ой-тұжырымдарын жинақтай келе: «Біздің қырда көбіне молдалық міндет атқарып отырған татарлардың рақымсыздығын, білімсіздігін, халықтың әлеуметтік дамуына тигізген жат әсерін ескере отырып, молданың ықпалын әлсірету және



діни фанатизмді қалыпқа келтіру үшін әр халықтың талабын орындау мақсатымен неке және некеден ажырату ісін бұрынғыдай би сотының билігіне берген жөн», – дейді [6, 167-б.]. «Аңқау елге арамза молда» дегендей, мұндай маңызды мәселені молданың құзырына беру, әрине халықтың мүддесіне қайшы келді. Шоқан Уәлиханов халықтың өміріне ненің қауіпті екенін терең түсінді. Сондықтан билер сотының бұрынғыша қалуына барын салды.

Өкінішке орай, Шоқан Уәлиханов дүниеден өткеннен кейін оның тұжырымдарын қорғайтын жанашыр болмағандықтан, патша үкіметінің қалауымен сот жүйесіне өзгерістер енгізілді. Ал ғұлама ғалымның ғылыми пайымдауларының теориялық негіздерінің сол кезде қаншалықты маңызды болғанын бүгінгі өмір дәлелдеп отыр.

Төртіншіден, ХХ ғасыр басында Алаш зиялылары қазақ мемлекеттігін қалпына келтіру мәселесін күн тәртібіне қойып, тәжірибелік және зияткерлік ізденістерін бастап кеткен еді. 1917 жылдың 21-26 шілдесінде Орынбор қаласында «Алаш» партиясын құру туралы қаулы қабылданды. Осы съездің сот ісін жүргізу бойынша шешімінде былай делінді: қазіргі халық соттары өздерінің жағдайларын сақтап қалады және бұрынғы негіздерде жұмыс істейді; қазақтардың діни мәселелерін Орынборлық дін мекемесі шешеді. Дін мекемесінің жанынан қазақ бөлімі ашылып, қазақтардың істерін татар судьялары мен мүфтилері бірігіп шешеді; әр облыстан бір-бірден дін судьясы таңдап алынады. «Далада бұрынғы халық соты жұмыс істеуі тиіс» деген қағида бүкіл аумаққа таранды. Алаш зиялыларының осы ұстанымын сол кездің басқа да ойшылдары, сондай-ақ Кеңес билігінің алғашқы жылдарында осы идеяны белсенді қорғаған әрі

насихаттаған судьялар қолдады.

Осыдан бірер жыл бұрын Қазақстан Республикасы Жоғарғы Сотының Төрағасы Қ.Ә. Мәмидің тікелей басшылығымен «Қазақ билер соты – бірегей сот жүйесі» тақырыбында халықаралық ғылыми конференция ұйымдастырылған болатын. Ғылыми конференцияға қатысқан белгілі академик Салық Зиманов аталмыш тақырыпты қолдап, осы іс-шараның жоғары деңгейде өтуіне үлес қосып, дәстүрлі сот билігінің қазіргі таңдағы өзектілігін айтқан болатын.

Конференция тарихы тамыры тереңнен бастау алатын билер сотының құрылымын, оның халық алдында атқарған міндеттері мен жауапкершілігін сараптауды, билер соты еліміздегі бүгінгі сот билігінің бастау көзі, оның айнымас бірегей жүйесі екеніне дүниенің түкпір-түкпірінен келген ғалымдардың көзін жеткізуді мақсат тұтты.

Қайрат Мәми «Билер соты – әлемдік құндылық» атты мақаласында қазақтың дәстүрлі құқығындағы от ауызды, орақ тілді би-шешендердің елдің бірлігін сақтауда атқарған қызметі орасан зор екенін, қазақтың билер соты өзінің шынайылығымен халыққа ең жақын құқықтық орган болғанын, құқықтық құрылымы және сот ісін жүргізуде өзіндік қалыптасқан бай тарихы бар, әлемдік үлгідегі классикалық соттарға қай жағынан да үйлесе алатын бірегей сот жүйесі екенін, билер мемлекеттік құқық нормаларының бірлігін, әлеуметтік-саяси, тұрмыстық-мәдени, әсіресе заң орнына жүрген әдет-ғұрып, салт-сана, жол-жора сынды халықтың болмыс-бітіміне қатысты тәртіп пен әдептілікті, кісілік пен имандылықты, ар-ұжданды сақтауда және оны жас ұландарға үйретуде биден артық билік тұтқасын ешкім

ұстамағанын тайға таңба басқандай етіп атап өткен болатын.

Қазіргі таңда еліміздегі биліктің үш тармағының бірі – сот билігі. Бұл саланың қызметі Елбасының тікелей қамқорлығында.

Әрбір судья өз қызметімен заңның үстемдігін, құқық пен әділдіктің салтанат құруын, азаматтардың құқықтары мен бостандықтарын, конституциялық құрылысты, мемлекеттік және қоғамдық мүддені қорғауды жүзеге асыруды қамтамасыз етуге міндетті.

Ең бастысы, дәстүрлі билер сотынан бастау алатын еліміздің сот жүйесі қалыптасып, дамып келеді. Осы ретте билер сотының ұтымды ері тиімді тәжірибесін қазіргі заманға бейімдеп қолданудың маңызы зор екенін айтып өтуді өзімнің азаматтық парызым деп есептеймін.

Пайдаланылған деректер мен әдебиеттер:

1. Аманжолов К., Рахметов Қ. Түркі халықтарының тарихы. – Алматы: Білім, 1996. – 272 б.
2. Н. Назарбаев. Тарих толқынында. – Алматы: Атамұра, 1999. – 296 б.
3. Валиханов Ч.Ч. Записка о судебной реформе. Суд биев в древней народной форме / Собр. соч. в пяти томах. Т. 4. – Алма-Ата, 1985.
4. Оразбаева А. Дәстүрлі қазақ қоғамына тән билер институты. Алматы: Дайк-Пресс, 2004. – 206 б.
5. Қазақстан тарихы. (Көне заманнан бүгінге дейін). Т. 3. – Алматы: Атамұра, 2002. – 768 б.
6. Валиханов Ч.Ч. Записка о судебной реформе от 28 февраля 1864 г.; Валиханов Ч.Ч. Избранное произведение / Под ред. А.Х. Маргулана. – Алма-Ата: Казгитхл, 1958. – С. 165-178.
7. Қ.Ә. Мәми. Билер соты - әлемдік құндылық. 2008 жылғы 17 мамырдағы «Егемен Қазақстан».



Елдос ЖУМАКСАНОВ

Председатель филиала Союза Судей Восточно-Казахстанской области, судья Восточно-Казахстанского областного суда, кандидат юридических наук



У ИСТОКОВ СТЕПНОГО ПРАВА

Постановлением Правительства Республики Казахстан от 31 декабря 2014 года утвержден План мероприятий по подготовке и проведению в 2015 году 550-летнего юбилея Казахского ханства.

В сентябре 2015 года Верховным Судом Республики Казахстан запланировано проведение международной научной конференции на тему: «Казахское ханство и правосудие биев – феномен казахской государственности».

Согласно утвержденному Председателем Верховного Суда К.А.Мами плану в 5 регионах республики областными судами проведены региональные конференции, посвященные знаменательной дате.

Так, 15 мая 2015 года в г. Семей Восточно-Казахстанским областным судом с участием судей Алматинской и Павлодарской областей проведена региональная научная конференция на тему «Қазақ даласындағы Ресей мемлекеті бекіткен заңдар және Қазақ елінің құқықтық жүйесі мен сот қызметі, билер дайындаған ережелер (ауылдық, болыстық және төтенше билер сотының жұмысына

қатысты), Абай Құнанбайұлы жазған «Қарамола» ережесі т.б. заңдардың Қазақ елінің құқығы мен билер сотын жаңғыртуға қосқан үлестері».

Считаю, что тема и место проведения конференции были выбраны не случайно.

Во-первых, хотелось бы отметить, что в этом году исполняется 170 лет со дня рождения великого казахского мыслителя, философа, поэта Абая Кунанбаева.

Во-вторых, для многих стало открытием, что помимо творческой деятельности, создания литературных произведений, «Чарских положений», великий Абай фактически стоял у истоков современного казахстанского права.

В-третьих, хочу высказать мнение, что проведение конференций, семинаров и других мероприятий оправданно и необходимо. Благодаря подобным мероприятиям есть возможность повысить свою культуру и знания. Ведь познание событий и актов истории нам, осуществляющим правосудие, необходимо, как и всем юристам – знание римского права.

Из имеющихся источников (статья Н.Я.Коншина «Что могут дать Семипалатинские архивы для краеведения», напечатанная в XVI выпуске «Записок Семипалатинского отдела Географического Общества за 1927 год») достоверно известно, что в 1885 году Абай Кунанбаев с участием более ста биев (Каркаралинского, Павлодарского, Семипалатинского, Усть-Каменогорского уездов и Зайсанского приставства) — представителей всех родов Среднего жуза, провели съезд биев. На данном съезде, будучи избранным «тюбе» бием Абай Кунанбаев предложил проект реформы обычного права (степного положения), известного в народе под названием «96 статей Абая», или «Чарское положение». Съезд проходил на берегу реки Чар (в 70 км от г. Семей) в местечке Карамола.

Проведение чрезвычайного съезда и предложение реформы обычного права предшествовало судебной реформе, инициированной Императором России Александром II. Проведена она была в 1866-1899 годы. Согласно реформе

было предусмотрено изменение судостройства, с созданием двух ветвей судов — мировых и общих судебных установлений, каждая из которых имела по две инстанции (мировые судьи и мировые съезды, окружные суды и судебные палаты) и Кассационных департаментов Сената, как общей третьей инстанции.

Были установлены принципиально новые требования: суд стал гласным, открытым и устным; появился такой термин как состязательность, а именно предоставление равных прав сторонам; в уголовный процесс введено судебное следствие, на котором проверялись данные предварительного следствия. Создан институт присяжных, созывавшихся для суда над обвиняемыми в тяжких уголовных преступлениях. Рассмотрение дела в судах было ограничено двумя инстанциями (первой и апелляционной), для суда присяжных — одной инстанцией, и для всех дел — одной кассационной инстанцией.

Судебная власть была полностью отделена от исполнительной власти и стала процессуально независимой. Судьи общих судов стали несменяемыми, а мировые судьи — выборными на срок. Были приняты Судебные уставы 1864 года (Учреждение судебных мест, Устав уголовного судопроизводства, Устав гражданского судопроизводства, Устав о наказаниях, налагаемых мировыми судьями).

Принятые на съезде правила и сам текст Ереже, по моему мнению, это и есть, в частности, Гражданский процессуальный кодекс.

Из смысла Положения прихожу к мнению, что также существовали

три инстанции: 1 инстанция - бий; апелляционная инстанция - волостной суд, кассационная инстанция — чрезвычайный съезд.

Изначально в Правилах было закреплено понятие подсудности и последствия неявки ответчика (пункт 3). Так, в данном пункте было указано, что, если неявка ответчика признана судом неуважительной, то суд выносит заочное решение. При этом оно не окончательное и копия вручается через старшину или управителя (возможно, это или КСК или акимат), и в случае его несогласия с ним, то в двухнедельный срок обязан обжаловать его тому бию, который вынес решение, и если при вынесении решения в пользу ответчика, то с истца взыскиваются убытки и штраф «за неправильное возобновление дела». При этом, как указано в Положении, решения первых двух инстанций не окончательные и подлежат отмене по заявлению ответчика, а решение съезда окончательное «во всяком случае».

Были урегулированы основания и порядок отвода судьи, свидетелей (пункт 5).

При этом особо отражена процедура дачи показаний свидетелей, требования к ним (не могут быть несовершеннолетние и старше 63 лет, муллы, бии, султан и женщины), а также о последствиях в случае их недостоверности.

Касательно дел в области брачно-семейных отношений. Интересным является тот факт, что развод в силу причины «не сошлись характерами» отсутствовал. Развод по народным обычаям допускался только в случае неизлечимой бо-

лезни или бессилия, а также, если жених старше своей невесты на 25 лет, или невеста старше жениха на 9 лет, если жених обеднел и не в состоянии уплатить калым, или если жених оказался вором или лишен прав на состояние. Все это свидетельствует о том, что со стороны общества придавалось большое значение таким ценностям, как «семья» и «нравственность».

Более того, в случае смерти невесты и отсутствия при этом детей, ее имущество передавалось родителям невесты (лошадь с седлом, верблюды и саукеле).

Бытует такое мнение, что после смерти мужа вдова должна была выйти замуж за брата умершего или другого его родственника. Однако ст.47 Ереже гласила, что «Вдове выходить за брата или родственника не обязательно, предоставляется ее воле и согласию», а в ст.46 было отражено, что «Взамен умершей невесты выдавать сестру без ее согласия — не обязательно, жениху возвращается уплаченный калым». Уже тогда существовало и понятие «Брачный договор» (ст.50).

Отдельно был отмечен порядок наследования, порядок и суммы оплаты госпошлины и распределения расходов.

Отдельно был урегулирован и порядок рассмотрения уголовных дел.

Участники конференции сошлись во мнении, что институт биев сыграл огромную роль в развитии не только права в Казахской степи, но и в становлении Казахской государственности. Одним из подтверждений этого и служит принятие «Чарских положений».



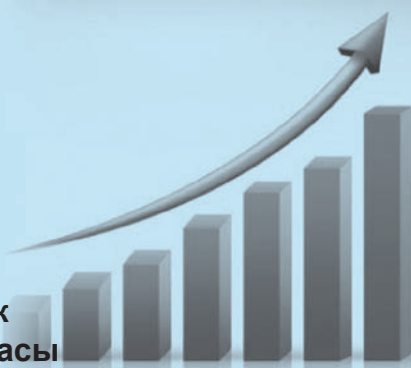
В 1885 году Абай Кунанбаев с участием более ста биев (Каркаралинского, Павлодарского, Семипалатинского, Усть-Каменогорского уездов и Зайсанского приставства) — представителей всех родов Среднего жуза, провели съезд биев. На данном съезде, будучи избранным «тюбе» бием Абай Кунанбаев предложил проект реформы обычного права (степного положения), известного в народе под названием «96 статей Абая», или «Чарское положение»





Марат САБЫРБАЕВ

Маңғыстау облыстық соты азаматтық және әкімшілік істер жөніндегі апелляциялық сот алқасының төрағасы



ЖҮЙЕЛІ ДАМУ – ЖЕТІСТІКТІҢ КЕШЛІ

Мемлекетіміздің 2050 жылға арналған стратегиялық бағдарламасы, бүкіл еліміздің болашаққа жасалған жоспары – нақты белгіленген жүрер жолы. Стратегияда әр саланың жұмыс барысын, алға қойған биік мақсаттарын жүйелеп жүзеге асыру міндеттілігі жүктелген. Қазақстан Республикасының әлемдегі алдыңғы қатарлы 30 елдің қатарына қосылуы межеленген.

Қазақстан Республикасының Президенті Н.Ә. Назарбаев «Қазақстан жолы – 2050: Бір мақсат, бір мүдде, бір болашақ» атты халыққа Жолдауында: «Қазақстан әлемде адамдар үшін қауіпсіз және тұруға жайлы елдің біріне айналуы тиіс. Бейбітшілік пен тұрақтылық, әділ сот және тиімді құқық тәртібі дегеніміз – дамыған елдің негізі. Заң алдындағы теңдік құқық тәртібінің шынайы негізі болуға тиіс. Сот жүйесі іс жүзінде ашық және қолжетімді, қарапайым және барлық дауды тез шеше алатындай болуы керек», – деді.

Сот жүйесінің де мемлекетіміздің, қоғамның қарыштап да-

муынан кеш қалмауы өсте қажеттілік. Болмаған жағдайда ондай жүйе қоғам дамуын тежеуші жүйеге де айналып кетуі ғажап емес. Демек, ондайға жол беруге болмайды. Мемлекеттік қызметтің қандай тетігі болмасын өзінің бастапқы құрылғандағы басты міндеті, биліктің қайнар көзі – халыққа қызметімен ерекшеленуге тиісті, сол үрдістен үнемі озық шығып отыруға міндетті. Тек сонда ғана ондай жүйе өз тиімділігін көрсетеді. Мемлекет мерейін асырады.

Қай қоғамда болмасын сот жүйесінің рөлі жоғары, мәртебелі екендігі сөзсіз. Әлемдік дамуда сот жүйесінің даму ерекшелігі, оның қоғамдық қатынастарды реттеудегі төрелік рөлі жоғары бағаланып келе жатыр. Сот билігінің мемлекеттер бірлігін сақтаудағы ерекше рөлі батыста көне Грек, Рим замандарын, шығыста Қытай және өзіміздің дала өркениетін қамтып жатыр. Есті сот жүйесінсіз қандай мемлекеттің де ғұмыры ұзақ болмайтындығына тарих тағылымдары куә.

Санаулы ғұмырында әрбір адам баласы еркіндікте, бостандықта,

соғыссыз, қақтығыссыз, бейбіт, шадыман өмір сүрсін десек, мемлекеттіктің басты кепілі заң болуға тиісті. Заң алдында баршаның теңдігі принципі қалыптасуы керек. Сонда ғана мәнді де сәнді өмір-салты қалыптаспақшы. Өділетсіздік пен қиянатшылдық, қанау мен қинау, адам құқын аяққа басу мен жеке басқа табыну тәрізді мәнсіз тіршілік белгілері артта қалады. Қазақстан елі барлық елдер үшін құқық принципін жоғары ұстайтын, әлемнің әр адамы үшін қауіпсіз, алдыңғы қатарлы елдердің қатарында болары сөзсіз.

Бүгінгі таңда жас мемлекетімізде сот жүйесінің өзіндік функциясына лайық, қандай да бір мүдделілікке мойын бұрмай, қара қылды қақ жарып төрелік айтатын жағдай қалыптасқан. Судьялар заңдық тұрғыдан да, материалдық қамтамасыз ету тұрғысында да тәуелсіздік деңгейіне жеткен. Бұл бағытта мемлекет тарапынан да жүйелі, жоспарлы жұмыстар жүргізіліп келеді, жүргізіле де бермекші. Ендігі жерде судьялары-

мыз, әрбір әлем азаматы іспетті, «маған не береді деп емес, мен еліме не беремін, қалай болғанда қасиетті халқымның хал-жағдайы, абырой-беделі асқақтай түседі, қандай қызметіммен халқыма қамқор бола аламын» деп қызмет етуге тиісті.

Мемлекет басшысы Қазақстан Судьяларының VI съезіндегі сөзінде: «Сот құрылымын әрі қарай жетілдіру керек. Осы жерде тиімді әкімшілік әділет жүйесін құру мәселесі қойылып отыр. Әкімшілік әділет жүйесі бүкіл мемлекеттік аппараттың жұмысын жақсарту үшін жасалып жатқан әкімшілік реформаның бір бөлігі болуға тиіс. Бұл әкімшілік әділет жүйесін асықпай, біртіндеп енгізу қажет. Сот билігінің осы маңызды бөлігінің құзіретінде азаматтар мен мемлекет арасында туындаған дауларды шешу мәселелері болуға тиіс. Мұндай қадам селқос шенеуніктердің өктемдік көрсету фактілерінен азаматтардың құқын қорғау жүйесін нығайтады. Бұл жағдайда әкімшілік құқық бұзушылық жөніндегі істер жалпы құзіреті бар соттарға жіберілуі мүмкін», – деп атап өтті.

Елбасының өзі нақтылағандай, қоғамымыздағы әкімшілік әділет жүйесінің жаңаша бет-бейнесі ашылып, ол өзіндік жолымен қатайып қалыптасуы аса қажеттілікті туғызып отыр. Яғни, еліміздің дамуының жаңа сатыға көтерілуі, заң нормаларының кейінге қалмай келесі деңгейге көтерілуін, қалыптасқан нарықтық қатынастағы адам мен мемлекет арасындағы қарым-қатынасты реттеуші күш болуын қалайды. Елдің мемлекетке деген сенімі де осындай заңдық реттеулермен тікелей байланысты. Олардың жаңа қатынастардағы үнемі өсіп отыратын құқықтық талаптарының сақталып, бостандық шектеріне зиян туғызбау мемлекет міндеті болып табылады.

Сонымен қатар, Елбасы Жолдауында атап өткендей Қазақстан заңдарының реттеушілік күші тек өз халқымыз емес, шет елдің азаматтарының қазақ жеріне келгендегі құқықтарының бұзылмауы шарт. Олар да еліміздегі заң күшінің қуатына арқа сүйеп, елдегі туризм немесе басқа саладағы бизнес істеріне еркін де сеніммен араласуы қажет.

Өзірге әкімшілік әділет жүйесінің толыққанды жүзеге асырылуы сәл кейіннің еншісіне қалдырылғандай болса, толғауы жетіп, әлдеқашан қолданысқа енуді қажет еткен Әкімшілік процестік кодекстің таңыстырылым жобасы жасалып, құзырлы заңдар қатарына қосылуы ұсынылып отыр.

Бұл жобаның өзі 336 баптан тұрады деп ұсынылады. Жобада сот тәжірибесінде қолданылып сара жолға айналған, бүгінгі таңда заң қолдануда ерекшеленген процестік нормалар айқын белгіленген. Жаңа жобада әкімшілік процестік заңнамамен реттелетін қатынастардан бастап, негізгі ұғымдар, міндеттері мен қағидаттары, сот қарауы принциптері, қорғану құқығы, бітімге келу барысының реттелуі, дәлелдеме қуаты, жоғары сатыдағы сот қараулары т.б. маңызды жағдаяттар айшықталған. Бұл Әкімшілік процестік кодекс заң қолданушы заңгерлер үшін аса қажетті, әрі көптен күткен құрал немесе аса қажетті заң нормасы десек, артық болмас.

Қазақстан Республикасының Әкімшілік процестік кодексінің қабылдануы елімізде заң қолдану тәжірибесінде тұңғыш рет Әкімшілік құқық бұзушылық кодекстен бөлек, Әкімшілік процестік кодекстің өз алдына дербес кодексті қолданысқа енгізеді. Бұл заман талабы.

Жаңа жылдан бастап Әкімшілік құқық бұзушылық туралы кодекстің жаңартылған редакциясы күшіне енді.

Қолданыстағы ҚР Әкімшілік құқық бұзушылық кодексінде 44 тарау, 733 бап болса, жаңа редакциядағы кодексте 53 тарау, 920 бап, яғни, 187 баппен толықтырылды. Қолданыстағы кодекстің уақыт сынынан өткен Негізгі ережелері және Жалпы, Ерекше әрі Рәсімдік бөлімдерге бөлінген құрылымы сақталған.

Әкімшілік құқық бұзушылыққа қатысты жаңа редакциямен сілтеме нормаларды жою нақты құқық бұзушылық құрамдарын көрсету ең төменгі және барынша жоғары мөлшерде айыппұл айырмашылықтарын елеулі төмендету бойынша басқадай өзгерістер көзделген. Кодекстің басты міндеті ізгілендіру,

шағын кәсіпкерлік субъектілеріне салынатын айыппұлдың көлемін 50 %-ға төмендету, қамаудың ең жоғары мерзімін 30 тәулікке дейін қысқарту. Маскүнөмдік, нашакорлық немесе уытқұмарлық дертіне шалдыққандарға қолданылатын мәжбүрлеу шарасы алынып тасталған.

Сондай-ақ әкімшілік жазаның түрі ретінде ескертуді қолдану аясы кеңейтілген. Әкімшілік құқық бұзушылық істерді қарайтын уәкілетті органдардың құзіреті қайта қаралған. Атап айтқанда, санкцияларында айыппұл түріндегі әкімшілік жаза көзделген баптар уәкілетті мемлекеттік органдардың қарауына беру жолымен соттардың жұмысы жеңілдетіліп отыр.

Маңызды жаңалықтардың бірі – Азаматтық және Қылмыстық іс жүргізу кодекстері сияқты жаңа кодексте де жаңадан ашылған мән-жайлар бойынша заңды күшіне енген әкімшілік құқық бұзушылық туралы қаулыларды қайта қарастыру институты енгізілген. Бұл жеке және заңды тұлғалардың неғұрлым толықтай құқықтарын жүзеге асыруына мүмкіндік береді.

Жалпы заңнама актілерін қабылдау мақсаты – сот төрелігінің жаңа үлгілеріне ауысу, олардың тиімділігін арттыру, халықаралық стандарттарға сәйкестендіру болып табылады.

Маңыздау облыстық соты барлық мүдделі органдар мен азаматтық қоғам өкілдерінің қатысуымен аталған заңнама актілерінің жаңа ережелерін талқылап, оларды дұрыс қолдану, сонымен қатар, қатысушыларды үйрету бойынша ұсыныстарын енгізуде.

Іс жүзінде талай сұрақтар туындайтыны да анық, алайда бұл салада басталып жатқан жаңа бағыттар айтарлықтай жаңалықтарды алып келуде.

Бұл заңның азаматтарымыздың құқықтары мен бостандықтарын қорғауда айтарлықтай жетістіктерге жететініне сенімдіміз.

Ағымдағы жылы әкімшілік құқық бұзушылықтар туралы заңның қолданысқа енгізілуі – қазақстандық заңнама жүйесін тұжырымдамалық тұрғыда жаңартып, қазіргі заманда туындаған мәселелерді шешуге ықпалын тигізетіні сөзсіз.



I ТАРАУ

Қылмыстық процесс

Нұрмұхаммат АБИДОВ

Есірткі, психотроптық заттармен, сол тектестермен,
прекурсорлармен байланысты заңсыз әрекеттер
үшін қылмыстық жауаптылық туралы..... 21

Ляззат ИЛЬЯСОВА

Адам өлтіру істерін саралау бойынша сот
тәжірибесі 23

Владимир ШАКУН

Отправление правосудия по уголовным делам
в свете новых изменений в законодательстве 27

Зарема ХАМИДУЛЛИНА

Қылмыстық істер бойынша сот билігін жүзеге
асырудағы апелляциялық өндірістің
ерекшеліктері мен құқықтық негіздері.....29

Ахметкали МУЛДАГАЛИЕВ

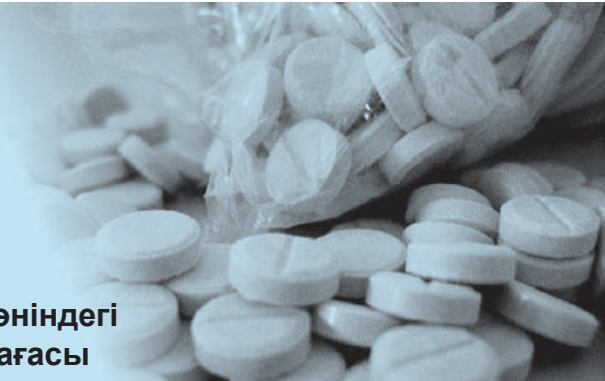
Правовые аспекты применения медиации..... 32





Нұрмұхаммат АБИДОВ

Жамбыл облысы бойынша қылмыстық істер жөніндегі мамандандырылған ауданаралық сотының төрағасы



ЕСІРТКІ, ПСИХОТРОПТЫҚ ЗАТТАРМЕН, СОЛ ТЕКТЕСТЕРМЕН, ПРЕКУРСОРЛАРМЕН БАЙЛАНЫСТЫ ЗАҢСЫЗ ӘРЕКЕТТЕР ҮШІН ҚЫЛМЫСТЫҚ ЖАУАПТЫЛЫҚ ТУРАЛЫ

2015 жылдың 1 қаңтарында қолданысқа енгізілген Қазақстан Республикасының Қылмыстық кодексінің (ҚК) 11-тарауында халық денсаулығына және имандылыққа қарсы құқық бұзушылықтардың құрамы бекітілген.

ҚК-нің 296-бабында есірткі, психотроптық заттармен, сол тектестермен, прекурсорлармен өткізу мақсатынсыз заңсыз жұмыс істеу бағытындағы қылмыстық іс-әрекеттер бойынша жауаптылық көзделген.

1997 жылғы 16 шілдеде қабылданған ескі ҚР ҚК-нің 259-бабында тек аса ірі мөлшерде есірткі затта-

рына қатысты өткізу мақсатынсыз заңсыз әрекеттер үшін қылмыстық жауаптылық бойынша ережелер бекітіліп, ал есірткі заттарын аса ірі мөлшерден кем мөлшерде өткізу мақсатынсыз заңсыз жұмыс істеу фактілері орын алған жағдайда ҚР ӘҚБтК талаптарына сай әкімшілік жауапкершілік қарастырылатын еді.

Бұрынғы әкімшілік құқық бұзушылықтардың құрамдары жаңа ҚР ҚК-нің қылмыстық құқық бұзушылық құрамдарына қылмыстық теріс қылық түрінде енгізілгендіктен, заңдық деңгейде есірткі заттарының айналымы бойынша заңсыз

әрекеттер үшін жауаптылықтың күшейтілгенін атап өткен жөн.

Жаңа ҚК-нің 296-бабында қоғамдық орындарда есірткі, психотроптық заттарды, сол тектестерді, прекурсорларды медициналық емес тұтыну және есірткі, психотроптық заттарды, сол тектестерді, прекурсорларды өткізу мақсатынсыз заңсыз дайындау, қайта өңдеу, иемдену, сақтау, тасымалдау үшін олардың мөлшеріне байланысты қылмыстық жауаптылық қарастырылған.

Жаңа ҚК-нің 296-бабының 1, 2, 3-бөліктері есірткі, психотроптық заттармен, сол тектестермен, пре-

2015 жылғы 1 қаңтарда қолданысқа енген «Есірткі, психотроптық заттар, сол тектестер мен прекурсорлар және олардың заңсыз айналымы мен теріс пайдаланылуына қарсы іс-қимыл шаралары туралы» Қазақстан Республикасының Заңына сәйкес есірткі және психотроптық зат тектестер – құрылымы мен қасиеттері жағынан I, II, III кестелерге енгізілген заттарға ұқсас, еліртетін, күйзелтетін немесе жалған елес күйіне түсіретін химиялық құрылымы мен қасиеттері бар, оларды теріс пайдаланған кезде халықтың денсаулығы үшін қауіпті және аталған Заңға және БҰҰ-ның халықаралық Конвенцияларына сәйкес есірткі немесе психотроптық заттар ретінде бекітілмеген шығу тегі синтетикалық немесе табиғи заттар болып табылады

курсорлармен өткізу мақсатынсыз заңсыз әрекеттер үшін қылмыстық жауаптылықты регламенттейді және олар теріс қылықтарға жатады, ал заңсыз әрекеттерге жауаптылықты қарастыратын (аса ірі мөлшерде есірткі, психотроптық заттарды, сол тектестерді, прекурсорларды өткізу мақсатынсыз заңсыз дайындау, қайта өңдеу, иемдену, сақтау, тасымалдау) ҚР ҚК-нің 296-бабының 4-бөлігі бойынша құқық бұзушылық жасау ауыр дәрежелі қылмыстар санатына енгізілді.

Адамдардың есірткі заттарын алмастыратын синтетикалық заттарды тұтынуының кең таралуына байланысты есірткі, психотроптық заттардың, сол тектестердің заңсыз айналымына қатысты әрекеттері үшін жауаптылық мәселесі заңды түрде шешілді.

2015 жылғы 1 қаңтарда қолданысқа енген «Есірткі, психотроптық заттар, сол тектестер мен прекурсорлар және олардың заңсыз айналымы мен теріс пайдаланылуына қарсы іс-қимыл шаралары туралы» Қазақстан Республикасының Заңына сәйкес есірткі және психотроптық зат тектестер – құрылымы мен қасиеттері жағынан I, II, III кестелерге енгізілген заттарға ұқсас, еліртетін, күйзелтетін немесе жалған елес күйіне түсіретін химиялық құрылымы мен қасиеттері бар, оларды теріс пайдаланған

кезде халықтың денсаулығы үшін қауіпті және аталған Заңға және БҰҰ-ның халықаралық Конвенцияларына сәйкес есірткі немесе психотроптық заттар ретінде бекітілмеген шығу тегі синтетикалық немесе табиғи заттар болып табылады.

ҚР ҚК-нің 11-тарауына сәйкес прекурсорлар есірткі тектес зат болып саналады, оған байланысты заңсыз әрекеттер үшін де қылмыстық жауаптылық қарастырылған.

«Есірткі, психотроптық заттар, сол тектестер мен прекурсорлар және олардың заңсыз айналымы мен теріс пайдаланылуына қарсы іс-қимыл шаралары туралы» Заңда берілген түсініктемелерге сай, прекурсорлар – есірткі, психотроптық заттарды, сол тектестерді өндіру, дайындау, қайта өңдеу кезінде пайдаланылатын, Қазақстан Республикасының заңнамасына, Қазақстан Республикасының халықаралық шарттарына, соның ішінде БҰҰ-ның «Есірткі және психотроптық заттардың заңсыз айналымына қарсы күрес туралы» 1988 жылғы конвенциясына сәйкес Қазақстан Республикасында бақылау жасалуға тиісті есірткі, психотроптық заттар мен прекурсорлардың тізіміне енгізілген заттардың бірі болып табылады.

Есірткі, психотроптық заттардың, сол тектестердің, прекурсорлардың шағын, ірі және аса ірі мөлшерлері есірткі, психотроптық заттарды, сол тектестер мен прекурсорларды шағын, ірі және өте ірі мөлшерге жатқызу туралы жиынтық кестесіне сай айқындалады.

Жаңа ҚК-де есірткі, психотроптық заттарды, сол тектестерге байланысты заңсыз әрекеттер үшін қылмыстық жауаптылық мәселесі бойынша адамдардың кінәсі аталған заттарды өткізу мақсатының болуы және болмауына байланысты жіктеледі. Осыған орай ҚК-нің 296-бабында аталған заттарды өткізу мақсатынсыз жасалған заңсыз әрекеттер үшін жауаптылық қарастырылса, ҚК-нің 297-бабында өткізу мақсатында жасалған заңсыз әрекеттер үшін жауаптылық көзделген.

ҚК-нің 297-бабының 2, 3 және 4-баптары есірткі, психотроптық заттарды, сол тектестерді өткізу мақсатында жасалған заңсыз әрекеттерге байланысты қылмыстардың дәрежеленген құрамдарын қарастырады.

Бұған қоса, ҚК-нің 297-бабының 1-бөлігінде есірткі, психотроптық заттарды, сол тектестерді олардың мөлшерлеріне қарамастан өткізу мақсатында заңсыз дайындау, қайта өңдеу, иемдену, сақтау, тасымалдау, оларды жөнелту, не өткізу үшін қылмыстық жауаптылықты қарастырса, осы баптың 2-бөлігі аталған заттардың ірі мөлшердегі осы әрекеттер үшін қылмыстық жауаптылықты қарастырады.

ҚК-нің 297-бабының 3-бөлігі бойынша есірткі, психотроптық заттарды, сол тектестерді аса ірі мөлшерде өткізу мақсатында жасалған заңсыз әрекеттерге және де осы заттармен оларды өткізу мақсатында адамдар тобының алдын ала сөз байласуымен, бірнеше рет бабын пайдалана отырып жасаған іс-әрекеттер бойынша қылмыстық жауаптылық белгіленген.

ҚК-нің 297-бабының 4-бөлігіне сәйкес есірткі, психотроптық заттарды, сол тектестерді өткізу мақсатында қылмыстық топ жасаған іс-әрекеттер үшін қылмыстық жауаптылық туралы ережелер осы Кодекске енгізілген жаңа норма болып табылады.



Ляззат ИЛЪЯСОВА

Алматы облысының қылмыстық істер жөніндегі мамандандырылған ауданаралық сотының судьясы



АДАМ ӨЛТІРУ ІСТЕРІН САРАЛАУҒА ҚАТЫСТЫ СОТ ТӘЖІРИБЕСІ

Мемлекетімізде азаматтардың жеке құқықтарын қорғау басты мәселе болып табылады. Қазақстан Республикасының Конституциясы бойынша оның ең қымбат қазынасы – адам және адамның өмірі, оның құқықтары мен бостандықтары [1]. Бұл қағида Адам және азамат құқықтарының жалпыға бірдей декларациясында, Азаматтық және саяси құқықтар туралы Халықаралық пактіде және басқа да құқықтық құжаттарда бекітілген ережелерге сәйкес келеді. Сондықтан аталған ережелердің бұзылуы жеке адамға қарсы аса ауыр қылмыстардың бірі ретінде қарастырылады.

Қазақстан Республикасының 2015 жылдың 1 қаңтарынан қолданысқа енген жаңа Қылмыстық процестік кодексінің 308-бабына сәйкес, Алматы облысының қылмыстық істер жөніндегі мамандандырылған ауданаралық сотының бірінші сатыдағы сот ретінде қарауына аса ауыр қылмыстарға байланысты қылмыстық істер жатады.

Қылмыстық кодекстің 10-бабының 2-бөлігінде қылмыс деп: «осы Кодексте айыппұл салу, түзеу жұмыстары, бас бостандығын шектеу, бас бостандығынан айыру немесе өлім жазасы түріндегі жазалау қатерімен тыйым салынған айыпты жасалған, қоғамға қауіпті іс-әрекет (әрекет немесе әрекетсіздік) танылған [2].

Сондай-ақ, Қылмыстық кодекстің 19-23 баптарында: «Адам өзінің кінәсі анықталған қоғамға қауіпті іс-әрекеттері (әрекеттері немесе әрекетсіздігі) және оның қоғамға қауіпті зардаптарының туындауы үшін ғана қылмыстық жауаптылыққа тартылуға тиіс» делінген. Ал объективті айыптауға, яғни кінәсіздікпен зиян келтіргені үшін қылмыстық жауаптылыққа тартуға жол берілмейді. Қылмыскердің қоғамға қауіпті іс-әрекеті кінәнің тек екі нысанымен (қасақана және абайсызда) жасалғанда ғана кінәлі деп тануға болады.

Қазақ КСР-інің 1959 жылғы

Қылмыстық кодексінде адам өлтірудің заңдылық анықтамасы берілмеген еді. Қазақстан Республикасының 1997 жылғы Қылмыстық кодексінде тұңғыш рет адам өлтірудің заңдылық түсінігі: «Кісі өлтіру, яғни басқа адамға құқыққа қарсы қасақана қаза келтіру» деп ҚК-тің 96-бабының 1-бөлігінде тура көрсетілген болатын [3]. Ал Қазақстан Республикасында 2015 жылдың 1-ші қаңтарынан бастап қолданысқа енген жаңа Қылмыстық кодексінде (99-баптың 1-бөлігі): «адам өлтіру, яғни басқа адамды құқыққа қарсы қасақана қазаға ұшырату» деген анықтама берілген.

Жалпы қасақана адам өлтіру бұл – қоғамға қауіпті әрекеттердің бірі. Ол басқа адамды құқыққа қарсы қасақана қазаға ұшыратудан орын алады. Сондықтан да адам өміріне қарсы қасақаналықпен жасалған қылмысты дұрыс саралау мәселесі де сот тәжірибесіндегі өзекті мәселелердің бірі. Егер жауаптылыққа тартылған адамның

қылмысы дұрыс сараланбаған болса, онда ол Қылмыстық және Қылмыстық процесстік кодекстерінің жалпы қағидаларының бұзылуына әкеліп соғады. Мысалы, кісі өлтіруші берілген жазадан құтылып, ал керісінше кінәсіз адам сотталып кетуі де мүмкін. Бірақ мұндай келеңсіздікке сот тәжірибесінде мүлдем жол берілмеуі қажет.

Адам өлтіру – жеке тұлғаға қарсы бағытталған зиянның ең ауыр түрі. Себебі, мұның нәтижесінде өмір сүріп жатқан организм өз тіршілігін жояды және оны қалпына келтіру мүмкін емес. Біреудің қолынан аяқасты мерт болған адамның отбасы мүшелері, туысқандары, достары, жақын араласатын жолдас-тары оның өлімін естігенде қатты қайғырады. Яғни оларға да орны толмас ауыр моральдық зиян келтіріледі.

Өмір сүру құқығы – бұл ең басты, ең негізгі адам құқықтарының бірі. Қылмыстық заң қасақана адам өлтіруді ауырлататын жағдайда жасалған белгісіне сай, он жылдан аса уақыт «өлім жазасына» мара-торий жарияланғалы бері, оған ең ауыр жаза ретінде өмір бойына бас бостандығынан айыруға жазаалауды бекітіп, ол қазіргі сот тәжірибесінде қолданылып келеді.

Жалпы адам өлтіру жоғарыда атап өткендей кінәнің екі нысаны-мен, яғни қасақана және абайсыз-да жасалады. Қылмыстық заң-да және құқық қорғау органдары-ның тәжірибесінде ең көп кез-десетін кінәнің нысаны – ол қа-сақаналық. Тікелей және жанама ниетпен жасалған әрекет қаса-қана жасалған қылмыс болып танылады. Қасақана қылмыс істе-гендердің басым көпшілігі өзінің іс әрекетінің Қылмыстық заңға қайшы екенін сезеді. Бірақ қылмыстық заң тыйым салған әрекет неме-се әрекетсіздікті білмей істейтін жағдайлар да кездеседі.

Жынысына, жасына, тәндік және өнегелілік сапаларына, ұлтына, шығу тегіне тәуелсіз, кез келген адамның өмірі туғаннан бастап қайтыс болғанға дейін мемлекеттік қорғауға ие бола-ды. Осыған сәйкес өмірге қарсы қылмыстарды анықтауда адамның өмірінің басталуы мен аяқталуына байланысты фактілі және заңи алғышарттарды білу қажет. Біз айтқанымыздай, уақытынан бұрын

қаза тапқан адамдардың көбі ауру немесе зорлық әрекеттерден қайтыс болады. Басқа адамның әрекеті нәтижесінде адамның зорлықпен қайтыс болуын анықтау тағы бір алғышарт болып табыла-ды. Әрекетті өмірге қарсы деп тану үшін фактілі алғышарттан басқа заңи алғышарттар да бар. Олар: құқыққа қайшылық және кінәлілік. Себебі, адам өлтіру заңи әрекет те болуы мүмкін, мысалы өлім жаза-сына кесу.

ҚР жаңа редакциядағы Қыл-мыстық кодексінің Ерекше бөлігінің 1-тарауында осы санаттағы қыл-мыстар «Жеке адамға қарсы қылмыстық құқық бұзушылықтар» ретінде топтастырылған және бұл қылмыстар – басқа адамды құқыққа қарсы қасақана қазаға ұшырату деп сараланатын қыл-мыстың «ортақ құрамымен» қамтылған. Аталған кодекс жеке адамға қарсы қылмыстық құ-қық бұзушылықтардың қатарын-да қасақаналықпен адам өлтіру-дің бірнеше түрін қарастырады (ҚР ҚК 99-103 баптар). Аталған белгі бойынша ҚР Қылмыстық кодексінде қарастырылған қасақаналықпен адам өлтірудің барлық түрлерін үш негізгі белгісі бойынша сыныптауға немесе топтастыруға болады:

1. ҚР ҚК 99-бабының 1-бөлімінде қарастырылған адам өлтіру берілген қылмыстың «қарапайым, жай адам өлтіру» немесе кісі өлтірудің негізгі құрамын құрайды [4]. Оған заңда көрсетілген жеңілдететін және ауырлататын мән-жайларсыз басқа адамға құқыққа қарсы қасақана қаза келтіру жатады. Сондықтан да қасақана кісі өлтіруді саралау бары-сында туындаған мәселелерді осы-дан бастау қажет.

2. Ауырлататын жағдайдағы адам өлтіру. ҚР ҚК 99-бабының 2-бөлімінде қарастырылған адам өлтіру берілген қылмыстың «сара-ланған» құрамын құрайды, оның ба-рысында кінәлі адамның әрекеттері ҚР ҚК 99-бабының 2-бөлімінің «1-15» тармақтарында қарасты-рылған жауаптылықты ауырлататын жағдайлармен қамтылады. Аталған баптың көрсетілген бөлімінің тиісті тармақтарында қарастырылған ауырлататын жағдайлар түпкілікті болып табылады, оларда көрсетіл-меген мән-жайлар ауырлатушы мән-жайлар ретінде таныла ал-майды.

3. Жеңілдетілген жағдайдағы кісі өлтіру: (100-бап) жаңа туған баланы анасының өлтіруі, (101-бап) аффект жағдайында жасалған адам өлтіру, (102-бап) қажетті қорғаныс шегінен шығу кезінде адам өлтіру, (103-бап) қылмыс жасаған адамды ұстап алу үшін қажетті шаралар шегінен шығу кезінде жасалған адам өлтіру.

Кінәлі жауаптылықты ауырла-татын немесе аса ауырлататын әрекеттермен қылмыс жасағанда, жазаны негізгі құрам бойынша белгілей алмаймыз, заң баптарының бөлімге немесе әрі қарай ауырла-татын құрамдарға бөлмеу кінәліге жеткілікті жаза тағайындауға заң жүзінде мүмкіндік бермес еді. Сондықтан кез келген адам өлтіру қылмысы кезінде ол адам өлтіру ме, жоқ әлде ауырлатылған немесе жеңілдетілген жағдайда жасалды ма, соны анықтау өте маңызды.

Қылмыстың қоғамға қауіптілігін ауырлататын құрам көпшілік жағдайда баптың кейінгі бөлімінде келтіріледі. Бұл құрамдардың не-гізгі құрамдармен салыстырғанда ауырлатушы объективтік неме-се субъективтік белгілері диспо-зициясында тікелей көрсетіледі. Кісі өлтірудің ауырлататын құрам-дардың белгілері қылмыстың объектісінің көлеміне, іс-әрекеттің белсенділігіне, зардаптың түрі мен көлеміне, қылмыстың жасалу орнына, уақыты, тәсілі, жағдайы, құралына, ниеті мен мақсатының немесе қылмыс субъектісінің түріне қарай ауырлатады.

Адамның өмірі мен денсау-лығына қарсы қылмыстарды жаса-ғаны үшін жауапкершілік туралы қылмыстық заңдарды біркелкі қол-дануды қамтамасыз ету мақса-тында Қазақстан Республикасының Жоғарғы Сотымен 2007 жылғы 11 мамырда №1 нормативтік қаулысы (ҚР ЖС-тың 2011 жыл-ғы 21 сәуірдегі №1 нормативтік қаулысымен енгізілген өзгерістер мен толықтырулармен бірге) қа-былданған. Бұл қаулыда жеке адамға қарсы қылмыстар туралы істер жөніндегі қылмыстарды сара-лау және тиісінше оларды жасаған адамдарға әділ жаза тағайындау кезінде қылмыстық заңды дұрыс қолдануды қамтамасыз ету үшін кінә нысанын, ниетінің түрін, қылмыс жасаудың мәні мен мақсатын, тәсілін, жағдайы мен са-тысын, келтірілген зардаптардың

ауырлығын анықтау қажет. Сондай-ақ қылмыстық процесті жүргізетін органдар іс жүргізу құжаттарында өз тұжырымдарын жол берілетін анық дәлелдемелерді келтіре отырып негіздеулері тиіс делінген.

Сонымен қатар, қасақаналықпен адам өлтірудің түрлерін басқа негіздемелер бойынша да топтастыруға болады. Мысалы:

- жәбірленуші тұлғаның ерекшеліктері бойынша: екі немесе одан көп адамды өлтіру; адамның қызметтік жұмысын жүзеге асыруына, не кәсіптік немесе қоғамдық борышын орындауына байланысты осы адамды немесе оның жақындарын өлтіру; кінәлі адамға дәрменсіз күйде екені көрінеу белгілі адамды, сол сияқты адамды ұрлаумен, не кепілге алумен ұштасқан адам өлтіру; кінәлі адамға жүктілік жағдайда екені көрінеу белгілі әйелді өлтіру; объективтік жағы бойынша: аса қатыгездікпен жасалған адам өлтіру; басқа адамдардың өміріне қауіпті тәсілмен жасалған адам өлтіру;

- субъективтік жағы бойынша: пайдакүнемдік ниетпен, сол сияқты жалдау бойынша, не қарашылықпен немесе қорқытып алумен ұштасқан адам өлтіру; бұзақылық ниетпен; басқа қылмысты жасыру немесе оны жасауды жеңілдету мақсатымен жасалған, сол сияқты зорлауға немесе сексуалдық сипатындағы зорлық-зомбылық әрекеттерімен ұштасқан адам өлтіру; әлеуметтік, ұлттық, нәсілдік, діни өшпенділік немесе араздық не қанды кек уәжі бойынша адам өлтіру; жәбірленушінің ағзаларын немесе тінін пайдалану мақсатымен жасалған адам өлтіру;

- адам өлтірудің субъектісі бойынша: адамдар тобы, алдын ала сөз байласу арқылы адамдар тобы жасаған адам өлтіру.

Сонымен бірге, кез келген қылмыстық істі сотта қарағандағыдай, қылмысты жасаған тұлғаның – субъектінің жеке басын анықтау және де қылмыскердің әрекеттерімен келтірілген залалдың сипаты мен көлемін анықтау да дәлелдеуге жатады. Мысалы, отбасының жалғыз асыраушысын өлтірген кезде және де адам өлтіруге оқталу барысында жәбірленуші тірі қалып, бірақ мүгедектік жағдайға ұшыраған кезде материалдық зиян жөнінде іс қозғауға болады.

Қылмыскердің кінәсін мойындап

келуімен байланысты қозғалып, сотқа берілген істі қарағанда, осындай мойындап келудің шын ниетін айқындау қажет болады.

Адам өлтіру, яғни басқа адамға құқыққа қарсы қасақана қаза келтіру (ҚР ҚК 99-бап) болып табылатындықтан және жеке адамға қарсы қол сұғушылықтың мейілінше ауыр түрі болғандықтан, мұндай істерді сотта қарау барысында ең бірінші кезекте басқа адамға құқыққа қарсы қаза келтіру оқиғасының орын алғандығы дәлелденуі тиіс және сонымен өзара байланыстылықта берілген қылмыс құрамының объективтік және субъективтік жақтарының құрамдық белгілері: орны, уақыты, жасалу тәсілі және қылмыстың іздерін жасыру, қаза тапқан адамның жеке басы және қылмысты жасаған тұлғаның жеке басы және басқа да фактілік мәліметтер анықталуы керек.

Сонымен өмірге қарсы қылмыстың, соның ішінде адам өлтірудің де тікелей объектісі адамның өмірі болып табылады.

Қасақана адам өлтірудің объективтік жағы басқа адамға құқыққа қарсы қаза келтіруден көрініс табады, ол өз кезегінде белсенді әрекет арқылы жүзеге асырылуы мүмкін (пышақпен ұру, тұншықтыру, мылтықпен атып өлтіру және т.б.) әдетте қасақаналықпен адам өлтірудің басым көпшілігі солай орындалады, алайда кей жағдайларда қасақана адам өлтіру әрекетсіздікпен де жүзеге асырылуы мүмкін, оның барысында жәбірленушіге қамқор болуы тиіс тұлға өзінің әрекетсіздігімен жәбірленушінің қаза табуына себеп болған мән-жайлардың алдын алуға, оларды болдырмауға ешқандай әрекет жасамайды және ол ондай әрекеттерді жасауға міндетті және жасай алатын жағдайда орын алады.

Қасақана адам өлтіру ҚР ҚК-нің 99-бабында бекітілген қылмыс ұғымымен қамтылады және материалдық құрамға жататын қылмыс болып табылады, себебі, бұл қылмыстың объективтік жағына қылмыстық нәтиже де кіреді. Сондықтан да адам өлтіру жәбірленушінің қаза тапқан сәтінен аяқталған қылмыс ретінде бағаланады. Кінәлі адамның іс-әрекеті мен пайда болған қылмыстық нәтиже – жәбірленушінің

қаза табуының арасындағы себепті байланыстың болуы қасақана адам өлтірудің объективтік жағының міндетті белгісі болып табылады.

Қасақана адам өлтірудің субъективтік жағы тікелей немесе жанама түріндегі қасақаналықтың міндетті түрде болуын қарастырады: қылмыс жасаушы тұлға басқа адамның өмірі үшін қауіпті болып табылатын әрекеттерді (іс-әрекет немесе әрекетсіздік) жасайтынын сезінеді, жәбірленушінің қаза табуының болмай қоймайтынын немесе қаза табуы мүмкін екендігін болжай біледі және соны тілейді (тікелей қасақаналық барысында) немесе соған саналы түрде жол береді немесе бұған немқұрайлы қарайды (жанама қасақаналықтың барысында). Қылмыс құрамының субъективтік жағының барлық элементтерін анықтау үшін жәбірленушіні өлтірудегі пиғыл-ниетті, мақсатты анықтаудың маңызы зор, ол өз кезегінде кінәлінің әрекеттерін құқықтық жағынан дұрыс бағалауға және оған әділетті жаза тағайындауда шешуші негізге ие болады. Атап айтар болсақ, қылмысты жасау барысында қылмыскер басшылыққа алған пиғыл-ниеттерді анықтау оның әрекеттерінде жауаптылықты жеңілдететін немесе ауырлататын мән-жайлардың бар немесе жоқ екендігі туралы мәселені қарап, осы тұрғыда дұрыс шешім қабылдауға мүмкіндік береді.

Кінәлінің ниетінің түрі туралы мәселені шешкенде соттар жасалған қылмыстың барлық жағдайларына сүйенуі және атап айтқанда: қылмыстың тәсілі мен қаруын, денеге салынған жарақаттың санын, сипатын, кінәлінің қылмыстық әрекетті тоқтату себебін, сондай-ақ кінәлінің қылмыс істеу алдындағы және одан кейінгі мінез-құлқын, оның жәбірленушімен арақатынасын ескеруі керек.

Қасақана адам өлтірудің субъектісі 14 жасқа толған, есі дұрыс жеке тұлға болып табылады. Мысалы, ҚР ҚК-нің 100-бабы қылмыстың арнаулы субъектісін қарастырады, ол тек жаңа туған сәбидің 16 жасқа толған анасы ғана болуы мүмкін.

Жалпы сот тәжірибесінде адам өлтірудің 50 %-дан астамы Қылмыстық кодекстің 99-бабының 1-бөлігі (яғни қарапайым, жай құрам) бойынша сараланады.

Сот тәжірибесінде адам өлтірудің бұл түріне өзара бас араздықтан туындаған төбелестің және жанжалдың, өш алу, қызғану сезімдерінің нәтижесінде жасалған іс-әрекеттер жатқызылады. Өз тәжірибемнен мысал келтірсем:

1. Өзара жанжал нәтижесінде адам өлтіру. Бұл жағдайда өлтіруді мақсат тұтқан ниет алдын ала болмайды. Жанжал себебі әр түрлі болады, қызғаныш, реніш, өзара бас араздық және тағы басқа. Мысалы: Ф. деген азаматша спирттік ішімдік ішу салдарынан пайда болған өзара жанжалға ұласқан ұрыс-керіс барысында өзінің В. есімді жұбайын үстел үстінде жатқан ас пышағымен адам өлтіру мақсатымен оның сол жақ көкірек тұсынан, яғни өмірлік маңызы бар органы – жүрек тұсына екі рет соққы жасаған. Нәтижесінде В. деген азамат оқиға орнында мерт болады. Басты сот талқылауында Ф. алдын ала тергеуде толық мойындап берген айғағын жартылай мойындап, өз көрсетпесін пышақты қанша рет және қай жерге тыққанын толық есінде жоқ екендігін және сол кезде өз бойында қандай да бір қобалжудың болу салдарынан ол тек бұлыңғыр мүсінді ғана көргенін және оны өлтіру ниетінің болмағандығын айтып, кінәсін жартылай мойындап, сол бөлігінде сотта өз көрсетпесін өзгертеді. Бірақ, Ф-ның басты сот талқылауы барысында берген көрсетпесі іс материалдарымен, өзге де куәлардың көрсетпесімен өз дәлелін таппады. Сонымен қатар, сот барысында маман ретінде сұралған сот-медициналық сарапшының түсіндірмесіне сәйкес, қылмыс жасалу барысында Ф-де ешқандай жан күйзелісі, яғни физиологиялық аффектінің болмағандығын, керісінше оның бойында орта дәрежедегі масаю анықталғандықтан, сол оның жүріс-тұрысына әсер еткендігін, мастық өз кезегінде өзін-өзі бақылауды төмендеткендігін, физиологиялық аффектіге тән эмоциялық жайкүйдің үш фазалық динамикасының табылмағандығы анықталды. Сот Ф-ның сотта берген көрсетпесіне сын көзбен қарап, ол қылмыстан жалтару және сотты адастыру мақсатында беріп отыр деп бағалап, істегі өзге де дәлелдемелерге тиісті баға беріп, қылмысты ҚР-ның ҚК-нің (ескі редакциясының) 96-бабының

1-бөлігімен дәрежелеп, жеңілдететін және ауырлататын мән-жайларды ескере отырып, осы бап бойынша Ф-ны кінәлі деп тауып, оған түзеу колониясының жалпы режимінде 7 жыл бас бостандығынан айыру жазасын өтеуді тағайындады.

2. Қызғаныштан адам өлтіру. Біреудің махаббатына немесе берілгендігіне басқа біреудің күдік келтіруі. Қызғаныштан адам өлтірудің қоғамға қауіптілігі өзінің мазмұны жағынан, жай адам өлтірудің құрамын береді. Мысалы: Т. деген азамат өзінің ұрыс-керіс салдарынан үйден әпкесінің үйіне кетіп қалған Н. есімді әйелін артынан аңдып барып, үйде ешкімнің жоқтығын пайдаланып, қызғаныш салдарынан Н-ді екі қолымен қылқындырып, өзінің адам өлтіруге бағытталған қасақана қылмыстық, әрекетін жүзеге асырып, оның қарсылық көрсетуіне қарамастан оны буындырып өлтіріп, оқиға орнынан қашып кетеді. Н. механикалық асфикция салдарынан оқиға орнында қаза табады. Т. құқық қорғау органдары 9 күннен кейін жасырынып жүрген жерінен ұстайды. Т. алдын ала тергеуде де және сотта да жасаған қылмысын толық мойындап, болған жағдайға шын өкініп көрсетпе берді. Т-ның кінәсі іс материалдарында жиналған дәлелдемелер жиынтығымен толық дәлелденіп, Т-ның әрекеті ҚР ҚК-нің (ескі редакциясының) 96-бабының 1-бөлігімен дәрежеленіп, жеңілдететін және ауырлататын мән-жайларды ескере отырып, осы бап бойынша Т-ны кінәлі деп тауып, оған түзеу колониясының қатаң режимінде 10 жыл бас бостандығынан айыру жазасын өтеу тағайындалды.

Сонымен қорыта келе айтармыз, бұл санаттағы істер өзінің күрделілігімен және көп қырлылығына байланысты істі қараған соттан көп еңбек сіңіруді және жоғарғы кәсіби шеберлікті талап етеді. Жоғарыда көрсетілгеннен байқайтынымыз, қасақана адам өлтірудің әрбір аталған түрі дәлелдеудің көлемін және шегін айқындайтын өзіндік заңи ерекшеліктерге ие болады.

Құқық бұзушылық қатынастарында заңның күшін дұрыс қолдану мен мазмұнын дұрыс бекіту қылмыспен күресудің басты құралы болғандықтан, мемлекеттік орган-

дар мен лауазымды тұлғалар мемлекетіміздегі заңдардың орындалуын әрдайым қатаң қадағалаулары қажет.

Сонымен қатар, өз тарапымынан адам өлтіру істері бойынша заңды жетілдіру мақсатында бір ғана ұсыныс жасағым келеді. Мен өзім ҚР ҚК-нің 99-бабы екінші бөлігінде көрсетілген ауырлататын жағдайларға қоса, кінәлінің өзінің ата-анасын өлтірген қылмысты жатқызатын едім. Себебі ата-анасын өлтіру, бұл – адамгершіліктен жат, аморальдық әрекет. Көптеген шет мемлекеттерде (Болгария, Румыния, Франция және т.б.) мұндай қылмыс түрі Қылмыстық кодекстерінде жауаптылықты ауырлататын жағдай ретінде енгізілген. Тіптен ғалым Н.С. Таганцевтің ерте замандағы елдердің қасақана адам өлтіру жайында зерттеген еңбектерінен бұл қылмыс Египет, Үндістан, Қытай, Рим, Иудей елдерінің заңнамаларында ең ауыр қылмыс деп танылғанын білуге болады [5].

Ата-анасын өлтірген адамның басқа адамды өмірінен айыру қолынан оңай келеді, бұл қоғамға қауіпті адам екендігін айқын көрсетеді. Сондықтан да ондай қылмысты мүлдем кешірімсіз әрекет деп санаймын. Әрине, бұл адам өлтіруде де әлі көптеген жағдайларды, кінәлінің ниетін, қылмыс жасаудың мәні мен мақсатын, тәсілін, жағдайы мен сатысын анықтау қажет, дегенмен де бұл – менің жеке субъективті пікірім. Мұнда ең бастысы әділеттілік қағидасын басшылыққа алып, осы істерді қарайтын әрбір судья алдында екі жақтан да таразыда адам өмірі тұрғанын ұмытпау керек.

Пайдаланылған әдебиеттер тізімі:

1. ҚР Конституциясы. Алматы, «Жеті Жарғы». 1995 жыл 30 тамыз.
2. ҚР Қылмыстық Кодексі. Алматы «Жеті Жарғы». 1997 жыл.
3. ҚР Қылмыстық Кодексі. 03.07.2014 ж., «Жеті Жарғы», Алматы. 2014 жыл
4. Қазақстан Республикасының Жоғарғы Сотының 2007 жылғы 11 мамырда №1 нормативтік қаулысы. ҚР ЖС нормативтік қаулылары. 1-том, Астана 2011 жыл.
5. Таганцев Н.С. О преступлениях против жизни по русскому праву. Санкт-Петербург 1871 г.



Владимир ШАКУН

Судья Костанайского областного суда,
кандидат юридических наук



ОТПРАВЛЕНИЕ ПРАВОСУДИЯ ПО УГОЛОВНЫМ ДЕЛАМ В СВЕТЕ НОВЫХ ИЗМЕНЕНИЙ В ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВЕ

Принятие и введение в действие с 1 января 2015 года нового Уголовно-процессуального кодекса Республики Казахстан объективно вызвало в практике его применения ряд вопросов и неоднозначных мнений по их разрешению при рассмотрении конкретных уголовных дел.

В рамках данной статьи представляется возможным затронуть только некоторые из возникающих вопросов, в частности, по двум новым правовым институтам в уголовном процессе Республики Казахстан, введенным в действие Разделом 13 и соответственно главами 63 и 64 УПК РК.

Это процессуальное соглашение и рассмотрение уголовных дел в согласительном производстве в суде.

Так, одним из обязательных условий для заключения процессуального соглашения в форме сделки о признании вины является «согла-

сие потерпевшего на заключение процессуального соглашения», что прямо предусмотрено ст.613 ч.1 п.3 УПК РК. Далее, в ней же в ч.2 п.2 указано на то, что соглашение не может быть заключено, «если хотя бы один из потерпевших не согласен с заключением процессуального соглашения». Однако ни в этой статье, ни во всей главе 63 УПК РК, регламентирующей «особый порядок его заключения», не указано, каким образом и в какой форме это согласие должно оформляться.

Этот вопрос усугубляется тем, что далее, в ст.616 УПК РК, устанавливающей порядок составления процессуального соглашения в форме сделки о признании вины, в части 2 указано на то, что «процессуальное соглашение подписывается прокурором, подозреваемым, обвиняемым и его защитником». Законодатель не предусмотрел,

таким образом, право потерпевшего на подписание указанного соглашения. Это представляется нелогичным и непоследовательным, принимая во внимание отведенное потерпевшему законодателем роль и место в заключении соглашения, на что указывалось выше.

Для разрешения указанного вопроса можно воспользоваться Рекомендациями участников международного семинара на тему «Применение норм нового уголовного и уголовно-процессуального законодательства» (25-27 сентября 2014 года, г.Щучинск), согласно которым «в целях обеспечения прав потерпевшего при заключении процессуального соглашения целесообразно составлять (следователем или прокурором) отдельный процессуальный документ о даче согласия потерпевшим на применение данного вида производства».

Полагаю, что эта рекомендация не бесспорна. Во-первых, сразу возникает вопрос о процессуальной экономии – нужен ли еще один дополнительный процессуальный документ? Во-вторых, возникает следующий вопрос – что это за документ: протокол, постановление, допрос потерпевшего по этому конкретному предмету, его заявление или что-то иное?

На основании дальнейшего анализа ст.616 УПК РК, устанавливающей порядок заключения процессуального соглашения в форме сделки о признании вины, полагаю возможным изложить свое видение разрешения указанного вопроса.

Так, в соответствии с частью 1 п.9 ст. 616 УПК РК, процессуальное соглашение должно содержать указание на «последствия заключения процессуального соглашения, предусмотренные ст.614 настоящего Кодекса», часть 1 п.3 которой «лишает потерпевшего, давшего согласие на заключение процессуального соглашения, права в дальнейшем изменять требования о размере причиненного ущерба», то есть непосредственно затрагиваются права потерпевшего.

Пункт 10 части 1 ст.616 УПК требует указания в процессуальном соглашении «о согласии потерпевшего на заключение процессуального соглашения».

Таким образом, можно заключить, что процессуальное соглашение должно быть предметом ознакомления с ним потерпевшего по всем его условиям, для соблюдения всех его прав, предусмотренных ст.ст.71, 73 и Главой 63 УПК РК.

Для выполнения всех указанных требований закона по соблюдению прав потерпевшего при заключении процессуального соглашения в форме сделки о признании вины достаточно со стороны суда требования (условия) подписания указанного соглашения потерпевшим (хотя это не предусмотрел законодатель в ч.2 ст.616 УПК РК), что оптимально и процессуально экономно (без каких-либо дополнительных процессуальных документов) разрешит все указанные вопросы. Конечно, это произойдет при принятии такой позиции суда органами уголовного преследования. Со стороны потерпевших возражения в этом вопросе вряд ли возникнут.

Представляется проблемным и вопрос обжалования приговора

суда, вынесенного в согласительном производстве.

Так, согласно ст.627 ч.4 УПК РК «осужденный и его защитник вправе в течение пятнадцати суток со дня получения копии приговора обжаловать его в общем порядке». Потерпевший не указан в числе лиц, имеющих право на обжалование приговора. Такая формулировка законодателя вызывает вопрос о возможно особом порядке обжалования приговора, выносимого в порядке Главы 64 УПК РК в согласительном производстве.

В предложенном судам практическом пособии «Правоприменительная практика: вопросы и ответы по Уголовному и Уголовно-процессуальному кодексам Республики Казахстан» (в новой редакции), Астана-2015 (далее – Пособие) в пункте 147 дан ответ на вопрос о том, «следует ли такие приговоры в обязательном порядке направлять потерпевшим в целях недопущения какого-либо ущемления их прав». Из этого ответа следует: «если он (потерпевший) потребует, копия направляется ему после вступления приговора в законную силу. А до этого нет необходимости, т.к. он приговор, вынесенный по делу в согласительном производстве, не обжалует (ч.4 ст.627 УПК)».

Полагаю, что данный ответ не бесспорный. В данном случае очевидно противоречие законодательной конструкции ст.627 ч.4 УПК РК и предлагаемого ответа в Пособии статье 71 ч.6 п.19 УПК РК (Потерпевший), согласно которой он имеет право «обжаловать приговор и постановление суда». Более того, здесь усматривается не только противоречие общей норме права, но и принципу процессуального права, закрепленному статьей 31 УПК РК – свобода обжалования процессуальных действий и решений.

В данном случае нельзя разрешить коллизию правовых норм путем примата специальной нормы права над общей, тем более, над принципом права. Это не соответствует действующей теории права и практике Верховного Суда РК – когда специальная норма, в частности, санкция ч.1-1 ст.259 УК РК (в редакции до 1 января 2015 года), санкция которой предусматривала обязательную конфискацию имущества, вошла в противоречие со статьей общей части УК – ст.51 «Конфиска-

ция имущества», согласно которой она устанавливается за преступления, совершенные из корыстных побуждений. Верховный Суд РК в полном соответствии с правом и законом рекомендовал судам руководствоваться общей нормой права – ст.51 УК РК и не назначать конфискацию имущества, предусмотренную специальной нормой.

Более того, в пункте 145 Пособия дается следующий ответ: «Судья вправе назначить более мягкое наказание, чем указано в процессуальном соглашении, или на меньший срок, но не вправе по своему усмотрению усилить наказание». Вторая часть ответа, на мой взгляд, споров не вызывает, так как прямо вытекает из п.5 ч.1 ст.626 УПК РК, согласно которому суд выносит «обвинительный приговор с назначением подсудимому наказания, решением по гражданскому иску и другим взысканиям в соответствии с процессуальным соглашением».

При буквальном толковании указанного п.5 не вытекает право суда на возможность изменить условия соглашения и в сторону его смягчения. Однако если согласиться с ответом в Пособии о наличии у суда такого права, то тем более возникает сразу вопрос о том, почему потерпевшему нужно направлять только вступивший в законную силу приговор и почему он не вправе его обжаловать в апелляционном порядке?

Полагаю, что копию приговора необходимо направлять потерпевшему, равно как и осужденному лицу и его защитнику. Кроме этого, нельзя ограничивать право потерпевшего на обжалование приговора, вынесенного в согласительном производстве.

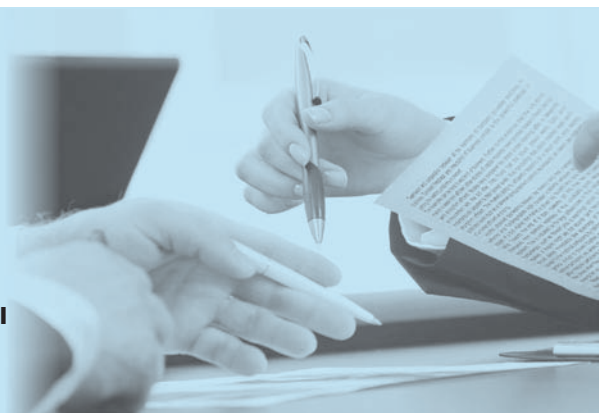
Несомненно, одним из направлений дальнейшего развития уголовного процесса является его упрощение, ускорение и доступность, однако при этом нельзя в применении норм процессуального права и при их толковании ущемлять или ограничивать права участников этого процесса, тем более такого важного из них, как потерпевший (гражданский истец).

Заданные рамки статьи не позволяют раскрыть и другие проблемные вопросы по указанному разделу и главам УПК РК и видение возможных путей их разрешения в полном соответствии с нормами и принципами принятого УПК РК.



Зарема ХАМИДУЛЛИНА

Қазақстан Республикасы Президенті жанындағы
Мемлекеттік басқару академиясының
Сот төрелігі институтының 2 курс магистранты



ҚЫЛМЫСТЫҚ ІСТЕР БОЙЫНША СОТ БИЛІГІН ЖҮЗЕГЕ АСЫРУДАҒЫ АПЕЛЛЯЦИЯЛЫҚ ӨНДІРІСТІҢ ЕРЕКШЕЛІКТЕРІ МЕН ҚҰҚЫҚТЫҚ НЕГІЗДЕРІ

Қазақстан Республикасының Конституциясы әркімнің өз құқықтары мен бостандықтарының сот арқылы қорғалуына кепілдік береді. Осы негізде әрбір адам бұзылған құқықтары мен бостандықтарын, заңды мүдделерін сотқа жүгіну арқылы қорғай алады.

Қылмыстық істі мәні бойынша қарау, яғни қылмыстық құқық бұзушылық жасады деп айыпталған адамның кінәлілігін немесе кінәсіздігін анықтау және оған жаза қолдану немесе қолданбау мәселесін талқылау бірінші сатыдағы соттардың басты өкілеттігіне жатады. Бірінші сатыдағы соттар қылмыстық істі заң шеңберінде қарап, шешім қабылдау

барысында сотталушы адамның іс-әрекетіне құқықтық баға беру, оның қылмыс жасауға қатыстылығын анықтау, жаза қолдану мәселесіне қатысты заң нормаларын бұлжытпай қатаң сақтауы қажет.

Қазақстан Республикасының Қылмыстық-процестік кодексінің негізгі қағидаларында бірінші саты соттарында қылмыстық істердің жан-жақты, толық және объективті түрде қаралып, әділ шешілуін болмаса қателіктерге жол берілген жағдайларда оның түзетілуін қамтамасыз етудің бірден-бір маңызды тәсілдерінің бірі ретінде іске қатысушы тараптарға үкімді жоғары тұрған сот сатыларына шағым, наразылық беру арқылы

Қылмыстық процестік кодексінде белгіленген тәртіппен қайта қарату құқығы берілген.

Бірінші сатыдағы соттар – істі мәні бойынша қараса, екінші сатыдағы сот – заңды күшіне енген сот үкімдері мен қаулыларына келтірілген наразылық және шағымдар негізінде істерді апелляциялық тәртіпте, ал келесі сатыдағы соттар – заңды күшіне енген сот үкімдері мен қаулыларын кассациялық, қадағалау тәртібінде қайта қарайды.

Қылмыстық істер бойынша қатаң сақталынатын сот сатыларының осы тәртібі кінәсіз адамның жазықсыз айыпталудан және сотталуынан қорғалуына не болмаса жәбір көрген адамның құқықтары

мен заңды мүдделерінің тез арада қалпына келтіруіне мүмкіндік беріп, істің тез арада заңды шешім табуына ықпал етеді.

Жоғарыда аталған жоғарғы сатыдағы соттар өздеріне заңмен жүктелген тәртіпте бірінші сатыдағы соттардың үкімдерінің, қаулыларының негізділігін және заңдылығын тексереді. Тексеру сатысының басында апелляциялық саты тұрады. Бұл өз кезегінде, жоғарғы сатыдағы соттардың, соның ішінде апелляциялық сатыдағы соттың алдында істердің бірінші сатыда объективті түрде, заңға сәйкес қаралуына кепілдік орнату, ең алдымен әділ үкім шығаруды қамтамасыз ету мен бірінші саты сотының материалдық, процессуалдық заң нормаларын қолдануда қателесуден сақтау міндеттерін қояды.

Апелляциялық өндірістің басты мақсаты бірінші сатыдағы соттың үкімдері мен қаулыларына келіп түскен шағымдар мен наразылықтарды қарау, істі қараған соттың шешім қабылдау барысында заң нормаларын сақтаған-сақтамағанын тексеру, сотпен заң нормаларын бұзушылық орын алған жағдайларда ол қателіктерді түзету, заңдылықты қалпына келтіру, сондай-ақ азаматты, қоғамды және мемлекетті қылмыс жасағандардың құқыққа қайшы әрекеттерінен сақтау және заңсыз сот үкімінің заңды күшіне енуі мен орындалуына жол бермеу болып табылады.

2015 жылдың 1-ші қаңтарынан бастап қолданысқа енгізілген жаңа Қылмыстық-процестік кодексінде апелляциялық сатыға бірінші сатыдағы соттың айыптау үкімінің күшін жойған және ақтау немесе айыптау үкімін шығарған, сондай-ақ ақтау үкімінің күшін жойған және жаңа ақтау немесе айыптау үкімін шығарған жағдайларда, Кодекстің 443-бабының 7 тармағына сәйкес, бірінші сатыдағы сот үкімінің күшін жою туралы қаулы шығаратыны және Кодекстің 46-тарауының қағидалары бойынша апелляциялық саты үкім шығаратыны нақты көрсетілгендігін атап өткім келеді. Өйткені, күші жойылған қылмыстық іс жүргізу кодексінде аталған сипаттағы шешім қабылдау мәселесі нақты реттелмеген күйде, ашық қалдырылған болатын. Апелляциялық сатыдағы сот

бір жағдайларда бірінші сатыдағы сот үкімінің күшін жою туралы қаулы шығарумен өз алдына бөлек үкім шығарса, ал бір жағдайларда бөлек қаулы шығарусыз, бір үкіммен бірінші сатыдағы сот үкімінің күшін жою әрі сотталған адамды айыпты деп тану болмаса ақтау туралы шешімдер қабылдаған кездері болған. Бұл өз кезегінде, іс жүзінде сот тәжірибесінде әртүрлі сот тәжірибесінің қалыптасуына, соның ішінде, қылмыстық іс жүргізу заңнамасында көзделген айыптау болмаса ақтау үкімінен өзге, құрылымы бойынша жаңа сипаттағы үкім түрінің пайда болуына әкеліп соқтырған еді.

Сонымен бірге, 431-бапта қарастырылған «жаңа ақтау немесе жаңа айыптау үкімдерін» шығару, «жаңа қаулы қабылдау арқылы қаулыны өзгерту, қаулының күшін жою» түріндегі сот шешімдеріне қатысты заң нормаларындағы «жаңа» сөздері – «жаңадан» сөзіне өзгертіліп-түзетілсе дұрыс әрі түсінікті болады деп есептеймін.

Апелляциялық шағымдар мен наразылықтарды облыстық және оған теңестірілген соттың судьясы жеке-дара қарайды, ал аса ауыр қылмыстар туралы, сондай-ақ алқабилердің қатысуымен қаралған істер бойынша үкімдеріне, қаулыларына шағымдарды, наразылықтарды қарау кезінде алқа төрағасы және кемінде екі судьясы бар құрам алқалы түрде жүзеге асырады.

Осы орайда апелляция – бірінші сатыдағы соттың күшіне енбеген сот актісінің заңдылығын, негізділігін тексеретін инстанция екенін ескере отырып, барлық ауыр, аса ауыр санатындағы қылмыстық істер бойынша апелляциялық сатыда үкімнің заңдылығы мен негізділігін алқалы құрамда қарауды енгізу дұрыс деген ой туындайды.

Істі алқалы құрамның қарауының ұтымдылығы мен тиімділігі жоғары сатыдағы бір судьяның жеке өзі отырып тексеріп, үкімнің нақтылығы мен негізділігіне субъективті пікірмен баға беруін болдырмайды. Бірінші саты сотымен жіберілген қателіктер апелляциямен түзетілуісіз қалып, кейіннен ол қателіктер кассациялық болмаса қадағалау сатысындағы соттармен түзетіліп жататын жағдайлар сот тәжірибесінде көп кездеседі.

Үкіммен бекітілген саралау мен тағайындалған жаза тым қатаң болып танылып, жоғары сатыдағы соттар апелляция мен бірінші сатыдағы соттың қатесін түзеткен кезде, ол түзетуге дейін біршама көп уақыт өтеді. Бұл өз кезегінде істің қарау мерзімінің созбалануына, процеске қатысушылардың сотқа деген наразылығы туындауына әкеліп соқтырады.

Сондықтан, апелляциялық сатыда істің алқалы құрамда қаралуы іс бойынша заң нормаларының сақталуын толық көлемде қамтамасыз етуге мүмкіншілік береді. Осы негізде қылмыстық істерді алқалы құрамда тексеру оларды апелляциялық сатыда қарап, шешу барысында заң бұзушылықтарды мезгілінде түзету үшін өте тиімді деп ойлаймын.

Апелляциялық қаулылар мен үкімдер заңды, негізді және уәждемелі болуы тиіс. Олар бірінші саты соттарында сот тәжірибесі дұрыс қалыптасуы үшін оңды бағыт беретін сипаттағы құжаттар болып табылады, ол өз кезегінде, қылмыстық сот өндірісіндегі заңдылық кепілі ретінде апелляциялық өндірістің рөлін арттырады. Сонымен қатар, апелляциялық қаулылар мен үкімдерге қойылатын талаптардың мәнін де арттырады.

Қолданыстағы заңда үкімге, қаулыға апелляциялық шағым жасау, наразылық бірдіру құқығы, оларды беру мерзімі, қаралуға жататын сот актілері, апелляциялық шағымға, наразылыққа қойылатын талаптар, істі тағайындау, қарау тәртібі, үкімнің күшін жою немесе өзгерту негіздері толықтай қарастырылған. Дегенмен, апелляциялық сот өндірісі тәжірибесінде қолданыстағы қылмыстық-процестік заң талаптарының жекелеген қағидаларын орындауда белгілі бір дәрежеде қиыншылықтар туындайтын сұрақтар бар. Айталық, қылмыстық-процестік кодексінің 444-ші бабының талаптарына сәйкес, апелляциялық қаулыны жасау айтарлықтай уақытты талап ететін болса, сот апелляциялық қаулының кіріспе және қарар бөлімдерін шығара алады. Бұл жағдайда судья (судьялар) апелляциялық қаулының толық мәтінін іс қаралған күннен бастап он тәулік ішінде жасап, оған

қол қояды. Сот қаулының қарар бөлімінде қаулыны толық көлемде жария ету уақытын көрсетеді және қаулының толық мәтіні дайын болған соң ол хабарланған уақытта процеске қатысушыларға тағы да жария етілуге тиіс екені көзделген.

Бұл тұрғыда, қаулының қарар бөлігі жарияланғаннан кейін он тәуліктің ішінде процеске қатысушыларды сотқа қайтадан шақыртып, қаулының толық мәтінін жариялау іс жүзінде қажетсіз әрі тараптар үшін материалдық шығындар түріндегі қиыншылықтар тудырады деп ойлаймын. Себебі, көптеген жағдайларда, шалғай аудандардан келетін тараптарды айтпағанда, басқа да тараптардың болмаса олардың қорғаушыларының, өкілдерінің қайтадан сотқа келуге мүмкіншілігі мен уақыттары болмайды және оларды кері сотқа шақыртып, қаулының толық мәтінін жариялау өз кезегінде маңызды ешнәрсе бермейді деп санаймын. Осы негізде, қаулының кіріспе және қарар бөліктері шығарылып жарияланған жағдайларда, толық мәтіндегі алқа қаулысының көшірмесін іске қатысушы тараптарға он тәуліктен кешіктірмей жолдау және қаулыда оның толық мәтіні дайын болған күнін соңында нақты көрсетумен шектелу жеткілікті болады деп ойлаймын.

Қылмыстық-процестік кодекстің 337-бабына сәйкес, басты сот талқылауында прокурор айыпты өзгерте алады, ал Кодекстің 341-бабының 2-бөлігіне сәйкес, егер басты сот талқылауы барысында сотталушыға неғұрлым ауыр немесе бастапқыдан ерекшеленетін айыптау тағу қажеттілігі туындаса, бірінші саты соты істі қарауды кейінге қалдырып, прокурорға жаңа айыптау актісін жасау үшін уақыт береді.

Аталған заң нормаларында прокурордың бұл өкілеттігін басты сот талқылауы барысының қандай бөлімінде, қанша рет пайдалана алатындығы нақтыланбаған, яғни прокурордың аталған негіздермен басты сот талқылауы барысының қандай бөлімінде (дайындық, сот тергеуі аяқталғанға дейін әлде одан кейін), айыпты қанша рет өзгерте алатындығына заңмен шектеу қойылмаған. Демек, бұндай мәселе басты сот талқылауы барысында бірнеше рет туындаған жағдайда істің қаралуы созбалаушылыққа

салынып, сот отырысы қайта-қайта кейінге қалдырылып, өзге іске қатысушы тараптар бұған наразы болып, соттың, прокурордың әрекетіне болмаса сотта істі қарау барысында тараптардың тең құқықтылығы қағидалары, айыпталушының қорғану құқығы бұзылды деген негіздермен апелляциялық тәртіпте шағым келтіруіне әкеліп соқтыруы мүмкін, ол өзінің кезегінде, апелляциялық саты сотымен сотталушының әрекетінің саралануына қатысты біржақты баға беріліп, шешім қабылдауда қиыншылық тудыратындығы сөзсіз.

Бұдан басқа, әрбір іс бойынша дәлелдемелерге тиісті баға беру сот шешімінің заңдылығының кепілі болып табылады. Алайда, кей жағдайларда бірінші саты сот үкімдерінің апелляциялық, кассациялық сот алқаларында күші жойылуы, өзгертілуі көбінен дәлелдемелерге жеткілікті баға берілмеуінен орын алады немесе теориялық негізі жете меңгерілмегендіктен қателіктерге жол беріліп жатады. Сондықтан жоғары оқу орындарында заңгер мамандығына дайындауда немесе сот төрелігі институтында дәлелдемені бағалау пәнін енгізу қажет деп ойлаймын. Себебі, әрбір іс бойынша дұрыс құқықтық баға беру үшін дәлелдемелерді саралаудың маңызы ерекше болып табылады.

Ешбір қылмыстық сот ісін жүргізу бірінші сатыдағы сот қабылдайтын шешімнің қатесіз болуын қамтамасыз ете алмайды. Дәл осы себеп бойынша кез келген елдің қылмыстық-процестік заңнамасында бірінші саты сотының заңды күшіне еңбеген сот актілерін кез келген нысанда қайта қарау әдістері көзделген.

Қазіргі таңда апелляция сатысының сот өндірісіндегі алатын орны ерекше деп айтуға болады, себебі бұл саты соттарымен сот актілерін қайта қарауда үкімнің заңдылығы мен негізділігі тексеріліп, әділ сот актісі шығарылуы қамтамасыз етілуімен қатар, азаматтардың сотқа деген сенімі артып, сонымен қатар қоғам мен мемлекеттің мүддесін қорғаумен қатар адам мен азаматтың құқықтарын, бостандықтары мен заңды мүдделерін сот арқылы қорғауға айтарлықтай үлес қосып жатқаны даусыз.

1 Апелляциялық өндірістің басты мақсаты бірінші сатыдағы соттың үкімдері мен қаулыларына келіп түскен шағымдар мен наразылықтарды қарау, істі қараған соттың шешім қабылдау барысында заң нормаларын сақтаған-сақтамағанын тексеру, сотпен заң нормаларын бұзушылық орын алған жағдайларда ол қателіктерді түзету, заңдылықты қалпына келтіру, сондай-ақ азаматты, қоғамды және мемлекетті қылмыс жасағандардың құқыққа қайшы әрекеттерінен сақтау және заңсыз сот үкімінің заңды күшіне енуі мен орындалуына жол бермеу болып табылады.

2 Апелляциялық шағымдар мен наразылықтарды облыстық және оған теңестірілген соттың судьясы жеке-дара қарайды, ал аса ауыр қылмыстар туралы, сондай-ақ алқабилердің қатысуымен қаралған істер бойынша үкімдеріне, қаулыларына шағымдарды, наразылықтарды қарау кезінде алқа төрағасы және кемінде екі судьясы бар құрам алқалы түрде жүзеге асырады.

3 Апелляциялық қаулылар мен үкімдер заңды, негізді және уәждемелі болуы тиіс. Олар бірінші саты соттарында сот тәжірибесі дұрыс қалыптасуы үшін оңды бағыт беретін сипаттағы құжаттар болып табылады, ол өз кезегінде, қылмыстық сот өндірісіндегі заңдылық кепілі ретінде апелляциялық өндірістің рөлін арттырады. Сонымен қатар, апелляциялық қаулылар мен үкімдерге қойылатын талаптардың мәнін де арттырады.





Ахметкали МУЛДАГАЛИЕВ

Судья специализированного межрайонного суда по уголовным делам Актюбинской области



ПРАВОВЫЕ АСПЕКТЫ ПРИМЕНЕНИЯ МЕДИАЦИИ

На протяжении уже около четырёх лет в Казахстане как альтернатива местным судам действует Закон «О медиации».

Медиация - это «процедура примирения конфликтующих сторон путем их вступления в добровольные переговоры с привлечением нейтрального лица - медиатора - с целью достижения взаимопонимания и составления договора, разрешающего конфликтную ситуацию». То есть две конфликтующие стороны вместо обращения в суд решают прийти к профессиональному посреднику, который, выслушав их, предлагает им оптимальный путь решения проблемы.

Эта система альтернативного разрешения споров сегодня активно развивается и находит все больше сторонников во многих цивилизованных странах и государствах, стремящихся создать современную правовую инфраструктуру. Большие плюсы медиации заключаются в низких финансовых издержках,

в сравнении с судебными, а также в сокращении временных затрат и конфиденциальности.

Процедура медиативного разрешения конфликтной ситуации в уголовно-правовой сфере нашла своё место и дальнейшее развитие в новом Уголовно-процессуальном кодексе Республики Казахстан.

Для современного Казахстана прототипом медиации можно назвать суды биев, которые путем переговоров между конфликтующими сторонами разрешали споры примирением сторон.

По данным мировой статистики, 40 процентов споров решается с помощью медиаторов, при этом в 80 процентах дел это дает положительный результат. В Англии 87 процентов дел разрешается с помощью медиаторов, то есть до суда, в США - 95, в Словении - 35 процентов.

На постсоветском пространстве первой республикой, которая ввела институт медиации, была Молдова. Позже присоединилась Россия, с

августа 2011 года действует закон о медиации в Казахстане.

Необходимость введения элементов восстановительного правосудия (медиации) обусловлена, с одной стороны, гуманизацией уголовной политики, с другой - необходимостью оптимизации процессуальных процедур.

По новому уголовно-процессуальному закону правовое положение медиатора определено в статье 85 нового УПК, как иного лица, участвующего в уголовном процессе. Новым уголовно-процессуальным кодексом закреплены и конкретизированы права и обязанности медиатора.

Законодатель в обновленном УПК расширил права медиатора и обеспечил ему возможность знакомиться с информацией, представляемой сторонам медиации органом, ведущим уголовный процесс, с данными об участниках уголовного процесса, являющихся сторонами медиации. Кроме того, предусмо-

трено право встречаться с участниками уголовного процесса, являющимися сторонами медиации, наедине и конфиденциально, без ограничения количества и продолжительности встреч в соответствии с уголовно-процессуальным законом, а также содействовать сторонам в заключении соглашения о достижении примирения в порядке медиации.

Вместе с тем новый УПК возложил на медиатора определенные обязанности, как иного лица, участвующего в уголовном процессе. Так, в соответствии с ч. 4 ст. 85 медиатор при проведении медиации может действовать только с согласия сторон медиации. До ее начала он обязан разъяснить сторонам медиации ее цели, а также их права и обязанности. Медиатор не вправе разглашать сведения, ставшие ему известными в связи с проведением процедуры медиации.

Он вправе с согласия сторон осуществлять процедуру медиации с момента регистрации заявления и сообщения об уголовном правонарушении и на последующих стадиях уголовного процесса до вступления приговора в законную силу.

Осуществление процедуры медиации по новому Уголовному кодексу Республики Казахстан с освобождением лица от уголовной

ответственности регламентировано статьёй 68 нового УК.

Так, согласно вышеназванной норме нового уголовного закона лицо, совершившее уголовный проступок или преступление небольшой или средней тяжести, не связанное с причинением смерти, подлежит освобождению от уголовной ответственности, если оно примирилось с потерпевшим, заявителем, в том числе в порядке медиации, и загладило причиненный вред.

Несовершеннолетние, беременные женщины, женщины, имеющие малолетних детей, мужчины, воспитывающие в одиночку малолетних детей, женщины в возрасте пятидесяти восьми и свыше лет, мужчины в возрасте шестидесяти трех и свыше лет, впервые совершившие тяжкое преступление, не связанное с причинением смерти или тяжкого вреда здоровью человека, могут быть освобождены от уголовной ответственности, если они примирились с потерпевшим, заявителем, в том числе в порядке медиации, и загладили причиненный вред.

Законодатель, проявляя гуманность в отношении несовершеннолетних, женщин и стариков, допускает возможным освобождение их от уголовной ответственности в порядке медиации и по тяжким пре-

ступлениям, не связанным с увечьями и гибелью людей.

В этой связи, обращение лиц, оказавших в орбите уголовного преследования, к процедуре медиации на ранних стадиях уголовного процесса значительно облегчает возможности примирения и разрешения конфликта.

В целях избежания ненужных процессуальных издержек и временных затрат орган уголовного преследования обязан разъяснить сторонам уголовного процесса их право на примирение, в том числе в порядке медиации.

В соответствии со статьёй 27 Закона «О медиации», соглашение об урегулировании конфликта, достигнутое сторонами при проведении медиации в ходе уголовного процесса, является обстоятельством, исключающим либо позволяющим не осуществлять уголовное преследование.

Вместе с тем, следует отметить, что применение процедуры медиации невозможно в отношении лиц, совершивших коррупционное преступление, террористическое преступление, экстремистское преступление, преступление, совершенное в составе преступной группы, преступление против половой неприкосновенности малолетних.

Большие плюсы медиации заключаются в низких финансовых издержках, в сравнении с судебными, а также в сокращении временных затрат и конфиденциальности. Законодатель, проявляя гуманность в отношении несовершеннолетних, женщин и стариков, допускает возможным освобождение их от уголовной ответственности в порядке медиации и по тяжким преступлениям, не связанным с увечьями и гибелью людей



Азаматтық процесс

Дуйсен ТУМАБЕКОВ

К вопросу о досрочном возврате
банковского займа с вознагражде-
нием и его последствиях..... 35

Жанна АЛИШЕВА

Проблемные вопросы, возникающие
при рассмотрении гражданских дел
по государственным закупкам 39

Турсын УРАЗОВА

Проблемы и вопросы, связанные
с применением нового Закона
«О реабилитации и банкротстве» 43

Шолпан МАНЖУЕВА

Освобождение имущества
от ареста 46

Жанар КЕНЖЕБАЕВА

Заочное производство и заочное
решение 50

Фархат БОЛАТҰЛЫ

Судебная практика по делам
о защите права собственности
на жилье 54

Айкен ИСМАГУЛОВ

Новая глава в ГПК «Мировое
соглашение» 59

Мадина ДАВЛЕТОВА

На пути к перемирию 63





Дуйсен ТУМАБЕКОВ

Судья Верховного Суда Республики Казахстан



К ВОПРОСУ О ДОСРОЧНОМ ВОЗВРАТЕ БАНКОВСКОГО ЗАЙМА С ВОЗНАГРАЖДЕНИЕМ И ЕГО ПОСЛЕДСТВИЯХ

В выступлении «Современное государство для всех: Пять институциональных реформ» на XVI съезде партии «Нур Отан» Президент Республики Казахстан Н.Назарбаев отметил: «Необходим нестандартный и сильный ответ на глобальные вызовы нашей государственности. Нельзя стоять на месте. На базе наших успехов мы должны двигаться вперед для укрепления нашей государственности».

В связи с этим Главой государства выдвинуты пять институциональных реформ, одной из которых является обеспечение верховенства закона, гарантирующего права собственности, создающего условия для предпринимательской деятельности, охраны договорных обязательств, который в конечном итоге станет основой для экономического роста страны[1].

В условиях рыночной экономики основной объем гражданских прав и обязанностей возникает из договоров, в которые государство не вправе вмешиваться, кроме как посредством установления законов. Основой любого договора является Гражданский кодекс Республики Казахстан. Условия договорных отношений, которые находят свое отражение в договоре, должны соответствовать нормам Гражданского кодекса Республики Казахстан (далее - ГК).

Свобода договора ограничена нормами права. Статья 2 ГК устанавливает, что граждане и юридические лица свободны в установлении своих прав и обязанностей на основе договора и в определении любых его условий, не противоречащих законодательству [2]. Каждому лицу, вступающему в договорные

отношения, необходимо не только правильно заключить договор, но и исполнять его условия, чтобы избежать споров, которые в связи с этим могут возникнуть.

Следует отметить, что в правоприменительной практике наблюдается тенденция роста количества споров, вытекающих из договорных правоотношений. Речь идет, в том числе, и о спорах по договорам банковского займа, заключаемым между банками-кредиторами и заемщиками - физическими, юридическими лицами.

Важно отметить, что именно договорные отношения позволяют банку гибко регулировать свое положение на кредитном рынке. В современной экономике банки вправе сами выбирать контрагентов, предлагать ставку вознаграждения по займам, решать вопросы, связан-

Необходимо учитывать, что не всякое неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства со стороны заемщика предоставляет банку право на предъявление требования о досрочном возврате займа и причитающегося вознаграждения, т.е. на односторонний отказ от исполнения договора. Для этого требуется, чтобы обязательство было нарушено заемщиком по обстоятельствам, за которые он несет ответственность

ные со сроком и суммой займа. Таким образом, банки могут управлять своей ликвидностью, прибыльностью и другими финансовыми показателями, которые в конечном итоге показывают, насколько надежен и стабилен банк.

Вступая в договорные отношения, банки приобретают и несут самые разнообразные риски, одним из которых является неисполнение или ненадлежащее исполнение заемщиками условий договора по возврату займа, уплате вознаграждения за его пользование. Вместе с тем, правоприменительная практика показывает, что сами банки порой не исполняют или ненадлежащим образом исполняют перед заемщиком взятые на себя обязательства по договорам банковского займа.

В связи с этим при рассмотрении споров, возникающих по договорам банковского займа, большая нагрузка и ответственность ложится на суды, куда обращаются стороны договора. Судам предстоит определить и выявить круг обстоятельств, имеющих значение для дела, определить, какие правоотношения сложились между сторонами, какими правовыми нормами они регулируются, и вынести законное и обоснованное решение по делу.

Анализ судебной практики по данной категории дел показывает, что сегодня значительные затруднения вызывает вопрос о прекращении обязательств по договору банковского займа и о последствиях такого прекращения.

На практике возникают ситуации, когда банк направляет заемщику письменное требование о досрочном возврате займа вместе с причитающимся вознаграждением, ссылаясь на условия договора банковского займа и нормы законодательства, в частности, подпункт 6) статьи 728, пункты 3 и 4 статьи 722 ГК [3].

Как правило, не получив ответа на данное требование, банк обращается с иском в суд о досрочном взыскании займа вместе с вознаграждением. И когда такое решение суда состоится, банк вновь через какое-то время обращается в суд с иском о взыскании с заемщика суммы вознаграждения за пользование займом, исчисленной уже за период после вынесения решения суда, а также неустойки. При этом банк исходит из того, что договорные отношения по договору банковского займа продолжают действовать, и, следовательно, обязательны для его сторон.

На наш взгляд, неправомерно утверждение о том, что требование о досрочном возврате займа вместе с причитающимся вознаграждением - это исполнение банком одного из условий договора, при реализации которого договорные отношения продолжают сохраняться между сторонами договора. Подобный подход противоречит пункту 3 статьи 401 ГК, в котором говорится, что договор считается расторгнутым в случае одностороннего отказа от его исполнения (статья 404 ГК). В силу пункта 1 статьи 404 ГК односторонний отказ от исполнения договора (отказ от договора) допускается в случаях, предусмотренных ГК, иными законодательными актами или соглашением сторон.

Таким образом, из смысла и содержания названных норм Кодекса следует, что обратившись сначала к заемщику с требованием о досрочном возврате займа и вознаграждения, а затем в суд с требованием о досрочном взыскании полученного займа вместе с причитающимся вознаграждением, банк фактически заявляет о прекращении правоотношений, возникших с заемщиком в рамках договора банковского займа. Банк в одностороннем порядке

отказывается от дальнейшего исполнения договора (отказ от договора) вследствие недобросовестности заемщика осуществлять взятые на себя обязательства по возврату полученных заемных денег и уплате вознаграждения за их пользование. Такой отказ от договора является расторжением договора банковского займа.

Вместе с тем, необходимо учитывать, что не всякое неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства со стороны заемщика предоставляет банку право на предъявление требования о досрочном возврате займа и причитающегося вознаграждения, т.е. на односторонний отказ от исполнения договора. Для этого требуется, чтобы обязательство было нарушено заемщиком по обстоятельствам, за которые он несет ответственность.

В силу норм статьи 359 ГК должник отвечает за неисполнение и (или) ненадлежащее исполнение обязательства при наличии вины, если иное не предусмотрено законодательством или договором. Должник признается невиновным, если докажет, что он принял все зависящие от него меры для надлежащего исполнения обязательства.

Лицо, не исполнившее или ненадлежащим образом исполнившее обязательство при осуществлении предпринимательской деятельности, несет имущественную ответственность, если не докажет, что надлежащее исполнение оказалось невозможным вследствие непреодолимой силы, то есть чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств (стихийные явления, военные действия и т.п.). К таким обстоятельствам не относится, в частности, отсутствие на рынке нужных для исполнения товаров, работ или услуг.

При этом законодательством или договором могут быть предусмотрены иные основания ответственности или освобождения от нее.

Между тем, из анализа судебной практики следует, что суды порой не выясняют эти обстоятельства. Ими не всегда дается надлежащая правовая оценка подтвержденным доказательствами доводам заемщиков об объективных обстоятельствах, препятствовавших исполнению обязательств. Так, судом не дана надлежащая оценка доводам ответчика, пояснившего суду, что

нарушение условий по возврату займа было вызвано тем, что она находилась в больнице в связи с рождением ребенка, о чем имеются медицинские документы.

В большинстве случаев судами не исследуются доводы сторон с учетом положений, содержащихся в Правилах о внутренней кредитной политике, утверждаемых органом управления банка. Между тем, эти правила разрабатываются в целях снижения риска при осуществлении банковских заемных операций и определяют условия проведения банковских заемных операций, в том числе по предоставлению кредитов юридическим и физическим лицам, их сопровождению, мониторингу, реструктуризации долга и т.п. (статья 34 Закона РК «О банках и банковской деятельности в Республике Казахстан», Правила ведения документации по кредитованию, утвержденные Постановлением Правления Агентства Республики Казахстан по регулированию и надзору финансового рынка и финансовых организаций от 23 февраля 2007 года № 49, с изменениями и дополнениями по состоянию на 24 декабря 2014 года). [4,5]

Именно оценка представленных сторонами доказательств в совокупности с положениями данных Правил позволят судам установить все обстоятельства дела, дать им объективную оценку и принять законное, обоснованное решение.

Однако если суд придет к выводу, что у банка имеются все основания для одностороннего отказа от исполнения договора банковского займа, т.е. расторжения договора, то следующими важными моментами являются определение и применение последствий расторжения договора. В законе четко определены наступающие при расторжении договора последствия. По общему правилу, при расторжении договора обязательства прекращаются. Стороны не вправе требовать возвращения того, что было получено ими по обязательству до момента расторжения договора, если иное не установлено законодательными актами или соглашением сторон.

Если основанием для расторжения договора послужило существенное нарушение договора одной из сторон, другая сторона вправе требовать возмещения убытков, причиненных расторжением договора (пункты 1, 4, 5 статьи 403 ГК).

В юридической литературе высказаны мнения о том, что при расторжении договора основание договорного обязательства продолжает действовать вплоть до момента надлежащего исполнения обязанностей, оказавшихся неисполненными к моменту расторжения договора. По мнению авторов этой позиции, сделка расторжения договора выполняет функцию не правопрекращающего, а правоизменяющего юридического факта. Обязательство прекращается не на основании сделки расторжения договора, а посредством использования механизма надлежащего исполнения в качестве способа прекращения обязательства. [6, с. 10]

По нашему мнению, такой подход к действующему законодательству противоречит смыслу и содержанию статьи 403 ГК, изменяет закон, а также суть и смысл расторжения договора.

Если следовать приведенной позиции, сторона, по инициативе которой произошло расторжение договора, вправе требовать у другой стороны не только возмещения убытков в виде реального ущерба и упущенной выгоды (статья 9 ГК), но и надлежащего исполнения обязанностей, потому что основание договорного обязательства продолжает действовать вплоть до надлежащего исполнения обязанностей, что, по нашему мнению, противоречит правовой сути института расторжения договора, прекращающего обязательства сторон с вытекающими отсюда последствиями, направленными на защиту прав и законных интересов, как стороны-инициатора расторжения договора, так и стороны-нарушителя обязательств.

Для наглядности этого достаточно привести такой пример: при расторжении договора строительного подряда подрядчик, обязавшийся построить дом к определенному сроку, но нарушивший это обязательство, по смыслу приведенной позиции, в случае расторжения договора, обязан надлежащим образом исполнить это обязательство, поскольку оно оказалось неисполненным к моменту расторжения договора. Подобный подход приводит к тому, что в тупиковой ситуации оказывается как заказчик, инициировавший расторжение договора (т.к. ему предстоит ожидать

исполнение обязательства), так и сам нарушитель условий договора - подрядчик (который, к примеру, по определенным причинам не имеет возможности исполнить это обязательство ни в ближайшее время, ни в последующем).

И это пример отнюдь не гипотетический. Подобные случаи весьма часто возникают в реальной жизни, выходом из которых является именно расторжение договора и прекращение обязательств, с применением последствий, предусмотренных статьей 403 ГК РК.

Расторжение договора направлено на прекращение обязательств, поскольку для сторон становится бессмысленным продолжение каких-либо отношений в рамках заключенного договора. Поэтому законом предусмотрены наступающие последствия при расторжении договора, где прямо указано на прекращение обязательств с момента расторжения договора, совершенного в порядке и на основании предусмотренных законом.

Исходя из этого, можно сделать следующий вывод: из вышеприведенных норм закона следует, что законодательно четко определены последствия расторжения договора в статье 403 ГК, озаглавив эту статью соответственно «Последствия расторжения и изменения договора». Какие-либо иные последствия, в том числе в виде «преимущества отступления от принципа перспективного расторжения договора», не могут наступать при расторжении договора, поскольку это будет противоречить как указанным нормам закона, так и сути самого расторжения договора.

На практике часты случаи, когда банк-кредитор обращается в суд с требованием о взыскании вознаграждения, начисленного на сумму задолженности по займу, невозвращенного должником после вынесения решения суда о досрочном взыскании всего предмета займа. При этом банк ссылается на правила пункта 5 статьи 718 ГК, согласно которой, если заемщик не возвращает в срок предмет займа, вознаграждение выплачивается за весь период пользования предметом займа.

Считаем, что предъявляя такое требование с указанными доводами, банк не учитывает того, что данная норма закона регулирует взаимоотношения сторон договора

банковского займа в период его действия, и пытается распространить ее на прекращенные обязательства при расторгнутом договоре.

Как было сказано, прекращение обязательств есть последствия расторжения договора. Кроме них наступают и другие последствия, как утрата сторонами договора прав требовать возвращения того, что было исполнено ими по обязательству до момента расторжения договора. Однако из этого правила есть исключения - «если иное не установлено законодательными актами или соглашением сторон» (пункт 4 статьи 403 ГК).

Относительно договора банковского займа такое иное установлено подпунктом б) статьи 728, пунктами 3 и 4 статьи 722 ГК, в силу которых, если договором предусмотрено возвращение предмета займа по частям (в рассрочку), то при нарушении заемщиком срока, установленного для возврата очередной части предмета займа, займодавец вправе потребовать досрочного возврата всей оставшейся части предмета займа вместе с причитающимся вознаграждением. Если договором предусмотрена выплата вознаграждения по займу в сроки, опережающие сроки возврата самого предмета займа, то при нарушении срока, установленного для выплаты вознаграждения, займодавец вправе потребовать от заемщика досрочного возврата предмета займа вместе с причитающимся вознаграждением.

Таким образом, следуя данным нормам закона, у банка при расторжении договора банковского займа в случае отказа от договора возникает право требовать у должника возвращения выданной ему суммы займа, а также начисленных, но не уплаченных должником и причитающихся банку сумм вознаграждения за пользование займом на день расторжения договора.

В то же время, банк имеет право требовать от должника возмещения убытков, причиненных расторжением договора банковского займа, если основанием для расторжения договора послужило существенное нарушение договора заемщиком (пункт 5 статьи 403 ГК). При этом существенным признается нарушение договора одной из сторон, которое влечет для другой стороны

такой ущерб, что она в значительной степени лишается того, на что была вправе рассчитывать при заключении договора (пункт 2 статьи 401 ГК).

В соответствии с пунктом 4 статьи 9 ГК под убытками подразумеваются расходы, которые произведены или должны быть произведены лицом, право которого нарушено, утрата или повреждение его имущества (реальный ущерб), а также неполученные доходы, которые это лицо получило бы при обычных условиях оборота, если бы его право не было нарушено (упущенная выгода).

Выше было сказано, что банк, расторгнув с заемщиком договор банковского займа, в то же время продолжает начислять должнику по условиям договора неустойку, и предъявляет требование о её взыскании. По нашему мнению, начисление и взыскание неустойки по прекращенному обязательству безосновательно, исходя из приведенных выше доводов. В данном случае, думается, следует ставить вопрос об индексации присужденных денежных сумм по займу и вознаграждению.

Согласно статье 234 ГПК РК по заявлению заинтересованного лица суд может произвести соответствующую индексацию взысканных по акту суда денежных сумм, исходя из официальной ставки рефинансирования Национального Банка Республики Казахстан на день исполнения акта суда [7].

В заключение хотелось бы отметить, что перемены, происходящие в экономике Казахстана, предполагают существенные изменения в договорных взаимоотношениях банков с заемщиками. Высокая рискованность банковских операций главным образом связана с условиями и результатами деятельности его клиентов. Финансовая устойчивость банка должна быть обеспечена квалифицированным выбором партнеров на внутреннем и внешнем рынках. Важнейшим средством такого выбора является экономический анализ деятельности заемщика (анализ кредитоспособности). Анализ представляет собой сбор и исследование информации, дающей возможность оценивать вероятность выполнения заемщиком своих обязательств и принимать

соответствующие управленческие решения. Это позволит предотвратить неоправданные с точки зрения денежного обращения и народного хозяйства кредитные вложения, их структурные сдвиги, обеспечить своевременный и полный возврат займов, что немаловажно для повышения эффективности использования материальных и денежных ресурсов.

С другой стороны, должна повышаться ответственность банков по соблюдению законов при осуществлении заемных операций.

Список использованных источников:

1. Выступление Президента Республики Казахстан, Председателя партии «Нур Отан» Н.А. Назарбаева на XVI съезде партии «Современное государство для всех: Пять институциональных реформ», //http://nurotan.kz/ru/leader/appearances.

2. Гражданский кодекс Республики Казахстан от 27 декабря 1994 года // Ведомости Верховного Совета Республики Казахстан, 1994, № 23-24 (приложение).

3. Гражданский кодекс Республики Казахстан (Особенная часть) от 1 июля 1999 года // Ведомости Парламента Республики Казахстан, 1999 г., № 16-17, ст. 642.

4. Закон Республики Казахстан от 31 августа 1995 года № 2444 «О банках и банковской деятельности в Республике Казахстан» // Ведомости Верховного Совета Республики Казахстан, 1995 г., № 15-16, ст. 106.

5. Постановление Правления Агентства Республики Казахстан по регулированию и надзору финансового рынка и финансовых организаций от 23 февраля 2007 года № 49 «Об утверждении Правил ведения документации по кредитованию» // Собрание актов центральных исполнительных и иных государственных органов Республики Казахстан 2007 г., март-апрель.

6. Егорова М.А. «Преимущества отступления от принципа перспективного расторжения договора», «Законодательство» № 8, 2013 г.

7. Гражданский процессуальный кодекс Республики Казахстан от 13 июля 1999 года № 411 // Ведомости Парламента Республики Казахстан, 1999 г., № 18, ст. 644.



Жанна АЛИШЕВА

Судья апелляционной судебной коллегии
Актюбинского областного суда



ПРОБЛЕМНЫЕ ВОПРОСЫ, ВОЗНИКАЮЩИЕ ПРИ РАССМОТРЕНИИ ГРАЖДАНСКИХ ДЕЛ ПО ГОСУДАРСТВЕННЫМ ЗАКУПКАМ

Законодательство о государственных закупках основывается на Конституции Республики Казахстан, состоит из норм Гражданского кодекса Республики Казахстан, Закона Республики Казахстан «О государственных закупках» от 21 июля 2007 года с последующими изменениями и дополнениями (далее – Закон), Правил проведения электронных государственных закупок, утвержденных постановлением Правительства Республики Казахстан от 15 мая 2012 года № 623, Нормативного постановления Верховного Суда Республики Казахстан от 14 декабря 2012 года № 5 «О применении судами законодательства о государственных закупках» (далее – Нормативное постановление ВС).

Закон регулирует общественные отношения, возникающие между субъектами системы государственных закупок в процессе осуществления ими деятельности в этой сфере. Гражданские дела, связанные с государственными закупками, составляют значительную часть в общем количестве дел, рассматриваемых специализированным межрайонным экономическим судом Актюбинской области.

Чаще всего из отношений по государственным закупкам возникают споры: о признании потенциальных поставщиков/поставщиков товаров, работ и услуг недобросовестными участниками государственных закупок; оспаривании решений организатора закупок, принятых в ходе процедуры выбора поставщика

(о недопуске к участию в закупках, об итогах закупок); признании недействительными договоров о государственных закупках; изменении, расторжении договоров о государственных закупках; взыскании задолженности, неустойки по договорам о государственных закупках и др.

Статистические данные суда за 2014 год выглядят следующим образом. Из всех оконченных 3 616 гражданских дел 1 149 или 31,8 % составляют споры, вытекающие из государственных закупок. Из них: о признании недобросовестным участником государственных закупок – 1 050 дел, взыскании суммы – 51 дело, оспаривании итогов государственных закупок – 11 дел, изменении договора – 11, понуждении

Проблемные вопросы

к исполнению договора – 9, ненадлежащее исполнение договора – 3, другие споры о государственных закупках – 14.

Из рассмотренных 1 149 дел с вынесением решения составляют 1 043 дела (90,8%). Из них: с удовлетворением иска – 731, с отказом в иске – 312. Решений, вынесенных в заочном порядке, не имеется.

С вынесением определений рассмотрены 106 дел или 9,2%, из них: об оставлении заявления без рассмотрения – 80; о прекращении производства – 19; о направлении по подсудности – 7. За 2014 г. вынесено 28 частных определений. Количество рассмотренных дел указанной категории в 2012 г. составило 718, в 2013 г. – 1007, 2014 г. – 1 149 дел.

Таким образом, наблюдается тенденция к увеличению количества рассматриваемых дел указанной категории. Согласно статистике, преобладают дела по искам о признании потенциальных поставщиков/поставщиков недобросовестными участниками государственных закупок.

Сроки и процедура заключения договора по итогам государственных закупок способом запроса ценовых предложений регулируются пунктом 9 статьи 31 Закона, где сказано, что Заказчик в установленный Законом срок должен подписать и направить потенциальному поставщику, предложившему наименьшее ценовое предложение, проект договора о государственных закупках. В свою очередь, потенциальный поставщик должен подписать и представить Заказчику в определенный Законом срок проект договора о государственных закупках. Согласно Закону потенциальный поставщик, определенный победителем и уклонившийся от заключения договора о государственных закупках, вносится в реестр недобросовестных участников государственных закупок в порядке, установленном настоящим Законом.

В силу пункта 1 статьи 38 Закона потенциальный поставщик признается уклонившимся от заключения договора о государственных закупках, если он в сроки, установленные Законом, не представил заказчику подписанный договор о государственных закупках.

В соответствии с пунктом 1 статьи 6 Гражданского кодекса Республики Казахстан нормы гражданского законодательства должны толковаться в соответствии с буквальным значением их словесного выражения. Из буквального толкования Закона следует, что подписанный потенциальным поставщиком договор в пределах семидневного срока должен быть у Заказчика. Однако, как показывает судебная практика, потенциальные поставщики, ошибочно толкуя Закон, на седьмой рабочий день осуществляют почтовую отправку договора Заказчику.

В экономическом суде Актюбинской области при рассмотрении споров о признании таких потенциальных поставщиков недобросовестными участниками государственных закупок как уклонившихся от заключения договора первоначально сформировалась практика удовлетворения таких исков. Суд исходил из того, что потенциальный поставщик в установленный срок не представил Заказчику подписанный договор, следовательно, уклонился от заключения договора.

Позднее практика изменилась в сторону отказа в признании таких потенциальных поставщиков недобросовестными участниками государственных закупок. В данном случае, суд исходил из того, что потенциальный поставщик не нарушил срок представления договора, так как он на седьмой день направил Заказчику подписанный договор.

Представляется правильной первоначальная практика суда, поскольку Закон обязывает потенциального поставщика представить Заказчику подписанный договор не позднее семи рабочих дней со дня его получения. Такое толкование нельзя рассматривать как игру слов, поскольку действия субъектов государственных закупок в процессе заключения договора влекут вполне определенные правовые последствия.

Статья 38 Закона определяет критерий признания потенциального поставщика уклонившимся от заключения договора. Однако по этому вопросу также возникают судебные споры между участниками государственных закупок. Напри-

мер, считается ли потенциальный поставщик уклонившимся от заключения договора, если проект договора направлен ему Заказчиком по одному из двух адресов, указанных на электронном портале государственных закупок, но не вручен ему ввиду отсутствия указанного адреса либо отсутствия потенциального поставщика по данному адресу. Должен ли в таком случае Заказчик направлять проект договора по другому адресу, указанному на портале?

На сегодняшний день сформирована судебная практика, при которой в вышеописанных случаях потенциальные поставщики признаются недобросовестными участниками государственных закупок, так как, во-первых, им было известно о том, что автоматическим электронным способом они определены победителями государственных закупок способом запроса ценовых предложений и соответственно должны быть заинтересованы в заключении договоров в установленные Законом сроки, во-вторых, они несут ответственность за сведения, которые ими предоставляются при регистрации на электронном портале государственных закупок. При возникновении трудностей электронный портал оказывает техническую поддержку по телефонам, указанным на портале.

Имеют место случаи, когда при регистрации потенциального поставщика на электронном портале государственных закупок указание индивидуального идентификационного номера (далее – ИИН) автоматически выводит такие регистрационные данные как регистрация по месту жительства, регистрация в качестве индивидуального предпринимателя. Соответственно, если место жительства, либо место осуществления деятельности индивидуального предпринимателя изменены без внесения изменений в регистрирующих органах, портал не допускает технической возможности исправить автоматически выведенные регистрационные сведения самим потенциальным поставщиком. В результате, Заказчик направляет проект договора по адресу, указанному на электронном портале, но по которому потенциальный поставщик более не находится. На

указанный самим потенциальным поставщиком фактический адрес проекта договора Заказчиком не направляется.

В этой связи, видится правильной позиция суда по возложению ответственности за достоверность сведений, содержащихся на электронном портале государственных закупок, на потенциального поставщика, который участвуя в государственных закупках, не привел в соответствие регистрационные данные о себе в уполномоченных государственных органах, сведения из которых автоматически поступают на электронный портал при наборе потенциальным поставщиком своего ИИН. Кроме того, суд принял во внимание то, что Заказчик выполнил обязанность по направлению проекта договора потенциальному поставщику и в его обязанность не входит розыск потенциального поставщика и установление его фактического места нахождения. Сам потенциальный поставщик, которому известно об итогах государственных закупок, не проявил интереса к заключению договора.

Пунктом 6 Нормативного постановления ВС разъяснено, что в случае не направления заказчиком в пятидневный срок подписанного договора потенциальному поставщику ввиду отказа потенциального поставщика от заключения договора независимо от причин отказа, такой потенциальный поставщик признается уклонившимся от заключения договора и, соответственно, является недобросовестным участником государственных закупок.

В судебной практике немало случаев, когда потенциальный поставщик, определенный победителем государственных закупок способом запроса ценовых предложений, отказался от заключения договора по различным причинам (неправильно произвел расчет цены, несоответствие товара, имеющегося у него в наличии, технической спецификации и т.д.).

Подпункт 2 пункта 2 статьи 38 Закона предоставляет Заказчику право обратиться в суд с иском о понуждении потенциального поставщика заключить договор о государственных закупках, а также о возмещении убытков, причиненных

уклонением от заключения договора о государственных закупках.

В условиях мирового экономического кризиса для многих предпринимателей нашей страны участие в государственных закупках едва ли не единственный способ обеспечить объем работ, получать доходы, платить налоги и сохранить рабочие места, избежать ликвидации.

Потенциальные поставщики или поставщики, включенные в реестр недобросовестных участников государственных закупок, не допускаются к участию в государственных закупках в течение двадцати четырех месяцев со дня вступления в законную силу решения суда о признании их недобросовестными участниками государственных закупок.

В связи с чем, правильной было бы не признавать потенциальных поставщиков, определенных победителями государственных закупок, недобросовестными участниками государственных закупок, в случае их отказа от заключения договора до направления Заказчиком проекта договора, так как согласно пункту 10 статьи 31 Закона, если потенциальный поставщик, определенный победителем, не представил в установленный срок заказчику подписанный договор о государственных закупках, заказчик вправе:

1) заключить договор о государственных закупках с потенциальным поставщиком, предложившим такое же ценовое предложение, а при отсутствии такого потенциального постав-

щика с потенциальным поставщиком, ценовое предложение которого является наименьшим после цены, предложенной потенциальным поставщиком, уклонившимся от заключения договора о государственных закупках;

2) осуществить повторные государственные закупки способом запроса ценовых предложений.

Дискуссионным является, на мой взгляд, вопрос о правомочности прокурора на обращение в суд с иском о признании потенциального поставщика, поставщика недобросовестным участником государственных закупок.

Например, прокурор обратился в суд с иском о признании ответчика, индивидуального предпринимателя Т. недобросовестным участником государственных закупок, мотивируя ненадлежащим исполнением договора о государственных закупках, выразившимся в недопоставке товаров.

Суд первой инстанции отказал в удовлетворении иска, указав на то, что Заказчик является коммерческой организацией в форме государственного предприятия, на которого пунктом 4 статьи 11 Закона возложена обязанность обратиться в суд с иском о признании поставщика недобросовестным участником государственных закупок. В рассматриваемом случае, Заказчик не ликвидирован, соответственно, он вправе самостоятельно исполнить обязанность, возложенную на него Законом.

ПРЕДЛОЖЕНИЕ

На мой взгляд, правильной было бы передать уполномоченному органу, осуществляющему формирование и ведение единых республиканских реестров в сфере государственных закупок, полномочие самому принимать решение о включении потенциальных поставщиков или поставщиков в реестр недобросовестных участников государственных закупок, и это решение уполномоченного органа может быть обжаловано в суд, что существенно снизило бы нагрузку на суды.

Поскольку субъектом материального права является Заказчик, то в силу статьи 45 ГПК РК он обладает процессуальным правом на предъявление вышеназванного иска в суд.

Подача прокурором, не являющимся стороной договора, иска о признании поставщика недобросовестным участником государственных закупок ввиду ненадлежащего исполнения договора, заключенного между заказчиком и поставщиком, нарушает принцип равноправия сторон договора, а также процессуальный принцип равноправия и состязательности сторон в гражданском процессе.

По договорам, заказчиками в которых выступают государственные учреждения и предприятия, интересы государства представлены заказчиком.

Согласно статье 111 Гражданского кодекса Республики Казахстан от имени Республики Казахстан могут своими действиями приобретать и осуществлять имущественные и личные неимущественные права и обязанности, выступать в суде органы государственной власти и управления Республики Казахстан в рамках их компетенции, установленной законодательными актами, положениями или иными актами, определяющими статус этих органов.

В силу положений пункта 1 статьи 112 ГК административно-территориальная единица выступает в отношениях, регулируемых гражданским законодательством, на равных началах с иными участниками этих отношений.

Участие прокурора в гражданском процессе регламентировано статьей 55 ГПК РК. Статья 29 Закона Республики Казахстан «О Прокуратуре» определяет полномочия прокурора. Так, при осуществлении надзора прокурор вправе обратиться в суд за защитой прав и охраняемых законом интересов государства, физических и юридических лиц.

В силу положений пункта 2 статьи 28 Закона о прокуратуре прокуратура не подменяет другие государственные органы.

Прокуратура Республики Казахстан от имени государства осуществляет высший надзор за точным и единообразным приме-

нением законов, указов Президента Республики Казахстан и иных нормативных правовых актов на территории республики, принимает меры по выявлению и устранению любых нарушений законности. Таким образом, содержание полномочий прокуратуры определено и конкретизировано специальным и процессуальными законами, а потому эти полномочия не должны толковаться широко.

Иски о признании потенциального поставщика или поставщика недобросовестным участником государственных закупок основаны на государственных закупках, заказчиками в которых выступают государственные учреждения и предприятия, вытекают из частно-правовых отношений, а потому на предъявление подобных исков правомочны заказчики, которых не должна подменять прокуратура. В рассматриваемом случае задача прокуратуры заключается в надзоре за законностью осуществления государственных закупок и принятии мер прокурорского реагирования в случае нарушений законодательства о государственных закупках.

Отсутствует единый подход у судей и при оценке недобросовестности поставщика как участника государственных закупок за ненадлежащее исполнение договорных обязательств.

Первоначально сложившаяся судебная практика основывалась на факте нарушения поставщиком обязательств по договору о государственных закупках. Например, нарушение срока исполнения обязательств. Независимо от количества просроченных дней, отсутствия негативных последствий для Заказчика, суд признавал поставщика недобросовестным участником государственных закупок. В итоге немало предприятий, в том числе, стабильно развивающихся, оказались включенными в реестр недобросовестных участников государственных закупок.

Изучив и проанализировав практику экономических судов других регионов страны, экономический суд Актыбинской области изменил судебную практику. При исследовании обстоятельств, повлекших нарушение срока исполнения договора, учитываются принятые по-

ставщиком меры к надлежащему исполнению обязательств, незначительность допущенной просрочки (как правило, не более 30 календарных дней), отсутствие негативных последствий для Заказчика, вину самого Заказчика в просрочке исполнения.

Согласно пункту 4 статьи 11 Закона реестр недобросовестных участников государственных закупок формируется на основании решений судов, вступивших в законную силу. Вместе с тем, в этом же пункте указано, что решение о внесении потенциального поставщика или поставщика в реестр недобросовестных участников государственных закупок может быть обжаловано ими в судебном порядке.

Противоречие заключается в том, что с одной стороны, потенциальный поставщик или поставщик включается в реестр недобросовестных участников государственных закупок на основании вступившего в законную силу решения суда, а с другой стороны, решение о внесении потенциального поставщика или поставщика в реестр недобросовестных участников государственных закупок может быть обжаловано ими в судебном порядке.

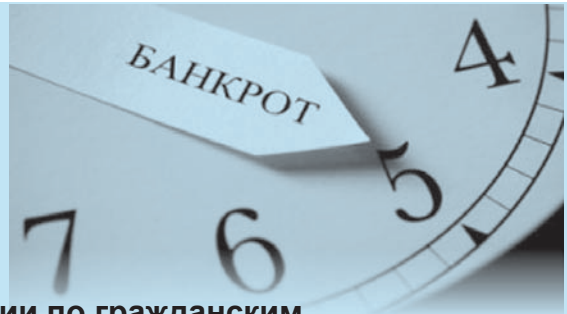
Эти противоречивые положения перенесены в пункты 5, 7 статьи 12 проекта Закона Республики Казахстан «О государственных закупках» в новой редакции.

На мой взгляд, правильной было бы передать уполномоченному органу, осуществляющему формирование и ведение единых республиканских реестров в сфере государственных закупок, полномочие самому принимать решение о включении потенциальных поставщиков или поставщиков в реестр недобросовестных участников государственных закупок, и это решение уполномоченного органа может быть обжаловано в суд, что существенно снизило бы нагрузку на суды. На сегодняшний день гражданские дела по искам о признании потенциального поставщика/поставщика недобросовестным участником государственных закупок составляют более четверти из числа всех дел, рассматриваемых экономическим судом Актыбинской области.



Турсын УРАЗОВА

Судья апелляционной судебной коллегии по гражданским и административным делам Западно-Казахстанского областного суда



ВОПРОСЫ, СВЯЗАННЫЕ С ПРИМЕНЕНИЕМ НОВОГО ЗАКОНА «О РЕАБИЛИТАЦИИ И БАНКРОТСТВЕ»

В связи с принятием 7 марта 2014 года нового Закона РК № 176-V «О реабилитации и банкротстве» утратил силу Закон о банкротстве 1997 г. Действующий Закон «О реабилитации и банкротстве» является четвертым по счету законодательным актом в Республике Казахстан в области регулирования процедур банкротства.

Наряду с этим 7 марта 2014 г. был принят сопутствующий законодательный акт – Закон РК «О внесении изменений и дополнений в некоторые законодательные акты Республики Казахстан по вопросам реабилитации и банкротства, налогообложения», в соответствии с которым были внесены поправки в тридцать семь законодательных актов.

Законом «О реабилитации и банкротстве» четко определено, что со дня вынесения судом решения о признании должника банкротом и возбуждении процедуры банкротства:

- все требования могут быть предъявлены банкроту только в рамках процедуры банкротства, за исключением требований по исполнению гарантий и поручительств третьих лиц, а также обращения взыскания на предмет залога в случаях, когда залогодателем выступают третьи лица;

- на основании заявления администратора и представленной копии решения суда о признании должника банкротом снимаются все ограничения и обременения на имущество банкрота (инкассовые распоряжения финансовых и государственных органов на счета должника, аресты на имущество, наложенные судебными исполнителями, и другие) без принятия соответствующих решений органов, их наложивших;

- наложение новых арестов на имущество банкрота и иных ограничений в распоряжении его имуще-

ством допускается только по искам о признании сделки недействительной и истребовании имущества из чужого незаконного владения, предъявленным к банкроту (п.п. 5-7 п. 1 ст. 87 Закона о реабилитации и банкротстве).

Ранее таких положений в законодательстве РК о банкротстве не было, что приводило к различным проблемам и сложностям на практике.

Изучение дел, рассмотренных судами Западно-Казахстанской области по заявлениям о признании должников банкротами после принятия закона 2014 г., показало, что суды правильно применяют положения новых норм, ими разработаны новые формы определений о принятии, подготовке дел к рассмотрению.

Новым Законом расширен круг участников дела о банкротстве: наряду с судом, рассматривающим

дело о банкротстве, уполномоченного органа, банкрота, собственника имущества банкрота, участников (учредителей), кредиторов, банкротного управляющего, новым участником является временный управляющий, который назначается судом для проведения процедуры банкротства до назначения банкротного управляющего. Полномочия временного управляющего предусмотрены ст. 88 Закона о реабилитации и банкротстве.

Следует отметить, что Закон о реабилитации и банкротстве не определяет механизм назначения временного управляющего. Пунктом 3 ст.48 Закона установлено, что выбор кандидатуры временного управляющего осуществляется судом с учетом имеющегося опыта работы управляющего по основному профилю деятельности должника.

Изучение показало, что суды зачастую затрудняются при выборе кандидатуры временного управляющего. Поскольку в Западно-Казахстанской области число лиц, зарегистрированных на сайте временных управляющих, невелико, по последним данным их 13, из которых имеются бездействующие, зачастую выбор падает на одних и тех же лиц, которые с возложенными на них обязанностями не справляются, ходатайствуют перед судом о замене их на других. Загруженность временных управляющих также приводит к неисполнению в предусмотренный законом срок обязанностей их по выявлению признаков несостоятельности должников, а в случае назначения их конкурсными (банкротными) управляющими - к просрочке предоставления заключительного отчета. Имелись случаи, когда назначенный судом временный управляющий отказывался по прошествии некоторого времени от выполнения возложенных на него функций по причине болезни. При этом суды не имели возможности произвести замену, так как законом четко не определен порядок замены временного управляющего.

В связи с этим следовало бы в Законе о реабилитации и банкротстве более детально раскрыть процедуру назначения, замены временного управляющего.

Заключение временного управляющего о несостоятельности должника в соответствии с требованиями нового закона является безусловным основанием для призна-

ния его банкротом. При этом суд не имеет возможности давать оценку этому документу. Между тем, имеются случаи, когда отчеты носят формальный характер, суд усматривает несоответствие выводов временного управляющего представленным документам. Имеет ли право суд критически отнестись к отчету или не принять его? Может ли заключение иметь для суда заранее установленную силу? Кто может исключить заинтересованность временного управляющего в исходе дела? Какова ответственность временного управляющего при даче заведомо неправильного заключения? Эти вопросы, на мой взгляд, рождаются при рассмотрении конкретных дел и на них еще, видимо, должны быть даны ответы.

В соответствии с п.5 ст. 38 Закона РК «О реабилитации и банкротстве» заявление, поданное должником, реабилитационным управляющим о признании банкротом, не может быть отозвано без соответствующего решения суда. Заявления кредитора (кредиторов), за исключением случаев подачи заявления по основаниям, предусмотренным статьей 82 настоящего Закона, прокурора могут быть отозваны ими до принятия решения о признании должника банкротом.

Не будет ли это нарушением прав должника и реабилитационного управляющего? Как эти нормы соответствуют положениям гражданского процессуального законодательства? Мне кажется, в настоящем случае имеются противоречия, которые необходимо устранить.

При изучении дел о банкротстве мной было установлено, что зачастую суды игнорируют эти положения закона и продолжают возвращать заявления по требованиям заявителей, в том числе, и самих должников. Возвращение заявлений, оставление их без рассмотрения иногда служат для судов своеобразной «лазейкой» при затруднительных ситуациях, когда они сомневаются в вынесении правильного решения.

Процент обжалованных судебных актов по делам о банкротстве относительно невелик: в 2014 году в ЗКО обжаловано всего два решения специализированного межрайонного экономического суда. Это объясняется тем, что в отличие от других гражданских дел, в случае отказа в удовлетворении заявления о при-

знании должника банкротом заявитель (кредитор или должник) имеет право повторно обращаться в суд с тем же требованием по аналогичным основаниям, при этом не применяются положения пп.2 п.1 ст.153 ГПК. Именно этим объясняется то, что одни и те же заявления рассматриваются судами несколько раз.

С принятием нового закона изменились основания продления срока процедуры банкротства. Если раньше срок конкурсного производства продлевался уполномоченным органом по заявлению конкурсного управляющего с согласия комитета кредиторов до 12 месяцев сверх общего срока в случаях, предусмотренных законом, то согласно п. 2 ст. 84 Закона о реабилитации и банкротстве срок процедуры банкротства продлевается судом по заявлению банкротного управляющего при наличии определенных условий.

Передача полномочий уполномоченного органа по продлению срока процедуры банкротства суду, сужение и установление закрытого перечня условий срока продления процедуры банкротства в большей мере отвечает интересам участников. Такой механизм является более открытым, обеспечивающим надлежащую защиту прав и законных интересов должника и кредитора.

Между тем, новые положения закона также породили вопросы у судей: сколько раз может продлеваться срок конкурсного производства, может ли суд, как ранее это делалось уполномоченным органом, при наличии оснований, установленных законом, продлевать сроки несколько раз?

На этот и другие вопросы, полагаю, будут даны ответы в ближайшее время при разработке Верховным Судом нормативного постановления по вопросам рассмотрения дел о реабилитации и банкротстве.

Одним из важных новелл является передача функций по формированию комитета кредиторов собранию кредиторов, что позволит кредиторам самостоятельно определять состав органа, контролирующего текущую деятельность управляющего.

Раньше интересы кредиторов представлял комитет кредиторов, который имел широкие полномочия (утверждение сметы расходов, утверждение плана продажи и др.), иными словами, ограниченное число лиц были наделены правом принятия ре-

шений, касающихся индивидуальных прав отдельного кредитора. Сейчас формирование комитета кредиторов закреплено за собранием кредиторов, что позволит им самостоятельно определять состав органа, контролирующего текущую деятельность управляющего.

Полномочия собрания кредиторов в процедуре банкротства регулируются ст. 93 Закона «О реабилитации и банкротстве». Собранию кредиторов переданы некоторые полномочия комитета кредиторов и уполномоченного органа при процедуре банкротства. Например, дача согласия на продление срока проведения процедуры банкротства; выбор кандидатуры банкротного управляющего, согласование заключительного отчета с банкротным управляющим и т.д.

Несомненно, важными являются изменения, касающиеся проведения электронного аукциона. Продажа имущества должника ранее осуществлялась конкурсным управляющим путем проведения торгов в соответствии с планом продажи имущества, утвержденным комитетом кредиторов. В соответствии же со ст. 99 Закона о реабилитации и банкротстве продажа имущества банкрота, включая право требования, осуществляется банкротным управляющим путем проведения электронного аукциона в соответствии с планом продажи либо методом прямых продаж. Реализация имущества банкрота через электронные аукционы будет являться, безусловно, основой для честных, прозрачных и открытых торгов. Кроме того, позволит значительно снизить затраты и сэкономить время при реализации имущества банкрота.

В качестве еще одной новеллы законодательства о реабилитации и банкротстве хотелось бы отметить то, что теперь требования залоговых кредиторов удовлетворяются во вторую очередь, для них также предусмотрен особый порядок удовлетворения требований (ст. 104 Закона). На практике вопрос, связанный с удовлетворением требований кредиторов-залогодержателей вызывал много трудностей, так как Законом о банкротстве порядок удовлетворения требований кредиторов регулировался неоднозначно, вдобавок к этому некоторые положения противоречили нормам ГК РК.

Реабилитационная процедура – процедура, вводимая в судебном порядке, в рамках которой к неплатежеспособному должнику применяются реорганизационные, организационно-хозяйственные, управленческие, инвестиционные, технические, финансово-экономические, правовые и иные не противоречащие законодательству Республики Казахстан меры, направленные на восстановление платежеспособности должника с целью предотвращения его ликвидации.

Основанием для обращения должника с заявлением в суд о применении реабилитационной процедуры является его неплатежеспособность или угроза неплатежеспособности, когда должник будет не в состоянии исполнить денежные обязательства при наступлении срока их исполнения в ближайшие двенадцать месяцев, при наличии возможности восстановления платежеспособности.

Несмотря на то, что новым Законом процедуре банкротства придан исключительный характер, и все усилия направлены на реабилитацию, то есть на финансово-хозяйственное оздоровление должника, изучение дел, рассматриваемых судами, показывает, что этот институт не получил еще широкого применения.

Так, за 2014 год в суды поступило всего 5 заявлений о применении реабилитационных процедур, три из них удовлетворены.

Нередки случаи, когда суды вынуждены прекращать процедуру реабилитации в связи с тем, что хозяйствующие субъекты не имеют возможности своевременно представить суду план реабилитации. Это связано с некоторыми разногласиями, которые возникают между кредиторами должника, с отсутствием должной организованности у временных администраторов, реабилитационных управляющих. Не ошибусь, если скажу, что не хватает опыта, сказывается и то, что закон еще не заработал в полную силу.

Новый Закон о реабилитации и банкротстве является более совершенным по сравнению с ранее действовавшим Законом о банкротстве 1997 года, так как с его помощью был устранен целый ряд пробелов и недостатков предыдущего Закона. Вместе с тем, пока судебная практика в этой области не сложилась, рано еще судить о его эффективности. Но, несомненно, Закон «О реабилитации и банкротстве» окажет позитивное влияние на развитие экономики в целом, и процедур реабилитации и банкротства в частности.

Законом «О реабилитации и банкротстве» четко определено, что со дня вынесения судом решения о признании должника банкротом и возбуждении процедуры банкротства:

- все требования могут быть предъявлены банкроту только в рамках процедуры банкротства, за исключением требований по исполнению гарантий и поручительств третьих лиц, а также обращения взыскания на предмет залога в случаях, когда залогодателем выступают третьи лица;

- на основании заявления администратора и представленной копии решения суда о признании должника банкротом снимаются все ограничения и обременения на имущество банкрота

(инкассовые распоряжения финансовых и государственных органов на счета должника, аресты на имущество, наложенные судебными исполнителями, и другие) без принятия соответствующих решений органов, их наложивших;

- наложение новых арестов на имущество банкрота и иных ограничений в распоряжении его имуществом допускается только по искам о признании сделки недействительной и истребовании имущества из чужого незаконного владения, предъявленным к банкроту (п.п. 5-7 п. 1 ст. 87 Закона о реабилитации и банкротстве).

Ранее таких положений в законодательстве РК о банкротстве не было, что приводило к различным проблемам и сложностям на практике.



Шолпан МАНЖУЕВА

Судья Усть-Каменогорского городского суда



ОСВОБОЖДЕНИЕ ИМУЩЕСТВА ОТ АРЕСТА

Существо института ареста имущества (включения в опись) выражается в том, что должник - гражданин в соответствии со статьей 20 Гражданского кодекса Республики Казахстан (далее - ГК) по гражданско-правовым обязательствам отвечает всем принадлежащим ему имуществом на праве личной собственности, праве долевой (общей, совместной) собственности. Арест может быть наложен и на долю должника в уставном капитале юридического лица, и на его личные имущественные права.

Существо иска об освобождении имущества от ареста (исключении из описи) выражается в том, что заявляется вещно-правовое требование о возвращении конкретной вещи, на которую без законных оснований наложено обременение в виде ареста и которая может быть принудительно отчуждена в счет исполнения обязательства должника, не обладающего правомочиями в отношении этой вещи.

В соответствии со статьей 44 ГК должник - юридическое лицо отве-

чает по своим обязательствам всем имуществом юридического лица, которым это юридическое лицо владеет и пользуется на праве собственности, праве хозяйственного ведения, праве оперативного управления. В опись может быть включена дебиторская задолженность посредством запрета другим лицам передавать должнику имущество или выполнять по отношению к нему иные обязательства.

При наложении ареста на имущество (включения в опись) в порядке обеспечения возможной конфискации или исполнения вступившего в законную силу приговора суда о конфискации аресту подлежит имущество, принадлежащее обвиняемому (осужденному) на праве личной собственности, на праве долевой (общей или совместной) собственности. Арест может быть наложен и на долю обвиняемого (осужденного) в уставном капитале юридического лица, а также на принадлежащие ему личные имущественные права. К ним относится право на воспроизведение произведе-

дения, его тиражирование, публичный показ, запись, трансляция и ретрансляция, переработка, перевод произведения. Арест в этом случае может быть наложен на авторский гонорар (вознаграждение).

Правовыми основаниями для предъявления исков об освобождении от ареста (исключении из описи) имущества и рассмотрения дел указанной категории в порядке гражданского судопроизводства являются: Конституция Республики Казахстан, Гражданский кодекс Республики Казахстан, Гражданский процессуальный кодекс Республики Казахстан, Уголовный, Уголовно-процессуальный и Уголовно-исполнительный кодексы Республики Казахстан, Кодекс Республики Казахстан «О браке (супружестве) и семье», Закон «Об исполнительном производстве и статусе судебных исполнителей», иные законодательные акты, регулирующие право собственности и вещные права.

Формированию единства судебной практики по делам указанной категории способствует норма-

тивное постановление Верховного Суда Республики Казахстан от 24 марта 1975 года № 2 «О судебной практике по делам об освобождении имущества от ареста» (в редакции постановления от 30 декабря 2011 года № 5).

Рассмотрение дел указанной категории производится по правилам искового производства, предусмотренным нормами Гражданского процессуального кодекса, но с особенностями, предусмотренными статьями 240-5 и 240-6 Кодекса.

Надлежащим истцом по иску об освобождении имущества от ареста (исключении из описи) является собственник арестованного имущества или обладатель вещного права.

В соответствии с частью 1 статьи 48 и частью 2 статьи 240-6 ГПК иски об освобождении имущества от ареста (исключении из описи) могут предъявлять не только собственники арестованного (описанного) имущества, но и другие указанные в законе лица.

В соответствии с нормами главы 8 и статьями 20 и 44 ГК принадлежность имущества лицу на праве собственности означает, что это лицо обладает исключительными полномочиями по владению, пользованию и распоряжению этим имуществом любыми не запрещенными законом способами, одновременно отвечая этим имуществом по своим обязательствам. Арест имущества является его обременением, которое создает условия для исполнения должником обязательств, срок исполнения которых наступил. Иск об освобождении имущества от ареста (исключении из описи) может предъявляться независимо от того, обладает ли истец в отношении этого имущества правом собственности или вещным правом. Если арестованное (описанное) имущество принадлежит на праве собственности (долевой, совместной) нескольким лицам, то иск может быть заявлен совместно этими лицами как соистцами.

Освобождение имущества от ареста (исключение из описи) является способом восстановления права собственности или вещного права лица, не имеющего обязательств перед кредитором. Арест (включение в опись) может применяться только в отношении имущества, которое принадлежит должнику на праве соб-

Имущество, которое находится во владении и пользовании должника на праве хозяйственного ведения, оперативного управления, праве землепользования, праве аренды или по иному основанию, предусмотренному законом или договором, не подлежит аресту (включению в опись). На имущество, которое находится у должника во владении на основании договора ипотеки (залога), арест не может быть наложен

ственности. Имущество, которое находится во владении и пользовании должника на праве хозяйственного ведения, оперативного управления, праве землепользования, праве аренды или по иному основанию, предусмотренному законом или договором, не подлежит аресту (включению в опись). На имущество, которое находится у должника во владении на основании договора ипотеки (залога), арест не может быть наложен.

Залогодержатель не обладает процессуальными полномочиями на предъявление иска об исключении из описи (освобождении от ареста) предмета ипотеки (залога). В соответствии со статьей 316 ГК и Законом «Об ипотеке недвижимого имущества» права залогодержателя защищаются иными способами - при обращении взыскания на предмет залога залогодержатель имеет первоочередное перед другими кредиторами право на удовлетворение обеспеченного залогом обязательства из денежных средств, полученных при реализации предмета залога.

Должник, которому арестованное имущество принадлежит на праве долевой или совместной собственности, не вправе предъявлять иск об освобождении имущества от ареста (исключении из описи). В данной правовой ситуации арест имущества не нарушает имущественные права должника.

Надлежащими ответчиками по иску об освобождении имущества от ареста (исключении из описи) являются должник и взыскатель (кредитор).

В соответствии со статьями 48 и 240-6 ГПК надлежащими ответчиками по делам об освобождении имущества от ареста (исключении из описи) являются должник и взыскатель по правоотношениям, по которым взыскатель намерен получить

удовлетворение от должника за счет обращения взыскания на арестованное (описанное) имущество. Как в качестве должника, так и в качестве взыскателя может быть физическое или юридическое лицо.

Привлечение в качестве ответчика взыскателя связано с тем, что арест имущества (включение имущества в опись) во всех случаях производится в интересах взыскателя.

Если арест (опись) имущества обвиняемого произведен в рамках уголовного дела органом уголовного преследования или в порядке исполнения приговора суда о конфискации имущества осужденного, то надлежащими ответчиками будут обвиняемый (осужденный) и взыскатель.

В качестве третьего лица на стороне ответчика надлежит привлекать орган, которому в соответствии с законом передается конфискуемое имущество.

Комитет по исполнению судебных актов Министерства юстиции Республики Казахстан и его территориальные органы организуют работу по учету, хранению, оценке и дальнейшему использованию конфискованного имущества, обращенного (подлежащего обращению) в республиканскую собственность.

В качестве третьего лица на стороне ответчика к участию в деле подлежит привлечению орган исполнительного производства или орган уголовного преследования, должностное лицо, которого произвело арест (составило опись) имущества.

Необходимость привлечения судебного исполнителя или следователя к участию в деле обусловлена тем, что при рассмотрении дела проверяется соблюдение должностным лицом предусмотренных Законом «Об исполнительном производстве и статусе судебных ис-

полнителей» и УПК правил и процедуры наложения ареста на имущество.

В качестве ответчика не может привлекаться хранитель арестованного имущества, поскольку нахождение такого имущества у хранителя основано на договоре хранения.

В качестве ответчика не может привлекаться залогодержатель имущества, на которое наложен арест, поскольку притязания залогодержателя и притязания взыскателя, если они не совпадают в одном лице, обусловлены различными правовыми основаниями.

В соответствии со статьей 5 Закона «О государственной регистрации прав на недвижимое имущество» арест (включение в описание) недвижимого имущества подлежит обязательной государственной регистрации в регистрирующем органе. Такую регистрацию обязан сделать орган, должностное лицо которого произвело арест недвижимого имущества. Без государственной регистрации такое обременение недвижимого имущества как арест считается не существующим.

Исковое заявление об освобождении имущества от ареста (исключения из описи) является способом защиты права собственности и вещных прав их носителей. Срок исковой давности будет исчисляться со дня, когда собственник арестованного имущества или обладатель вещных прав в отношении арестованного имущества узнал или должен был узнать о нарушении принадлежащих ему прав в отношении арестованного (описанного) имущества. Данный срок пресекается юридическим фактом реализации арестованного (описанного) имущества на торгах (аукционе) в порядке исполнения судебного акта (решения или приговора).

Иск об освобождении имущества от ареста (исключении имущества из описи) не является виндикационным иском, поскольку собственник арестованное имущество ни

из чьего незаконного владения не истребует. Данным иском устраняются обременения, наложенные судом в порядке обеспечения иска и исполнения решения суда по гражданскому делу, и обременения, наложенные органом уголовного преследования или судом в порядке обеспечения исполнения такого вида уголовного наказания как конфискация имущества осужденного.

Арест имущества по своей правовой природе является правомерным действием, так как основан на акте компетентного государственного органа (суда или органа уголовного преследования, органа исполнительного производства).

Иск об освобождении имущества от ареста (исключении из описи) вытекает из того, что при наложении обременения в виде ареста не выясняется правовая принадлежность имущества или не соблюдается предусмотренная законом процедура применения такого обременения.

Иск об освобождении имущества от ареста (исключении имущества из описи) не является иском о признании права собственности или вещного права, поскольку арестованное (описанное) имущество принадлежит истцу на соответствующем праве до возникновения обременения в виде ареста.

Если к моменту предъявления иска об освобождении имущества от ареста (исключении имущества из описи) арестованное имущество было реализовано с публичных торгов (аукциона), то собственник такого имущества вправе предъявить кондикционный иск в соответствии с нормами главы 48 ГК. При установлении судом того факта, что реализованное имущество было незаконно включено в описание, считается, что получатель вырученных от продажи арестованного имущества денег без оснований обогатился. В этой ситуации надлежащим ответчиком будет территориальное подразделение казначейства Министерства финан-

сов Республики Казахстан. Иск об освобождении имущества от ареста (исключении имущества из описи) может быть подан в районный (городской) суд с соблюдением предусмотренных главой 3 ГПК правил подсудности.

Если предметом иска является недвижимое имущество, то в соответствии с частью 1 статьи 33 ГПК иск подается в суд по месту нахождения такого имущества.

Иски об освобождении имущества от ареста (исключении имущества из описи) не подведомственны специализированным межрайонным экономическим судам и другим специализированным судам, поскольку частью 1 статьи 240-5 ГПК установлено, что такие иски подаются только в районный (городской) суд.

Исковое заявление об освобождении имущества от ареста (исключении имущества из описи), в котором в качестве ответчика указано осужденное к лишению свободы лицо, подается в суд по месту его жительства до осуждения в соответствии с положениями, предусмотренными статьей 16 ГК. Исковое заявление может быть подано в пределах общего срока исковой давности, но до реализации арестованного (описанного) имущества.

В соответствии с подпунктом 7) пункта 1 статьи 535 Налогового кодекса Республики Казахстан от 10 декабря 2008 года исковое заявление подлежит оплате государственной пошлины в размере 50 процентов месячного расчетного показателя, установленного законодательным актом на день платежа.

Истцы при предъявлении иска об освобождении имущества от ареста (исключении из описи) освобождаются от уплаты государственной пошлины в случаях, предусмотренных подпунктами 10), 12) и 15) статьи 541 Налогового кодекса Республики Казахстан.

При подаче апелляционной, кассационной или надзорной жалобы участвующие в делах названной категории лица освобождаются от уплаты государственной пошлины.

Исковое заявление должно соответствовать требованиям, предусмотренным статьями 150, 151 ГПК.

К исковому заявлению прилагается экземпляр постановления о наложении ареста на имущество, выне-

Дело об освобождении имущества от ареста (исключении из описи) не подлежит рассмотрению в порядке приказного производства или в порядке особого искового производства по основанию обжалования действий судебного исполнителя по наложению ареста на имущество

сенного следователем при производстве предварительного следствия или судебным исполнителем при исполнении определения суда о наложении ареста на имущество в порядке обеспечения иска или исполнения вступившего в законную силу решения суда. К исковому заявлению применительно к недвижимому имуществу должны быть приложены выписки из реестра уполномоченного регистрационного органа о регистрации права собственности на недвижимое имущество. Должны быть приложены и документы, подтверждающие право истца на оспариваемое имущество в качестве собственника (долевая или совместная собственность).

В принятии искового заявления об освобождении имущества от ареста (исключении из описи) в производство суда может быть отказано только по основанию, предусмотренному подпунктом 2) статьи 153 ГПК. По основаниям, предусмотренным подпунктами 2) - 7) части 1 статьи 154 ГПК, иск может быть возвращен истцу.

По основаниям, предусмотренным подпунктом 4) части 1 статьи 159 ГПК суд вправе приостановить реализацию арестованного имущества при предъявлении иска об освобождении его от ареста. Другие меры обеспечения иска по делам указанной категории не подлежат применению.

Иск об освобождении имущества от ареста (исключении из описи) рассматривается районным (городским) судом в судебном заседании с соблюдением правил, установлен-

Одной из проблем рассмотрения дел указанной категории является проблема надлежащего уведомления участвующих в деле лиц о времени и месте рассмотрения дела. Следует учитывать, что рассмотрение дела в отсутствие участвующих в деле лиц, не извещенных о времени и месте рассмотрения дела, является безусловным основанием к отмене решения суда

ных нормами глав 11, 17-21 ГПК. Дело об освобождении имущества от ареста (исключении из описи) может быть рассмотрено в порядке заочного производства с соблюдением требований, предусмотренных нормами главы 24 ГПК.

Дело об освобождении имущества от ареста (исключении из описи) не подлежит рассмотрению в порядке приказного производства или в порядке особого искового производства по основанию обжалования действий судебного исполнителя по наложению ареста на имущество.

Одной из проблем рассмотрения дел указанной категории является проблема надлежащего уведомления участвующих в деле лиц о времени и месте рассмотрения дела. Следует учитывать, что рассмотрение дела в отсутствие участвующих в деле лиц, не извещенных о времени и месте рассмотрения дела, является безусловным основанием к отмене решения суда.

В соответствии со статьей 221 ГПК в резолютивной части решения

суда должны быть указаны конкретные вещи, обладающие индивидуально-определенными признаками, и их цена, которые подлежат освобождению от ареста (исключению из описи).

Если освобождению от ареста подлежит доля истца в неделимом имуществе, то в резолютивной части решения суда должна быть указана конкретная доля истца в неделимом имуществе с соблюдением положений, предусмотренных статьей 218 ГК.

Реализация арестованной доли в неделимом имуществе будет производиться в соответствии с нормами Закона «Об исполнительном производстве и статусе судебных исполнителей».

Анализ судебной практики по делам обобщаемой категории показал, что судами в целом правильно применяются нормы ГК, ГПК, Нормативного постановления Верховного Суда Республики Казахстан от 24 марта 1975 года № 2 «О судебной практике по делам об освобождении имущества от ареста».





Жанар КЕНЖЕБАЕВА

**Судья специализированного межрайонного
экономического суда Северо-Казахстанской области**



ЗАОЧНОЕ ПРОИЗВОДСТВО И ЗАОЧНОЕ РЕШЕНИЕ

В главе 24 Гражданского процессуального кодекса Республики Казахстан закреплены основания, условия и правила рассмотрения дел в заочном производстве.

Институт заочного производства закрепляет возможность рассмотрения гражданских дел в случае неявки в судебное заседание ответчика, надлежащим образом извещенного о времени и месте судебного разбирательства.

Данный институт был введен с целью защиты интересов истца, для стимулирования добросовестного поведения ответчика, и, наконец, в целях экономии судом процессуального времени. При этом соблюдение прав ответчика гарантируются упрощенным порядком обжалования заочного решения. В соответствии со ст.264 ГПК РК ответчик вправе подать в суд, вынесший заочное решение, заявление об отмене этого решения в течение пяти дней с момента получения им копии решения.

Заочное производство – допускаемый с согласия истца порядок

разрешения судом гражданского спора по существу. Оно основано на исследовании устных объяснений истца и других предусмотренных законом доказательств и осуществляется без участия в нем ответчика, извещенного надлежащим образом о времени и месте судебного заседания, не сообщившего об уважительных причинах неявки и не просившего о рассмотрении дела в его отсутствие, не сообщившего об уважительных причинах неявки, и которому принадлежит право требовать отмены заочного решения в упрощенном порядке.

В качестве одного из оснований заочного производства признается процессуальный факт неявки ответчика, надлежащим образом, то есть своевременно, в соответствии с установленной в законе формой и при соблюдении установленного законом порядка, извещенного о времени и месте судебного заседания, назначенного для рассмотрения дела по существу.

При участии в деле нескольких ответчиков рассмотрение дела

в порядке заочного производства возможно только в случае неявки в судебное заседание всех ответчиков. Неявка ответчика означает как личное отсутствие его в зале судебного заседания, так и отсутствие его представителей.

При организации системы оповещения лиц, участвующих в деле, необходимо использование способов, обеспечивающих гарантии получения извещения адресатом и позволяющих фиксировать результат уведомления. Надлежащий характер извещения – это соблюдение порядка извещения, предусмотренного главой 11 ГПК РК, когда одновременно с судебной повесткой ответчику должна быть направлена копия искового заявления и копии приложенных к иску документов.

Следующее обязательное основание заочного производства - отсутствие у суда сведений об уважительности причин неявки. Суд самостоятельно на основании представленных документов (в случае их представления), основываясь на законе и своем внутреннем убеж-

дени, определяет, является ли причина неявки уважительной. При этом уважительная причина должна быть документально подтверждена.

Также требуется наличие следующих оснований - отсутствие просьбы ответчика о рассмотрении дела в его отсутствие и согласие истца на рассмотрение дела в порядке заочного производства.

Заочное производство – это реальное средство упрощения и сокращения сроков отправления правосудия, однако истец может быть не согласен его применить. Причиной этого, как правило, является опасение отмены заочного решения из-за наличия у ответчика доказательств, опровергающих позицию истца, и наличия у ответчика уважительных причин неявки в судебное заседание, о которых он не сообщил или не смог сообщить суду после получения повестки. Также одной из причин несогласия истца является возможное длительное по срокам вступление в законную силу заочного решения суда в результате невозможности вручения его ответчику. Это может происходить по различным причинам, нередко ответчик намеренно уклоняется в получении копии заочного решения с целью затянуть сроки вступления заочного решения в законную силу и как результат затянуть его исполнение.

Суд обязан разъяснить истцу правовые последствия принятия заочного решения. Если истец не согласен с рассмотрением дела в заочном производстве, то суд откладывает дело, направляет ответчику извещение о времени и месте рассмотрения дела. В случае повторной неявки извещенного надлежащим образом ответчика суд рассматривает дело в порядке заочного производства уже без согласия на это истца.

О рассмотрении дела в порядке заочного производства судом в обязательном порядке выносится определение. Здесь необходимо отметить, что для вынесения судом определения о рассмотрении дела в порядке заочного производства необходимо обязательное соблюдение в совокупности всех вышеуказанных условий (оснований).

В ныне действующем гражданском процессуальном кодексе нет указаний на то, в какой форме вы-

Заочное производство – это реальное средство упрощения и сокращения сроков отправления правосудия, однако истец может быть не согласен его применить. Причиной этого, как правило, является опасение отмены заочного решения из-за наличия у ответчика доказательств, опровергающих позицию истца, и наличия у ответчика уважительных причин неявки в судебное заседание, о которых он не сообщил или не смог сообщить суду после получения повестки

носится такое определение, в протокольной или в письменной форме с удалением суда в совещательную комнату. В основном суды выносят такие определения, совещаясь на месте, без удаления в совещательную комнату. С точки зрения предотвращения чрезмерного загромождения судебного процесса это представляется наиболее рациональным и правильным, кроме того, не противоречит требованиям действующего кодекса.

Вместе с тем, в ч. 4 ст. 266 проекта нового Гражданского процессуального кодекса РК в целях устранения разночтений у судей уточнено, что определение суда выносится в протокольной форме без удаления из зала судебного заседания.

Несмотря на то, что процедура заочного производства является упрощенной, она предполагает исследование судом всех представленных доказательств и рассмотрение доводов участвующих в деле лиц.

Сроки рассмотрения и разрешения гражданских дел установлены ст. 174 ГПК РК. Гражданские дела рассматриваются и разрешаются до двух месяцев со дня окончания подготовки дела к судебному разбирательству. Пунктом 2 ст. 174 ГПК РК для отдельных категорий гражданских дел могут быть установлены иные сроки.

Из смысла Главы 24 «Заочное производство и заочное решение» ГПК РК следует, что заочные решения могут быть вынесены только по делам, рассматриваемым в порядке искового производства. То есть не могут быть рассмотрены в порядке заочного производства дела, рассматриваемые судом в порядке особого производства и особого искового производства.

Применительно к специфике подсудности экономического суда в порядке заочного производства не могут быть рассмотрены, например, дела по искам об обжаловании решений и действий (или бездействия) органов государственной власти, местного самоуправления, общественных объединений, организаций, должностных лиц и государственных служащих; дела о банкротстве индивидуальных предпринимателей и юридических лиц, о реабилитации юридических лиц. Отдельного срока, предусмотренного ст. 174 ГПК РК для дел данной категории, не предусмотрено, это следует из статей 261-262 ГПК РК.

Согласно требованиям главы 24 ГПК РК рассмотрение дела в порядке заочного производства предполагает исследование судом всех представленных доказательств и рассмотрение доводов лиц, участвующих в деле.

В рамках заочного производства может возникнуть необходимость в предоставлении истцом дополнительных доказательств. В этом случае по общим правилам судебное разбирательство должно быть отложено, и новое судебное заседание может быть проведено уже в общем порядке.

При изменении истцом предмета или основания иска суд не вправе рассмотреть дело в порядке заочного производства в данном судебном заседании. Здесь возникает вопрос, может ли дело быть рассмотрено в следующем судебном заседании в порядке заочного производства и в каких случаях это возможно.

Проектом нового Гражданского процессуального кодекса это уточняется: рассмотрение дела откладывается для вручения ответчику

искового заявления истца с измененным предметом или основанием иска. При повторном рассмотрении дело может быть рассмотрено в порядке заочного производства при наличии общих вышеназванных необходимых оснований.

При рассмотрении дела в порядке заочного производства суд в результате выносит решение, которое закон называет заочным. Заочное решение должно отвечать всем требованиям процессуального законодательства – статье 221 ГПК РК, Нормативному постановлению Верховного Суда РК «О судебном решении».

Отложение вынесения мотивированного заочного решения не допускается, то есть суд обязан вынести мотивированное решение, состоящее из вводной, описательной, мотивировочной и резолютивной частей.

Проектом нового Гражданского процессуального кодекса запрет отложения вынесения мотивированного заочного решения исключен, это является вполне логичным, поскольку уже действующим кодексом нормы о кратком решении исключены.

Копия заочного решения согласно ст. 263 ч.1 ГПК РК высылается ответчику не позднее трех рабочих дней со дня его вынесения с уведомлением о вручении. По ходатайству ответчика копия заочного решения высылается в форме электронного документа. Проектом нового Гражданского процессуального кодекса проведено изменение в исчислении процессуальных сроков рабочими днями. В отношении сроков в заочном производстве эти поправки действуют уже с 1 декабря 2014 года.

Закон предусматривает два способа обжалования заочного решения. Первый из них можно назвать упрощенным: ответчик предъявляет заявление об отмене заочного решения в суд, вынесший его. Срок подачи такого заявления – 5 дней с момента получения ответчиком копии решения. Второй способ – это подача апелляционной жалобы. Для данной процедуры установлен срок – по истечении срока на подачу заявления об отмене этого решения, а в случае, если заявление подано – в течение пятнадцати дней с момента вынесения судом первой

инстанции определения об отказе в удовлетворении заявления.

В приведенном порядке обжалования усматривается определенное преимущество ответчика: у него есть возможность последовательно использовать оба указанных способа обжалования. Такое положение, в частности, можно объяснить тем, что в заочном производстве обстоятельства дела при отсутствии ответчика могут восприниматься несколько односторонне, а это в свою очередь может отразиться на судебном решении.

В статье 265 ГПК РК изложены требования, предъявляемые к содержанию и форме заявления об отмене заочного решения. Особое значение имеет полнота приведенных ответчиком доказательств, подтверждающих уважительность причин его неявки в суд, которые также не позволили ему оповестить об этом суд.

Уважительными могут быть признаны причины, дающие основание полагать, что лицо, извещенное о времени и месте судебного заседания, было лишено возможности явиться в суд по независящим от него обстоятельствам, например, в связи с болезнью, призывом в армию, командировкой, нахождением под арестом и т.д.

С определением уважительности причин неявки ответчика – юридического лица сложнее, поскольку от имени юридического лица в суде выступают его представители, и, например, уважительность причин неявки лично руководителя юридического лица не может расцениваться как уважительность причины неявки в суд ответчика – юридического лица, поскольку в таких случаях руководитель юридического лица может и должен принять меры по назначению на время его вынужденного отсутствия исполняющего обязанности руководителя обязан либо явиться в суд лично, либо направить представителей с оформленными в соответствии с законом полномочиями выступать в суде от имени юридического лица, либо просить суд отложить рассмотрение дела.

К уважительным причинам неявки ответчика-юридического лица с оценкой всех обстоятельств, указанных в заявлении об отмене за-

очного решения, а также доказательств, приложенных к заявлению, можно отнести к примеру реорганизацию юридического лица, возбуждение в отношении юридического лица процедуры банкротства или реабилитации и процесс передачи всех полномочий временному или реабилитационному управленческому, также может быть и арест руководителя, являющегося в одном лице и учредителем юридического лица.

То есть обстоятельства уважительности причин неявки в суд ответчика-юридического лица подлежат оценке судом. Бремя доказывания уважительности причин неявки лежит полностью на ответчике, который, кроме того, должен доказать наличие совокупности оснований для отмены – это уважительность причины неявки и одновременно наличие обстоятельств, которые могут повлиять на содержание решения. Это обязательные условия для отмены заочного решения. При этом могут ли доказательства повлиять на содержание решения, суд решает лишь предварительно. Полное и объективное исследование этих доказательств производится в судебном заседании после отмены заочного решения.

Заявление об отмене заочного решения должно быть подано с копиями по числу лиц, участвующих в деле. В самом заявлении указывается перечень прилагаемых к заявлению материалов. Данное требование закона обеспечивает возможность всем лицам, участвующим в деле, получить наиболее полную информацию и подготовиться к рассмотрению заявления в суде. Для рассмотрения данного заявления законом установлен срок – 10 дней с момента поступления заявления, что также является признаком упрощенного, ускоренного способа обжалования заочного решения.

Результатом рассмотрения судом заявления об отмене заочного решения может быть: 1) отказ в удовлетворении заявления; 2) отмена заочного решения и возобновление рассмотрения дела по существу в том же или ином составе суда. Данный перечень полномочий суда является исчерпывающим.

Вступившее в законную силу решение аналогично решению, по-

становленному по общим правилам судопроизводства.

Важным для заочного решения является момент его вступления в законную силу. Заочное решение вступает в силу:

1. по истечении пятидневного срока на подачу заявления об отмене заочного решения в суд, вынесший решение, и по истечении срока на апелляционное обжалование, то есть на 21 день после его получения ответчиком, если ответчиком не подано заявление об отмене заочного решения в суд, его вынесший, и если не подана апелляционная жалоба ответчиком и истцом;

2. в день вынесения постановления апелляционной коллегией по результатам рассмотрения апелляционных жалоб истца или ответчика, или обоих;

3. в день, по истечении пятнадцатидневного срока на обжалование заочного решения в апелляционном порядке, в случае отказа судом в отмене заочного решения по заявлению ответчика, и в случае, если ни от истца, ни от ответчика не поступило апелляционной жалобы на заочное решение, то есть на 16-й день после вынесения судом, вынесшим заочное решение, определения об отказе в отмене заочного решения.

Имеют место отдельные случаи, когда вручить копию заочного решения ответчику не удается, отправленные заказные письма возвращаются с отметкой, что ответчик по указанному адресу не проживает или не находится. Данные ситуации законом не урегулированы. На практике суды, после возврата не врученных заочных решений, считают их вступившими в законную силу и направляют на исполнение, так как иную местонахождения ответчика суду неизвестно, а вынесенное решение должно исполняться, иначе смысл и цель заочного производства не будут выполнены.

В практике нередко истцы при подаче иска указывают устаревшие адреса ответчиков, например, из договоров, заключенных два, три, а иногда и более лет назад. По данным адресам на момент рассмотрения дел ответчики уже давно не находятся. Суды, имея отметку ЖКХ или исполнительного органа, ссылаясь, что ответчик по последнему известному адре-

су извещен, рассматривали дела в порядке заочного производства и выносили заочные решения, по этому же принципу данные решения вступали в законную силу и поступали на исполнение. Уже в ходе исполнения в результате принятия мер принудительного исполнения, таких, например, как запрет выезда или розыск должника, арест имущества и т.д., ответчики узнавали о состоявшихся заочных решениях. О таких случаях имели место публикации в средствах массовой информации с критикой в адрес работы судов.

Такой подход к рассмотрению дел в порядке заочного производства является недопустимым, поскольку в этих случаях не соблюдается одно из наиболее важных императивных условий – надлежащее извещение ответчика. Это приводит к нарушению прав сторон в гражданском процессе, излишней волоките и затягиванию отправления правосудия, и в конечном итоге негативно сказывается в целом на имидже судебной системы.

В 2014 году в результате взвешенной и системной работы Верховного Суда РК и руководства Северо-Казахстанского областного суда такой подход практически полностью исключен, а рассмотрение дел в порядке заочного производства снижено в разы. Более того, с ноября 2014 года и по настоящее время дела в порядке заочного производства, в частности, специализированным межрайонным экономическим судом СКО, практически не рассматриваются. Такая тенденция наблюдается по всем судам области.

Литература:

1. Гражданский процессуальный кодекс РК;
2. Проект Гражданского процессуального кодекса РК;
3. Гражданский процесс под ред. А.Г. Коваленко, А.А. Мохова;
4. Комментарий к Гражданскому процессуальному кодексу Российской Федерации под ред. Е.Л. Забарчука;
5. Комментарий к Гражданскому процессуальному кодексу Российской Федерации под общей ред. В.И. Нечаева;
6. Заочное решение в гражданском процессе Уткина И.В.

1 Применительно к специфике подсудности экономического суда в порядке заочного производства не могут быть рассмотрены, например, дела по искам об обжаловании решений и действий (или бездействия) органов государственной власти, местного самоуправления, общественных объединений, организаций, должностных лиц и государственных служащих; дела о банкротстве индивидуальных предпринимателей и юридических лиц, о реабилитации юридических лиц.

2 В рамках заочного производства может возникнуть необходимость в предоставлении истцом дополнительных доказательств. В этом случае по общим правилам судебное разбирательство должно быть отложено, и новое судебное заседание может быть проведено уже в общем порядке.

3 Закон предусматривает два способа обжалования заочного решения. Первый из них можно назвать упрощенным: ответчик предъявляет заявление об отмене заочного решения в суд, вынесший его. Срок подачи такого заявления – 5 дней с момента получения ответчиком копии решения. Второй способ – это подача апелляционной жалобы.

4 Заявление об отмене заочного решения должно быть подано с копиями по числу лиц, участвующих в деле. В самом заявлении указывается перечень прилагаемых к заявлению материалов. Данное требование закона обеспечивает возможность всем лицам, участвующим в деле, получить наиболее полную информацию и подготовиться к рассмотрению заявления в суде.





Фархат БОЛАТУЛЫ
Судья Кокшетауского городского суда
Акмолинской области



СУДЕБНАЯ ПРАКТИКА ПО ДЕЛАМ О ЗАЩИТЕ ПРАВА СОБСТВЕННОСТИ НА ЖИЛЬЕ

Защита собственности осуществляется всеми отраслями права, в том числе и гражданским правом. В случае нарушения права собственности каждое заинтересованное лицо в силу ст.8 ГПК вправе обратиться в суд за защитой нарушенного, оспариваемого или охраняемого законом права в порядке, установленном ГПК.

Гражданское законодательство предусматривает несколько способов защиты гражданских прав, в том числе защиты права собственности на жилье:

- признание права собственности на жилье;
- пресечение действий, нарушающих право собственности на жилье;
- признание сделки недействительной и применение последствий ее недействительности;
- истребование жилища из незаконного владения и иные способы, предусмотренные законодательными актами.

Содержание права собственности раскрывается в статье 188 Гражданского кодекса - право собственности есть признаваемое и охраняемое законодательными актами право субъекта по своему усмотрению владеть, пользоваться и распоряжаться принадлежащим ему имуществом.

Правовым основанием для предъявления иска о признании права собственности на недвижимое имущество является статья 259 ГК, согласно которой собственник вправе требовать признания права собственности. Приведенная формулировка может дать основание для предположения, что указанный способ является способом защиты только права собственности. Однако правовой анализ показывает, что путем признания права могут быть защищены и иные права на недвижимое имущество (сервитуты, право хозяйственного ведения,

право оперативного управления, право постоянного землепользования и др.).

В главу 15 ГК включены ст. 259 ГК, ст. 265 ГК, в соответствии с которой права, предусмотренные статьями 259 - 264 настоящего Кодекса, принадлежат также лицу, хотя и не являющемуся собственником, но владеющему имуществом на праве хозяйственного ведения, оперативного управления, постоянного землепользования либо по иному основанию, предусмотренному законодательными актами или договором. Это лицо имеет право на защиту его владения также против собственника.

Иск о признании права собственности носит самостоятельный характер, что вытекает из анализа ст. 259 ГК - предметом указанного иска является признание права собственности. Иски являются способами защиты права собственности на недвижимость, в том числе на

жилое помещение, которое подтверждается необходимыми правоустанавливающими документами и, в установленных случаях, в зависимости от даты возникновения права (до введения системы регистрации или после), зарегистрировано в правовом кадастре.

Глава 15 ГК предусматривает защиту права собственности посредством вещно-правовых средств защиты, к которым относятся: иск о признании права собственности, иск об истребовании собственником своего имущества из чужого незаконного владения, иск о защите права собственности от нарушений, не связанных с лишением владения.

В связи с введением системы регистрации прав на недвижимое имущество, право собственности на такое имущество без регистрации не считается возникшим.

Таким образом, если лицо имеет доказательства принадлежности права на недвижимое имущество – жилое помещение, и в соответствующих случаях, права на указанное имущество зарегистрированы, то такому лицу нет необходимости предъявления иска о признании права собственности. Необходимость в предъявлении такого иска возникает тогда, когда лицо не имеет доказательства принадлежности ему права на жилье. В частности, такая ситуация может возникнуть в тех случаях, когда лицо не оформило надлежащим образом свои права на жилье. В случае отсутствия у лица правоустанавливающих документов на жилье и отсутствия в регистрационной системе сведений о принадлежности права, правовых оснований для того, чтобы считать лицо собственником имущества, нет. В этом случае возникает необходимость признания за ним соответствующего права на жилое помещение.

Таким образом, с иском о признании права на жилое помещение может воспользоваться не собственник, а лицо, которое заинтересовано в признании за ним права собственности.

В судебной практике распространены случаи, когда истцы обращаются в суд с исками о признании сделок недействительными. По этой категории в основном рассматриваются споры, вытекающие из

договоров по отчуждению жилища, а именно о признании сделок в отношении жилища действительными или недействительными.

Значительное их количество связано с фактически совершенными сделками по купле-продаже жилища между заявителем и лицом, право собственности которого зарегистрировано, либо сделки, совершенные с лицом, право собственности которого в установленном порядке не зарегистрировано. При этом, как правило, продавец (собственник квартиры или дома), фактически исполнив свои обязанности по передаче жилища и правоустанавливающих документов, не заключая договор купли-продажи, не регистрируя его в установленном порядке в уполномоченном органе, оформляет расписку о получении денег или доверенность на право продажи квартиры. Заявитель (покупатель) фактически вступает во владение и пользование недвижимым имуществом, однако, ввиду отсутствия правоустанавливающих документов, сталкивается с невозможностью оформления права собственности на квартиру (дом) в соответствии с требованиями действующего законодательства, в том числе и с вытекающей отсюда невозможностью распоряжаться имуществом.

В соответствии со ст. 188 ГК собственнику принадлежат права владения, пользования и распоряжения своим имуществом. Собственник вправе по своему усмотрению совершать в отношении принадлежащего ему имущества любые действия, в том числе отчуждать его в собственность другим лицам. Из смысла указанной нормы закона следует, что только собственнику принадлежит право распоряжения имуществом.

В связи с этим суды при рассмотрении дел данной категории тщательно проверяют факт принадлежности на праве собственности отчуждаемого жилого помещения продавцу как стороне по сделке. Для чего с территориального органа Центра недвижимости запрашиваются справки о собственнике спорного недвижимого имущества, а также другие документы, подтверждающие право собственности продавца.

В соответствии с частью 1, 2 статьи 163 ГК, сделка, совершенная одним лицом (представителем) от имени другого лица (представляемого), в силу полномочия, основанного на доверенности, непосредственно создает, изменяет и прекращает гражданские права и обязанности представляемого. По сделке, совершенной представителем, права и обязанности возникают непосредственно у представляемого.

При этом следует учесть, что при наличии доверенности на продажу жилого помещения, срок которого не истек, покупатель жилья может оформить сделку в установленном порядке у нотариуса. В таком случае, в силу п. 1 ч. 1 ст. 153 ГПК, заявление не подлежит рассмотрению и разрешению в порядке гражданского судопроизводства.

Так, судом отказано в признании сделки купли-продажи действительной по гражданскому делу по иску А. к ответчику М. и соответчику Р.

Истец 9.11.2011 г. купил дом у М., действовавшей по доверенности от 6.11.2011 г. от имени собственника дома Р. за 7 000 000 тенге, о чем имеется расписка. Последняя выехала на постоянное место жительства в Россию, оставив нотариально заверенную доверенность на право продажи по своему усмотрению спорного дома на М.

Истец указывает, что своевременно не мог оформить дом из-за незнания закона и отсутствия материальных средств.

Доверенность от 6.11.2011 г. от имени собственника дома Р. на имя М. выдана сроком на три года и действительна до 6.11.2014 г. То есть, стороны должны были оформить сделку купли-продажи по данной доверенности у нотариуса, а не обращаться с данным иском в суд.

Граждане обращаются и с требованиями о признании недействительными сделки купли-продажи квартиры по основанию отсутствия согласия супруга при продаже общей совместной собственности.

При этом суды исходят из требований ч. 1 п. 1 ст. 219, ст. 220, 223 ГК, ст.ст.33, 34 Кодекса Республики Казахстан «О браке (супружестве) и семье», которыми регулируются имущественные права и обязанности супругов в отношении их общей совместной собственности.

В случае отказа уполномоченных органов по каким-либо основаниям в выдаче технической документации, подтверждающей соответствие постройки установленным градостроительным и строительным нормам и правилам, владелец постройки имеет право обратиться в суд с заявлением об обжаловании действия (бездействия) государственных органов, должностных лиц в порядке требований главы 27 ГПК

В соответствии с ч. 2, 3 ст. 34 Кодекса Республики Казахстан «О браке (супружестве) и семье» сделка, совершенная одним из супругов по распоряжению общим имуществом супругов, может быть признана судом недействительной по мотивам отсутствия согласия другого супруга, только по его требованию и только в случаях, если доказано, что другая сторона в сделке знала или заведомо должна была знать о несогласии другого супруга на совершение данной сделки.

Для совершения одним из супругов сделки по распоряжению недвижимостью и сделки, требующей нотариального удостоверения и (или) регистрации в установленном законом порядке, необходимо получить нотариально удостоверенное согласие другого супруга.

Супруг, нотариально удостоверенное согласие которого на совершение указанной сделки не было получено, вправе требовать признания сделки недействительной в судебном порядке в течение трех лет со дня, когда он узнал или должен был узнать о совершении данной сделки.

На практике имеют место случаи, когда один из супругов, продавая совместно нажитое имущество в виде квартиры, при оформлении сделки у нотариуса дает письменное заявление о том, что в браке не состоит, что соответственно дает ему (ей) право самостоятельно отчуждать данное имущество. В последующем другой супруг предъявляет иск о признании недействительной сделки купли-продажи квартиры ввиду отсутствия его согласия при отчуждении. Суды удовлетворяют такие иски со ссылкой на нарушение норм законодательства о праве собственности супругов.

Так, судом удовлетворен иск Е. к А., К., к третьим лицам, не заявляющим самостоятельных требований – нотариусу Д., Департаменту юстиции, АО «Ипотечная организация «БТА-Ипотека» о признании недействительными сделки купли-продажи, договора залога, государственной регистрации с приведением сторон в первоначальное положение, по мотиву отсутствия согласия истца (супруга А.) на отчуждение квартиры. В данном случае истец и ответчица А. состоят в зарегистрированном браке и спорная квартира является их общей совместной собственностью. Однако при оформлении сделки у нотариуса ответчица дала письменное заявление о том, что в браке ни с кем не состоит.

В суде оба участника сделки А. и К. признали иск в полном объеме. Третьи лица, привлеченные по делу, иск не признали, ссылаясь на то, что за неправомерные действия А. они ответственности не несут.

Граждане обращаются и с исками о признании недействительными сделки купли-продажи жилья по мотиву отсутствия согласия на продажу сособственника приватизированной квартиры (членов семьи продавца квартиры).

Для совершения сделок в отношении приватизированных жилых помещений, в которых проживают несовершеннолетние, независимо от того, являются ли они собственниками или членами семьи собственников, в том числе и бывших, имеющих право пользования данным жилым помещением, требуется предварительное разрешение органов опеки и попечительства. Законом «О жилищных отношениях», «Положением о приватизации государственного жилищного

фонда в РК» предусмотрено, что в договор передачи жилого помещения в собственность включаются несовершеннолетние дети, имеющие право пользования данным жилым помещением, и проживающие совместно с лицами, которым это жилое помещение передается в общую с несовершеннолетними собственность.

В каждом конкретном случае суд должен проверить, не нарушены ли интересы несовершеннолетних детей и в чем это нарушение выразилось.

Правило о необходимости предварительного разрешения органов опеки и попечительства распространяются также на жилые помещения, в которых несовершеннолетние не проживают, однако на момент приватизации имели на это жилое помещение равные с собственником права. Вместе с тем, обращение перед заключением сделки в орган опеки и попечительства и неполучение их предварительного разрешения на совершение сделки, не может являться основанием для признания договора купли-продажи недействительным, если суд с достоверностью установил, что сам договор на момент его заключения не нарушал прав и законных интересов несовершеннолетних. Например, формальная прописка несовершеннолетних в спорной квартире, и фактическое проживание в другой квартире, где имеются все необходимые условия для нормального проживания и учебы, имеют существенное значение и могут явиться основанием для вынесения решения об отказе в иске.

Наряду с этим, наличие согласия органа опеки и попечительства на совершение сделки по отчуждению квартиры малолетнего ребенка само по себе не является для суда достаточным подтверждением законности сделки. Критерием оценки действительности сделки является реальное соблюдение имущественных прав ребенка. В соответствии со ст. 24 ГК, предварительное согласие органа опеки и попечительства должно быть получено перед совершением сделки, с целью обеспечить соблюдение законных имущественных прав малолетнего ребенка.

Судом отказано в удовлетворении иска Б. о выселении семьи В., а также в удовлетворении исковых требований Б. к В.Б., В.А. о признании договора купли-продажи квартиры недействительной, отмене государственной регистрации и выселении.

Так, спорная квартира была приватизирована на имя Б. по договору от 17.01.1999 г. Квартира приватизирована на состав семьи из семи человек: сам Б.Б., жена Б.К., и дети, в том числе ребенок, страдающий тяжелым заболеванием. Договор приватизации был зарегистрирован в органах по регистрации прав на недвижимость.

Совокупностью исследованных по делу доказательств достоверно был установлен факт совершения сделки купли-продажи спорной квартиры (по расписке) в 2011 году между истцом и ответчиком В.А. (в последующем по доверенности, выданной истцом, квартира ею оформлена на дочь В.Б.).

При оформлении договора купли-продажи квартиры путем выдачи доверенности продавцом квартиры (истцом) на имя В.А., истцом была предоставлена фиктивная справка ГУ «Отдел жилищно-коммунального хозяйства» о том, что спорная квартира приватизирована на состав семьи 2 человека: Б.Б. и его супруга Б.К., а также получено заверенное нотариально согласие последней на продажу квартиры.

Исходя из требований норм ст. ст. 147, 151, 152, 153 ГК, суд пришел к выводу, что истцом квартира была продана ответчице, поскольку на момент продажи квартиры Б. знал об указываемых в настоящем исковом заявлении обстоятельствах, тем не менее, произвел продажу квартиры. На момент отчуждения квартиры в действиях Б. усматривается недобросовестность в отношении детей. В настоящем, истребуя квартиру у лиц, которым он продал ее, действия Б. неправомерны в отношении них.

Исходя из того, что в соответствии с нормами семейного законодательства забота о несовершеннолетних и больных детях является обязанностью родителей, при отчуждении квартиры родители обязаны были обеспечить соблюдение интересов детей.

В соответствии со ст. 8 ГК граждане должны действовать при осуществлении принадлежащих им прав добросовестно, разумно и справедливо, соблюдая содержащиеся в законодательстве требования, нравственные принципы общества. Не допускаются действия граждан, направленные на причинение вреда другому лицу, на злоупотребление правом в иных формах. В случае несоблюдения указанных требований суд может отказать лицу в защите принадлежащего ему права.

Требования Б. о выселении семьи В. со ссылкой на нарушение прав детей при совершении сделки суд признал как злоупотребление своими правами родителя, влекущее причинение вреда выселяемым лицам. Недобросовестность В. при покупке квартиры у Б. по делу не доказана.

Особое место занимают споры о признании права собственности на самовольно возведенные постройки. Судами рассматриваются в основном споры, связанные с узаконением строений, возведенных самовольно на земельных участках, принадлежащих на праве собственности. Споры касаются строений, которые находятся рядом с плановыми строениями, либо перепланированных с нежилых в жилые, реконструированных, построенных ранее и использованных собственником земельного участка по своему назначению.

Согласно п.1 ст.244 ГК самовольной постройкой является жилой дом, другое строение, сооружение или иное недвижимое имущество, созданное на земельном участке, не отведенном для

этих целей в порядке, установленном законодательством, а также созданное без получения на это необходимых разрешений. Споры по данной категории дел в большинстве случаев возникают не между физическими лицами, право собственности у которых может возникнуть в силу ч.3 ст.244 ГК, а фактически между гражданами, Департаментом архитектуры и градостроительства, РГП «Центр по недвижимости».

Несоответствие строений СНиП, отсутствие разрешительной документации являлись основанием к отказу Департаментом архитектуры и градостроительства в выдаче акта на приемку самовольно возведенных строений в эксплуатацию, что и послужило поводом для обращения застройщиков в суд с исками по вопросу узаконения объектов недвижимости. При разрешении указанных споров, суды руководствуются Конституцией Республики Казахстан, ГК, ГПК, Земельным кодексом, Законом «О жилищных отношениях», Законом «Об архитектурной, градостроительной деятельности в Республике Казахстан» и другими нормативными правовыми актами.

Поскольку самовольно возведенная постройка не имеет и никогда не имела технической документации, то для ее узаконения владелец должен обратиться в уполномоченные органы в порядке, предусмотренном главой 9 Закона «Об архитектурной, градостроительной деятельности в Республике Казахстан». Это также вытекает из смысла норм ст.244 ГК.

В случае отказа уполномоченных органов по каким-либо основаниям в

Сложившаяся практика устраняет нарушение прав граждан представителями местных исполнительных органов, которые, как правило, отказывают указанным лицам в принятии в эксплуатацию самовольно возведенной постройки даже при наличии заключения уполномоченного органа о соответствии самовольной постройки СНиП, мотивируя свой отказ тем, что отсутствует разрешительная документация на постройку

выдаче технической документации, подтверждающей соответствие постройки установленным градостроительным и строительным нормам и правилам, владелец постройки имеет право обратиться в суд с заявлением об обжаловании действий (бездействия) государственных органов, должностных лиц в порядке требований главы 27 ГПК.

На данный период сложилась практика установления права собственности на самовольные строения путем обжалования действий местных исполнительных органов в лице акимата, ГУ «Управления архитектуры и градостроительства», а именно - обращений граждан о признании отказа в подготовке акта приемки в эксплуатацию самовольных строений незаконным, и понуждении организовать работу по приемке в эксплуатацию самовольно возведенных строений.

По указанным заявлениям граждан судами принимаются решения об удовлетворении заявления граждан о признании незаконными действий местных исполнительных органов в лице акимата города, ГУ «Управления архитектуры и градостроительства города» по отказу в подготовке акта приемки в эксплуатацию самовольных строений незаконным, и понуждении организовать работу по приемке в эксплуатацию самовольно возведенных строений.

Последующими судебными инстанциями решения признаются законными и обоснованными, а жалобы уполномоченных органов оставлены без удовлетворения, при этом указано, что суд обязал государственные органы организовать работу по приемке в эксплуатацию самовольных строений, а не принять их в эксплуатацию. В связи с чем, установление и проверка фактов нарушения заявителем норм законов при проведении строительства, интересов других лиц входит в компетенцию приемочных комиссий.

Сложившаяся практика устраняет нарушение прав граждан представителями местных исполнительных органов, которые, как правило, отказывают указанным лицам в при-

нятии в эксплуатацию самовольно возведенной постройки даже при наличии заключения уполномоченного органа о соответствии самовольной постройки СНиП, мотивируя свой отказ тем, что отсутствует разрешительная документация на постройку.

Между тем, именно постройка, созданная без получения на это необходимых разрешений, является самовольной, т.е. именно отсутствие разрешительной документации относит эти строения к категории самовольно возведенных строений.

Суды, рассматривая споры по данной категории, исследуют факт наличия технической документации на возведенное строение, включая акт ввода в эксплуатацию, выданное уполномоченным органом, т.е. были ли они вообще и в последующем утеряны, либо их не было вообще. Установление данного факта является обязательным, поскольку в зависимости от этого определяется порядок рассмотрения дел данной категории. В случае установления факта утери документов и отсутствия возможности их восстановления, дело подлежит рассмотрению в порядке особого производства.

При наличии данных документов иски о признании права собственности на самовольно возведенные постройки предъявляются к местному исполнительному органу и рассматриваются судом в порядке искового производства. Удовлетворение такого иска возможно при условии, если сохранение постройки не повлечет нарушение законных интересов других лиц или не создает угрозу жизни и здоровью граждан. Эти условия должны подтверждаться органами, уполномоченными осуществлять архитектурно-строительный контроль.

При этом учитывается, что по искам о признании права собственности на жилой дом, самовольно возведенный на земельном участке, не отведенном для этих целей, он может быть удовлетворен только при условии, что данный земельный участок будет предоставлен истцу в установленном законом порядке согласно п.3 ст.244 ГК.

1 В судебной практике распространены случаи, когда истцы обращаются в суд с исками о признании сделок недействительными. По этой категории в основном рассматриваются споры, вытекающие из договоров по отчуждению жилища, а именно о признании сделок в отношении жилища действительными или недействительными.

2 В каждом конкретном случае суд должен проверить, не нарушены ли интересы несовершеннолетних детей и в чем это нарушение выразилось.

3 В соответствии со ст. 8 ГК граждане должны действовать при осуществлении принадлежащих им прав добросовестно, разумно и справедливо, соблюдая содержащиеся в законодательстве требования, нравственные принципы общества. Не допускаются действия граждан, направленные на причинение вреда другому лицу, на злоупотребление правом в иных формах. В случае несоблюдения указанных требований суд может отказать лицу в защите принадлежащего ему права.

4 Несоответствие строений СНиП, отсутствие разрешительной документации являлись основанием к отказу Департаментом архитектуры и градостроительства в выдаче акта на приемку самовольно возведенных строений в эксплуатацию, что и послужило поводом для обращения застройщиков в суд с исками по вопросу узаконения объектов недвижимости.





Айкен ИСМАГУЛОВ

**Председатель Зырянского районного суда
Восточно-Казахстанской области**



НОВАЯ ГЛАВА В ГПК «МИРОВОЕ СОГЛАШЕНИЕ»

С каждым годом количество споров, рассматриваемых в районных судах, увеличивается. Люди больше обращаются в суды за защитой своих нарушенных прав. Истец просит суд о защите своего права, выдвигая требования к ответчику, которые своими возражениями последний оспаривает. Рассмотрев дело, суд выносит решение. Однако эта простая схема в процессе не всегда выдерживается. Истец иногда изменяет свой иск, стороны прекращают спор, отказываясь от своих прав или заключая в суде мировое соглашение. Такие изменения в исковом споре имеют существенное значение в процессе и допускаются при определённых условиях, установленных процессуальным законом.

Мировое соглашение – это важнейший институт гражданского процессуального права. В конце прошлого года Законом РК от 17 ноября Гражданский процессуальный кодекс (далее ГПК) дополнен новой главой 16-1 «Мировое соглашение». Данная глава является регулятором порядка заключения ми-

рового соглашения в гражданском судопроизводстве.

Нередко в ходе процесса, да и до процесса, усилия одной из сторон, а иногда обеих сторон направлены на достижение полного взаимопонимания и заключения на этой основе мирового соглашения. Это избавляет от излишних судебных расходов, хождения по инстанциям. Поэтому представители сторон, квалифицированные адвокаты в большинстве своем стараются убедить своих доверителей к заключению мирового соглашения. Суд придерживается такого же мнения о роли мирового соглашения.

Согласно п. 1 ст.49 ГПК судебное примирение может быть оформлено мировым соглашением, при односторонней уступке истца – отказом от иска, при односторонней уступке ответчика – признанием иска. В соответствии со ст. 173-1 ГПК суд принимает меры для примирения сторон, содействует им в урегулировании спора. Стороны могут урегулировать спор, заключив мировое

соглашение или используя иные примирительные процедуры в порядке, установленном законом.

В статье 173-3 новой главы ГПК указаны форма и содержание мирового соглашения. Заключается оно в письменной форме и подписывается сторонами или их представителями. По правилам статьи 61 ГПК для заключения мирового соглашения требуется специальное полномочие, если имеет место представительство. Хотелось отметить положительную сторону изменений и дополнений, внесенных Законом РК от 17 ноября 2014 года в статью 61 ГПК, где представителями по поручению в суде могут быть только лица, имеющие высшее юридическое образование. До внесения изменений в статью 61 ГПК представителем стороны мог быть любой гражданин, и многие люди, далекие от юриспруденции, так называемые «псевдоадвокаты», «правозащитники» своими «консультациями» наносили только вред своим доверителям.

Стороны могут заявить ходатайство об утверждении мирового

соглашения уже на стадии подготовки к судебному разбирательству. В соответствии с нормативным постановлением Верховного Суда «О подготовке гражданских дел к судебному разбирательству» в случае представления сторонами изложенных в письменном виде и подписанных ими условий мирового соглашения судья при подготовке дела к судебному разбирательству в соответствии с частью первой статьи 172, статьей 49, подпунктом 4) статьи 247 ГПК вправе вынести определение об утверждении условий мирового соглашения и прекращении производства по делу. То есть, мировое соглашение может быть заключено сторонами на любой стадии процесса, с момента возбуждения гражданского дела и в любой инстанции. Вопрос об утверждении мирового соглашения рассматривается в судебном заседании. Заключить мировое соглашение могут стороны, истец и ответчик, а также третьи лица, заявляющие самостоятельные требования относительно предмета спора. Заключение судебного мирового соглашения влечёт за собой не только материально-правовые последствия – прекращение спора о праве, но и процессуальные. Такими последствиями являются прекращение судебного процесса и невозможность подачи нового иска по вопросу, урегулированному в мировом соглашении.

Мировое соглашение должно содержать согласованные сторонами сведения об условиях, размере и сроках исполнения обязательств друг перед другом или одной стороной перед другой. Условия мирового соглашения должны быть изложены четко и ясно. Указанное соглашение не может содержать положения, которые ставят исполнение сторонами обязательств в зависимость от каких-либо обстоятельств. Четкость изложения мирового соглашения позволяет в случае неисполнения его условий требовать выдачи исполнительного листа на его принудительное исполнение. В мировом соглашении могут содержаться условия об отсрочке или рассрочке исполнения обязательств ответчиком, уступке прав требования, полном или частичном прощении либо признании долга, распределении судебных

Судебное мировое соглашение требует письменной формы, которое подписывается сторонами в количестве экземпляров, превышающем на один экземпляр количество лиц, заключивших мировое соглашение. Один из этих экземпляров приобщается судом, утвердившим мировое соглашение, к материалам дела. По результатам рассмотрения вопроса об утверждении мирового соглашения суд выносит определение, которым одновременно прекращает производство по делу

расходов и иные условия, не противоречащие закону. Если в мировом соглашении отсутствует условие о распределении судебных расходов, суд разрешает этот вопрос при утверждении мирового соглашения в общем порядке, установленном настоящим Кодексом. Таким образом, мировое соглашение представляет собой гражданско-правовой договор, заключаемый сторонами спора на взаимосогласованных ими условиях, подлежащий обязательному утверждению судом. Суд не утверждает мирового соглашения сторон, если эти действия противоречат закону или нарушают права и охраняемые законом интересы других лиц.

Для рассмотрения возможности утверждения мирового соглашения, в гражданском процессе явка сторон обязательна, так как суд обязан разъяснить сторонам последствия его заключения. Вопрос об утверждении мирового соглашения рассматривается судом в судебном заседании. Лица, участвующие в деле, извещаются о времени и месте судебного заседания. В соответствии с п. 3 ст. 173-4 ГПК в случае неявки в судебное заседание лиц, заключивших мировое соглашение и извещенных надлежащим образом о времени и месте судебного заседания, вопрос об утверждении мирового соглашения не рассматривается судом, если от этих лиц не поступило заявление о рассмотрении данного вопроса в их отсутствие. Таким образом, утверждение мирового соглашения в их отсутствие возможно при наличии подписанного сторонами текста мирового соглашения и ходатайств сторон о рассмотрении дела в их отсутствие и об утверждении мирового соглашения, когда такие

последствия сторонам разъяснены. Однако при наличии одного лишь заявления любой стороны о рассмотрении дела в её отсутствие суд не вправе утверждать мировое соглашение, представленное другой стороной, если оно не подписано отсутствующей стороной. Судебное мировое соглашение, будучи процессуальным институтом, тем не менее, остается договором, согласие на условия которого не может подразумеваться.

Судебное мировое соглашение требует письменной формы, которое подписывается сторонами в количестве экземпляров, превышающем на один экземпляр количество лиц, заключивших мировое соглашение. Один из этих экземпляров приобщается судом, утвердившим мировое соглашение, к материалам дела. По результатам рассмотрения вопроса об утверждении мирового соглашения суд выносит определение, которым одновременно прекращает производство по делу.

Судом в этом случае не исследуются доказательства и не устанавливаются фактические обстоятельства дела. Протокол, содержащий условия мирового соглашения, составляется только в гражданском процессе, в случае, когда стороны устно заявили о желании заключить мировое соглашение. Ни протокол, ни определение не являются исполнительными документами. Для принудительного исполнения мирового соглашения составляется исполнительный лист. Так, согласно законодательству Республики Казахстан мировое соглашение вступает в силу только после его утверждения судом. Не утвержденное судом мировое соглашение считается незаключенным, и каждая сторона мо-

жет отказаться от него, даже несмотря на наличие в тексте ее подписи. В определении суда указывается на:

- 1) утверждение мирового соглашения или отказ в утверждении мирового соглашения;
- 2) условия мирового соглашения;
- 3) распределение судебных расходов.

Согласно пункту 25 нормативного постановления Верховного Суда от 11 июля 2003 года «О судебном решении» при прекращении производства по основанию подпункта 4) статьи 247 ГПК в связи с заключением сторонами мирового соглашения и утверждения его судом в резолютивной части определения указываются условия мирового соглашения, порядок распределения судебных расходов и расходов по оплате помощи представителей, если стороны предусмотрели такой порядок. При отсутствии соглашения между сторонами о порядке распределения судебных издержек суд обязан решить этот вопрос в порядке, предусмотренном статьями 111 и 115 ГПК.

Заключение мирового соглашения на стадии апелляционного обжалования судебного акта схоже с заключением мирового соглашения в суде первой инстанции. Так, согласно п. 1 ст. 342 ГПК мировое соглашение сторон, совершенное после подачи апелляционной жалобы, должно быть выражено в адресованных суду апелляционной инстанции письменных заявлениях. Порядок же рассмотрения заявления соответственно истца или сторон, и утверждение или неутверждение мирового соглашения определяются по правилам статьи 193 ГПК. Суд разъясняет сторонам последствия данного процессуального действия, выносит определение, которым одновременно прекращает производство по делу. Если же суд не утвердил мировое соглашение, он выносит об этом определение и продолжает рассмотрение дела по существу. Суд апелляционной инстанции, утвердивший мировое соглашение, отменяет вынесенное судом первой инстанции решение и прекращает производство по делу. Не исключается возможность заключения мирового соглашения после подачи кассационной жалобы или протеста. В таком случае согласно ст. 383-11 ГПК мировое соглашение

сторон должно быть представлено суду в письменном виде, после чего суд разъясняет сторонам последствия такого процессуального действия. Далее, после утверждения данного мирового соглашения, суд кассационной инстанции отменяет вынесенное решение и прекращает производство по делу. В случае отказа в утверждении мирового соглашения суд рассматривает дело в кассационном порядке.

Таким образом, заключить мировое соглашение возможно как в суде первой инстанции, так и в апелляционной и кассационной инстанциях. А вот заключение мирового соглашения в исполнительном производстве является основанием прекращения данного исполнительного производства. Данное мировое соглашение также должно быть утверждено судом. Следует отметить, что прекращенное исполнительное производство не может быть начато вновь, за исключением некоторых случаев.

Порядок заключения мирового соглашения в судебных инстанциях схож, в исполнительном же производстве имеются различия, но последствия одинаковы, то есть это невозможность повторного обращения в суд, если мировое соглашение было заключено в суде, и невозможность повторного возобновления исполнительного производства по тому же исполнительному листу. И как было сказано выше, основанием для отказа суда утвердить мировое соглашение также является его противоречие законным интересам других лиц. Понятие законный интерес нуждается в уточнении. Под ним следует понимать юридически значимые, юридически оправданные притязания лица на те, или иные социальные блага, которые не охвачены прямым содержанием прав и свобод. Другим требованием к условиям мирового соглашения является его исполнимость в порядке исполнительного производства. Оно вытекает из того, что на основе мирового соглашения сторонам выдается исполнительный лист, повторяющий его условия.

Необходимо различать последствия заключения мирового соглашения и последствия его утверждения. В первом случае это представление мирового соглашения на утверждение суду и его обязанность

его рассмотреть. Если мировое соглашение утверждено судом, то последствием является прекращение производства по делу, неприменение ранее вынесенных судебных актов. Роль суда при утверждении мирового соглашения – контрольная. Он должен проверить законность этого акта по нескольким направлениям:

- 1) есть ли процессуальное действие, а именно: заключено ли мировое соглашение, есть ли обращение сторон к суду об утверждении мирового соглашения;

- 2) наделена ли соответствующая категория лиц, участвующих в деле, правом на заключение мирового соглашения;

- 3) добровольность заключения мирового соглашения и осознание последствий утверждения судом этого акта;

- 4) возможно ли по данной категории дел заключение мирового соглашения; допускается ли возможность договоренности сторон; не изменяют ли стороны своим соглашением императивные нормы закона;

- 5) возможно ли распоряжение стороной соответствующим объектом, правом; кому принадлежит на праве собственности и в соответствии с какими документами соответствующий объект;

- 6) все ли лица привлечены к участию в деле и не нарушает ли мировое соглашение их прав, а также права лиц, не привлеченных к участию в деле; ясно, четко ли изложены его условия; нет ли двусмысленности, нечеткости условий; не включены ли «лишние» условия; возможно ли все условия исполнить принудительно; не заключено ли мировое соглашение под условием;

- 7) урегулируется ли данным мировым соглашением спор; отвечают ли условия мирового соглашения предмету спора, затрагивают ли другие права и обязанности сторон; не содержит ли мировое соглашение мер ответственности за его нарушение.

Вместе с тем, следует отметить, что согласно п. 1 пп. 2) ст. 153 ГПК судья отказывает в принятии искового заявления, если имеется вступившее в законную силу, вынесенное по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям определение суда о пре-

кращении производства по делу в связи с заключением сторонами мирового соглашения.

Таким образом, институт мирового соглашения является общим правовым институтом (мировое соглашение может быть заключено на любой стадии гражданского процесса, мировое соглашение может быть заключено практически по всем делам). Возможность окончить спор мировым соглашением во многом зависит от особенностей его сторон и регулируемых в нем правоотношений, составляющих предмет спора. Сторонами в мировом соглашении являются истец, ответчик и третьи лица, заявляющие самостоятельные требования относительно предмета спора. Орган государственной власти и орган местного самоуправления, выступающий в процессе в качестве материального истца, может быть стороной мирового соглашения. Судебное мировое соглашение не должно противоречить закону, не нарушать чьих-либо прав, свобод и законных интересов.

Тем не менее, утверждение мирового соглашения невозможно по налоговым спорам. Поскольку в пункте 24 нормативного постановления Верховного Суда от 27 февраля 2013 года «О судебной практике применения налогового законодательства» указано, что мировое соглашение между налогоплательщиком и налоговым органом нарушает установленные Налоговым кодексом принципы обязательности, определенности и справедливости налогообложения. Кроме того, право сторон на окончание дела мировым соглашением связано с наличием между ними основанных на равенстве имущественных отношений. Налоговые же отношения основаны на властном подчинении одной стороны другой. В этой связи суд не вправе утверждать мировое соглашение по налоговым спорам.

Возникший между сторонами спор может быть урегулирован добровольно их мировым соглашением и без обращения в суд. По содержанию такое соглашение может быть различным. Оно часто выражается во временных уступках сторон, при сохранении правоотношения, и может состоять в согласованном уточнении и разъясне-

нии условий правоотношения, по-разному истолкованных сторонами и потому породивших разногласия в реализации правоотношения.

Во всех этих случаях независимо от того, направлено ли такое соглашение на изменение правоотношения или на его подтверждение, стороны обязуются рассматривать существующее между ними правоотношение в том виде, как это будет предусмотрено мировым соглашением, и руководствоваться им в своем поведении. Поэтому мировое соглашение, заключенное сторонами в указанном содержании, есть не что иное, как сделка, в данном случае договор в гражданско-правовом значении.

Мировое соглашение, заключенное без обращения в суд, является внесудебным. Внесудебное мировое соглашение (договор), если одна из сторон уклоняется от его исполнения, а другая – обращается в суд, будет одним из доказательств при рассмотрении гражданского дела.

Вне суда может быть достигнуто соглашение и по спору, по которому возбуждено гражданское дело в суде. Такое соглашение приобретает юридическое значение, как уже сказано, только после утверждения его судом.

Мировое соглашение не может быть утверждено судом, если закон точно определяет размер требований и стороны не имеют права его изменить (например, по делам о взыскании алиментов на содержание несовершеннолетних детей стороны своим соглашением не могут установить размер алиментов ниже предела, установленного законом). Таким образом, судебное мировое соглашение – сделка, заключенная сторонами при рассмотрении дела и утвержденная судом, по которой истец и ответчик путем взаимных уступок по-новому определяют свои права и обязанности и прекращают возникший между ними судебный спор.

В отличие от мирового соглашения медиация применяется по спорам (конфликтам), возникающим из гражданских, трудовых, семейных и иных правоотношений с участием физических и (или) юридических лиц. Процедура медиации не применяется к спорам (конфликтам), если та-

кие споры (конфликты) затрагивают или могут затронуть интересы третьих лиц, не участвующих в процедуре медиации, и лиц, признанных судом недееспособными либо ограниченно дееспособными и когда одной из сторон является государственный орган. Кроме того, согласно ч. 2 ст. 20 Закона Республики Казахстан «О медиации» медиация при урегулировании споров, возникающих из гражданских, трудовых, семейных и иных правоотношений с участием физических и (или) юридических лиц, может быть применена как до обращения в суд, так и после начала судебного разбирательства.

Судебное мировое соглашение может быть заключено только между сторонами, так как именно они являются субъектами спорного материального правоотношения, в том числе третьими лицами, заявляющими самостоятельные требования на предмет спора, а медиация заключается с обязательным участием медиатора.

Статья 173-5 ГПК предусматривает исполнение мирового соглашения. Мировое соглашение исполняется лицами, его заключившими, добровольно в порядке и сроки, предусмотренные данным соглашением. Мировое соглашение, не исполненное добровольно, подлежит принудительному исполнению на основании исполнительного листа, выдаваемого судом по ходатайству лица, заключившего мировое соглашение. Данная норма введена в новой главе ГПК, раньше суды выписывали исполнительные листы по заявлению сторон на основании определения суда об утверждении мирового соглашения, ссылаясь на ст. 236 ГПК и ст. 9 Закона РК «Об исполнительном производстве и статусе судебных исполнителей».

Кроме того, одним из положительных моментов заключения мирового соглашения является внесение изменения в статью 548 Налогового Кодекса, поскольку при утверждении мирового соглашения судом уплаченная истцом при подаче иска государственная пошлина возвращается. Указанная норма раньше была предусмотрена при заключении сторонами соглашения об урегулировании спора (конфликта) в порядке медиации.



Мадина ДАВЛЕТОВА

Судья Семейного городского суда



НА ПУТИ К ПЕРЕМИРИЮ

В судах республики завершился пилотный проект «Судебная медиация» по внедрению в гражданское судопроизводство примирительных процедур с участием судьи.

За время действия пилотного проекта с 21 апреля по 31 декабря 2014 года Семейным городским судом в порядке судебной медиации утверждено 375 медиативных соглашений. Было рассмотрено 432 гражданских дела с применением процедуры медиации, из них 375 с участием судьи-примирителя, 57 с участием медиаторов. С начала 2015 года рассмотрено 79 гражданских дел с применением процедуры медиации, из них с участием медиаторов 76, с участием судей-примирителей – 3 дела.

Не смотря на то, что пилотный проект подошел к концу, граждане по-прежнему интересуются процедурой медиации, так как считают, что это очень удобная и выгодная альтернатива судебному разбирательству. Так, за первый квартал

2015 года Семейным городским судом утверждено 74 медиативных соглашения.

При этом соглашение достигнуто по самым разнообразным спорам: о возмещении ущерба, выселении, взыскании долга, расторжении брака, взыскании алиментов, разделе имущества, взыскании заработной платы и другим трудовым спорам, взыскании задолженности по оказанию коммунальных услуг, договорным обязательствам, о защите чести и достоинства.

Медиация, как альтернативный способ разрешения конфликтных (спорных) ситуаций, использовалась путем переговоров между участниками спора под руководством нейтрального посредника. Она применялась в спорах (конфликтах), возникающих из гражданских, трудовых, семейных и иных правоотношений.

Решение споров путем медиации показало, что для заявителей и ответчиков этот метод намного

целесообразнее, так как стороны самостоятельно приходят к взаимовыгодному решению на тех условиях, которые выбирают сами, опираясь на опыт, знания и умения медиатора, не обостряя возникший конфликт. Сторонам это дает возможность сохранить партнерские, дружеские отношения, уменьшает риск принятия неблагоприятного решения.

При этом разрешение спора в порядке судебной медиации выгодно и в материальном плане, так как госпошлина, уплаченная при подаче заявления, возвращается истцу полностью. Кроме того, стороны не несут расходы по проведению медиации, в том числе по выплате вознаграждения профессиональному медиатору за его услуги.

Пилотный проект показал, что такой способ урегулирования спора состоятелен, перспективен, и способен дать еще более позитивные результаты в будущем.



Ювеналды әділет: өзекті мәселелер

Жұмабай ӘБІШЕВ Жасөспірімдерді оң арнаға бұру – басты міндет.....	65	Айбек АБУ Преступления против несовершеннолетних	76
Айжан МАНАХОВА Особенности рассмотрения гражданских дел по усыновлению (удочерению) ювенальными судами	68	Адильбек ДЮСЕБАЕВ Вопросы, возникающие при рас- смотрении гражданских дел о лишении и ограничении родительских прав	79
Жанаргуль АЛПЫСБАЕВА Ответственность по административным правонарушениям, посягающим на права несовершеннолетних	71	Ринат ҚҰСАЙЫНОВ Ювеналды соттағы психологтың процессуалдық тұлға ретіндегі кәсіби құзыреттілігі	81
Альмира ТАНАБАЕВА Иск на отцовство	74		





Жұмабай ӘБІШЕВ

Қарағанды облыстық сотының судьясы



ЖАСӨСПІРІМДЕРДІ ОҢ АРНАҒА БҰРУ – БАСТЫ МІНДЕТ

Бүгінгі таңда қоғам арасында қылмыс түрлерінің өрбуі белең алуда. Әсіресе, көңіл алаңдатып отырған өзекті мәселенің бірі – жастар арасындағы қылмыстар. Жасөспірімдер арасындағы қылмыс қашан да ұлттық қауіпсіздігімізге, ел болашағына қауіп төндіретін сөзсіз. Демек, өсіп келе жатқан ұрпақтың қылмыстың бұралаң жолдарын таңдауы – дәуір қасіреті.

Жасөспірімдер ойламаған жерден аяқтарын шалыс басып, қылмыс әлемінің есігін ашып жатады. Оның басты себептерінің бірі – отбасы, ошақ қасында және қоршаған ортада толыққанды тәрбиенің дұрыс берілмеуі. Әдетте, өмірлік ұстанымы нақты қалыптаспаған жастарды қандай да бір теріс бағытқа бұрып әкету көп күшті қажет етпейді. Сондықтан оларға дер кезінде тәрбие беріп, тура бағытты ұсыну қажет. Яғни, тәрбие – жасөспірімдердің азамат ретінде қалыптасуының негізі десек қателеспейміз. Содан болар Шығыс ойшылы Әбу Насыр Әл-Фараби адамға ең бірінші білім емес, тәрбие берілуі қажеттігін қадап

айтқан. Ендеше, ой қазығының ғұламасы тәрбиесіз берілген білім – адамзаттың хас жауы екенін нақты меңзеп тұр. Сондықтан да баланы инабаттылыққа тәрбиелеу – ата-ананың басты міндеті. Осы ретте, баланың қалыптасуына ең бірінші отбасы тәрбиесі тікелей әсер етеді. Себебі, баланың мінез-құлқы, өзгелермен қарым-қатынасы, өнер-білімі ата-ананың берген тәлім-тәрбиесі арқылы қалыптасады. Біздің ата-бабаларымыз «Әке көрген оқ жонар, шеше көрген тон пішер» деп, сәби шыр етіп дүниеге келген сәттен бастап, тал бесікке салып, имандылыққа тәрбиелеген.

Ал бүгінгі ұрпақ тәрбиесінің негізгі келбеті қандай деген орынды сауал туындайды. Ата-аналарымыз бала тәрбиесіне толыққанды уақыт бөліп, олардың немен шұғылданатынына назар аударма ма? Әрине, бірден кесіп, тон пішу күрделі мәселе. Қазіргі таңда кейбір жасөспірімдердің бойынан психологиялық ашушандықты, өз жасына тән емес, ересектерге тән қылық жасаушылықты және қақтығысты жағдайларға

бейімділікті байқауға болады. Жасөспірімдердің көп бөлігінің жұмыс істемейтіндігі, уақытын бос өткізетіндігі және оқу жағдайының жоқтығы олардың қылмыс жасауына жиі түрткі болып жатады.

Басым жағдайда қылмыстың туындауына жасөспірімдер тәрбиеленіп отырған әлеуметтік орта мен отбасындағы құқықтық мәдениет тікелей ықпал етеді. Алайда, қашан да ізгі тәрбие алған адам баласы жақсы өмір сүре алады. Теріс тәрбие алғандар бұралаң жолға түсіп, өмірінің басты мәнін жоғалтып жатады. Ақыл-пайымы аз, ішімдікке салынып, ақыл-есінен айырылған ата-анадан не қайыр күтуге болады. Әке-шеше құлдыраса, оның балаға кесапаты тиіп, психикасына тікелей әсер ететіні сөзсіз. Бір өкініштісі, қылмыс әлемін ауыздықтау үшін алдын алу, құқықтық насихат жұмыстары қарқынды жүргізілмей отыр.

Бүгінде көпшілік қауым көмелет жасқа толмағандардың құқықтары мен міндеттері жайында біле бермейді. Мәселен, көмелет жасқа толмаған құқық бұзушылардың пси-

хикасы мен жасының ерекшеліктерін ескеріп, БҰҰ Бас Ассамблеясы 1985 жылы «Пекин ережесі» деген атаумен «Кәмелет жасқа толмағандарға қатысты сот төрелігін жүзеге асыруға байланысты Біріккен Ұлттар Ұйымының ережелерін» бекітті. Бұл аталған Ереже әрбір елдің заңдарында ескерілуі тиіс және осы санаттағы істерді тергеу және сот талқылауы барысында қолданылады. Онда кәмелет жасқа толмағандардың құқықтары мен заңды мүдделеріне қосымша кепілдіктер берілген, сондықтан іс жүргізу әрекеттерін реттейтін жалпы нормалар ауыстырылмайды, тек толықтырылады. Бұл аталған норма қылмыс жасаған сәтте 18 жасқа толмаған адамдардың істеріне қатысты қолданылады. Атап айтқанда, тұлғаның еркін, зияткерлік және психикалық даму деңгейін, кәмелет жасқа толмағанның жеке басын зерттеу барысында жасты анықтаумен қатар, оның жалпы даму деңгейін, яғни нақты жағдайға бейімделуін, өз тәртібіне ақылмен баға беруі мен өз әрекеттерін анықтаудың маңызы зор.

Сонымен қатар, Елбасының Жарлығымен бекітілген «Қазақстан Республикасының 2010 жылдан 2020 жылға дейінгі кезеңге арналған құқықтық саясат тұжырымдамасында» қылмыстық құқықты дамытудың негізгі бағыттары айтылған, яғни, ең алдымен, аса қоғамдық пікір тудырмайтын адамдарға (абайсызда қылмыс жасаған, кәмелеттік жасқа толмаған

адамдар, өзге де адамдарға – жазаны жеңілдететін мән-жайлар бар болғанда) қатысты қылмыстық жазалаудан босатудың шарттарын кеңейту арқылы қылмыстық қуғын-сүргінді қолдану аясын кезең-кезеңмен қысқарту мүмкіндігін айқындау белгіленген. Тұжырымдамада көрсетілген бағыттарды орындау мақсатында 2010 жылдың 23 қарашасында «Балалар құқығын қорғауды қамтамасыз ету мәселелері бойынша Қазақстан Республикасының кейбір заңнамалық актілеріне өзгерістер мен толықтырулар енгізу» туралы заң қабылданды. Бұл заңға сәйкес бас бостандықтан айыру жазаларының жоғарғы және төменгі мерзімдері азайтылды. Кейбір ауыр емес қылмыс жасағандарға бас бостандығынан айыру жөніндегі жазалар алынды, қолдану үшін бас бостандықтан айырмайтын (баламалы) жаза түрлері енгізілді.

Қашан да қылмыс жайында, соның ішінде жасөспірімдердің қылмыс әлеміне қадам басуы қоғам үшін ауыр қасірет. Дегенмен, болған іске өкініп, бармақ тістеп, бас шайқап қана қоймай, жастар қылмысының бастапқы төркіні тәрбиеде жатқанын бір сәт те естен шығаруға болмайды. Жыл өткен сайын жастардың арасында қылмыс түрлері бір қалыпты деңгейде тұрақтауда. Айтылған ойды тек сөзбен емес, деректер арқылы жеткізсек ақиқатқа ұласатыны сөзсіз. Мәселен, Қарағанды облысының

қылмыстық істер жөніндегі мамандандырылған ауданаралық сотына 2014 жылы 273 қылмыстық іс келіп түскен. Солардың ішінде соттар 263 істі қарауды аяқтаған. Ал өткен жылдың осы кезеңімен салыстырсақ, 318 қылмыстық іс қаралған. Таразы басын теңгерімге салғанда істер санының 55-ке азайғанын көруге болады.

Аталған жылдың есеп беру кезеңінде 105 адам сотталған. Оларға жазаның әр түрі қолданылған. Нақты айтқанда, соның ішінде 15 адамға бас бостандығынан айыру жазасы, 59 адамның бас бостандығын шектеу, 1 адамға айыппұл салу, 3 адамды қоғамдық жұмыстарға тарту, 9 адамды шартты түрде соттау түріндегі жазалар қолданылған. Ал 18 адам жазалаудан босатылған.

Сонымен қатар, әкімшілік істердің көрсеткішіне назар салсақ, Қарағанды қаласының мамандандырылған ауданаралық әкімшілік соты судьяларының қарауымен 1672 іс аяқталған. Соның ішінде әкімшілік жауапкершілікке 59 жасөспірім тартылса, 58 жасөспірімнің заңды өкілдеріне айыппұл салынған.

Бұл көрсеткіштен қоғам ортасында әсіресе жасөспірімдердің қылмысқа тез бейімделу үрдісін байқаймыз. Сондықтан да қылмыстың алдын алу және олардың жолын кесу үшін маңызды шараларды жүзеге асыру қажет. Жалпы, жасөспірімдерге қолайлы орта туғызу үшін, яғни жеткілікті

Бүгінде көпшілік қауым кәмелет жасқа толмағандардың құқықтары мен міндеттері жайында біле бермейді. Мәселен, кәмелет жасқа толмаған құқық бұзушылардың психикасы мен жасының ерекшеліктерін ескеріп, БҰҰ Бас Ассамблеясы 1985 жылы «Пекин ережесі» деген атаумен «Кәмелет жасқа толмағандарға қатысты сот төрелігін жүзеге асыруға байланысты Біріккен Ұлттар Ұйымының ережелерін» бекітті. Бұл аталған Ереже әрбір елдің заңдарында ескерілуі тиіс және осы санаттағы істерді тергеу және сот талқылауы барысында қолданылады. Онда кәмелет жасқа

толмағандардың құқықтары мен заңды мүдделеріне қосымша кепілдіктер берілген, сондықтан іс жүргізу әрекеттерін реттейтін жалпы нормалар ауыстырылмайды, тек толықтырылады. Бұл аталған норма қылмыс жасаған сәтте 18 жасқа толмаған адамдардың істеріне қатысты қолданылады. Атап айтқанда, тұлғаның еркін, зияткерлік және психикалық даму деңгейін, кәмелет жасқа толмағанның жеке басын зерттеу барысында жасты анықтаумен қатар, оның жалпы даму деңгейін, яғни нақты жағдайға бейімделуін, өз тәртібіне ақылмен баға беруі мен өз әрекеттерін анықтаудың маңызы зор.

материалдық жағдай жасау, олармен жеке қарым-қатынас жүргізу, рухани және құқықтық тұрғыдан тәрбиелеу басты міндет болып саналады. Бұдан шығатын қорытынды, олардың күш-қуатын оң арнаға бұру қажет. Мәселен, қоғамдық іс-шараларға, яғни әртүрлі бағыттағы үйірмелерге және техникалық сабақтарға, сондай-ақ, спорт түрлеріне баулу. Сондықтан да ата-ана бала тәрбиесін мектепке ғана жүктемей, өздері де айрықша көңіл бөліп отыруы тиіс. Қашанда «Не ексең, соны орасың» деген халқымыздың ойы озық емес пе? Ендеше, тәрбие бар жерде қылмыс та сирек болмақ.

Қазіргі уақытта ақпараттық-коммуникациялық технология қарқынды түрде дамуда. Басым жағдайда көп отбасында ғаламтор желісі және өзге де ақпарат көздері іске қосылған. Ал ондағы кейбір мәдениеттік талғамы өте төмен, ақылға сыйымсыз, әдепсіз суреттер мен ақпараттар бала санасына кері әсер етпей қоймайды.

Бұл қоғамдық өмірдің келеңсіз жақтары, халықтың әлеуметтік ахуалының төмен екенін немесе отбасы тәрбиесінің дұрыс еместігін аңғартады.

Статистикалық мәліметтерге зер салсақ, жастарымыздың өміріне балта шабатын тағы бір кесел – нашақорлық. Бұл – тек жаһандық мәселе ғана емес, сонымен қатар, біздің елімізде күн тәртібінде тұрған өзекті мәселелердің бірі.

Нашақорлықтың негізгі себептерінің арасында балалар мен кәмелет жасқа толмағандардың девиантты түрі ретінде, бірінші орында әлеуметтік факторлар, яғни уақытын бос өткізу, әлеуметтік дәреженің бірден өзгеруі – қоғамдағы бөлінулер, адами, өмірлік құндылықтардың тоқырауы, психологиялық белсендіргіш заттардың көптігі және олардың жеңіл қолжетімділігі болып табылады.

Қоғамымыздың ең ауыр дертіне айналып отырған мәселенің тағы бірі – жас буын жеткіншектердің өз еркімен өмірін қиюы. «Шындығында, бір ғана философиялық маңызды мәселе бар, ол – адамның өзіне-өзі қол жұмсау мәселесі», – деп философ Альбер Камюдың айтқаны бүгінгі күн тәртібіндегі басты мәселеге айналып отыр. Соның ішінде кәмелет жасқа толмағандардың бұл теріс жолды таңдауы көңілге қаяу түсіреді. Әсіресе, олар қалыптасу кезеңінде көп қиындықтарға төзбей дұрыс жолдан адасады. Олардың өздеріне қол жұмсауының басты себептері әр түрлі жағдайлармен ұштасады.

Дүниежүзілік денсаулық сақтау ұйымы мен Халықаралық суицидпен күрес қауымдастығының жариялаған мәліметтеріне сүйенсек, дүниежүзінде әрбір 40 секунд сайын бір адам суицидальді әрекетке барса, біздің елімізде әр сағат сайын бір тұрғын өз еркімен өмірімен қош айтысуға бел буады екен. Аталған ұйымның мәлімдемесіне

сүйенсек, бұл әрекетке 15-44 жас аралығындағы азаматтар жиі баратын көрінеді.

Еліміздің құқық қорғау органдарының мәлімдеуінше, жасөспірімдердің қылмыс әлеміне баруына көп жағдайда отбасындағы жағдайдың тұрақсыздығы тікелей әсер ететінін алға тартып отыр. Отбасындағы жанжалдан жапа шеккен балалар психологиялық тұрғыда тұйыққа тіреліп, оның күрмеуін таппай, басым жағдайда өз өмірлеріне қол салады екен.

Өркениетті елдерде суицидке қарсы кешенді шаралар жүргізіледі. Ұлыбритания осындай елдердің қатарына жатады. Сондықтан да жақын жандарымыз, әсіресе жасөспірімдердің осындай қиын күйзеліске ұшыраған кездерін сезсек, мейірім-шапағатымызды аямай, сөйлесіп, көңілін жұбатып, оқыс оқиғадан сақтауымыз керек. Бүгінде жастарымызды «Суицид – тығырықтан шығар жол емес», «Менің таңдауым – өмір», «Өмір – сен кереметсің!» деген ұранды бойларына сіңіре отырып, тәрбиелеу қажет.

Біздің Ата Заңымыз «Мемлекетіміздің ең қымбат қазынасы – адам және оның өмірі» деп басталады. Ендеше, сол қымбат қазынаны көзіміздің қарашығындай етіп қорғау әрбір азаматтың және тұтас қоғам алдында тұрған ең өзекті мәселе екендігін сезініп, ескелең ұрпақты имандылық жолына тәрбиелейік!





Айжан МАНАХОВА
Судья Карагандинского областного суда



ОСОБЕННОСТИ РАССМОТРЕНИЯ ГРАЖДАНСКИХ ДЕЛ ПО УСЫНОВЛЕНИЮ (удочерению) ЮВЕНАЛЬНЫМИ СУДАМИ

Одним из перспективных направлений развития судебной системы государства в Концепции правовой политики Республики Казахстан, одобренной Указом Президента РК от 20 сентября 2002 года, было определено образование ювенальных судов.

23 августа 2007 года подписан Указ Президента РК «Об образовании специализированных межрайонных судов по делам несовершеннолетних», которым предусмотрено образование в г.г.Астане и Алматы специализированных межрайонных судов по делам несовершеннолетних, уполномоченных рассматривать в соответствии с законодательными актами РК уголовные дела, дела об административных правонарушениях в отношении несовершеннолетних и гражданские дела, затрагивающие их интересы.

В связи с положительной практикой работы данных судов Указом Президента РК от 4 февраля 2012 года «Об образовании специализированных межрайонных судов по делам несовершеннолетних и внесении изменений в некоторые указы Президента Республики Казахстан» в областных центрах РК были созданы специализированные межрайонные суды по делам несовершеннолетних.

Указом Президента Республики Казахстан от 4 февраля 2012 года за № 266 в Карагандинской области образован специализированный межрайонный суд по делам несовершеннолетних. Кроме того, Указом Президента Республики Казахстан от 4 апреля 2014 года за № 785 в Карагандинской области образован специализированный межрайонный суд по делам несовер-

шенных № 2, который находится в г. Жезказган.

Анализ практики работы специализированных межрайонных судов по делам несовершеннолетних позволяет сделать выводы, что ювенальные суды Карагандинской области при решении вопросов, касающихся защиты прав и законных интересов несовершеннолетних, строго руководствуются действующим правом Республики Казахстан об усыновлении на национальном и международном уровнях.

В соответствии с пунктом 1 статьи 87 Кодекса Республики Казахстан «О браке (супружестве) и семье» (далее – Кодекс) дела об усыновлении рассматриваются судом в порядке особого производства по правилам, предусмотренным гражданским процессуальным законодательством. Лицо, желающее усыновить ребенка,

приобретает права законного представителя ребенка лишь в случае удовлетворения судом его просьбы и только после вступления решения в законную силу (пункт 1 статьи 88 Кодекса).

Учитывая изложенное, судам следует иметь в виду, что не могут быть рассмотрены одновременно с заявлением об усыновлении требования заявителя о защите имущественных прав ребенка (например, о праве собственности ребенка на движимое или недвижимое имущество, перешедшее ему в собственности по договору дарения, в порядке наследования либо приватизации жилья и др.).

Принимая заявление об усыновлении, суд проверяет, соответствует ли заявление по форме и содержанию требованиям, предусмотренным статьей 150 Гражданского процессуального кодекса Республики Казахстан. Исходя из специфики дел данной категории, суду необходимо проверять указание в заявлении сведений о самих усыновителях, детях, которых они желают усыновить, их родителях, просьбы о возможных изменениях в записи актов о рождении усыновляемых детей, обстоятельствах, с которыми кодекс связывает возможность быть усыновителем, подтверждающие их доказательства, а также наличие в приложении к заявлению следующих необходимых документов:

- заключение органа, осуществляющего функции по опеке или попечительству по месту жительства (нахождения) ребенка об обоснованности и о соответствии усыновления интересам усыновляемого;
- акт обследования условий жизни усыновителей;
- копию актовой записи и свидетельства о рождении ребенка;
- медицинское заключение компетентного органа о состоянии здоровья, физическом и умственном развитии усыновляемого;
- согласие родителей на усыновление ребенка, если оно требуется по закону;
- согласие ребенка на усыновление, если ребенок достиг возраста 10 лет;
- доказательства, подтверждающие, что заявитель может быть усыновителем данного ребенка.

В случае невозможности получения заявителем этих документов, они из соответствующих органов

должны быть истребованы судом по ходатайству заявителя.

При усыновлении ребенка его отчимом или мачехой в соответствии с пунктом 3 статьи 93 Кодекса заключение органа, осуществляющего функции по опеке или попечительству об обоснованности и соответствии усыновления интересам усыновляемого не требуется.

Заявление должно быть подписано лично усыновителем (усыновителями), подача заявления кем-либо в интересах усыновителей недопустима.

В соответствии с п. 1 ст. 93 Кодекса для усыновления ребенка необходимо согласие его родителей. Согласие должно быть выражено в заявлении, нотариально удостоверенном или заверенном руководителем учреждения, в котором находится ребенок, оставшийся без попечения родителей, либо органа опеки и попечительства по месту производства усыновления или по месту жительства родителей, а также может быть выражено непосредственно в суде при производстве усыновления. До вынесения решения суда об усыновлении ребенка родители вправе данное ими согласие на усыновление отменить.

Случаи, когда не требуется согласия родителей, предусмотрены п.3 ст. 93 Кодекса.

Согласно разъяснению Нормативного постановления следует, что разрешая по существу требования об усыновлении, суду необходимо обсуждать вопрос о том, нет ли оснований, исключающих для заявителя возможность быть усыновителем (п. 2 ст. 91, п. 1 ст. 92 Кодекса). Исходя из требований статьи 92 Кодекса о необходимости разницы в возрасте между усыновителем и усыновляемым ребенком не менее 16 лет и не более 45 лет, судам следует иметь в виду, что Кодексом допускается сокращение (увеличение) разницы в возрасте по причинам, признанным судом уважительными (нахождение в родственных отношениях или ребенок привязан к лицу, желающему его усыновить и считает его своим родителем и т.п.).

Согласно требованиям ч.2 ст. 90 Кодекса и п. 12 Нормативного постановления усыновление братьев и сестер разными лицами не допускается, за исключением случаев, когда усыновление отвечает интересам детей (например, дети

не осведомлены о своем родстве, не проживали и не воспитывались совместно, не могут жить и воспитываться вместе по состоянию здоровья).

Судами правильно применяются указанные требования Закона. Так, решением специализированного межрайонного суда по делам несовершеннолетних Карагандинской области №2 от 5 ноября 2014 года удовлетворено требование заявителя Г.Щитовой об удочерении Анны Бут, 19.5.2004 года рождения, уроженки г.Сатпаева, Карагандинской области, хотя из материалов дела следует, что у усыновляемого ребенка имеется сестра, 29.6.2006 года рождения, которая находится в связи с состоянием здоровья в КГУ «Областной детский дом для детей с ограниченными возможностями в развитии».

Суд, исходя из обстоятельств дела, учитывая, что условия, необходимые для полноценного физического, психического, духовного и нравственного развития ребенка имеются, и принимая во внимание согласие ребенка на удочерение, исключительно в интересах несовершеннолетней Анны Бут удовлетворил заявленные требования об удочерении.

При решении вопроса о допустимости усыновления в каждом конкретном случае следует проверять и учитывать нравственные и иные личные качества усыновителя (обстоятельства, характеризующие поведение заявителя на работе, в быту, наличие на момент усыновления непогашенной или неснятой судимости за совершение умышленного преступления), состояние его здоровья, возраст, сложившиеся в семье взаимоотношения, отношения между этими лицами и ребенком, а также материальные и жилищные условия жизни будущих усыновителей.

При проверке документов, подтверждающих право лица быть усыновителем, судам следует иметь в виду, что факт наличия либо отсутствия судимости должен быть подтвержден только компетентным органом страны проживания лица, желающего усыновить ребенка.

Для подтверждения правильности перевода документов, представляемых лицами, желающими усыновить детей, судам при необходимости следует привлекать к уча-

стию в деле соответствующих специалистов. В резолютивной части решения об усыновлении необходимо указывать об удовлетворении требования об усыновлении ребенка заявителем, а также о необходимости внести соответствующие изменения в запись акта о рождении, в том числе о записи усыновителя (усыновителей) в качестве родителя в книге записей рождений, если такая просьба содержится в заявлении и дано согласие ребенка, достигшего возраста 10 лет, об изменении фамилии, имени, отчества, даты и места рождения ребенка, а также о сохранении личных неимущественных и имущественных прав одного из родителей усыновленного или родственников его умершего родителя, если эти вопросы были положительно разрешены судом по просьбе заявителя, либо заинтересованных лиц. При этом следует обратить внимание судов на то, что изменение национальности ребенка при усыновлении не входит в компетенцию суда и определяется в соответствии со статьей 65 Кодекса.

Дети, переданные на усыновление иностранцам, до выезда за пределы территории Республики Казахстан подлежат постановке на учет в Министерстве иностранных дел Республики Казахстан, иностранцы обязаны лично выбрать ребенка, иметь с ним непосредственные контакты не менее четырех недель.

Как видно из материалов изученных дел факт нахождения ребенка на централизованном учете подтверждается справкой Министерства образования и науки Республики Казахстан (Комитетом по охране прав детей) с указанием даты и номера постановки на учет.

Из материалов изученных дел усматривается, что в большинстве случаев иностранцами усыновляются дети в возрасте от нескольких месяцев до 3-4 лет, находящиеся в Домах ребенка, от которых мамы, родившие вне брака, отказались в родильном доме или оставили ребенка в родильном доме. Об этом имеются заверенные медицинскими работниками заявления, акты. При принятии решения суды принимают во внимание указанные заявления, акты.

Как следует из материалов многих дел, отказ матери от ребенка в основном связан с бытовым устройством молодых матерей, ко-

торые в силу сложившихся обстоятельств вынуждены отказаться от новорожденных детей. Учитывая, что они не лишены родительских прав, до передачи сведений о детях потенциальным усыновителям целесообразней было бы тщательно выяснить причины их неучастия в содержании и воспитании ребенка и не передавать без их согласия информацию о детях иным гражданам с целью усыновления.

Изучение дел показало, что не на должном уровне выясняется возможность передать детей на воспитание гражданам Республики Казахстан, либо на усыновление родственникам. Это обстоятельство проверяется формально, на уровне работников детских домов, а не уполномоченным органом.

В соответствии со ст. 317-4 ГПК РК дела об усыновлении ребенка суд рассматривает с обязательным участием самих усыновителей, представителей органов опеки и попечительства, а также прокурора.

По изученным делам установлено, что в основном все дела были рассмотрены с выполнением вышеуказанных требований закона, решения были обращены к исполнению после вступления в законную силу, среди изученных дел, обращенных к немедленному исполнению решений, не обнаружено.

Как указывалось, в силу п. 1 п. 32 Правил иностранцы, претендующие на усыновление ребенка, обязаны лично выбрать ребенка, иметь с ним непосредственные контакты не менее четырех недель. Во всех делах, поступивших для проведения анализа из межрайонных специализированных судов г. Караганды и Жезказгана, имеются ежедневные отчеты усыновителей о непосредственных контактах с детьми, с фотографиями, которые сопровождаются подписями (на прогулке, за чтением книг, совместные игры и т.п.).

Судами соблюдаются требования Кодекса о проверке финансовой состоятельности будущих родителей. В частности, в материалах дела имеются социальные отчеты, в которых указаны ежегодный доход семьи, наличие в собственности жилья, сбережений на текущих банковских счетах, жилищные условия с изображениями в фотографиях, автомашины, ходатайствующие застрахованы от всех возможных

неприятных случаев, связанных со здоровьем, будущий ребенок также будет иметь страховку. Анализ показал, что с заявлением об усыновлении детей обращались граждане разных государств. К примеру, за 2013 год больше всего поступило заявлений от граждан Франции и Испании.

До вынесения окончательного решения судьям необходимо проводить досудебную подготовку, поскольку по изученным делам видно, что подготовка ведется зачастую формально, необходимо тщательно исследовать представленные в суд документы уполномоченных органов и органов опеки и попечительства в периодах общения с ребенком. Следует обратить внимание на то, что дети могут быть переданы на усыновление (удочерение) по истечении трех месяцев со дня их постановки на централизованный учет, а также на полномочия представителей при подписании документов, тщательно изучать представленные в суд документы о судимости, имущественном положении заявителей в периоды общения с детьми.





Жанаргуль АЛПЫСБАЕВА

Судья специализированного межрайонного суда по делам несовершеннолетних г. Астаны



ОТВЕТСТВЕННОСТЬ ПО АДМИНИСТРАТИВНЫМ ПРАВОНАРУШЕНИЯМ, ПОСЯГАЮЩИМ НА ПРАВА НЕСОВЕРШЕННОЛЕТНИХ

В действующем с 1 января 2015 года Кодексе Республики Казахстан об административных правонарушениях (далее – Кодекс) заново кодифицированы разнородные административные правонарушения, посягающие на широкий круг общественных отношений, охраняемых административно-правовыми санкциями, в том числе, права несовершеннолетних. В частности, сохранена глава об административных правонарушениях, посягающих на права несовершеннолетних, под тем же порядковым номером 12.

В соответствии с ч. 1 ст. 127 Кодекса невыполнение родителями или другими законными представителями обязанностей по воспитанию и обучению несовершеннолетних детей влечет штраф в размере семи

месячных расчетных показателя (далее – МРП), тогда как часть 1 аналогичной статьи 111 утратившего силу Кодекса (далее – предыдущий Кодекс) содержит признак отсутствия уважительных причин невыполнения родительских обязанностей и устанавливает плавающий штраф в размере от пяти до десяти МРП.

В силу ч. 2 ст. 127 Кодекса действии, предусмотренное частью первой той же статьи, совершенное повторно в течение года после наложения административного взыскания (далее – рецидив), влечет штраф в размере двадцати МРП либо административный арест до пятнадцати суток.

Между тем, согласно аналогичной части второй статьи 111 предыдущего Кодекса действия, указан-

ные в части первой той же статьи, обуславливали штраф в размере двадцати МРП при условии, если они повлекли систематическое употребление несовершеннолетними алкогольных напитков, наркотических средств и психотропных веществ, либо занятие бродяжничеством или попрошайничеством, а равно совершение ими деяния, содержащего признаки преступления или умышленного административного правонарушения.

Сравнение показывает, что диспозиция первой части нормы Кодекса, посвященной невыполнению родителями или другими законными представителями обязанностей по воспитанию детей, упрощена, не содержит некорректного в таком деликатном вопросе как воспитание

детей признака уважительности и устанавливает безальтернативную санкцию.

Часть вторая той же нормы предусматривает единственно возможную ответственность в виде штрафа в размере двадцати МРП за рецидив и привносит альтернативную санкцию в виде административного ареста до пятнадцати суток вместо существовавшей многосложной, абстрактной редакции нормы предыдущего Кодекса, по которой практически невозможно привлечь к ответственности из-за трудоемкости квалификации действий при отлагательной формулировке состава административного проступка.

То есть, во всяком случае формально требуемая для квалификации зависимость антисоциального поведения несовершеннолетнего от невыполнения его родителями воспитательных функций может устанавливаться предположительно, что допускает объективное вменение.

Согласно статье 131 Кодекса доведение несовершеннолетнего до состояния опьянения влечет штраф в размере двадцати МРП либо административный арест до пяти суток.

Как предусматривалось аналогичной статьей 112 предыдущего Кодекса доведение несовершеннолетнего до состояния опьянения родителями или иными лицами влекло штраф в размере от двадцати до пятидесяти МРП. Таким образом, действовавшая норма выделяла среди прочих субъектов этого правонарушения родителей, хотя это не повышало ее регулятивного значения и носило формальный характер.

Только два указанных состава из главы 12 Кодекса, посягающих на права несовершеннолетних, связаны непосредственно с невыполнением обязанностей по воспитанию детей, субъектами которых определены родители или другие законные представители. Другие составы этой главы адресованы должностным лицам местных исполнительных органов, физическим и юридическим лицам, представляющим разные субъекты предпринимательства, руководителям организаций, в которых находятся дети, и не связаны с невыполнением обязанностей по воспитанию детей, поэтому они рассматриваются в контексте раскрываемой темы через призму формулировки диспозиций и санкций.

Если рассматривать Кодекс как фундаментальный межотраслевой правовой акт, кодифицирующий специфические правонарушения в публичной сфере и продукт развития социально-экономических отношений, то ужесточение санкций за административные правонарушения, посягающие на права несовершеннолетних, выглядит негармоничной мерой с точки зрения дальнейшей демократизации и гуманизации права, но свидетельствует о повышении значимости общественных отношений, защищаемых административно-правовыми санкциями, и их неэффективности.

В Кодекс не перешли такие составы как: вовлечение несовершеннолетних в изготовление продукции эротического содержания (статья 115 предыдущего Кодекса) и незаконная деятельность по усыновлению (удочерению) (статья 117 предыдущего Кодекса). Все остальные составы в прежнем или несущественно измененном виде сохранены.

Два состава сохранены в прежнем виде. Это невыполнение должностными лицами местных исполнительных органов и (или) законными представителями ребенка обязанности по постановке на учет детей-сирот, детей, оставшихся без попечения родителей, нуждающихся в жилье (ст. 129 Кодекса) и невыполнение должностными лицами местных исполнительных органов и (или) законными представителями ребенка обязанности по сохранности жилища детей-сирот, детей, оставшихся без попечения родителей (ст. 130 Кодекса).

Вовлечение несовершеннолетнего в совершение административного правонарушения в соответствии со ст. 128 Кодекса влечет штраф в размере ста МРП вместо: «...от пятидесяти до ста МРП...», как предусматривалось предыдущим Кодексом.

В соответствии со ст. 132 Кодекса допущение нахождения несовершеннолетних в развлекательных заведениях без сопровождения законных представителей в ночное время влечет штраф на физических лиц в размере тридцати МРП, на субъектов малого предпринимательства или некоммерческие организации – сорока пяти МРП, на субъектов среднего предпринимательства – шестидесяти МРП, на

субъектов крупного предпринимательства – ста МРП.

Рецидив влечет штраф на указанных субъектов в той же последовательности в размере шестидесяти, девяносто, ста двадцати, двухсот МРП с приостановлением деятельности или отдельных ее видов.

Предыдущим Кодексом в ст. 112-1 за аналогичные проступки применялись гораздо менее жесткие санкции, в частности, штрафы в размере пяти, двадцати пяти, сорока МРП, а при рецидиве – двадцати, пятидесяти, ста МРП с приостановлением деятельности или отдельных ее видов.

Но ст. 112-1 предыдущего Кодекса содержала противоречащую общей концепции права норму об ответственности за рецидив после рецидива. Эта норма осталась в старом Кодексе.

В соответствии с ч. 1 ст. 442 Кодекса нахождение несовершеннолетних в развлекательных заведениях в ночное время без сопровождения законных представителей влечет штраф на последних в размере трех МРП. По части 2 этой статьи нахождение несовершеннолетних без сопровождения законных представителей вне жилища с 23 до 6 часов влечет предупреждение на последних. За рецидив третья часть той же статьи предусматривает штраф на законных представителей в размере пятнадцати МРП.

Указанные составы структурированы в главу 25 об административных правонарушениях, посягающих на общественный порядок и нравственность, хотя само по себе появление несовершеннолетних без сопровождения законных представителей вне жилища и в развлекательных заведениях в ночное время не нарушает общественный порядок и нравственность, их правильнее было бы отнести к главе 12.

Такие дела стали подведомственны ювенальным судам в соответствии со ст. 684 Кодекса, от чего многократно возросла нагрузка на эти суды (за три месяца действия Кодекса административных дел рассмотрено больше, чем за истекший год), хотя в соответствии с предыдущим Кодексом они были подведомственны органам внутренних дел, которыми успешно разрешались.

Во-первых, диспозиция ст. 442 Кодекса обращена к действиям несовершеннолетних, неправо-

мерность которых усматривается в том, что они оказываются в развлекательных заведениях или вне жилища без сопровождения законных представителей в ночное время.

За действия несовершеннолетних ответственность возлагается на их законных представителей. Тогда, какие действия последних неправомерны? Ведь в силу правового принципа индивидуализации любой ответственности они должны знать, за какие конкретно действия (бездействие), совершенные ими, они могут быть подвергнуты административному наказанию. Остается только предполагать по аналогии со статьей 132 Кодекса, что за допущение факта появления несовершеннолетних без их сопровождения вне жилища и в развлекательных заведениях в ночное время. Разве недостаточно для пресечения и порицания подобных фактов административных мер, свойственных органам внутренних дел, при сохранности общего права обжалования в суде правомерности таких мер? При наметившейся тенденции сокращения судопроизводства, вовлечение в разбирательство незначительных проступков нескольких правоохранительных ведомств (органы внутренних дел и суды) вряд ли целесообразно. Это не усиливает гарантии прав несовершеннолетних, а создает волокиту.

Диспозиции ст. 133 и 134 Кодекса по сравнению с одноименными ст. 114 и 115-1 предыдущего Кодекса не изменились, в них лишь, как и следовало ожидать, предусмотрены более строгие санкции. Так, продажа табака и табачных изделий лицам и лицами, не достигшими восемнадцати лет, влечет штраф на физических лиц в размере двадцати, на субъектов малого предпринимательства – сорока, среднего – шестидесяти, крупного – восьмидесяти МРП.

Рецидив влечет штраф на тех же субъектов и в той же последовательности в размере сорока, шестидесяти, восьмидесяти и ста шестидесяти МРП с приостановлением деятельности или ее отдельных видов.

Штрафы за это же правонарушение предыдущим Кодексом предусматривались в размере пяти, на должностных лиц, индивидуальных предпринимателей, субъектов малого и среднего предпринимательства – пятнадцати, далее – сорока МРП, а

Если рассматривать Кодекс как фундаментальный межотраслевой правовой акт, кодифицирующий специфические правонарушения в публичной сфере и продукт развития социально-экономических отношений, то ужесточение санкций за административные правонарушения, посягающие на права несовершеннолетних, выглядит негармоничной мерой с точки зрения дальнейшей демократизации и гуманизации права, но свидетельствует о повышении значимости общественных отношений, защищаемых административно-правовыми санкциями, и их неэффективности.

за рецидив в размере соответствующего десяти, тридцати, девяносто МРП с приостановлением деятельности или ее отдельных видов.

Продажа несовершеннолетним печатных изданий, кино- или видеоматериалов, изображений или иных предметов либо материалов эротического содержания влечет штраф на физических лиц в размере двадцати, субъектов малого предпринимательства – сорока, среднего – шестидесяти, крупного – восьмидесяти МРП, с конфискацией предметов и материалов эротического содержания.

Рецидив влечет штраф на тех же субъектов и в том же порядке в размере сорока, шестидесяти, восьмидесяти, ста шестидесяти МРП, с конфискацией предметов и материалов эротического содержания.

Штрафы предыдущим Кодексом предусматривались на тех же субъектов и в той же последовательности в размере десяти, индивидуальных предпринимателей, субъектов малого и среднего предпринимательства – тридцати, далее – пятидесяти МРП с конфискацией предметов и материалов эротического содержания. Рецидив влек штрафы в размере двадцати, пятидесяти, ста МРП с конфискацией предметов и материалов эротического содержания.

Наименования ст. 135 Кодекса и 116 предыдущего Кодекса идентичны, однако диспозиция различна. В частности, в соответствии со ст. 135 Кодекса нарушение руководителями организаций, в которых находятся дети, оставшиеся без попечения родителей, а также должностными лицами исполнительных органов Республики Казахстан, совершенное в виде: 1) несоблюдения сроков предо-

ставления сведений о несовершеннолетних, нуждающихся в передаче на усыновление (удочерение), под опеку (попечительство), на воспитание в семье физических лиц; 2) предоставления недостоверных сведений о ребенке, сокрытия данных, подлежащих отражению возможности устройства ребенка, оставшегося без попечения родителей, в семью для постановки его на региональный и централизованный учет детей, оставшихся без попечения родителей; 3) незаконного разглашения сведений о наличии в региональном, централизованном учете детей, оставшихся без попечения родителей, и данных о них отдельным гражданам, учреждениям и общественным организациям; 4) нарушения порядка ведения первичного, регионального, централизованного учета детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, - влечет штраф в размере тридцати МРП. Рецидив влечет штраф в размере шестидесяти МРП.

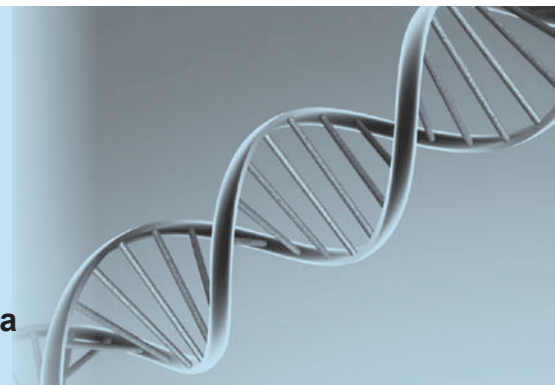
Статья 116 предыдущего Кодекса содержала только составы, предусмотренные подпунктами 1) и 2) Кодекса и предусматривала штраф в размере от двадцати до двадцати пяти МРП, ответственность за рецидив отсутствовала.

Кодекс отличается, помимо строгости санкций, диктуемых социально-правовой ментальностью общества, лаконичностью изложения диспозиций норм, что значительно упрощает их уяснение и применение, в свою очередь, будет способствовать выработке единообразной судебной практики и, в конечном счете, повышению эффективности административно-правовых мер борьбы с правонарушениями.



Альмира ТАНАБАЕВА

**Судья районного суда № 2 Кокпектинского района
Восточно-Казахстанской области**



ИСК НА ОТЦОВСТВО

В последнее время в судах увеличилось число поступивших заявлений об установлении отцовства. Если раньше такие заявления рассматривались больше в порядке особого производства (установление юридического факта родственных отношений ст. 291-295 ГПК), когда неожиданно умирает отец ребенка, а родители проживали в гражданском браке, откладывая регистрацию брака и установление отцовства, то сейчас поступает больше заявлений в отношении лиц, которые не желают нести ответственность за рожденных детей. В большинстве случаев, это присуще сельской местности, где нет отделов регистрации актов гражданского состояния. Ведь раньше браки регистрировали в Сельском совете каждого села, сейчас это можно сделать, обратившись в ЦОН, если таковой имеется. В сельской местности эти центры расположены в райцентре или в другом населенном пункте. Поэтому не всегда есть возможность зарегистрировать брак и установить отцовство (по желанию отца) через органы записи гражданского состояния. При орга-

низации обслуживания населения отдаленных сел выездными бригадами ЦОНа это помогло бы снизить количество незарегистрированных браков, что уменьшило бы количество заявлений данной категории.

В основном с вышеуказанными заявлениями обращаются женщины, которые нуждаются в материальной поддержке со стороны отца ребенка, так как суд, устанавливая отцовство, по заявлению взыскивает алименты в пользу матери на содержание несовершеннолетних детей.

В целях правильного и единообразного применения в судебной практике норм права о браке и семье и, в частности, вышеуказанной категории дел, было разработано Нормативное постановление Верховного Суда РК от 30.09.1971 года №7 (с изменениями, внесенными постановлением Пленума от 29.03.1983 № 3, нормативным постановлением ВС РК от 18.06.2004 г. № 6, от 31.05.2012 г. № 2), где разъясняется, что в соответствии со ст. 48 Кодекса РК «О браке (супружестве) и семье», иск об установлении отцовства может

быть предъявлен обоими родителями: как матерью, так и отцом ребенка, опекуном, или лицом, на иждивении которого находится ребенок, а также самим ребенком по достижении им совершеннолетия.

Суды, в свою очередь, принимают во внимание доказательства, с достоверностью подтверждающие происхождение ребенка от конкретного лица (совместное проживание, ведение общего хозяйства до рождения ребенка, совместное воспитание либо содержание ими ребенка, заключения экспертиз и др.).

Эти обстоятельства должны быть установлены с использованием средств доказывания, перечисленных в ч. 2 ст. 64 ГПК РК – объяснения сторон и третьих лиц, показания свидетелей, письменные либо вещественные доказательства, заключения экспертов.

Так, в районный суд № 2 Кокпектинского района поступило исковое заявление гражданки А. об установлении отцовства и взыскании алиментов. При этом стороны в браке не состояли, но имели близкие отношения. Ответчик иск не признал, уверяя суд, что он порядочный

семьянин, имеет внуков и с истицей у него были отношения, которые его не могут к чему-то обязывать, так как она проводила время не только с ним. В связи с чем, судом была назначена молекулярно-генетическая экспертиза, которая утвердительно ответила на поставленный судом вопрос, является ли гражданин С. биологическим отцом ребенка. После ознакомления с результатами экспертизы, ответчик иск признал. Требования истицы судом были полностью удовлетворены – гражданин С. был признан отцом ребенка, с него взысканы алименты со дня подачи иска до совершеннолетия ребенка, а также расходы по проведению судебной экспертизы. Имело ли смысл мужчине уклоняться от добровольного принятия отцовства, ведь теперь он должен возместить затраты на экспертизу, стоимость которой более 150 000 тенге?

Согласно п. 5 ст. 47 Кодекса РК «О браке (супружестве) и семье», в случае смерти матери, лишения ее родительских прав, признания недееспособной или невозможности установления ее местожительства, запись об отце ребенка производится по заявлению отца территориальным органом юстиции, осуществляющим государственную регистрацию актов гражданского состояния (далее – регистрирующий орган), с согласия органа, осуществ-

ляющего функции по опеке или попечительству. Поэтому в указанных случаях судебного установления отцовства не требуется. Однако на практике, к сожалению, такие случаи очень редки, когда нет матери и отец сам изъявляет желание, обратившись с заявлением в органы юстиции (через ЦОН), вписать его в графу «отец».

Судам неподведомственны дела об установлении отцовства в тех случаях, когда отец ребенка, состоящий в браке (супружестве) с его матерью, отказывается зарегистрировать ребенка на свое имя, так как согласно пункту 247 Кодекса, происхождение ребенка от лиц, состоящих в браке (супружестве) между собой подтверждается свидетельством о заключении брака (супружества) родителей, а регистрация в книге записей рождений производится по заявлению любого из них. Лица, состоящие в браке (супружестве) и давшие свое согласие в письменной форме на применение вспомогательных репродуктивных методов и технологий, в случае рождения у них ребенка в результате применения этих методов записываются его родителями в книге записей актов о рождении (п. 1,2 ст. 192 Кодекса).

Статьей Кодекса РК «О браке (супружестве) и семье» предусмотрено, что дети, происхождение которых установлено по решению

суда или по совместному заявлению родителей, имеют те же права и обязанности по отношению к обоим родителям, что и дети, родившиеся от лиц, состоящих в браке (супружестве) между собой, поэтому алименты в этих случаях должны взыскиваться в долевом отношении к заработку ответчика по правилам, установленным ст. 139 вышеуказанного кодекса. Исковое заявление об установлении отцовства должно быть оплачено государственной пошлиной при подаче его в суд и в том случае, когда ставится вопрос о взыскании алиментов.

С одной стороны, увеличение вышеуказанных обращений в суд свидетельствует о возросшем доверии граждан суду, которые ввиду невозможности решения спора мирным путем используют предусмотренную законом возможность обращения в суд.

С другой стороны, это показатель наличия социальной проблемы отсутствия ответственности у мужчин, которые пытаются уклониться от родительских обязанностей. Однако благодаря нормам права, существующим в нашем государстве, можно призвать таких нерадивых отцов к совести. В этой связи, на суд возлагается ответственность, как в профессиональном плане, так и в моральном отношении – за судьбу ребенка, которому нужны и мать, и отец...



Раньше браки регистрировали в Сельском совете каждого села, сейчас это можно сделать, обратившись в ЦОН, если таковой имеется. В сельской местности эти центры расположены в райцентре или в другом населенном пункте. Поэтому не всегда есть возможность зарегистрировать брак и установить отцовство (по желанию отца) через органы записи гражданского состояния. При организации обслуживания населения отдаленных сел выездными бригадами ЦОНа это помогло бы снизить количество незарегистрированных браков, что уменьшило бы количество заявлений данной категории





Айбек АБУ

Председатель специализированного межрайонного суда по делам несовершеннолетних Кызылординской области



ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ НЕСОВЕРШЕННОЛЕТНИХ

8 июня 1994 года Казахстан ратифицировал Конвенцию о правах ребенка, где в преамбуле сказано, что семье, как основной ячейке общества и естественной среде для роста и благополучия всех ее членов и особенно детей, должны быть предоставлены необходимые защита и содействие, с тем чтобы она могла полностью возложить на себя обязанности в рамках общества, признавая, что ребенку для полного и гармоничного развития его личности необходимо расти в семейном окружении, в атмосфере счастья, любви и понимания.

Уголовно-правовыми средствами защиты семьи и прав несовершеннолетних государство ведет борьбу с общественно-опасными деяниями, посягающими на жизнь и здоровье несовершеннолетних, а также на семейные отношения.

Смысл охраны этих отношений уголовно-правовыми средствами сводится к защите интересов несовершеннолетнего гражданина, созданию условий для нормального физического, интеллектуально-

го и нравственного формирования его личности. В свою очередь, эти условия зависят от благополучия семьи, которая основана на браке, родстве, усыновлении или принятии детей на воспитание и связана общностью жизни, интересов, взаимной заботой, а также взаимными правами и обязанностями. Вот почему вопрос об охране несовершеннолетних органически связан с вопросом об охране семейных отношений. За последние годы в Казахстане растет число разводов, увеличивается внебрачная рождаемость и, как правило, дети из таких семей пополняют группу людей повышенного социального риска. Имеются проблемы сиротства, жестокого обращения с детьми и подростками. В настоящее время несовершеннолетние входят в число криминально пораженных категорий населения.

Согласно статье 307 нового УПК указаны категории уголовных дел, подсудных ювенальным судам: об уголовных правонарушениях, совершенных несовершеннолетними,

за исключением дел, отнесенных к подсудности специализированного межрайонного суда по уголовным делам, специализированного межрайонного военного суда по уголовным делам и военного суда гарнизона; об уголовных правонарушениях, предусмотренных ст. 106 (п. 11) части второй), 107 (п. 8) части второй), 122 (частями первой и второй), 124 (частями первой и второй), 132 (частями первой и второй), 133, 134, 135 (частями первой, второй и третьей), 136, 137, 138, 139 (в части неисполнения обязанностей по уплате средств на содержание детей), 140, 141, 142, 143 и 144 Уголовного кодекса Республики Казахстан.

Подпункт второй части первой статьи 307 УПК предусматривает статьи УК, где потерпевшими являются несовершеннолетние. Однако данная статья УПК включает далеко не все статьи Уголовного кодекса, где потерпевшими являются несовершеннолетние.

Так, в первую очередь существует подсудность специализированных межрайонных уголовных судов

по особо тяжким категориям преступлений. Например, ст. 99 ч. 2 пп. 14 – убийство заведомо несовершеннолетнего лица; ст. 120 ч. 2 пп. 3 и пп. 5 – изнасилование заведомо несовершеннолетних в отношении несовершеннолетней родителем, педагогом; ст. 121 ч. 3 пп. 3 и ч. 4 – насильственные действия сексуального характера в отношении заведомо несовершеннолетнего лица и соответственно в отношении заведомо малолетнего; ст. 122 ч. 3 – неоднократное половое сношение и иные действия сексуального характера с лицом заведомо не достигшим 16-летнего возраста; ст. 124 ч. 3 – неоднократное совершение развратных действий без применения насилия в отношении заведомо малолетней (малолетнего); ст. 135 ч. 4 – торговля несовершеннолетними, совершенная преступной группой или если повлекла по неосторожности смерть потерпевшего либо иные тяжкие последствия.

Кроме того, уголовные правонарушения, предусмотренные ст. 100 – убийство матерью новорожденного ребенка; ст. 105 ч. 3 – доведение до самоубийства несовершеннолетнего; ст. 110 ч. 2 пп. 1 – истязание заведомо несовершеннолетнего лица; ст. 116 ч. 2 пп. 2 – принуждение к изъятию или незаконное изъятие органов и тканей в отношении заведомо несовершеннолетнего; ст. 119 – оставление в опасности малолетнего; ст. 125 ч. 2 – похищение заведомо несовершеннолетнего; ст. 126 ч. 2 и 3 – незаконное лишение свободы в отношении заведомо несовершеннолетнего соответственно эти действия, повлекшие по неосторожности смерть потерпевшего; ст. 127 ч. 2 – незаконное помещение в психиатрический стационар заведомо несовершеннолетнего; ст. 146 ч. 2 пп. 4 – пытки несовершеннолетнего; ст. 261 ч. 2 пп. 6 – захват заложника в отношении заведомо несовершеннолетнего; ст. 299 ч. 3 пп. 1 – склонение к потреблению наркотических средств в отношении заведомо несовершеннолетнего; ст. 312 – изготовление и оборот материалов или предметов с порнографическими изображениями несовершеннолетних и в отношении заведомо малолетнего – то есть 12 статей Уголовного кодекса, где потерпевшими являются несовершен-

нолетние, относятся к подсудности районных судов общей и уголовной юрисдикции.

В связи с чем, было бы целесообразным отнести вышеуказанные категории дел к подсудности ювенальных судов.

Что касается уголовных дел, поступивших в специализированный межрайонный суд по делам несовершеннолетних Кызылординской области с момента образования, т.е. с февраля 2012 года, (суд начал рассматривать дела с апреля 2012 года), то за данный период рассмотрено дел в отношении 71 несовершеннолетнего потерпевшего, из них за 2012 год – 27, 2013 год – 20, 2014 год – 24 ребенка.

Полагаю, что преступления, совершенные в отношении несовершеннолетних, можно разделить на три основные категории.

Первая категория преступлений – это преступления, посягающие на половую неприкосновенность несовершеннолетних по статьям 120, 121, 122 и 124 УК, которые наиболее болезненно отражаются как на физическом, так и на психологическом состоянии потерпевших. Из этих статей только ст. 122 и ст. 124 подсудны ювенальным судам.

72 процента потерпевших по данной категории дел составили малолетние дети, не достигшие 14-летнего возраста, подавляющее большинство составляют девочки.

Касательно подсудимых по данной категории дел: все они были мужского пола, 35 % из них в возрасте между 40-49 лет, 29 % в возрасте между 20-22 года, 17 % в возрасте между 25-26 лет, 12 % в возрасте между 30-39 лет, 6 % в возрасте 17 лет.

Кроме того, 70 % подсудимых по половым преступлениям имели только среднее образование, 18 % средне-специальное образование, по 6 % подсудимые с высшим и неоконченным средним образованием. 88 % подсудимых – безработные, 82 % ранее не судимые. 47 %, т.е. почти половина преступлений, совершено в состоянии алкогольного опьянения. Если остановиться на месте совершения преступлений данной категории, то 47 % данных преступлений совершено дома у потерпевших, 17 % в автомашине, 12 % в сарае, 5,9 % во дворе, 5,9 % в подъезде дома, 12 % – на улице.

Таким образом, если сложить количество преступлений, совершенных дома, в сарае, во дворе и подъезде, то выходит, что 70,8 % преступлений, посягающих на половую неприкосновенность детей, совершены на территории их постоянного проживания или непосредственно дома у потерпевших. Что характерно, 70% преступлений совершены в дневное время и только 30% – в ночное время.

Несложно прийти к выводу, что в подавляющем большинстве жертва и преступник знали друг-друга, преступник был или родственником, или соседом, или другом семьи, имеющим доступ в дом. Преступления совершались днем, в основном безработными, употребляющими спиртные напитки, ранее не судимыми.

То есть, при должном внимании родителей, членов семьи, соседей, квалифицированной работе школьных психологов, классных руководителей, систематическом медицинском осмотре девочек врачами, можно было пресечь данные преступления или обнаружить при первых же симптомах. Органы образования в должной мере не выявляют причины появления учащихся с телесными повреждениями, не ведут профилактическую и просветительскую работу с учениками из семей социального риска, слабо взаимодействуют с правоохранительными органами и органами соцзащиты. Зачастую администрация организаций системы образования замалчивает данные факты, дабы не понести дисциплинарную ответственность.

Следует отметить, что по окончании рассмотрения уголовных дел с жертвами половых преступлений и их родителями не проводятся процедуры их психологической и физической реабилитации, они представлены сами себе, не предусмотрены социальные программы по адаптации жертв к нормальной жизни.

В зарубежных странах, например, в США, существует практика размещения на специальных сайтах списков лиц, которые были осуждены за половые преступления в отношении детей.

Полагаю, что с учетом довольно высокого уровня развития информационных технологий, социальных сетей интернета, данный опыт нетрудно ввести и в Казахстане.

Граждане имеют право в целях половой и интеллектуальной безопасности их детей знать, кто является их соседом или учителем в школе.

Согласно нормам статьи 68 нового УК не подлежат освобождению от уголовной ответственности лица, совершившие преступления против половой неприкосновенности малолетних.

Следует отметить, что в старом Уголовном кодексе понятие малолетний относилось к несовершеннолетнему лицу до 14 лет. В новом УК имеется понятие малолетний и несовершеннолетний, как квалифицирующие признаки преступления, однако нет прямого указания, до какого возраста лицо считается малолетним. А как известно, в уголовном праве аналогия не применяется.

Пока лишь в пункте 11 Нормативного постановления Верховного Суда Республики Казахстан «О судебной практике по применению статьи 67 Уголовного кодекса Республики Казахстан» есть раскрытие понятия малолетний, как лица до 14 лет.

Вторая категория преступлений, где жертвами являлись несовершеннолетние – это преступления против их жизни и здоровья, а также общественного порядка. Хотя юридически и половые преступления относятся к преступлениям против личности, считаю правильным разделить их на отдельные категории.

По данной категории, где объединены преступления из двух глав, зачастую и жертва, и преступники примерно одного возраста, в основном это преступления, предусмотренные ст. 103 УК и 257 УК (УК от 16.07.1997 года).

По статьям о хулиганстве подавляющее большинство сторон пришли к примирению, т.к. зачастую и жертва, и преступник учились в одном учебном заведении, хорошо знали друг друга, действительно не имели никаких претензий, фактически были обоюдные драки, уголовные дела прекращались.

Касательно причинения тяжкого вреда здоровью картина в основном аналогична, здесь также в основном и жертва, и преступник являлись несовершеннолетними, знали друг друга, не имели никаких претензий, однако выносились обвинительные приговоры в связи с тем, что при причинении тяжкого

вреда здоровью суд не может прекратить дело, однако суд ограничивался условным сроком с испытательным сроком не более 1 года.

Третья большая категория преступлений против несовершеннолетних – это преступления против собственности, по ст. 178, 177 и 175 старого УК.

Как показывает практика, в основном целью хищения чужого имущества, в первую очередь, являются мобильные телефоны, а потом уже незначительные денежные средства, так называемые деньги на карманные расходы. Из объекта кражи и вырисовывается картина подсудимого – это, как правило, несовершеннолетний или группа несовершеннолетних.

Взрослые преступники обычно мобильными телефонами не интересуются, т.к. их легко заблокировать или найти пользователя по так называемому «imei» коду. На практике в подавляющем большинстве случаев объекты кражи или грабежа возвращаются потерпевшим еще на стадии предварительного следствия и на главном судебном разбирательстве стороны, как правило, примиряются.

Кроме того, за период с 2012 по 2014 годы рассмотрено 154 уголовных дела в порядке частного обвинения по ч.1 ст.136 УК (УК от 16.07.1997 года), т.е. злостное уклонение от уплаты средств на содержание детей. В данной категории дел дети также являются потерпевшими, а данные уголовные дела возбуждаются по жалобе их родителя или законного представителя.

Следует отметить, что есть ряд предусмотренных Уголовным кодексом преступлений, посягающих на нормальное развитие несовершеннолетних (половое сношение и иные действия сексуального характера с лицом, не достигшим 16-летнего возраста, развращение малолетних, изнасилование заведомо несовершеннолетних и другие), которые имеют иной родовой и непосредственный объекты и потому не рассматриваются как преступления против семьи и несовершеннолетних. Из этого следует вывод о том, что интересы несовершеннолетних защищают не только нормы, содержащиеся в рассматриваемой главе УК, но и нормы других глав.

1 Органы образования в должной мере не выявляют причины появления учащихся с телесными повреждениями, не ведут профилактическую и просветительскую работу с учениками из семей социального риска, слабо взаимодействуют с правоохранительными органами и органами соцзащиты. Зачастую администрация организаций системы образования замалчивает данные факты, дабы не понести дисциплинарную ответственность.

2 Следует отметить, что в старом Уголовном кодексе понятие малолетний относилось к несовершеннолетнему лицу до 14 лет. В новом УК имеется понятие малолетний и несовершеннолетний, как квалифицирующие признаки преступления, однако нет прямого указания, до какого возраста лицо считается малолетним. А как известно, в уголовном праве аналогия не применяется.



Адилбек ДЮСЕБАЕВ

Судья специализированного межрайонного суда по делам несовершеннолетних Акмолинской области



ВОПРОСЫ, ВОЗНИКАЮЩИЕ ПРИ РАССМОТРЕНИИ ГРАЖДАНСКИХ ДЕЛ О ЛИШЕНИИ И ОГРАНИЧЕНИИ РОДИТЕЛЬСКИХ ПРАВ

Одной из эффективных форм защиты прав и интересов несовершеннолетних является институт лишения и ограничения родительских прав тех граждан, которые ненадлежащим образом осуществляют родительские обязанности.

Как известно, статья 75 Кодекса РК «О браке (супружестве) и семье» предусматривает исчерпывающий перечень оснований для лишения родителей родительских прав:

1) уклоняются от выполнения обязанностей родителей, в том числе злостно уклоняются от уплаты алиментов;

2) отказываются без уважительных причин взять своего ребенка из родильного дома (отделения), из организаций для детей-сирот, де-

тей, оставшихся без попечения родителей, и иных организаций;

3) злоупотребляют своими родительскими правами;

4) жестоко обращаются с ребенком, в том числе осуществляют физическое или психическое насилие над ним, покушаются на его половую неприкосновенность;

5) злоупотребляют спиртными напитками или наркотическими средствами, психотропными веществами и (или) их аналогами.

Родители лишаются родительских прав при совершении ими умышленного преступления против жизни или здоровья своего ребенка, супруга либо других членов семьи. При установлении того или иного основания для лишения родитель-

ских прав суд исходит из виновного поведения родителей.

Ограничение родительских прав допускается, если оставление ребенка с родителями (одним из них) опасно для него по обстоятельствам, не зависящим от родителей (одного из них) (психическое расстройство или иное хроническое заболевание, стечение тяжелых обстоятельств и др.), а также вследствие поведения родителей, но при этом не установлены достаточные основания для лишения родителей родительских прав.

Таким образом, закон устанавливает необходимый критерий для ограничения родителей в принадлежащих им родительских правах. Данным критерием является опас-

ность оставления ребенка с родителями (одним из них) как при отсутствии виновного поведения, так и при наличии виновного поведения. Это означает, что в семье существует непосредственная опасность, угроза для жизни или здоровья ребенка. Отсюда следует, что в отношении родителей (родителя) не может быть поставлен вопрос об ограничении родительских прав в случае, если он постоянно проживает отдельно от ребенка.

Лишение родительских прав представляет собой крайнюю меру, влекущую за собой серьезные правовые последствия, как для родителей, так и для ребенка. Это означает, что лишение родительских прав допускается, когда в отношении родителя проведена всесторонняя профилактическая, разъяснительная работа, а также предложена социальная помощь, которые не дали должного эффекта и изменить поведение родителя в лучшую сторону уже невозможно. К таким мерам можно отнести: рассмотрение вопроса на комиссии по делам несовершеннолетних, общественных советах, привлечение к административной ответственности за невыполнение родительских обязанностей, предлагаемая социальная помощь малоимущим семьям и т.д.

Результаты анализа рассмотренных дел о лишении и ограничении родительских прав за 2014 год показывают следующее. Специализированным судом по делам несовершеннолетних Акмолинской области за год рассмотрено 112 дел о лишении родительских прав. Из них 36 оставлены без рассмотрения. Из 24 дел об ограничении 4 оставлены без рассмотрения.

Основная часть дел о лишении и ограничении формируются и направляются в суд отделами образования совместно с органами внутренних дел. Указанные цифры в целом свидетельствуют о том, что материалы, представленные в суд, являлись сырыми и собраны не качественно.

Одной из частых проблем данной категории является некачественный сбор материалов, который часто формируется не полно, формально.

Результаты анализа рассмотренных дел о лишении и ограничении родительских прав за 2014 год показывают следующее. Специализированным судом по делам несовершеннолетних Акмолинской области за год рассмотрено 112 дел о лишении родительских прав. Из них 36 оставлены без рассмотрения. Из 24 дел об ограничении 4 оставлены без рассмотрения. Основная часть дел о лишении и ограничении формируются и направляются в суд отделами образования совместно с органами внутренних дел. Указанные цифры в целом свидетельствуют о том, что материалы, представленные в суд, являлись сырыми и собраны не качественно

Анализ поступающих в суд дел показывает слабое взаимодействие между сотрудниками органов внутренних дел, специалистами отделов образования, образовательных учреждений, местных исполнительных органов. Работа по сбору доказательств и проведению профилактической работы проводится часто формально и односторонне, не согласованно, отсутствует системное взаимодействие. Это в последующем существенно затрудняет эффективное, качественное и своевременное рассмотрение дела, учитывая, что дела о лишении либо ограничении родительских прав часто связаны с критической ситуацией, нарушающей интересы несовершеннолетних, создающей опасность для их жизни и здоровья и требующей оперативного реагирования.

Профилактическая работа по делам о лишении и ограничении родительских прав проводится часто ненадлежащим образом. В рамках ее проведения уполномоченным органам необходимо рассматривать не только меры предупредительного характера, но и оказание помощи таким родителям (например, разъяснение норм законодательства, оказание информационной помощи семье, организация консультаций психолога, специалиста, возможные предложения о социальной поддержке, трудоустройстве со стороны местных исполнительных органов в рамках социальных программ и т.д.).

Сегодня практика требует использования таких профилактических инструментов, как рассмотрение вопросов, связанных с ненадлежащим исполнением родительских обязанностей на заседаниях комиссии по делам несовершеннолетних и защите их прав при местных исполнительных органах, привлечение ненадлежащего родителя к административной ответственности по статье 127 КоАП РК за невыполнение родительских обязанностей по воспитанию и обучению детей. Данное административное правонарушение рассматривается Специализированным межрайонным судом по делам несовершеннолетних, который всесторонне устанавливает все обстоятельства дела (создание жилищно-бытовых условий, характеризующие данные о родителе и ребенке по месту жительства, в образовательном учреждении и т.д., сведений о правонарушениях, об учете у врача-нарколога и психиатра и др.), а также проводит профилактическую работу. Привлечение к административной ответственности по данной статье - это первый сигнал о возможности решения вопроса о лишении родительских прав.

Учитывая эти обстоятельства, соответствующим государственным органам необходимо более качественно и всесторонне проводить профилактическую работу, проработать формы и методы эффективного и системного взаимодействия.



Ринат ҚҰСАЙЫНОВ

Шығыс Қазақстан облысының №2 кәмелетке толмағандардың істері жөніндегі мамандандырылған ауданаралық сотының төрағасы



ЮВЕНАЛДЫ СОТТАҒЫ ПСИХОЛОГТЫҢ ПРОЦЕССУАЛДЫҚ ТҰЛҒА РЕТІНДЕГІ КӘСІБИ ҚҰЗЫРЕТТІЛІГІ

Баланың сезім жарақатын бастан кешу жағдайы сирек емес. Балалар кейде жандарында жазылмас жара қалдыратын жәбірленуші, куәгер немесе қылмысқа еріксіз қатысушы, азаматтық дау-дамайдың «субъектісі» болады. Сот ісін қарау барысында олардың психологиялық шиеленісін жеңілдету қажет болады. Кәсіби психологқа баланың жас ерекшелігіне қарай өзін жайсыз сезінбейтіндей белгілі бір психологиялық күйге келтіру өте маңызды.

Кәмелетке толмағандардың істері жөніндегі мамандандырылған соттардың судьялары сот төрелігін іске асыру кезінде алғашқы сот мәжілісінен бастап, кәмелетке толмағандарға психологиялық және құқықтық қорғауды, сондай-ақ олармен әңгімелесу үшін қолайлы жағдайды қамтамасыз етуі қажет.

Кәмелетке толмаған адамға психологиялық мінездеме беру, қорытынды шығару және балаға психологиялық көмек көрсету үшін психолог баламен сұхбаттасу өткізеді. Сұхбаттасу кәмелетке толмаған бала өзін еркінрек сезінетіндей және әңгімелесушіге сенім білдіре алатындай ресми бейімделмеген арнайы кабинетте (безендірілген балалар бөлмесі) өтуі керек.

Осыған байланысты Шығыс Қазақстан облысының (Семей қ.) №2 кәмелетке толмағандардың істері жөніндегі мамандандырылған ауданаралық сотында арнайы безендендірілген балалар бөлмесі ашылды. Онда штаттағы психолог А. Ержанова кәмелетке толмаған тұлғалармен өздерінің қатысуымен болған істі қарау кезінде нақты жағдайды психологиялық қабылдауын анықтау үшін нәтижесі

бойынша қорытынды берілетін сұхбаттасу өткізеді. Аталған бөлме көңілді жайландыратын ашық түспен безендірілген, ойыншықтар мен суреттер болса, психологтың ұсынысына сәйкес ескеріліп, іріктеп алынған. Бұның бәрі баланың сезім жарақатының алдын алып, оған психологиялық көмек көрсету үшін жасалған.

Бүгінде сот процесінде балалармен жүргізілетін жұмыстың не екенін көрсететін іргелі ғылыми әзірлемелер жоқтың қасы. Заңгерлік психология саласында жұмыс істейтін кәсіби психологтардың өздері үшін де «ювеналды психология» тіркесі қашан да түсінікті бола бермейді. Қазіргі кезге дейін заңгерлік психологияның негізгі тауарлары үлкен адамдардың проблемасына бағытталған. Ювеналды соттағы психологтың жұмысын

реттейтін нормативтік-құқықтық база жоқ, осыған байланысты сотта ювеналды психолог қызметінің ережелері әзірленді. Біз өз жұмысымызда сот психологының құқықтары мен міндеттеріне, қызметінің негізгі бағыттарына байланысты мәселелерді ашуға тырыстық. Бірінші кезекте сот процесіндегі психолог – психология саласында арнаулы білімі бар маман.

Бұрын қылмыстық істі қарау кезінде заң мәселелерінен алыстау білім саласында жұмыс істейтін психологтарды шақыруға тура келетін. Ювеналды сотта штаттағы психологтың пайда болуы тұтастай сот жұмысын жеңілдетті. Олар сотталушының тұлғасын зерттей отырып, оның әлеуметтік портретін ұсынады, жасалған қылмыстың себебін және ниетін анықтайды. Қылмыстық іс бойынша дәлелдеуге жататын жағдайлардан басқа кәмілетке толмаған баланың тұрмысы және тәрбие жағдайы, зияткерлік және психикалық даму дәрежесі, мінез-құлқы және қызу қандылық ерекшеліктері, қажеттілігі мен қызығушылықтары анықталады. Кәмілетке толмаған балаға қолданыстағы қылмыстық-процессуалдық заңнамалардың талаптарына сәйкес міндетті болып табылатын үлкен адамдар мен өзге де кәмілетке толмағандардың ықпалы зерттеледі. Сондай-ақ штаттағы психологтың ең бірінші араласуын қажет ететін іс санаттары – баланың ата-анасының бірімен тұратын тұрғылықты жерін анықтау, баламен ата-анасының біреуінің, әжесінің немесе атасының қатынасу тәртібін белгілеу. Бұл жерде психолог пікірі тараптардың өз көзқарасын негіздеу кезінде аса маңызды дәйектемелердің бірі болып табылады. Осындай істерді шешуде судьяның көбінесе шынайы дәлелдемелерге сүйенуге, педагогика мен психология саласындағы қазіргі заманғы ғылыми танымдардан бас тартуға мүмкіндігі бола бермейді. Тараптардың әрқайсысы бала мүддесіне қарай әрекет етудеміз деп мәлімдейді. Әрқайсысының өз шындығы бар. Мұндай жағдайда баланың тұлғасын ашатын, оның даму деңгейіне баға беруге мүмкіндік жасайтын, мысалы, ата-аналарының арасындағы шиеленісті қатынас нәтижесіндегі невротизация дәрежесін белгілейтін, «бала – ата-ана»

қарым-қатынасына талдау жүргізуге және баланың үйлесімді дамуына ұсыныс жасауға мүмкіндік беретін психологиялық диагностика талап етіледі. Психологиялық диагностика шеңберінде ата-ана психологқа кез келген сұрақ қойып, оған маманның құзыреті шеңберінде жауап ала алады. Психолог адамның – баланың немесе үлкен адамның психологиялық (денсаулық жағдайы емес) жай-күйі жөнінде, сондай-ақ ата-аналар (ата-ана) мен балалар (бала) арасындағы өзара қарым-қатынас жайында берілетін психологиялық қорытынды жазады. Моральдық зиян және оның баланың психологиялық жай-күйі үшін зардаптары суреттелуі мүмкін. Сонымен бірге жазбаша түрде білікті психологиялық кеңес және психологқа қойылған кез келген сұрақ бойынша кәсіби құзыреті шеңберінде (психология саласында) түсінік берілуі мүмкін. Ювеналды соттағы психолог жұмысының зор жауапкершілігі мен ерекшелігін ескере келе, кәсіби сауатты ювеналды психолог штатын енгізу туралы мәселе ашық күйінде қалуда. Ювеналды психолог мамандығы, оның рөлі толық және ресми танылуы қажет және олар өз рөлдерін тиімді атқару үшін кәсіби даярлықтан өтуі керек.

Қазіргі қоғамның әлеуметтік-экономикалық өмірінің өзгеруі, білім жүйесінің жаңаруы психолог мамандардың сапалы жаңа кәсіби деңгейін талап етеді. Осыған байланысты кәсіптік міндеттерді теориялық және практикалық тұрғыдан шешуге дайын, кәсіби қызмет жүйесін құрып, қолдана және түзете білетін білікті кадрлар мәселесі ерекше маңызға ие болуда.

Ювеналды психологтың кәсіби құзыреттілігі неден көрінуі мүмкін?

Психолог мамандығының негізгі құзыреті өзінің мазмұны, сондай-ақ оларды іске асыру үшін қажетті білім мен қабілет жағынан бірегей. Психолог мамандығы шығармашылық мамандықтардың бірі болып табылады, сондықтан бір ізге салуға және қызметінің тиімділігін бағалауға бағындыру қиын.

Құзырет тұғымына психолог атқаратын түрлі қызметтер жатқызылады. Бұл қызметтер бір немесе одан да көп кәсіби салалар шеңберінде орындалады. Құзыреттер әдеп принциптерін сақтау арқылы қолданылатын білім-

ге, түсініктер мен дағдыларға негізделген. Білікті маман барлық қажетті икемдігін көрсетуге қабілетті ғана емес, сонымен қатар өзінің кәсіптік міндеттерін дұрыс атқаруға жауапкершілікпен қарайды. Мұндай қатынас аса маңызды деп саналады. Себебі ол психолог мамандығының бірегей сипатын құрайды. Дегенмен білім мен икемнің бір бөлігі олардың қолданылуы тұрғысынан бірегей болып табылады. Сонымен клиенттердің бір тобымен кәсіби құзыретін танытқан психолог басқа салаларда немесе клиенттердің басқа тобымен жұмыста автоматты түрде құзыретті деп саналмайды.

Психологтың аса маңызды қасиеті – кәсіби құзыреттілігі. Оған кәсіби білім, икем, дағды және қабілет енеді. Сонымен қатар, кәсіби құзыреттілік сипаттамасының қатарына кәсіби мүмкіндіктер диапозонын, кәсіби қызметтің құралдарын, тәсілдері мен технологиясын жетік меңгергендігі жатқызылады. Кейбір әдістемелерді (мысалы, жобалау) жүргізу, нәтижелерін өңдеу және талдау үшін тіпті жоғары психологиялық білімнің өзі жеткіліксіз. Көптеген жеке тұлғалық және зияткерлік тесттерді дұрыс қолдану үшін жоғарғы оқу орнында оқыған кездегі бірді-екілі байқау сынақтары жеткіліксіз. Оларды талдауға және өткізу шарттарын мұқият сақтауға ұзақ (ең аз дегенде бірнеше апта немесе айлар) жаттығулар жүргізу қажет.

Психолог жұмысы үшін кәсіби маңызды тұлғалық қасиеттер ерекше маңызға ие болуда. Психолог қызметінде «кәсіби» және «тұлғалық» қасиеттер өте жиі өзара байланыста болады. Тұлғалық тұрғыдан басқа, ал кәсіби қызмет тұрғысынан мүлдем басқа адам болуы қиын. Сондықтан тұлғалық қасиеттер психолог кәсіби жетістігінің құрамдас бөлігі болып табылады.

Ғылыми психология, практикалық психология, психологияны оқыту сияқты психолог қызметінің түрлі салалары үшін бірдей маңызды тұлғалық қасиеттерді табу қиын. Бұлардың әрқайсысы психолог тұлғасына бірқатар ерекше талаптар қояды. Біздің жағдайда психолог тек психологиялық білімнің иесі ғана болмауы керек. Психологтың тұлғалық, өмірлік, кәсіби жетістігіне процеске қатысушылар үшін оның сенімділігі, сондай-ақ жұмысының

тиімділігі тәуелді болады. Табысты кәсіби қызмет үшін психологқа айтарлықтай тұрақты және өзін-өзі баламалы бағалау, өмірге деген оң көзқарас, әсершіл тұрақтылық, өзіне деген сенімділік талап етіледі. Сөзсіз, психолог тілектестік, адамдарға құрметпен қарау, сергектік, ықыластылық, қайсарлық, ізгілік, зиялылық сияқты маңызды адамгершілік қасиеттерге ие болу керек.

Жуырға дейін егер неке бұзылғаннан кейін баланың тұратын жері анасымен бірге белгіленетін болса, балаға әрдайым жақсы болады деген берік сенім болды. Әкелік аналық позициядан кейінгі екінші орынға ысырылды. Зерттеулер балалардың қамқорлық пен мейірімділікті, жүйелі және тұрақты қатынасты көбірек қажет ететінін көрсетті. Әйел адамның баланы дүниеге әкелу фактісі анасының баласына көбірек қамқорлық жасайды дегенді білдірмейтіні белгілі болды. Қазір әйел адамдардың көбі мансапқа тырысып, өзін некелік, отбасылық өмірмен байланыстыруды қаламайды. Әйел адамдар көбіне үйдегі міндеттерді ерлерімен тең бөлісуге тырысады. Сот тәжірибесінде балалардың мүддесі үшін олардың әкесімен бірге тұруын анықтаған жағдайлар кездеседі.

Ата-аналарының ажырасуын бастан кешкен балалардың шекті психикалық жабырқау симптомы жиірек анықталатынын ескеру керек, олардың бейімделу мәселесі анағұрлым қиын болады. Кейбір зерттеушілер ажырасуды бала үшін қандай да бір жекелеген кері салдары туралы айтудың негізі жоқ деп, қысқамерзімді күйзеліс ретінде қарады. Енді біреулер ажырасу бала үшін өзінің маңыздылығына қарай оның бұдан кейінгі бүкіл өмірінде кері әсері білінбей қалмайтын, психикалық жара салатын жағдаят деп санайды. Аталған мәселені зерттеудің көптігіне қарамастан, әдіснама мен әдістердің өзгешелігінен олардың нәтижелері жиі сәйкес келмейді және бір-біріне қарама-қайшы. Бұл зерттеулердің көп бөлігі ата-аналардың ажырасуына бала реакциясының ерекшелігін паш етіп, ажырасу, яғни бөлек тұру кезеңінде бала бойында әртүрлі психикалық және психологиялық бұзылудың даму тәуекелін арттыратын факторлар суретін анық көрсетеді. Тәжірибе ата-аналардың

келіссөздерімен бейбіт келісімі арқылы баланың тұратын жерін анықтау оның денсаулығына да, айналасындағылармен қарым-қатынасына да оң әсері бар екенін көрсетті. Жанұя ыдырағаннан кейінгі ата-аналардың достық қарым-қатынасы балаға олардың бірінен бөлінуін бастан кешуге көмектеседі.

Егер ата-аналар баланың тұратын жері, қатынас тәртібі жөнінде келісімге келе алмаса, онда дауды балалардың мүддесіне қарай және олардың пікірін ескере отырып, сот шешеді.

Балалардың тұратын жері туралы дауларды қарау кезінде бала үшін ата-аналардың біреуін олардың қызуқандылық ұқсастығын (немесе айырмашылығын) ескере отырып, психологиялық қолайлылығын айқындау ұсынылады. Сот мәжілісіне баланың ата-анасының біреуіне жаны жақындығын анықтау үшін психодиагностика жүргізіп, талдау және ұсыныстар әзірлейтін сот психологы тартылады. Сұранысқа байланысты сот психологы баланың психикалық жай-күйін, жеке-психологиялық ерекшеліктерін, баланың ата-анасының әрқайсысына және өзге де жанұя мүшелеріне көзқарасын, сондай-ақ оның психикалық жай-күйіне орын алған дау-жанжалды жағдайдың әсерін, ата-анасының әрқайсысына деген жаны жақындығы мен қарым-қатынас қажеттілігін және т.б. анықтау мақсатында психологиялық диагностика жүргізеді. Психолог өз талдауында ата-аналардың әрқайсысының психикалық жай-күйін және жеке-психологиялық ерекшеліктерін, ата-ана позициясының ерекшеліктері мен әрқайсысының тәрбиелеу стилін назарға алады. Жекелеген жағдайларда ата-аналармен психологтың уақытылы ұйымдасқан әңгімесі, сондай-ақ олардың баланың тұратын жерін анықтауға байланысты әрекеттерінен мүмкін болатын зардаптарды түсіндіру тараптардың бейбіт келісімге келуіне әкелді.

Психологтың жүргізетін жұмысы, атап айтқанда, психодиагностикалық зерттеулер баланың мүддесіне жауап беретін заңды және дәйекті шешім қабылдауға мүмкіндік туғызады.

Осылайша, психологтың табысты кәсіби қалыптасуының негізі кәсіби қызметтің жүйелі көріну мүмкіндігін қамтамасыз ететін шарт болып та-

нылатын маман тұлғасының жоғары даму деңгейі, өз кәсіби қызметінің тұжырымдамасын құруы және оның дамуы болып табылады. Бұл жерде кәсіби ынтымақтастықтың түрлі формалары (семинарлар, тренингтер) мазмұнды диалог туғызып, соның арқасында біліктіліктің артатынын атап өткен маңызды. Психологтардың кәсіби шеберлігін арттыру үшін жағдай жасау сот төрелігін жетілдіру жағдайында туындайтын жаңа ақиқатты ескере отырып, ювеналды соттың барлық қатысушыларына психологиялық қолдау сапасын жақсартуға мүмкіндік береді.

Өткен жылдың қазан айында Астанада бала құқықтары жөніндегі БҰҰ Конвенциясын бекітудің 20 жылдығы шеңберінде «Қазақстан Республикасында балаларға сот төрелігі ынтымақтастығының дамуы» тақырыбында халықаралық конференция өтті. Конференцияның ұйымдастырушылары Қазақстан Республикасының Жоғарғы Соты, ЮНИСЕФ, Еуропалық Одақ, Әділет министрлігі, Орталық Азиядағы халықаралық түрме реформасы мен Фридрих Эбет Қоры болды. Шараның бастамашылары Қазақстан Республикасының Жоғарғы Соты, Қазақстан Республикасындағы Еуропалық Одақ өкілдігі, БҰҰ Балалар қоры (ЮНИСЕФ) болып табылады.

Конференция барысында қатысушылар кәмілетке толмағандар ісі жөніндегі қазақстандық мамандандырылған соттардың жұмыс тәжірибесін, сотқа дейін және сот кезеңінде заңды бұзған балалар үшін баламалы сот төрелігінің құралдарын, балаларды, соның ішінде жәбірленушілер мен куәларды қорғау механизмдерін жетілдіру туралы маңызды мәселелерді талқылады. Бала құқықтары мен мүдделерін қорғауды күшейту мақсатында, сондай-ақ ювеналды психолог қызметінің маңыздылығы мен қажеттілігі туралы елде сот әділдігі жүйесін одан әрі дамыту, үйлестіру және мамандандыру жөніндегі шараларға ерекше назар аударылды.

Алғаш рет өткен жылдың желтоқсан айында Шығыс Қазақстан облысының (Семей қ.) №2 кәмілетке толмағандардың істері жөніндегі мамандандырылған ауданаралық сотына тәжірибе алмасып, әдістемелік және практикалық көмек алу мақсатында ювеналды соттардың

жаңадан тағайындалған психологтары – Тараз қаласынан А.Б. Қойбақова және Павлодар қаласынан А.Е. Рамазанова келді, осы әріптестермен Семей қаласының ювеналды сотының психологы екі жыл бойғы жұмыс барысында жинақталған іс-тәжірибесімен, материалдарымен бөлісті.

Шығыс Қазақстан облысының (Семей қ.) №2 кәмелетке толмағандардың істері жөніндегі мамандандырылған ауданаралық сотында жыл сайын баланың тұратын жерін, олармен қатынасу тәртібін анықтау, ата-аналық құқықтан айыру жөніндегі істер қаралады, сондықтан, ата-аналары үшін балдырғандарға жағымсыз сезімдерді бастан кешуіне тура келеді.

Біз бұдан былай да процестің кәмелетке толмаған қатысушыларына психологиялық көмек беруді жетілдіре бермекпіз, себебі

өз құзыретіміз шегінде тараптардың бірі кәмелетке толмағандар болып табылатын қылмыстық, азаматтық істер мен әкімшілік істерді қарауға тура келеді. Және де біз балалар құқығын қорғау және оларды оңалту жататын ювеналды соттың негізгі міндеттерін шешуге тырысамыз.

Шығыс Қазақстан облысының (Семей қ.) №2 кәмелетке толмағандардың істері жөніндегі мамандандырылған ауданаралық сотында психолог штаты бар. Аталған лауазымда 10 жылдан астам педагогикалық жұмыс өтілі бар А.Ж. Ержанова жұмыс істейді. 2013 жылдан бергі жұмыс кезеңінде сот психологы көбінесе балалардың тұратын жерін және олармен қатынасу тәртібін анықтауға байланысты көптеген сот процесстеріне қатысты. Сот психологы ата-аналармен психопрофилактикалық, ке-

ңестік жұмыстардан, балалармен психодиагностикалық жұмыстардан тұратын үлкен даярлық жұмысын жүргізеді. Ата-аналар балаларымен бірге психологпен әңгімелесу үшін сотқа шақырылады. Түрлі диагностикалық әдістер мен құралдарды, атап айтқанда, жобалық әдістерді қолдана отырып, психолог жанұядағы өзара қарым-қатынас ерекшеліктерін, психологиялық жағдайларды, бала үшін маңызды үлкендердің қайсы біреуіне деген жақын тартушылық деңгейін, сондай-ақ нақтылы іске қатысы бар өзге де тұлғалық сипаттамаларды анықтайды. Өткізілген шаралар нәтижесінде психолог сотта ескерілетін ұсыным сипатында қорытынды жасайды. Онымен қоса, психолог жүргізген жұмыс тараптарды бітімгершілік келісімге әкелуі сирек емес.

Шығыс Қазақстан облысы бойынша №2 кәмелетке толмағандардың істері жөніндегі мамандандырылған ауданаралық соты психологының ЛАУАЗЫМДЫҚ ҚЫЗМЕТ НҰСҚАУЛЫҒЫНЫҢ ЖОБАСЫ

1. ЖАЛПЫ ЕРЕЖЕЛЕР

1.1. Осы нұсқаулық Шығыс Қазақстан облысының №2 кәмелетке толмағандардың істері жөніндегі мамандандырылған ауданаралық соты психологының (бұдан әрі – сот психологы) қызметтік міндеттерін, құқықтары мен жауапкершіліктерін белгілейді.

1.2. Сот психологы сот төрағасының ұсынуы бойынша «Қазақстан Республикасы Жоғарғы Соты (Қазақстан Республикасы Жоғарғы Соты аппараты) жанындағы Соттардың қызметін қамтамасыз ету департаменті Шығыс Қазақстан облыстық сотының кеңсесі» мемлекеттік мекемесі Басшысының бұйрығымен қолданыстағы еңбек заңнамаларында белгіленген тәртіппен лауазымдық қызметке тағайындалады және босатылады.

1.3. Сот психологы өз қызметінде сот төрағасына, кеңсе басшысына және кеңсе меңгерушісіне тікелей бағынады, алайда азаматтық, қылмыстық және әкімшілік істер бойынша сот процесстеріне психолог ретінде қатыса отырып, ұсыным беру кезінде тәуелсіз маман болып табылады және тек психодиагностикалық зерттеулер нәтижелерін, кәсіби тәжірибесі мен психология саласындағы білімін басшылыққа алады.

1.4. Сот психологының лауазымдық қызметіне «Психология» мамандығы бойынша жоғары кәсіби білімі және психолог лауазымында кемінде 3 жыл жұмыс өтілі бар тұлғалар тағайындалады.

1.5. Психолог өз қызметінде, ең алдымен, Қазақстан Республикасы Конституциясының нормаларын, сондай-ақ балалар құқықтарын қорғау саласындағы нормативтік-құқықтық актілерді, 2014 жылғы 4 шілдедегі Қазақстан Республикасы Қылмыстық-процестік кодексін, 1999 жылғы 13 шілдедегі Қазақстан Республикасы Азаматтық іс жүргізу кодексін, 2011 жылғы 26 желтоқсандағы «Неке (ерлі-зайыптылық) және отбасы туралы» Қазақстан Республикасы кодексін, сондай-ақ тиісті мәселелерге қатысты әдістемелік материалдарды, еңбек тәртібі ережелері мен осы лауазымдық қызмет нұсқаулығын басшылыққа алады.

1.6. Психолог:

- Қазақстан Республикасы заңнамаларының негіздерін және балалар құқығын қорғау саласындағы халықаралық актілерді;

- Балалар және жас ерекшелік психологиясы мәселелеріне қатысты әдістемелік және нормативтік құжаттарды;

- Кәмелетке толмағандардың психологиялық ерекшеліктерін зерделеу әдістерін;

- Психодиагностика негіздерін, психологиялық кеңес және психологиялық профилактика негіздерін;

- Психологиялық тренинг негіздерін, жеке және топтық кеңестің қазіргі заманғы әдістерін, диагностика және бала дамуын түзету әдістерін білуі тиіс.

1.7. Сот психологы кәмелетке толмағандардың дамуын, тәрбиесін, білімін, әлеуметтенуін және денсаулығын қамтамасыз ететін барлық орган өкілдерімен өзара қарым-қатынасты және ынтымақтастықты іске асырады.

Психолог қызметі балалардың ата-аналарымен (заңды өкілдерімен) тығыз байланыста жүзеге асырылады. Кәмелетке толмағандармен ата-аналарының келісімінсіз кез келген жұмыс түрін жүргізуге жол берілмейді.

1.8. Сот психологының құжаттамасы:

- Шығыс Қазақстан облысының №2 кәмелетке толмағандардың істері жөніндегі мамандандырылған ауданаралық сотындағы сот төрағасы бекіткен сот психологының лауазымдық қызмет нұсқаулығы;

- Сот төрағасы бекіткен сот психологының перспективалық жоспары;

- Белгіленген кезеңдегі талдау есебі;
- Сот процестеріне қатысуды тіркеу және есепке алу журналы;
- Психодиагностикалық әдістер тізбесі және мәліметтер банкі;
- Психологиялық тренингтер мен сабақтар бағдарламасы.

1.9. Сот психологының кабинеті сот ғимаратында жеке бөлек бөлмеде орналасады және көмелетке толмағандармен, олардың ата-аналарымен жеке немесе топтық түрде кешенді диагностикалық, дамытушылық, түзету және профилактикалық жұмыс түрлерін жүргізуге арналған қажетті жағдайлармен қамтамасыз етіледі.

2. СОТ ПСИХОЛОГЫ ҚЫЗМЕТІНІҢ МАҚСАТТАРЫ МЕН МІНДЕТТЕРІ

2.1. Табысты кәсіби қызметке арналған оңтайлы әлеуметтік-психологиялық жағдай жасауға бағытталған психологиялық қолдауды жүзеге асыру, судьялардың сұратуы бойынша қылмыстық, азаматтық және әкімшілік процестерге қатысу.

2.2. Көмелетке толмағандарға (судьялардың сұратуы бойынша) психодиагностика жүргізу, психодиагностика қорытындысы бойынша тұжырым (ұсыным сипатында) жазу;

2.3. Судьяның сұратуы бойынша сот процесіне қатысушының жай-күйіне және мінез-құлқына шынайы баға беру үшін тұлғалық портретін (сабырлылығы, жалпы нейротизм деңгейі, тұлғалық ерекшеліктері мен мінездемесі, психоэмоционалдық жай-күйі) жасайды;

2.4. Күйзеліс, шиеленіс, күшті әсершіл қасірет күйіндегі көмелетке толмағандарға психологиялық көмек көрсету;

2.5. Судьяларға және сот мамандарына психология саласында түрлі мәселелер бойынша жеке-психологиялық кеңес беру;

2.6. Психологтың сот мәжілістеріне тәуелсіз маман-психолог ретінде қатысуы;

2.7. Азаматтық процестің қатысушыларына жанұялық кеңес беру;

2.8. Көмелетке толмағандар мен олардың ата-аналары үшін өзекті психологиялық ақпараттарды стендтер мен сот сайтына орналастыруға әзірлеу;

2.9. Түрлі психологиялық аспектілерді шолуға арналған мақалаларды БАҚ-та жариялау.

3. СОТ ПСИХОЛОГЫНЫҢ МІНДЕТТЕРІ

3.1. Балалар психологиясы саласында арнаулы білімі бар психо-

лог өзінің арнайы құзыретіне енетін мәселелерді қылмыстық процеске қатысушыларға түсіндіру арқылы дәлелдемелерді жинақтау, зерттеу және бағалауға жәрдемдесу үшін қылмыстық іс бойынша өндіріске қатысуға маман ретінде тартылуы мүмкін.

3.2. Балалар психологиясы саласында арнаулы білімі бар сот психологы Қазақстан Республикасының заңнамаларына сәйкес кеңес (түсінік) беру арқылы дәлелдемелерді жинақтау, зерттеу және бағалауға жәрдемдесу мақсатында азаматтық іс немесе процессуалдық іс-әрекеттер бойынша сот мәжілісіне қатысуға маман ретінде тартылуы мүмкін.

3.3. Балалар психологиясы саласында арнаулы білімі бар сот психологы дәлелдемелерді жинақтау, зерттеу және бағалауға жәрдемдесу үшін әкімшілік құқық бұзушылық жөніндегі іс бойынша өндіріске қатысуға маман ретінде тартылуы мүмкін.

3.4. Психолог іс бойынша өндірісті іске асырушы судьяның шақыруы бойынша келуге, арнайы білімін, дағдыларын қолданып, процессуалдық іс-әрекетке қатысуға; олардың жасап жатқан іс-әрекеттері жөнінде түсінік беруге; көрсетілген іс-әрекеттерді жасау фактісін, олардың мазмұны мен нәтижелерін өз қолымен куәландыруға міндетті.

Маман болып тағайындалған тұлға соттың шақыруы бойынша келуге; арнайы білімін, дағдыларын қолданып, процессуалдық іс-әрекеттер өндірісіне және сот процесіне қатысуға; кеңестер беруге; олардың орындауындағы іс-әрекеттер жөнінде түсінік беруге міндетті.

3.5. Еңбек шартында және лауазымдық қызмет нұсқаулығында өзіне жүктелген еңбек міндеттерін адал атқаруға;

3.6. Ішкі еңбек тәртібі ережелерін сақтауға;

3.7. Еңбек тәртібін сақтауға;

3.8. Сеніп тапсырылған мүлікке ұқыпты қарауға міндетті.

4. СОТ ПСИХОЛОГЫНЫҢ ҚҰҚЫҚТАРЫ

4.1. Егер сот психологы-сот мәжілісіне маман ретінде шақырылса, онда ол:

- өзінің шақырылу мақсатын білуге;

- егер тиісті арнайы білім мен дағдыларға ие болмаса, іс бойынша өндіріске қатысудан бас тартуға;

- іс бойынша төрағалық жасаушы судьяның рұқсатымен өзінің қатысуымен іске асырылатын про-

цессуалдық іс-әрекетке қатысты іс материалдарымен танысуға;

- соттың рұқсатымен процессуалдық іс-әрекетке қатысушыларға сұрақтар қоюға; дәлелдемелерді жинақтау, зерттеу және бағалауға жәрдемдесу кезінде олардың іс-қимылына байланысты жағдайларға процессуалдық іс-әрекетке қатысушылардың назарын аударуға;

- процессуалдық іс-әрекет шеңберінде процессуалдық іс-әрекет хаттамасының бөлігі болып табылатын іс барысы және хаттамадағы нәтижелер немесе ресми құжатта көрсетілген істің салыстырмалы материалдарынан басқа зерттеулер жүргізуге;

- өзі қатысқан процессуалдық іс-әрекет хаттамасымен, сондай-ақ тиісті бөлігінде сот мәжілісінің хаттамасымен және хаттамаға енгізуге жататын өтініш және оның қатысуы кезіндегі жасалып жатқан іс-әрекеттің толықтығына қатысты және барысының дұрыстығы мен нәтижелерін тіркеу жөнінде ескертулер жасауға;

- соттың іс-әрекетіне шағымдануға;

- өзінің қатысуымен іске асырылып жатқан процессуалдық іс-әрекетке қатысты іс материалдарымен танысуға; судьяның рұқсатымен процессуалдық іс-әрекет қатысушыларына сұрақтар қоюға;

- басшылықтың қарауына осы нұсқаулықта көзделген міндеттеріне байланысты жұмысты жетілдіру жөнінде ұсыныс енгізуге құқылы.

5. СОТ ПСИХОЛОГЫНЫҢ ШЕКТЕУЛЕРІ

5.1. Процеске қатысушылармен негізсіз жеке-дара байланысқа түсуге;

5.2. Кәсіби қызметіне байланысты оған белгілі болған мәліметтерді, соның ішінде азаматтардың конституциялық құқықтарын шектеуі мүмкін мәліметтерді, сондай-ақ мемлекеттік немесе заңмен қорғалған өзге де құпияны құрайтын мәліметтерді жариялаулауға;

5.3. Көрінеу жалған қорытынды беруге тыйым салынады.

6. СОТ ПСИХОЛОГЫНЫҢ ЖАУАПКЕРШІЛІГІ

6.1. ҚР ҚТК 6-т. 80-б. сәйкес дәлелсіз себептермен өз міндеттерін орындаудан бас тартқаны немесе жалтарғаны үшін маманға осы Кодекстің 160-бабында белгіленген тәртіпте ақшалай айып салынуы мүмкін.

Маман көрінеу жалған қорытынды жасаған жағдайда заңда белгіленген қылмыстық жауапкершілікке тартылады.

ДОЛЖНОСТНАЯ ИНСТРУКЦИЯ

психолога специализированного межрайонного суда по делам несовершеннолетних № 2 по Восточно-Казахстанской области (г. Семей)

1 Общие положения

1.1. Настоящая инструкция определяет функциональные обязанности, права и ответственность психолога специализированного межрайонного суда по делам несовершеннолетних № 2 Восточно-Казахстанской области (далее – психолог суда).

1.2. Психолог суда назначается на должность и освобождается от должности в установленном действующим трудовым законодательством порядке приказом Руководителя Государственного учреждения «Канцелярия Восточно-Казахстанского областного суда Департамента по обеспечению деятельности судов при Верховном Суде Республики Казахстан (аппарата Верховного Суда Республики Казахстан)» по представлению председателя суда.

1.3. Психолог суда в своей деятельности непосредственно подчиняется председателю суда, руководителю Канцелярии и заведующей канцелярией, однако участвуя в судебных процессах по гражданским, уголовным и административным делам в качестве психолога, при даче рекомендации является независимым специалистом и руководствуется исключительно результатами психодиагностических исследований, профессиональным опытом и знаниями в области психологии.

1.4. На должность психолога суда назначается лицо, имеющее высшее профессиональное образование по специальности «Психология» и стаж работы в должности психолога не менее 3 лет.

1.5. В своей деятельности психолог прежде всего руководствуется нормами Конституции Республики Казахстан, а также нормативно-правовыми актами в области защиты прав детей, Уголовно-процессуальным кодексом Республики Казахстан от 4

июля 2014 года, Гражданским процессуальным кодексом Республики Казахстан от 13 июля 1999 года, Кодексом Республики Казахстан «О браке (супружестве) и семье» от 26 декабря 2011 года, а также методическими материалами, касающимися соответствующих вопросов, правилами трудового распорядка и настоящей должностной инструкцией.

1.6. Психолог должен знать:

- основы законодательства Республики Казахстан и международные акты в области защиты прав детей;

- методические и нормативные документы, относящиеся к вопросам детской и возрастной психологии;

- владеть методами изучения психологических особенностей несовершеннолетних;

- знать основы психодиагностики, основы психологического консультирования и психологической профилактики;

- владеть основами психологического тренинга, современными методами индивидуальной и групповой консультации, методами диагностики и коррекции развития ребенка.

1.7. Психолог суда осуществляет взаимодействие и сотрудничает с представителями всех органов, связанных с обеспечением развития, воспитания, образования, социализации и здоровья несовершеннолетних.

Деятельность психолога осуществляется в тесном контакте с родителями (законными представителями) детей. Проведение любых видов работы с несовершеннолетними без согласия родителей (законных представителей) не допускается.

1.8. Документация психолога суда:

- Утвержденная председателем суда должностная инструкция психолога в специализированном межрайонном суде по делам несовершеннолетних № 2 по Восточно-Казахстанской области;

- Перспективный план работы психолога суда, утвержденный председателем суда;

- Аналитический отчет за установленный период;

- Журнал регистрации и учета участия в судебных процессах.

- Перечень и банк данных психодиагностических методик.

- Программы психологических тренингов и занятий.

1.9. Кабинет психолога суда размещается в отдельно отведенном помещении и обеспечивается необходимыми условиями для проведения комплекса диагностических, развивающих, коррекционных и профилактических видов работ с несовершеннолетними, их родителями в индивидуальном или групповом формате.

2 Цели и задачи деятельности психолога суда

2.1. Осуществление психологического сопровождения, направленного на создание оптимальных социально-психологических условий для успешной профессиональной деятельности, участие в уголовных, гражданских и административных процессах по запросу судей.

2.2. Проведение психодиагностики несовершеннолетнего (по запросу судей), написание заключения (рекомендательного характера) по итогам психодиагностики;

2.3. Составление по запросу судьи портрета личности (стрессоустойчивость, общий уровень нейротизма, личностные особенности и характеристики, психоэмоциональное состояние) для объективной оценки состояния и поведения участника судебного процесса;

2.4. Консультирование несовершеннолетних и их родителей по их запросам;

2.5. Оказание психологической помощи несовершеннолет-

ним, находящимся в состоянии стресса, конфликта, сильного эмоционального переживания;

2.6. Индивидуально-психологическое консультирование судей и специалистов суда по различным вопросам в области психологии;

2.7. Участие психолога в судебных заседаниях в качестве независимого специалиста-психолога;

2.8. Семейное консультирование участников гражданского процесса;

2.9. Подготовка для размещения актуальной психологической информации для несовершеннолетних и их родителей на стендах и на сайте суда;

2.10. Публикация статей в СМИ, посвященных обзору различных психологических аспектов.

3 Обязанности психолога суда

3.1. Психолог, обладающий специальными знаниями в области детской психологии, может быть привлечен в качестве специалиста для участия в производстве по уголовному делу для оказания содействия в собирании, исследовании и оценке доказательств путем разъяснения участникам уголовного процесса вопросов, входящих в его специальную компетенцию.

3.2. Психолог суда, обладающий специальными знаниями в области детской психологии, в соответствии с законодательством Республики Казахстан может быть привлечен в качестве специалиста для участия в судебном заседании по гражданскому делу или процессуальных действиях в целях оказания содействия в собирании, исследовании и оценке доказательств путем дачи консультаций (пояснений).

3.3. Психолог суда, обладающий специальными знаниями в области детской психологии, может быть привлечен в качестве специалиста для участия в производстве по делу об административном правонарушении для оказания содействия в со-

бирании, исследовании и оценке доказательств.

3.4. Психолог обязан: явиться по вызову судьи, осуществляющего производство по делу, участвовать в процессуальном действии, используя специальные знания, навыки; давать пояснения по поводу совершаемых им действий; удостоверить своей подписью факт совершения указанных действий, их содержание и результаты.

Лицо, назначенное специалистом, обязано явиться по вызову судьи; участвовать в производстве процессуальных действий и в судебном разбирательстве, используя специальные знания, навыки; давать консультации; давать пояснения по поводу выполняемых им действий.

3.5. Добросовестно исполнять свои трудовые обязанности, возложенные на него трудовым договором и должностной инструкцией;

3.6. Соблюдать правила внутреннего трудового распорядка;

3.7. Соблюдать трудовую дисциплину;

3.8. Бережно относиться к вверенному имуществу.

4 Права психолога суда

4.1. Если психолог суда вызван в качестве специалиста на заседание суда, то он имеет право:

- знать цель своего вызова;
- отказаться от участия в производстве по делу, если не обладает соответствующими специальными знаниями и навыками;

- знакомиться с разрешения председательствующего по делу судьи с материалами дела, относящимися к процессуальному действию, совершаемому с его участием;

- с разрешения суда задавать вопросы участникам процессуального действия; обращать внимание участников процессуального действия на обстоятельства, связанные с его действиями при оказании содействия в собирании, исследовании и оценке доказательств;

- в рамках процессуального действия проводить исследование, за исключением сравнительных, материалов дела с отражением его хода и результатов в протоколе либо

официальном документе, являющемся частью протокола процессуального действия;

- знакомиться с протоколом процессуального действия, в котором он принимал участие, а также в соответствующей части с протоколом заседания суда и делать подлежащие занесению в протокол заявления и замечания относительно полноты и правильности фиксации хода и результатов производившихся при его участии действий;

- приносить жалобы на действия суда;

- знакомиться с материалами дела, относящимися к процессуальному действию, совершаемому с его участием; с разрешения судьи, задавать вопросы участникам процессуального действия;

- вносить на рассмотрение руководства предложения по совершенствованию работы, связанной с обязанностями, предусмотренными настоящей инструкцией.

5 Ограничение прав психолога суда

5.1. Вступать в личные контакты с участниками процесса, не имея на то оснований;

5.2. Не разглашать сведения, которые стали ему известны в связи с профессиональной деятельностью, в том числе сведения, которые могут ограничить конституционные права граждан, а также сведения, составляющие государственную или иную охраняемую законом тайну.

5.3. Давать заведомо ложное заключение.

6 Ответственность психолога суда

6.1. В соответствии со ст. 80 ч.6 УПК РК за отказ или уклонение от выполнения своих обязанностей без уважительных причин на специалиста может быть наложено денежное взыскание в порядке, установленном статьей 160 настоящего Кодекса.

В случае заведомо ложного заключения специалист несет уголовную ответственность, установленную законом.

Твори добро, или 100 добрых дел

Для судей и специалистов ювенального суда г. Семей стало доброй традицией проводить благотворительные акции «Твори добро, или 100 добрых дел».

Всегда с нетерпением и радостью ждут работников ювенального суда воспитанники Центра для детей с ограниченными возможностями г. Семей. Встречи, организованные коллективом суда, проходят по-домашнему тепло, с вручением детям подарков, концертной программой. Поводов для встреч много – Международный день инвалидов, День Конституции, начало нового учебного года, когда выпускникам и первоклассникам Центра вручают школьные принадлежности.

Председатель суда Р. М. Кусаинов и судья Р.З. Байжуманова провели встречу с родителями детей, воспитывающихся в Центре, чтобы разъяснить социальные аспекты Послания Главы государства Н.А. Назарбаева народу Казахстана, ответить на наиболее волнующие вопросы, касающиеся защиты прав детей с ограниченными возможностями.

Ювенальный суд г. Семей разработал специальные брошюры «Льготы и пособия инвалидов», в которых приведены положения предусмотренной законом поддержки граждан с ограниченными возможностями.

В суде была организована выставка рисунков детей-инвалидов на тему «Мир глазами детей». Юные художники от 9 лет и старше показали свои творческие способности, изобразив мир цветным и добрым. Председатель суда Р.М. Кусаинов вручил им грамоты и детские подарки, не оставив ни одного из них без внимания. Подобные мероприятия помогают этим особым детям чувствовать и понимать красоту, повышают их самооценку, поворачивают лицом к обществу.

Судьи ювенального суда заложили традиции ежегодно в преддверии празднования Наурыз мейрамы посещать Дом ребенка г. Семей, чтобы с малышом, оставшимся без

попечения родителей, провести национальный обряд тусау кесу - разрезание пут.

Подрастают и тянутся к небу сосны, которые каждой весной и осенью сажают судьи и специалисты суда. Благодаря их усилиям и примеру, ежегодно все новые и новые саженцы украшают город. Акция коллектива суда находит поддержку и среди жителей города, привлекая внимание к проблемам сохранения, восстановления и приумножения природных богатств.

Регулярно ювенальный суд г. Семей устраивает Дни открытых дверей. Общение председателя ювенального суда Рината Мират улы Кусаинова с воспитанниками старших классов детского дома, студентами и преподавателями ВУЗов и колледжей помогает выяснить возникающие проблемные вопросы, ответить на их порой непростые вопросы. Эти неформальные доверительные беседы прививают детям и подросткам правовую культуру, повышают доступность правосудия, доверие граждан к судебной системе. Подобные акции стали регулярными, и встречая детей в здании суда, председатель

рассказывает им о деятельности судебной власти, проводит экскурсии по зданию, знакомит с залами судебных заседаний, канцелярией, учебным классом, пресс-центром. Особая гордость коллектива – открытие детской комнаты, комнаты примирения, музея суда.

Вошли в практику и выездные мероприятия - председатель суда и судьи организуют лекции и семинары на базе учебных заведений, напоминая педагогическим коллективам и родителям о необходимости повседневного внимания к миру детей, профилактики преступлений и иных правонарушений среди несовершеннолетних.

А с каким интересом студенты юридических колледжей участвуют в проводимых ювенальным судом постановочных учебно-показательных судебных процессах! Это помогает достичь цели – стимулировать профессиональные навыки будущих юристов в освоении профессии, выявить и продвигать талантливую молодежь, содействовать формированию кадрового резерва государственных служащих.

В канун 70-летия Великой Победы председатель суда Р.М. Кусаинов и судья С.У. Азмаганбетова, Р.З. Байжуманова поздравили ветерана войны Н.А. Кенбаева и его супругу - ветерана тыла А.К. Касымбекову, которая в годы войны работала председателем районного суда в г. Чарск.

Активная профессиональная позиция ювенального суда г. Семей наполнила слова «Твори добро, или 100 добрых дел» реальным содержанием и глубоким человеческим смыслом.

